

CAROLI MOLINAEI
... OMNIA QUAE
EXTANT OPERA,
EX VARIIS
LIBRORUM...

Charles 1500-1566 Du_Moulin



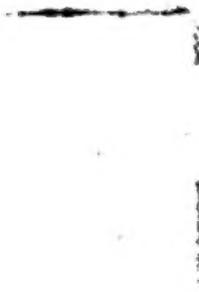


Ex Bibliotheca
majori Coll. Rom.
Societ. Jesu

III. 18. e.



11.1.6



CAROLI
MOLINÆI

FRANCIÆ ET GERMANIÆ
CELEBERRIMI JURISCONSULTI,
ET IN SUPREMO PARISIORUM SENATU
ANTIQUI ADVOCATI,

OMNIA QUÆ EXTANT OPERA,

*EX VARIIS LIBRORUM APOTHECIS, IN QUIBUS LATEBANT,
nunc primum eruta, & simul typis commissa, permultisque mendis, quibus sensim sca-
tebant, ad exemplaria tum ab Authore recognita, tum à Viris Doctissimis, Jurisque
Peritissimis inter legendum notata, & quam fieri potuit diligentissimè purgata.*

EDITIO NOVISSIMA QUINQUE TOMIS DISTRIBUTA,
auctior & emendatior.

HORUM SERIEM PAGINA SEQUENS INDICABIT.

TOMUS PRIMUS.



PARISIIS.

Sumptibus ANTONII DEZALLIER, viâ Jacobæâ ; sub signo
Coronæ aureæ.

M. DC. LXXXI.

CUM PRIVILEGIO REGIS CHRISTIANISSIMI

1870

RESEARCHES IN GERMAN

THE UNIVERSITY OF CHICAGO

BY

THE UNIVERSITY OF CHICAGO PRESS

CHICAGO, ILL., U.S.A.

1870

CHICAGO, ILL., U.S.A.


ORDO ET SERIES
OMNIUM TRACTATUUM
QUI IN HIS QUINQUE CAROLI MOLINÆI
OPERUM VOLUMINIBUS CONTINENTUR.

Quorum & qui de novo huic editioni supervenerunt notati extant asterisco
fronti cujuslibet novi Tractatus inscripto.

IN PRIMO VOLUMINE.
JUS GALLICUM.

C AROLI Molinæi Vita Latina.	pag: 1
* La Vie de Maître Charles du Molin, par Maître Julien Brodeau.	1
Commentarius in priores Titulos antiquæ Consuetudinis Parisiensis, prout in prioribus Editionibus habentur.	1
* Secunda pars Commentariorum Analyticorum in Consuetudines Parisienses.	667
Item Commentarius Posthumus in reliquos Titulos ejusdem Antiquæ Consuetudinis.	843
Tabula eorum quæ in hoc primo Volumine continentur.	935

IN SECUNDO VOLUMINE.
JUS GALLICUM.

T RACTATUS Contractuum & Usurarum, Redituumque pecunia constitutorum.	1
Sommaire du livre Analytique des Contrac̄ts, Usures, & Rentes constituées, Interests & Monnoyes.	333
1. P. Stili Curia Parlamenti in septem partes divisus.	409
In primam Partem ejusdem Stili Parlamenti Additiones Stephani Aufserii.	415
2. P. Instructiones Stili Parlamenti.	470
3. P. Ordinationes Regiæ Antiquæ & authentica.	487
4. P. De Regibus & Privilegiis Regni Franciæ.	539
5. P. Questiones Joannis Galli.	551
6. P. Tractatus de forma Arrestorum.	633
7. P. Arresta Parlamenti Parisiensis.	658
Oratio de Concordia & Unione Consuetudinum Franciæ.	690
Nota solemnes ad Consuetudines Gallicas.	693
Commentaria in Consuetudinem Borboniensem.	757
Commentaires sur l'Ordonnance de 1539.	765
Consilia & Responsa Juris Analytica.	809
De la Monarchie des François.	1031

Tom. I.

ã ij

1810

ANNALS OF THE

ROYAL SOCIETY OF LONDON

IN THE YEAR 1810

LONDON: PRINTED BY J. JOHNSON, ST. PAUL'S CHURCH-YARD, 1810.

BY J. JOHNSON, ST. PAUL'S CHURCH-YARD, 1810.

Printed by J. JOHNSON, ST. PAUL'S CHURCH-YARD, 1810.

By J. JOHNSON, ST. PAUL'S CHURCH-YARD, 1810.



ORDO ET SERIES
OMNIUM TRACTATUUM
QUI IN HIS QUINQUE CAROLI MOLINÆI
OPERUM VOLUMINIBUS CONTINENTUR.

Quorum & qui de novo huic editioni supervenerunt notati extant asterisco
fronti cujuslibet novi Tractatus inscripto.

IN PRIMO VOLUMINE.
JUS GALLICUM.

C AROLI Molinai Vita Latina.	pag: 1
* La Vie de Maître Charles du Molin, par Maître Julien Brodeau.	1
Commentarius in priores Titulos antiquæ Consuetudinis Parisiensis, prout in prioribus Editionibus habentur.	1
* Secunda pars Commentariorum Analyticorum in Consuetudines Parisenses.	667
Item Commentarius Posthumus in reliquos Titulos ejusdem Antiquæ Consuetudinis.	843
Tabula eorum qua in hoc primo Volumine continentur.	935

IN SECUNDO VOLUMINE.
JUS GALLICUM.



T RACTATUS Contractuum & Usurarum, Redituumque pecunia constitutorum.	1
Sommaire du livre Analytique des Contrac̄ts, Usures, & Rentes constituées, Interests & Monnoyes.	333
1. P. Stili Curiā Parlamenti in septem partes divisus.	409
In primam Partem ejusdem Stili Parlamenti Additiones Stephani Aufrerii.	415
2. P. Instructiones Stili Parlamenti.	470
3. P. Ordinationes Regiā Antiquā & authentica.	487
4. P. De Regibus & Privilegiis Regni Francia.	539
5. P. Questiones Joannis Galli.	551
6. P. Tractatus de forma Arrestorum.	633
7. P. Arresta Parlamenti Parisiensis.	658
Oratio de Concordia & Unione Consuetudinum Francia.	690
Nota solemnes ad Consuetudines Gallicas.	693
Commentaria in Consuetudinem Borboniensem.	757
Commentaires sur l'Ordonnance de 1539.	765
Consilia & Respon̄sa Juris Analytica.	809
De la Monarchie des François.	1031

Tom. I.

ā ij

1810

EMMANUEL L. GERMANN

STRESE INDIENIA OMERUS

1810

Handwritten text, possibly a list or notes, mostly illegible due to fading.

INDIENIA OMERUS

Handwritten text at the bottom of the page, mostly illegible.

Handwritten text at the bottom of the page, mostly illegible.


ORDO ET SERIES
OMNIUM TRACTATUUM
QUI IN HIS QVINQUE CAROLI MOLINÆI
OPERUM VOLUMINIBUS CONTINENTUR.

Quorum & qui de novo huic editioni supervenerunt notati extant asterisco fronti cujullibet novi Tractatus inscripto.

IN PRIMO VOLUMINE.
JUS GALLICUM.

C <i>CAROLI Molinai Vita Latina.</i>	pag: 1
* <i>La Vie de Maître Charles du Molin, par Maître Julien Brodeau.</i>	1
<i>Commentarius in priores Titulos antiquæ Consuetudinis Parisiensis, prout in prioribus Editionibus habentur.</i>	1
* <i>Secunda pars Commentariorum Analyticorum in Consuetudines Parisienses.</i>	667
<i>Item Commentarius Posthumus in reliquos Titulos ejusdem Antiquæ Consuetudinis.</i>	843
<i>Tabula eorum quæ in hoc primo Volumine continentur.</i>	935

IN SECUNDO VOLUMINE.
JUS GALLICUM.

T <i>TRACTATUS Contractuum & Usurarum, Redituumque pecunia constitutorum.</i>	1
Sommaire du livre Analytique des Contrac̄ts, Usures, & Rentes constituées, Interests & Monnoyes.	333
1. P. <i>Stilus Curia Parlamenti in septem partes divisus.</i>	409
<i>In primam Partem ejusdem Stili Parlamenti Additiones Stephani Aufreerii.</i>	415
2. P. <i>Instructiones Stili Parlamenti.</i>	470
3. P. <i>Ordinationes Regia Antiqua & authentica.</i>	487
4. P. <i>De Regibus & Privilegiis Regni Francia.</i>	539
5. P. <i>Questiones Joannis Galli.</i>	551
6. P. <i>Tractatus de forma Arrestorum.</i>	633
7. P. <i>Arresta Parlamenti Parisiensis.</i>	658
<i>Oratio de Concordia & Unione Consuetudinum Francia.</i>	690
<i>Nota solemnes ad Consuetudines Gallicas.</i>	693
<i>Commentaria in Consuetudinem Borboniensem.</i>	757
<i>Commentaires sur l'Ordonnance de 1539.</i>	765
<i>Consilia & Responsa Juris Analytica.</i>	809
<i>De la Monarchie des François.</i>	1031
Tom. I.	ā ij

1875 110.31.1

MEMORANDUM TO THE SECRETARY

RE: THE PROGRESS OF THE WORK

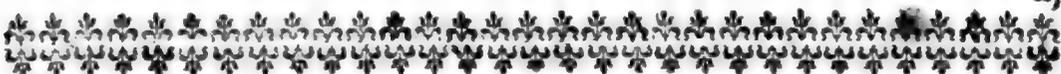
OF THE BUREAU OF THE CENSUS

FOR THE YEAR 1875

AND THE RESULTS THEREOF

THE SECRETARY OF THE BUREAU

OF THE CENSUS


ORDO ET SERIES
OMNIUM TRACTATUUM
QUI IN HIS QVINQUE CAROLI MOLINÆI
OPERUM VOLUMINIBUS CONTINENTUR.

Quorum & qui de novo huic editioni supervenerunt notati extant asterisco fronti cujuslibet novi Tractatus inscripto.

IN PRIMO VOLUMINE.
JUS GALLICUM.

C <i>AROLI Molinai Vita Latina.</i>	pag: 1
* <i>La Vie de Maître Charles du Molin, par Maître Julien Brodeau.</i>	1
<i>Commentarius in priores Titulos antiquæ Consuetudinis Parisiensis, prout in prioribus Editionibus habentur.</i>	1
* <i>Secunda pars Commentariorum Analyticorum in Consuetudines Parisienses.</i>	667
<i>Item Commentarius Posthumus in reliquos Titulos ejusdem Antiquæ Consuetudinis.</i>	843
<i>Tabula eorum qua in hoc primo Volumine continentur.</i>	935

IN SECUNDO VOLUMINE.
JUS GALLICUM.

T <i>RACTATUS Contractuum & Usurarum, Redituumque pecunia constitutorum.</i>	1
<i>Sommaire du livre Analytique des Contrac̄ts, Usures, & Rentes constituées, Interests & Monnoyes.</i>	333
1. <i>P. Stilus Curia Parlamenti in septem partes divisus.</i>	409
<i>In primam Partem ejusdem Stili Parlamenti Additiones Stephani Aufrerii.</i>	415
2. <i>P. Instructiones Stili Parlamenti.</i>	470
3. <i>P. Ordinationes Regia Antiqua & authentica.</i>	487
4. <i>P. De Regibus & Privilegiis Regni Francia.</i>	539
5. <i>P. Questiones Joannis Galli.</i>	551
6. <i>P. Tractatus de forma Arrestorum.</i>	633
7. <i>P. Arresta Parlamenti Parisiensis.</i>	658
<i>Oratio de Concordia & Unione Consuetudinum Francia.</i>	690
<i>Nota solemnes ad Consuetudines Gallicas.</i>	693
<i>Commentaria in Consuetudinem Borboniensem.</i>	757
<i>Commentaires sur l'Ordonnance de 1539.</i>	765
<i>Consilia & Responsa Juris Analytica.</i>	809
<i>De la Monarchie des François.</i>	1031

1870

EMMAUS

THE HISTORY OF THE

EMMAUS

BY

THE

THE

THE



**ORDO ET SERIES
OMNIUM TRACTATUUM
QUI IN HIS QVINQUE CAROLI MOLINÆI
OPERUM VOLUMINIBUS CONTINENTUR.**

Quorum & qui de novo huic editioni supervenerunt notati extant asterisco
fronti cujuslibet novi Tractatus inscripto.

**IN PRIMO VOLUMINE.
JUS GALLICUM.**

C <i>CAROLI Molinai Vita Latina.</i>	pag: 1
* <i>La Vie de Maître Charles du Molin, par Maître Julien Brodeau.</i>	1
<i>Commentarius in priores Titulos antiqua Consuetudinis Parisiensis, prout in prioribus Editionibus habentur.</i>	1
* <i>Secunda pars Commentariorum Analyticorum in Consuetudines Parisienses.</i>	667
<i>Item Commentarius Posthumus in reliquos Titulos ejusdem Antiqua Consuetudinis.</i>	843
<i>Tabula eorum qua in hoc primo Volumine continentur.</i>	935

**IN SECUNDO VOLUMINE.
JUS GALLICUM.**

T <i>TRACTATUS Contractuum & Usurarum, Redituumque pecunia constitutorum.</i>	1
<i>Sommaire du livre Analytique des Contrac̄ts, Usures, & Rentes constituées, Interests & Monnoyes.</i>	333
1. <i>P. Stilus Curia Parlamenti in septem partes divisus.</i>	409
<i>In primam Partem ejusdem Stili Parlamenti Additiones Stephani Aufreerii.</i>	415
2. <i>P. Instructiones Stili Parlamenti.</i>	470
3. <i>P. Ordinationes Regia Antiqua & authentica.</i>	487
4. <i>P. De Regibus & Privilegiis Regni Francia.</i>	539
5. <i>P. Quaestiones Joannis Galli.</i>	551
6. <i>P. Tractatus de forma Arrestorum.</i>	633
7. <i>P. Arresta Parlamenti Parisiensis.</i>	658
<i>Oratio de Concordia & Unione Consuetudinum Francia.</i>	690
<i>Nota solemnes ad Consuetudines Gallicas.</i>	693
<i>Commentaria in Consuetudinem Borboniensem.</i>	757
<i>Commentaires sur l'Ordonnance de 1539.</i>	765
<i>Consilia & Responso Juris Analytica.</i>	809
<i>De la Monarchie des François.</i>	1031

Tom. I.

ā ij

Notandum irrepsisse in hoc volumine Consilium super facto Concilii Tridentini cum sequenti. 1005. & 1018

Quod quidem debet reponi in quinto volumine post alterum Consilium Latinum super eodem Tridentino Concilio post paginam 393

Irrepsit quoque Epistola nuncupatoria Tractatus De eo quod Interest Amplissimo Sanctissimoque Ordini Senatus Parisiensis, pag. 803. que est tertii voluminis.

IN TERTIO VOLUMINE.

JUS ROMANUM.

N OVA & Analytica explicatio Rubrica de Verborum obligationibus.	5*
<i>Extrictio Labyrinthi Dividui & Individui.</i>	89
<i>Extrictio Labyrinthi sexdecim Legum.</i>	286
<i>Novus Intellectus quatuor Legum.</i>	314
<i>Novus Intellectus Legis Si partem, &c.</i>	328
<i>Novus Intellectus in §. Finito, &c.</i>	345
<i>Novus & Analyticus Intellectus L. Si usufructus, &c.</i>	350
<i>Novus Intellectus quinque Legum.</i>	352
<i>Nova & Analytica explicatio L. Commodissime, &c.</i>	370
<i>Nova & Analytica explicatio L. Si ita facta, &c.</i>	378
<i>Nova & Analytica explicatio L. Si mater, &c.</i>	382
<i>Quinque solemnes Lectiones Dolana.</i>	387
<i>Tractatus de Eo quod interest.</i>	423
<i>Explanatio L. Si totas.</i>	482
<i>Tractatus de donationibus in contractu matrimonii factis.</i>	499
<i>Tractatus Analyticus de inofficiosis testamentis, donationibus & donationibus.</i>	528
<i>Arrest au profit de Maistre Charles du Molin.</i>	543
<i>Commentarius in sex priores libros Codicis.</i>	547
<i>Annotationes in Philippi Decii Consilia.</i>	753
<i>Nota in Commentaria Philippi Decii ad ff. Vetus & Cod.</i>	831
<i>Nota solemnes ad Consilia Alexandri.</i>	879
<i>Nota solemnes ejusdem Decii ad Regulas Juris.</i>	1019
<i>Tractatus Analyticus de Dignitatibus, Magistratibus & Civibus Romanis.</i>	1035
<i>Index secundi & tertii voluminis.</i>	1089

IN QUARTO VOLUMINE.
JUS CANONICUM.

* C AROLI Molinai Annotationes ad Jus Canonicum, & in easdem Gabrielis du Pineau & Francisci Pinssonii Annotationes.	pag. 1
Commentarius ad Edictum Henrici II. contra parvas Datas.	299
Les Commentaires Analytiques sur l'Edit des petites Dates.	370
Factum pour la justification du Traité Contra parvas Datas.	516
* In Molinaum pro Pontifice Maximo Authore Remundo Ruso.	523
* Francisci Hotmanni Vilierii de statu primitiva Ecclesia ad Remundum Rusum.	639
* Duplicatio Rusi in Patronum Molinai.	661
* Ioannis de Selva Tractatus de Beneficio.	695

IN QUINTO VOLUMINE.
JUS CANONICUM.

* S OLENNIS Oratio in celeberrima Tubingensi Universitate habita. j	
* Apologie de Maistre Charles du Moulin.	xv
* Consultation de Paris pour la Noblesse de Picardie.	xxiiij
Commentarius analyticus in Regulas Cancellariae.	1
* Georgii Louetii Nota ad Commentaria Caroli Molinai in Regulas Cancellariae Apostolicae cum Notis Marginalibus Viri Doctissimi Antonii le Vaillant litteris A. & V. distinctis.	181
Nota in Commentaria Dini Muxellani in Regulas Iuris Pontificii.	291
Nota in Commentaria Philippi Decii ad Jus Pontificium.	297
* Conseil sur le fait du Concile de Trente en François.	349
* Consilium super actis Concilii Tridentini Latinum.	365
* Réponse au Conseil donné par Charles du Molin sur la dissuasion de la publication du Concile de Trente en France par Pierre Gregoire Tholofain.	397
Consilium super commodis vel incommodis novae sectae seu factitiae Religionis Iesuitarum.	445
* Collatio & unio quatuor Evangelistarum cum novis notis ex authographo ejusdem Molinai detectis.	449
La défense de Mellire Charles du Molin par M. Simon Challudre.	607
Copie des Articles presentez par du Molin contre les Ministres de la Religion prétendue réformée de son temps.	621
Copie de l'information faite à la requeste de du Molin de l'Ordonnance de la Cour.	625
Index rerum quae in his duobus Voluminibus ad Jus Canonicum spectantibus continentur.	633



FRANCISCI BALDUINI ATREBATICI

EPIGRAMMA.

Hactenus incertis concussa fuere procellis
 Judicia : & dubiis litibus acta Themis.
 Obseditque forum diu inextricabilis error,
 Dum juris partii sensa profunda latent :
 Donec opem tuleris vindex ritusque togæque
 CAROLE, perplexas ausus adire vias :
 Atque ô solliciti felix tutela clientis,
 Arcani edideris ferrea jura fori ;
 Commonstrans filum , sidusque forensibus undis,
 Quod nobis Helice , quod Cynosura foret.
 Magnum opus : & meritos cui grata rependet honores
 Posteritas , tanti muneris ergò memor.
 Unde tuum viver nomen post busta superstes :
 Vivitur ingenio , cætera mortis erunt.

EJUSDEM.

Διομήδης μέγας ὅπ κρήτη θεσμών ἔθηκεν,
 Αἴψα κερτὴς μάλλον εἰς αἶδω κατέβη.
 Σὺ δὲ τόμων ἔθων πατρίων λογιώτατος ἱρμῆς
 Λάϊον , ἀθανάτων ἀμύροτος οἶκον ἔχε.
 Παρθένος ἢ πιδίαν κωδωνῆ ἀγνήτη μολώτα
 Τὸν μυστὴν μέγιστος δέξεται ἀμφοτέρως.

E MULTIS AD DOCTOREM CAROLVM MOLINÆVM
 de eadem re Doctorum & celebrium Virorum epistolis, una brevior adscribitur.

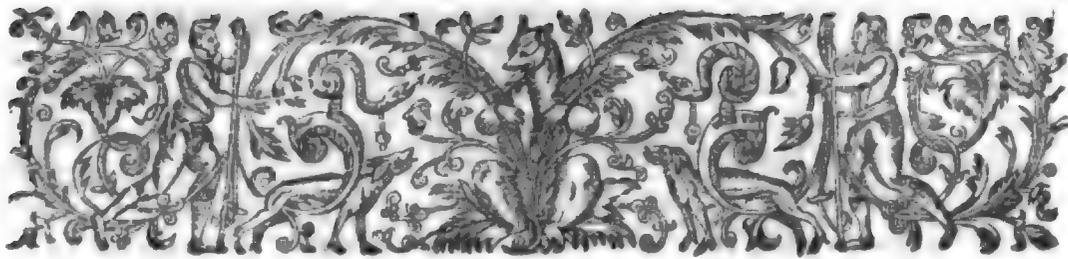
Ad Do. Caro. Molinæum I. C. Celeber. ut inchoatos in Parrhisiâ Consuetudines Commentarios
 perficias & evulget Ioan. Moïsi Carnutei exhortatio.

Heroas olim vates cecinere, quod ausi
 Grandia sint multo gesta labore sequi.
 Tu virtute illos longè præcellis, & idem
 Socratico genio quid mihi majus habes.
 Spiritus iste tuus felix, quem carcere clausum
 Corporis, æterno sidere fata beant.
 Ergo labor nullus, te nulla moretur erynnis,
 Qui quod habes cœptum, perficiatur opus.
 Immortalis honos hinc te manet, hinc tibi fama
 Præpes, ab Oceano Gangis abibit aquas.

Rex qui iudicat in veritate pauperes, thronus ejus in æternum firmabitur. Proverb. 29. c.

Epithalamium recentium nuptiarum Doctoris Caroli Molinæi Francia & Germaniæ
 Jureconsulti & Johanna Vivariæ, à Doctissimo Viro Do. Johanne Moïso Jure-
 consulto in Præfectura Carnotensi celeberrimo Advocato, Carnoti die ultima
 Junii compositum.

Te casto præfesta thoro Saturnia, réque
 Lucina ut castus sit precor iste chorus.
 Mutuus ut si amor, sit amor, sit & integer, inde repulsis
 Rixis; quas A te sæpe ciere solet.
 Cura domus uxor, tibi credita, sicque regenda est,
 Ut sit Penelopen vincere jure tuum.
 Carole, te meritò sibi curia vindicat, ut te
 Vincere Socraticos tesmophilace queat.
 Vos Deus incolumes per secula servet, adaugens
 Quidquid in humana conditione opus est.
 Spiritus, ut celo venit, sic carcere liber
 Corporis, ad cælos involet absque mora.
 • Soli Deo honor & gloria.



IN NOVAM EDITIONEM OPERUM
CAROLI MOLINÆI
 ET PRÆCIPUE IN TOMOS
 QUARTUM ET QUINTUM,

QUI MATERIAM CANONICAM ET ECCLESIASTICAM CONTINENT,

PRÆFATIO.



PRÆFATIONES editioni librorum maxime Posthumborum inscriptæ, sunt præcipue tribus ex causis; Quarum prior in commendationem authorum demortuorum; Posterior in honorificam emissionem in publicum tractandarum materialium; Tertia denique ut manifestetur ordo & distributio editionis operum renovatæ.

Duabus prioribus causis & præfandi rationibus nullus superest locus, cum Caroli Molinæi authoris, & materialium de quibus tractatus suos evulgavit, commendatio satis per se pateat, ut vel exquirenda sit ex ipsiusmet scriptis, quæ publicam approbationem demeruerit, & in æternum excipient, & de authore nihil honorificentius dici possit, quam quòd evulgavit Julianus Brodæus nostri ordinis Antesignanus in ejusdem vita publice edita, quam huic renovatæ editioni præmisimus.

Cæterum fere omnes tractatus, qui hanc posteriorem editionem renovatam implent, vivente adhuc Molinæo, ipsius curis & studiis evulgatæ sunt, cum epistolis præliminaribus, & præfationibus singulis tractatibus superadditis, in quibus cujusque elucubrationis sensum & mentem aperit, unde diligentius exquirendæ forent, & exquisita fuerunt eorumdem præludia, ut in remissionibus singulæ exhibeantur, & singulis tomis in quibus tractatus inscripti fuerunt, præmittantur, ut ex illis exquisitæ materiæ lux major addatur, nec tantum una vice singulæ editæ sunt, sed & pluribus, & ex ipsius authoris Molinæi autographis, ejusdem curis & vigiliis renovatæ fuerunt, & cum sparsim vagarentur, impressæ tum Parisiis, & alibi in regno, tum in Germania, tum etiam in Italia, & Venetiis, sub ficto nomine Gasparis Caballini, propter odium implacabile authori ab ipsis Italis immeritò inditum, cum tamen in prætio haberent edita opera, tandem sub annum Christi millesimum sexcentisimam duodecimum subiit in mentem Bibliopolarum Parisiensium, omnia ejusdem opera, tum priora, tum posteriora in unum corpus reducere, quæ in tria volumina tunc primum ex-

currerunt, iterum repetita editione distributa in eadem volumina anno Domini millesimo sexcentesimo vigesimo quinto.

Sed & cum novæ & detectæ ejusdem Molinæi elucubrationes prodissent, quæ in priorem operum collectionem admittæ non fuerant, successit altera collectio operum Caroli Molinæi in quatuor volumina distributa, opera & studio Francisci Pinssonii, & Joannis Mariæ Ricard, Advocatorum Parisiensium, in lucem edita sub annum Domini millesimum sexcentesium quinquagesimum septimum, quæ cum defecisset, & adhuc aliæ ejusdem authoris lectiones & tractatus inediti superessent, tandem societas Bibliopolarum Parisiensium in bonum publicum exurgens, excitavit animos quorundam Advocatorum Parisiensium, ac præcipue Francisci Pinssonii Antiquioris Parisiensis Advocati, ut novæ editioni operum Caroli Molinæi studium admovent, quod lubentius ipse suscepit, & operam præstitit editioni, maxime duorum posteriorum voluminum quarti & quinti, quod jam novæ editioni annotationum Molinæanarum in Jus Canonicum manum appulisset, quarto hujus editionis volumini præmittendam, quarum rationem & ordinem inferius exhibituri sumus.

Prodit itaque nova editio operum Caroli Molinæi in quinque tomos divisa & distributa, quorum tomus prior nunc primùm exhibet in capite vitam ipsius Molinæi, auctore Juliano Brodæo nostri ordinis Antiquiore Advocato Antesignano, ut ex ea subsequenter tractatibus lux plenior emittatur, & statim oculis legentium subeat, quod ex variis ejusdem locis editis foret exquirendum, eique subjungitur Commentarius in primam & secundam partem Consuetudinis Parisiensis, cujus authoris primùm tentamen dicitur, quamvis in perfectum opus statim transferit; licet de novo compertum sit, eundem prælusisse annotationibus marginalibus, textui & commentario Bartholomæi Chassenæi in Consuetudinem Ducatus Burgundia, de quibus nunc primùm dicturi sumus.

Succedit itaque secundus tomus, qui Jus Gallicum sive Consuetudinarium continet, cui nihil novi accedit, nisi annotationes ab eodem juvene tentatæ anno demum Christi millesimo quingentesimo vigesimo quinto, annum suæ ætatis vigesimum quintum ineunte, in Consuetudinem Ducatus Burgundia & commentarium in eandem Bartholomæi Chassenæi, cujus exemplar, cum doctissimo viro juxta & veteris juris indagatore vigilantissimo Ludovico Nublæo nostri ordinis Antesignano occurisset, ac demùm autographum annotationum marginalium ipsius Molinæi Commentario ejusdem Chassenæi editionis anni 1523. additum, utrumque bono publico edendum lubentius commodavit, quod Francisci Pinssonii Junioris Advocati labore & studio è tenebris erutum, hujus novæ collectionis tomo secundo commissum, annotationibus Consuetudinum Gallicarum ejusdem Molinæi subjici meruit.

Tum demùm tertium tomum implent lectiones ab eodem habitæ ad jus civile & romanum, tum in Germania Tubingæ, tum in Comitatu Burgundia, in Universitate Dolana, unde lectiones Tubingenses, & Dolanae ubique vocatæ sunt, quæ ad Jus civile romanum maxime spectant, quod suscepit ea potiori ratione exponendum in secessu Germanico, & spontaneo suo exilio, ut se persecutioni concivium subduceret, & ea maxime de causa, quod intelligeret illud Jus maxime vigere in Germania, quod tamen Germani ipsi in academiis Gallicis, & à doctoribus ut plurimum Gallis se addiscere gloriantur, quod & Germanis & Sequanis ita placuit, ut continuo Molinæanas lectiones à se exceptas Molinæo dictante, suæ linguæ Germanæ

Gremanæ redderent, ut ubique evulgarentur.

Succedunt in nova editione tomus quartus & quintus, qui materiam beneficiariam, canonicam, & ecclesiasticam rotam complent, cui repetendæ me totum dedi, auspicando quartum tomum ab ipsis annotationibus Caroli Molinæi ad Jus Canonicum sive Pontificium, avulsis ab iisdem locis quibus subnectere visum est Molinæo, eorum tamen parte sufficienti addita, unde plenior & integrior sensus pateat annotatæ materiæ, atque etiam annotationis, ductus exemplo Antonii Mornacii Parisiensis Advocati, qui in suis observationibus ad leges digestorum & codicis, partes legum ita connectit, ut plenior locum efficiat, ad quem suas observationes trituræ forensi explicandæ accommodet, cum ex Molinæanarum annotationum editione à Nicolao Freroto Carnotensi Jureconsulto tentata anno demum 1603. sub uno vocabulo textus, aut glossæ, aut alterius loci ipsam annotationem obfigurante, non satis pateret signatum, quod in tribus posterioribus editionibus operum Molinæanorum repetitum fuerat, eo solo more quò Nicolaus Frerotus editionem suam evulgaverat.

Tum demum in mentem subiit, easdem annotationes materiæ subnotatæ ita annectere, ut sufficiente parte rei annotatæ annexa, utrique lux sua & intellectus plenior redderetur, sed enim cum noster Molinæus in duabus editionibus trium Juris Canonici voluminum Hugonis à Porta, & Antonii Vincentii anni demum salutis 1553. & 1559. suas notas in margine adjecisset, quarum editio anni 1553. strictior haberetur, & in plerisque locis annotationum, Inquisitionis Romanæ censuræ submissa, quæ in Lugdunensem usque Civitatem exundaverat, implasmatione conspersi delitesceret, easdem annotationes ex ipsomet gipso crui curavi, & peragenda editioni restitui, & cum posterior editio anni 1559. latius extenderetur, in quibusdam vero deficeret quæ in priori editione habebantur, eas omnes annotationes in unum corpus redegei, & huic postremæ editioni commisi.

Sed & cum quædam Molinæanæ annotationes liberioris essent stili, & quandoque sequioris doctrinæ, eisdem cohibendis adversaria quædam Gabrielis Dupineau Senatoris Andensis correctoria adjeci, & plerumque utrique annotatori, tum Molinæano, tum Dupinæano, & nostras subnotationes adjecimus, quibus Jus quotidiano usu receptum in foro, rerum judicatarum præjudiciis confirmemus, quas iis signis litterarum majorum authorum nominum prænunciarum subnotavimus, adeo ut Molinæanæ adnotentur hoc signo C. M. Dupinæanæ altero hoc signo G. D. P. nostræ vero utriusque annotationibus subnexæ, designantur numeratis litteris nominis nostri, F. P. quas aliquando, si Deus voluerit, in unum volumen separatum redacturi sumus.

Sed & huic quarto tomo Molinæanorum operum, post commentaria in edictum parvarum datarum, & Senatusconsulta Pontificiarum annatarum condemnatoria, tum latine, tum gallice ab eodem Molinæo exhibita, & post facti expositionem, vulgo *factum* dicitur, ab eodem in probationem Commentariorum suorum in edictum contra parvas datas compositum, de novo subjungitur defensio Raymundi Rufi Jurium Doctoris, in eundem Molinæum, pro Pontifice maximo, Cardinalibus, Episcopis, & toto Ordine sacro, de novo collectioni Molinæanæ addita; item Francisci Hotmanni Vilierii, de statu primitivæ Ecclesiæ, ejusque Sacerdotiis, ad Raymundum Rufum defensorem Pontificis Romani, adversus Carolum Molinæum Jurisconsultum, quæ ex Bibliotheca Regia prodiit; item duplicatio in Patronum Molinæi pro Pontifice Romano, autore Raymundo

Rufo, de quo Didacus Covarruvias Hispanus practicarum quaestionum, cap. 31. num. 2. ubi Carolum Molinæum ad edictum Henrici II. in præfatione num. 20. ait cautissime legendum à Catholicis, & hunc tandem tomum claudit Joannis de Selva Juris utriusque Doctoris tractatus de Beneficio, cum notis Molinæi, & additionibus Joannis *Joly* Advocati Parisiensis, & praxis beneficiariæ Peritissimi; quæ sibi invicem cohærent, & huic novæ editioni inseri meruerunt.

Verum cum & hunc tomum quartum claudat tractatus de Beneficio Joannis de Selva, Primi, ut aiunt, in Senatu Parisiensi Præsidis, cum annotationibus Caroli Molinæi, & additionibus Joannis *Joly* in Senatu Parisiensi, & in magno Regis Consilio Advocati, & praxis beneficiariæ callentissimi, inquiri possit, cur hunc tomum extraneo tractatu oneraverimus, sed cum Molinæus eundem suum fecerit, & notis illustraverit, & ubique in commentariis suis ecclesiasticis laudaverit eundem, meritò collectioni Molinæanorum tractatuum ecclesiasticorum interferi decuit, ut una cum eo annotationes haberemus conjunctas textui, cum subnexis ibidem Joannis *Joly* annotationibus, ut ex ea combinatione sensus purior authorum exhiberetur, sed & cum pauca superessent exemplaria ejusdem tractatus viri superillustris, non debuit amplius tam utilis & beneficiariis controversiis decidendis accommodata disceptatio deficere, ut citatus ubique tam à Molinæo in suis Commentariis, Joannis de Selva tractatus de Beneficio, tum ab aliis Doctoribus gallicis & exteris, statim pateret citationem ipsam sub ipsa lectione Molinæi inquirentibus.

Sed & cum auspicati fuerimus quintum tomum ab ipsis Commentariis Caroli Molinæi in regulas Cancellariæ Romanæ, conveniens fuit eisdem subjungere Georgii Louetii notas posthumas ad commentaria ejusdem Molinæi in easdem regulas Cancellariæ Apostolicæ, cum annotationibus marginalibus Antonii *le Vaillant* Parisiensis Advocati, ut cederet tandem veritati Louetiani partus posthumi, eundemque patrem agnosceret, finisque imponeretur controversiæ criticæ ab eodem motæ de vero authore partus posthumi, sicut alias glossam pragmaticæ sanctionis Cosmæ Guimierii, eidem tanquam vero & indubitato parenti & auctori etiam contra Molinæum asserui & vindicavi, cum non leviora & minus certiora Louetianæ prolis posthumæ notarum in regulas Cancellariæ Caroli Molinæi pateant argumenta, tum ex eo maximè quod habeam apud me Commentarium Caroli Molinæi ad regulas Cancellariæ, cum annotationibus manuscriptis marginalibus Antiquioris Advocati, rei beneficiariæ scitissimi, Thorodei cognominati, alias *Thoron*, in quibus citat hoc Louetii manuscriptum sub eo nomine, viginti annis & ultra antequam ederetur.

Verum etiam huic novæ editioni in quinto tomo commissimus Consilium ipsius Molinæi super facto Concilii Tridentini, primùm ab eodem gallice redditum, & suis curis impressum, quod est originale & autographum, quod nondum præcedentibus collectionibus mandatum fuerat, & primùm huicce committitur, neque enim quæ latinè reddita sunt, Molinæum patrem cognoscere debent, cujuscumque sint editionis, sive Pictaviensis, sive alterius loci, cui equidem Molinæano Consilio subjecimus responsum etiam gallicum eidem Consilio Molinæano factum à Petro Gregorio Tholosano in Academia Mussipontana Professore Primicerio, in quo totidem centum articulis Molinæanæ Consultationis respondet accuratè & etiamnum firmioribus argumentis & validioribus rationibus, quam fuerit commota disputatio ab ipsomet Molinæo, ut Lectori patebit evidentius.

Tandem hunc quintum tomum claudet Collatio & Unio quatuor Evangelistarum Domini nostri Jesu Christi, cum brevioribus Annotationibus Caroli Molinæi, anno demum millesimo quingentesimo sexagesimo quinto edita, quod est postremum ejusdem operum huic editioni de novo commissorum, cuique plures annexæ additiones, tum in margine Collationis, tum in calce operis, multiplicium annotationum, propria authoris manu, & Caroli filii scriptarum, in ipsius autographo, de quo monet in fine operis, quas è latebris eruit Vir Clarissimus Jacobus Du Pré Antiquior Parisiensis Advocatus, & huic novæ editioni inseri meruere, cujus quidem Collationis & Unionis quatuor Evangelistarum prima pars valdè laudanda & approbanda, cujus ductu & filo usi fuerint posteriores Concordiæ Evangelicæ authores, in semitis suis dirigendis, tum maxime quod erroribus Joannis Calvini de tribus tantum Evangelistis in sua Harmonia Evangelica refutandis inservire possit, & si quid vitii infusum fuerit & veneni, latet in ejusdem annotationibus, quæ caute legendæ sunt, nec in plerisque locis approbandæ, quas etiam peritiorum judicio & censuræ dimittere convenit.

Nec tamen ex eo concludendum, Carolum Molinæum ulla hæreseos labe in ipso vitæ excessu notatum, cum tandem decedens anno sequenti millesimo quingentesimo sexagesimo sexto vigesima octava Decembris Sanctorum Innocentium infanticidio sacra, postremos dies suos in Domino regendos commiserit piis exhortationibus & admonitionibus Claudii Espenæi Theologi Parisiensis celeberrimi, Francisci Curtii Sancti Andree ab Arcubus meritissimi Rectoris, & Renati Bonelli Collegii Plessæi Præfecti, cum quibus de Prædestinatione ita egit, ut ipsi mirarentur obscuram questionem tam dilucide ab eo tractari potuisse, referente Papirio Massone in ejus funebri elogio, in quorum manibus tandem Christiane conquevit, ac in Divi Andree sacra area sepultus est, attestante registro mortuario sancti Andree, *Die 28. Decembris delatum corpus Caroli Molinæi, & sepultura mandatum circa horam octavam vespertinam more novo*, cujus depositionis Christianæ veritatem testatur Julianus Brodæus in ejusdem Caroli Molinæi vitæ libro tertio. capite decimo tertio ex iisdem registris.

Nec etiam ex eo quod *more novo sepultum* attestatum est, iterum inferendum sit, minus Christiane id executum fuisse, huic enim leviori objectioni satis superque satisfactum in ejusdem vita Juliani Brodæi Authoris ibidem. ubi plura alia celebriora exempla depositionum Christianarum Clarissimorum Virorum Guillelmi Budæi de re litteraria meritissimi, Michaelis Hospitalis Cancellarii Franciæ, quorum delationes funerariæ ex eorundem postremis ordinationibus, per noctem omni pompa omissa habitæ sunt, quibus aliud unicum & antiquius addere liceat exemplum delationis funerariæ Ludovici de Bellomonte Parisiensis Episcopi, ex ejusdem testamentaria ordinatione pleniori executioni demandatæ tertio nonas Maii anno 1492. *sine ulla funeris pompa, duabus duntaxat laternis præcedentibus, post horas nocturnas, ne divinum perturbaretur Officium, qui ut sibi sepultura cum pauperibus communis esset, humum ex Cœmeterio Sanctorum Innocentium inferri voluit, ut haberetur in Sinodico Ecclesiæ Parisiensis, in abbreviatione Elogii Eustachii du Bellay Parisiensis Episcopi, ejusdem Ludovici de Bellomonte nepotis, ubi male inscribitur Joannes de Bellomonte in principio Elogii.*

Quamvis enim in quosdam errores inciderit noster Molinæus, non ex eo inculpandus hæreseos, cum errare humanum sit, & in erroribus perseverare diabolicum, nec enim in detectis erroribus diutius perstitit, sed

veritati detectæ & comprobatæ per supra nominatos Claudium Espencæum, Franciscum Curtium Pastorem fidissimum, & Renatum Bonellum amicos suos ad se accersitos, ut eisdem salutem suam regendam lubentius committeret, indubitanter acquievit, & receptam Catholicam Doctrinam ocyus amplexus est, & exinde ab omnibus Catholicis Authoribus in communione Catholicæ fidei & doctrinæ demortuus palam habitus est, nullus enim Calvinianæ sectæ acrior hostis fuerit, qui ubique eandem infectatus est, nec umquam eorum dogmatibus manus dedit, nec etiam Lutheri perversæ doctrinæ, licet in secessu suo Germanico, Confessioni Augustanæ, sive interrelligioni, hoc est sacræ Cæsareæ Majestatis Caroli quinti Imperatoris declarationi, dum ibi degeret acquieverit, quamquam patriæ suæ redditus, abjectis omnibus exteris erroribus, sese totum Catholicæ doctrinæ profitendæ dederit, & in sacrosanctæ Eucharistiæ, sive salutaris Viatici perceptione, à Rectore Parœciani Divi Andreæ ab Arcubus ministratæ occubuit.

Nec tantum ipsius Molinæi memoria in benedictione permansit, præterquam apud fanaticos & alienæ famæ calumniosos involatores, sed & nonnulli ipsius tractatus etiam apud declaratos hostes Romanenses & Italos in tanta commendatione fuerunt, ut etiam quidam apud eos typis mandati fuerint, ut tractatus de Usuris, & De eo quod interest, & in collectionem universorum Juris Tractatum, sub titulo & Epigraphe Fractatus Tractatum, mandante etiam ipso summo Pontifice Gregorio decimo tertio, sub ficto tamen & ementito nomine Gasparis Caballini, inferri meruerint, atque etiam sapius ipsius decisiones, suppresso nomine, dirimendis quæstionibus & controversiis Canonicis, in Rota, vel etiam in Congregationibus Romæ habitis inservierint, ut & interpretationibus & annotationibus marginalibus emendationis Romanorum, trium Juris Canonici voluminum, eodem Gregorio decimo tertio summo Pontifice præcipiente confictæ, ut idem accidit de Pragmatica nostra Sanctione, sive decretis Congregationis Bituricensis, quam licet Romani implacabili odio persecuti fuerint, donec eam penitus everterent, ipsius tamen Glossam ubique laudent, & in summo pretio habeant, ut Ludovicus Gomefius Episcopus Sarnensis in regula de triennali possessore, quæstione quadragelima tertia sub finem, ubi *laudat excellentem Glossatorem Consilii Basileensis in Pragmatica Franciæ. tit. de pacificis possess. in verbo coloratum.*

Sic & tractatus Caroli Molinæi passim & ubique à Catholicis Authoribus, atque etiam Hispanis Episcopis, etiamnum Inquisitioni generali fidei Catholicæ per Hispaniam præfectis, cum summa commendatione laudati fuerunt, etiam cum elogio Authoris, ut à celeberrimo Hispano Didaco Covarruvia à Leyva Segobiensi Episcopo, ubique in suis prælectionibus Canonicis & repetitionibus, quamvis prænotaverimus supra, eum dixisse Commentarium in Edictum Henrici secundi, caute legendum in plerisque locis, quod & nos fatemur, sed in aliis omnibus locis de eo honorificentius agit, ut suum cuique tribuatur, nec præripiatur gloria nostræ Gallicanæ Ecclesiæ, vel etiam Gallicano Imperio debita, nec etiam nostris Authoribus Gallicis, ut fieri consuevit ab ipsis emendatoribus Romanis, de quo iusta ex causa conqueritur ipsemet Carolus Molinæus in vita Gregorii noni summi Pontificis Gregorianæ Decretalium collectioni suis ipsiusmet curis procuratæ præmissæ, in verbo Raymundi. in principio.

Verum etiam ex ea parte fuit, quod diversus animus, & mens alia Inquisitorum Romanensium, & Hispanorum palam patuerit in condemnandis

liberius vel comprobandis elucubrationibus ipsius Caroli Molinæi, namque Romanenses solo suo privato odio permoti, de omnibus Caroli Molinæi tractatibus idem iudicium fecerunt, & omnibus æque condemnatorium calculum affixerunt, sine ulla exceptione, vel limitatione, atque etiam omnes inter primæ classis damnatos Authores collocaverunt, cum Hispani inquisitioni fidei præfecti, sola æquitate & recte iudicandi ratione permoti, quosdam tractatus tantum condemnaverint, eorumque lectionem interdixerint, aliis liberæ lectioni dimissis, illud namque fuit iudicium Indicis librorum expurgandorum Gasparis Quirogæ Cardinalis Archiepiscopi Toletani Hispani, Generalis Inquisitoris jussu editi Madriti anno millesimo quingentesimo octuagesimo quarto; & ex eo est quod illos citet honorifice Didacus Covarruvias, & alii Hispani authores sub vero Molinæi nomine.

Excipe igitur, amantissime Lector, hanc novam operum Molinæanorum collectionem, cui adjecimus quidquid conquiri potuit & detegi ejusdem Authoris elucubrationum nondum editarum, curis & studiis Francisci Pinssonii Junioris Advocati; ex variis Bibliothecis, tum Regia, tum Thuano-Menarsiana, tum amicorum nostrorum, qui huic renovandæ editioni inservire lubentius voluerunt, quarum Molinæanarum elucubrationum non dubito quasdam adhuc latere, tum in partibus Germanicis, tum in Sequanicis, & adjacentibus regionibus, de quo pluribus in locis suorum tractatum conqueritur, quos habebis expressius relatos à Juliano Brodæo in ejusdem Molinæi vita. lib. 2. cap. 15. quorum quidem fragmenta quædam exstare fama est in Bibliotheca manuscripta Ecclesiæ Metensis, & forte Dolana, & Vesuntionensi, quæ quandoque publico usui concedentur, verum ut eorum omnium notio major tibi patere possit, consule interim quod habetur apud Brodæum in vita Molinæana passim & ubique, & in epistolis præliminaribus, & præfationibus singulorum tractatum, qui hanc collectionem implent, quas de novo conquistas ex Molinæanorum operum editionibus, quas ipsemet evulgavit, singulorum voluminum fronti præmisimus, prout in singulis impressæ habentur. Vale interim, & nobis, & quibuscumque aliis, qui novæ editioni invigilarunt, bene precare.

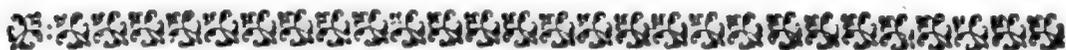




INVICTISSIMO AC POTENTISSIMO PRINCIPI
Francisco, Christianissimo Francorum Regi,
Carolus Molendinus fœlicitatem.

SÆPE Majestatis tuæ, Virtutumque tuarum incomparabilem magnitudinem contemplantus, Franciscæ Regum omnium Præcellentissime, veritus sum hos in Consuetudines Parisienses (quæ lucubrationum mearum primitiæ sunt) Commentarios, tibi, immortalique Majestati tuæ dicere. Neque enim tam hebes sum, ut non noscam vel cogitem, quam nihil tali tantoque Monarcha dignum, tenuitas mea adferre possit. Sed cunctantem me multa impulerunt: potissimum & imprimis admirabilis illa tuæ vel exteris nota clementia, qua præcipue Deum Opt. Max. imitaris: simul & in studiosos viros genuina benignitas. Deinde quòd hæ Consuetudines olim non scriptæ & indeterminatæ, & hinc calumniis & technis litigatorum, incertitudini & contrarietati probationum expositæ: editis & mandatis Regalibus ad certam velut legum formam summo Reipub. commodo redactæ sunt, & regia auctoritate perpetuò confirmatæ: quo nomine principalium constitutionum jure censi possunt. Tum quòd hæ sunt leges fidelissimæ hujus tuæ & amplissima Parisiorum urbis, quæ est caput florentissimi totius imperii & regni tui, & velut altera Roma, communis Francorum patria. Tum quòd maxime in hac prima parte, jura feudorum & clientelarum, quæ in hoc regno à te & triumphanti corona tua mediate vel immediate dependent & moventur, ad normam Gallicam, seu juxta Francorum mores recentè explicantur. Tum quòd frequenter in hoc opere quæ sunt regalia, seu individua & indissolubilis corona tuæ jura, quàm reverenter, & ad veritatis amissum potui, citra τὸ ἄλλο, tractantur. Postremò quòd univèrsum hoc opus ordinatur ad ministerium Iustitiæ politicæ, cujus basis & caput es in toto hoc amplissimo regno, imò viva ipsa Iustitia animata, & ut inquit Iusti. in Novellis. νόμος ἢ μὴ νόμος. His velut rationibus iniis & disjunctis, inveni nihil tibi hac dicatione offerri, sed tuum potius tibi reddi & restitui. Agnosco tamen non esse dictionis delectum, & ornatum, qualem summam tuam eruditionem & dignitatem: sed scio, quæ est tua humanitas, Opime Princeps, a quo animo te laturum stylum suscepto instituto conformem, & quem subiecta triformis materia, ut pote jure, consuetudine, praxique mixta, patitur. Stylo mihi consueto usus sum, proprietate verborum diligenter observata, nec laboravi ad altiorem & graviosem sermonis elegantiam, ne forte candidatis juris, & pragmaticis nocerem propter obscuritatem: & mihi ipsi, propter dispendium temporis, cujus parcissimus sum. Caterum quantum vires potuerunt, & per negociorum intervalla licuit, bona fide laboravi, ut τῆ πατρῴῃ seu inventioni copia, subiectæ cujusque tituli materiæ congruens sufficiensque, & τῆ κερτακῆ ἢ τῆ αἰαλοῦ, seu iudicio & resolutioni veritas & æquitas correspondere. In quibus duabus illæ veræ σοφίας Φιλοσοφίας Boetius Severinus omnis artis & scientiæ summam & complementum consistere testatur. Finem autem & scopum hunc mihi præstitui. Primum, ut obscuritas, relictis Iudicum diffinitionibus insidians, quæ in multis hujus Consuetudinis locis invenitur, clara & perspicua, quantum licet, reddatur: tum, ut quæ pleraque sunt ancipitia, & non multum coherentia, ad veram intelligentiam & consonantiam reducantur: tum ut quæ nonnulla contra rationem aut æquitatem pugnare videntur, quantum sincero interpreti licet, ex bono & æquo salva mente Consuetudinis temperentur: & in summa, ut quantum pro virili in commune Reip. bonum, cui primum nascimur, conferre possim, soluis dubitationibus multis, & minora supersint jurgia & lites celerius aut facilius decidantur. Suscipe igitur, Clementissime

Princeps, sereno vultu, animoque benigno has laborum meorum primitias, sub felicibus gloriosissimi nominis tui auspiciis in lucem prodeuntes, hoc felici tempore parvis, summi Dei auxilio per te Christiano orbi restituta. Quis enim non suspiciat, & summis laudibus efferat admirabilem illam animi tui magnitudinem & constantiam vere *Cassiodoriana*, cum summa prudentia conjunctam? qua inter tot adversa, totque potentissimos & insensissimos hostes stetisti alacris, integer animo, regno, exercitu, & juribus tuis: ita ut nusquam cesseris Fortune, sed illa velat pudore victa tibi cesserit. Rursus singularem illam tuam clementiam & mansuetudinem, qua ipse velut injuriarum omnium, nedum contemptor, sed penitus immemor, pacem quae à delectis summisque arbitris inveniri non potuit, citò restituiti: longumque & internum bellum, summa tranquillitate & amicitia repente commutasti: cunctis populis ostendens singulare illud, & omnibus seculis celebrandum specimen Christianissimi & Regii animi tui, qui fortissime & periculosissime aggressus, fortius & feliciter restitisti, & nusquam in tanto bello & armis Christianam pietatem, etiam erga hostes deposuisti. Sic enim arma gessisti, ut nulla ambitione, aut alieni cupidine, sed justo zelo ducereris: ut invidius & superior non vindictam, sed pacem: non cadem aut dantia hostium quaeris, sed illibata dignitatis tuae conservationem, fraternamque concordiam & amicitiam: quam tam apertam, & sinceram exhibuisti, ut praeter repente extinctum bellum, facile patuerit nullas te retro inimicitias, nullum odium in animo habuisse: sed Christianam charitatem & pietatem, vel inter bellorum tumultus & pericula semper retinuisse. Conservet te & custodiat altissimus Deus nostrae & Christianae Reipub. Rex Optime & Prudentissime, augeat, & bene fortunet diutissime incolumem & felicem: virtutumque omnium dotibus cumulatum felicitate donet aeterna. Bene vale, iterumque perpetuo & felicissime vale. Parisiis, Cal. Decembris. Anno à Christo nato M. D. XXXVIII.



A TRES-CHRESTIEN, TRES-HAULT, PUISSANT & Victorieux Prince Henry de Valois, par la grace de Dieu, Roy de France, second de ce nom, Charles du Molin, Jureconsulte de Paris, son tres-humble subject, en tres-heureux accroissement de regne, établissement de perpetuelle paix & felicité.

LE zele que dès ma jeunesse ay tousiours eu, Sire mon souverain Seigneur, à l'honneur & utilité de vostre tres-noble Royaume & Republique Françoisse, & qui m'a incité non seulement composer, ains aussi dedier, vingt ans a, le premier de mes livres sur les Coustumes de vostre bonne ville de Paris, capitale de vostre Royaume, au tres-illustre & de tres-beureuse & immortelle memoire, François premier de ce nom, Roy de France, vostre pere, instaurateur des bonnes lettres: le mesme zele m'a incité & contraint de vous dedier & à vostre Royale & souveraine Majesté le second de mesdits œuvres, sur lesdites Coustumes. Je penserois errer, si le premier estant justement dedié au Pere, le second sur la continuation de la mesme matiere, n'estoit dedié au Fils, juste & loyal successeur de la mesme majesté. Et certes il ne peut estre à autre decentement voué, soit pour la matiere qui est de l'interpretation & declaration des Coustumes & usages de la ville capitale de vostre Royaume des plus grandes & renommées de l'univers: soit pour la fin à laquelle l'œuvre tend, principalement, qui est pour la direction & administration de sincere & droite justice deue à vos subjects, desquels vous estes le Seigneur, protecteur & pere, & chef souverain de la Justice, fondement de vostre sacrée Couronne & la vive justice animée, comme après Aristote, tesmoignent les loix anciennes. Or

si le premier livre fait & précipité en ma jeunesse a eu si grande grace & tellement esté recueilly, que grande célébrité en a esté faite en vostre Court de Parlement, dès l'an cinq cens trente-neuf, & par toutes les Italies & en Sicile: je ne doute que ce second (qui est trop mieux limé) ne surmonte la célébrité du premier: combien que j'en eusse differé l'impression, sans les grandes prieres & importunitéz de plusieurs gens d'excellent sçavoir & dignité tant de vostre Royaume que d'ailleurs: desquels la soiseust esté pieçaeestanchée sans les grandes affaires à moy survenuz depuis ladicte premiere edition, nonobstant lesquels n'ay laissé à orner vostre République, & vous faire service à mon pouvoir: mesmement à mes voyages d'Allemagne, où n'ay adhééré qu'à vos amis, confederez & bien veuillants, qui vous en ont écrit, refusant tous autres partiz: l'ay esté tres-suspect à vos adversaires, comme l'issue a demonstré. Et de toutes peines & pertes qu'ay souffertes n'ay eu regret qu'à ma femme decedée d'ennuy avant mon retour: comme les estrangiers mesme le témoignent. Et le premier auvre qu'à mon retour ay prins en main, a esté le present qui se dedie à vous & à vostre souveraine majesté, Sire. Que Dieu vueille en vos heureuses victoires conduire, augmenter & conserver, au stabiliment & pacification de vostre tres-noble Royaume, reunion des membres & fleurons de vostre Couronne indivisible. Donné à Paris le dixième jour de Juillet, l'an de grace mil cinq cens cinquante-huit.

*Fran. Gualteronii Elegiacum Carmen, ad Carolum Molinaum
Jureconsult. clariss.*

Carole meta gravis, primus jurisque catillus.
Es decus, & patriæ lumen, honôisque tuæ,
Lex obscura fuit primæ, sed quæ antè latebat
Clara fit, & rutilans te redeunte jubar.
Si prodesse suis popularibus optima laus est.
Jure ferent cives nomen in astra tuum.
Det tibi pro meritis æterni fœderis author
Perpetuò vita prosperiore frui.

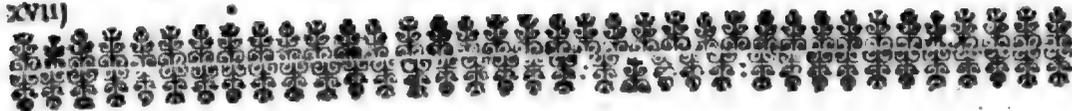


A MON-

CAROLI MOLINÆI IN DUOS PRIORES TITULOS
*Consuetudinis Parisiensis Commentarii, secundum ordinem
 veteris Consuetudinis restituti.*

Scripsit CAROLUS MOLINÆUS Commentarios in duos priores titulos veteris Consuetudinis Parisiensis : hos perturbato Authoris ordine , Dionysius Gothofredus in editione quam curavit Francofurti anno 1597. ad usum novæ Consuetudinis accommodare voluit ; sed infelici planè operâ. Ita enim factum est , ut quæ quibus respondeant , quove singula referenda sint , vix satis internosci queat , quod in opere præstantissimo summam ubique confusionem & obscuritatem parit. Sed quamvis Gothofredi consilium pauci admodum probaverint , exemplum tamen omnes secuti sunt in cæteris , quæ deinceps prodierunt editionibus. Quapropter in tam diutina annorum propè sexaginta possessione , quicquam novare religio fuit , verùm ut primævus & naturalis Molinæi ordo aliquatenus restitueretur , quod ad conciliandas diversarum editionum citationes , quæ recentiorum scripta legentibus negotium facessunt , summopere necessarium erat sequentem indiculum confici , atque his subscribi curavimus.

- | | |
|----------------------------------|-----------------------------------|
| §. 1. a col. 50. ad col. 242. | §. 33. a col. 1088. ad col. 1102 |
| §. 2. a col. 242. ad col. 390 | §. 34. a col. 1102. ad col. 1108 |
| §. 3. a col. 910. ad col. 934 | §. 35. a col. 1108. ad col. 1126 |
| §. 4. a col. 290. ad col. 302 | §. 36. a col. 1172. ad col. 1176 |
| §. 5. a col. 302. ad col. 352 | §. 37. a col. 1176. ad col. 1222 |
| §. 6. a col. 352. ad col. 406 | §. 38. a col. 1222. ad col. 1226 |
| §. 7. a col. 422. ad col. 446 | §. 39. a col. 1226. ad col. 1228 |
| §. 8. a col. 446. ad col. 510 | §. 40. a col. 1228. ad col. 1232 |
| §. 9. a col. 510. ad col. 522 | §. 41. a col. 1126. ad col. 1174 |
| §. 10. a col. 522. ad col. 538 | §. 42. a col. 1234. ad col. 1264 |
| §. 11. a col. 538. ad col. 564 | §. 43. a col. 1262. ad col. 1266 |
| §. 12. a col. 568. ad col. 570 | §. 44. a col. 406. ad col. 422 |
| §. 13. a col. 570. ad col. 698 | §. 45. a col. 1262. ad col. 1278 |
| §. 14. a col. 698. ad col. 710 | §. 46. a col. 1288. ad col. 1300. |
| §. 15. a col. 710. ad col. 714 | §. 47. a col. 1278. ad col. 1284 |
| §. 16. a col. 714. ad col. 722 | §. 48. col. 1284. |
| §. 17. a col. 722. ad col. 728 | §. 49. a col. 1284. ad col. 1288 |
| §. 18. a col. 728. ad col. 736 | §. 50. a col. 1232. ad col. 1234 |
| §. 19. a col. 736. ad col. 742 | §. 51. a col. 1322. ad col. 1338 |
| §. 20. a col. 564. ad col. 568 | §. 52. a col. 1338. ad col. 1404 |
| §. 21. a col. 742. ad col. 748. | §. 53. a col. 1404. ad col. 1414 |
| §. 22. a col. 748. ad col. 848 | §. 54. a col. 1414. ad col. 1426 |
| §. 23. a col. 848. ad col. 906 | §. 55. a col. 1426. ad col. 1518 |
| §. 24. a col. 906. ad col. 910 | §. 56. a col. 1518. ad col. 1532 |
| §. 25. a col. 934. ad col. 948 | §. 57. a col. 1600. ad col. 1614 |
| §. 26. a col. 568. ad col. 570 | §. 58. a col. 1532. ad col. 1564 |
| §. 27. a col. 562. ad col. 968 | §. 59. |
| §. 28. a col. 948. ad col. 956. | §. 60. |
| §. 29. a col. 956. ad col. 962 | §. 61. |
| §. 30. a col. 968. ad col. 1064 | §. 62. a col. 1564. ad col. 1596 |
| §. 31. a col. 1066. ad col. 1082 | §. 63. a col. 1596. ad col. 1602 |
| §. 32. a col. 1082. ad col. 1088 | |



L E C T O R I.

UT tibi pateat, *Lector Benevole*, series Paragraphorum antiqua Consuetudinis, qua videtur cum multis superioribus, atque etiam hac postrema minime convenire. Non abs re credimus, tibi paucis verbis indicare, qua haecenus multis maximum facefferunt negotium in laudationibus: inde autem ortum arbitramur, quod Commentarius in Titulos Consuetudinis Parisiensis in his praedictis editionibus atque etiam hac ultima ordinatus fuerit secundum articulos Consuetudinis reformatae, quodque antiqua editio Commentariorum Molinaei in Consuetudines Parisienses anno 1576. apud Gabrielem Buon, publicata à Simone Bobao Advocato Parisiensi ipsius Caroli Molinaei Authoris Genero, quamque Veteres nostri Doctores sive Galli, sive Exteri, in prolationibus secuti sunt, servavit ordinem articulorum antiquae Consuetudinis; unde fit ut vix probari possint haec laudationes in hac nova editione. Aequum sanè ac maxime necessarium sequens illud monitum judicavimus quibuscunque varias illas editiones conciliare volentibus. Consulant ergo studiosi illi verbale instrumentum reformatae Consuetudinis, & cognoscent ordinem, in quo quique articuli veteris illius Consuetudinis positi fuerint tempore reformationis: Hanc quoque viam facile reperient in hacce novissima editione laudationes omnes excerptas ex antiqua editione anni 1576. apud Gabrielem Buon & similibus: verbi gratia torquet animum locus quidam Commentarii ipsius Molinaei Authoris super articulum secundum veteris Consuetudinis in hac postrema editione occurret articulo tertio Consuetudinis reformatae; quod ipse Molinaeus protulit adversus articulum tertium antiquae Consuetudinis cupiunt comprobare, occurret trigesimo quinto nova Consuetudinis articulo, quo tertius ille articulus transvectus est; & sic de ceteris.



V. C.

C A R O L I M O L I N A E I
V I T A.

Hieronymus Stridonensis vir sanctissimus, vidisse se ait Paulum quendam à Concordia, quod oppidum Italiae est, senem referre solitum, numquam Cyprianum absque Tertulliani lectione unam diem praeterisse, ac sibi crebrò dicere, da magistrum; significans sublimi ingenio virum sub Septimio Severo Caesare, nec modo excellentem Theologum, sed etiam Jureconsultum, ut opera ejus indicant. Inter artifices autem longa differentia est ingenii & naturae & institutionis. *L. inter. de solutionibus.* ut pares minime dici possint neque debeant, etsi omnes magni & praestantes Jureconsulti fuerint. Caroli quidem Molinaei, qui ex hoc numero excellentium virorum fuit, vitam & mores

sciri publicè interest, ne concursu rerum, & suo quisque judicio privatim abductus à vero seipsum atque alios in præcipitem ruinam impellat: Error enim semper errando fit cæcus quotidie magis, æternumque miser est. Qui hanc viam pene inviam sequitur non excutiens eam etiam miser quod initio faciendum est errare non cupienti. De eo itaque dicturi, à patria, parentibus & majoribus ejus ordiamur. Læticia Parisiorum natalis locus ei fuit: In ea enim patrem ejus domicilium habuisse constat, & Carolus infans natus est parte Joanne noto & celebri Advocato in Palatio & Senatu urbis, de cujus moribus infra dicemus Puetitiæ annos humanioribus litteris debitos in patria amœnissima sede, selectissimæque cura æqualibus transegit, Græcæ Latineque litteras diligenter colens. Cum autem adolescentiam attigisset expletque in foro versari, blasus esse & impeditioris linguæ deprehensus est, quod ei naturale vitium initio obsuit, quia lites satis exploratas disertè proloqui nullomodo posse videbatur: itaque & litigantibus, eorumque Procuratoribus displicebat, Ineptis plerumque alienæ industriæ judicibus, contemptivique illis potius quam admirationi fuit. Statura mediocri, capillitio & barba, in juventute nigris, sed vergente ætate in decoram canitiem transiére: barbam verò bifurcatam & longam habuit: cibi, vini que paucissimi. Erant enim hujusmodi ut fulminare in musæo cum paucis videretur, alibi propemodum mutus esset. Semel accidit ut à Christophoro Thuano Præfide oburgaretur, quod cum accidisset præter spem, Collegarum seniores Advocati concursu ad eum facto, quod se quoque violatos existimarent, per Franciscum Portam antiquissimum dici ei iusserunt: Cum hodie Molinæum collegam verbo læseris, quid abs te factum putas? læsisti enim hominem doctiorem quam unquam eris. Postridiæque Christophorus quem facti jam penitebat, dixit, quod in Molinæum effudisset id calore sibi excidisse: tanta ille & summus Præses humanitate fuit, & erga illos celebres patronos, inter quos etiam ipse floruerat, reverentia. Imò tanta, ut aliàs visus sit, in zde D. Andree, etiam jam Præses, aliquando noluisse oblationi faciendæ antecire illum, quem toties consuluerat Mathæum Quadrigarium Jurisconsultissimum probum & venerabilem senem. Paulus quidem jurisconsultus, ait, quicquid hujusmodi calore vel fit vel dicitur, non prius ratum esse, quam si perseverantia apparuerit judicium animi fuisse. Idem Carolus in Consiliis suis pluribus ait. *Ego qui nemini cedo, & qui à nemine possum doceri*: quæ ejus verba, si vera non essent, illum insipientiæ arguerent: quod à Jureconsulto nemine ei objectum est. Imò illum celebres quoque Advocati illius temporis, ut idem Quadrigarius, Annæus Chappeus, nobilis Arvernus, Franciscus Porta, aliique in foro cogniti magni faciebant: Molinæus tamen etiam de se scribit statuisse se consuetudines Regionis Boiboniensium commentari, verum inspecta Joannis Paponis industria tanto labore voluntariè abstinuisse, cujus hominis de Præfectura Forensium benè meriti, & qui apud illos judex quinquaginta annorum spatio fuisset, debuit memoria fieri Petrus Seguietius tunc Advocatus & prudentissimus vir ad Carolum mittere solebat honorarium aliquot aureorum, ut ex facto proposito sententiam suam scripto mitteret, majori ut ferè sit consulenti emolumento quam consulti. Balduinus Antecessor sæpè repertus est cum aliquo jurisperito ad Molinæum ire super aliqua quæstione sententiam ejus habituri. De eo Argentæus in commentariis ad consuetudines Britannicæ. Vir, inquit, incomparabilis doctrinæ Molinæus. De eodem Guido Coquillius vir in omni jure peritus, modestique singularis, in explicatione juris municipalis Nivernensium Carolus Molinæus, inquit, bonus author, è cujus scriptis plurimæ decisiones erutæ fuerunt, transieruntque in decreta Senatus, aut consuetudines novas. Et aliàs Doctorem Francicæ juris doctissimum eundem vocat. Domum habuisse Ligeti vicinam nomine *de Mignaux*; cognatos, & affines in Pertico & Belsia, apud quos diversabatur, relicta Lutetia, anno 1562. Nam & expertus est carceres in ipsa Lutetia potissimum, quia scripsisset in parvas datas, & aliquot alios abusus Curie Romanæ temporis illius perstringens. Expertus est etiam carceres in Germania. Item de suis liberis idem Molinæus sic. Gratia habenda primogenito filio meo Carolo Molinæo juniori, qui in gravi & periculoso morbo die, nocteque mihi adstitit, & nihilominus partes meas, quantum potuit, supplevit in conquirendis & describendis Adversariis meis, & præparandis Typographo, quæ certe citius absolvisset, si per illum acerbissimum & damnosissimum Astmaticum morbum licuisset. De morbo quoque suo scribit in hunc modum: Savissimus Astmaticus morbus subitò me corripuit, ut à Deo pro magno beneficio celerem mortem singulis noctibus peterem. In opere verò collationis & unionis quatuor Evangelistarum: Cum, inquit, Spiritus sanctus voluerit habere quatuor separatos Scriptores, seu quatuor separata scripta, quæ est ista præsumptio humana si omnes alii quatuor Evangelia, solus Calvinus tria in unum confundere, & rejicere voluerit? Calvinum quasi malè sentientem adjectis rationibus perstringit. Federico fratri suo quidquid bonorum habuit Molinæus dono dedit, quod tunc statueret nunquam uxorem vel sociam laboris & fortunarum suarum ducere, fuitque annos 15. in eo statu: verum quia sicut debuit Federicus sorores suas non collocabat, nec pensiones annuas Religiosis debitas rogatus persolvebat,

coactus est mutare sententiam & Ludovicam Beldoniam duxit (ex qua ei supervenerunt Carolus & Ludovicus, & Anna: propterea scripto libello ad *l. si unquam. de revocandis donationibus.* cepit adversus fratrem agere, obtinuitque decretum quo donationem jam pridem factam improbat. Beldonia filia erat Joannis Notarii & Secretarii Regii atque exceptoris publici Præsentationum in Curia, ut vocant. Hæc quotidie circa horam diei decimam solita erat mulæum viri adire, eumque benigne & modestè abigere, utque in Palatium iret, monere, & hortari, quòd ad necessarios & domesticos sumptus lucrum diceret liberis necessarium, cui ille ultro parens facturum spondebat, statimque egressus domo properabat in Palatium, in quo prompto judicio, ac, ut ita dicam, resolutio Collegis partibusque videbatur: partibus interdum ad eum consulendum præter animi voluntatem aduentibus quòd existimaretur esse religionis Lutheranæ. De prima illa uxore sua ita loquitur, Deus qui susceptor meus fuit, uxorem primam studiorum meorum Mæcenatem nobilem Aloisiam Beldoniam magno delectu selectam, mihi dedit. At illa immatura morte, & studiorum meorum damno, magno meo mœnore occubuit, feriis natalitiis, anno Domini 1556. Coztaneos sui ordinis laude dignos extollit, ut Mathæum Quadrigarium his verbis: In consensu peritorum audiivi consultissimum totius ordinis nostri nemine dissentiente respondentem. & in Consiliis nostrum Coripheum eum vocari, quem Gabrielem Mariliacum consulebat: Ex quo ostenditur candor ejus, qui absque invidia erat, cæsi, nonnunquam improbet opinionem Chassanei, qui tunc etiam vivebat, & Tiraquelli, aliorumque interdum etiam Baroli Jureconsultorum. De Budæo verò, & Rbberio Senali eos vocat ætate sua omnium virtutum ac doctrinarum genere absolutissimos Patriæque, Urbis, & totius Galliæ splendidissima lumina, idem de Tiraquello quem etiam doctissimum vocat & de Zazio, quem eruditissimum appellat. Gloriat, & quidem modestè, quòd plures Provinciarum Præsides vix unquam à responso suo in judicando discedere solebant, jamque viceßimum quintum annum præterissent ex quo tempore in tali existimatione ac judicio mortalium viveret, ut nuper, inquit, in Carceribus Montis Belligardensium Lutheranorum frustra exprobrabam impiis illis & Barbaris Officialibus, qui me ad scribendum & consulendum pro libidine sua adigere volebant: utque innocentiam & jurisprudentiam meam eorum Tyrannidi & avaritiæ prostituerem, sed potius mori volebam. Tractatum scripserat de Muneribus, & Honoribus, in quo plene egerat de Functionibus Principis & Reipublicæ quem magnis laboribus compositum, inquit, & in mundum redactum, paratumque editioni, rapuerunt perfidi Montis Belligardi Officiales, & me carceratum per undecim menses spoliarunt. Idem Molinæus Epistola ad regulas Cancellariæ, faretur se, Censore ad vindicandum plagium à Cosma Guimero commissum merito uti, qui cum glosas super Pragmatica Sanctione edidisset, eas Jacobo Marefchalo Advocato vero auctori longè præstantiori detractas, velut suas, publicavit: ita enim publicè legitur in Poliandrio SS. Innocentium Lutetiæ. *Cosmas Guimier Inquestarum Præses, patri, matrique sibi que monumentum fecit, legit, consulit, glosas super Pragmatica, edidit, obiit 3. die Julii anno 1503. sed neque moriens pauperum oblitus est, eos enim hæredes instituit;* Marefchalus fuit ille Advocatus celeberrimus, qui ob breves quædam, sed tamen eruditas rationes juris, quas Salvationes vocant, cum imperitus Clientis impar offerret honorarium, honestè renuit, dicens se tantum id accepturum quod ob Clientem in casum victoriæ taxaretur. Taxatæ autem fuerunt lx. libræ Parisienses habitæ ratione non ad brevem, sed ad doctam & elaboratam scripturam modumque litis, & eminentem scientiam Advocati, & fuit splendidum & pro temporis more, ut amplissimum ita rarissimum honorarium. Molinæus autem veritus ne aliquis sua ipsius opera sic impudenti furto subtraheret, multis rationibus plagium illud convicit ad Regulam Cancellariæ. De verisimili notitia: quem locum satis erit curiosis indicasse. Et quidem in Epistolis, quas præfixit volumini Variorum tractatum, & lectionum anni 1534. testatum reliquit, circiter viginti annis antè id tempus se bono publico cepisse scribere, ac jurisprudentiam Gallicanam in oculis omnium mortalium ponere, quo studio ita affectus erat, ut recusaverit munus Consilarii Regii, à Senatu Parisiensi, sibi ultro delati, ut nunc moris erat, existimans se non posse simul ei muneri, quod grave est, & librorum compositioni operam dare. Dum esset juvenis & subsellia Senatus quotidie adiret, opiniones excellentium Advocatorum sæpè improbat, ut Francisci Montholonis postea Procancellarii, de quo sæpè multa honorificè, Petri Lizeti Arverni genere, postea meritissimi Præsidis Senatus, Olivarii Aligreti, de quibus etiam multa. Anno 1538. quartana febris vexabatur, & Commentarios suos ad jus municipale Parisiorum, ut secundo ederentur, librario commisit. Tiraquellum iis usum in opere quod de retractu scripserat, dicit: Veritas ei in jure civili ac municipali charior erat, quàm ostentatio sui: ac gloriabatur quòd Guillelmus Pojetus Cancellarius Franciæ commentarios suos valdè probabat, molestè ferens eos amplitudini suæ dicatos non fuisse. Quod prolixè aliquandò scriberet hanc rationem reddidit: Id non ego ut suapte natura facilia, difficilia videantur, nec nodum, ut aiunt, in scirpo quæro, sed fun-

damenta rationum, & de rationibus quæstionum solvere cupio, quæ levioribus quæstionibus nonnunquam aperiuntur, & quibus apertis sit methodus ad rectum iudicium, & resolutionem difficilium quæstionum. Multa scripsit quæ in lucem non venere. Absolverat enim Commentaria sua ad jus municipale Parisiensium in quatuor tomos digesta, unicum editum, tres desiderantur. Postremò scholas juris civilis Tubingæ in Germania, Vezontione, Dolæque Sequanorum magno auditorum concursu, aperuit. Denique vexatum curis cæca mors rapuit, scilicet anno 1566. die SS. Innocentium, vir sibi tantum, & familiæ nocens, contentionibus enim pro religionis causa susceptis, & compositionibus assiduis dans operam, opulentiam relinquere non potuit. Ad ei morienti assistendum admissi sunt; quos petierat tres viri, Claudius Espenseus, nulli Theologorum sui temporis cedens; cum quibus de Prædestinatione ita egit, ut ipsi mirarentur obcuram quæstionem, tam dilucidè ab eo tractari potuisse: secundus fuit Curtius Pastor S. Andreæ, in qua Parochia Domicilium erat Molinæi; Tertius Renatus Bonellus Collegii Pleszi præfectus, superstite Joanna Vivaria uxore secunda. Quæta postmodum Gallia sedataque civili bello, quod inter nos fuit anno 1570. Carolus Molinæus Junior rediit Lutetiam, hydropisi correptus, quo morbo decessit, mense Februario, Regesta sua pater illi communicasse scribit. Demùm calamitas dira Molinæam gentem penitus afflixit, atque evertit. Joanne* Bobæo genero Molinæi absente, ædes ejus Lutetiæ sitas propè Augustinianos, servus, ut fertur, domesticus genere Vasco, in eas per stabuli ostium sicarios aliquot, & sceleratos homines intromisit, eosque in superius cubiculum tecum adduxit, ubi confestim exectis sicis charissimam Molinæi filiam, & ab eo datam in matrimonium Bobæo crudeliter occiderunt, præ manibus opus fæmineum, id est, tapetum cœptum tenentem, mox filium scabello innixum superque eo pingentem litteras, nutriticem humi effusam propè ignem, ut infantulo necessaria præberet, aliam ancillam, quæ statim fugerat abdens se in intimam & secretiorem lectuli partem. Quo scelere per hunc modum admissio abacum aperiunt inventis clavibus, undeeducta supellectili argentea, eam in puteum ædium abjecerunt, egressique ostio, quo venerant, repente abeunt, nec de illis sciri unquam certò potuit, qui & quales fuerint, & si diligenter quæsitum est. Aurigam, & currum Helini Senatoris optimi viri fortè obviam habuere, dataque ei pecunia persuasere, ut se in expedito curru, extra urbem citò perduceret. Infelix Bobæus cum rediisset, tam horrendum crimen apud Senatum prosequutus causa cadit, atque in sumptus quos rei fecissent condemnatus est. Hanc historiam Jacobus Augustus Thuanus, nunc in Senatu doctissimus Præses, diligenter scripsit. Cum autem diu non lateant scelera ut Florus historicus ait, nimirum, nondum repertum qui tantum nefas detegere potuerit, & quod sicarii ipsi Aurigam Hellini etiam occiderunt, metu ne illius indicio caperentur. Anno autem 1567. reversus ex Anglia, Franciscus Memorantius vir nobilissimus cum Bobæo Molinæi genero colloqui voluit, questusque est à genero sibi celatum Socris genus, quod ex Isabellæ Regine Anglorum didicisset. Cum enim sermo coram illa factus esset de Molinæo, & quidam ut de Advocato in Senatu Parisiensi nobili loquerentur, Isabella Regina sub intulit, ita rem habere necesse est, cum is mihi consanguineus & propinquus fuerit, ac genealogiam defuncti statim disertissimè explicavit: cum verò audisset quid filie ejus & tenerrimis liberis nocturno tempore accidisset, utque mater una cum liberis sicariorum manu periisset, flens, Siccine, inquit, oportuit consanguineos meos ab impiis tractari? Renatus Cosseus, Barnabasque Brissonius apud illam tunc erant ob publica Regni hujus negotia. Denique ut absolvatur Molinæo pridem mortuo: cum de Eloquentia scriberet Marcus Fabius Quintilianus, ille, inquit, se profecisse sciet, cui Cicero valdè placebit: hanc laudem in jure civili, & Francico meretur, quicumque Molinæi scripta legerit. Vix enim persuaderi poterit aliquam Molinæo parem inveniri posse. Et adhuc Bobæus Columniaci Baillivus, (quod est nomen urbis in regione Briensi,) jam ætate confectus vivit, & vivit octogenario major, non ad deponendam infelicis Socris, uxoris, & liberorum, qui crudeliter periè recordationem, sed ad miseriam sui ipsius prole carentis deplorandam, solus enim est, quia Deus charissimos liberos suos, una cum matre miserabili cæde sublatos videt & id facinus detegi ab hominibus non posse adhuc Deus patitur. Quousque tandem id patiè immortalis, & æquissime rerum conditor.

* Male Author hujus vite appellat Molinæi generum Joannem Bobæum, cum constet ex ipsa editione consuetudinis Parisiensis cum is Bobæi emissa anno 1574. unicum & verum nomen Simonis inditum fuisse.

coactus est mutare sententiam & Ludovicam Beldoniam duxit, sex qua ei supervenerunt Carolus & Ludovicus, & Anna: propterea scripto libello ad *l. si unquam. de revocandis donationibus.* cepit adversus fratrem agere, obtinuitque decretum quo donationem jam pridem factam improbabat. Beldonia filia erat Joannis Notarii & Secretarii Regii atque exceptoris publici Præsentationum in Curia, ut vocant. Hæc quotidie circa horam diei decimam solita erat musæum viri adire, eumque benigne & modestè abigere, utque in Palatium iret, monere, & hortari, quòd ad necessarios & domesticos sumptus lucrum diceret liberis necessarium, cui ille ultrò parens facturum spondebat, statimque egressus domo properabat in Palatium, in quo prompto judicio, ac, ut ita dicam, resolutio Collegis partibusque videbatur: partibus interdum ad eum consulendum præter animi voluntatem aduentibus quòd existimaretur esse religionis Lutheranæ. De prima illa uxore sua ita loquitur, Deus qui susceptor meus fuit, uxorem primam studiorum meorum Mæcenatem nobilem Aloisiam Beldoniam magno delectu selectam, mihi dedit. At illa immatura morte, & studiorum meorum damno, magno meo mœnore occubuit, feriis natalitiis, anno Domini 1556. Coætaneos sui ordinis laude dignos extollit, ut Mathæum Quadrigarium his verbis: In concilio peritorum audivi consultissimum totius ordinis nostri nemine dissentiente respondentem. & in Consiliis nostrum Coripheum eum vocari, quem Gabrielem Mariliacum consulebat: Ex quo ostenditur candor ejus, qui absque invidia erat, etsi, nonnunquam improbet opinionem Chassanei, qui tunc etiam vivebat, & Tiraquelli, aliorumque interdum etiam Baroli Jureconsultorum. De Budæo verò, & Roberto Senali eos vocat ætate sua omnium virtutum ac doctrinarum genere absolutissimos Patriæque, Urbis, & totius Galliæ splendidissima lumina, idem de Tiraquello quem etiam doctissimum vocat & de Zazio, quem eruditissimum appellat. Gloriat, & quidem modestè, quòd plures Provinciarum Præsides vix unquam à responso suo in judicando discedere solebant, jamque vicissimum quintum annum præterissent ex quo tempore in tali existimatione ac judicio mortalium viveret, ut nuper, inquit, in Carceribus Montis Belligardensium Lutheranorum frustra exprobrabam impiis illis & Barbaris Officialibus, qui me ad scribendum & consulendum pro libidine sua adigere volebant: utque innocentiam & jurisprudenciam meam eorum Tyrannidi & avaritiæ prostituerem, sed potius mori volebam. Tractatum scripserat de Muneribus, & Honoribus, in quo plene egerat de Functionibus Principis & Reipublicæ quem magnis laboribus compositum, inquit, & in mundum redactum, paratumque editioni, rapuerunt perfidi Montis Beligardi Officiales, & me carceratum per undecim menses spoliarunt. Idem Molinæus Epistola ad regulas Cancellariæ, fatetur se, Censore ad vindicandum plagium à Cosma Guimerio commissum meritò uti, qui cum glosas super Pragmatica Sanctione edidisset, eas Jacobo Mareschalo Advocato vero auctori longè præstantiori detractas, velut suas, publicavit: ita enim publicè legitur in Poliandrio SS. Innocentium Lutetiæ. *Cosmas Guimier Inquaestorum Præses, patri, matrique sibi que monumentum fecit, legit, consulit, glosas super Pragmatica, edidit, obiit 3. die Julii anno 1503. sed neque moriens pauperum oblitus est, eos enim hæredes instituit;* Mareschalus fuit ille Advocatus celebris, qui ob breves quasdam, sed tamen eruditas rationes juris, quas Salvationes vocant, cum imperitus Clientis impar offerret honorarium, honestè renuit, dicens se tantum id accepturum quod ob Clientem in casum victoriæ taxaretur. Taxatæ autem fuerunt ix. libræ Parisienses habitæ ratione non ad brevem, sed ad doctam & elaboratam scripturam modumque litis, & eminentem scientiam Advocati, & fuit splendidum & pro temporis more, ut amplissimum ita rarissimum honorarium. Molinæus autem veritus ne aliquis sua ipsius opera sic impudenti furto subtraheret, multis rationibus plagium illud convicit ad Regulam Cancellariæ. De verisimili notitia: quem locum satis erit curiosis indicasse. Et quidem in Epistolis, quas præfixit volumini Variorum tractatum, & lectionum anni 1534. testatum reliquit, circiter viginti annis antè id tempus se bono publico cepisse scribere, ac jurisprudenciam Gallicanam in oculis omnium mortalium ponere, quo studio ita affectus erat, ut recusaverit munus Consilarii Regii, à Senatu Parisiensi, sibi ultrò delati, ut nunc moris erat, existimans se non posse simul ei muneri, quod grave est, & librorum compositioni operam dare. Dum esset juvenis & subsellia Senatus quotidie adiret, opiniones excellentium Advocatorum sæpè improbabat, ut Francisci Montholonis postea Procancellarii, de quo sæpè multa honorifice, Petri Lizeti Arverni genere, postea meritissimi Præsidis Senatus, Olivarii Aligreti, de quibus etiam multa. Anno 1538. quartana febre vexabatur, & Commentarios suos ad jus municipale Parisiorum, ut secundò ederentur, librario commisit. Tiraquellum iis usum in opere quod de retractu scripserat, dicit: Veritas ei in jure civili ac municipali charior erat, quàm ostentatio sui: ac gloriabatur quòd Guillelmus Poyerus Cancellarius Franciæ commentarios suos valde probabat, molestè ferens eos amplitudini suæ dicatos non fuisse. Quod prolixè aliquandò scriberet hanc rationem reddit: Id non ego ut suapte natura facilia, difficilia videantur, nec nodum, ut aiunt, in scirpo quæro, sed fun-

damenta rationum, & de illionibus quæstionum solvere cupio, quæ levioribus quæstionibus nonnunquam aperiuntur, & quibus apertis sit methodus ad rectum iudicium, & resolutionem difficultium quæstionum. Multa scripsit quæ in lucem non venere. Absolverat enim Commentaria sua ad jus municipale Parisiense in quatuor tomos digesta, unicum editum, tres desiderantur. Postremò scholas juris civilis Tubingæ in Germania, Vezontione, Dolæque Sequanorum magno auditorum concursu, aperuit. Denique vexatum curis cæca mors rapuit, scilicet anno 1566. die SS. Innocentium, vir sibi tantum, & familiæ nocens, contentionibus enim pro religionis causa susceptis, & compositionibus assiduis dans operam, opulentiam relinquere non potuit. Ad ei morienti assistendum admissi sunt; quos petierat tres viri, Claudius Espenseus, nulli Theologorum sui temporis cedens; cum quibus de Prædestinatione ita egit, ut ipsi mirarentur obturam quæstionem, tam dilucidè ab eo tractari potuisse: secundus fuit Curtius Pastor S. Andreae, in qua Parochia Domicilium erat Molinæi; Tertius Renatus Bonellus Collegii Pleszi præfectus, superstite Joanna Vivaria uxore secunda. Quæta postmodum Gallia sedataque civili bello, quod inter nos fuit anno 1570. Carolus Molinæus Junior rediit Lutetiam, hydrophili correptus, quo morbo decessit, mense Februario, Regesta sua pater illi communicasse scribit. Demùm calamitas dira Molinæam gentem penitus afflixit, arque evertit. Joanne * Bobæo genero Molinæi absente, ædes ejus Lutetiæ sitas propè Augustinianos, servus, ut fertur, domesticus genere Vasco, in eas per stabuli ostium sicarios aliquot, & sceleratos homines intravit, eosque in superius cubiculum tecum adduxit, ubi confestim exectis siccis charissimam Molinæi filiam, & ab eo datam in matrimonium Bobæo crudeliter occiderunt, præ manibus opus femineum, id est, tapetum cœptum tenentem, mox filium scabello innixum superque eo pingentem litteras, nutricem humi effusam propè ignem, ut infantulo necessaria præberet, aliam ancillam, quæ statim fugerat abdens se in intimam & secretiorem lectuli partem. Quo scelere per hunc modum admissio abacum aperiunt inventis clavibus, unde educta supellectili argentea, eam in puteum ædium abjecerunt, egressisque ostio, quo venerant, repente abeunt, nec de illis sciri unquam certò potuit, qui & quales fuerint, & si diligenter quæsitum est. Aurigam, & currum Helini Senatoris optimi viri fortè obviam habuere, dataque ei pecunia persuasere, ut se in expedito curru, extra urbem citò perduceret. Infelix Bobæus cum rediisset, tam horrendum crimen apud Senatum prosequutus causa cadit, atque in sumptus quos rei fecissent condemnatus est. Hanc historiam Jacobus Augustus Thuanus, nunc in Senatu doctissimus Præses, diligenter scripsit. Cum autem diu non lateant scelera ut Florus historicus ait, nimirum, nondum repertum qui tantum nefas detegere potuerit, & quod sicarii ipsi Aurigam Hellini etiam occiderunt, metu ne illius indicio caperentur. Anno autem 1567. reversus ex Anglia, Franciscus Memorantius vir nobilissimus cum Bobæo Molinæi genero colloqui voluit, questusque est à genero sibi celatum Socris genus, quod ex Isabellæ Regine Anglorum gidiisset. Cum enim sermo coram illa factus esset de Molinæo, & quidam ut de Advocato in Senatu Parisiensi nobili loquerentur, Isabella Regina sub intulit, ita rem habere necesse est, cum is mihi consanguineus & propinquus fuerit, ac genealogiam defuncti statim disertissimè explicavit: cum verò audisset quid filie ejus & tenerrimis liberis nocturno tempore accidisset, urque mater una cum liberis sicariorum manu periisset, flets, Sicine, inquit, oportuit consanguineos meos ab impiis tractari? Renatus Cossæus, Barnabasque Brissonius apud illam tunc erant ob publica Regni hujus negotia. Denique ut absolvatur Molinæo pridem mortuo: cum de Eloquentia scriberet Marcus Fabius Quintilianus, ille, inquit, se profecisse sciet, cui Cicero valdè placebit: hanc laudem in jure civili, & Francico meretur, quicumque Molinæi scripta legerit. Vix enim persuaderi poterit aliquam Molinæo parem inveniri posse. Et adhuc Bobæus Columniaci Baillivus, (quod est nomen urbis in regione Briensi,) jam ætate confectus vivit, & vivit octogenario major, non ad deponendam infelicis Socris, uxoris, & liberorum, qui crudeliter periire recordationem, sed ad miseriam sui ipsius prole carentis deplorandam, solus enim est, quia Deus charissimos liberos suos, una cum matre miserabili cæde sublatis videt & id facinus deregi ab hominibus non posse adhuc Deus patitur. Quousque tandem id patièrè immortalis, & æquissime rerum conditor.

* Male Author hujus vitæ appellat Molinæi generum Joannem Bobæum, cum constet ex ipsa editione consuetudinis Parisiensis cu is Bobæi emissæ anno 1576. nomen Simonis inditum fuisse.

A MONSEIGNEUR SEGUIER CHANCELIER
de France.

MONSEIGNEUR,

La qualité éminente que vous possédez du premier Ministre de la Justice en France, & que vous soutenez avec tant de mérite & de dignité ; l'inclination & l'obligation qu'avoit l'Auteur de la vie de Maître Charles du Molin, Maître Julien Brodeau vivant Avocat en la Cour, à vous honorer & respecter, celle qui est & sera héréditaire en sa Maison, mais en nous particulièrement, qui y sommes si étroitement obligés ; nous ont aisément persuadé que les Oeuvres Posthumes dudit Sieur Brodeau, ne pourroient paroître au jour avec plus d'éclat, que sous le nom de celuy qui a toujours appuyé & protégé de son autorité & bienveillance, les gens de Lettres, & qui ont avec honneur consommé leur vie dans l'employ du Palais, comme a fait le Defunt.

Cette vie qu'il a composée de Maître Charles du Molin, Auteur grave, & le plus grand Jurisconsulte François qui ait paru de son temps, est comme l'avant-coureur du Commentaire que ledit Defunt a fait sur la Coustume de Paris, lequel il a promis de donner au public dans les dernières impressions des Arrêts de Mr. Louët, ce qu'il eust accompli de son vivant, si Dieu luy eust prolongé la vie, & dont nous espérons le dégager en peu, afin de ne pas frustrer le public d'un Ouvrage que nous pouvons à juste titre appeller incomparable.

Recevez donc, MONSEIGNEUR, ce témoignage respectueux que nous avons de vous honorer : Et puisqu'en toutes occasions vous avez du vivant de cet Auteur, témoigné l'estime que vous en faisiez, conservez-le encore après sa mort, en appuyant de vostre autorité & approbation, ces Oeuvres qui tireront leur lustre & leur éclat principal, de vostre appuy & de vostre Nom illustre.

Nous espérons, MONSEIGNEUR, que l'estime que ledit Defunt s'estoit acquis par les Notes qu'il a faites sur les Arrêts de Mr. Louët, & qu'il avoit dédiées à Monsieur le President Segulier vostre Onde, son protecteur & le soutien de sa fortune, ainsi qu'il le nomme, sera de beaucoup augmentée par ses Oeuvres Posthumes, qui le feront revivre dans l'opinion des hommes, pourveu qu'il vous plaise, MONSEIGNEUR les prendre en vostre protection, & leur donner vostre approbation. C'est ce qu'il a toujours souhaité, & ce que nous executons avec joye & satisfaction, non pour nous dégager des obligations que nous vous avons, mais pour une marque infallible du devoir & du respect que nous vous portons, estant comme nous sommes,

MONSEIGNEUR,

Vos tres-humbles & tres-obeissans serviteurs,
JULIEN BRODEAU, Fils,
PIERRE LALEMENT, Gendre dudit
Defunt.



A D V I S A U L E C T E U R .

Les grands & illustres personnages de l'antiquité, n'ont eu leur lustre & leurs lumieres esclatantes qu'après leur mort, leurs livres les ont fait revivre dans la memoire des hommes, & la mort qui finit toutes choses, n'a seu leur oster ny leur ravir cette reputation que le travail & la science leur avoit acquise : Ils renaissent tous les jours parmy ceux qui voyent & admirent leurs œuvres, & il arrive souvent que celles qui paroissent après leur mort ont un applaudissement, & une approbation toute singuliere, la posterité estant jalouse de recevoir, accueillir & conserver des gages & des productions si cheres de personnes, qui durant leur vie se sont signalez par leur vertu & leur sçavoir.

Ce seroit une ingratitude insigne envers la memoire de celuy dont le nom est icy mis comme Auteur du recueil & recherche qu'il a faite de la vie de Maistre Charles du Molin, personnage illustre & de grand merite, si nous qui sommes si interessez dans sa memoire, privions le public de ce que ce rare & illustre genie a laissé de ses œuvres, ayant eu l'approbation telle que tout le monde sçait, en ce Commentaire qui ne finira jamais de Monsieur Louët; Mais certes encore plus paroistroit nostre ingratitude si nous ostions les moyens de faire revivre dans le public ce grand personnage, qui de son vivant a donné par ses sages & prudens conseils le repos à tant de familles, qui a si souvent expliqué dans ses consultations & dans ses escritures les principaux points & les plus difficiles questions de nostre Droit François, avec l'approbation de tous ceux qui les ont veüs & leuës.

Bien éloignez de ces sentimens, cher Lecteur, nous te donnons avis que par le soin & la peine que nous prenons, rien de tout ce qu'il avoit préparé ne sera passé sous silence, & que nous mettrons le tout au jour afin que celuy qui de son vivant a reçu l'estime & la reputation telle qu'il meritoit pour sa haute suffisance, doctrine, & experience, dans la decision des plus grandes & importantes questions de nostre Jurisprudence François, te serve encore après sa mort de guide & de conseil dans toutes sortes d'affaires, dont tu trouveras les decisions dans le Commentaire de la Coustume de Paris, qu'il t'a si souvent promis dans les dernieres impressions des Arrests de Monsieur Louët, & qui paroistra bien-tost dans le public.

Et comme Maistre Charles du Molin a esté celuy entre tous les Commentateurs de ladite Coustume qui a le plus excellé dans le peu de titres qu'il a expliqué, il a creu luy devoir rendre cet honneur que de le mettre au frontispice de cet ouvrage, afin que le public & la posterité puisse juger que si l'un avoit bien commencé, l'autre a eu l'avantage de bien finir.

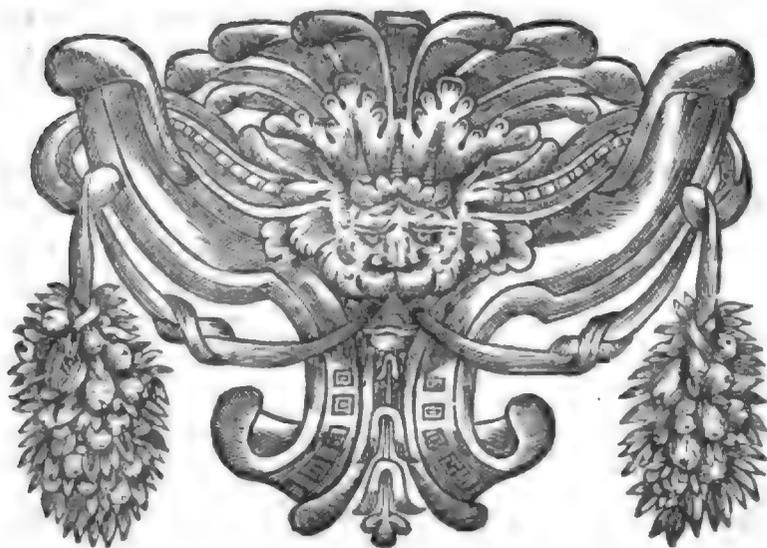
Reçoy donc, cher Lecteur, la premiere partie de ces œuvres posthumes, avec l'approbation qu'elles meritent, en attendant ce Commentaire que nous te promettons en peu, avec deux manuscrits qui seront pareillement imprimez suivant son intention, qui servent d'explication & de fondement à plusieurs articles de la Coustume de Paris.

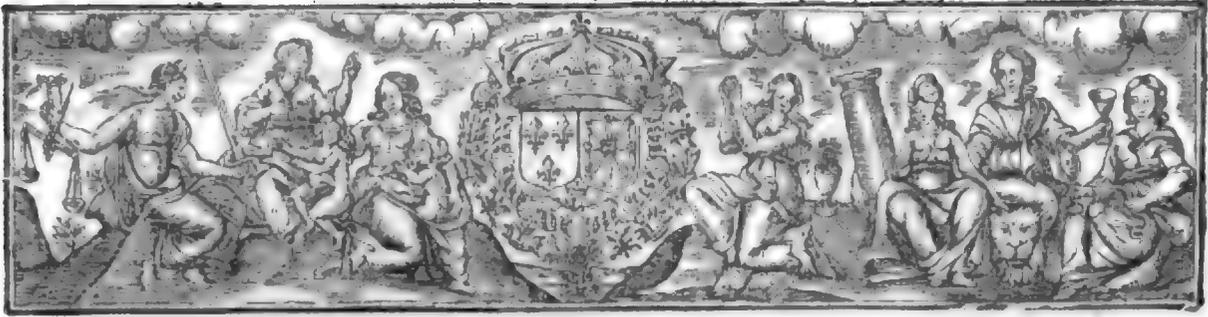
Nous ne doutons point que tu n'aye grande impatience de voir bien-tost ces ouvrages, & que tu n'approuve nostre dessein de faire revivre dans

le public celui qui durant le cours de sa vie y a paru avec tant d'éclat, tant par ses écrits consignés à la postérité de son vivant, que par tout ce qu'il a fait dans le public.

Agréé donc ce travail que nous entreprendrons encore avec plus de satisfaction lorsque nous connoissons que tu recevras cette première partie de ces œuvres, avec l'estime & l'honneur qu'elle mérite, & contribuë de tout ce que tu pourras à rendre cet Auteur illustre par l'approbation que tu en feras.

Pour nous, nous n'avons cherché autre chose en les faisant imprimer, que de servir le public, & de rendre à la mémoire de cet Auteur une partie de ce que nous luy devons, en mettant au jour ces œuvres: mais particulièrement ce Commentaire qui le fera revivre à jamais dans la mémoire des hommes.





LA VIE
DE
MAISTRE CHARLES
DU MOLIN,
ADVOCAT EN PARLEMENT,
tirée des titres de sa Maison, de ses propres Ecrits,
de l'Histoire du Temps, des Registres de la Cour,
& autres monuments publics.

LIVRE PREMIER.

CHAPITRE PREMIER.

Naissance & Parents de Charles du Molin.



ipse Molinus Epistol. ad Christoph. Thuanum, 31 Novembris 1566. Tibi Parisiensis, & à Parisiensis. Jac. August. Thuanus lib. 38 Histor. p. 309. Carolus Molinus Laureus Parisiorum unde oriundus erat, &c. Loysel au Dialogue des Advocats, livre 3. chap. 25. Quest. 17. num. 105. Recordor supra 25. annos audivisse à Dom. Joan. patre meo antiquo Advocato & qu. 24. num. 172. in fine consuet. Paris. §. 23. Quest. 25. num. 93. in principio ubi per Titium intelligit patrem suum. In Elogio Caroli Molinzi, pag. 240. d. Cap. 22.



CHARLES du Moulin, ou du Molin (c'est ainsi qu'il signoit) a pris naissance en la ville de Paris, & sur la fin de l'an 1500. qui est la raison pour laquelle en tous les Livres qu'il a donnez au public, avant ses voyages d'Allemagne, en l'an 1552. il a pris qualité de Jurisconsulte Parisien : & depuis, de Jurisconsulte de France & de Germanie, comme il sera écrit en son lieu. Il a eu pour pere Jean du Molin, Advocat au Parlement & au Chastelet de Paris ; & pour mere Perrette Chauffidon, mariez en l'an 1499. Il parle de son pere en son *Traité Latin de Usuris*, b & que ce qu'il dit, il l'avoit appris vingt-cinq ans auparavant de Jean du Molin son pere, ancien Advocat, qui est dénommé & compris en cette qualité dans le procès verbal de la Coustume de Paris, redigée en l'an 1510. en la comparution des Advocats du Chastelet. Jean du Molin étoit noble d'extraction ; & dans les titres de sa famille, qui m'ont esté communiquéez, il est qualifié Escuyer, sieur de Villefaureuse, Paroisse de Brienne, & des fiefs l'Evesque, & Guyencourt, sis à Mareuil, ensemble de la terre de Mignaux, Paroisse de Verrieres, proche Antony ; à trois lieuës de Paris, & non pas proche la riviere de Loire, comme Papirius le Maisson a écrit c faute de bons memoires ; laquelle terre de Mignaux on a soutenu au procès de la donation faite à Ferry du Molin, dont sera parlé cy-apres, d estre en leur Maison plus de deux cent ans auparavant : elle a depuis appartenu à Estienne des Belles Auditeur des Comptes. La moitié de la terre de Villefaureuse, avec une maison sise à Paris ; une autre maison & vignes à Charenton, & une ferme à Croissenay, avoient esté données à Jean du Molin par Guillaume du Molin son frere, aussi qualifié Escuyer, par donation du

An 1500.

Terre de Molin 1499

Terre de Mignaux:

Terre de Villefaureuse. Guillaume du Molin frere.

16. Mars 1509. Charles du Molin a pris la mesme qualité d'Escuyer, sieur de Mignaux, & d'Alonne, qui estoit une terre de sa premiere femme, je l'ay remarqué en plusieurs contracts & actes: mesme dans les Lettres de Privilege d'aucuns de ses Livres. Jean du Molin avoit un autre frere nommé André, qui laissa un fils, Jean du Molin Escuyer, sieur de la Tombé, en la presence duquel fut fait le partage du 12. Avril 1526. par Jean du Molin entre ses enfans, apres le deceds de Perrette Chaussidon leur mere: & par ce partage la terre de Mignaux fut delaissee toute entiere à Charles du Molin; ce qui fut d'abondant confirmé par une donation entre vifs de 1529. C'est de cette terre qu'il parle en son Commentaire sur la Coustume de Paris, a au sujet d'un moulin dépendant d'une terre paternelle & avitine, qui avoit esté baillé en arriere-fief, par ses predecesseurs. Il fait mention sur la Coustume d'Amiens b d'un sien cousin noble & vertueux, Antoine du Bois, Seigneur de Favieres au Perche, huit lieues par delà Chartres, où il dit avoir veu en l'an 1552. de grands puits & profonds, d'où on tiroit la Marne.

André du Molin.

a 5. 8. gloss. f. in verbo le jardin. num. 5. b art. 246.

Jean du Molin deceda en l'an 1529. delaisiant sept enfans, deux mâles, Charles aîné, & Ferry puisné; & cinq filles, Marie, Jeanne, Françoisse, Anne, & une autre Françoisse: Ces deux dernieres moururent jeunes: Marie & Françoisse l'aînée ont esté Religieuses Professes en l'Abbaye du Val-de-Grace. En l'an 1532. Jeanne a esté mariée avec Pierre Brosset sieur d'Arconville: en Juin 1547. Ferry fut marié avec Marguerite Maillart, fille de Gilles Maillart Lieutenant Criminel au Chastelet de Paris, le 2. Février 1535. & sera parlé de luy plus amplement cy-apres. c

Enfans de Jean du Molin.

c Chap. 7. & 21 & liv. 3. chap. 17. & 18.

CHAPITRE SECOND.

Charles du Molin estoit parent d'Elizabeth Reine d'Angleterre.

PAPIRIUS le Masson a rapporte une chose singuliere, que ceux de cette noble & ancienne famille, avoient l'honneur d'estre parents d'Elizabeth Reine d'Angleterre, ce qu'elle avoia & reconnut elle-mesme, à François de Montmorency Marechal de France, au voyage qu'il fit en Angleterre en l'an 1572. pour l'alliance des deux Royaumes, (il dit en 1567. en quoy il y a erreur en la date) & qu'elle reconnut cette parenté au sujet du recit tragique qui luy fut fait de l'horrible massiere d'Anne du Molin & de ses enfans, commis le 19. Février de la mesme année 1572. dont sera parlé à la fin de cette Histoire, ce que François de Montmorency rapporta à son retour d'Angleterre, à Simon Bobé mary d'Anne, & gendre de Charles du Molin. A quoy j'ajoute ce que le mesme Bobé a dit en l'Epistre liminaire du 19. Juillet 1608. à Nicolas Bruslard de Sillery Chancelier de France, auquel il a dedié le Traité de *Vsuris*, augmenté sur le manuscrit de son beau-pere; que la Reine d'Angleterre, sur l'avis qu'elle eut du defastre arrivé en sa maison, le recommanda au Roy Charles IX. ce qui vint du propre mouvement de cette Reine, & sans que Bobé luy en eût fait la supplication: b d'où l'on peut probablement inferer que cette recommandation se fit dans un interest de famille, & par le seul motif d'une affection de parenté. J'ay tâché de m'éclaircir de cette parenté, & n'en ay pû trouver autre chose, sinon que Anne de Boulen, mere de la Reine d'Angleterre, fut envoyée en France par Thomas Boleyn; ou de Boulen Vicomte de Rochefort son pere, chez un Gentilhomme de Brie, son parent & amy. Quelques Historiens Anglois, & notamment Nicolaus c Sanderus, & Adam Blacuod, d qui a esté Conseiller au Siege Presidial de Poitiers, parlent de ce Gentilhomme de Brie, en la maison duquel Anne de Boulen fut élevée, jusques à ce qu'elle fut menée en la Cour du Roy François I. près Thomas de Boulen son pere, qui estoit Ambassadeur de Henry VIII. Roy d'Angleterre son Maistre, avec lequel Anne apres son retour fut mariée le 14. Novembre 1532. en suite de son divorce avec Catherine fille du Roy d'Espagne. Et de ce mariage de Henry VIII. & d'Anne de Boulen, est issuë Elizabeth Reine d'Angleterre. Ces Historiens ne nomment point le Gentilhomme de Brie, ny la maison à luy appartenante, en laquelle Anne fut nourrie & élevée jusques à l'âge de quinze ans: mais il faut croire qu'il estoit proche parent de son pere, qui autrement ne luy eût pas confié l'éducation de sa fille; la Loy de la bien-seance, & de la pudeur du sexe y resistant. Et bien que Guilielmus Camdemus, autre Historien Anglois, qui a fait l'Histoire d'Elizabeth e en representant sa Genealogie du costé maternel, ne fasse point mention de cette parenté de Brie, mais seulement de celle d'Angleterre, dont il cote le commencement en la personne de Geofroy de Bolen au Duché de Norfolk, bifayeul de Thomas, qui fut Prevost de Londres en l'an 1457. si l'on remonte plus haut, on trouvera que la famille des Boulens vient de France, & est bien plus ancienne. J'ay un titre du Samedi apres la S. Martin 1344. de Baudouin de Biaunoir Sire d'Avèfnes, proche Peronne, qui nomme entre ses hommes de fief Vautier Boulen.

Elle recommanda de son propre mouvement Simon Bobé gendre de du Molin au Roy Charles IX. L'on procedoit la parenté de la Reine d'Angleterre, avec la famille des du Molin. Anne de Boulen. Elle fut élevée chez un Gentilhomme de Brie.

Origine de la famille de Boulen.

a In Elog. Car. Molin. in fine, p. 251. 252. Cés Elog. se trouve parallelement au commencement du Traité de *Vsuris* de du Molin, que Simon Bobé son gendre a fait re-imprimer à Paris, chez Nicolas Buon, en l'an 1608 & au premier Tome des *Oeuvres* du mesme Auteur imprimées à Paris en 1616. & 1625. chez Sebastien Cramoisy. & est attribué à Papirus le Masson, & non à autre, par André du Chesne en sa *Bibliothèque* des *Auteurs* qui ont écrit de l'Histoire de France, chap. 15. 2. Partie, pag. 167. de l'edition de 1627. Voy cy-apres livre 3. chap. 17. 18. 19. b Quae jacturas Carolus Nonus eni Regina Angliz me inficium commendasset, pollicitus erat resarcitum iri, &c. c Lib. 1. de Schismate Anglicano, pag. 15. d Au Livre intitulé, *Le Martyre de la Reine d'Escoffe Dernière de France*, pag. 7. e Apparatu ad Hist. in princ.

CHAPITRE TROISIEME.

De la Maison & Terre de Fontenay en Brie.

CETTE famille de Boulen s'est alliée par mariage avec celle des du Molin, Seigneurs de Fontenay en Brie, qui est une Terre de consideration, laquelle quoy que située en Brie, est neantmoins de la Prevosté & Vicomté de Paris, & en est fait mention au Procès verbal de la Coustume de Paris, redigée en l'an 1510. Cette Terre a appartenu au Duc d'Espèron; & dans le Procès verbal de la Coustume de Paris, reformée en 1580. a est dénommé Jean de la Vallette Gentilhomme ordinaire de la Chambre du Roy, Seigneur Chastelain de Fontenay en Brie. Pierre Aubert Secretaire du Roy, qui la possède à present, l'a acquise dudit sieur Duc d'Espèron. C'est vray-semblablement cette Maison & Terre de Fontenay en Brie, appartenant lors à ceux de la famille des du Molin de Brie, en laquelle Anne de Boulen leur parente fut élevée, & dont les Historiens Anglois préalleguez font mention.

J'ay veu les titres de l'ancienne & illustre famille des du Molin Seigneurs de Fontenay en Brie, qui pour la pluspart sont enterrez en l'Eglise Cathedrale de Meaux, & avoient un beau Chateau, où estoit leur demeure ordinaire, *in foro Meldensi*, c'est à dire dans le Marché de Meaux, qui estoit environné de la riviere de Marne, & a esté ruiné pendant les guerres de la Religion. Dans un Livre intitulé, Recueil des-anciennes Armoiries de France, du temps du Roy Charles VII. il est fait mention d'un Jean du Molin Seigneur de Fontenay en Brie, qui portoit d'argent à une Croix nillée à fer de moulin de sable, à une coquille d'or au milieu. Croix nillée ou anillée, comme qui diroit anihilée, est une Croix qui n'est point large, mais étroite & menuë, & une espee de filet, & est ancrée ou à fer de moulin, quand elle est façonnée à bees recourbez, comme deux ancras adossées, & un trou carré au milieu. Ce Jean du Molin eut deux mâles, Denis & Pierre. Pierre du Molin fut receu Conseiller au Parlement le 12. Novembre 1423. au rapport de François Blanchard, *b* qui dit qu'il portoit d'argent à la Croix ancrée de sable chargée sur le milieu d'une coquille d'or: ce sont les mesmes Armes de Jean du Molin. Denis du Molin fut marié à Marie de Courtenay, & eut de son mariage Jean du Molin. Denis apres le deceds de sa femme se fit d'Eglise, il fut premierement Chanoine en l'Eglise de Vienne, puis en celles de Chartres, Rheims, Tours, Alby & Ambrun. Il fut Conseiller du Roy, & Maistre des Requestes de Charles Dauphin de Viennois, & Regent en France: & depuis élu Archevesque de Tholose le 21. Avril 1421. postulé Evesque de Paris, en l'an 1439. & nommé Patriarche d'Antioche, qui est la raison pour laquelle il portoit une double Croix dans ses Armes, comme Patriarche. En l'an 1440. il fut créé Cardinal par Amedée Duc de Savoye, qui prenoit le nom de Fœlix V. & a esté appelé faux Pape, parce que le Pape Eugene IV. estoit encor vivant. Il mourut à Paris le 15. Septembre 1447. & est enterré dans le Chœur de l'Eglise de Paris, au costé droit du maistre Autel, où est une tombe de cuivre, faisant mention qu'il estoit natif du Marché de Meaux; *c* c'est ce Chateau, dont a esté parlé cy-dessus, qui appartenoit à ceux de la maison des du Molin Seigneurs de la Terre de Fontenay en Brie. Dans la mesme Eglise, en la Chapelle de S. Denis, contiguë à la Sacristie, se void encore à present l'effigie au naturel de Denis du Molin, avec ses habits Pontificaux, au bas de laquelle sont ses Armes écartelées, au premier & quatrième d'azur, à trois fleurs de lys d'or, deux en chef, & une en pointe, qui sont les Armes de l'Eglise de Paris, à la Crosse de mesme, & aux deux & troisième, à la Croix ancrée de sable (il faut ainsi lire, & non pas de gueules) chargée au milieu d'une coquille d'or, qui sont les Armes de la famille.

L'Epitaphie est transcrit, & l'effigie décrite par Pierre Frizon *d* & Antoine Aubery *e* qui met Denis du Molin entre les Anti-Cardinaux. Onuphrius, & Ciaconius font mention de ce mesme Cardinal. D'autres Auteurs ne le qualifient point Cardinal, par la raison cy-dessus touchée, comme Frere Jacques du Breul, *f* & apres luy Claude Malingre *g* & Claude Robert; *b* mais ils se mécontent tous, en disant, qu'il mourut Archevesque de Tholose en 1451. car ils le prennent pour Pierre son frere, dont il sera parlé cy-apres, qui a esté Archevesque apres luy. Henry Louys Chasteignier de la Rochepofay Evesque de Poitiers, *i* dit que Denis du Molin, d'Evesque de Paris, a esté fait Anti-Cardinal. Guillaume de Catel Conseiller au Parlement de Tholose *k* remarque la mesme chose, & tout ce qui a esté dit cy-dessus; & de plus que Denis du Molin ayant esté postulé Evesque de Paris, & sa postulation confirmée: apres avoir quitté l'Archevesché de Tholose, Pierre du Molin son frere, duquel il a esté parlé cy-dessus, fut élu Archevesque en son lieu, confirmé par le Pape Eugene IV. & mis en possession le 12. Septembre 1439. Il dit qu'il avoit esté Maistre des Requestes de l'Hostel du Roy, & Vice-Chancelier du Pais de Languedoc: mourut le 3. Octobre 1451. & est enterré dans le Chœur de l'Eglise Cathedrale de S. Estienne de Tholose, au devant du grand Autel, avec un tombeau de marbre, où est son Epitaphie du costé de l'Evangile. Denis du Molin son frere & luy sont relevez en bossé, avec leurs habits Pontificaux, & leurs Armes aux deux costez du Portail de la mesme Eglise. Nicolaus Bertran-

a Fol 67. verso de l'edition de Jacques Du-pau 1580.

b Au Catalogue des Conseillers du Parlement de Paris, pag. 17. c *ix* foro Meldensi oriundus.

d In Gallia purpurata ad an. 1440 pag. 490. & seq.

e En la 2. partie de son Hist. des Cardinaux.

Dans l'abrégé des vies des Anti-Cardinaux. p. 34. & 35.

f Livr. p. des Antiqu. de Paris. p. 72.

g En ses An. de Paris liv. 1. p. 12.

h Gall. Christiana in prefat. Paris. num. 97 & 112.

i Lib. cui tit. Nomen. elator San. & Rom. Eccles. Cardinalium, ubi de eorum nominibus que à Ciaconio depravata, p. 214.

k En ses Memoires de Languedoc, p. 234.

Genealogie de la maison des du Molin de Fontenay en Brie.

Jean du Molin.

Croix nillée dans les armes que signifié.

Croix ancrée.

Pierre du Molin Conseiller au Parlement de Paris.

Denis du Molin marié.

Depuis le decés de sa femme. Charname.

Maistre des Requestes de Charles Dauphin Archevesque de Tholose, Evesque de Paris, Patriarche d'Antioche.

Cardinal.

En mort.

Son Epitaphie & effigie.

Ses Armes.

Pourquoy il n'est point qualifié Cardinal par quelques Auteurs.

Pierre du Molin son frere élu Archevesque de Tholose. Sa mort. Sa sepulture & Epitaphie. Son effigie.

a In Hist. Tholosana cap. de Archiepisc. fol. 47. & Gall. Christiana in Praesul. Tholosan. p. 157.

dus *a* fait mention de ces deux Archevesques, Denis & Pierre du Molin freres, & dit que Pierre avoit esté Conseiller au Parlement de Tholose, il vouloit dire de Paris; Claude Robert *b* les a mis aussi par ordre dans le Catalogue des Archevesques de Tholose, & les autres Historiens François Ecclesiastiques. Le Pere de Gouffancourt Religieux Celestin à Paris, a aussi mis l'un & l'autre avec leurs Armes telles qu'elles ont esté décrites cy-dessus dans les Armes & Blasons des Evêques & Archevesques de Tholose, par luy dédiéz à Charles de Monchal Archevesque de Tholose

Jean du Molin Chevalier sieur de Fontenay en Brie & de Bruc, fils de Denis, de son mariage avec Marguerite de Saint Simon, fille du Comte de Sarbruche en Vermandois, eut six enfans, Philippe, Jean, Antoine, Louyse, Jacqueline & Agnes. Il est fait mention de ce Philippe, Escuyer sieur de Bruc, & de Guillaume, Escuyer sieur de Mesly son fils, au Procès verbal de la Coustume de Paris, redigée en l'an 1510. Dans celuy de la Coustume de Meaux, redigée en 1509. en la comparution des Nobles, est compris ledit Antoine, Escuyer sieur de Rozoy & de Vincy. Louyse du Molin fut mariée avec Simon Davy, Chevalier sieur de Saint-Pere-Avy, Conseiller & Maître des Requestes de l'Hostel du Roy: le contract de mariage du 30. Aoust 1486. passé pardevant Chapuzet Notaire à Meaux, porte que Jean du Molin & Marguerite de Saint Simon sa femme, pere & mere de Louyse du Molin, estoient demeurans au Chasteau du Marché de Meaux, dont ils estoient Seigneurs.

Jean du Molin fils de Denis. Philippe. Guillaume. Antoine. Louyse.

Jacqueline du Molin fut mariée au sieur Despenée & Agnes au sieur de l'Isle-Adam. Jean du Molin pere de ces six enfans estant decédé, il y eut accord fait le 12. Decembre 1502. pour raison de sa succession, entre Simon Davy, se portant fort de Louyse du Molin sa femme d'une part, & Philippe & Antoine du Molin Seigneurs de Fontenay, & de Bruc, se portant fort pour Jean du Molin leur frere, estant lors de là les monts, pour le service du Roy, d'autre part.

Jacqueline du Molin. Agnes. Louyse.

Il est fait mention d'un Jacques du Molin, Escuyer sieur de Cervon en Brie Eschançon du Duc d'Orleans & de Marguerite de Hebert sa femme, en un partage du 20. Avril 1545. & en d'autres titres de Claude du Molin Chevalier sieur d'Ussy sur Marne, Bailliage de Meaux, marié à Jeanne Baptiste de Rip, & d'autre Claude du Molin sieur du Carroy leur fils, marié à Anne de Postel.

Jacques. Claude. Autre Claude du Molin.

De ces du Molin Seigneurs de Fontenay en Brie, les du Molin de Paris, dont est issu Charles du Molin; & ses enfans, estoient parens, & avoient les mesmes Armes, comme j'en ay esté suffisamment informé, & c'est de ce chef là que la Reine d'Angleterre se declara, & s'avoia à François de Montmorency en 1572. estre parente des enfans & petits enfans de Charles du Molin, qui avoient esté massacrez à Paris en la mesme année. *c* Ce que j'ay bien voulu expliquer & en rechercher les preuves, parce que jusques à present cela a passé pour une raillerie, & une pure supposition.

c L'histoire de ce massacre est rapportée cy-apres liv. 3. chap. 17. 18. & 19.

CHAPITRE QUATRIEME.

Estudes de du Molin, en Grammaire, en Humanité, en Philosophie & en Droit.

CHARLES du Molin fit ses Estudes de Grammaire, en Humanitez, & Philosophie, & apprit les Langues Latine & Grecque en l'Université de Paris. Il dit au commencement de l'Epistre du 14. Octobre 1559. à Charles de Marillac Archevesque de Vienne, auquel il a dédié un de ses Livres, *a* qu'il étudioit en Grammaire, du temps du Roy Louys XII. qui mourut en Janvier 1515. Ayant achevé ses Estudes, il fut envoyé par son pere, premierement à Orleans, & depuis à Poictiers, où il estudia en Droit, & y demeura es années 1517. 18. 19. 20. & 21. en laquelle dernière année il fit des leçons & lectures publiques à Orleans, & particulièrement sur l'explication de l'arbre de consanguinité: dans lesquelles il montra par vives raisons, que le Droit Civil est plus juste & plus équitable que le Canonique, sur ce qu'il approuve le mariage contracté par un fils de famille pubere, sans le consentement de ses parens, contre la raison naturelle & civile, l'honesteté publique, & les bonnes mœurs: qu'il confond les degrez & generations, & étend la prohibition du mariage: qu'il declare que l'affinité, & par consequent l'empeschement dirimant & prohibitif du mariage, se contracte par la copule illicite & illegitime, & qu'il induit & feint une honesteté publique des simples fiançailles par paroles de futur, entre collateraux. Ce qui établit dès lors puissamment la reputation de son nom. Il fait mention de ses Estudes à Orleans, en l'an 1517. dans ses notes sur le Droit Canon *b* & de ses leçons publiques de 1521. en plusieurs lieux de ses Oeuvres. *c*

a C'est Novus intellectus quinque legum, imprimé en 1560.

1517. 1521.

b Cap. cum decorem 21. ext. de ita & honest. Cleric. vidi Aurelius anno. 1517. & 1518. *c* Praefat ad consilia Alex. in prin. Post septennale studium juris & quaedam publicas praelectiones lib. 6. consil. 33. num. 5. verbo linea ut anno 1521. declaravi, leçons publicè arborum Aurelius. Ad tit. Decretal. de consanguinit. & affin. in fine, ut dixi legens Aurelius 1521. &c.

ses leçons publiques en Droit à Orleans. Le Droit Civil est plus équitable que le Canonique, en tout de mariage.

CHAPITRE CINQUIÈME.

De sa reception d'Advocat & de ses Plaidoiries.

AYANT étudié sept ans en Droit, il fut receu Advocat en Parlement, en l'an 1522. Pendant les trois premières années, il suivit le Barreau du Chastelet, où Jean du Molin son pere estoit ancien Advocat, comme estant la meilleure Escole, & la plus utile & fructueuse d'un jeune Advocat, où il voit la naissance, le progres, & l'instruction des affaires, & apprend l'usage, l'esprit & l'explication de la Coustume, dont les Juges du Chastelet qui la pratiquent tous les jours, sont les veritables Oracles, & les fidelles interpretes, ausquels le Parlement a recours, quand il ordonne, qu'il sera informé par turbes, *super modo utendi*. J'ay appris cecy de luy mesme, au commencement de la Preface prealleguée sur les conseils d'Alexandre, du 5. Novembre 1543. & 1552. en son Epistre du 13. Juin 1546. à Messieurs du Parlement, ausquels il dedia son Traité, *de eo quod interest*, a où il dit, qu'il commença à travailler sur la Coustume & sur le Droit, apres une étude continue de vingt années: les sept premières années dans les Ecoles des loix; les trois suivantes partie au Barreau du Chastelet, & partie en celuy du Parlement; & les dix d'apres, en l'Ecole celebre du mesme Parlement, sans aucune intermission. Pendant ce temps il plaida quelques causes, & a coté dans ses Oeuvres, b aucuns des Arrests intervenus sur ses plaidoiries, où il a obtenu sur le champ, en des causes qui avoient esté abandonnées par les premiers & plus celebres Advocats. Guy Coquille rapporte l'un de ces Arrests, plaidans Boucherat, & du Molin, & dit, avoir esté present à la plaidoirie. Mais d'autant que ce docteur & celebre Advocat avoit un empeschement naturel à la langue, qui le faisoit quelques fois hesiter & beguayer, & luy estoit la facilité de l'expression, la grace de la parole & de la prononciation, & l'elegance du discours; ce que Scevole de Sainte Marthe, Papius le Masson, & Antoine Loysel ont remarqué: d l'on pouvoit dire de ses Plaidoyez, que c'estoient des arbres qui portoient d'excellens fruits; mais peu de fleurs & de feuilles. Ce qui fut cause que n'ayant pas dans le Barreau, le succez & l'approbation publique, que sa haute suffisance meritoit, & n'estant pas agreable aux parties, ny à leurs Procureurs, quoy qu'il fût en admiration aux Juges, & aux sçavans; il quitta de luy-mesme la vie active & laborieuse de la plaidoirie, pour se donner tout entier à la contemplative de l'étude: se contentant d'assister aux Audiances, où il estoit fort assidu; & a remarqué en ses apostiles sur les Coustumes, & autres infinis endroits de ses œuvres, qui seroient ennuyeux & inutiles à cotter, les Arrests celebres qui y ont esté donnez, luy present, comme estant la doctrine des Arrests bien entenduë, une bonne partie de la Jurisprudence Françoisë.

1522.

Il suivit trois ans le Barreau du Chastelet de Paris.

1525.

Ces plaidoiries au Parlement.

Il avoit un empeschement naturel en la langue.

Il quitta la plaidoirie.

Assiste aux audiances.

Remarque les Arrests dans ses œuvres.

In hoc pitrinum, velus in opus publicum magno mentis impetu me devovi, postquam viginti annis juri operam dedissem, videlicet septem primis in Gymnasis legum, tribus vero sequentibus, partim in Schola Pratoria, partim in Schola Parisiensis, partim in Schola vestra. decem autem sequentibus, sub Scholatorum vestra, &c.

b cap. imputari 41. de reg. jur. in 6. sur la Coustume d'Anjou art. 313. ad Alex. lib. 2. consil. 28. num. 4. tract. de usur. quest. 7. fin. nom. 133

c Sur la Coustume de Nevers chap. 24. de Deuair, art. 7.
d Sammarthanus in Elog. Car. Molin lingua nonnumquam hæsitabat. Masson p. 237. Cum autem adolescentiam attingisset, corpifecque in foro versari, blæsus esse ex impedimento linguæ deprehensus est, quod ei naturale vitium initio obscur, quia licentiaris exploratas, diserte proloqui nullomodo posse videbatur. Itaque & litigantibus, eorumque Procuratoribus, displicebat, inepris plerumque alienum industriae judicibus, contemptivique illis potius quam admirationi fuit. Antoine Loysel en son Dialogue des Advocats du Parlement de Paris, dont le lieu est transféré cy-apres l. 3. chap. 15

CHAPITRE SIXIÈME.

De l'austerité de sa vie, & assiduité de son travail à l'étude, & à la composition de ses livres.

SA façon de vivre fut severe & austere, & toute particuliere, a depuis qu'il eut quitté les plaidoiries, & encores plus quand il entreprit de rediger par ordre ses lieux communs, qu'il appelle *novos intellectus*, desquels il a depuis tiré ses compositions sur le Droit, & sur les Coustumes, qu'il commença en l'année 1535. auxquelles il se rendoit tres-assidu, & à sa charge d'Advocat, en laquelle il avoit un grand employ, soit pour les écritures, ou les consultations qu'il faisoit en sa maison, pour affaires tres-importantes, comme il appert par aucuns de ses conseils, b qui sont des années 1531. 1535. & suivantes, ou sur les memoires qui luy estoient adressez de toutes parts, & les procez que les Juges des lieux luy envoyoient pour juger, ou au jugement desquels il estoit appellé par ceux de l'enclos du Palais, dont il a fait plusieurs remarques en son Commentaire sur la Coustume de Paris, c & ailleurs.

C'est pour cette raison, que incontinent apres l'Audiance finie, & dès les dix heures du matin il se retiroit du Palais en sa maison, pour vacquer à l'étude, & au travail pour le public, dans la composition de ses Livres, dont il preferoit le contentement & les delices, à la moisson des consultations du Palais, & se contentant de peu, il vivoit en Echolier, & se privoit de la douceur des conversacions publiques & particulieres, pour mieulx vacquer à la meditation dedans sa

Il retournoit du Palais en sa maison, incontinent apres la levée de l'Audiance, & dès les dix heures du matin, pour travailler à ses livres.

a Il le remarque luy mesme en infinis endroits de ses œuvres, & principalement en la preface sur les conseils d'Alexandre. b 42. 44 & autres. c 5. 55. glose l. 1. nu. 173

b

Du 5. No-
vembre
1543. Cum
Primum a-
nimus ad
scribendū
appuli, qui
fuit annus
salutis
1535. nihil
aliud, quā
libros ali-
due lege-
bam, ab
omni pub-
lica &
privata ad-
ministrati-
one se-
morus, &
parvo con-
tentus. Sco-
lastico mo-
re victa-
bam.
& Cum au-
tem ille fu-
blimi hoc
Magistratu
suogeretur
eaque ho-
ra qua pra-
fides tena-
tu solent,
domum re-
petens, me
quoque ea-
dem hora
iudem ē
foro Pala-
tino domū
repetere
diutius a-
nimadverti-
tisset, tan-
dem inter-
rogavit, ad
quid ea ho-
ra forum,
messimque
illam au-
zeam relin-
querem,
&c.
e Propter
dispendiū
temporis cujus parcissimus sum.

solitude. C'est ce qu'il remarque de luy en la preface sur les conseils d'Alexandre, & en deux de ses Epistres liminaires, sçavoir celle du 23. Septembre 1550. & une autre du mois de Decembre 1561. b il rapporte la conference qu'il eut sur ce sujet vers l'an 1535. avec François de Montholon lors President au Parlement, & depuis Garde des Sceaux de France, duquel il estoit voisin, qui s'étonnoit grandement de ce qu'il revenoit du Palais, à l'heure en laquelle les Advocats consultants, qui ne sont point chargez de causes, ou qui ne plaident plus, ou qui n'assistent point d'ordinaire ny reglement aux Audiances, ont accoustumé de venir au Palais; il luy répondit que c'estoit pour travailler à ses livres, desquels il eut deslors son approbation.

Il dit par tout, que l'étude estoit son centre, auquel toutes les actions de sa vie se portoient, avec activité & impetuosité d'esprit, & qu'estant né au travail, il estoit tres-avare du temps, le voulant employer tout entier à l'étude pour l'utilité du public, auquel il l'avoit dévoué, & tenoit pour perdue ce qu'il employoit ailleurs. C'est ce qu'il represente en l'Epistre du 1. Decembre 1538. au Roy François I. & dedicatoire de la premiere partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris, & au Traicté de Usuris. Il dit de plus en la preface sur les conseils d'Alexandre, que c'est par cette mesme raison qu'il ne vouloit jamais s'assujettir au service d'aucun Prince, ou autre personne puissante, & refusa toutes les pensions qui luy furent offertes de leur part, de crainte que cela n'engageât sa liberité, ne le détournât de ses études, & de la composition de ses livres, & ne le contraignit quelquesfois de conseiller ou defendre de mauvaises causes: les affaires des Princes & des grands Seigneurs, se gouvernant par d'autres ressorts que celles des particuliers: bref que cela le porta aussi à refuser des benefices dont on le vouloit faire pourvoir.

Ce que je vais dire passeroit pour une raillerie, & ne meriteroit point part en cette Histoire, si je ne l'avois appris de luy-mesme. Il dit en une de ses notes sur les Decretales e que la crainte de la perte du temps avoir fait une si puissante impression dans son esprit, qu'il se resolut de porter la barbe rase, sans que les prieres instantes de ses amis l'eussent peu induire, à la nourrir & porter longue; ce qu'il faisoit pour estre plutôt habillé, & ne point consommer inutilement le temps à la peigner & ajuster; comme celuy duquel un ancien se mocquoit disant, *de quolibet pilo in consilium ivit.* C'est à la verité estre bon ceconome, & grand ménager du temps, & n'en vouloir pas dérober un moment à l'étude.

Labor omnia vincit

Improbis.

C'est un travail assidu & sans relâche. Mais il n'a pas toujours persisté dans cette severité, car je voy quand il a esté plus avancé dans l'âge, que lors qu'il a écrit ses notes sur le droit Canon, il portoit la barbe longue, qui estoit fort claire & fourchée, la blancheur de laquelle & de ses cheveux qui estoient noirs en sa jeunesse, rendoit sa vieillesse venerable, quoy qu'il fût de petite stature, comme Papius le Masson l'a remarqué; f & je l'ay observé dans son Portrait, que je garde curieusement dans mon étude, & qu'il avoit fait faire en la 61. année de son âge, avec sa devise, *veritas vincit*, sur lequel Portrait j'ay fait graver l'image en taille douce, que je donne au public.

a Num. 820. & ult. in princ. laborem ad quem me natum scio nil motor, nec damna reputo, nisi que tempora mea morantur, & studiis Republicæ dicatis detrahunt. 17-apres au chap. 16. C'est le sujet de l'Epigramme de Christophe de Thou, qui est au commencement du Commentaire Latin contre les abus des petites daces. imprimé en 1552. & du refus que du Molin fit d'une Charge de Conseiller de la Cour, 17-apres au ch. 15. sur la fin.
e Cap. clericus 7. ext. de vita & honest. cleric. Et ego quidem barbam rado, nec ullis amicorum flagitationibus adduci potui, ut eam naterem: sed ob id tantum facio, ut in opere meo sim expeditior, nec tantillum quidem temporis in ea perenda mihi depercar.
f In elogio Car. Molin. p. 217. statura mediocri, capillitio & barba in juventute nigra, sed vergente ætate, in decoram canitatem transiere. Barbam vero bifurcatam, & longam habuit, cibi vini que paucissimi: 17-apres au chap. 2. du liv. 2.

1530.
Il se plaignoit grandement à l'étude & au travail.
Estus cre-
ovare du
temps.
Ne vouloit
s'assujettir
au service
d'aucun
Prince.
Refusa les
benefices
dont on le
vouloit pour-
voir.
Il portoit la
barbe rase
en sa jeunesse.
e & pour-
quoy?
1530.
En sa vieillesse, il la
porta longue.
Il estoit de
petite stature.
Sa devise
Veritas
vincit, 17-
apres livre
3. chap. 16.

CHAPITRE SEPTIEME.

De sa resolution de ne se point marier, dans laquelle il fit la donation de ses biens à Ferry du Molin son frere puîné.

a Can. nos
novimus
verbouxe-
rem 17. Q
a vos ju-
venes casti
& Deum
timentes,
cavete ne
credatis
istis matri-
monii vi-
tuperato-
ribus: que-
admodum
ego usque
ad annum
ætatis 35.
damno
meo credi-
di.

Cette forme de vivre si rigide, imitée sur celle des anciens Philosophes, & le sacrifice qu'il avoit fait de tout son temps à la tranquillité de l'esprit dans l'étude, où il cherchoit son seul & unique divertissement, attira insensiblement la resolution de ne se point marier, & passer le reste de sa vie dans la solitude du celibat tres-convenable à son humeur; mesme il dit en l'une de ses notes sur le droit Canon a qu'il a adheré quelque temps à l'opinion de ceux qui blâmoient le mariage, & exhorte les jeunes gens chastes & craignans Dieu, de ne point entrer dans ce sentiment, qui luy a esté si préjudiciable, comme il se verra dans la suite. Car dans l'opinion qu'il avoit que le seul gain du Palais, & la recompense qu'il se promettoit du public, suffiroit à le faire subsister, & se petite famille, il jeta les yeux sur Ferry du Molin son frere puîné, qu'il aimoit uniquement, & l'ayant entretenu aux études, depuis le deceds de leurs pere & mere, il l'avoit fait recevoir Advocat en la Cour, & au mois d'Octobre 1531. il luy fit une donation entre-

1531.

vifs, de sa Terre de Mignaux, des Fiefs l'Evêque, & de Guyencourt, & generalement de tous ses droits successifs tant paternels que maternels, & des successions collaterales, & autres biens meubles & immeubles, pour en jouir dès lors en pleine propriété : à condition de payer & acquitter les debtes, & autres charges des successions, & de contribuer au mariage ou ingrez en Religion de leurs sœurs : ne s'estant reservé que ses livres, habits, & autres choses nécessaires à sa personne, avec les fruits de son esprit, c'est à dire ses consultations & autre gain du Palais, & l'esperance de sa bonne fortune, sans aucune pension ny usufruit sa vie durant, ou pour un temps, afin, dit-il, a que son frere trouvât un party avantageux, & qu'il peût en sa personne conserver le nom de la maison & de la famille. Voila un exemple illustre d'affection fraternelle, que cét homme genereux continua depuis en la personne de Jeanne du Molin sa sœur, à laquelle il donna en faveur de mariage en l'an 1547. la somme de 1400. livres, ayant auparavant donné à chacune de ses deux autres sœurs Religieuses 25. livres de pension annuelle, dont j'ay veu les actes & contrats.

a En la preface sur les conseils d'Alexandre.

1535. b En la même preface, in consuet. Paris. §. 8. gloss. 5. nu. 5. cap. cum Martine 6. de celeb. missa. cap. & si Christus 26. verbo in patria sua de iurejur. ext. cap. non est sine culpa 19. verbo pietas de reg. jur. in 6. cy. apres au 22. de ce livre. a §. 29. nu. 7. in fine. b Titre des Esjs.

1536. 1537.

lib. 7. consil. 214. n. 2. verbo nollet, prob. pudor: spondus propriis recip. militanti. tributus vexati, &c.

Donation universelle faite par Charles du Molin à Ferry son frere en Octobre 1531. 1531. Donation de Charles du Molin à Ferry du Molin son frere. à Jeanne du Molin sa sœur. Et à Marie & Françoise ses sœurs Religieuses au Val de Grace. Mariage de Ferry du Molin, avec Marguerite Maillart. Confirmation de la donation universelle de 1531.

CHAPITRE HUITIEME.

De la premiere partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris.

ENcette même année 1535. a il commença la composition de son Commentaire sur la premiere partie de la Coustume de Paris b ayant pendant les treize années precedentes, depuis sa reception d'Advocat, disposé & reduit toute son étude au dessein de ce grand ouvrage, & mis comme en deposit toutes les matieres generales, sous chacun des titres, pour en faire par apres la distribution & l'application : & poussa avec impetuositè d'esprit, son travail, jusques à l'article 13. ce qu'il rapporte amplement en la même preface sur les conseils d'Alexandre, & dit qu'il fut contraint de discontinuer son travail, pendant les deux années suivantes 1536. & 1537. à cause de la calamité du temps, causée par la guerre ouverte entre l'Empereur Charles-Quint : & le Roy François I. qui commença en l'an 1536. par la prise de la Ville & Château de Guyse, ce qui fut suivy du siege de Peronne & des miseres publiques marquées dans l'Histoire du temps. Cela diminua grandement le petit pecule & revenu de nostre Commentateur, qui ne consistoit qu'au gain du Palais, & de ses consultations, parce qu'il avoit donné tout son bien à son frere, qui commençoit déjà à user d'ingratitude en son endroit, même pour ne point interrompre son travail, il n'alloit que rarement au Palais, & lors qu'il y estoit invité : & quoy que depuis la guerte, il s'y rendit plus assidu, ce neantmoins il se vid en peu de temps reduit dans la dernière misere, tant par la calamité publique, que par les debtes qu'il avoit contractées pour son frere, même pour le payement d'une taxe de l'Hostel de Ville, dont il avoit esté contraint de demander répit, par requeste qu'il presenta aux Prevost des Marchands & Eschevins, qui luy fut accordé, mais fort court, & dont il se plaint comme d'une haute injustice, en la preface, & sur l'un des conseils d'Alexandre c d'avoir imposé un tribut fut celuy qui n'avoit aucuns biens, & ne travailloit point pour luy, mais seulement pour le public, ce qu'il dit estre honteux & injurieux au siecle : Et comme les malheurs ne viennent jamais seuls, au même temps le peu d'argent qu'il avoit luy fut volé par un de ceux qui écrivoient sous luy, dont quelque poursuite qu'il pût faire, il luy fut impossible d'avoir raison ny Justice : & ce qui augmentoit sa douleur, c'est qu'en sa solitude, il ne trouvoit aucune consolation dans toutes ces miseres particulieres & publiques, ce qui avoit de beaucoup alteré sa santé, & le consommoit de jour en jour.

Guerte ouverte en France entre l'Empereur & le Roy François I.

Taxe de l'Hostel de Ville sur Charles du Molin, pendant les guerres. Vol de son argent par son valet.

CHAPITRE NEUFIE'ME.

De la resolution qu'il prit de se marier, & de son mariage avec Louyse de Beldon.

TOUTES ces considerations jointes aux instantes prieres de ses amis, l'obligerent à relâcher quelque chose de la severité de sa façon de vivre, & de changer le celibat qu'il avoit choisi pour vacquer avec plus de liberté & de loisir, à l'étude & au travail de ses compositions, en l'estat du mariage. Il en fait le recit en la mesme preface sur les conseils d'Alexandre, & en l'un de ses Traitez des donations, & dit qu'il prit cette resolution, par la seule consideration du rétablissement de ses études, qui avoient esté interrompuës & discontinuées, de la conservation de sa maison, & par le desir naturel de laisser des enfans heritiers de son nom, qui estoit dès lors en reputation. Ensuite il dit, qu'entre plusieurs partis qui luy furent presentez, avec des biens considerables, & des conditions tres-avantageuses, il fit choix d'une fille, en laquelle il rencontra tout ce qui peut contenter & satisfaire un honneste homme, la naissance & extraction, l'âge proportionné au sien : l'agreable habitude & composition du corps, la vertu, les mœurs, la modestie, & le bon ménage. Ce fut Louyse de Beldon, fille de Jean de Beldon Secrétaire du Roy, Greffier des Presentations de la Cour de Parlement, & de Huguette de Quiquempoix, qu'il épousa au commencement de l'année 1538. avec une dot mediocre, mais suffisante pour subvenir à ses necessitez domestiques, & à l'acquit des debtes qu'il avoit esté contrainct de contracter pendant les deux années precedentes. Il se louë grandement de la vertu & de l'agreable humeur de cette femme, & l'appelle la fidelle compagne de ses études *b*, qui prenoit tout le soin de ses enfans, de l'œconomie de son ménage, & de ses affaires domestiques, & travaillant à l'éguille, elle le divertissoit dans son étude, d'où par une douce & modeste contrainte, elle le tiroit sur les dix heures du matin, pour aller recueillir au Palais, la moisson des consultations, dans lesquelles il avoit un tres-grand employ avec les plus celebres Advocats de son temps.

1537. Trad. de donatio. in contractu matrimon. fact. ou. 84.

In fine 1. part. comment. in consuet. Paris. deo. bus locis & epist. ad Cardin. Bertrandū

Belles qualitez de Louyse de Beldon, femme de du Molin. 1538. Louanges & perfections de Louyse de Beldon femme de Charles du Molin.

Archiep. Senonens. l. Jun. 1558. Unica studiorum meorum Mœcenas fidelissima uxor Ludovici Bellona, hac memoria dignissima virago, que quandiu vixit, studiis meis otia suppeditabat, œconomiam omnem dexterissimè curans.

CHAPITRE DIXIEME.

Des Advocats celebres consultants, qui vivoient du temps de du Molin.

IL les nomme souvent dans ses conseils, dans les notes & apostilles sur les Coustumes, dans ses memoires manuscrits sur la Coustume de Paris, & ses autres œuvres: Marthieu Chartier, qu'il appelle *a totius togati Ordinis Coriphæum*, Christophe & Augustin de Thou, François de Montholon, Guillaume Poyet, Pierre Liset, Pierre Seguiet, Noël Bruslard, Denys Ryant, Jean Aubery, Olivier Aligret, François & Gabriël de Marillac, Jean Jacques de Mesmes, qui estant Lieutenant Civil, ne laissoit pas de venir tous les jours à dix heures aux Consultations du Palais; Jacques Canaye, Anne Terrier, de Chappes, François de la Porte, Jean de Saint Mesloir, François Brodeau, & autres. Ils faisoient tel estat de luy & de sa suffisance, que suivant qu'il est rapporté par Papirius le Masson, *b* un jour Christophe de Thou, lors President au Parlement, qui a esté depuis en 1562. premier President, luy ayant dit en l'Audiance, quelques paroles rudes & fâcheuses, l'un d'eux (ce fut François de la Porte) assisté des autres, le fut trouver en sa maison, & luy fit plainte de ce qu'il avoit offensé un Ordre dont il estoit sorty, en la personne de Charles du Molin leur Collegue, qui estoit plus sçavant qu'il ne seroit jamais. Ce que ce sage & vertueux President, plein de bonté & d'humanité, prit en bonne part, & témoigna le lendemain, que ce qu'il avoit dit, estoit par chaleur, & sans dessein. Les paroles de ceux qui sont constituez en ces grandes & eminentes dignitez, ne doivent estre que des Oracles, ou des benedictions: ils sont comme en la haute region de l'air, au dessous de laquelle se forment les tonnerres, les tempestes, & les autres metheores & alterations.

En l'insti-tution de son conseil 18. L'Oracle du Barreau, qui ne venoit gueres au Palais, mais sur le Palais aller chez luy. 6 In elogio Car. Mo. lin. p. 297. 232. Semel accidit, ut à Christo-phoro Thuanō præside ob-jurgaretur: quod cum accidisset præter spem Collegarū, seniores Advocati concursu ad eum facto quod se bo læteris, quid abs te factum putas? Insuper enim hominem doctorem, quam unquam eris, &c.

Noms & jurnoms des celebres Advocats consultants, du temps de Charles de Molin. Ils firent plainte au President de Thou qui luy avoit dit une parole rude en plaidant. 1538. Les tonnerres ne se forment point en la haute region de l'air, mais en la moyenne.

Sub pedibus Divi labentia sidera cernunt.

L'Epistre liminaire du 11. Novembre 1566. par laquelle du Molin a dedié à ce grand President, ses notes & apostilles sur les deux tomes des Coustumes de France, témoigne leur an-

cienne

Par la chienne amitié, qu'il dit estre de 45. ans, de sorte qu'il falloit qu'ils eussent étudié ensemble, & se par les Epi-voit clairement c qu'il n'est rien resté dans l'esprit de l'un & de l'autre, de ce qui se passa en grammes de cette action.

de Thou a la louange de du Molin qui sont au commencement du Commentaire Latin sur l'Edit des petites dates, imprimé en 1552. cy-après l. 3. ch. 10. au commencement, & parce qu'il assista à sa conversion & à sa mort, comme ses anciens amy, ch. 12. sur la fin.

CHAPITRE ONZIEME.

De la continuation de son travail sur la premiere partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris.

CHARLES du Molin se trouvant soulagé du soin de ses affaires domestiques, par la bonne conduite & économique de Louise de Beldon sa femme, & dans une douce & agreable tranquillité d'esprit, propre pour la meditation & les reflexions, il reprit en la mesme année 1538. son travail sur la premiere partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris, qui est le titre des fiefs, qu'il avoit discontinué pendant les années 1536. & 1537. Il dit au lieu cy-dessus cité plusieurs fois, a qui contient le détail veritable de sa vie, jusques en l'an 1542. qu'en moins de neuf mois, il poussa l'ouvrage depuis l'article 13. où il estoit demeuré à la fin de l'année 1535. que les guerres commencerent, jusques à la quatrième question de l'article 41. dans le milieu de laquelle en une apresdinée du mois de Septembre 1538. il fut surpris tout à coup d'un violent accès, qui luy ayant fait tomber par deux fois la plume des mains, le contraignit de se mettre au lit, & le quatrième jour se changea en fièvre quarte, que les Medecins jugerent devoir estre longue, comme sont d'ordinaire toutes les fièvres Automnales : & parce qu'elle procedoit de l'assiduité du travail, dans lequel il se portoit avec ardeur & impetuosité, ne donna aucune trêve ny relâche à son esprit, ce qui luy avoit grandement échauffé le sang, cause veritable de sa maladie; ils luy interdirent entierement l'entrée de sa Bibliotheque, & le commerce de ses Livres; bref toute sorte de travail & d'estude qui requeroit la moindre contention d'esprit. Ce neantmoins estant pressé & importuné par les Libraires, avec lesquels il avoit traité, & qui sçavoient combien son Commentaire estoit désiré, & avec quelle satisfaction il seroit receu d'un chacun, & que le debit en seroit prompt & le gain tres-considerable: il employa les deux mois & demy que sa fièvre quarte dura, à corriger les feuilles de l'impression, coter les nombres, mettre les sommaires au commencement de chacun paragraphe ou glosse, & à la marge, comme ils sont encor à present; à quoy il dit qu'il prenoit son divertissement, & que voulant parachever les neuf articles restans du titre des fiefs, qui composoit la premiere partie de son Commentaire, il retomba dans une fièvre tierce tres-fâcheuse, qui le tint malade trois mois entiers, pendant lesquels il fut prendre l'air aux champs, en un lieu proche appelé Villacoublay, dont il fait mention en son Commentaire, b qu'il dit estre un franc-alieu noble, appartenant à François de Monceaux Escuyer, son ancien amy. Ayant demeuré quelque temps en ce lieu, la fièvre le quitta, mais l'impatience d'achever son Ouvrage, l'ayant fait retourner à Paris, elle le reprit par intervalles, & nonobstant cette incommodité il acheva le titre des fiefs, composé de 50. articles, au mois de Septembre de l'année 1539. c en laquelle fut imprimée la premiere fois cette premiere partie de son Commentaire. Il avoué d qu'il fut fort soulagé dans ce penible travail, par le ministère d'un jeune homme natif d'Arras, estudiant à Paris, grandement versé en la Langue Grecque & Latine, en la Philosophie, en la Jurisprudence, & en toutes les bonnes Lettres; c'est François Balduin connu de tous les Sçavans, qui estoit plus jeune que luy de 20. ans, estant né en l'an 1520. & Papirius le Masson e dit de luy, que fait *co. tubernalis Molinai*, & qu'il luy dictoit ses Compositions; de sorte qu'ayant esté privé de sa douce & agreable conversation, par l'injure du temps, il ne pût pas mettre la dernière main à son Ouvrage, non pas mesme à l'Index ou Table du Livre, que son Copiste bailla au Libraire impatient & avare, sans qu'il eust esté revu, corrigé & mis en bon ordre par l'Auteur. Il se f plaint que cette premiere édition fut precipitée & avortée, n'estant pas encore à terme, ce qui fut cause qu'il omit & retrancha, & principalement aux derniers articles du titre des fiefs, beaucoup de matieres & de questions celebres & importantes, se proposant de les mettre en leur jour, & aux lieux convenables, dans les autres parties de son Commentaire. g Et pour cette raison en la seconde édition de cette premiere partie 1558. & la troisième 1562. il y changea beaucoup de choses, h mesme dans les resolutions & décisions des questions de droit & de pratique, auxquelles comme jeune Advocat receu depuis 15. ou 16. ans seulement, il avoit suivy respectueusement l'avis de ses anciens, sans y avoir fait assez de reflexion, ce qu'il a fait depuis & trouvé que les secondes pensées estoient meilleures, mieux sentées, & plus éclairées que les premieres.

a Prefat. ad
consilia A-
lexandri.
Comment.
in consuet.
Patil' ad
rubric. tit.
1. de feud.
num. 20. &
en l'observa-
tion qui est
en fin de la
1. partie &
§ 52. glo. 1.
num. 110.
b §. 46. nu.
12. Moruac.
ad l. 24. de
servit. ur-
ban. piz-
dio.
c §. 1. gl. 3.
no. 33. in
princ. gl. 4.
num. 58. &
68. §. 6. gl.
4. nu. 16. 41.
gl. 2. nu. 12.
§. 42. sine §.
45. nu. 18.
d au deux
observations
estant en fin
de la 1. & 2.
part. & en
l'apostille sur
Paris. §. 8.
e in prefat. in
conf. Alex.
f in elogio
Franc. Bal-
duini.
g §. 72. glo. 1.
nu. 110. dich.
h prefat. in
conf. Alex.
i en l'Epistre
François au
Roy Henry
II. du 10.
Juillet 1558.
j §. 42. sine.
k Ad rubr.
tit. de feud.
nu. 30. §. 1.
gl. 4. nu. 58.
§. 52. gl. 1.
nu. 110. 111.
l Tiraquel.
era. de
retr. line.
§. 1. ch. 1.
nu. 27.

Il est surpris
d'une fièvre
quarte en
Septembre
1538.

1538.

Il travaille
pendant qu'il
est malade
de la fièvre
quarte.

Il tombe dans
la fièvre
terce.
Villacoublay
franc-alieu
noble.

1539.

François Bal-
duin dome-
stique de du
Molin.

Premiere
Edition du
Commentaire
sur la
Coustume de
Paris, pres-
sée & im-
parfaite.

CHAPITRE DOUZIEME.

La premiere partie du Commentaire sur la Coustume de Paris, est le premier des Ouvrages de du Molin, & dédié au Roy François premier.

CETTE premiere partie commencée, comme dit est, en l'année 1535. discontinuée pendant les années 1536. & 1537. reprise en 1538. parachevée, imprimée, & donnée au public en Septembre 1539. fut dédiée par l'Autheur au Roy François I. l'Epistre est Latine du premier Decembre 1538. faite avant la perfection de l'Ouvrage. Il dit en cette Epistre, que c'est le premier fruit de ses Estudes, *lucubrationum primitiæ*, & en celle du 13. Juin 1546. à Messieurs du Parlement, il l'appelle *laborum primitias velut protasin*: a & adjoûte que dans ce Commentaire, non plus qu'en ses autres œuvres, il ne s'est point assujetty à l'elegance du discours, à la cadence des periodes, aux regles de l'eloquence, ny à se former un stile empoulé & relevé, ne voulant rien perdre ny consommer de son temps à l'escorce des paroles, & luy suffisoit de parler scientifiquement, & que traitant les matieres à plein fonds dans la pureté de la source, & analytiquement, c'est à dire par resolutions & decisions, c'estoit estre assez elegant & éloquent que d'écrire doctement. En quoy Jacques Cujas a pris ce grand homme dans son foible, quand approuvant l'opinion dont il a esté le premier Autheur, b contre celle de la Glose, & de tous les anciens Docteurs, que la Loy *2. C. de resind. vendit.* n'a lieu qu'au profit du vendeur, & non de l'acheteur: il blâme son stile, & le taxe comme estant rude & mal poly, c mais la raison cy-dessus touchée, qu'il a comme beaucoup d'autres grands Personnages, méprisé le soin du stile & de l'élocution, afin d'écrire davantage, pouvoit repousser cette aigre censure: les Stoiciens d méprisoient même les Solecismes, & les Barbarismes, & s'attachoient aux choses, *Ornari res ipsa negat contenta doceri.* Il declare en l'observation qui est à la fin de cette premiere Partie, & en la Preface sur les conseils d'Alexandre que ce qui le porta à commencer ses compositions par le Commentaire sur la Coustume de Paris, avant que de publier ce qu'il avoit fait sur le Droit Civil, fut tant pour l'affection qu'il portoit à sa Patrie, & à la Ville capitale du Royaume dont il estoit originaire, que pour faire connoistre son nom aux Princes & Seigneurs, & aux Juges des Provinces, estant déjà assez connu dans le Palais.

La fecondité du sujet luy avoit fait diviser son Commentaire en quatre Parties, dont il a tracé le plan & le dessein, en la mesme observation estant en la fin de la premiere Partie. Le seul titre des fiefs contenant 30. articles composoit la premiere. La seconde contenoit celuy des censives & droits Seigneuriaux, des complaints & causes possessoires, des prescriptions, des actions personnelles & hypothecaires, des servitudes, des testamens, dons, legs, executions testamentaires, & de la garde-noble, & bourgeoise. La troisieme, les titres de la communauté de biens, des successions tant en ligne directe que collaterale, des dotaires, & du don mutuel: laquelle partie, dit-il, estoit plus ample & plus difficile que les trois autres, à cause de la dignité des matieres, & des questions illustres & difficiles qui s'y rencontroient. La quatrieme & derniere, contenoit les titres des arrests, executions & gageries; du retrait lignager, des criées, & le chapitre dernier intitulé AUTRES COUSTUMES.

Il se proposoit de mettre un appendice & un sommaire à la fin de cette quatrieme Partie, qui eust marqué les principales differences d'entre le Droit Ecrit & le Coustumier, & les statuts particuliers & locaux du Royaume.

CHAPITRE TREIZIEME.

Que du Molin n'a commenté que le Titre des Fiefs & des Censives, & non le reste de la Coustume.

C'ESTOIT à la verité un magnifique dessein, après l'execution duquel il n'y eût eu rien à faire ny à desirer pour l'intelligence du Droit François & Coustumier: mais il n'a point esté parachevé, car bien que du Molin en infinis endroits de ses Oeuvres, cite ses Commentaires sur la Coustume de Paris, jusques aux derniers articles, même les gloses & les nombres: ce neantmoins il n'a donné au public, & fait imprimer de ces quatre parties, que la premiere sur les Fiefs, & de la seconde que le seul titre des Censives, qui sont en tout. 63. articles où il est demeuré.

a Idé epist. ad Franciscu Ollivarium Esacium Cancellariu. 1. Januar. 1546. & est l'epist. au Roy Henry II. du 1. Juin 1547. & en celle du 10. Juillet 1558 & epist. Decemb. 1561. sinceræ Jurisprudenciz studiosis b Molin. in cōsuet. Paris. §. 13. gl. 5. nu. 56. §. 22. nu. 47. trad. de usor. qu. 14. nu. 175. 176. & in novo intellectu l. si partē, nu. 90. quoad. servit. amitt. c. Cujac. lib. 16. obser. vat. c. 18. in fine: & bene hunc errorem notavit Carolus Molineus, falcibrofoliet & in cōdita oratione nimit: nondū quisquam indicaverat, &c. d'Arnob lib. 1. adverg. gent. p. 44. Origen. contra Celsum Quin. tit. lib. 10. c. 1. Cicero in Oratore, Plur. dogmat. stoicorum M. Anton. de vita sua. Diogen. Laert. & alii.

1539.

Du Molin ne s'est point attaché à l'elegance du stile.

Il en a esté tant & blâmé par Cujas.

Pourquoy il a commencé ses compositions par le Commentaire sur la Coustume de Paris. Division de ce Commentaire en quatre parties. Premiere partie. 1539. Seconde partie. Troisieme partie.

Quatrieme & derniere partie. Sommaire des differences entre le Droit Civil & le Coustumier.

Hic meta laborum. Et n'est point vray que le Commentaire ait esté parachevé, & le manuscrit de l'Auteur demeuré après son deceds entre les mains de ses heritiers, comme il est dit à la fin de l'édition de la seconde Partie à Francfort en 1597. *a* ny moins que dans le ressentiment & l'indignation de l'injure qu'il croyoit avoir soufferte, par l'emprisonnement fait de sa personne en la Conciergerie du Palais en l'an 1564. dont sera parlé cy-aprés, *b* il ait à son retour en sa maison jetté au feu tout le reste de ses Compositions sur la Coustume de Paris, disant qu'il ne devoit rien à son ingrate Patrie, au rapport d'Antoine Mornac, *c* car cette vengeance qui fust tombée sur luy-mesme, estoit au dessous de la generosité de son courage, & eust esté combattuë par l'affection & la passion qu'il avoit pour ses Ouvrages: & d'ailleurs il eust fait le mesme sacrifice de ses apostilles sur les Coustumes, & des autres Oeuvres qu'il a fait imprimer la mesme année 1564. en 65. & en 66. qu'il est decedé, & de ceux qui ont esté imprimez depuis son deceds, dont il sera parlé cy-aprés. *d* J'ay fait une exacte perquisition de la verité de ce fait, & recouvré ce que du Molin a laissé sur le reste de la Coustume entierement écrit de sa main, & l'ayant leu & fidellement extrait, j'ay reconnu que ce ne sont que petites notes, des memoires & lieux communs, des notions & tables d'attente, sans suite ny ordre, & sans citations, & de simples ouvertures & propositions de questions, la plupart sans decision ny resolution: & c'eust esté faire injure au nom & à la memoire de ce grand Auteur, de les faire imprimer en la forme qu'elles sont: j'ay neantmoins rapporté, mesme transcrit dans mes Commentaires sur Monsieur Loüet, & sur la Coustume de Paris, ce que j'y ay rencontré approchant des matieres & des questions qui y sont traittées.

Qu'il n'a point jetté au feu en 1564. le reste de son Commentaire.

Ce que du Molin a écrit sur le reste de la Coustume, n'est point comme sur les 2. premiers titres, en forme de Commentaire, mais de simples notes imparfaites & non achevées.

a De Demy Godefray Jurisconsulte Parisien. b au ch. 5. & suivans de l. 3. c l. 1. C. ex quib. caus. infam. irrog. & l. liberorū 11. §. si. qu. 3. vers. 117. l. ergo. ff. de his qui not. infam. d. l. 3. ch. 3. & suivans.

CHAPITRE QUATORZIEME.

Le Privilege pour l'impression de la premiere partie du Commentaire, ne fut donné qu'en grande connoissance de cause.

L'Impression de cette premiere partie fut differée non seulement par la maladie de l'Auteur, qui luy survint au mois de Septembre 1538. mais aussi sur la difficulté qui fut apportée par Guillaume Poyet Chancelier de France, à la concession du Privilege, pour un Ouvrage de cette importance, sans entrer en grande connoissance de cause, & ne le donna que sur le rapport & attestation qui luy en fut faite par Jean Jacques de Mesmes sieur de Roissi, Lieutenant Civil au Chastelet de Paris, auquel il en avoit donné la commission: lequel rapport du Molin dit en plusieurs lieux *a* avoir esté fait au Chancelier, dans le Conseil du Roy & en presence des Conseillers d'Etat: & le remerciement de cette censure est dans l'Épître liminaire du 12. Decembre 1543. du 7. & dernier volume des conseils d'Alexandre, par luy dédié au Censeur, c'est à dire à Jean Jacques de Mesmes, *b* & faut restablir cét illustre surnom au lieu préallégué du Commentaire sur la premiere partie de la Coustume de Paris, car en tous les Livres imprimez, il y a *Domino Ioanni Iacobo Praefidis Parisiensis in civilibus causis subpraefecto*, l'Imprimeur ou le Copiste ayant oublié par mégard le Chancelier donna les Lettres de Privilege au grand Sceau, qui sont du treize May 1539. *c* l'Épître liminaire au Roy François I. étant du prentier Decembre 1538. plus de cinq mois auparavant.

1539.

Jean Jacques de Mesmes Lieutenant Civil fut commis par le Chancelier Poyet pour la censure & examen de la premiere partie du Commentaire.

a A la fin du Commentaire sur la premiere partie de la Coustume, en la preface sur les conseils d'Alexandre. & en la devise contre les calomnies des Calvinistes num. 31. p. 69. b Dum censuram aegeres primi nostri in Consuetudines commentarii. c Et apres ce

que par Ordonnance de nostre amy & fral Chancelier lesdits Commentaires ont esté bien & au long veus & trouvez utiles & profitables.

CHAPITRE QUINZIEME.

De la reputation que du Molin acquit par son Commentaire, & de l'estime que le Parlement fit de luy & de son Ouvrage.

CE Commentaire sur le titre des Fiefs, qui est un Ouvrage incomparable, & un Chef-d'œuvre inimitable, au dessus de tous les éloges qu'on luy pourroit donner, augmenta de beaucoup la reputation que l'Auteur avoit acquise dans le Palais, & la répandit par toute la France, & les Provinces Estrangeres. Il dit en l'Épître préallaguée au Roy Henry II. *a* que la premiere partie de ce Commentaire, quoy que faite en sa jeunesse & précipitée, a esté si bien recueillie, que grande célébrité en a esté faite en la Cour de Parlement, dès l'an 1539. & par toute l'Italie, en Sicile, & en Allemagne. En l'Épître au

a Du 10. Juillet 1538.

a du dernier
Juillet
1565.

§ 5. 1. gl. 3.
in verbo
pent. nu.
54. in prin.
Cessiona-
rius potens
in aula
multoſque
faventes
habens, etiã
Cancellari-
um qui
lectis ſcrip-
tis meis
quæ mira-
batur, eum
deſeruit,
&c.
e Synceæ
Jurispru-
dentie ſta-
diſis. Ac
qui ante
duos & vi-
ginti an-
nos, am-
pliſſimus
ille & do-
ctiſſimus
Franciſc.
Montholo-
neus, nul-
lum aliud
doctrinæ
ſpecimen
à me pete-
bat, prima-
ria illa in
Conſuetu-
dines Pa-
riſienſes
edizione,
qua perſua-
ſus erat
me pal-
marium
à nobiſcum
attigiffe,
&c.
d Ampliſ-
ſimo ſancti-
ſimoque

Roy Charles IX. a dedicatoire de ſa collation des quatre Evangelistes, il dit la meſme choſe, & que ce premier de ſes Livres a eſté dédié par luy au Roy François I. ſon ayeul, bien que pluſieurs grands Seigneurs qu'il ne connoiſſoit point, luy euſſent fait offrir des preſens conſiderables, pour avoir l'honneur que leur nom fuſt mis au frontispice du Livre, qui avoit l'approbation publique & generale de tous les Doctes. Le jugement du Chancelier Poyet eſt par luy rapporté en la ſeconde édition du meſme Commentaire, b & dit qu'il admittoit le travail, & que perſuadé des raiſons y contenuës, il abandonna la protection d'une perſonne puiffante en Cour, qui ſoutenoit un procez en un poinct de Couſtume, contre ſon advis en la premiere édition. Celuy de François de Montholon, Preſident au Parlement, & depuis Garde des Seaux de France, eſt en l'Epître du mois de Decembre 1561. c qu'il ne deſiroit point d'autre épreuve & témoignage de la doctrine & ſuffiſance de Charles du Molin, après le coup d'eſſay de ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris, dans lequel il s'eſtoit ſurmonté luy-meſme, avoit emporté le prix & tiré l'échelle après luy: quoy qu'il ait dit au meſme lieu, que la premiere édition de ce Commentaire vaut moins que beaucoup des autres Ouvrages qu'il a depuis donnez au public. Bref celuy de Pierre Liſet premier Preſident eſt en l'Epître du 13. Juin 1546. d que ſept ans auparavant, en une aſſemblée des Chambres, il avoit dit de ſon propre mouvement ſans aucune prevention procedant d'habitude, connoiſſance, ou affection particuliere, qu'il n'y avoit jamais eu de Commentaire fait ſur les Couſtumes avec plus d'érudition & d'exacſtitude, dont l'adviz devoit eſtre donné, & la recommandation faite au Roy de la part de la Compagnie. Et tout le Parlement fit une telle eſtime de ſa vertu, de ſon mérite, & de ſa ſuffiſance, qu'il arreſta les Chambres aſſemblées de le mettre dans le roolle de ceux qui ſeroient nommez au Roy, pour eſtre pourvus des Offices de Conſeillers vacans. Il dit en la meſme Epître, & en la fin de la Préface ſur les conſeils d'Alexandre, e que cette délibération en forme d'arresté luy fut notiſſée de la part de la Cour, par André Bauldry Preſident aux Enqueſtes, & Guillaume Abot Conſeiller, & aſſeuré par le Chancelier Poyet, que les provisions luy en ſeroient apportées, expediées & ſcellées, s'il vouloit accepter l'honneur qui luy eſtoit déſéré. A quoy il fit une réponſe pleine de modeltie, de reſpect & de generoſité, qu'il ne ſe pouvoit jamais rien preſenter de plus magnifique & de plus glorieux pour luy, & pour la reputation de ſon nom, ny plus honorable & avantageux pour la recompenſe de ſes eſtudes & de ſes veilles, que le titre & la dignité de Conſeiller en la Cour, dans laquelle & en toute autre ſorte d'employ il eſtoit tres-diſpoſé à ſervir le Roy & le Public. Mais que dans la ferme reſolution qu'il avoit priſe de donner tout ſon temps à l'étude & à la compoſition des Livres par luy entrepris & commencez, il luy ſeroit impoſſible de ſatisfaire à l'un & à l'autre employ: & qu'eſtant engagé ſi avant dans la neceſſité de l'un, quoy que plein d'épines & de ſucurs, il ne pouvoit le quitter pour embraffer l'honneur & les delices de l'autre, & que ce luy eſtoit plus de gloire de meriter cette charge par le jugement de la Cour, que de la poſſeder par effet. C'eſt en ſommaire le recit qu'il fait luy-meſme de cette hiſtoire, qui merite d'eſtre conſignée à la poſterité: & faut croire qu'il l'a rapportée dans l'ingenuité d'une verité notoire à un chacun. Ce qui confirme d'abondant ce qui a eſté dit cy-deſſus f de l'austerité de ſa vie & aſſiduité de ſon travail à l'étude & à la compoſition de ſes Livres, à quoy il avoit ſacrifié tout ſon temps, & ne deſiroit aucun employ qui l'en pût détourner.

Pluſieurs
grands ſi-
gneurs de la
Cour ſolici-
tens du Mo-
lin meſme
par eſſe de
preſens de
leur déſer-
ſon Commen-
taire.

Le jugement
qu'en fit le
Chancelier
Poyet.

1539.
Le jugement
de François
de Montho-
lon, Preſident
en la Cour.

Le jugement
du premier
Preſident
Liſet,
e & de tous le
Parlement.

Il fut arreſté
qu'il ſeroit
mis dans le
roolle de ceux
qui ſeroient
nommez au
Roy pour
eſtre pourvus
des charges
de Conſeiller
vacantes.

Il reſuſa ces
honneurs &
pourquoy.
1539.

Ordini Senatus Pariſienſis. De primis illis lucubrationibus meis teſtimonium perhibuiſti, palàm cenſens & confirmandum, quod ex-
actius & eruditius in conſuetudines ſcripiſſem ceteris qui in ſimili argumento Commentaria edidiſſent: addens etiam cenſentque
nomen meum Regi edendum, ſub eodem elogio & commemoratione, præſati Commentarii in conſuetudines, &c. e in l'Epître au
Roy Henry II. du 1. Juin 1547. cy-après l'ib. 20.
e du mois de Novembre 1543. l'arresté eſt du 13. Août 1540.
f Chapitre, 6.

CHAPITRE SEIZIÈME.

*Du jugement que François Balduin, & autres ſçavans Auteurs ont fait
du meſme Commentaire.*

LE jugement que François Balduin fit de ce meſme Commentaire de du Molin, dont il
a Chap. 11. avoit écrit une partie ſous luy, comme il a eſté dit, a eſt en un Epigramme Latin, qui
ſe trouve en la premiere édition, & ayant eſté obmis en toutes les autres ſubſequentes, j'ay
creu eſtre obligé de le transcrire en ce lieu. *Franciſci Balduini Aſtrebatii Epigramma.*

*Hactenus incertis concuſſa fuere procellis
Judicia: & dubiis litibus acta Themis.
Obſeditque forum diu inextricabilis error,
Dum juris patrii ſenſa profunda latent.*

Epigramme
de François
Balduin, mis
au devant de
la premiere
impression du

Donc

mentaire de
du Molin sur
le titre au
sisi.

Donec opem tuleris vindex ritusque togaque
 CAROLE, perplexas ausus adire vias:
 Atque ô solliciti foelix tutela clientis,
 Arcani edideris ferrea jura fori,
 Commonstrans filum, sidusque forensibus undis,
 Quod nobis Helice, quod Cynosura foret.
 Magnum opus, & meritos cui grata rependet honores
 Posteritas, tanti muneris ergo memor.
 Unde tuum vivet nomen post busta superstes;
 Vivitur ingenio, cætera mortis erunt.

Denis Godefroy Jurisconsulte Parisien en l'Epitre a à Achilles de Harlay premier President, auquel il a dedié le mesme Commentaire, par luy augmenté de quelques notes marginales, & a rapporté les articles de l'ancienne Coustume à la nouvelle, le tout imprimé à Francfort en l'an 1597. dit que ce Commentaire, qui est la clef & le veritable interprete du Droit François, a esté receu avec grand applaudissement en tous les Tribunaux de France, & par les Peuples étrangers, qui s'estant obligez par serment de ne point publier ny divulguer le nom de Charles du Molin, pour l'envie & la jalousie qu'ils luy portoiert, ou en haine de sa Religion, ne pouvant pas se passer de ce grand & celebre Interprete du Droit François, le citent; mesmes ont fait imprimer aucunes de ses œuvres, b sous le nom feint & supposé d'un Gaspar Caballinus.

Jugement
de Denis Gode-
froy du
mesme Com-
mentaire.

Les Italiens
& autres é-
trangers citent Charles
du Molin,
sous le nom
supposé de
Gaspar Cab-
ballinus.
Les opinions
& décisions
de du Molin
sont des
Arrests &
des articles
de Coustumes.

L'éloge des autres Autheurs citez cy-apres, c est encore plus illustre, que les decisions de du Molin en son Commentaire, & en ses notes sur les Coustumes, ont esté suivies par la Cour dans ses plus celebres Arrests, & par les Commissaires dans la redaction ou la reformation des Coustumes de France, ce que j'ay verifié en plusieurs lieux de mon Commentaire sur la nouvelle Coustume de Paris, & principalement pour les articles du titre des fiefs; & celui des censives. De sorte que toutes les sentences & les opinions de ce grand personnage, en ce qu'il a écrit sur le Droit François, sont des Oracles, des Arrests, des Loix, & des articles de Coustumes. Il n'y a jamais eu d'Auther si celebre qu'il fust, qui soit parvenu jusques à ce degré d'autorité.

Pauci quos equus amavit
 Jupiter, aut ardens evexit ad æthera virtus.

a Du 10.
Juin 1596
Molinæ
Commen-
tarii ad
Constitu-
tiones Pa-
risienses,
quæto fue-
runt usui
foro, &
Tribuna-
libus om-
nibus, non
tantum no-
stra, sed &
alia com-
plures ex-
teræ gen-
tes, ex eo
videntur
testare:
quod licet
de jure
quodam
teneantur,
ne Molinæ
nomen
velut sa-
crum (in
vultu essent,
suppositio
tamen cujus-
dam Gaspari
Caballini
nomine ap-
pellare tam
necessarium
Juris interpre-
tem ma-
nerent, quam
omnino non
laudare, &c.

b Voyez cy-apres les chap. 19 & 20. & le 16. du 3. livre.
 c Duchap. 16. du livre 2. & livre 3. chap. 10 14 & 15.

CHAPITRE DIX-SEPTIEME.

De la continuation du Commentaire sur la seconde partie des annotations sur les conseils d'Alexandre, & autres œuvres.

a § 51. nu.
48. 80. 111.
248. 132. §.
55. gloss. 1.
num. 28. in
prin. ex cer-
tis, hoc
anno 1540.
ou anno
1540. quo
hæc scribe-
bam, ou
cum hæc
scriberem.
§. 58 nu. 5.
b Au ch. 16.
du 2. livre.
c Sur la Cou-
stume de
Bourbonnois
art. 111.
d Præfat ad
conf. Alex.
3. Novéb.
1543. cy-apres
chap. 19. & liv. 2. ch. 15. sur la fin.

AYANT achevé, & fait imprimer en l'an 1539. son Commentaire sur le titre des fiefs; 1540. il travailla le reste de l'année, & celle de 1540. toute entiere, & une partie de 1541. sur le titre des censives & droits seigneuriaux, qui compose la seconde partie du mesme Commentaire: ce qu'il a marqué en plusieurs lieux a. Mais il discontinua ce travail jusques en l'année 1558. qu'il fit imprimer cette seconde partie à son retour d'Allemagne, comme il sera dit en son lieu, b & ayant esté aux grands Jours de Moulins tenus en la mesme année 1540. dont il rapporte quelques Arrests donnez luy present, c il se donna tout entier aux nouveaux intellects sur le droit, & à la composition de ses annotations, & sur les sept volumes des conseils d'Alexandre, qu'il choisit comme le plus celebre & le plus judicieux Jurisconsulte de son temps, par le conseil de Jean Jacques de Mesmes Lieutenant Civil d, à quoy il employa la plus grande partie des années 1541. 42. & 43.

Il fut aux
grands Jours
de Moulins
en l'an 1540
1541.

1542.

Le 15. de Juillet 1542. il donna à Guillaume Aboi & autres Conseillers du Parlement le quarante-troisième de ses conseils, sur le sujet du scrupule qui troubloit les consciences de plusieurs ames timorées, resultant des Edits & Declarations du Roy François I. des 29. Janvier 1534. & 1. Juin 1540. contre les Lutheriens e, portant confiscation de leurs biens, & de ceux qui les recelleroyent & cacheroient en leurs maisons: Ce qui avoit donné lieu à l'obtention de diverses

Edits & Dé-
clarations
du Roy François
I. contre
les Luther-
iens & He-
retiques.

e L'arrêt de Vesin fleur de la Popelinière, ou son Histoire de France, livre 1. fol. 16. & 17. ces Edits donnoient le quart des biens de l'accusé au dénonciateur.

d

monitions & censures Ecclesiastiques publiées à Paris, au mesme mois de Juillet, pendant le siege de la Ville de Perpignan, pour avoir revelation des Sectaires & Heretiques, & parvenir à la confiscation de leurs biens: & les Predicateurs dans leurs Sermons soutenoient, qu'en crime de cette qualité, personne n'estoit exempt, qu'il falloit décharger sa conscience, & reveler tout ce que l'on sçavoit, jusques aux simples soupçons, mesme que les enfans estoient obligez de déferer & dénoncer leurs peres & meres, & les domestiques, leurs maistres. Dans laquelle recherche l'abus estoit si grand & si pernicieux, que des hommes méchans & perfides se feignant estre de la nouvelle secte & opinion, comme la meilleure, découvrirent les personnes simples qui estoient Heretiques dans l'ame, & en secret, & apres les dénonçoient en Justice, déposoient contr'eux, & faisoient confisquer leurs biens; ce qui donnoit lieu à de grandes vexations, qui estoient suscitées par des ennemis & personnes puillantes. Du Molin en son conseil, improuve cette simulation, & forme de proceder, comme estant une imposture detestable & diabolique: une impieté masquée du faux zele de Religion, & une espece d'inquisition, pire & beaucoup plus dangereuse que celle d'Italie & d'Espagne, & montre par plusieurs raisons de Theologie & de Droit, que le Parlement ne doit avoir aucun égard à telles dépositions.

Tantum Religio potuit suadere malorum. a

Molinus & Censures Ecclesiastiques publiées à Paris contre eux. Abus & imposture qui se commettent en la recherche pour découvrir les hérétiques par ceux qui se feignent l'estre, quoy que véritablement ils ne le soient pas. Conseil de de Mous accordé à aucuns des Conseillers du Parlement sur ce sujet.

Lucrætius lib. 1. initio fere.

CHAPITRE DIX-HUITIÈME.

Que du Molin s'est laissé emporter aux nouvelles sectes & opinions du temps sur le fait de la Religion.

1542.

Il fut en quinze sept la Confession de Genève. Et depuis la quitta pour prendre celle d'Ausbourg. Philippe de Melancthon Auteur de la Confession d'Ausbourg, dont les sermons ont été appelés Confessions. Pourquoi du Molin quitta la Confession de Genève pour prendre celle d'Ausbourg. Confession de Zurich en Suisse, qui est celle de Zuingli. On luy oblige qu'il est Lutheran. 1542. Et qu'en cette qualité il a écrit contre le Pape, & le Concile de Trente. Il est noté du Lutheranisme, par les Auteurs du temps. Pape, le Masson. Guy Coquillet. Et de s'estre montré ennemy de l'Ordre Ecclesiastique. Maynard. d'Argouet.

In Comitus Augusti, excusa Viteberga anno 1540 apud Hug. Grotium. Lib. cui titulus, Via ad pacem Ecclesiasticam, in princ. ex qua Lutherani Confessionis dicit. Lib. 7. fol. 31. e Commém. rer. in otbe gratum, pag. 148. & l. 9. lib. 1. Epist. 7. & 19. Doctori Martino Luthero, patri suo charissimo, d. De la Poésie en son Histoire de France. liv. 1. fol. 14. & 15. Hist. del Concil. Trident. anno 1550. fol. 51. Beljar. a. parte Chronol. pag. 580. e num 86. f. Art. 10. cy-apres liv. 3. chap. 9. au commencement & 11. g. Lib. 38. Hist. ad ann. 1566. p. 163. h. In proem. num. 12. persecutionibus Evangelii, quas ab anno scilicet millesimo quadregesimo secundo pati corpi, &c. i. Livre 2. chap. 7. & 8. k. Livre 3. chap. 6. & 12. l. Chapitre 8. du Livre 2. m. In elogio Caroli Molinæ, pag. 243. existimabatur esse Religionis Lutherani. n. Chap. 34. des successions, art. 14. Genebrard Chronolog. ann. 1566. pag. 747. Car. Molinæ inter Calvinistas diu vixerat, & liv. 1. Tome 1. livre 4. chap. 49. num. 2.

CETTE année 1542. luy fut fatale, car il se laissa emporter aux nouvelles sectes & opinions du temps sur le fait de la Religion, comme firent plusieurs autres grands & celebres personages ses Contemporains, & suivit quelque temps la confession de Genève, dont Jean Calvin estoit le Chef: mais en ayant reconnu les erreurs, il la quitta, & prit celle d'Allemagne, appelée d'Auguste, ou d'Ausbourg, de laquelle Philippe Melancthon, disciple de Martin Luther, & qu'il appelle par tout son pere, estoit le principal Architecte, l'ayant dressée & présentée à l'Empereur Charles-Quint en l'an 1530. dont l'Histoire est au long rapportée par Jean Sleidan en ses Commentaires de l'estat de la Religion & Republique b. Cochæus au Livre qu'il a fait des notes de Luther. Laurent Surius Chartreux c. Le mesme Melancthon en ses Epistres d & les autres Actes. Du Molin a rendu les raisons de ce changement en un livre François intitulé, Défense contre les calomnies des Calvinistes, où apres avoir marqué les erreurs de la doctrine de Calvin, il dit positivement, e & en la plainte qu'il a rendu au Parlement au mois de Février 1563. que la Confession d'Ausbourg luy sembloit la meilleure: le President de Thouf, dit plus tolerable, que celle de Genève, & celle de Zurich, c'est à dire des Suisses. C'est pareillement le sujet de son livre Latin sur l'union & collation des quatre Evangelistes, & de la Preface du mesme Livre, au commencement de laquelle il dit, que plusieurs personnes de pieté & doctrine, ont rendu témoignage, qu'il estoit né pour la défense de l'Eglise de Christ, & de la doctrine de l'Evangile: & en la seconde édition de son Commentaire sur la Coustume de Paris g que depuis l'année 1542. il a souffert de grandes persecutions pour l'Evangile. Il se verra cy-apres dans le recit de l'Histoire de ce qui luy arriva en l'an 1552. h au sujet de son Commentaire contre les petites dates & les abus du Pape, & en l'an 1564. i sur la consultation contre la reception du Concile de Trente, que ce qu'on luy oppoisoit de plus puissant, estoit d'estre Lutheranien, & comme tel, ennemy juré du Pape, contre l'autorité duquel il avoit écrit. Ce qui se remarque encore plus clairement en la Harangue qu'il fit à l'ouverture de ses leçons en la Ville & Université de Tubinge, capitale du Duché de Wirtemberg le 26. Février 1554. dont sera parlé cy-apres, k & en tout ce qui s'est passé pendant son sejour en Allemagne, où il s'est montré Sectateur de tous les chefs de cette Confession d'Ausbourg; & sa défense contre les calomnies des Calvinistes, marque les erreurs qui se rencontroient en celle de Genève. Les Auteurs du temps l'ont noté du Lutheranisme, Papirius le Masson au Livre 2. de ses Eloges l, & Guy Coquille en son Commentaire sur la Coustume de Nivernois m, qui dit qu'il adheroit aux nouvelles opinions de la Religion, non de Calvin, mais de Luther, & haïssoit jusques au degré de la médisance, ceux qui en estoient adversaires. Geraud de Maynard Conseiller au Parlement de Tolose, en ses notables & singulieres questions du Droit écrit, n & Bertrand d'Argouet en son Commentaire sur l'ancienne Coustume de Bretagne o, le blâment de ce que

en consideration de ce qu'il faisoit profession de la nouvelle secte, il s'est montré par tout ouvertement ennemy de l'Ordre Ecclesiastique, & des Moines. Mais Dieu luy fit la grace de reconnoistre son erreur à la fin de sa vie, pendant sa dernière maladie, & de mourir dans le giron de l'Eglise Romaine, en bon Chrestien & Catholique, comme il se verra cy-apres en son lieu p.

p Chap. 11.
p 12. du
livre 3.

CHAPITRE DIX-NEUVIEME.

De l'edition des annotations sur les conseils d'Alexandre, & du traité de Usuris Latin & François.

ES années 1543. & 1544. il fit imprimer le second de ses ouvrages, sçavoir ses annotations sur les sept volumes des conseils d'Alexandre, étant au nombre de plus de 1300. a à quoy il avoit travaillé depuis le commencement de l'année 1541. & acheva le 3. Octobre 1543. ce qu'il a luy-mesme remarqué b en la dernière Annotation, où il appelle cét ouvrage *prolixum & molestum laborem*, qui luy avoit coûté quinze mois entiers de son temps, & l'avoit entrepris par le conseil de Jean Jacques de Mesmes Lieutenant Civil c, auquel il' dedia le 7. & dernier volume, & les cinq premiers à François Erot de Chemans, Garde des Seaux de France. En l'Epistre du 13. Decembre 1543. Dedicatoire du 3. Volume, il a fait l'éloge d'Alexandre, & l'appelle le Docteur de la verité, le plus sçavant, & le plus équitable de tous ceux qui ont écrit en cette maniere, & qui se trouve y avoir eu le plus grand employ; qui est le sujet pour lequel il en a fait le choix, pour y mettre ses annotations, comme Anthoine Mornac a remarqué d. La Preface de du Molin sur cet œuvre e contient le recit de sa vie, jusques en l'an 1543. comme il a esté dit cy-dessus en plusieurs lieux. En suite des Annotations sur les conseils d'Alexandre, il composa le docte, laborieux, & inimitable Livre intitulé, *Tractatus commerciorum & usurarum reddituumque pecunna constitutorum, & Monetarium*, duquel d'Argentré, quoy qu'il ait presque toujours esté opposé aux sentimens & opinions de du Molin, parle en ces termes, f *Molinus doctissimus usurarum exactor*. Il commença d'y travailler en l'an 1543. & de fait, il le cite en quelques-unes de ses Annotations sur les conseils d'Alexandre, continua en 1544. comme il dit luy-mesme g dans le Traité, & l'ayant achevé en 1545. il le dédia à François Olivier Chancelier de France: l'Epître Liminaire est du 1. Janvier 1546. Ce Traité ayant eu l'approbation & l'admiration generale de toute la France & de l'Italie, il en fit la traduction, & un petit epitome & sommaire en François, qu'il dédia g au Roy Henry II. lors nouvellement venu à la Couronne, qui le receut avec beaucoup de bonté & de bienveillance, comme l'Auteur rapporte en son Epître h au Roy Charles IX. dedicatoire de sa collation & union des quatre Evangelistes. Dans cette Epître au Roy Henry II. il dit qu'ayant dedié le premier de ses œuvres, qui est le Commentaire sur la Coutume de Paris, capitale du Royaume, au Roy François I. comme Chef de toute la Republique, pour le bien & honneur de laquelle, apres longue estude, & plus longue experience, il s'estoit soumis à ces labeurs, en délaissant son bien & profit particulier, comme il est notoire; il est juste & raisonnable que cet œuvre venant en lumiere, au mesme temps de l'heureux advenement du fils à la Couronne, il luy soit dedié pour un gage de l'hommage, obeissance, amour & reverence qu'il doit à son Roy, comme son souverain Seigneur; & afin que du titre glorieux de son tres-haut & tres-illustre Inom, le livre soit ennobly, & plus benigneement receu, & veudes Lecteurs: ce qu'il espere ayant le témoignage pour ses écrits des plus grands Juges du Parlementés nominations, i & celuy du public. Il ajoute que travaillant sur l'explication des Coustumes, il a trouvé & connu clairement qu'il seroit tres-necessaire, utile & facile, pour oster la grande multitude & ambiguité des procès, dont le peuple est foulé, de reduire en une briève & équitable consonance, non toutes les Coustumes du Royaume, mais plusieurs contrarietez, diversitez, ambiguites, & intrications qui y sont, & ce par une reduction digerée & arrestée sous l'autorité du Roy, par son Conseil, apres l'advis de chacun pais; dont les points principaux sont par luy traitez plus amplement au discours qu'il a mis à la fin du mesme traité de Usuris, tant François, que Latin. Et se void en la Preface sur les Conseils d'Alexandre, k & en l'Epître liminaire du second volume l, au sieur de Chemans Garde des Seaux de France, d'où est tirée l'Oraison de *concordia & unione Consuetudinum Francia*, qui est en fin de l'édition du mesme traité de Usuris, de l'année 1608. dont sera parlé cy-apres, que du Molin a eu grandement à cœur ce dessein de la reduction des Coustumes en une. Ce mesme traité a esté imprimé en Italie & en Allemagne sous le nom de *Gaspar Caballinus Jurisconsultus*, par la raison qui a esté marquée cy-dessus m, avec quelques corrections de ce qui avoit esté improuvé & censuré à Rome. Dans ces Editions j'ay trouvé l'Epigramme qui suit, & qui n'est point aux autres.

1543.

Elogium
Alexandri
Tartagni
Imoleusii

1544.

1545.
Travé Latin
de Ulicia.

Sommaire
du traité des
Usuris en
François.

1544.

1545.

Sommaire de
l'Epître li-
minaire du
traité Fran-
çois des Usu-
res, dedié au
Roy Henry
II.

Deffin de
du Molin
pour la redu-
ction de con-
tes les Cou-
stumes de
France en
une seule co-
sonance.

Oratio
Car. Mo-
lin. de con-
cordia &
unione
Consuetu-
dinum
Francie.

a La seconde
édition est
des Pamée
1556. &
1557. 7.
apres, liv. 1.
chap. 15. sur
la fin.
b Lib. 7.
Confil. 119
verbo, pro-
prio & sur
l'art. 3. de la
Coustume de
Meaux, où
me j'ay dit
en l'an 1542
en mes anno-
tatis sur les
conseils d'Al-
lexandre,
&c.
c Cy-dessus
chap. 17.
d Ad l. ut
vim 3. de
just. & jure.
Alexander
tam bonus
Autor in
se forensi,
ut commē-
tariis ad
usum quo-
tidianum
utilissimis,
dignatus
eam fuerit
Molinari:
e Du 5. No-
vemb. 1543.
f Confil. 3.
n. 1. in fine
g Traité de
Usur. num.
466. mensé
Novembri
1544. quo
hæc de-
dans ser-
ventibus
typis addo,
&c.
h Le 1. Juin
1547. il se
qualifie au
titre de ce
livre du
Molin, dit
Censeur.
i Du 1. Aoust
1565.
k Du 1. Juin
1547.
Comment.
in Consuet.
Paris. part. 1. §. 58. num. 5. & en l'apostille sur le mesme article.
l Cy dessus, chap. 15.
m Du 5. de Novembre 1543.
n Du 7. May 1544. o Du chap. 18. & cy-apres chap. 20. & liv. 9. chap. 16. sur la fin.

*Hæcenus humane passim commercia Vite
Involvit misera conditione Chaos,
Dum sibi quisque facit censuram fœnoris, & fat,
Ausus civilem præterisse modum.
At tu componis turbata, expungis iniqua,
Et fers confusis, Gaspare, rebus opem.
Nec cessas legum studio, sarcire ruinam,
Auxilio postquam scis opus esse tuo.
Solvis nodos, & penetras enigmata juris,
Que nullus potuit solvere adusque labor.
Sic tandem in summa sunt qui caligine rerum,
Auxilium extremis, spemque salere malis,
Et qui civiles ritus, æquumque tuentur,
Sic Deus humanis rebus adesse solet.*

Epigramme
à du Molin,
sous le nom
de Gaspar
Caballinus,
sur son traité
de Usuris,
imprimé
en Italie &
en Allema-
gne.

a Du 19.
Juil. 1608

Simon Bobé Advocat en la Court, Bailly de Coulommiers, gendre de du Molin, a fait imprimer en 1608. à Paris, ce mesme traité de *Usuris*, corrigé & augmenté de moitié sur le manuscrit de l'Auteur, & l'a dédié à Nicolas Brullard de Sillery Chancelier de France. Il dit en l'Épître liminaire, a avoir eu charge expresse de son défunt beau-pere, de ne souffrir l'impression d'aucuns de ses Livres, qu'au préalable il n'eût fait imprimer les additions par luy faites à ce traité de *Usuris*, qui estoit comme un supplément à la premiere & seconde partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris. A la fin de ce traité de l'impression de 1608. est l'Oraison dont a esté parlé cy-dessus, de *concordia & unione Consuetudinum Francia.*

Ce traité
corrigé &
augmenté,
reimprimé
en 1608. à
la diligence
de Simon
Bobé gendre
de l'Auteur.

CHAPITRE VINGTIÈME.

*Du traité de Eo quod interest, & d'un discours François dédié au
Roy Henry second.*

a Epistol.
mens. De-
cemb. 1561.
Synceze
Jurispro-
dencia fru-
diolis, cy-
apres, liv. 2.
chap. 15. sur
le fin.
b Du 19.
Juin 1546.
c Cy-dessus,
chap. 15.
d Num. 23.
Hæc autem
scribo an-
no 1546.
e Aux cha-
pitres 16. &
19.
f Tomo 5.
fol. 17.
g Du 1. Juin
1547.
h Du 16.
Novembre
1547.
i Du 15. Mil-
ler 1554.
k Du 1. Juin
1560.
l Au chap. 9
du livre 2.

EN 1546. il composa & fit imprimer pour la premiere fois le traité de *Eo quod interest*, qui contient une explication nouvelle de la loy unique au Code de *sententiis qua pro eo quod interest proferuntur*, il l'appelle en plusieurs lieux a, le premier de ses labyrinthes, ou nouveaux intellects de Droit, & en l'Épître liminaire du Livre b par luy dédié *amplissimo sanctissimoque Ordini Senatus Parisiensis*, le premier de ses traités de Droit, *primum repurgationis legalis philosophia fructum, primumque classicum, &c.* Par cette Épître il rend ses actions de graces au Parlement de l'honneur qu'il luy avoit fait en approuvant publiquement la premiere partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris, & de l'avoir mis dans le rolle de c ceux qui devoient estre presentez au Roy, pour remplir les charges vacantes de Conseillers en la Cour. Il a marqué en quelques endroits du Livre, d outre l'Épître liminaire, le temps qu'il y a travaillé, qui fut l'année 1546. pendant son séjour en Allemagne, il le fit imprimer une seconde fois en 1555. Ce mesme traité a esté imprimé en Italie sous le nom de Gaspar Caballinus de Cingulo, comme les autres dont il a esté parlé cy-dessus e, est inseré en l'œuvre Imprimé à Venise en l'an 1584. par le commandement du Pape Gregoire XIII. intitulé *Tractatus universi juris*, f & la compilation faite par deux grands Jurisconsultes, *Jacobus Menochius & Vido Panciolus*, Professeurs de Droit en l'Université de Padouë.

En l'année suivante il dédia deux de ses ouvrages au Roy Henry II. nouvellement venu à la Couronne. Le premier g fut le sommaire mis en François de son Traité des Usures, dont a esté parlé au chapitre precedent. Le second, h un discours François pour la reformation de la Justice, & des abus qui s'y estoient glissez. Il en fait mention en l'Épître liminaire des annotations sur les conseils de Decius i adressante à Jacques de Ligneris President au Parlement, auquel il les a dédiées. C'est de ce discours qu'il entend parler en l'Épître k à Anne de Montmorency Connestable de France, auquel il a dédié ses conseils, où il dit, que le 16. Novembre, douze ans & demy auparavant, (c'est en l'an 1547.) avant présenté au Roy Henry II. un livre François de sa composition, le Connestable le recut de sa main, dit au Roy beaucoup de bien de l'Auteur, & depuis pendant son absence, aux voyages d'Allemagne, dont sera parlé cy-apres, l il défendit son innocence & sa suffisance.

1546
Remerciement de du Molin au Parlement pour l'avoir mis dans le rolle des Conseillers.
Gaspar Caballinus de Cingulo.
Le traité de Eo quod interest, mis dans le livre intitulé, Tract. universi juris.
1547.
Sommaire du traité des Usures en François.
Discours François pour la reformation de la Justice, & des abus qui s'y estoient glissez.
Paroles adressantes au Roy Henry II. par le Connestable de Montmorency, pour du Molin.

CHAPITRE VINGT-UNIE' ME.

Du procez qu'il eut contre Ferry du Molin, pour la revocation de la donation, & de l'Arrest intervenu sur iceluy: & deses deux Traitez de Donationibus.

LÉ mariage de Charles du Molin avec Anne de Beldon, qu'il avoit espousée en l'année 1538. *a* ayant eu la benediction de trois enfans, Charles, Louïs & Anne : il fit ce qu'un bon pere doit faire, suivant le devoir & l'obligation naturelle, & se pourveut par Lettres en Chancellerie, *b* à ce que les donations & renonciations universelles par luy faites en faveur de Ferry du Molin son frere, par son Contrat de mariage du 2. Février 1535. avec Marguerite Maillard confirmatives de celles du mois d'Octobre 1531. *c* fussent declarées revoquées par la survenance de ses enfans : desquelles Lettres ayant esté debouté par Sentence donnée aux Requestes du Palais *d* tant à l'égard de Ferry, que des enfans de luy & de sa femme, lors decedée, desquels Nicolas Hurault Conseiller en la Cour estoit tuteur, il en interjeta appel, sur lequel intervint Arrest *e* donné en la troisième des Enquestes, au rapport de René Berthelot Conseiller, Jacques de Ligneris President au procez, qui a esté depuis en l'an 1554. President au Mortier, & prononcé en robes rouges par François de S. André President, par lequel en infirmant la Sentence, & ayant égard aux Lettres *f* les donations ont esté declarées revoquées & resoluës, par le moyen de la naissance des enfans naturels & legitimes de Charles du Molin : Ferry condamné le laisser & souffrir jouir des choses à luy données, avec restitution de fruiçts, depuis contestation en cause, à la charge de l'hypothèque du douaire prefix de deux cens livres de rente constitué par luy à sa femme, pour laquelle hypothèque les biens donnez demeureront chargez subsidiairement, au cas que ceux dudit Ferry ne se trouvaissent suffisans pour ledit douaire, sauf à Charles son recours contre luy, pour l'acquit du douaire envers ses enfans. Cet Arrest tiré des Registres de la Cour est transcript par Barnabé le Vest, *g* & est remarqué par tous les Arrestographes, tant anciens que modernes, *h* comme ayant jugé une question de Droit tres-celebre, que la donation universelle entre-vifs, quoique faite ou confirmée par contrat ou en faveur de mariage, demeure revoquée & resoluë, par la naissance des enfans legitimes du donateur, qui se seroit depuis marié, fors pour le douaire de la femme, & des enfans du donataire, auquel les biens donnez ont esté specialement obligez par luy, en la presence du donateur. J'ay le procez tout entier, sur lequel l'Arrest est intervenu, avec les inventaires & écritures faites par Charles du Molin, signées de sa main, dans lesquelles outre la qualité d'Advocat en la Cour, il prend celle de Commentateur de la Coutume de Paris, & se plaint grandement de l'ingratitude, des mauvais traitemens, injures & menaces de son frere, & de ses subterfuges & tergiversations, par lesquelles il luy avoit fait perdre trois ou quatre années de temps, comme estant un vol fait au public, qui l'avoit empesché de vacquer à la composition de ses livres.

Et neantmoins au sujet de ce procez, & pendant son appel en la Cour, il composa & fit imprimer *i* deux Traitez analytiques, qu'il dedia à Gilles le Maistre premier President, contenant les raisons de Droit employées dans ses écritures, & les réponses à celles de Ferry du Molin son frere: Le premier intitulé, *De Donationibus factis vel confirmatis in contractu n. a. trimonii* : Le second, *De inofficiosis testamentis, donationibus, & dotibus*. Dans la seconde impression du premier, *k* rapportant l'Arrest intervenu sur son procez. depuis la premiere edition, il dit que la clause d'hypothèque subsidiaire pour le douaire, qui eust esté contre le droit & la raison, *y* fut mise de son consentement expres signé de luy sur le Registre, sans lequel la Cour ne l'eust point ordonné, ains déclaré la donation purement & simplement revoquée.

Il a témoigné en plusieurs endroits de ses œuvres, *m* son grand ressentiment de l'ingratitude de son frere, auquel il avoit fait cette donation universelle, comme à la verité c'est ce qui touche & qui afflige plus sensiblement, un cœur genereux & liberal. Il l'appelle ingrat, cruel, & impie, qui l'a méprisé & abandonné, s'est moqué de luy, l'a persecuté dans ses afflictions, & l'a traité comme un ennemy conjuré & impitoyable. Bref il exhorte les Lecteurs de se faire sages à son exemple, & ne se fier à personne, mesme à ses plus proches, que sous bon gage. Et à cette fin dans le procez de la donation, il avoit incidemment obtenu des secondes Lettres, à ce qu'elle fust declarée revoquée, non seulement par la survenance de ses enfans, qui estoit la fin des premieres Lettres, mais aussi du chef de l'ingratitude du donataire, tant envers le donateur ; que Jeanne du Molin leur sœur commune, mariée en 1547. au mariage de laquelle il n'avoit voulu rien contribuer, quoy qu'il y fust obligé par la loy expresse de la donation : mais la Cour ne s'arresta qu'aux premieres Lettres, *n* & l'Arrest ne prononce point sur les secondes, qui estoient inutiles, les premieres subsistant

Lettres pour la revocation de la donation.

Sentence qui l'en debouta.

1549.

1550.

Arrest qui infirme la Sentence & entrevoit les Lettres. Il a jugé que une donation de tous biens, quoy que faite ou confirmée par contrat de mariage demeure revoquée & resoluë, par la naissance des enfans legitimes du donateur, qui se seroit depuis marié. Sans l'hypothèque subsidiaire pour le douaire.

1549.

1550.

Du Molin prend la qualité de Commentateur de la Coutume de Paris. Traité de donat. fact. vel. confirm. in contr. matrim. Autre, de inoffic. test. dotibus, & donat.

La clause de l'hypothèque subsidiaire pour le douaire, comment mise dans l'Arrest. Ressentiment de du Molin pour l'ingratitude de son frere.

1549.

1550.

Lettres afin de revocation pour l'ingratitude du donataire.

a cy dessus chap. 9.
b du 7. Decembre 1547
c cy dessus ch. 3.
d du dernier Decembre 1549.
e du 12. Avril 1551.
f du 7. Decembre 1547
g Arrest 49. 214. & suiv.
h L'onc en son Recueil d'Arrests Hist. D. rom. 92. avec le Commentaire.
i Au mois de Septembre 1550.
k Au mois de Juin 1556. num. 81.
l du 12. Avril 1551.
m cap. cum Martha 6 ext. de celebr. Missa cap. non est sine culpa 19. verbo pietas de reg. jur. in 6. prefat. ad styl par Jam. 2. Nov. 1549. quanquam premarcus domestici, ingrati que il-
*n*us calumniis extimuler & remoret : cy dessus au chap. 8. a du 7. Decembre 1547.

CHAPITRE VINGT-DEUXIÈME.

Des livres qu'il composa & fit imprimer pendant son procez depuis 1548. jusques en 1550.

Pendant les heures de loisir & de relasche, qu'il trouva en la poursuite de ce fascheux procez, qui luy estoit une guerre domestique, il fit imprimer outre les deux Traitez de *Donationibus*, dont il a esté parlé au Chapitre precedent, ses Notes sur le Commentaire de *a Dynus irregularis juris Pontificii*, qu'il donna la premiere fois au public en l'an 1548. & pour la seconde fois en 1563. avec une Epistre Liminaire, *studiosa juris juventuti*, en laquelle il dit avoir esté grandement soulagé par un exemplaire ancien & correct qui luy fut presté par un grand & celebre Conseiller au Parlement, Nicolas Molé, duquel il fait honorablement mention en d'autres endroits de ses œuvres; c'estoit l'ayeul de Matthieu Molé, cy-devant premier President au Parlement, & Garde des Sceaux de France.

En l'année 1550. il fit imprimer la premiere fois le Style du Parlement, avec ses Notes, qu'il dedia à Jean Bertrand premier President, & la seconde plus ample que la premiere en l'an 1558. dediée à luy-mesme, étant lors Archevêque de Sens, Cardinal & Garde des Sceaux de France: Dans la preface ou advertissement au Lecteur, *b* il rend raison de son dessein, & de l'ordre & disposition de l'œuvre, en sept parties: entre lesquelles il dit n'avoir pas jugé à propos de mettre un Traité qui estoit le dernier dans l'edition de l'an 1530. & dedie par le Compilateur Hugues Descoufu Challonnois, à Nicolas Boërius Conseiller au grand Conseil, & depuis President au Parlement de Bordeaux: lequel traité, dont Jean Montaigne estoit l'Auteur, portoit ce titre, *De autoritate & praxcellentia Magni Consilii, & Parliamentorum Prancia*. La Note de du Molin, en fin de la quatrième partie est conçue en ces termes: *Addita hic erant in ultima impressione, quedam inepta & sordida fragmenta, indocti tractatus de praxcellentia Parliamentorum, & Magni Consilii, que omisi ut putida, & indigna que chartas occupent, extra etiam integer ille liber Ioann. Montagne, legant quos inuat in tricis tempus terere*. Ce style ancien du Parlement, en la forme que du Molin l'a disposé, avec ses Notes, est absolument necessaire, pour l'intelligence parfaite du Droit François, dans la pureté de sa source, & ne crois pas qu'il y ait aucun Livre dans lequel on puisse rencontrer plus d'instruction, ny de plus beaux secrets de l'antiquité de ce droit, qui ne se trouvent point ailleurs: mais il le faut lire avec grande attention, & y faire de puissantes réflexions.

Au mois de Septembre de la mesme année 1550. il fut aux grands jours de Moulins, où il dit d'avoir fait la glose & interpretation analytique de la Loy, *si totas C. de inoffic. donat.* qu'il a mise enfin de son traité sur la mesme matiere. Il dit en plusieurs lieux de ses œuvres, & que pendant la seance des grands jours, il fut prié par les principaux Officiers de la Ville de Moulins de faire des Commentaires sur la Coustume du Duché & Seneschaussée de Bourbonnois, dont Moulins est la capitale, ce qu'il accepta & commença dès lors à y travailler, & continua en 1551. & de fait il cite ce Commentaire, *f* mais il l'abandonna apres avoir veu celui que Jean Papon son bon amy fit imprimer sur cette Coustume, en la mesme année 1550. J'ay le manuscrit de ce Commentaire de du Molin sur la Coustume de Bourbonnois, qui est imparfait, & n'explique que quelques articles, ayant mis le Sommaire & ses Apostiles, qui sont plus amples sur cette Coustume, & sur celle d'Auvergne voisine, que sur les autres.

a du 13. Juin 1563.
b du 1. Novembre 1549.
c & en celle de 1542. chez Haubert Dupré fol. 126. verso.
d Ce mesme traité est de l'œuvre, intitulé *Tractatus universi juris*. tom. 16. fol. 261.
e *Tract. d. in offic. testam. donat. & doct. num. 80.*
f Sur la Coustume de Bourbonnois art. 302. ut plenius dixi in Commentario meo quod in hac consuet. anno 1550. rogatum primo in inclita urbis Molinensis incepti. Comment in Consuet. Paris. in fine & epistol. meol. Decemb.

1561. ad syncera Jurispr. studiosos. Il a exposé la mesme chose aux Lettres de Privilège du 12. Février 1552. dont sera parlé cy-apres liv. 2. chap. 2. au commencement. Il cite des Arrests donnez les presens, aux grands jours precedens de Moulins tenus en l'an 1540. sur ladite Coustume de Bourbonnois art. 211. & Sur la Coustume d'Anjou art. 245. ut dixi in consuet. Borboni. §. 305. in Comment.

Les deux Traitez de Donatio.
Les Notes sur les Consens. de Dynus ad reg. jur. Pontif.
Nicolas Molé
Molt Conseiller.
Matthieu Molé premier President & Garde des Sceaux de France. 1550.
Les Notes sur l'ancien Style du Parlement.
Traité de Jean Montaigne, de auctor. & praxcellentia Magni Consilii, & Parliamentorum Francie, omis & retranché par du Molin dans le Style du Parlement.
Viduité en la lecture du Style du Parlement au mort par du Molin.
Il fut aux grands jours de Moulins.
Où il fit la glose & explication de la Loy, si totas C. de inoff. donat.
Il fut prié de faire un Commentaire sur la Coustume de Bourbonnois.
Il le commença, mais il l'abandonna apres l'impression de celui de Jean Papon sur la mesme Coustume.
1550.

CHAPITRE VINGT-TROISIÈME.

Des livres qu'il composa en l'an 1551.

a num. 37. hoc scribo anno 1551.
b nu. 57. in fine, adhuc hodie hoc an 1551. & c.
c du 12. Février 1552.
d Ad Decem.

EN la mesme année 1550. & en la suivante 1551. il composa l'admirable Commentaire sur les reigles de Chancellerie receuë en France: ce qu'il a remarqué sur la reigle de *publicandis a* & sur celle de *verisimili notitia: b* & le fit imprimer la premiere fois en l'an 1552. à Lyon, comme il appert par le privilege qu'il en obtint, *c* la seconde edition de beaucoup augmentee, est de l'an 1560. Il dit d'avoir écrit sur ces reigles de Chancellerie,

1551.
Son Commentaire sur les reigles de Chancellerie.
Premiere edition 1552.
Deuxième edition. 1560.

l. 1. si cert.
per & cap.
1. lect. 2.
de consti.
& ad prax
far Extra-
vagant.
verb. regu-
la Cancell-
larie Jus.
Simlerus
in epit. Bi-
blioth. Gef-
neri anno
1574 ap-
pelle et Cō-
mentaire
opurutilif
simum iis
qui Sacer-
dotia appe-
tunt eorū
que patron-
is atque
erium iis
qui in foro
causas
agunt
o cap. una
sententia
ya. de ap-
pellat. cap
partie de son

parce que estant reçeuës & observées en France, elles y tiennent lieu de Loy.
Au mesme temps il donna au public ses Notes sur le Droit Canon, & sur les vies des Papes Gregoire IX. Boniface VIII. Clement V. & Jean XII. tirées de Platine, estant en fin des Decretales, du Sexte, des Clementines, & des extravagantes : à quoy il avoit travaillé és années 1549. 1550. & 1551. comme il a luy-mesme remarqué. *a*
Elles ont esté depuis corrigées & reimprimées en 1553. & 1554. *b* sans qu'il ait mis son nom en l'une ny en l'autre edition. Le titre porte, *studio & industria clarissimi Iurisconsulti Parisiensis, I. V. Docturis celeberrimi, & in supremo Gallie Senatu patroni consultiissimi.* Ces Notes separees du Texte, ont esté imprimées à Paris, en l'an 1603. sous ce titre, *Caroli Molini V. C. Iurconsultorum Gallie facile Principis, ad Ins Pontificum seu Canonum Annotationes.* Ce sont les Livres que Charles du Molin avoit composez & donnez au public, jusques en l'an 1552. les ayant fait imprimer la plus grande partie à ses propres frais, & sans aucune recompense, que celle de la gloire & immortalité de son nom, dont cet homme genereux estoit abondamment satisfait, jouissant de la felicité d'un doux & agreable repos dans sa famille, avec sa *Mecenate* & chere compagne de ses estudes, & les trois enfans qu'il avoit eu d'elle, qui tous ensemble contribuoiert beaucoup à la production des enfans de son esprit. Il les advoué & en fait le recit *c*, au mesme ordre que je les ay cy-dessus rapportez, sçavoir la premiere partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris; ses Annotations sur les sept volumes d'Alexandre; le Traité des Usures, Latin & François; Labyrinthe de *eo quod interest*, (il l'appelle ainsi) les deux Traitez de *Donationibus*: les Notes sur le Style du Parlement; le Commentaire sur les reigles de Chancellerie: & la premiere edition des Annotations sur le Droit Canon.
quisivit 14. de verbo significat. ext. & cap. cum ex eo 34. in summa de elect. in 6. 6 cy apres liv. 2. chap. 15. c En la fin de sa seconde Commentaire sur la Coustume de Paris.

Elles tiennent lieu de loy en France. Ses Notes sur le droit Canon & les vies de 4. Papes. Premiere edition. Seconde edition corrigée, 1553. & 1554. Autre édition sans le texte 1603. 1551. 1552. Livres composez par du Molin jusques en l'an 1552.



LIVRE SECOND.

CHAPITRE I.

Que la Vie de Charles du Molin a esté grandement traversée en sa vieillesse, à cause de son Commentaire sur l'Edit des petites dates.



EN l'année 1552. le calme de la Vie de Charles du Molin fut changé en orage, & sa paix domestique en un funeste trouble, comme si sa fortune eust esté attachée à celle de l'Etat & du Public, & peut-estre que l'Histoire ne nous fournit point d'exemple d'un homme de condition privée, faisant profession des Lettres, dont la vie ait esté plus traversée, & plus affligée de persecutions, de miseres & d'angoisses; en un temps où estant déjà avancé dans l'aage, il devoit jouir de la juste & legitime recompense de ses veilles & de son travail pour le public, auquel il avoit dévoué & sacrifié tout son temps, & toutes ses estudes. *a*

1552.

Le Roy Henry II. au mois de Juin 1550. avoit fait un Edit à S. Germain en Laye, contenant entr autres choses la reformation des abus, fraudes, antidaies & faussetez, qui se commettoient en l'impetration des Benefices en Cour de Rome, & principalement par la fourbe & corruptelle, lors nouvellement inventée des petites dates, & par les Notaires Apostoliques, & les Banquiers, en l'expedition & envoy des procurations pour resigner; ce qui avoit mis un grand trouble dans l'Etat & Ordre Ecclesiastique. Cet Edit verifié au Parlement, *b* avoit esté fait en suite de deux autres Edits precedens du mesme Roy, l'un donné à Fontainebleau, *c* l'autre à S. Germain en Laye. *d*

Edict du Roy Henry II. 1550. contre les petites dates. & autres abus de Cour de Rome en l'impetration des Benefices. En suite de deux autres Edits precedents. Guerre entre le Pape Jules III. & le Roy Henry II. Offense Farnese despossédée par le Pape du Duché de Parme.

Au mesme temps le mauvais Genie de la France, avoit suscité la guerre entre le Pape Jules III. auparavant Cardinal de Mont-Aretin, & le Roy Henry II. qui avoit pris sous sa protection Octavien Farnese, injustement depossédé par le Pape, du Duché de Parme, dont il l'avoit investy en grande connoissance de cause, au commencement de son Pontificat, & pour autres causes justes & legitimes, marquées par les Historiens du temps. *e* Ce qui passa si avant, que le Roy envoya ses Lettres Patentes au Parlement le 5. Septembre 1551. portant defenses de porter argent à Rome, avec la justification veritable des choses

cy-dessus au chap. 6. du livr. 1.

b livr. 24. Finis les 1550. c Au mois de Septembre 1547. d Au mois de Decembre 1548.

e Fran. de Rabutin en son Comment.

des guerres de la G. nle Belgique liv. 1. au commencement Anton. Pofsevius Gonzage lib 7. p. 751. la Populiere en son Hist. de France liv. 1. fol. 3. Jac Aug. Thuanus mil. lib. 8. Jean Sledā liv. 22. de son Hist. de l'Etat de la Religion & f. : publique ol. 193. & suivants Thomas Ciomerius rer. gestarum Henrici lib. 1. fol. 34. Franc. de Boesfrest tome 1. de ses Annales liv. 6. chap. 71. au commencement a les facultez avec l'Arrest de verification fait par Fontanon en la Conferrence des Ordonnances tom. 4. tit. 25. p. 1209. b Sur la Coutume de Meaux, art. 3 & le 778. de celle de Bretagne, anno 1551. ut ibi in Commentario mihi damosissimo scripti. Et au titre du mesme Commentaire François, augmenté & imprimé à Lyon en 1564. cy apres chap. 2. sur la fin. c Du 2 Jan. 1551. sur la coutume François, qui est lors de commencer l'année en Mars, & non en Janvier comme à present. d Le 11. Septembre 1409.

qui s'estoient passées entre le Pape & sa Majesté, lesquelles Lettres furent registrées en la Cour; & le Vendredy 19. Février ensuivant, Pierre Segulier Advocat du Roy, par ordre & commandement expres de sa Majesté, demanda acte de l'appel comme d'abus, qu'il interjeta de toutes les entreprises, interdicts, censures & fulminations, faites ou à faire par le Pape, tant à l'encontre du Roy, que de ses Sujets, Pais, Terres & Seigneuries: l'Acte duquel appel & des protestations faites par les Gens du Roy leur fut accordé par la Cour, & ordonne qu'il seroit enregisté en un Registre secret.

Au mesme temps le Cardinal Hierosme Veralle Legat en France, qui avoit esté envoyé par le mesme Pape Jules III. & dont les facultez avoient esté verifiées, sous les modifications contenuës en l'Arrest donné les Chambres assemblées le 16. Decembre 1551. a se retira mal content; & y avoit eu un decret d'adjournement personnel decerné par la Cour contre son dataire, sur la plainte faite pour raison de la Cure de Beaubourg Diocese de Paris, dont il avoit admis la resignation par petite date, sur la supplique à luy présentée, avec la clause ordinaire de derogation à la reigle des vingt jours: & neantmoins le resignant estant decedé dans les vingt jours, il avoit expedie la signature au profit d'un valet du Legat son oncle, comme si la Cure eust vaqué par mort. Ce qui est justifié par les registres des 9. & 18. du mesme mois de Février 1551. le dernier desquels ordonne au Legat, que suivant la promesse par luy faite à la Cour, apres la publication de sa legation, il eust avant que de partir de la Ville de Paris, mettre és mains de Nicolas Prevost Conseiller en icelle, les registres des expeditions qu'il avoit faites depuis sa Legation, & entre les mains de François Demier, autre Conseiller, les sceaux de la mesme Legation, comme les autres Legats ont accoustumé de faire: ou à tout le moins quand il seroit à Lyon, mettre le tout és mains du Lieutenant general, ou de l'Official de la Primate, luy appellé, pour les envoyer respectivement ausdits Prevost & Demier: autrement & à faute de ce, que l'on n'adjoustera aucune foy aux expeditions qui se trouveront par luy faites, comme estant nulles.

Dans cette division, on recut fort mal à Rome les reglemens faits par l'Edit de 1550. & par l'Arrest de verification: sur ce que l'on soustenoit, qu'il n'appartenoit point au Roy, ny à son Parlement de regler la jurisdiction Ecclesiastique, & que c'estoit mettre la main à l'Arche, qui degeneroit en une entreprise & un attentat sur l'autorité souveraine, & la toute puissance du Pape dans l'Eglise, & sur les Benefices Ecclesiastiques, dont on faisoit courir par tout des libelles manuscrits, & imprimez. Charles du Molin estoit seul capable, dans la genereuse liberte qui accompagnoit sa suffisance, d'entreprendre la deffense de l'autorité Royale, & de celle des Parlemens, & en effet de toute l'Eglise Gallicane, qui estoit remise dans son lustre, par ce saint & prudent Edit, & garentie des desordres, & des abus qui la deshonoreroient, & troubloient son repos & sa tranquillité. Il composa à cet effet en l'année mil cinq cens cinquante-un, comme il a luy mesme remarqué, b le celebre & fameux Commentaire Latin (mais funeste & fatal pour luy) sur cet Edit des petites dates, & les autres anciens Edits, Ordonnances & Arrests de la Cour contre les reserves, preventions, annates, exactions, usurpations, & autres abus des Papes: C'est le Titre du Livre qu'il dedia au Roy Henry second Autheur de l'Edit. Dans l'Epistre dedicatoire, c qui est François, quoy que le Livre soit Latin, il dit qu'il a esté porté & incité d'écrire, par le seul zele qu'il a toujours eu à l'honneur du Roy, au bien & à l'utilité de son Royaume, & que de tout temps les Rois predecesseurs ont fait des Loix & des Ordonnances, sur l'estat & gouvernement des choses Ecclesiastiques, & sur ce qui concernoit la police extérieure, qui ont esté receuës respectivement, & observées religieusement, par les Prelats de l'Eglise Gallicane, & registrées dans les Parlemens & Cours souveraines: Ce qu'il confirme par plusieurs exemples, & par l'usage: & à cette fin, il transcrit un ancien Arrest du Parlement donné sous le regne de Charles VI. Sur lequel il a pareillement mis des Notes, & montré que de tout temps l'Eglise Gallicane, & l'Université de Paris, a eu recours au Roy & au Parlement, contre les exactions de Cour de Rome, & les abus, usurpations, & entreprises sur l'autorité Royale, & les droicts de la Couronne. Il a repeté la mesme chose en la fin de la seconde partie de son Commentaire sur la Coutume de Paris, e que dans le feu de la guerre allumée entre ces deux grandes puissances, le zele qu'il avoit pour la Majesté Royale, & pour l'Eglise Gallicane, luy avoit fait prendre la plume, & escrire contre les abus de la Cour de Rome, & de la Chancellerie du Pape, & les Canonistes ignorans, qui les defendoient: non pour attaquer ny renverser l'Etat de l'Eglise, mais pour le reformer, & pour guerir les maux, en retranchant les abus qui s'y estoient glissez, & defendre de toutes ses forces l'autorité de son Roy, contre les injures & invectives de ses ennemis. En quoy ce sage & prudent, mais rigide Censeur, a bien sceu distinguer la Cour, la Daterie, & la Chancellerie du Pape, d'avec l'Eglise Romaine, la foy & la Religion Catholique, Apostolique & Romaine, d'avec les abus & les desordres qui la deshonoreroient: bref l'autorité du Pape, en ce qui regarde le spirituel, & celle du Roy & de ses Parlemens,

Deffense de portev argent a Rome. Appel comme d'abus interjeté par les Gens du Roy des censures & interdicts du Pape, contre le Roy & ses Sujets, pais, terres & seigneuries. Hieronimo Verrallo Legat à Loire du Pape Inles 111. en France. Arrest de verification de ses facultez au Parlement. Et se retire mal satisfait. La derogation à la reigle des vingt jours est nécessaire, & se supplie en faveur des François, quoy que n'expressés. Injuration au Legat partant de Paris de mettre és mains des deux Doctes du Parlement, les Registres de ses expeditions, & les sceaux de sa Legation, sur peine de nullité & d'invalidité. Othavian Farnese Duc de Parme depossédé de ses Estats par le Pape. Libelle contre l'Edit du Roy & l'Arrest de verification du Parlement. Commentaire Latin de du Molin, sur l'Etat des petites dates, composé en 1551. Titre du Livre. Dedié au Roy Henry II. Sommaire de l'Epistre dedicatoire François.

Ordonnances faites par les Rois, sur l'estat, gouvernement & police des choses Ecclesiastiques. Arrest du 21. Septembre 1406. contre les autres exactions qui se levoient en France sous le Pape Benedic XIII. dit Pierre de la Lune, commenté par du Molin. Les motifs qui commentent l'Edit & l'Arrest. Difference entre la Cour & la Chancellerie du Pape, & l'Eglise Romaine. La foy & la Religion, & les abus qui se commentent. L'autorité du Pape, & celle du Roy & des Parlemens.

pour

Regiam
Majesta-
tem, & Ju-
lium 3. Pon-
tificem ma-
ximum, magno
quodam
lualu, zelo
Regis Ma-
jestatis, &
Ecclesie
Gallicane
vindicau-
de, calamū
arripui, in
abusus Cu-
rix Roma-
ne, & Pon-
tificum scripsi non ut statum Ecclesie everterem, sed sanarem, & Catholicæ emendationis causam darem: Principem meum inter-
rim pro virili mea defendendo, &c.

pour le temporel, dont la police extérieure de l'Eglise fait, & a toujours fait partie. En suite de ce il appelle Dieu, les Anges & tous les Saints à témoins, que ce qu'il a entrepris estoit par le pur motif de l'affection qu'il avoit pour la foy Catholique & la discipline Ecclesiastique: & qu'il n'avoit point presté son ministère pour favoriser les mauvaises intentions des Heretiques, des Schismatiques & des Seditieux, qui troubloient le repos de l'Etat, & la tranquillité publique: ne s'estant servy dans son Commentaire d'autres autoritez & citations, que d'Auteurs anciens & approuvez, rendant les respects qui estoient deus à l'Ordre Hierarchique de l'Eglise, & à ses Evêques & Prelats: ayant seulement taxé, improuvé & combattu les abus qui s'étoient glissez depuis quelques années, dans les resignations & impetrations des Benefices: dont il se faisoit un commerce honteux, qui alloit au scandale public de l'Eglise, & estoit condamné par les saints Conciles & Constitutions Canoniques, & par toutes les personnes doctes & expérimentées.

Le dessein qu'il a eu dans son Commentaire.

CHAPITRE II.

Eloges donnez à du Molin & à son Commentaire, par les Historiens du temps, & des trois éditions Latine & François, 1552. 1554. & 1564.

a Du 12. Fe-
vrier 1551.
registré en la
Prévosté de
Paris le 14.
du mesme
mois, & en
la Senes-
chaussée de
Lyon le 3.
Mars sui-
vant.
b Historiar
sui tempo-
ris lib. 6.
an. 1550.
p. 185. &
lib. 36. an.
1566. p.
36.
c Lib. 3.
ret gesta.
Henrici II.
p. 69 & 74.
l'Auteur
de l'histoire
des choses
memorables
arrivées en
France de-
puis l'an
1547. an.
1551. p. 17.
d Chez Ma-
sures Parisien
1604. p. 1-8
e Cy dessus lib. 6 sur la fin.
f Tract. de donat. in contract. matrim. fact. vel confirmat. num. 87. edit. 1556. Julium 3. Papam contra Principem
meum Francie Regem, armis furiose insurgentem, nec precibus, nec pretio, nec armis eedentem: unico libello edito,
usque adeo petterui, ut non solum arma ponere, sed etiam herbam porrigerem, & omnes pacis conditiones offerre co-
actus sit.
g Epist. mens. Decembris 1561. Synceræ Jurisprudentiæ studiosa.
h E' la 4. partie de la Bibliothèque Historiale, imprimée depuis son décès à Paris 1650.

CE Commentaire Latin composé en 1551. publié en 1552. & imprimé à Lyon par Antoine Vincent, avec privilege, a trouvé une place honorable dans l'Histoire du temps: Jacques Auguste de Thou President au Parlement, b Thomas Cromier, c & autres, disent que Charles du Molin Jurisconsulte celebre & recommandable, tant pour sa doctrine & son jugement, que pour sa probité, & la sainteté de ses mœurs, (il y a ainsi dans la premiere impression de l'Histoire du President de Thou d) fit un Commentaire sur l'Edit du Roy, auquel estant présenté par Anne de Montmorency, lors Marechal, & depuis Connestable de France, il luy dit en ces propres termes, Sire, ce que vostre Majesté n'a pu faire & executer, avec trente mil hommes, de contraindre le Pape Jules a luy demander la paix, ce petit homme (car du Molin estoit de petite stature e) l'a achevé avec un petit livre.

Dire d'Anne de Montmorency au Roy Henry II. touchant le Cimentaire de du Molin. Du Molin estoit de petite stature.

Ce point est remarqué par luy-mesme, en la seconde édition de son Traité des donations f en ces termes, Le Pape Jules III. qui avoit denoncé la guerre au Roy Henry second, & s'y portoit avec tant d'animosité & de fureur, qu'il ne pouvoit estre surmonté ni par priere ni par argent, ni par la force des armes: fut tellement troublé & effrayé par un petit livre que je fis contre luy, qui avoit mis tous ses Estats en compromis, que je le contraignis non seulement de mettre les armes bas, mais aussi comme se reconnoissant vaincu, de donner la carte blanche, demander la paix, & en accorder toutes les conditions, &c.

Ce qu'il a dit luy-mesme de son Commentaire.

Le Commentaire de du Molin contrainst le Pape de demander la paix au Roy.

En un autre endroit g il appelle son Livre, Vera pietatis testem. Nicolas Vignier en un de ses Livres posthumes h dit, que Charles du Molin fameux Advocat en la Cour de Parlement, fit un tres docte Commentaire sur l'Edit du Roy Henry II. contre les petites dates, annates & abus de la Cour de Rome, qui fut publié & imprimé quand le Pape Jules se fut déclaré ennemy du Roy, au grand applaudissement de beaucoup de personnes, auxquelles il réveilla promptement les esprits.

Eloge de Nicolas Vignier sur le Commentaire de l'Edit des petites dates.

Car. Molin. I. C. tam eruditione ac judicio, quam probitate & morum sanctitate conspicuus, qui Commentariis in illud editum publicatis, &c.

e Cy dessus lib. 6 sur la fin.
f Tract. de donat. in contract. matrim. fact. vel confirmat. num. 87. edit. 1556. Julium 3. Papam contra Principem meum Francie Regem, armis furiose insurgentem, nec precibus, nec pretio, nec armis eedentem: unico libello edito, usque adeo petterui, ut non solum arma ponere, sed etiam herbam porrigerem, & omnes pacis conditiones offerre coactus sit.

g Epist. mens. Decembris 1561. Synceræ Jurisprudentiæ studiosa.

h E' la 4. partie de la Bibliothèque Historiale, imprimée depuis son décès à Paris 1650.

Pour moy je rapporterois volontiers à ce Commentaire de du Molin, ce que Gilbert Genebrard a remarqué en l'Oraison Funebre qu'il fit le Samedi 27. Avril 1577. en l'Eglise de Saint Germain des Prez, i pour Pierre Danés, l'un des plus doctes & celebres hommes de son siecle, qui a esté premier Lecteur du Roy és Lettres Grecques, & depuis Evêque de la Vaur en Lauragais, sous l'Archevesché de Tolose: f

i Imprimé à Paris chez Marin le jeune 1577. p. 23. & 24

Pierre Danés Evêque de la Vaur.



que ce grand homme estant deputé par le Roy au Concile de Trente, un Docteur en Theologie de la Faculté de Paris, haranguant publiquement contre les desordres de la Rouë de Rome & Officialité des Evesques : un certain qui ne trouvoit pas bon qu'on voulust reformer sa gibeciere (ce sont les propres termes de Genebrard) dit à ses voisins par moquerie *Gallus cantat*. A quoy Danés par un bon naturel respondit sur le champ, *Utinam illo Gallicio Petrus ad resipiscendum & fictum excitetur*. Et dit Genebrard, que ceux qui savent l'histoire de Saint Pierre, duquel le Pape est successeur, & que le mot *Gallus* en Latin est equivoque à un coq & à un François, entendent la force & la grace de cette réponse ; qu'il certifie avoir oüy dire à gens dignes de foy, qui celebrent cét Apophthegme, comme digne d'estre renvoyé à la posterité, je l'estime beaucoup plus que la raillerie de l'imitateur de Lucian; qui dit au sujet de ce mesme Commentaire, que les asnes estoient au moulin. *a*

Apophthegme celebre de P. Danés, cõtre les abus des matieres beneficiales, rã de la Cour & Chanceliers de Rome, qu'aux Officiaires des Evesques. Raillures piquantes de Fr. Rob. sur l'Esjet du Commentaire de du Molin, cõtre les abus des petites dates Traduction Française faite par du Molin de son Commentaire, imprimé en l'an 1554. Augmenté en 1561. & reimprimé en 1564. Lieux de ses amours, où il expose les perfections par luy souffertes en 1552. pour son Commentaire. Sa réponse à ceux qui demandoient qu'il se desfassent d'écrire sur cette matière.

a Tel ay approuvé de ceux auxquels les personnes du temps l'eussent rapporté.
b A Lyon par Jean Robichon, cy dessus chap. 15.
c Cy-apres livre 3. chap. 2. sur la fin.
d Voyez cy-apres le mesme chap. 2. du livre 3.
e Num. 190. 191. & seq. 212. 213.
f En la preface num. 70.
g sur l'Epistre du mois de Decembre 1561. Syncretæ Jurisprudentiæ studiosis, & au commencement de la preface sur la collation & union des quatre Evangelistes : à quoy il faut joindre les autres lieux citez cy apres au chap. 6. sur la fin.

Du Molin fit au mesme temps la traduction en François de son Commentaire, qui neantmoins ne fut imprimé qu'en l'an 1554. *b* & laquelle il a depuis augmentée de plus de moitié ou des deux tiers en 1561. & fait reimprimer en l'an 1564. *c* comme il sera dit en son lieu. L'Epistre liminaire en François de ce Commentaire, adressant au Roy Henry II. fut par luy faite Latine en faveur des Allemans ; en l'édition de Baile de la mesme année 1552. *d* il l'a inserée & transcrite toute entiere en son Traité François & Latin de la Monarchie des François, *e* où il rapporte, & dans l'édition préalléguée de 1564. du Commentaire des petites dates, *f* & autres lieux, la perfection qu'il souffroit, tant pour cette Epistre, que pour le Livre entier, en l'année 1552. au commencement de laquelle des personnes puissantes qui avoient entrepris la defense de l'autorité du Pape contre celle du Roy, luy firent offrir de grandes recompenses, pour consentir la suppression de cette Epistre, qui seroit tirée de son Livre, & se desister de plus écrire sur cette matiere. Ce qu'il refusa absolument, disant que c'estoit contre sa conscience, & que s'ils s'amendoient, il leur promettoit silence, sans rien prendre d'eux.

CHAPITRE III.

Des poursuites faites, & Arrests donnez contre luy au Parlement, pour raison de son Commentaire.

a En cet Arrest & en tous les subsequens. Gilles le Maistre premier President a presidé, comme il appert par le registre de la Cour, duquel les Arrests ont esté tirez. Pierre Seguier Advocat du Roy, a fait cette remonstration à la Cour.
b Le 9. May 1552. où assistoient 73. Docteurs avec le Doy.
c Hic liber ne ejus venenum latius serpat, multo que inficiat, citissime comprimendus est. & in librorum

IL se void dans les Registres de la Cour, que le Lundy 2. May 1552. *a* les Gens du Roy proposèrent à la Cour, qu'ils avoient eu plainte de plusieurs personnes, de l'édition & impression d'un Livre composé par Maistre Charles du Molin, Avocat en icelle : ont cy-devant parlé à Maillart Docteur en la Faculté de Theologie, pour le voir, & en faire le rapport à icelle Faculté, en laquelle le Livre avoit esté veu. Mais faisoit la Faculté doute d'entrer en la censure, dautant que ceux qui adherent à l'opinion du contenu au livre, se ventent d'interjeter appel comme d'abus, & prendre ceux de ladite Faculté à partie, & par le moyen de ces comminations, *conquiscent*, au moins different d'interposer leur censure, & cependant les plaintes & clameurs continuent. Ce qui les contraignoit de supplier la Cour d'y pourvoir, & enjoindre à la Faculté de passer outre à la censure, s'il y échet. Sur quoy eux retirez, la matiere mise en déliberation, la Cour auroit arresté, que le livre seroit communiqué, & veu par la Faculté, pour sur iceluy bailler sa censure, qui seroit avant la publication apportée en la Cour, pour en ordonner ce que de raison.

Requisitoire des Gens du Roy sur le livre. Arrest de la Cour qu'il seroit veu & examiné par la Faculté de Theologie. pour bailler sa censure. Censure de la Faculté de Sorbonne, pour la suppression. Apporté au Parquet des Gens du Roy. Le Livre fait à icelle à la Cour par Pierre Seguier, premier Advocat du Roy.

Suivant lequel Arrest, la Faculté de Theologie, assemblée au College de Sorbonne *b* le 9. du mesme mois, donna sa censure, portant que le livre devoit estre supprimé au plustost, & mis dans le catalogue des livres reprouvez : *c* sans neantmoins que par cette censure la Faculté entendist aucunement entreprendre sur la puissance & jurisdiction Royale.

Cette censure ayant esté apportée au Parquet par le Doyen de la Faculté le Vendredy 13. du mesme mois de May ; le lendemain 14. Pierre Seguier premier Advocat du Roy, en donna avis à la Cour, & après en avoir fait lecture, dit que sur la censure generalement prise, resulroit la damnation du livre ; requerant que l'édition & impression fust revoquée, en ce qu'elle est faite pour le passé, & que pour l'advenir elle fust à toujours inhibée & defenduë ; & à ce qu'il pleust à la Cour en toute dili-

reprobato-
riū catalo-
gum repo-
nendus. &
ita Deca-
nus conclu-
sit: nec in-
tendit dicta
facultas
per hanc
censuram,
quicquam
attentare
adversus
potestatem
& Jurisdi-
ctionem
Regis.

Nec in-
tendit dicta
facultas,
per hanc
censuram,
quicquam
attentare
adversus
potestatem
& Jurisdi-
ctionem
Regis.

b Du Lan-
16 M^o
1552.

c 1551.

d 25. May
1552. le pro-
ces verbal est
dans le regi-
stre de la
Cour, en
suite de
l'arrest.

e Excerpta
paucā ex
libro Caro-
li Molinxi
contra par-
vas datas.
f Ist quo-
que maxi-
me obser-
vandū,
quod om-
nes fere af-
sertiones
supradictas,
nihil ad
principium
ejus institu-
tum probā-
dum facere

gence, & par telle voye qu'elle adviseroit, pourvoir à ce que les livres vendus fus-
sent apportez en icelle, pour estre supprimez, avec défenses sur peine, d'en vendre &
acheter: que du Molin fust tenu comparoir, pour estre ouy & interrogé sur les
conclusions de son livre, son interrogatoire & confession à eux communiquée, re-
querir ce qu'il appartiendroit: & attendu que la censure ainsi qu'elle estoit generalement
faite, & renduë par la Faculté, ne pourroit faire préjudice au pouvoir, autorité, pré-
eminences, & droits du Roy, en ce que le livre pour la bonne part en fait dispute, à
quoy ils auroient esté advertis, que la Faculté n'avoit voulu ny entendu toucher, re-
queroient qu'elle fust mandée, pour declarer & adjouster par écrit à leur censure, qu'ils
n'ont entendu & n'entendent par icelle avoir rien touché au pouvoir, autorité, pré-
eminences, & droits du Roy.

Ser conclu-
sions.

La Sorbonne
dans ses con-
sures, ne peut
toucher à ce
qui concerne
le pouvoir,
les droits &
l'autorité
du Roy.

Ce requiltoire induit necessairement, que la dernière clause de la censure cy-dessus
recitée, portant a que la Faculté n'avoit point entendu, & n'entendoit par icelle en-
treprendre aucune chose sur la puissance & juridiction Royale; y a esté adjoû-
tée après coup, & n'y estoit point lors qu'elle fut portée au Parquet des Gens du
Roy.

Sur ces conclusions le Doyen de la Faculté de Theologie mandé & ouy, inter-
vint Arrest, b portant que les Doyen & Faculté mettroient dans le jour és mains de
François Disque & François Deymier Conseillers en la Cour, la censure particuliere
par eux faite sur le livre en question, pour icelle veüe, ordonner ce qu'elle verroit
estre à faire: & cependant défenses à tous Libraires & Imprimeurs de l'exposer en
vente, sous peine de punition corporelle: & seront tous les livres imprimez saisis & ar-
restez, pour estre apportez pardevers la Cour; défenses à la Faculté & autres d'imprimer
la censure faite sur le livre, telle qu'ils l'ont baillée à la Cour, jusques à ce qu'autrement par
elle en soit ordonné.

Arrest inter-
venu sur la
requisition
des Gens du
Roy.

Le Mercredy 25. May c intervint autre Arrest sur les mesmes conclusions, au sujet
que le Procureur General avoit esté mandé le jour precedent par Louïs Cardinal de
Bourbon, Gouverneur & Lieutenant General pour l'absence du Roy hors le Royau-
me, qui faisoit grande plainte des longueurs qu'on apportoit en une affaire qui re-
queroit celerité, pour la consequence, & que s'il eust pensé que la Cour n'eust en
cela fait autre devoir, il y eust mis la main: par l'Arrest en executant celuy du seizi-
me, il fut dit, que presentement l'un des Huilliers se transporterait pardevers le Doyen
de la Faculté, pour luy enjoindre d'y obeir, & cependant mettre dans le jour, entre
les mains des Commissaires deputez, leur censure particuliere sur le livre, les defen-
ses reiterées pour l'impression & exposition en vente, ce qui seroit notifié par le Re-
cteur de l'Université à tous les Imprimeurs & Libraires de l'Université de Paris, qu'il
seroit assembler dans le jour aux Mathurins, & par le Lieutenant general de Lyon, à
ceux de Lyon: & arresté que les articles de la censure particuliere, estant remis parde-
vers les Commissaires, & iceux veus, du Molin Autheur du livre, comparoistroit en la
Cour, pour estre ouy & interrogé.

Autre Arrest
en suite de la
plainte du
Cardinal de
Bourbon, des
longueurs qui
s'y porteroient
en l'affaire.

Le mesme jour d Jacques de Mailly premier Huillier, se transporta de l'Ordon-
nance de la Cour, pardevers Nicole le Clerc Doyen de la Faculté de Theologie, luy
fit entendre le contenu aux deux Arrests, & receut sa réponse inserée dans son Procès
verbal, qu'ils n'ont accoustumé de particulariser les passages des livres qui se trouvent
mauvais, parce que les calomnieurs trouveroient des réponses & méchans argumens
au contraire. Toutefois que suivant la volonté & le mandement de la Cour, & du
Cardinal, ils s'assembleroient pour adviser ce qu'il faudroit faire en cette matiere: ce
qui ne se pouvoit faire plustost que le Vendredy ensuivant. Il pourroit sembler que cela
fut executé, par ce qui est écrit au dos de la censure, e où il y a quatorze articles
des lieux particuliers, & des erreurs du livre, dont le dernier est f que presque tous
les passages & les assertions & propositions ne font rien pour l'intention & le principal
dessein de l'Autheur, & sont des digressions recherchées & affectées, pour vomir le
venin de son cœur. Mais je ne voids point que cette censure particuliere ait esté por-
tée aux Commissaires, ny que la Cour l'ait veüe, comme elle l'avoit ordonné par ses
Arrests, mesme il n'y a point de date: de sorte qu'il y a plus d'apparence de croire
que ce n'est que l'extrait de ceux qui avoient esté commis pour voir & examiner le li-
vre, & qui en ont fait leur rapport à l'assemblée, sur lequel ladite censure generale
est intervenüe; & qu'enfin la Cour se contenta que la Faculté adjousta suivant les
conclusions des Gens du Roy: les mots qui sont en fin de la censure generale, nec in-
tendit dicta Facultas, &c.

Injonction à
la Faculté
d'apporter la
censure parti-
culiere du
livre.
Défenses de
l'imprimer
& d'exposer en
vente.
Aujourd'hui
mesme person-
nel contre
du Molin.
La Faculté
de Theologie
n'a point ac-
costumé de
particulariser
les lieux &
passages des
livres qu'elle
censure, &
pourquoy.
Censure par-
ticuliere du
livre de du
Molin, con-
sistant en 14
choses d'er-
reurs.

videntur, ut ex proposito quavis ratione occasionem arripuerit evadendi venenum. quo illius pectus intumescit.

CHAPITRE IV.

De la poursuite faite contre luy, en vertu d'un Bref du Pape, & de l'appel comme d'abus qu'il en interjessa.

IL se faisoit au mesme temps une autre procedure contre du Molin, sur l'execution d'un Bref du Pape, par lequel un Docteur de la Faculté estoit délégué, en qualité d'Inquisiteur de la Foy, pour luy faire son Procès au sujet de son livre. Ce délégué ayant informé, & decreté adjournement personnel contre luy, il interjeta appel comme d'abus, tant de l'execution du Bref, que de l'information, du decret, & de toute la procedure. J'ay le manuscrit de son Apologie, ou du Factum qu'il dressa contenant ses moyens d'abus, *a* dont le sommaire est, qu'il avoit écrit contre les abus de Cour de Rome, donc soit bien, soit mal, le Pape ny son Delegué ne pouvoit estre son Juge, & ce d'autant plus que le Pape sans l'oüir, avoit déjà condamné son livre. Que ce Delegué Inquisiteur estoit du Corps des Docteurs de la Faculté, qui s'estant declarez ses ennemis, & censuré son livre, ne pouvoient estre ses Juges; ayant mesme déclaré leur intention; & dans quelques-uns de leurs Sermons, fait des acclamations seditieuses contre luy, & contre les Apologies du Roy. Qu'il avoit commenté l'Edit du Roy, verifié en la Cour, & les Arrests tant de la Cour que du Conseil, n'avoit rien écrit en dogmatifant ou introduisant de nouvelles maximes & propositions: mais tiré toutes les défenses & autoritez des saintes Escritures, des Conciles Oecumeniques, des anciens Decrets, Docteurs & Historiens; des Edits & Ordonnances, des Arrests & Registres de la Cour. De sorte que le Roy ayant mesme permis l'impresion du livre; par son Privilege scellé du grand sceau, & estant fait pour la conservation de l'autorité Royale, estoit son garant: & ce d'autant plus, qu'il s'estoit offert à la dispute publique, s'il plaisoit au Roy en permettre l'ouverture, & donner autres Juges, que ses ennemis declarez & interessez. Que sur l'instance que le Pape & son Legat en avoit faite, le Roy avoit répondu, qu'on eust à cotter les articles du Commentaire, pour estre examinez en son Conseil: & l'Auther oüy si besoin estoit, en ordonner ce que de raison. Au préjudice dequoy le Pape ny son Delegué n'en pouvoit prendre connoissance, ny pareillement l'Evesque, ny l'Official de l'Evesque, le livre estant fait en partie contre les abus que commettent les Ordinaires qui s'entendent avec ceux de la Faculté: & voudroient luy faire le mesme traitement, qu'ils ont fait du temps de Philippes de Valois, à Pierre de Cugnieres Conseiller & Advocat du Roy, en haine de ce qu'il avoit défendu l'autorité Royale, & celle de la justice seculiere, contre les entreprises des Ecclesiastiques, *b* ayant fait une statue ludibrieuse, ridicule, & contumelieuse, qu'ils ont appellée par dérision, Maître Pierre du Quignet: comme ils ont dit, qu'ils feront de du Molin un moulinet. Il parle de ce mesme appel comme d'abus en plusieurs endroits, *c* & dit que la cause ayant esté communiquée au Parquet, il y eut derechef grande instance de la part des Cardinaux, de ceux de Sorbonne, & d'aucuns des Juges du Parlement, mesme des Gens du Roy: usant tant de prieres que de menaces, pour le faire condescendre de souffrir que l'Épître liminaire par luy dédiée au Roy, fust ostée de son livre: ce qu'il refusa absolument. Au mesme temps le Cardinal de Bourbon fut extraordinairement importuné de la part des Docteurs de la Faculté & des Moines, qui continuoient à blâmer & censurer dans leurs Sermons, & autres discours publics, son Comintaire, & l'ayant mandé en son Hostel du College, ou des Charitez de Saint Denys, il luy dit entre autres choses, qu'il ayroit plus l'Eglise que le Roy, parce que c'est par elle que les Rois regnent, & que le Pape, contre lequel il avoit écrit, est le Chef visible & universel de l'Eglise. A quoy du Molin repartit qu'il ne revoquoit point en doute cette verité: mais que cela ne donnoit point d'atteinte ny dedimintion à l'autorité Royale: estant deux puissances separées, qui sont independantes & non subalternes, ny sujettes l'une à l'autre: le sommant comme estant Cardinal, Lieutenant general du Roy absent du Royaume, & Prince du Sang, de prendre en ces deux qualitez, & en chacune d'icelles, la cause pour luy, qui defendoit les droits du Roy & de sa Couronne, appellant tous les bons François gens de bien, à témoins contre luy. Cette réponse libre & genereuse d'un homme notoirement des-interessé, irrita le Cardinal: toutesfois, comme il estoit naturellement bon, il luy permit de sortir, & se retirer en sa maison qui estoit proche, & en la mesme rue du College, ou des Charitez de Saint Denys: & en suite renvoya le differend au Conseil Privé du Roy, qui estoit lors en la ville de Chalons, proche la personne de la Reine Catherine de Medicis, Regente en France, pour l'absence du Roy hors le Royaume.

a L'insti-
tution est en la
cause de M.
Charles du
Molin, ap-
pellé comme
d'abus de
l'adjourne-
ment person-
nel de l'In-
quisiteur de
la foy, qui
est un Do-
cteur de la
Faculté de-
légué du
Pape, pour
raison du li-
vre composé
par ledit du
Molin, con-
tra parvas
datas.

b Les Au-
teurs qui
rapportent
l'histoire
sont euz
dans mon
Commentaire
sur Louis
les. B. num.
11.
c Au Traité
de la Mo-
narchie des
François,
num. 212.
213 en la
preface de
l'edition de
1564 de son
Commentaire
sur l'Edit des
petites dates,
num. 72.
Epist. mens.
Decemb.
1561 Syn-
ceræ Juris-
prudencie
studiosa.

1552.

Appel comme
d'abus de
toute la pro-
cedure.

Factum dressé
par du
Molin, con-
cernant ses
moyens d'abus.

Que le Pape,
ou son Dele-
gué n'impeut
conuistre.

Ni les Do-
cteurs de Sor-
bonne.

Ni l'Evesque
Dioecesan, ou
son Official.

Pierre de Cug-
nieres Ad-
vocat du Roy
sous Philippes
de Valois.

Les Ecclesia-
stiques l'ont
appellé par
dérision Pierre
du Quignet.

Communica-
tion de la
cause au
parquet des
Gens du Roy.

Colloque en-
tre le Cardin-
al de Bour-
bon, & du
Molin.

La puissance
& autorité
Ecclesiasti-
que, & la
Royale, sont
separées &
independan-
tes.

Le Cardinal
renvoya le
differend au
Conseil Privé
du Roy.

CHA-

CHAPITRE V.

Des poursuites faites au Conseil Privé du Roy, en suite du renvoy, & depuis au Parlement.

EN suite de ce renvoy, du Molin dit, *a* qu'il fut oüy au Conseil du Roy, où il plaida luy-mesme sa Cause, à huis ouverts, en presence de la Reine, *b* & répondit ample-ment, & par ordre aux douze chefs d'erreurs, cottez contre son Livre : & que par l'Arrest qui intervint, la Cause fut appointée au Conseil; & cependant, par provision, inhibitions & défenses tant au delegué Inquisiteur de la Foy, & Officiaux, que tous autres Juges Ecclesiastiques ou Séculars, de proceder ou attenter contre luy & sa famille, ny contre Antoine Vincent Libraire de la ville de Lyon (qui avoit imprimé son Livre avec Privilege) jusques à ce qu'autrement en eût esté ordonné par le Roy estant de retour en son Royaume, & pleinement instruit; & qu'à cette fin toutes Lettres Patentes seroient expedées. Il fit signifier l'Arrest, & les Lettres Patentes d'inhibitions & défenses tant à ses parties & au Delegué, qu'au Greffier du Parlement, *c* Et sur ce qu'au préjudice de la signification l'on continuoit les poursuites contre luy, il bailla sa requeste à la Cour, attachée à l'original des Lettres. Le Procureur General, auquel elles furent communiquées, empescha qu'elles luy fussent rendues jusques à ce qu'il eust comparu, & obéi à l'Arrest du vingt-cinquième dudit mois. *d* Surquoy la Cour par Arrest du Mercredy premier Juin, ordonna que les Lettres Patentes seroient rendues, retenuë la copie collationnée à l'original d'icelles. *e*

a Aux mesmes lieux cottez au chapitre precedent.
b Du mois de May 1552.

c Le 28. May 1552.

d Au chapitre precedent, portant qu'il comparust en la Cour, pour estre oüy & interrogé.

e Le Registre porte, que cet Arrest a esté donné le grand'Chambre & Tourneville assésés.

f Aux lieux cy-dessus cottez chap. 4. du Traict de la Menace, & autres.

Arrest de surseance de poursuites, jusques au retour du Roy en son Royaume.

Signification au Greffier du Parlement.

Arrest du Parlement qui defers

aux defenses du Conseil, & Lettres Patentes. Conclusions des Gens du Roy pour la soumission que du Molin devoit faire, à la censure sur son Livre.

La deliberation renvoy au lendemain, à cause de l'Audience du Jeudi, qui ne doit estre interrompue.

Arrest par lequel la Cour dit, qu'elle ne pouvoit prendre connoissance de l'affaire. Nour. l'instance & effort des adversaires, auprès du Cardinal de Bourbon. Sa réponse.

Le Jedy dernier du mesme mois de Juin Pierre Seguier, assistant le Procureur General, & Denis Riant second Advocat du Roy, firent leur remonstrance à la Cour, qu'ils avoient fait plusieurs instances, à ce que du Molin fust mandé & oüy, sur la soumission qu'il estoit tenu & devoit faire, à la censure de la Faculté de Theologie, sur son Livre: surquoy la Cour n'avoit encore rien decerné. Cependant on les advertit qu'il se retire, à leur tres-grand regret: car ils avoient esperance qu'estant mandé & comparant, il n'eust jamais failly à soy soumettre.

Et les choses estant en cét estar, requeroient la Cour d'y pourvoir ainsi qu'elle verroit estre à faire: car de leur part, apres tant de Requestes, ont deliberé de n'en parler plus. A quoy Gilles le Maistre premier President fit réponse, qu'il vouloit le matin mettre la matiere en deliberation: mais que la Compagnie pour ne rompre l'Audience, qui ne doit estre interrompue, avoit esté d'avis de remettre l'affaire au lendemain, ce qui fut fait. Et le Vendredy premier Juillet, fut donné Arrest, par lequel la Cour, vcu la copie signée des Lettres Patentes, portant inhibitions & défenses, declara que quant à present, elle ne pouvoit prendre connoissance de la matiere, jusques à ce que par le Roy autrement en fust ordonné.

Du Molin rapporte cét Arrest, & dit qu'avant iceluy ses adverfaires ayant fait instance & effort auprès du Cardinal de Bourbon, à ce que du moins il interposast son autorité, pour faire arrester l'Auteur d'un Livre pernicieux & heretique, & s'asseurer de sa personne jusques au retour du Roy; il répondit qu'il ne pouvoit pas estre Juge & partie: l'Auteur du Livre l'ayant pris à partie en presence de témoins; ce qui l'avoit obligé dès lors de se laver les mains de l'affaire, & la renvoyer au Conseil du Roy, où estoit intervenu l'Arrest de surseance, & ensuite les Lettres Patentes de défenses & d'interdiction.

CHAPITRE VI.

Violences & voyes de fait, & pillage de la maison de du Molin; son départ de France; & premier & second voyage en Allemagne.

LEs adverfaires & ennemis cachez de du Molin voyant qu'ils ne pouvoient rien esperer par la voye de la Justice, eurent recours à la violence, & des menaces passerent aux effets; & ayant fait piller sa maison, il fut contraint, pour mettre sa vie en seureté, de s'absenter promptement du Royaume, & fit un premier voyage en Allemagne. Sa retraite fut chez le jeune Landgrave de Hesse, nommé Guillaume, fils de Philippe, qui avoit esté injustement dépossédé de ses Villes, Chasteaux, Domaines, & Seigneuries, en execution de trois Arrests de la Chambre Imperiale, donnez pendant sa captivité:

Il se retire chez le Landgrave de Hesse.

G

a Approuvez
 & souscrits
 à Cl. Cassin
 mis & do-
 cuments
 Juriscon-
 sultis Dom.
 Mathæo
 Quadriga-
 rio totius
 togati Or-
 dinis Cori-
 phæo, &
 incluz
 memorie
 Gabricle
 Matillaco
 Regio Pa-
 trono, C'est
 l'articula-
 tion du Con-
 sul 18. cy-
 apres chap.
 8. au com-
 mencement.
 b Editi, té-
 pore ma-
 gni certai-
 minis Au-
 thoris, mê-
 se Maio
 1552.
 c Aux chap.
 2. 3. 4 & 5.
 de ce Livre
 second.
 d Art. 302.
 sine, donec
 anno 1552.
 propter jus
 publicum
 Galliz, &
 Ecclesie à
 me propu-
 gnatum,
 coactus sū
 in Germa-
 niam 4. an-
 nos migra-
 re. 2. Edit.
 1. part. in
 Consuetud.
 Paril. in
 proem. nu-
 18 Longo
 illo exilio
 Germani-
 co, ab anno
 1552. usque
 ad annum
 1557.
 e Parte 7.
 num. 141.
 verbo Mor-
 let sine an-
 no 1552.
 Landgra-
 vium Haf-
 siæ in Ra-
 thenelpo-
 gen redintegravi. cy-apres, chapitre 9.
 f Du 15. Octobre 1561.
 g Du 15. Juillet 1554.
 h Dicta part. 7. styli Parlam. num. 141. Basile anno 1552. mense Julio & Augusto honoricè me excepit; tota etiam
 Academia Basiliens, magno Doctorum favore me iuvante, &c.
 i Cy-dessus, chapitre 5.
 l Au Traict de la Monarchie des François. num. 213. en l'Epistre du mois de Decembre 1561 Syncera Jurisprudencia studiosis: En
 la Preface du Commentaire, sur l'Edit des petites dates, edition de 1564. num. 71. en la Defense contre les calomnies des Calvinistes,
 num. 23. 30. 44. 50. & seq. sur la Coustume de Bourbonnois, art. 302. en la seconde edition de la 1. partie sur la Coustume de Paris in
 Proem num. 18. Longo illo exilio Germanico ab anno 1552. ad ann. 1557. En la seconde partie du mesme Commentaire vers la
 fin, en l'Epistre liminaire de cette seconde partie dedie au Roy Henry second, du 10 Juillet 1558. Et cy-apres livre 3. chap. 9. sur la
 fin, où il est parlé du Synode tenu par du Molin à Neufchastel, en l'an 1553. Jean Calvin y assistans

Pour raison dequoy du Molin avoit esté consulté à Paris; & sur les memoires à luy en-
 voyez, baillé quatre consultations par écrit au mois de Novembre 1550. qui sont les 18.
 19. 20. & 21. de ses conseils: Et travaillant à la Preface pour les donner au public, il
 receut une Lettre de compliment du Landgrave, à laquelle il fit réponse par une Epistre
 Latine du vingt-cinquième Avril mil cinq cent cinquante-deux, qui precede cette Pre-
 face, en l'intitulation de laquelle il dit avoir fait imprimer ces quatre conseils, b au
 mois de May de la mesme année, qu'il appelle le temps de son grand combat,
 auquel il a pour la défense de son Commentaire, souffert les persecutions cy-
 dessus déduites, c & sur la Coustume de Bourbonnois, d & celle de Paris, il se
 plaint qu'en l'an mil cinq cent cinquante-deux, pour avoir défendu les droits du Roy
 & du public, & de l'Eglise Gallicane, il fut contraint de sortir du Royaume, & se reti-
 rer en Allemagne, où il demeura quatre ans. Donc son azyle & son refuge, fut chez
 le Landgrave de Hesse, qui au temps de son arrivée, avoit offert aux Comte de Nassau,
 & Prince d'Orange, se soumettre à la Justice, & défendre ses droits par les anciennes
 investitures, & les titres de ses predecesseurs, en le restituant contre les Arrests donnez
 sans connoissance de cause, sans ouir partie, & pendant que la captivité de son pere
 l'empeschoit de se défendre, & le remettant & reintegrant en possession de ses biens,
 dont il estoit injustement spolié, sinon il protestoit de les recouvrer par la force des ar-
 mes. Laquelle reintegrande il obtint par l'assistance de du Molin, comme il le rapporte
 luy-mesme sur le stile du Parlement, e & plus amplement en une Epistre qu'il a écrite à
 Antoine Roy de Navarre, f auquel il a dedié son Commentaire de verbo. obligat. & en
 une autre Epistre à Jacques de Ligneris President au Parlement, g auquel il a dedié ses
 Annotations sur les conseils de Philippus Decius.

Apres avoir negocié & obtenu cette celebre reintegrande, il fut en la ville de Basle,
 où il arriva au mois de Juillet de la mesme année 1552. & à l'instant de son arrivée il fut
 visité par les Consuls de la Ville, h & les principaux Docteurs & Supposts de l'Université,
 qui luy offriront une demeure & employ, ce qu'il ne voulut accepter, son dessein estant
 de se presenter au Roy, si-tost qu'il seroit de retour à Paris de Piedmont, pour plaider
 sa cause, suivant l'Arrest donné à Châlons au mois de May precedent, i ce qui l'empê-
 choit de s'engager nulle part. Ayant eû advis du retour du Roy, sur la fin du mois
 d'Aoust, il prit congé de ceux de Basle, revient en France, passe par les Grisons, Lo-
 zanne, & Genève, n'ayant pû passer par la Lorraine, à cause que les passages estoient
 boucheez, & arriva à Paris à la my-Septembre, pour se presenter au Roy. Mais la bri-
 gue du Nonce du Pape, & la cabale de ses adversaires, se trouva si puissante, qu'ayant
 sejourné trois jours seulement dans sa maison, qui fut pillée pour la seconde fois, il se
 trouva reduit dans la necessité de se retirer derechef en Allemagne, où il rencontra un
 meilleur sort, & sa vertu & probité y fut mieux reconnuë & recompensée, qu'elle n'avoit
 esté en son ingrante patrie. Il recite en plusieurs rencontres de ce second voyage, & son
 sejour de quatre ans en Allemagne, qu'il appelle son exil Germanique, la cause, le suc-
 ces, & les emplois honorables qu'il y a eus, dans lesquels il n'a servy que les Princes Pro-
 testans, anciens Amis, Alliez & Confederez du Roy, & de la Couronne, & se vante
 d'avoir refasé les grands partis qui luy furent offerts de la part du Roy des Romains, &
 des autres Princes & Estats d'Allemagne, avec lesquels la guerre estoit ouverte.

En ce second voyage, il fut de Paris à Genève, où il avoit envoyé ses Livres, y de-
 meura jusques à Pasques 1553. de là il fut à Neuf-Chastel, estant Conseiller des Princes
 & Seigneurs du lieu, & en cette qualité presida à un Synode qui y fut tenu: & au mois
 de Septembre ensuivant, il prit le chemin d'Allemagne avec ses Livres, & arriva à Stras-
 bourg, où il avoit esté appellé en qualité de Conseiller & Professeur en Droit de la Re-
 publique, par l'entremise de Jacques Sturmus, l'un des principaux Habitans.

Quatre con-
 seils par luy
 faits en
 1550. sur le
 différend du
 Landgrave.
 Imprimez
 en 1552. se-
 parément.

Offres du
 Landgrave
 de Hesse au
 Comte de
 Nassau, &
 au Prince
 d'Orange.
 Il est conse-
 illé dans ses
 lettres par
 l'assistance
 de du Molin.

Il va à Basle
 où il est re-
 çu avec
 grand bon-
 neur.
 Refuse l'em-
 ploy qu'on
 luy offre.
 Revient à
 Paris.

Où il fut
 persecuté
 plus que de-
 vant, & sa
 maison pillée
 pour la seconde
 fois.

Se retire de-
 rechef en
 Allemagne.
 Il y demeure
 quatre ans.

Ses emplois,
 dans lesquels
 il n'a servy
 que les Prin-
 ces alliez de
 la Couronne.

1553.
 De Paris il
 fut à Gene-
 ve.
 De là à
 Neufchastel,
 où il presida
 au Synode.
 Va à Stras-
 bourg.

CHAPITRE VII.

Des Livres faiss & publiez à Paris contre du Molin , pendant son absence & son sejour en Allemagne.

LEs ennemis de du Molin tirant advantage de cette longue absence, qu'ils vouloient faire passer pour une conviction, publierent plusieurs Escrits contre luy, & contre son Commentaire, & l'Epistre dedicatoire au Roy; de sorte qu'il pouvoit dire avec le Poëte, *a*

a Ovid. Epist.

*Heu reus infelix absens agor, & mea cum sit
Optima, non ullo causa sumente perit.*

J'ay un Livre manuscrit Latin, dedié à Louys Cardinal de Bourbon, Archevesque de Sens, *a* dont le titre est, *Errorum qui selecti sunt ex Commentariis Caroli Molinai in edictum parvarum datarum, contra pratenfos abusns Ecclesia Romana recenter editis, confutatio.* L'Autheur ne se nomme point, sinon qu'au commencement & à la fin de son Livre, il se dit estre du corps Ecclesiastique, & qu'il n'a point écrit par haine & animosité, estant lié d'amitié & familiarité avec du Molin, mais seulement pour refuter les erreurs qui sont dans son Epistre liminaire, qu'il a dediée au Roy Tres-Chrestien, *b* & par une malice ingenieuse, l'a écrite en François, quoy que son Commentaire fust Latin, afin que le venin courust par toute la France, & les Provinces-estrangetes, & qu'il fist croire que le Roy auquel son Livre estoit dedié, approuvoit la nouveauté de la doctrine y contenuë, quoy que pernicieuse à l'Eglise, & à tout l'Ordre & dignité Ecclesiastique, & à l'authorité du Pape, qui en est le Chef: & n'accuse de rien moins l'Autheur que de Schisme & Heresie, & de vouloir établir le Lutheranisme *c* en France, par des propositions faulles & erronees, des authoritez mal entendues, & ineptement appliquées, contre la foy de l'Histoire, & par des raisons sophistiques, qui tendent à renverser l'Ordre sacré & Hierarchique de l'Eglise, en attaquant le Chef & tous les membres, dans l'explication & la glose d'un Edict, qui est peut-estre conforme à la raison, en quelque chose. Ce sont à peu près les termes & les discours de cet Autheur anonyme, dans la refutation de l'Epistre liminaire: il promet ensuite un second Livre, contre le Commentaire, mais je ne scay s'il l'a fait, du moins il n'est point tombé entre mes mains.

b En l'an 1552.

c Henry II. le 1^{er} Janvier 1551.

d Cy-dessus livre 1. chap. 1.

e A Paris chez mesme le Preux, in 8.

f Cy-dessus livre 1. chap. 22. 13. & suivants

g D. 13. liv. 1. fol. 155.

h Cy-dessus livres. ch. 18. i Basileæ 1551. apud Jacobum Pareum, du Molin fait mention de

cette edition de Basle, au lieu costé cy-apres livre 3. ch. 2.

i Imprimé à Strasbourg en l'an 1556.

par Christianus Mylius. in 8.

in Page 7. 10. & seq. à quoy se rapporte la lettre de Bonav. Irlandus tracté de Emphasi & hypostasi, fol. 20. & 30. rapporté cy-apres liv. 3. ch. 12.

En l'an mil cinq cent cinquante-trois fut imprimé un autre Livre *d* plus ample que le precedent, qui porte ce titre, *In Molinæum pro Pontifice maximo, Cardinalibus, Episcopis, totoque Ordine sacro defensio, Authore Remundo Ruso, Jurinum Doctore, & in supremo Senatu Advocato.* Ce Livre est dedié au Roy, & quoy qu'il soit écrit en Latin, l'Epistre qui est fort ample, est en François, dans laquelle & dans le corps du Livre l'Autheur s'efforce de faire passer du Molin pour schismatique & heretique, qui veut faire un Pape en France, par un zele indiscret, blâmé & reprouvé par le Roy mesme, auquel il l'a dedié; & l'exhorte d'en demander pardon au Roy, qu'il a si grièvement offensé, le commettant legerement & imprudemment avec le Pape, & toute l'Eglise, & à employer les beaux talens de son esprit, aux compositions tant en theorie, que pratique au faict de la Justice, comme il avoit bien commencé, & avec grand fruit, & notamment par son Commentaire sur la Coustume de Paris. *f* Le Privilege du Roy *g* pour l'impression de ce Livre, énonce les actes d'approbation des Facultez de Theologie & de Droit Canon. Il a ensuite plusieurs Epigrammes qui inculpent & taxent du Molin d'heresie & de Lutheranisme, *h* pour avoir écrit contre le Pape: le premier finit ainsi,

*Jam confracta mola est, cessent portentia Lutheri
Stare Molinæi nania non poterit.*

Il y eut une replique à ce Livre sous le nom de *Franciscus Villierius Patronus Molinai*, qui dit entre autre chose, que le Roux avoit esté gagné par argent & belles promesses, à faire son Livre. Contre laquelle replique il fit un autre Livre imprimé en mil cinq cent cinquante-cinq, dedié au mesme Roy Henry second, sous ce titre, *Duplicatio in Patronum Molinai, pro Pontifice maximo, Cardinalibus, totoque Ordine sacro*, où à la fin du feuillet seize il rencherit sur son accusation du Lutheranisme, & dit, que depuis les voyages de du Molin en Allemagne, son Commentaire contre le Pape a esté imprimé *i* avec des traitez de Luther, & autres Heretiques, & apportez & debitez à Paris, & autres villes de la France, peu de jours avant cette Epistre. Dans le Livre d'un Autheur anonyme *l* intitulé, *Responsio Christianorum Jurisconsultorum ad Fr. Duarenii Commentarios de ministris Ecclesia atque beneficis, & alias ejus declamationes*; il est dit *m* qu'au mesme temps que Charles du Molin Advocat au Parlement de Paris, attaqua le Royaume du Pape,

Livre manuscrit par un Autheur anonyme. contre l'Epistre liminaire du Commentaire.

Du Molin accusé de Lutheranisme.

Autre Livre fait contre le Commentaire par Remond le Roux Advocat. Il est dedié au Roy. Sommaire de l'Epistre liminaire, & du Livre.

Approbation des Docteurs Theologiens, & de Droit Canon.

Du Molin accusé de Lutheranisme.

Replique contre le Livre de Remond le Roux.

Duplicatio contre la replique.

Livre contre le Commentaire de Fr. Duaren, du Beneficium.

par ses Commentaires sur les abus, & sur les Regles de Chancellerie, quatre Jurisconsultes François, qu'il appelle *Leguleios*, presterent leur ministère pour établir puissamment son autorité. Le premier fut Pierre Liset premier President au Parlement, & depuis Abbé Commendataire de l'Abbaye de Saint Victor. Le second, Remond le Roux, dont il vient d'estre parlé. Le troisième, Pierre Rebuffe Precepteur de le Roux : Et le quatrième, François Duaren, lesquels deux Beneficiers ont écrit à plein fonds des matieres beneficières.

Quatre
Auteurs
qui
ont écrit
pour l'au-
thorité du
Pape.
Pierre Liset.
Remond le
Roux.
Pierre Re-
buffe.
Fr. Duaren.

a Au chap.
tre 6. sur la
fin.
b Marpurgi
in arce
Principis.
c Cy dessus
au commen-
cement du
chap. 6.
d In Apolo-
gia pro Fr.
Balduino
adversus
Joanuem
Calvinum,
Cal. No
vemb. 1563.
g. fol. 3.
verso.
d Imprimé
Tubinge
1554. in 4.
elle est rap-
portée par
Jofias Sim-
lerus epito.
Biblioth.
Gesneri
1:74 in
Catal. ope-
rum Car.
Molin.
e Imprimé
Hanovix
Typis Vve-
chelianiis
1604. in
fol. 77 après
liv. 3. ch. 15.
f Cy dessus
liv. 1. ch. 18.
g Num. 48.
h 49.
i En la Pre-
face au Lec-
teur de la
version La-
tine de sa
Confésation
sur le Con-
cile de Trente,
au com-
mencement
de la Préfa-
ce de sa col-
lation & u-
nion des qua-
tre Evange-
listes. &
epist. meaf.
Decembris
Synceze
Jurispru-
dentix stu-
diosis.
i Comment.
in regulas
juris Poo-
tificii, cap.
beneficiu.
1. num. 26.
verbotefta-
toris, cap.
nullus plu-
ribus 20.
num 8. ver-
bo ignora-
ris, & cap.
mutare 33.
num 7. ver-
bo filio.

CHAPITRE VIII.

De ce que du Molin fit en Allemagne, & en la ville de Tubinge, és années 1553. & 1554.

PENDANT que du Molin estoit ainsi persecuté en France, à Paris sa ville natale, il estoit chery par les Princes d'Allemagne, recherché & honoré par tous les hommes de lettres. Il se loué entr'autres des Electeurs, Auguste Duc de Saxe, Frederic Comte palatin du Rhin, Henry Otchon Christoffe Duc de Vvirtemberg, & Guillaume Landgrave de Hesse, qui tous le vouloient retenir, & luy offroient des Emplois tres-honorables, les ayant visitez suivant la permission qui luy en fut donnée par le Senat de Strasbourg, où il s'estoit retiré en Septembre mil cinq cent cinquante-trois, comme il a esté dit cy-dessus, a & à cette fin luy furent baillez des chevaux, par ordre du mesme Senat. Estant survenu le decés de Jacques Sturmus, qui l'avoit attiré à Strasbourg, il obtint permission du Senat de prendre telle condition que bon luy sembleroit. Il dit en l'intitulation de son Conseil dix-huit, qu'au mois de Novembre de la mesme année mil cinq cent cinquante-trois, b il revit & augmenta les quatre Conseils par luy faits en mil cinq cent cinquante pour le Landgrave de Hesse, qui avoient esté imprimez la premiere fois au mois de May mil cinq cent cinquante-deux, c Au mesme temps il se donna à Christoffe Duc de Vvirtemberg, s'estant laillé emporter à ses prieres, & fut par luy honoré de la charge de Conseiller & premier Professeur en la Ville & Université de Tubinge, capitale du Duché. J'apprens de Michaël Fabricius, d que François Balduin estant appelé au mesme temps à Tubinge pour y enseigner le Droit, sur ce qu'il sceut que Charles du Molin y venoit, il ne voulut point y aller, par la consideration du respect qu'il luy portoit, ains se transporta à Strasbourg, & s'y établit. Du Molin ayant fait quelques leçons à Tubinge, au mois de Decembre de la mesme année mil cinq cent cinquante-trois, il fut pendant les festes de Noël visiter ses amis en la ville de Basle; & à son retour il fit l'ouverture de ses leçons publiques du matin sur les six premiers livres du Code de Justinian le Lundy vingt-sixième Février mil cinq cent cinquante-quatre; & depuis de celles de l'apresdinée sur le titre du Digeste de *verbo. obligat.* J'ay sa Harangue e qui fut faite en presence du Senat, & de tous les Ordres & Magistrats de la Ville & de l'Université; elle n'a jamais esté imprimée en France, & n'est point dans ses Oeuvres, ny dans son Commentaire sur les six premiers Livres du Code, f qu'il appelle *Lecturam Tubingensem*, comme il sera dit cy-aprés. Son sujet fut de *dignitate potestate & usu Legum Civilium, & Imperialium, de precellentia sacra Theologia, & utriusque differentia, convenientia, corruptione, & restitutione: de potestate, officio, & differentia principis seu Magistratus, & Ministri Ecclesie.* Dans laquelle Harangue il y a plusieurs propositions de nouvelles sectes & opinions, & de la Confession d'Ausbourg, dont il faisoit profession, g & qui estoit suivie au lieu où il écrivoit & enseignoit. La mesme Harangue & sa lecture montre que ses leçons estoient non seulement sur la Jurisprudence, mais aussi sur la Theologie: ce qu'il remarque particulièrement en sa Défense contre les calomnies des Calvinistes. h Il dit ailleurs, i que ces leçons estant dispersées par les Allemagnes, comme il les avoit prononcées & dictées en Latin, furent traduites en Allemand par deux Ministres; l'un par delà le fleuve d'Albia à Magdebourg, l'autre par deçà le Rhin, & imprimées à Francfort en l'an mil cinq cent cinquante-cinq. Et depuis en mil cinq cent soixante-un il fait souvent mention en ses Notes sur *Dynus*, l de ses Leçons ou Commentaires sur les six premiers Livres du Code, qu'il appelle *Lecturam Tubingensem, sive in Academia Tubingensi, anno 1554.* & dit ne les avoir pû faire imprimer jusques alors, c'estoit en l'an mil cinq cent soixante, ce qu'il espere faire en bref; mais elles ne l'ont point esté de son vivant, & je n'ay veu autre impression que celle de l'an mil six cent quatre, dont il est parlé cy-dessus.

Pendant sa demeure en la Ville & Université de Tubinge, quoy qu'il fust grandement occupé à ses leçons ou lectures, tant du matin sur le Code, que de relevée sur le titre du

Il visito les
Electeurs &
autres Princes
d'Alle-
magne.
Secundo editio
des quatre
conseils
faits en la
cause du
Landgrave
de Hesse.
Il est fait
premier Pro-
fesseur en la
ville de Tu-
binge, capi-
tale du Duché
de Wur-
temberg.
Il fait quel-
ques leçons
à Tubinge
en Decembre
1553.

1554-
Ouverture
de ses leçons
publiques en
Février
1554.
Sa Harangue.
Sujet de sa
Harangue.
Confession
d'Auguste ou
d'Ausbourg.
Ses leçons
estoyent non
seulement
sur la Juris-
prudence,
mais aussi
sur la Theologie.
Elles furent
traduites de
Latin en
Allemand.
Il appelle son
Commentaire
sur le
Code, Lec-
turam Tu-
bingensem.
Il n'a point
esté imprimé
qu'en l'an
1604.

du

J. r. Auguf-
ti 1554. re-
liquis om-
nibus, nisi
quod lec-
tiones
meas, etiã
cum meo
apparatu
analytico,
nunquam
intermixto.
m. Le 14. du
23. Decem-
bre en sus-
vint à Mont-
belliard, &
les autres.
n. Cy-apres
chap. 9. 10.
11. & 12.

du Digeste de verbo. obligat. & du traité analytique de dividuo & individuo. à quoy il vacquoit sans aucune discontinuation, comme il dit au commencement de son conseil quatrième, / il ne laissoit pas de faire des consultations en des affaires importantes, sur des questions de droit celebres & difficiles, pour des Princes & Seigneurs d'Allemagne, & autres particuliers. Ce qui se voit dans le volume de ses conseils, le premier desquels est du quatorzième Decembre mil cinq cent cinquante trois; & les suivans jusques au treizième, sont de mil cinq cent cinquante-quatre, m & du commencement de l'année mil cinq cent cinquante-cinq: La subscription desquels est conceüe en ces termes; Et ita de jure cenſeo & consulo, ego Carolus Molinæus I. V. D. anti-
quus Francia, nunc Germaniæ quoque Jurisconsultus, Illustrissimi Principis Ducis Vvir-
tembergensis Consiliarius, & primarius Juris Professor Tubingensis. Datum Tubinga, &c.
Les autres conseils qui ont esté faits à Montbelliard, Cassel, Riqueville, Blammont, Dole, & autres villes d'Allemagne, & de la Franche-Comté, où il fit sa dernière demeure, sont de l'année mil cinq cent cinquante-cinq, & jusques en Octobre mil cinq cent cinquante-six, comme il sera dit en son lieu. n

Consultation
consultatione
par les fonten
a Tubinge le
année 1553-
54 & 55.
Subscription
de ses con-
seils & au-
tres ouvrages,
cy-apres
chap. 10.
Autres con-
seils faits
dans les vil-
les d'Alle-
magne, &
de la Fran-
che-Comté.
1555.

CHAPITRE IX.

De ce qui se passa en la ville de Tubinge en l'an 1555. & autres villes d'Allemagne.

La reputa-
tion de du
Molin, &
l'augmenta-
tion de ses
gages, luy
attira l'envie
& la jalou-
sie de ses
Collegues.

a C'est est
rapporté à la
fin de la se-
conde partie
du Commen-
taire sur la
Coustume de
Paris.

EN l'an mil cinq cent cinquante-cinq, la haute reputation de du Molin, qui attiroit à ses leçons, & à ses consultations tous les peuples d'Allemagne, a avec telle affluence, qu'ils estoient contraints de loger aux hostelleries, toutes les maisons bourgeoises estant remplies, & l'augmentation de gages de Conseiller, que le Duc de Vvirtemberg luy donna liberalement, dans la satisfaction qu'il avoit de sa suffisance, & de son travail pour le public, luy attira l'envie des autres Professeurs ses Collegues, qui ne pouvoient souffrir, qu'un estranger nouveau venu, eust esté honoré d'abord de la premiere place de Professeur, & fust plus estimé & mieux recompensé qu'eux. Ayant avec plusieurs des Bourgeois, qu'ils attirerent à leur cabale, conspiré sa perte, ou du moins son expulsion, ils l'attaquerent dans un point grandement chatouillé, qu'il dogmatisoit, & mesloit avec la science de droit, celle de la Theologie, le culte & les mysteres de la Religion, qu'il vouloit destruire, ou corriger & reformer, pour introduire une nouvelle secte en Allemagne: bref que c'estoit un espion estranger, Quis novus hic nostris successis sedibus hospes? Ils passerent jusques-là de dire qu'il estoit Ubiquiste, & Schismatique. b Les Ubiquistes ou Ubiquitaires estoient certains Heretiques, qui s'élevoient en Allemagne, depuis que Luther, & mesme Calvin, eurent commencé de prescher, dont Joannes Brentius & Jacobus Smidelinus estoient les chefs: qui tenoient que le Corps & l'Humanité de Jesus-Christ, estoit present par tout, aussi bien que sa Divinité, en la mesme façon qu'il l'est dans le Sacrement de l'Eucharistie, comme Laurent Surius Chartreux, c Becanus, & les autres Historiens, & Auteurs du temps, ont remarqué. Ces plaintes estant parvenues aux oreilles des Electeurs, & des Princes d'Allemagne, il leur écrivit que ce qu'il en faisoit n'estoit que pour éviter le schisme, & pour l'établissement de la paix & union de l'Allemagne, & de l'Eglise Catholique; & qu'on ne trouveroit point que dans aucune de ses leçons, il se fust déclaré sectaire & schismatique, ny qu'il eust dogmatisé, ce qu'il traité amplement en sa défense contre les calomnies des Calvinistes. d D'ailleurs le Duc de Vvirtemberg qui le desiroit maintenir, parce qu'il se servoit de luy & de son conseil dans ses affaires, luy manda au mois de Mars mil cinq cent cinquante-cinq par un de ses principaux Officiers, & par le Recteur de l'Université, qu'il continuast ses leçons, & ses consultations, sans toucher aux dogmes & questions de la Religion. Ce qui appaisa la noise pour quelque temps, mais n'en osta pas la cause: & la faction & conjuration des adversaires fut si puissante, que par un decret public, il fut enjoint à du Molin de se retirer, n'ayant vescu en repos & tranquillité dans la ville de Tubinge, que dix mois ou un an seulement, comme il a remarqué aux lieux cy-dessus cottez. e

Il l'attru-
sèrent de ven-
deur unro-
dant une
nouvelle sec-
te en Alle-
magne.

Ubiquistes ou
Ubiquitaires
Heretiques
d'Allema-
gne, de la
secte desquels
il est accusé
d'estre.

Sa réponse à
cette accusa-
tion.

Ordre du
Duc de Vvir-
temberg
qu'il conti-
nuât ses le-
çons sans
toucher aux
points de la
Religion,
quæ nihil
ad Edic-
tum perti-
net.

Decret pu-
blic par le-
quel il luy est
enjoint de se
retirer de la
ville de Tu-
binge.

Le retour de
du Molin en
France, est
demandé au
Roy par les
Princes
d'Allema-
gne.
& par le
Connestable
de Mont-
morency.
Accordé par
le Roy.

b Epist.
menf. Dec-
embris
1561. Syn-
ceræ Jurif.
prudenciæ
studio. is,
Tubingæ
invidioſum
aſtu in cer-
tamen in-
cidi, con-
tra ſchiſma
Ubiquita-
tis, &c.
c Comen-
ter. in orbe
geſta ab
anno 1500
p. 432. 488
499. 506.
d Num. 57.
Epistola
menf. Dec-
embris
1561.
e Sur la fin
de la 2. par-
tie du Com-
mentaire sur
la Couſtume
de Paris.
f Du 1. Juin
1560. me-
que etiam
absentis, &
ſtudia &
Innocentiũ
benignè
propagaſ-
ti.
g Initio E-
piſt. 15. Oc-
tobris 1561
ad Anton.
Navarre
Regem,

Comment. in 2. part. Cōfuet. Paris. in fine. Augustus Thuanus lib. 6. Histor. p. 185. Thomas Cromerius lib. 9. rer. gesta. Henrici 2. fol. 74.

b Cy-deffus chapitre 6.

i Confil 22. in fine.

cinquante cinq par Lotlise de Beldon la femme demeurée à Paris pendant ses deux voyages d'Allemagne, la volonté du Roy ayant esté certifiée par Pierre Segulier Prefident au Parlement.

Ayant reçu cette heureuse nouvelle, il prit resolution de s'en revenir en France, & refusa la condition qui luy estoit offerte par Ferdinand Roy des Romains, de son Conseiller & Professeur en l'Academie & Université de Fribourg, qui estoit vacante par le deceds d'un celebre Docteur Alleman Vdalricus Zasius, qu'il cite souvent, & en fait grande estime dans ses œuvres.

Il partit de Tubinge au mois de May mil cinq cent cinquante-cinq, & se rendit avec ses livres en la ville de Strasbourg, où il avoit esté mandé par Guillaume Landgrave de Hesse, qui sollicitoit le jugement diffinitif de son procès contre le Comte de Nassau, & le Prince d'Orange, pour le Comté de Katzenelnogen, & autres terres, dont il avoit obtenu la reintegrande en l'an mil cinq cent cinquante-deux, b sur lequel procès les parties avoient compromis és personnes de deux Princes Electeurs, & de deux Dues. Ayant demeuré trois jours seulement à Strasbourg, il y laissa ses livres, passa le Rhin, & se transporta en la ville de Vvormes, où il fut magnifiquement reçu par le Landgrave, lequel par la bonne conduite & sollicitation de du Molin, obtint sentence arbitrale diffinitive à son profit, au mois de Juin mil cinq cent cinquante-cinq; i comme il le rapporte luy-mesme en l'un de ses conseils.

Dont sa femme luy donna ad-
us.
Il refuse la charge de Professeur en l'Université de Fribourg, offerte par le Roy des Romains.
Il part de Tubinge.
Vo à Strasbourg.
Et de là à Vvormes.
Il obtint sentence arbitrale diffinitive pour le Landgrave.

CHAPITRE X.

De son voyage & séjour en la ville de Dole : Des leçons qu'il y fit : Et de sa prison à Montbelliard & Blammont.

a Du 7. Août 1555. Castellis, &c.

b 2. Septembre 1555. Ricqueville pro principe Landgrav. Habsb.

c 1. Janvier 1556. de la course des leçons de Dole.

d Quinque soleannes lectiones Dolane.

e L'epistre liminaire écrite à Besançon, est du 1. Janvier 1556. f L'epistre liminaire est du 9. du mesme mois de Janvier, 57. apres chap. 14. g Cy-deffus chap. 2. sur la fin.

INCONTINENT apres cette sentence, il fut à Cassel, pour rendre ses devoirs à Philippe Langrave de Hesse, fils de Guillaume, & se rejouir avec luy du bon succès de son procès : & fit en ce lieu le vingt-troisième de ses conseils, a pour raison d'un pré, qui avoit autresfois esté baillé à rente par le Landgrave : & y ayant demeuré deux mois, pendant lesquels il reçut tous les honneurs imaginables, il en partit en la compagnie de Louis fils du Landgrave, & du Duc de Baviere son gendre, qui conduisoient Barbe leur sœur en la ville de Ricqueville, où elle devoit estre mariée à Georges Comte de Montbelliard. Durant son séjour à Ricqueville, il fit le vingt-quatrième de ses conseils pour le Landgrave de Hesse. b

Les nocces faites & celebrées, ils furent tous de compagnie à Strasbourg, où ayant à la priere des Docteurs de l'Université & des Escholiers, fait quelques leçons au mois de Septembre mil cinq cent cinquante-cinq, dont il fait mention en l'Epistre au Baron de Montfort, c il se disposa de revenir en France. Mais passant à Montbelliard, le Comte Georges, qui avoit nouvellement épousé Barbe fille du Landgrave, l'arresta, tant à cause des pluyes & mauvais temps de l'Hyver qui approchoit, que de ce qu'il avoit besoin de son conseil, pour quelques affaires domestiques : & le dixième Novembre le mena avec luy en la ville de Dole, capitale de la Franche-Comté, où il fit le dix-neufième du mesme mois le cinquante-neufième de ses conseils ; & à la priere de tous les Ordres, tant de la ville que de l'Université, apres avoir reçu d'eux les honneurs qu'il meritoit, il fit en leur presence cinq leçons publiques & solennelles : d les trois premieres au mesme mois de Novembre mil cinq cent cinquante-cinq, la quatrième le neuvième Janvier, & la cinquième le douzième Juin mil cinq cent cinquante-six. Il les a depuis fait imprimer à Lyon en l'an mil cinq cent cinquante-sept ; & dedia les quatre premieres à Claude Baron de Montfort, premier President au Parlement de Dole, qui y avoit assisté, comme la premiere le porte nommement : e Et la cinquième aux Senateurs & Recteurs de la ville Imperiale de Besançon. f Dans l'intitulation de ces leçons, & de tous les livres qu'il a faits depuis ; mesme dans ses consultations faites à Tubinge g & autres villes d'Allemagne, il se qualifie Jurisconsulte de France & de Germanie ; & avant ses voyages d'Allemagne, il prenoit simplement le titre de Jurisconsulte Parisien. La preface & les epigrammes tant Grecs que Latins, des Advocats & Jurisconsultes des villes de Dole & de Besançon, qui sont au commencement & à la fin du livre, rendent un témoignage public de l'estime qu'ils faisoient de l'Auteur, & de la sincere & cordiale affection qu'ils luy portoient, ayant ce bon-heur par tout où il alloit, de s'acquiescer la bien-veillance & l'amitié, tant des grands que des petits : comme si ses paroles & les belles expressions de son esprit, eussent esté des chaines pour lier les cœurs, & les attirer à luy.

Incontinent apres la quatrième leçon, & la publication par luy faite en icelle, & par

Il fut de Vvormes à Cassel.
De Cassel à Ricqueville. Mariage de Barbe fille du Landgrave de Hesse, avec Georges Comte de Montbelliard.
Il va de-chez à Strasbourg, où il fait quelques leçons.
A Montbelliard.
A Dole.
Il y fit cinq leçons publiques.
Imprimées en 1557.
Les quatre premieres dédiées au premier President de Dole.
Le 5. aux Senateurs & Recteurs de Besançon.
Quelq. qui il a pris depuis ses voyages d'Allemagne.
Il estoit aimé & chery d'un chacun.
Il publie qu'il entendoit le

h. P. le cha-
p. 10. f. 10.
A la fin de
de la seconde
partie de son
Comment.
sur la Céd-
sante de Pa-
ris, à la fin
du Traité de
ce quod in-
terest, de la
2. édition
1556. Et au
titre de la 5.
leçon de
Dole, Odio
justitiae &
veritatis, &
Dolanæ
Professio-
nis, & zeli
in bonum
publicum,
& honesta
studia.
1. Au chap-
tre pre. o-
dent
in confi-
lio analyti-
co in causa
Martini ab
Aragonia
Ducis Vil-
le-hermo-
sæ: Mar-
tii 1559.
num 126.
Imprimé à
Paris en la
mesme an-
née, chez
Poucet le
Preux, &
d. par. 2.
Comm. in
Consu. Pat.
n. 77. après
le 3. ch.
16
Blacmon
ti mensis
Aprilii
1556.

affichés aux carrefours de la ville de Dole, qu'il interpretetoit en ses leçons ordinaires le titre *h. de verbo. obligat.* & commenceroit au Lundy lors prochain. Georges Comte de Montbelliard, qui l'avoit luy-mesme fait venir à Dole, fit tant par les prieres de ses Agens, qu'il obtint du Recteur de l'Université, des principaux Officiers de la ville, & des Procureurs & Advocats generaux de l'Empereur, Comte de Bourgongne, permis- sion à du Molin de faire un voyage de huit jours à Montbelliard, au bout desquels ils promirent qu'ils le rameneroient, avec ses livres qui y estoient demeurez, à quoy ils s'ob- ligerent par serment solennel. Au prejudice dequoy & du present qu'il fit à son arri- vée, à Barbe femme du Comte, de toutes les estrennes qui luy avoient esté données à Dole; il fut par une lasche trahison & perfidie, arresté prisonnier par l'ordre de ce Comte, nonobstant les services qu'il luy avoit rendus, & à la Maison de Hesse, en la- quelle il estoit allié, & y avoit pris femme.

Il recite l'histoire de cette persecution, mais il ne rapporte point la veritable cause de son emprisonnement, dans lequel le droit des gens, & celuy de l'hospitalité, estoit laschement violé: & dit seulement que le Comte Georges l'accusoit de trahison & pre- varication; comme d'avoir deservy l'Empereur; & luy promettoit la liberté, s'il vouloit s'obliger & donner sa parole, de demeurer à Montbelliard, deux ans ou un an & demy. Ce qu'il refusa du commencement, & neantmoins y condescendit, pourveu qu'il ne fust point rappelé en France par le Roy, ou par sa femme, qui luy avoit déjà donné advis de la volonté de Sa Majesté sur ce sujet, à la supplication des Princes d'Allema- gne, comme il a esté dit, / & ajoute, qu'il avoit sa confiance en Dieu, juste vengeur des innocens opprimez: ayant devant ses yeux l'exemple de saint Jean Baptiste, & des autres Saints injustement persecutez, pour avoir dit la verité aux Grands de la terre, dans une liberté genereuse & Chrestienne.

Mais en un autre lieu *m* il dit, que la cause au vray de cet emprisonnement injuste, fut qu'il ne voulut pas trahir son honneur & sa conscience, dans la défense d'une mau- vaisse cause, qu'avoit ce perfide Comte, ni signer pour luy une consultation contraire à la verité, dont il a toujours embrassé le party.

En suite de cette conference, il fut renvoyé *n* en sa maison, par un des Officiers du Comte, qui donna charge d'observer toutes ses actions: Et ayant sçeu par le serviteur de du Molin, corrompu à prix d'argent, que son maistre estoit prié à souper chez un de ses amis, le 21. Janvier, il le fit arrester actuellement prisonnier en la tour de Montbel- liard. Duquel emprisonnement, & de toute la procedure, ayant interjetté appel à la Chambre Imperiale, il fut conduit dans un chariot couvert, en la ville de Blammont, distante de cinq lieuës, & enfermé dans une tour estant au pied du mont Jurain, où les Officiers se pretendoient estre souverains. Pendant cette prison il fit en cachette le vingt- cinquième de ses conseils. *o*

titre de ver-
bu. obligat.

Il va à
Montbel-
liard, par la
prière de
Comte Geor-
ges.

Où il est em-
prisonné.

Cause de
de empri-
sonnement.

La veritable
cause de
l'emprison-
nement, fut
qu'il ne vou-
lut pas dis-
soudre une
mauvaise
cause, ni sig-
ner pour le
Comte une
consultation
contraire à
la verité.
Il est arre-
sté actuelle-
ment prison-
nier en la
tour de
Montbel-
liard.
Appel à la
Chambre
Imperiale.

Il est trans-
porté à Blam-
mont.

CHAPITRE XI.

*Delivrance de du Molin, par l'entremise & sollicitation de sa femme :
Et son retour à Dole.*

a En l'epistre
aux Sen-
teurs &
Recteurs de
Besançon, du
9. Janvier
1557. ou
1556. selon
la computa-
tion François-
se. 77. après
ch. 14
à Propex-
tius, post
Homerum
Iliade 9.
c. Actum
Montbel-
gardii pri-
mum die
18. Janua-
rii anno
1557. & de-
noo origi-
nali prio-
ris in mea
captivitate

IL fut detenu cruellement dans cette prison affreuse, & pleine d'horreur, plus de qua- tre mois, & jusques en May ensuivant, que Louise de Beldon sa femme, chere & fidele compagne, tant de ses bonnes que mauvaises fortunes, sur les nouvelles qu'elle eut de sa captivité, bien qu'elle fust malade d'une fièvre double tierce, se transporta de Paris à Montbelliard, avec Anne du Molin sa fille, & de là à Blammont, où n'ayant peu obtenir la permission de parler à son mary, *a* elle protesta par acte public, de pour- suivre en la Chambre Imperiale de Spire, l'appel par luy interjetté, mesme de faire sa plainte au Landgrave de Hesse, qu'elle sçavoit estre ancien amy de son mary, & qui avoit retiré l'un de ses fils en sa maison à Paris. *b*

Omnis amor magnus, sed apertè in conjugè major.

Le Comte Georges voyant la constance invincible, & la resolution ferme & inébran- ble de cette genereuse femme, & qu'elle l'alloit descriant parmy le peuple, luy repro- chant publiquement son injustice, & sa violence, vint à Blammont, & mit en liberté son mary le vingt-septième du mesme mois de May mil cinq cent cinquante-six, moyen- nant le desistement qu'il tira de luy par écrit, de l'appel interjetté à la Chambre Impe- riale.

Incontinent apres cette delivrance, il revint à Montbelliard sur la fin du mesme mois de May, où il fit son vingt-septième conseil, *c* lequel il avoit fait au mesme lieu, le dix-huitième Janvier mil cinq cent cinquante-cinq, dont l'original luy avoit esté pris du-

Protesta-
tion genereu-
se de Louise
de Beldon
femme de du
Molin.

Elle delivre
son mary.
Il se recou-
vre à
Montbel-
liard.
Un des
meilleurs
conseils
faits par du
Molin à
Montbel-
liard, le 30.

subtrahto
repetitum
penult.
Maii, die
tertia ab
exitu car-
ceris Blao-
montenis
anno 1556.
d Datum
Montbelli-
gardi, No-
m: Junii
anno salu-
tis 1556
e Titulus
quintæ lec-
tionis Do-
lanæ Ha-
bita verò
tempore
generalis
concessus
omnium
Burgundiæ
Comitatus
Ordinum,
in frequen-
tissimo to-
tius Aca-
demie, & am-
plissimo-
rum sum-
mæ Curie
Senatorum,
& reliquo-
rum Ord-
inum, Cætu
21 Jun.
1556
f Juvenal.
initio. Sat.
12.
g Com-
ment. in
Consuet.
parte 2.
h 15 glof. 3 num. 27. § 62 num. 74. & in fine ejuſdem partis, confi. in cauſa Ducis Villzhermoſæ num. 126. Tract. de eo quod
interest in fine, 2. Edit. 1556
i Conſil 19 num 16. in margine.
j Claudia. in bello Gildonico.

rant sa prison : Et le cinquième Juin de la mesme année mil cinq cent cinquante six, ^{May, & 9.} il y fit son vingt-sixième conseil sur la substitution de la Seigneurie de Porrentruy, ^{Junii 1556.} située au Comté de Bourgogne, vendu à l'Evêque & Chapitre de Basle par Henriette fille aînée d'Estienne Comte de Montbelliard.

La nuit du mesme jour cinquième Juin, il sortit deguisé de Montbelliard, avec sa femme, sa fille, & un serviteur, & se rendit à Dole le sixième, où au mesme temps de son arrivée, il fut receu pour Professeur la seconde fois; & le douzième Juin il fit sa cinquième leçon, pendant la tenuë des Estats du Comté de Bourgogne en presence du Senat, de l'Academie, & de tous les Ordres.

C'estoit une coûtume usitée chez les Anciens, que ceux qui s'estoient sauvez du peril d'un naufrage, attachoient dans le Temple de Neptune, d'Isis, ou d'une autre Dèité marine, un tableau dans lequel estoit depeinte l'histoire de leur desastre & infortune: Ce qui a fait dire au Poète *f* dans la description d'une tempeste;

*Et quam votiva restantur fana tabella
Plurima (pictores quis nefcis ab Iside passis ?)*

Du Molin au titre preallegué de cette cinquième leçon, de l'impression d'Antoine Vincent à Lyon mil cinq cent cinquante-sept, qui a esté obmis en aucunes des subsequentes, & en plusieurs autres lieux de ses œuvres *g* a fait le tableau & la description de cette injurieuse prison, pendant quatre à cinq mois, qui estoit si estroite & si observée, que les Gardes envoyez de la part du Comte Georges, ne luy permettoient pas le commerce de l'estude, & des consultations, ny de vacquer à ses affaires domestiques; empeschoient les visites de ses amis, mesme de sa femme, & de sa fille, venuës exprès de Paris, pour l'assister, & le consoler en son affliction, & solliciter sa liberté & delivrance, & refusé de deferer à l'appel qu'il avoit interjetté à la Chambre Imperiale; & par un dernier acte de cruauté pris & retenu tous ses livres apres sa sortie de prison, procurée par sa femme, à laquelle seule apres Dieu il reconnoist avoir l'obligation de sa liberté. Saint Paul se plaignant des torts & mauvais traitemens qu'il avoit receus des Juifs, *repute* la prison la plus grande injure. Du Molin parlant de l'outrage de la sienne, la qualifie *h* du nom de torture, & de servitude, comme estant directement contraire à la liberté naturelle, en ce qu'elle retient & attache un homme libre, malgré luy en un lieu; & en le privant des douceurs de la conversation, & des honneurs de la vie civile, est l'image de la mort. *i*

Nonne mori satius, quam vite ferre pudorem?

Sa cinquième leçon se tenoit à Dole.

Costume ancien de ceux qui estoient esbahis du nom de Dole, d'en faire peindre l'histoire, en un tableau, qu'ils attachoient au Temple de la Dèesse Isis.

Description des rigueurs & cruautés de la prison de du Molin.

La prison d'un homme d'honneur, est une espece de servitude, de torture, & l'image de la mort, dont l'attente & l'injure est irreparable.

CHAPITRE XII.

Il interprete le titre de verbor. obligat. & demeure quelque temps à Dole:

a Cy dessus au chapitre 10.
b Cy dessus au chapitre 8.
c Exuberantibus lectionibus tam Tubingenſibus, quam Dolanis: cy-apres chap. 18. au commencement.
d Du 15. Octobre 1551.
e à la fin de la seconde partie de son Commentaire sur la Coutume de Paris.
f Au chapitre 9.

EN suite de cette cinquième leçon de Dole, il commença d'interpreter le titre de *verbor. obligat.* qu'il avoit publié & fait afficher au mois de Janvier precedent, a avant sa prison, & en avoit entrepris le travail dès le temps qu'il faisoit ses lectures à Tubinge, où il lisoit le Code aux leçons du matin, & le titre de *verbor. obligat.* en celles de l'apresdisnée, *b* & dit au titre du Commentaire & du Traité de *dividuo & individuo*, qui est en suite comme dependant de la matiere, qu'il a fait imprimer en mil cinq cent soixante-un, depuis son retour en France, que le tout est pris de ses lectures, tant de Tubinge, que de Dole. *c* En l'Epistre liminaire de ce Commentaire, & du Traité dedié à Antoine de Bourbon Roy de Navarre, *d* il fait le recit particulier de ce qui luy est arrivé à Dole, depuis son retour des prisons de Montbelliard & de Blammont, jusques à son arrivée en France, & dit, que bien qu'il eust un impatient desir de revoir sa patrie, & y retourner, pour mettre ordre à sa famille, & à l'institution de Charles & Louis du Molin, ses deux enfans massés, qui estoient demeurez à Paris, & que la liberté toute entiere de revenir, luy eust esté accordée par le Roy, comme il a esté dit cy-dessus, *e* ce neantmoins il se trouva obligé & engagé de demeurer quelque temps en la ville de Dole, où il avoit receu toute sorte d'honneur & de bon traitement, & où il estoit tant desiré pour la continuation de ses leçons, qui estoient respectées comme des oracles, & esperoit que par l'entremise & le credit du Senat, & des principaux de la ville & Université, il pourroit retirer ses livres, qui estoient injustement retenus par Georges Comte de Montbelliard; ce qu'il avoit grandement à cœur. Ayant pris la resolution de demeurer, il renvoya sa femme & sa fille à Paris.

Au mois de Juillet, les Escholiers pour le divertir de l'assiduité de son travail, le menèrent

Son Commentaire sur le titre & le traité de dividuo & individuo. Dedié le tout au Roy de Navarre. Les causes de son séjour en la ville de Dole.

nerent à leurs despens aux Salines du Comté de Bourgogne, proche la ville de Salins, qui en a pris le nom, & dit, *f* qu'ils luy firent voir les merveilles tant de la Nature que de l'Art, qui sont amplement descrites par les Historiens du pais, *g* & les autres, comme estant une chose rare & admirable, qui merite de trouver place en l'Histoire.

Au mesme temps Philippes Roy d'Espagne, Comte de Bourgogne, envoya en la ville de Dole deux de ses Officiers, qui ayant assisté à quelques unes des leçons de du Molin, le convierent à souper; & dans l'entretien des discours familiers, luy proposerent de la part de leur Maistre, que s'il vouloit promettre avec serment solennel, d'establir sa demeure perpetuelle à Dole ou à Louvain, on luy donneroit la Charge de premier Professeur en Droit, avec deux mille livres d'appointement, & autres recompenses honorables. *h* Il refusa l'un & l'autre, & leur dit, que sa resolution estoit de continuer sa demeure à Dole, pour un temps comme passager, & non autrement, qu'il y demeureroit sous la foy publique de la neutralité, que l'Histoire *i* nous apprend avoir esté accordée entre le Duché & le Comté de Bourgogne, & la Cité de Besançon, dès l'an mil cinq cent vingt-deux, que la Franche-Comté estoit tenuë en appanage par Marguerite d'Autriche, fille de l'Empereur Maximilian, & de Marie de Bourgogne, depuis ratifiée & renouvellee de temps en temps entre les deux Couronnes, dont les sujets ne pourroient estre recherchez ni molestez en leurs personnes & biens dans les pais l'un de l'autre.

Ce qu'ayant esté rapporté au Roy d'Espagne, il envoya en la ville de Dole, le treizième Decembre un Capitaine, lequel avec sa Compagnie investit la maison de du Molin; & le trouvant dans son Estude, luy commanda de la part de son Maistre de vuidier la Ville dans trois jours, & sans luy en rendre autre raison, sinon qu'il estoit suspect à son Prince, n'estant point né son sujet, ni du Duché de Bourgogne, pour jouir du benefice de la neutralité, & ne pouvoit le souffrir plus long-temps dans ses Estats. Il dit en un autre lieu, *l* que cette expulsion proceda des soupçons & de l'envie de ses ennemis. Mais la veritable cause, suivant qu'il luy fut rapporté par le premier President, & aucuns des Conseillers du Parlement de Dole, fut qu'estant en France, il avoit écrit contre l'Empereur, pere du Roy d'Espagne; qu'en Allemagne il avoit favorisé le party de ses ennemis: mesme defendu les interests du Landgrave de Hesse, contre les trois Arrests de la Chambre Imperiale; *m* & qu'en la seconde édition de son Commentaire sur la Coustume de Paris, *n* il avoit écrit que la Flandre ni la Bretagne, ne pouvoient pas estre separées de la Couronne de France, bien que ce fust par un Traitté de Paix: joint le refus par luy nouvellement fait, de toutes les conditions que le Roy d'Espagne luy avoit offeretes, pour demeurer dans ses Estats; après quoy il ne pouvoit passer dans son esprit que pour un espion, & un emissaire, qui feroit quelque coup d'importance, pour moyenner son retour, & se remettre dans les bonnes graces de son Roy. Cela fut cause que quelque instance qu'il peust faire, *o* il ne luy fut pas possible de proroger ce terme fatal de trois jours, pour sa sortie de Dole, jusques à quinze jours, mesme à huit jours, quoy que le Senat avec la Ville se fust employé pour luy envers le Capitaine, qui dit absolument ne pouvoir outrepasser d'un jour l'ordre exprés qui luy avoit esté donné par son Maistre.

Il va voir les Salines du Comté de Bourgogne.

Offres faites à du Molin de la part du Roy d'Espagne.

Il refusa les offres.

Neutralité accordée entre le Duché & le Comté de Bourgogne.

Son expulsion de la ville de Dole, de la part du Roy d'Espagne.

Causes de cette expulsion.

Soupçons que le Roy d'Espagne avoit contre du Molin.

Il ne put proroger le temps de trois jours pour sa sortie.

f A la fin de la seconde partie du Comment. sur la Coustume de Paris. *g* Louis Galles Advocat au Parlement de Dole, en ses Memoires Historiques de la Republique Sequanoise, livre 2. chap. 23. & suivants, sous le titre est des Fontaines de Salins. Joannes Jacobus Chiffletus lib. cui titulus Vesontio Civitas Imperialis libera, Sequanorum Metropolis, parte 1. cap. 5. 6. 46. Munster. Volaterranus & alii. *h* A la fin de la 2. partie du Commentaire sur la Coustume de Paris, epist. 15. Octob. 1565. ad Antonium Borbon. Navarre Regem. *i* Gollus en l'Histoire prealleguée livre 12. chapitre 43. Bouvot en son Recueil d'Arrests partie 2. p. 180. Boyvin au commentaire de son Histoire du siege de la ville de Dole, page 6. & suivantes.

k Aux lieux prealleguez du Commentaire sur la Coustume de Paris, & de l'Epistre au Roy de Navarre, du 15. Octobre 1561. *l* §. 55. gloss. 3. num. 27. sexto post mente, quorundam suspicione vel invidia me expulit. *m* Cy-dessus chapitre 6. & 9. *n* §. 1. gloss. 3. num. 27. §. 13. gloss. 1. num. 72. & seq. & en la fin de la 2. partie. *o* Toutes les circonstances de cette histoire sont rapportées aux mesmes lieux cy-dessus costez de la 2. partie du Commentaire sur la Coustume de Paris vers la fin: & en l'Epistre au Roy de Navarre, du 15. Octobre 1561.

CHAPITRE XIII.

De sa sortie de la ville de Dole: Et de la dernière leçon qu'il y fit.

a Aux mesmes lieux. *b* à restat. 108. *f* de con-

CETTE expulsion injuste, & si precipitée, mit les Escoliers & Auditeurs de nostre Docteur en telle furie, *a* qu'ils voulurent abattre de fonds en comble les Estudes de Droit, qu'ils estimoient de là en avant inutiles, quand le Docteur des Docteurs, *magnus Juris Apollo*, l'Apollon du Droit; comme aucuns disent que *scavola* est qualifié par le Jurisconsulte *Claudius*, *b* n'y rendroit plus ses Oracles; & eussent parachevé ce funeste & déplorable dessein, si la nuit ne les eust surpris; & que pour appaiser

Tesmoignage de l'affection extraordinaire de ses Escoliers.

dit. & de-
monstrat.
Duarenu
ad l. qui
Romæ 12.
§. Augerius
ff. de ver-
bor. oblig.
Ainsi Apol-
lon est ap-
pelle par Ju-
venal. Sat. 2.
Jurisque
p. ritus
Apollo.
& Medicin.
au commen-
cement de
sermon
d' Hippocrate.
e Juvenal.
Sat. 8.
d Juven.
Sat 7 in
fine, Octa-
vius Au-
gust. ora-
tio. sua
apud Ju-
lianum Im-
perat. in
Cæsaribus,
p. 71. Hip-
pocratis
iurjurandū
in princ.
Plutar in
Alexand.
Ibid Pe-
Jusi. lib. 2.
epistola 26.
Quintil.
lib. 2 cap
20 Senec.
lib 6. de
benef. cap
16. Paul. ad
Gal cap 4.
Filiolamci,
&c.
e l Si ita
scriptum,
l. commo-
dissime, l.
filius à pa-
tre ff. de
lib & post.
l si ita
facta ff. de
injust. rup.
testam. l si
mater C. de inoff. testam.

leur douleur, il n'eust promis de faire une leçon extraordinaire de deux heures en sa mai-
son pour leur dire adieu,

Venies de plebe togata

Qui juris nodos, legumque anigmata solvas. c

& en prenant congé d'eux, rendre un témoignage public de son ressentiment, que com-
me ils l'aimoient & honoroient en qualité de pere, aussi il les cheriroit toujours, comme
les enfans de son esprit,

Dis majorum umbris tenuem & sine pondere terram,

Spirantesque crocos & in urna perpetuum ver:

Qui præceptorem sancti voluere parentis

Esse loco. d

Il expliqua en cette dernière leçon, qu'il fit en sa maison à son départ de Dole,
botré & esperonné, avec ses habits de campagne cinq Loix, quatre du Digeste, &
une du Code, & a fait imprimer la leçon toute entière, en l'an mil six cens soixan-
te, depuis son retour à Paris, sous ce titre, *Novus intellectus quinque legum, quas*
Carolus Molinæus in exilio Dole, Auditoribus suis caligatus & petasatus delineavit die
Luna 15. Decembris 1556. e

Pendant son second voyage & séjour en la ville de Dole, qui fut depuis le mois
de Juin mil cinq cens cinquante-six, jusques en Decembre ensuivant, il fit les con-
seils vingt-huit, vingt-neuf, & suivans, qui sont dattez à Dole les treize, quatorze,
& dix-sept Juin, premier, cinq, douze & vingt-neuf Aoust, premier & douze Octobre,
& sept Novembre mil six cens cinquante-six.

A son départ de Dole, qui fut le seizième Decembre, les Recteur & Docteurs
de l'Université luy donnerent un Acte en bonne forme du mesme jour, signé de leur
Greffier, qui est transcrit au commencement de ses Leçons de Dole, dont a esté parlé
cy-dessus, f par lequel ils certifient, que Charles du Molin, qu'ils qualifient *doliffimum,*
peritiffimum, & exercitatiffimum Professore, a esté appelé pour enseigner le Droit
à Dole, non seulement par les vœux & suffrages de l'Academie, mais aussi de toute
la Ville: que les Senateurs, les Docteurs, & principaux Citoyens ont esté souvent Au-
diteurs de ses Leçons, dans lesquelles il n'a rien dit ni fait, qui fust contraire aux
Constitutions de l'Eglise, ni qui tendist à sedition: que dans le particulier & domesti-
que, il n'a jamais offensé personne, ni qui pût tomber dans le simple soupçon de l'of-
fence, & n'a eu commerce & conversation qu'avec les personnes doctes, & les Bour-
guignons Comtois, vrais & naturels sujets du Roy d'Espagne, qui a donné l'ordre &
le commandement tres-exprés de son expulsion, en laquelle on ne luy peut imputer
aucun crime, ni la moindre faute: & que c'est au grand regret & desplaisir, mesme
au prejudice & incommodité notable, non seulement des Docteurs, mais de toute l'U-
niversité, & des Habitans de la Ville.

Le jour precedent quinzième Decembre, Estienne Stratius g avoit fait afficher par
les carrefours & places publiques, & aux portes des Eglises de Dole, une Elegie ou
Apologie, qui est transcrite en suite de cet Acte d'attestation, contenant en effet les
mesmes choses, & son Apologie contre la calomnie de ceux qui l'accusoient d'est-
re l'auteur de cette déplorable expulsion, & si funeste à l'Université & à tout le
Public.

l si
mater C. de inoff. testam.

e Il est en fin de la seconde partie de son Commentaire sur la Coutume de Paris occatus & petasatus. Il est parlé du Livre & de
l'epistre liminaire cy apres chapitre 17.

g Chapitre 10 de l'impression d'Antoine Vincent à Lyon 1557.
h Il est qualifié primarius Ordinarius.

Les Precep-
teurs s'ac-
cuserent leur de
pere.

La dernière
leçon à son
depart de
Dole.

Titre sous le-
quel il l'a
fait imprimer.
Consultations
par luy faites
à Dole.

Attestation
de la doctrine,
vie,
mœurs, &
conversations
de du Molin,
donnée par
les Recteur
& Docteurs
de l'Universi-
té de Dole
lors de son
expulsion.

Apologie fai-
te par l'un
des Profes-
seurs sur le
mesme sujet.

CHAPITRE XIV.

Du Molin va de Dole à Besançon, & ce qu'il y fit.

LA resolution de du Molin estoit de s'en revenir droit en France: mais les Sena-
teurs, Consuls, & autres principaux Officiers de la Cité libre & Imperiale de
Besançon, a qui estoient venus exprés à Dole, pour l'attirer en leur Ville, sous des pro-
messes d'appointemens tres-avantageux; mesme de luy faire rendre ses Livres, qui
estoyent injustement detenus depuis dix mois & plus, par ceux de Montbelliard, &
honorerent de leur presence sa dernière Leçon, quoy que faite en lieu privé & domesti-
que: & l'offre des Escoliers de Dole de le suivre à Besançon, luy firent changer de
dessein, & accorda de differer encore pour quelque temps son retour en France; dont

a Tout le
contenu en
ce chapitre
est pris des
lignes cy-des-
sus cottez,
epist. 17.
Odob 1561.

Promesse
qui luy fut
faite de
luy rendre
ses livres
à son
depart de
Besançon.
Il est accom-
pagné en son
voyage des
principaux
de la ville
de Dole.

ad Anton.
Borbonium
Navariz
Regem, en
la seconde
édition de la
premiere
partie de son
Commentaire
sur la
Constitution de
Paris 3. 42.
fin. & a la
fin de la se-
conde partie
du mesme
Commentaire.

b Le 16 Dec-
embre
1556.

c d § 42.
in En. Dum
liberorum
morum
recupera-
tionem à
sceleratis
illu Mont-
belgarden-
sibus) qui
care mea
mihî ven-
diderunt)
austriacis
ejusdem
Reipubli-
cæ specta-
bam, &c
Il est en un
autre lieu
qu'il est exige-
rent de l'y
40. tous
d'or.

d A la fin du
Commentaire
de la seconde
partie sur la
Constitution de
Paris.

e L. qui
Romæ de
verbor.
obligat.

f Chapitre
11. & 12.
des chap.
11. & 12.

g Chap. 11.

ayant écrit à sa femme, il partit de Dole *b* accompagné de grand nombre de Doc-
teurs, Advocats, Escoliers, & Habitans, qui furent avec luy à Besançon. Si-tost qu'il
y fut arrivé, Humbert Jentet, l'un des Senateurs, le bienveigna de la part de la Ville,
& luy assigna sa demeure en une belle maison proche des Ecoles de Granville, avec
offres de deux mil écus de gages, & appointemens, & de faire venir & stipendier un
Imprimeur exprés pour luy. Ayant esté convié & appellé à cette fin dans le Conseil
de la Ville, il refusa les appointemens qui luy estoient offerts, & promit de faire quel-
ques Leçons gratuitement: les priant seulement de s'entremettre pour luy faire rendre
les Livres. Ce qu'ils executerent promptement, ayant à cette fin écrit & envoyé hom-
me exprés *Y* Montbelliard, qui rapporta les Livres & les hardes, sur la fin du mesme
mois de Decembre: ce que les perfides de Montbelliard luy vendirent bien cherement,
dont il se plaint hautement, comme d'une action infame & tyrannique, & contraire au
droit des gens.

Ayant receu cette grace de la Republique de Besançon, il fit publier le cinquième
Janvier mil cinq cent cinquante-sept, qu'il feroit l'ouverture de ses Leçons le septième
du mesme mois, sur l'explication de la Loy *qui Romæ h. de verbor. obligat.* Le soir
du lendemain sixième, jour d's Rois, il receut la triste nouvelle de la mort de Louise
de Beldon sa femme, decedée en sa maison à Paris, les Festes de Noël precedent,
au retour de son voyage d'Allemagne: Et quoy que sa douleur fust extrême, il la dis-
simula pendant trois jours par une force d'esprit, & une constance merveilleuse, qui
surpassoit de beaucoup l'indolence des Stoiciens; n'ayant pas laissé de faire & conti-
nuer trois Leçons: la premiere au jour indiét & publié, qui estoit le septième Jan-
vier, & les deux autres les huit & neuf du mesme mois, son honneur y estant en-
gagé par la promesse qu'il en avoit faite, suivie de la publication; apres laquelle
s'il se fust retiré sans faire aucune Leçon, c'eust esté se moquer de la Ville & des
Citoyens, & frustrer l'impatience de leur attente. Pendant les trois jours de ses Le-
çons, il prepara ce qui estoit necessaire pour son retour en France. A la fin de la
troisième Leçon faite le Samedi neuvième Janvier, en laquelle il dit d qu'il y avoit
plus de mil Auditeurs, il leur annonça la nouvelle de la mort de sa femme, les priant
la larme à l'œil, luy permettre presentement son retour à Paris, qu'il ne pouvoit ni
ne devoit differer d'un moment: avec promesse de faire imprimer en bref l'explica-
tion de la Loy entiere, & leur dédier. A quoy neantmoins je ne void point qu'il
ait satisfait, à cause des grandes & épineuses affaires qu'il a eues depuis son retour:
le Livre qu'il a fait imprimer en l'an mil cinq cent soixante-deux, dont sera parlé cy-
apres, n'estant que sur la Loy premiere & seconde de *verbor. obligat.* Et le second
de ses Labyrinthes, qui est le Traité de *dividuo & individuo*, mis en suite, est sur au-
tres Loix du mesme Titre, & non sur la Loy *qui Romæ*.

Le mesme jour neuvième Janvier avant son départ, il fit au mesme lieu de Be-
sançon l'Epistre liminaire, dont a esté fait mention cy-dessus, *g* par laquelle il dédia
sa cinquième Leçon de Dole, aux Senateurs & Recteurs de la Cité de Besançon;
où apres avoir rapporté l'antiquité, les singularitez, & la liberté de cette ville Im-
periale, il leur fait ses remerciemens de l'honneur & du bon traitement qu'il y a
receu; leur protestant qu'il eust encore continué quelque temps ses Services & ses
Leçons, sans le funeste accident de la mort de sa chere femme, qui l'avoit as-
sisté au besoin, & lors qu'il estoit abandonné de tout secours humain, elle l'avoit
par sa prudence & genereuse conduite, tiré des prisons des Lutheriens dans Blam-
mont, où il avoit esté detenu plus de quatre mois: qu'il est obligé de luy aller ren-
dre les derniers devoirs, & de prendre le soin des pauvres orphelins ses enfans: les
priant que ces excuses legitimes le dispensent de la continuation des Leçons qu'il avoit
commencées pour leur service, apres avoir sçeu la mort de sa femme. En suite de
cette Epistre liminaire, est une Préface, & un Poëme Latin de Fery Juliot, Citoyen
de Besançon, adressez aux mesmes Senateurs, sur le sujet de la réjouissance publique,
pour l'heureuse arrivée de ce grand Jurisconsulte en leur Ville, qu'il avoit choisie pour
son azile & son refuge, dans la disgrâce de sa fortune, exhortant ses Concitoyens de
l'aimer, l'honorer & le servir, tant qu'il demeurera avec eux.

La réception
à Besançon.
Il refuse les
appointemens
à luy offerts
pour 3 de-
meur. or, of-
frant faire
quelques le-
çons gratui-
temens.
Les livres
luy sont ven-
dus moyenn-
ant une
raison, qu'il
fut contraint
de payer à
ceux de Mont-
belliard.

1557.
Li publié
l'ouverture
de ses leçons
au 7. Janvier.
1557. com-
mencées
l'année au 1.
Janvier.
Le 6. du
mesme mois il
regard la
nouvelle de
la mort de
sa femme.
Il cailla &
dissimula sa
douleur pen-
dant trois
jours. & fit
trois leçons.
Il prepara
son retour en
France.
Il annonça à
ses audi-
teurs la mort
de sa femme.
Il leur pro-
met de faire
imprimer
l'explication
de la Loy en-
tiere qui
Romæ de
verb oblig.
& leur dé-
dier.
Ce qui n'a
point esté
fait.
Le jour de
son départ il
dédia sa 5.
leçon de Do-
le, aux Se-
nateurs &
Recteurs de
Besançon.
Sommaire de
cette Epistre
liminaire.
Preface &
Poëme La-
tin en son
honneur.

CHAPITRE XV.

Départ de du Molin de la ville de Besançon : Son retour à Paris : Livres qu'il a fait imprimer pendant son séjour en Allemagne.

a Cette histoire est par luy rapportée aux mesmes lieux cy-dessus cités.

b. partie 6. 57. num. 9.

c d. partie 2. in fine, en la defense contre les calomnies des Calumniateurs, num. 58. epist. mens. Decembre. 1561. Dominum meam jam tres ab obitu uxoris hebdomadas depeculatum, & expilatam ingressus sum.

d Commém. in Confect. Paris. partie 2. s. 62. num. 74. consil. in causa Ducis Villahermosæ num. 126. epist. mens. Decembre. 1561. Syn-

ceræ Jurisprudentiæ studiofis. Cy-apres chapitre 17.

e Seconde Edition de son Commentaire sur la Coustume de Paris in Proem. num. 18.

f Qui sont appellez par luy Novi intellectus in leges Digest. & Cod. qu'il cite sur les conseils d'Alexandre, lib. 7. consil. 114. num. 1. dont il sera parlé cy apres chapitre 18.

g Lect. 4. Dolana in fine.

h Reg. de Iosirm. numero 45. in fine.

i Cap. si tibi absent, verbo consensum. de prebend. in 8.

k Partie 6. Styli Parlam. numero 2.

l Comment. in Confect. §. 1. gloss. 1. numero 69.

m Traict. de Donat. factis vel confirm. in contractu matrimonii numero 67.

n En ses memoires manuscrits sur la Coustume de Paris titre 3. des Complaintes, au commencement.

o Et années 1553. & 1554. cy-dessus livre 1. chapitre 22. & dernier.

p Cy-dessus chapitre 1. 2. & suivants.

a Livres 1. chapitre 21. b Tubinge 15. Julii 1554. c A la fin du 3. & dernier tome. Ces Dates ont été imprimées pour la 1. fois à Lyon chez Antoine Vincent, 1553

LA publication qu'il fit de la mort de sa femme, a à la fin de la troisième Leçon, remplit tout l'Auditoire de consternation, & les Auditeurs compatissant à l'affliction de leur Docteur, ayant meslé leurs larmes avec les siennes, employèrent le reste de la journée du neuvième Janvier à le consoler, & le divertir en sa maison.

Le lendemain dixième Janvier il partit de Besançon, & fut accompagné par les Escoliers & principaux Citoyens, jusques à la banlicuë, avec promesse de tout ce qu'il voudroit, s'il leur faisoit l'honneur de retourner en leur ville.

Le quinziesme du mesme mois passant à Troyes, il fit une consultation avec deux celebres Advocats du Bailliage, Jean & Nicolas Pichou, comme il rapporte luy-mesme en son Commentaire sur la Coustume de Paris. b Le vingt-unième il arriva à Paris avec ses Livres, & trouva sa maison pillée pour la troisième fois, c dont il se plaint en divers endroits de ses Oeuvres; ce qui ne pouvoit proceder que de l'envie de ses anciens ennemis, qui l'avoient chassé de France en l'année mil cinq cent cinquante-deux.

Il fait une autre plainte avec des paroles aigres, d de ce que faisant la revue de ses Livres, apres son arrivée à Paris, il reconnut que les traistres & perfides de Montbelliard, ennemis des Lettres, de la Verité, & de la Justice, les ayant retenus un an entiere, luy déroberent la minute originale d'un Traité qu'il avoit fait, de muneribus, & honoribus, qui estoit achevé, & prest à estre imprimé, dont le public a esté frustré: & luy retinrent plusieurs autres Livres, e & particulièrement deux de ses Registres & Lieux Communs, f dans lesquels estoient plusieurs autres Traitez particuliers, non imprimez, & qui ont esté pareillement perdus: entre lesquels il cite celuy de substitutionibus, g un de Jure Patronatus, h Novi intellectus in jus Canonicum: i Un autre Traité auquel il donne ce titre general, Praxis, k Decades & Centuria, l & autres Livres & Traitez que nous n'avons point, & que je n'ay point appris avoir esté imprimez, soit de son vivant, ou depuis son deceds: non plus que les Annotations analytiques sur les six Tomes des conseils de Stephanus Bertrandi, qu'il cite, & dit les avoir donnez à imprimer, m & le Traité de Actionibus, qu'il dit n luy avoir esté dérobé lors de sa sortie de la ville de Dole, à quodam sacrilego, cum aliis à se elaboratis.

Pendant son séjour en Allemagne, il a fait imprimer pour la seconde fois o ses Notes sur les trois Tomes du Droit Canon: la traduction Françoisse de son Commentaire sur les petites dates imprimée la premiere fois en mil cinq cent cinquante-quatre, dont le Latin imprimé en mil cinq cent cinquante-deux p avec l'Epistre liminaire Françoisse, avoit causé son exil Germanique de quatre ans.

Il fait une consultation passant à Troyes, avec les Pichous celebres Adv. vocats.

Arrivant à Paris, il trouva sa maison pillée apres la mort de sa femme.

Ceux de Montbelliard ont pris & retenu son Livre de muneribus & honoribus: qui a esté perdu.

Autres Livres & Traitez de du Molin n'est imprimez & perdus.

De substitutionibus. De jure Patronatus. Novi intellectus in jus Can. Praxis.

Decades & Centuria. Annot. in Consil. Steph. Bertrandi.

Traictatus de Actionibus.

Livres qu'il a fait imprimer pendant son séjour en Allemagne. Notes sur le Droit Canon, 2. édition. Traduction Françoisse du Commentaire Latin sur l'Edo des petites dates.

Annotations sur Philippus Decius. Colles sur les conseils de Decius au President de Ligneris. Notes sur le Commentaire de mesme Decius ad tit. Digest. de reg. jur. En

En l'an mil cinq cent cinquante-cinq il fit imprimer pour la seconde fois son premier Labyrinthe, qui est le Traité de eo quod interest, lequel il avoit fait imprimer la première fois en l'an mil cinq cent quarante-six. *a* Et en l'an mil cinq cent cinquante-six il fit la seconde édition de ses Annotations sur les Conseils d'Alexandre, continuée depuis son retour en mil cinq cent cinquante-sept, dont la première édition avoit été faite es années mil cinq cent quarante-trois & mil cinq cent quarante-quatre. *b*

Seconde édition du Traité de eo quod interest.
Et des Annotations sur les conseils d'Alexandre.

a Cy-dessus, liv. 1. ch. 20.
b Cy-dessus, liv. 1. ch. 17. & 19.

CHAPITRE XVI.

De son second mariage avec Jeanne du Vivier: Et de ses emplois & ouvrages es années 1557. & 1558.

1557.
c Au Comment. sur la Coust. de Paris, 2. part. art. 58. num. 9. & seq. en sa note & apostille sur le mesme art. tracté de usur. qu. l. n. 129. Edit. & autres lieux que j'ay cités, en mes Commentaires sur la Coust. de Paris art. 83. au commencement, où l'histoire de cette opposition est au long rapportée.
d En la conclusion de la 2. partie du Comment. sur la Coustume de Paris.
e La conclusion du Comment. sur ces mots: Datum Parisiis 7. Id. Julii anno 1558.
f Cy-dessus, liv. 1. ch. 17. au commencement.
g 55. fol. 1. num. 170.
h Index Alphabeticus hujus operis, à Dom. Frac. Gauleterio, Regio apud S. Petrum Monasterienlem Consiliario, & Carolo Molino juniore, filio Authoris primogenito concinnatus.
i En 1558. Paris. apud Poncetum le Preux. Et la 1. part. réimprimée en 1559.
l De 1559. cy-dessus, liv. 1. chap. 22. sur la fin.
m Cy-dessus, liv. 2. ch. 15. & 16.

CHARLES du Molin incontinent après son retour à Paris, étant rentté dans son exercice ordinaire de l'estude, & des affaires du Palais, fut employé en la mesme année mil cinq cent cinquante-sept, par les Prevost des Marchands & Eschevins de la Ville de Paris, en un procès pendant au Parlement, sur l'opposition qui avoit été formée par leurs predecesseurs, mentionnée au procès verbal de l'ancienne Coustume de Paris, redigée en l'an mil cinq cent dix, sur les articles *a* faisant mention des ventes & droits seigneuriaux, pour la constitution & le rachat des rentes à prix d'argent; sur laquelle opposition intervint l'Arrest celebre *b* donné contradictoirement avec les Seigneurs hauts Justiciers de la Ville de Paris: par lequel la radiation desdits articles fut ordonnée, & jugé pour la liberté publique. Il rapporte en plusieurs lieux ce celebre Arrest, & les raisons qu'il avoit écrites, publié des mil cinq cent quarante-cinq, sur lesquelles l'opposition estoit fondée, *c* comme ayant la principale part dans le fruit de la victoire, qui avoit garanty le public, & principalement les Habitans de la Ville de Paris d'une grande & extraordinaire vexation. S'estant ainsi remis dans le train ordinaire de sa profession, il reconnut bien-tost par experience, qu'il luy estoit impossible de vacquer à ses estudes, au soin de ses trois enfans tout jeunes, non pourvus, à son ménage, & aux affaires de sa maison, & que ceux du Palais, plus ils sont avancez dans l'âge & dans les affaires, plus ils ont besoin du secours & de l'assistance d'une femme pour prendre le soin du domestique, & adoucir la déplorable solitude dans laquelle ils se trouvent en leurs heures de loisir. Cela le fit refoudre à un second mariage, qu'il contracta le dernier Juin mil cinq cent cinquante-huit, avec Jeanne du Vivier, en laquelle il rencontra les mesmes vertus, & autres qualitez recommandables qu'il avoit fait en la première. Il en fait luy-mesme le recit, *d* & a transcrit l'Epithalame qui luy fut donné par un *Joannes Moysus* celebre Advocat à Chartres, & n'a point eu d'enfans de ce second mariage.

Il le fit au procès de l'opposition du Prevost des Marchands & Eschevins de la ville de Paris, contre 4. articles de l'ancienne Coustume pour les ventes & rentes constituées à prix d'argent.
Arrest sur l'opposition, qui ordonne la radiation des articles.
Raisons pour lesquelles du Molin se maria.
1558.
Il épousa en secondes nocces Jeanne du Vivier.
Epithalame fait sur ce mariage par luy transcrit en fin de son Commentaire sur la Coustume de Paris.
Il paracheva le 2. partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris.
L'Index fut fait par Charles du Molin son fils aîné.
Le Livre fut dédié au Roy Henry II.
L'Index du Livre.

Il acheva le neuvième Juillet de la mesme année mil cinq cent cinquante-huit la seconde partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris, contenant les treize articles du titre des Centives, *e* l'ayant commencée & grandement avancée es années mil cinq cent trente-neuf, mil cinq cent quarante, & une partie de mil cinq cent quarante-un. *f* Le premier ouvrage qu'il donna au public après son retour d'Allemagne, Charles du Molin son fils aîné, en ayant transcrit une partie comme il dit luy-mesme, *g* & fait la table du Livre, suivant qu'il est porté aux premières éditions, *h* ce qui a été changé en l'édition de Denis Godefroy mil cinq cent nonante-sept, & aux suivantes, esquelles les Tables de deux parties du Commentaire sont beaucoup plus amples, que celles des premières éditions. Il fit imprimer cette seconde partie *i* avec la première, corrigée en quelques articles, & beaucoup plus ample que la première édition: *l* La dédia au Roy Henry II. par l'Epistre liminaire Françoisse du dixième Juillet mil cinq cent cinquante-huit, où il dit que cette seconde partie, quoy que plus courte, vaut mieux, & est plus limée que la première, en consequence dequoy il ne doute point qu'elle ne soit receüe avec la mesme célébrité, tant en France, qu'aux Provinces étrangères. Les Epigrammes Latins qui sont en la fin du Livre, composez par les bons esprits du temps, montrent combien cet ouvrage estoit désiré, & avec quelle impatience il estoit attendu. J'ay rapporté *m* le jugement du public & celui de l'Auteur, sur l'une & l'autre partie de ce Commentaire sur la Coustume de Paris.

CHAPITRE XVII.

Des Livres qu'il a fait imprimer en 1559. & 1560.

a Des années
 1560. &
 1566.
 b A Paris
 chez Poucet
 le Proux. &
 à Lyon chez
 Claude Sem-
 mion. en
 1560.
 c P. 1058 &
 1095. de
 l'éditum de
 1625.
 e En 1560.
 la première
 fois.
 d L'Epître
 liminaire 27
 du 1. Juin
 1560.
 e Des 25.
 Février 1557
 & 25 Juillet
 1559.
 f Epistol.
 mens. De-
 cemb. 1561.
 Syncera Ju-
 rispruden-
 tia Studio-
 sis.
 g Chap. 25.
 h P. 1036.
 de l'éditum
 de 1625.
 i Chap. 13.
 j Du 14 Oc-
 tobre 1559.
 m Traict de
 in offic te-
 stam. donat.
 & doti. nu.
 79. fine.
 epist. 15.
 Julii 1554.
 ad lac. de
 Lignetis,
 pœria ad
 consil Phil.
 Decii. epist.
 1. Januar.
 1561. ad
 Franc. Col-
 lignium
 Andelotii
 fine, epist.
 mens. De-
 cemb. 1561.
 Syncera Ju-
 rispruden-
 tia Studio-
 sis.
 epistol. ad
 Christoph.
 Thua n. 13.
 Novemb.
 1566.
 n Præfat.
 ad Consil.
 Alex. fine.
 en l'Epître du 13. Decembre 1543. au sieur de Chemans Garde des Sceaux de France, mise au devant du 4. livre des Conseils, lib. 3. consil.
 214. nu. 2. & cons. ult. 217. fine.
 o Juvenalis sat. 7.
 p §. 71. glos. 1. num. 48. fine.
 q L. cum de lanionis 28 §. idem consultus, ff. de fund. instr. vel instrum. leg.
 r Ils sont transcrits en fin de la 2. partie du Commentaire sur la Coustume de Paris.

EN l'an mil cinq cent cinquante-neuf le 1. Mars, il fit avec quatre anciens Advo-
 cats du Parlement, Anne Verrier de Chappes, François de la Porte, Jacques Can-
 naye, & François de Marillac, la celebre Consultation *in causa Martini ab Aragonia,*
Ducis Villa Hermosa, Comitis Ripacurcia, sur les plus belles questions des matieres de
 substitutions & fideicommiss, mesmes pour la restriction aux quatre degrez., avant les
 Ordonnances d'Orleans & de Moulins: *a* & sur les nouveaux memoires à luy envoyez
 d'Espagne, il fit une seconde Consultation en la mesme Cause le dix-huitième Decem-
 bre ensuivant: lesquelles deux Consultations qu'il fit imprimer en la mesme année mil
 cinq cent cinquante-neuf, *b* se trouvent dans le second Tome de ses Oeuvres. Je ne
 sçay pourquoy il n'a point mis ces deux belles & doctes Consultations dans le tome ou
 corps de ses Conseils, qu'il fit imprimer bien-tost après, *c* & les dédia à Anne Duc de
 Montmorency, Connestable de France; *d* dans lequel sont tous les Conseils qu'il a
 faits tant à Paris, qu'en Allemagne, & en la Franche-Comté, dont il a esté parlé dans
 l'ordre du temps, mesme ceux depuis son retour d'Allemagne, comme les quarante-
 neuf & cinquante. *e* Au mesme temps il fit imprimer le traité de *Dignitatibus, Magi-*
stratibus, & Civibus Romanis, qu'il dit s'avoit fait & composé en la ville de Tubinge,
 pendant son sejour d'Allemagne, lors qu'il expliquoit la loy *placet, C. de sacros. Eccles.*
 avec lequel traité, il en avoit fait un autre au mesme temps de *Muneribus & Honoribus,*
 qui luy fut dérobé & retenu par ceux de Montbelliard, & est perdu comme il a esté
 dit cy-dessus, *g* celui de *Magistrat. & Civit. Rom.* est en la fin du premier volume de ses
 Oeuvres. *h*

En l'an mil cinq cent soixante, il fit imprimer à Lyon, chez Antoine Vincent, le
 Livre intitulé *Novus intelligit quinque legum,* dont a esté parlé cy-dessus, *i* & le dédia
 à Charles de Marillac, Archevesque de Vienne, frere de Gabriel de Marillac Advo-
 cat du Roy au Parlement. Dans l'Epître liminaire, *l* il fait une plainte, qui luy est fort
 frequente dans tous ses Ecrits, *m* de l'ingratitude du siecle, qui luy avoit rendu inutiles,
 non seulement les longs travaux de ses estudes, mais outre ce luy avoit causé des perse-
 cutions, & des miseres & afflictions insupportables: & luy eût bien mieux valu suivre
 le conseil de ses amis, de donner plutôt à sa famille, & à l'établissement de sa maison,
 les fruits de ses travaux infatigables, que de les dévouer tous au public, comme il avoit
 fait. Il s'en estoit plaint dix-sept ans auparavant en son ouvrage sur les Conseils d'Ale-
 xandre, *n* & l'a continuée depuis en toutes les rencontres, comme en ayant un grand
 ressentiment, & se trouvant reduit dans une necessité domestique qui l'incommodoit
 beaucoup, & principalement dans sa vieillesse. C'est ce que dit le Poëte,

Pœnituit o multos vana sterisque cathedra, &c.

Il le renvoye en la seconde partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris, *p* où
 rapportant l'allusion faite sur son nom, par un de ses amis, qui le trouvant ensevely dans
 les Livres de son Estude, luy demanda si dans cette severe & austere solitude, le bon
 vent faisoit bien tourner son moulin: il luy répondit par ce proverbe tiré du Jurisconsulte
Paulus, p Frumentum mecum molo inter metam & catillum, qui sont la meule superieure &
 l'inférieure: & s'expliquant, dit, qu'il entendoit par la meule superieure le jugement, le
 discernement, & la resolution des matieres; & par l'inférieure la varieté de ses lectu-
 res, & l'abondance des lieux que le labour infatigable de ses veilles luy acquerroit &
 fournissoit tous les jours. Mais la conclusion est, que ces deux meules fidelles compa-
 gnes du moulin de son estude estoient ingrates & infructueuses, & au lieu de le combler
 de biens, comme elles faisoient d'honneur, diminueoient son petit patrimoine & sa santé,
 qui de jour en jour en recevoit de grandes incommoditez; A quoy il faut ajoûter les
 vers elegiaques de François Gaulteron *r* à luy adressans, qui rapportent l'histoire de ce
 Colloque.

Deux cele-
 bres consuls
 in causa
 Ducis Vil-
 lae Hermo-
 sae.
 Le volume
 des consuls
 de du Maine
 au Connestable de Mont-
 morency.
 Le Traict de
 Dignitat.
 Magistrat.
 & Civibus
 Roma.
 Celuy de
 Muneribus
 & Honoribus
 dérobé
 & perdu.

1560.
 Novus in-
 telligitus
 quinque
 legum.
 Dedit à
 Charles de
 Marillac
 Archeves-
 que de Vien-
 ne.
 Se plaint de
 l'ingratitude
 du siecle.
 Il a esté in-
 commodé en
 ses biens.

Explication
 du proverbe
 inter me-
 tam & ca-
 tillum.

CHAPITRE XVIII.

Dés Livres qu'il a fait imprimer en l'an 1561.

1561.

EN l'année mil cinq cent soixante-un il donna au public son Commentaire sur la rubrique, & la loy premiere & deuxieme ff. de verbor. obligat. ensuite duquel est son second Labyrinthe, dont le titre est, *Extrictio labyrinthi divicani & individui*, qui tombe dans l'explication de ces deux loix & des suivantes, le tout tiré de ses leçons de Tubinge & de Dole, comme il a déjà esté touché. *a* Ce Livre est dédié à Antoine de Bourbon Roy de Navarre, *b* duquel & de la Reine de Navarre il estoit Conseiller & Maistre des Requestes. En la mesme année, il publia son troisieme Labyrinthe, intitulé *Extrictio labyrinthi sexdecim legum*: & un autre traité dont le titre est, *Novus & analyticalicus intellectus quatuor legum*: & un troisieme sur l'explication d'autres loix. Le premier fut dédié à Gaspar de Colligny Admiral de France, & les deux autres à François de Colligny Dandlot son frere, Chevalier de l'Ordre du Roy, par deux Epistres d'une mesme date, *c* comme les Lettres de privilege pour l'impression de ces trois traitez, & le precedent de *verbor. obligat. & de divid. & individ.* *d* Il dit en l'intitulation de ces trois derniers traitez, que c'est un ouvrage nouveau, qu'il a tiré d'un plus grand œuvre appellé *Novi intellectus in leges Digestorum & Codicis*, dont il a esté parlé cy-dessus, *e* qui avoit esté par luy commencé, & grandement avancé dès l'an mil cinq cent quarante-un, & l'ayant communiqué au mesme temps à François de Montholon, lors President au Parlement, & depuis Garde des Seaux de France, fut par luy approuvé & admiré, *f* mais depuis discontinué par les autres ouvrages dans lesquels il s'engagea insensiblement, & par les persecutions qui causerent son exil d'Allemagne: de sorte qu'il ne l'a point achevé, & n'en a donné au public que les traitez particuliers, ou les Commentaires des Loix, qu'il appelle *Extrictiones labyrinthorum*, que j'ay remarquées en l'ordre & la suite des temps, dans lesquels il improuve & refute d'ordinaire, l'opinion de la plupart des anciens Docteurs & Interpretes du Droit, mesme de la Glose en plusieurs endroits.

Il fit aussi imprimer *g* en la mesme année mil cinq cent soixante-un, le traité de l'Origine, progrès & excellence du Royaume & Monarchie des François, & Couronne de France, dédié à Jeanne d'Albret Reine de Navarre, *h* lequel traité il a depuis traduit en Latin, & l'a fait imprimer en l'an mil cinq cent soixante-quatre. L'un & l'autre traité avoit esté par luy fait & composé dès l'année mil cinq cent cinquante-un; car les Lettres Patentes du privilege pour l'impression, qui sont au commencement du Livre, tant François, que Latin, sont du douzieme Février mil cinq cent cinquante-un. Il a fait sa declaration en l'Epistre à Anne de Montmorency, Connestable de France, *i* qu'il estoit zelateur du nom François, & de l'ancienne Noblesse, dignité, & vertu des François.

Le Commentaire sur le titre de verbo obligat. Le Traité de divid. & individ. Le sous dédié au Roy de Navarre. Traitez sur plusieurs loix. Deux à Gaspard & François Dandlot freres Oeuvre de du Molin intitulé Novi intellectus in leges Digestorū & Codicis. Il n'a point esté achevé. Traité François de la Monarchie des François Dedié à la Reine de Navarre. Par luy traduit en Latin. L'un & l'autre composé en 1551. au mesme temps que le Commentaire sur l'Esclz des peines d'ores. Il estoit grandement zelateur du nom François.

a Cy-dessus chap. 8. & 12. au commencement & 14. *b* L'Epistre liminaire est du 15. Octobre 1561. Lugduni apud Claudium Secretorium. 1562. *c* 1. Janvier 1561. *d* Du 26. Juin 1561. *e* Au chap. 15. *f* Tout ce cy est rapporté en l'Epistre du 23. Septembre 1550 & en celle du mois de Decembre 1561. Cynce Jurisprudencie studiosis, en fin de celle à Gaspard de Colligny, du 1. Janvier, dont il vient d'estre parlé. *g* A Paris & à Lyon. André du Chesne en sa Bibliotheca des Auteurs qui ont écrit l'Histoire de France, chap. 12. pag. 120. Jos. Simlerus epit. Bibliotheca Gesner. 1574. in catal. operum Caroli Molinzi. *h* L'Epistre est du 7. Septembre 1561. *i* Du 1. Juin 1610. dedicatoire de ses Conseils. Fator me zelatorem esse Francici nominis, & antique Francorum nobilitatis, dignitatis, & virtutis.





LIVRE TROISIEME.

CHAPITRE PREMIER.

*Du pillage des Maisons de du Moulin en 1562. Sa sortie de Paris
& ses voyages, pendant l'année 1562.*

a La præmio num. 18. maledictio illis seditionibus popularibus anni 1562. sub quibus utrumque fere filiorum amici, domus mea urbana & rustica ex-pilata, nec non Bibliotheca mea, &c.
b En la défense contre les calomnies des Calvinistes, num. 68. & suivants: Et en la Préface de la collation & union des quatre Évangélistes du mois d'Aoust 1565.
c En la défense préalable contre les calomnies des Calvinistes, num. 56. 66. 76. & suivants: & après, chap. 9. de l'édition in præmio, nu. 18. anno 1562. sub quo utrumque fere filiorum amici.
d Comment. in Conser. Paris. Par. 1 §. 1. gloss. 1. num. 30.



ES Guerres de la Religion & de la Ligue, qui causerent en l'année mil cinq cent soixante-deux dans la ville de Paris, les seditions & les ravages marquez en l'Histoire, contraignirent Charles du Molin d'en sortir le troisième Juin avec sa femme & ses enfans, après avoir encore souffert le pillage de sa maison de Paris, & de celles des champs; mesmes d'une bonne partie de ses Livres & de ses Ecrits, dont il se plaint en la seconde édition de la premiere partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris a: Il fait le recit de sa sortie & de son voyage

en quelques endroits de ses Oeuvres, & dit b qu'il fut premierement en la Beausse, & au Perche visiter ses parens, passa à la Ferté le sixième Juillet, de là à Favieres chez un sien cousin, & prit son chemin à Orleans, où il arriva le trentième du mesme mois, & commença à faire ses leçons publiques en Theologie le troisième Aoust, depuis les deux heures après midy, jusques entre trois & quatre, le tout gratuitement. Il fut grandement persecuté par les Ministres, en haine de ce que quelque temps auparavant il s'estoit retiré de la compagnie de Jean Calvin leur Patriarche, & des Calvinistes, à cause de leur damnable & pernicieuse doctrine, & de ce que les Ministres emissaires du Consistoire de Genève, entreprenoient ouvertement de détruire l'autorité du Roy & de ses Magistrats, & d'opprimer les personnes doctes, & tous les gens de bien; leur ambition & insolence estant cause de toutes les seditions de Paris, & generalement des troubles & desordres de la France.

Il perdit en cette année Louys du Molin son second fils, qui mourut à Orleans, & courut hazard de perdre l'aîné nommé Charles, qui fut fort malade au mesme temps, ce qu'il a remarqué au lieu déjà cotté de la premiere partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris, d & sortit d'Orleans le second jour d'Octobre, pour se garentir de la persecution des Ministres ses plus cruels ennemis, vint descendre en la maison du sieur de Louville son cousin, & trois jouts après en partit pour aller au lieu d'Allonne en Beausse, qui est une Chastellenie à quatre lieuës de la ville de Chartres, écheuë à ses enfans, par la succession de Louyse de Beldon leur mere, sa premiere femme: & prenoit qualité de Seigneur d'Allonne & de Mignaux, comme j'ay veu dans plusieurs actes par luy passez; mesmes dans aucunes des Lettres de privilege pour l'impression de ses Livres, & donnoit à Charles du Molin son fils aîné, la qualité d'Escuyer Seigneur d'Allonne: de là il fut à Villereau, où il fit & composa un petit Catechisme ou sommaire de la doctrine Chrétienne Latin & François, qui fut au mesme temps traduit en Grec par Louys de Villereau, fils aîné du Seigneur du lieu où il estoit. f Quelques Autheurs François en font mention. g Mais n'estant point en seureté dans ce lieu, à cause des troupes qui courtoient par tout le pais, & ne voulant pas suivre le camp du Prince de Conde, il prit resolution de retourner en la ville d'Orleans, & y continuer l'exercice de ses estudes pendant ce temps miserable & calamiteux.

f En la défense préalable contre les calomnies des Calvinistes, nu. 81.

g François de la Croix du Maine, en sa Bibliothèque Française, page 47. Voy le chap. suivant.

Il va en Beausse, au Perche, à la Ferté, à Favieres, à Orleans. Il y fait des leçons en Theologie. Est persecuté par les Ministres. Ministres causent tous les troubles & desordres de la France. Mort de Louys du Molin son second fils. Il se retire d'Orleans. Chastellenie d'Allonne en Beausse, qui appartient à ses enfans, comme héritiers de leur defunte mere. Il fait un petit Catechisme Latin & François, contenant le sommaire de la doctrine Chrétienne. Traduit en Grec par Louys de Villereau. Il retourne à Orleans.

CHAPITRE II.

Du retour & residence de du Molin en la ville d'Orleans, assiegée par le Duc de Guise, de son voyage à Lyon, & des Livres qu'il composa en 1563.

EN l'an mil cinq cent soixante-trois, peu de temps après son retour, & residence en la ville d'Orleans, le siege y fut mis par le Duc de Guise: pendant lequel ayant emprunté

emprunté plusieurs livres de ses amis, il entreprit le penible travail de la composition d'un livre intitulé : *Collatio & unio quatuor Evangelistarum*, a & des annotations qui sont en la fin ; dans laquelle collation il improuve & refute puissamment celle de Jean Calvin, comme remplie de grandes fautes & d'erreurs : & principalement en ce que contre le conseil manifeste du saint Esprit, & le sentiment de l'Eglise universelle, & de tous les Peres, il ne comprend dans la sienne, par une presumption humaine, & un esprit particulier, que trois Evangiles au lieu de quatre : ce qui offense le texte sacré de l'Evangile, & change le fil, la suite, & la verité de l'Histoire Evangelique. Il travailla à cét ouvrage l'hyver entier, nonobstant la maladie asthmatique ou de courte haleine, dont il fut affligé jour & nuit, durant un mois entier : dans laquelle composition il dit avoir esté grandement soulagé, (comme il l'avoit esté en la seconde partie de son Commentaire sur la Coutume de Paris) b par Charles du Molin son fils aîné : & que Dieu ayant conduit son travail jusques à la fin, il espere avoir trouvé le vray moyen & le droit fil de l'harmonie, conference & union des quatre Evangelistes, sans rien changer, ny transposer du texte, en mettant en évidence le vray cours de toute l'Histoire Evangelique. Il composa cét ouvrage premierement en François pour en faire participante toute la France : mais prévoyant l'envie & la maladie des Calvinistes, qu'il avoit déjà expérimentée, il le mit en Latin.

Le siege d'Orleans ayant esté levé, apres la mort du Duc de Guyse, tué par Jean Polerot sieur de Mercy, c du Molin revint au lieu d'Allone, & ne trouvant point de seureté d'aller à Paris, à cause de la rebellion de la populace, il fut à Lyon, où il porta plusieurs de ses compositions prestes à imprimer, & extr'autres son Commentaire François sur les abus des petites dates, augmenté ; sa collation & union des quatre Evangelistes : le Decalogue tiré de la verité Hebraïque, avec annotations en marge, puiffées de la sainte Esriture ; d son Catechisme dont il a esté parlé, e qui a cause de sa brieveté, fut imprimé à Lyon en quatre ou cinq jours : & une Apologie contre un livre intitulé, *La défense civile & militaire des Innocens, & de l'Eglise de Christ*, dont un Auteur du temps fait mention, f & luy fut derobé un autre petit livre contre les Anabaptistes, g écrit de la main de Charles du Molin son fils, & additionné de la sienne, lequel il ne pût recouvrer.

Les Ministres de Lyon prirent occasion tant de son Catechisme, que des autres livres & compositions cy-dessus, de luy susciter une calomnieuse accusation, sous pretexte de laquelle ils le firent arrester prisonnier le dix-neufiéme Juin mil cinq cent soixante trois : h Mais le sieur de Soubize Gouverneur, luy ayant donné des Juges, par-devant lesquels il respondit, & proceda volontairement, quoy qu'il ne fust point leur justiciable, il obtint son élargissement le vingtième jour de son emprisonnement, ayant avec generosité & charité Chrestienne pardonné, & remis tous les despens, dommages & intersts à ses adversaires.

Pendant son séjour à Lyon, il fit reimprimer à ses despens, i son Commentaire François sur les abus des petites dates, qui est plus ample de la moitié, voire des deux tiers, que le Latin imprimé en mil cinq cent cinquante-deux, & le François imprimé la premiere fois en mil cinq cent cinquante quatre : car il contient sept cent pages, & le premier deux cent quarante cinq seulement. Ces augmentations avoient esté par luy faites trois ans auparavant, an mil cinq cent soixante-un, depuis son retour d'Allemagne, ce qu'il a remarqué en une apostille en marge, à la fin de l'epistre liminaire qui est en cette édition de mil cinq cent soixante quatre, portant, qu'il fit l'epistre Latine pour les Allemans, en l'impression de Basle mil cinq cent cinquante deux, & fit tout l'œuvre François à Paris en mil cinq cent soixante un. L'intitulation contient la mesme chose, que les Commentaires ont esté par luy composez en Latin, & dix ans apres reconnus, mis en François, & augmentez par le mesme Auteur, qui se qualifie Jurisconsulte de France & de Germanie, Conseiller & Maistré des Requestes ordinaires des Rois & Reines de Navarre, lesquelles qualitez ne sont point aux éditions de mil cinq cent cinquante deux & mil cinq cent cinquante quatre Latines & Françaises. Au titre de l'epistre liminaire, il dit que dautant qu'elle estoit Française, & que chacun la lisoit, l son Commentaire fut tost apres calomnié asprement & detesté par les Cardinaux, & leurs creatures, estant lors auprès du Roy, & par ceux de la Faculté de Theologie de Paris à la grande oppression de l'Auteur, sa maison & famille. Il ajoute, que l'epistre avec le livre fut envoyé au Roy, estant lors en son camp dans le Piedmont, non par luy, la faculté luy en ayant esté ostée, mais par le Cardinal retournant de sa legation de Rome, avec lettres de mespris, & pleines de griéves menaces, nonobstant quoy le Roy trouva l'epistre bonne. Ce sont les termes de l'intitulation de l'epistre, auxquels je n'ay rien changé, & que j'ay voulu rapporter, tant pour la verité de l'histoire, que parce que les exemplaires de cette édition sont tres-rare, & ne s'en trouve rien dans les trois tomes des œuvres de du Molin, imprimez à Paris, soit de la premiere ou seconde édi-

a Cety est rapporté par luy en la preface du livre, & en la défense contre les calomnies des Calvinistes, num. 82. & seq. cy après chap. 7.

b Cy-dessus livre 2. chap. 16. sur la fin.

c Le 24. Fevrier 1563.

d Il fait mention de ce Decalogue, en la défense contre les calomnies des Calvinistes num. 105. e Au chapitre précédent.

f Antoine du Verdier en sa Bibliothèque, p. 157.

g En la dite défense, num. 98.

h En la mesme défense contre les Calvinistes, num. 97. & suivants.

i Cette édition porte, A Lyon pour le dieu de Molin 1564. avec privilege du Roy, qui est le mesme du 28. Fevrier 1551 transféré au commencement du livre, n'y en ayis point ou de nouveau pour cette édition. Voyez-dessus livre 2. chap. 2. & 15.

l Tous ce qui suit est le propre texte de du Molin, auquel je n'ay rien voulu changer : il dit la mesme chose au traité Latin & François de la Monarchie des François, num. 190.

son Livre intitulé, Collatio & unio quatuor Evangelistarum, contre celle de Jean Calvin.

Il le composa premierement en François.

Le siege d'Orleans levé par la mort du Duc de Guyse, fut par Polerot.

Du Molin se retire à Lyon.

Catechisme ou sommaire de la doctrine Chrestienne. Livre contre les Anabaptistes.

Les Ministres de Lyon le font emprisonner.

Il est élargy. Et vint généralement tous les despens, dommages & intersts à ses adversaires.

Seconde édition du Commentaire François sur les petites dates, de beaucoup augmentée en 1564. Cette augmentation faite en 1563.

Titre du livre en cette édition.

De l'epistre liminaire.

en Tom 3.
col. 413. de
Pédouze de
1624.

tion, n'y ayant que le Commentaire Latin imprimé en mil cinq cent cinquante deux, & non le François, soit de la première ou seconde édition de mil cinq cent cinquante quatre & mil cinq cent soixante quatre : Et dans la préface de cette dernière édition de mil cinq cent soixante quatre, qui est très ample, il fait le récit des persécutions qu'il a souffertes depuis la première édition Latine de mil cinq cent cinquante-deux, & la Française de mil cinq cent cinquante quatre, ce qui a été rapporté cy-dessus dans le détail en son lieu.

Le Commentaire François de du Molin contre les petites dates, sous de la première ou seconde édition, n'a point été mis dans le corps de ses œuvres. Ceux de l'Université de Valence luy offrent une chaire.

n En la défense susdite contre les Calvinistes, num 100. & suivants.

Au même temps ceux de la ville de Valence envoyèrent vers luy, pour le prier de venir faire des leçons en leur Université, luy offrant une maison Doctorale, & douze cent livres de gages par an, n ce qui fut traversé par l'envie & la jalousie des Ministres, ses ennemis conjurez.

CHAPITRE III.

De son retour à Paris, & des celebres Consultations qu'il fit en l'année 1564.

a En la mesme défense, num 99.
b Avant l'Ordonnance de l'an 1563. art. 29.
c De l'an 1560. art. 1. d Lib. 36. Historiarum sui temporis, p. 293.
e Rodolphus Hospinianus Hist. Jesuiticæ, libro 2. cap. 1 fol. 87. 88. Jac. August. Thuanus, lib 37. Hist. p. 314. 318 & seq. Pasquier en ses Recherches de la France, liv. 3. ch 36. 37. & 38. & de la dernière édition ch 42. 43. 44. Antoine Loyseau au Dialogue des Advocats du Parlement de Paris. Pierre Ayrault en son 20. plaidoyé, Le Merveilleux Jesuite imprimé à Paris en 1626 p. 315. & suivants, où est le plaidoyé en tier de M. du Mesnil. Fl. 12. Février 1564. Jul. César Bulergerus Histor. lib. 2. anno 1564 pag. 51. interim Legati à Pontifice Hispanie Rege, ac Sabaudie Duce Kal. Febr. in aulam venere qui Regem orarent ut decreta S. Concilii Tridentini, per Gallias rata esset. A Rege Reginaque Legatis benignè responsum, tandem se imperfecta dimissi.

IL resolut de s'en revenir à Paris, & ayant passé en Gastinois, & en Beauvais, és maisons nobles de ses parens, a il arriva à Paris au commencement de l'année mil cinq cent soixante quatre, ou au mois de Janvier mil cinq cent soixante trois, selon l'ancienne computation de commencer l'année en Mars, & non en Janvier. b En cette année il fit trois fameuses Consultations, qui toutes ont trouvé place honorable dans l'Histoire du temps.

Consultation en la cause du Cardinal de Crequi Evêque d'Amiens.

La première qui est Latine, fut faite au mois de Mars, pour Antoine Dailly de Piquigny Vidame d'Amiens, député pour la Noblesse de la Province de Picardie, contre Antoine de Crequi auparavant Evêque de Nantes, nouvellement élu Evêque d'Amiens, & depuis Cardinal, grand ennemy des Protestans d'Allemagne : par laquelle il répondit que son election estoit nulle & invalide, pour avoir été faite sans y avoir appelé les Ordres de la Noblesse & du tiers Etat, suivant les Saints Conciles, constitutions & Ordonnances de nos Rois, même celles des Estats d'Orléans, c faite trois ans auparavant ; ce qui est rapporté en l'Histoire du President de Thou. d

Consultation en la cause des Jesuites, qui est transcrite toute entière dans Rodolphus Hospinianus.

La seconde Consultation aussi Latine, fut faite en la cause des Recteurs & Supports de l'Université de Paris, contre les Jesuites, qui avoient présenté leur Requeste au Parlement, pour estre aggregez & incorporez avec l'Université : en laquelle Consultation, il donna avis au Recteur de s'opposer à leur reception & installation, & leur dénoncer nouvel œuvre, par les raisons au nombre de neuf, qui y sont amplement contenues & dans les plaidoyez faits en la cause, par les Advocats, Estienne Pasquier pour l'Université, Pierre Verforis pour les Jesuites, & Baptiste du Mesnil Advocat du Roy, qui sont imprimez, & la Consultation e pareillement, & sur iceux intervint Arrest de provision au profit des Jesuites, qui leur permet d'ouvrir leur College, & d'enseigner la jeunesse ; laquelle provision a depuis passé en definitive.

Arrest de provision au profit des Jesuites, en 1565. le 5. Avril.

La troisième Consultation qui est Française, & en une affaire encore plus importante, que les deux autres, est du vingt-huitieme Février de la même année mil cinq cent soixante quatre, sur la question de la reception en France, ou du rejet du Concile de Trente. L'Histoire & les memoires du temps nous apprennent, que les Legats & Ambassadeurs du Pape, de l'Empereur, du Roy d'Espagne, & du Duc de Savoye, firent grande instance au Roy Charles IX. f pour la reception du Concile de Trente ; ce que ce Prince leur ayant refusé absolument, pour les causes & raisons qu'il leur bailleroit par écrit, & leur enverroient : ils redoublèrent leur Requeste, avec plus d'empressement. Ce qui obligea le Roy de leur dire, g qu'il ne pouvoit leur donner autre réponse, qu'il n'eust auparavant pris l'avis des Princes, & des principaux de son Conseil, dont l'assemblée fut faite au même lieu de Fontaine-bleau, au commencement du Careme, où furent mandez du Parlement, Christophe de Thou premier President, Pierre Seguier, Christophe de Harlay, Presidents, Baptiste du Mesnil & Edmond Boucherat Advocats du Roy, & Gilles Bourdin Procureur general, qui y demeurèrent huit jours entiers. Le Cardinal de Lorraine ayant de la part du Pape grandement insisté pour la reception du Concile, qu'il se promettoit faire signer au Roy, Michel de l'Hospital Chancelier de France y résista formellement, pour raison dequoy le Cardinal & luy eurent de grosses paroles, & Baptiste du Mesnil, premier Advocat du Roy, qui porta la parole, cotta plusieurs choses dans les neuf sessions du Concile, qui alloient contre les droits & l'autorité du Roy, & les libertez de l'Eglise Gallicane : ce qui fit remettre l'affaire à la my May ensuivant.

Consultation sur le Concile de Trente.

Instance faite au Roy Charles IX. pour la reception du Concile de Trente.

San refus. Nouvelle instance. Assemblée pour raison de ce à Fontaine-bleau.

Le Cardinal de Lorraine & le Chancelier de l'Hospital, se prirent de paroles sur la proposition de la reception du Concile.

Harangue de l'advocat du Roy du Mesnil, au Conseil du Roy.

Rege, ac Sabaudie Duce Kal. Febr. in aulam venere qui Regem orarent ut decreta S. Concilii Tridentini, per Gallias rata esset. A Rege Reginaque Legatis benignè responsum, tandem se imperfecta dimissi.

g Le 27. du mesme mois de Février.

CHAPITRE IV.

Des persecutions qu'il a souffertes pour ces trois consultations.

a Du 27. Fev. 1564.

b Le 13. Fev. 1564.

c Jac. Aug. Thuanus lib. 36. p. 293. & lib. 38. p. 362.

d L'Epistre Sommaire est du 28. May 1564. e En l'année suivante 1565. f Confil. 151. in sermone in principio, verbo reprehendas. g Imprimé à Paris chez la veuve Jean Guillemot, en l'an 1650.

h Au Livre precedent.

CE fut le sujet de cette consultation de Charles du Molin, *a* au commencement de laquelle il dit qu'aucuns vertueux, prudens & excellens personnages du Conseil Privé du Roy, avoient *b* mis entre ses mains, les neuf sessions du Concile, dont les six premieres avoient esté imprimées à Cologne en l'an mil cinq cent cinquante-un, & depuis à Anvers, & les trois autres à Paris : lesquelles veües & examinées, il dit son avis dans une liberté genereuse & Françoisise *c* que le Concile (hors ce qui est de la foy, la doctrine & les constitutions de l'Eglise, & la reformation des mœurs & des personnes, à quoy il n'y a rien à redire) ne peut & ne doit estre reçu au Royaume de France, tant pour les nullitez-en la forme de l'indiction, & de la tenuë : que par ce qu'il ordonne à l'égard de la police, plusieurs choses qui sont contre les anciens Conciles de France, contre les droits de la Couronne, la dignité & Majesté du Roy, l'authorité de ses Edits & Ordonnances, Arrests & Reglemens des Parlemens, & autres Cours souveraines, les decrets des Estats de France, les droits, libertez & immunitéz de l'Eglise Gallicane : Bref qui donne de justes & legitimes soupçons, que l'on veut introduire l'Inquisition en France. Et d'autant qu'en une chose de si grand prix concernant le public, ce n'est pas assez de rendre un simple avis, comme aux consultations particulieres & privées, il cote les nullitez au nombre de douze, & les raisons foncieres qui composent les cent articles de sa consultation, qu'il dédia à Antoine de Croisy Comte de Porcien, *d* & la fit imprimer en la mesme année à Lyon, sans privilege particulier du Roy.

Cette consultation a esté traduite en Latin, & imprimée à Poitiers avec une preface. *e* Il a representé en une de ses Notes sur les conseils de *Decius*, *f* ce qui se passa au Concile de Trente, sur le sujet du decret de la residence, & de la pluralité des Benefices. Une autre consultation a esté faite depuis sur la reception du mesme Concile de Trente : elle est entre les œuvres posthumes de Guy Coquille, *g* & attribuee à Antoine Loyfel Advocat en Parlement : en laquelle sont remarquez particulièrement les articles du Concile de Trente, qui sont contraires aux libertez de l'Eglise Gallicane, à l'authorité des Ordinaires, aux Ordonnances du Roy, & aux Arrests de la Cour : ce qui avoit esté touché auparavant cette dernière consultation, en l'assemblée tenuë à Paris en l'an mil cinq cent quatre-vingt treize.

La suite de ces trois consultations, & notamment de la dernière, contre le Concile de Trente, a esté funeste & déplorable à l'Authéur : car ayant reveillé & réüny la haine & l'envie de ses adversaires, personnes puissantes, mesme de ceux qui l'avoient entrepris & persecuté dès l'année mil cinq cent cinquante-deux, à cause de son Commentaire contre les abus des petites dates, & la cabale de Ministres, qui estoient ses ennemis cachez, pour les causes cy-dessus representées, *h* ils eurent le pouvoir de susciter les procedures, & de faire donner contre luy les Arrests que j'ay veus & extraits des registres de la Cour.

Summaire du conseil de du Molin. sur le Concile de Trente.

Il est dédié au Comte de Porcien. Note de du Molin sur le decret de la residence & pluralité des Benefices. Autre consultation sur le mesme sujet par Antoine Loyfel. Il y a beaucoup d'articles dans le Concile de Trente, contraires aux libertez de l'Eglise Gallicane. & aux Ordonnances du Roy. Les ennemis de du Molin conviennent sur ce point, & résolvent de le perdre.

CHAPITRE V.

Recit des interrogatoires prestez par du Molin, en la Cour, & des Arrests contre luy intervenus en suite, au sujet de sa consultation contre le Concile de Trente.

a Cts interrogatoires, le subséquens, & les Arrests sous titres des Registres de la Cour.

LE Mardy sixième Juin mil cinq cent soixant-quatre, *a* de l'ordonnance de la Cour, intervenüë sur la plainte & les conclusions des Gens du Roy, contre le livre de du Molin, il fut mandé & interrogé, non par des Commissaires, mais en pleine grand' Chambre. Enquis s'il a fait imprimer ledit livre, & par qui ? A confessé qu'il est vray, & l'a envoyé à Lyon : mais parce que beaucoup de gens en avoient eu une copie, tant au Conseil du Roy, qu'ailleurs, & que chacun en avoit des rapsodies & copies mal ordonnées, il l'a voulu mettre en meilleure forme, & le faire imprimer sur trois sessions qu'on luy a baillées, qu'il a pardevers luy. A luy remonstré que son livre porte qu'il l'a fait par l'avis de gens vertueux du Conseil Privé du Roy, auquel il a fait injure : outre, que si ce livre est porté es pais estrangers, cela le pourra mettre en dispute avec les voisins estrangers, mesme le Pape ; & d'ailleurs qu'il est expressément défendu d'imprim-

Premier interrogatoire du 6. Juin 1552.

Inconvénients que pourroit causer son livre.

b *Edict du Roy Henry II. de l'an 1547. Autre à Chasteaubriant 1551. art. 6. 7. & suivants. Parvoit Edict du Roy Charles IX. à Montreuil le 29. Novembre ensuyvant : Et depuis par l'Ordonnance de Moulins art. 78 les mesmes defences avoient esté reiterées peu de temps avants l'impression du livre de du Molin, par Arrest de reglement du 12. Janvier 1564 donné sur les remonstrances des Livresmans du Prevost de Paris, & conclusions du Procureur general, publiées le mesme jour a son de Trompe par les carrefours de la ville & faux-bourgs de Paris. Ce que l'on s'obligeoit rendre irrecevable la faute de l'Auteur du livre, ancien Advocat en la Cour : joint la qualité & importance de l'affaire, & la conjuncture du temps.*

c *Le registre porte, les grand Chambre, du Conseil, horsmis ceux du Comte de Dampmarie, & de la Tourneille, assemblés.*

d *C'est tous au commencement de la Consultation.*

e *Ces trois sessions ont esté imprimées à Paris, in Officina Reginaldi Calderii. & Claudij ejus filii, an. 1546. in 8.*

f *Le livre imprimé porte ces mots, à Lyon pour ledit du Molin 1564.*

g *Baptiste du Mesnil pris ces conclusions, elles sont contenues aux autres registres concernant l'affaire.*

h *C'est le Mercredi 7. Juin 1564.*

mer, ou faire imprimer livres nouveaux, sans le congé & permission du Roy, b par-lettres signées d'un Secretaire d'Etat, & scellées du grand Iceau, ou de l'autorité de la Cour. A dit qu'il y a vingt-cinq ans qu'il a fait beaucoup de beaux & de bons livres, utiles au public ; & n'eust fait imprimer celuy-cy, n'eust esté qu'il y avoit beaucoup de gens qui le faisoient publier mal ordonné, & sans ordre : & ne voulant endurer que quelqu'un en abusast, il y a environ un mois qu'il en écrivit à Monsieur le Chancelier, pour avoir privilege special, combien qu'il en ait un general, & n'en a eu nouvelles ; & voyant l'inconvenient qui pouvoit venir de ces rapsodies qui couroient, a mieux aimé le laisser aller, & ne l'a fait que pour monstrer la verité, & pour l'honneur de Dieu, & non pour engendrer des differends. Ne scait qui l'a imprimé ; bien est vray qu'il en avoit écrit à un Senneton de Lyon, qui ne luy a fait responcé. Sur ce l'heure ayant sonné, il se seroit départy, & l'interrogatoire continué au lendemain.

Auquel jour Mercredy septième Juin e veués les conclusions du Procureur general, sur les interrogatoires du jour precedent, faites à Charles du Molin, & ses responces & confessions, luy remandé, preiens les Gens du Roy, luy fut dit, que l'heure ayant sonné, on ne l'avoit peu enquerir sur ce que dans le livre par luy fait, il avoit mis, d que par aucuns tres-vertueux, prudents, & tres-excellens personages du Conseil Privé du Roy, il avoit esté requis mettre en avant les raisons y déduites, qui estoit en ce faisant toucher l'honneur de ceux du Conseil du Roy. A quoy il auroit respondu, qu'il y vaqua avec eux le Dimanche de la Quinquagesime, & les Lundy, Mardy & Mercredy ensuyvans : & que ce n'estoient tous les Conseillers du Roy en son Conseil, mais aucuns. Enquis quels ? dit, qu'il n'est tenu de les nommer, parce qu'ils vinrent au conseil à luy, & apporterent trois sessions du Concile, imprimées à Paris, par privilege du Roy, avec quelque missive qu'il a rompué, afin qu'il feuilletast lesdites trois sessions, & mist son avis sur icelles. Enquis où le livre a esté imprimé ? dit, qu'il avoit écrit à un Senneton à Lyon pour l'imprimer, & n'en a eu nouvelle. Si le livre n'a pas esté imprimé à Paris ? dit ne sçavoir où il a esté imprimé, & si ç'a esté à Lyon ; f mais n'a esté imprimé à aucuns serviteurs, ou facteurs, dont il ne sçait le nom. Enquis s'il a baillé l'original écrit de sa main, pour l'imprimer ? dit, qu'après avoir eu propos avec plusieurs, il l'a baillé à un qu'il ne connoist, auquel il s'est fié, & l'on luy a apporté peu d'exemplaires ; que c'est comme un facteur ou solliciteur. Qu'il ne l'a fait que pour l'honneur de Dieu & du Roy, & pour la police, la paix & la tranquillité du Royaume, n'entendant par-là faire tourner une guerre entre le Roy & les estrangers. A luy remonstré que par son livre il a déclaré le Concile schismatique, heretique & nul : Il respondit que ce sont les moyens par lesquels il peut estre empesché ; & que ce qu'il en a fait est une consultation privée, sur ce qu'il a sceu que l'on imprimoit & publioit les sessions du Concile, sans ordre du Roy ; & a laissé aller son livre en la forme qu'il est, non par mépris de l'autorité du Roy & de son Conseil, ny de la Cour.

Luy retiré, les Gens du Roy g dirent, que l'affaire estoit de la qualité de celles dont il falloit avertir le Roy ; & requierent qu'il plust à la Cour luy en écrire, afin que sur ce il commande ce qu'il luy plaira ; & cependant que du Molin fust tenu resider en la maison, qui luy seroit baillée pour prison : Avec defences de vendre & débiter le livre ; à quelque personne que ce soit ; & que ceux qui se trouveroient imprimez, fussent saisis par les Ministres de Justice.

Sur ces conclusions intervindrent deux Arrests le mesme jour ; h Le premier portant qu'il seroit écrit au Roy, & cependant du Molin envoyé en la Conciergerie du Palais, par le Contrehuis, pour y demeurer jusques à ce qu'il eust esté oüy & interrogé sur les demandes, requestes & conclusions du Procureur general du Roy : Et s'il presente requeste pour estre mis en la garde d'un Huissier, il sera mis chez l'Huissier Pean, auquel pour ce mandé, fut enjoint le mener presentement en la Conciergerie. Et arresté que deux des quatre Notaires & Secretaires de la Cour se transporteront au logis dudit du Molin, pour faire perquisition de la minute originale du livre, afin de l'apporter & mettre au Greffe de la Cour : Ensemble tous & chacuns les livres qui se trouveroient intitulez du Conseil, sur le fait du Concile de Trente : Et outre que defences seroient faites à tous Imprimeurs & Libraires, de vendre ou exposer en vente le livre. L'autre Arrest porte, que la Cour oüy le Procureur general du Roy en ses remonstrances, & luy ce requerant, a fait inhibitions & defences à tous Libraires, Imprimeurs, Colporteurs, & autres quelsconques, d'imprimer, vendre, ny exposer en vente, soit en public, ou secret, un petit livre intitulé, *Conseil sur le fait du Concile de Trente, reception ou rejet d'iceluy, composé par Maistre Charles du Molin Advocat en la Cour, & à toutes personnes de*

Defenses d'imprimer livres nouveaux, sans lettres de privilege signées d'un Secretaire d'Etat, & scellées du grand Iceau, ou par la permission de la Cour.

Thuanus lib 35. Hist. tot. p. 252. Le Registre de la Cour du 15. Septembre 1563. contenant les conclusions de Baptiste du Mesnil Advocat general du Roy, sur la Declaration donnée à Montreuil le 29. du mesme mois. Second interrogatoire, du 7. Juin 1564. Il refuse de nommer ceux qui sont venus à luy pour conseil. Il déclare les causes & les motifs qui l'ont porté à faire la consultation contre le Concile de Trente.

Conclusions des Gens du Roy.

Arrest contre Charles du Molin. Son emprisonnement en la Conciergerie du Palais, par le contrehuis. Autre Arrest portant defences d'imprimer & vendre le livre. Intitulacion du livre de du Molin contre le Concile de Trente.

quelque

quelque estat, qualité & condition qu'elles soient, de l'achepter : Enjoint à tous ceux qui en avoient pardevers eux, de les mettre dans le jour au Greffe de la Cour : le tout sur peine de confiscation de corps & de biens ; ordonné, que l'Arrest seroit publié à son de trompe & cry public, par les Carrefours de la ville & fauxbourgs de Paris, & autres lieux accoustumés à faire cris & proclamations, à ce qu'aucun n'en pretendist cause d'ignorance. En execution duquel Arrest la publication fut faite le mesme jour, en la forme ordonnée par iceluy.

*Suppression
du livre.*

*Publication
de l'Arrest à
son de trompe
par les
carrefours.*

CHAPITRE VI.

De la declaration & protestation de du Molin dans ses écrits, pour le fait de ses consultations sur le Concile de Trente : Et des Lettres qui en furent écrites par le Parlement au Roy & à la Reyne, & au Chancelier ; Et leurs réponses.

*a In 1. édition
1. partit. Co-
ment. in
Confect.
Paris.
Procem.
num. 18.
Necnon
mensuris
illis carce-
ribus, quos
anno 1564.
mense Ju-
nio & Ju-
lio, summa
bonorum
omnium,
ipsum quo-
que Car-
oli IX. opti-
mi Regis,
& procerū
eius indi-
gnatione,
abolitione
Evangelii,
& pacis
publicæ,
Editorū-
que regio-
rum bis au-
ter sancito-
rum rebel-
libus, im-
putandum
est. Ce qu'il
rapporte plus
amplément
en la défense
contre les ca-
lumnies des
Calvinistes,
nu. 102.
prafat. in
collation.
& union.
quatuor
Evangelist.
b Charles IX
le 7 Juin
1564.
c Catherine
de Medicis.
Elles sont
traces brutes
du Teller.
d 6. Juin
1564.*

LE sommaire de ces interrogatoires, & de l'histoire entiere, est rapporté par du Molin en plusieurs endroits de ses œuvres, *a* où il dit que l'emprisonnement & detention de sa personne, pendant les mois de Juin & Juillet mil cinq cens soixante-quatre, dont il attribue la principale cause aux rebelles & factieux ennemis de la paix & du repos public, de l'autorité du Roy & de ses Edits & Ordonnances ; fut improuvé & detesté par sa Majesté, par les Princes & Grands de la Cour, & du Conseil, & par tous les gens de bien & bons François, & attira leur indignation. Que par ses réponses aux interrogatoires, il a reconnu ingenuement avoir fait le livre par le pur zele de Dieu & de la verité, pour la défense de l'autorité du Roy, & des droits de sa Couronne, & pour le bien & utilité publique. Lesquelles réponses il dit avoir faites avec modestie & retenuë, sans chaleur ny invective contre qui que ce soit, & dans le respect qu'il devoit aux Juges ; ce qui les rendit plus doux & favorables qu'il n'estimoit du commencement. Il ajoute qu'il disoit à sa femme, à ses enfans, & à ses amis qui le visitoient en prison, qu'il estoit resolu à la mort, les exhortant de prier Dieu pour luy, afin qu'il luy donnast la constance & la perseverance digne d'un genereux Chrestien.

*Auteurs de
l'emprison-
nement de
du Molin.*

*La modestie
& retenuë
dans il usa
dans ses ré-
ponses aux
interroga-
toires qui
luy furent
faits en la
Cour.*

Les Lettres que la Cour de Parlement écrivit au Roy, *b* à la Reyne, *c* & à Michel de l'Hospital Chancelier de France, sont dans le Registre, ensuite des Arrests. Celle du Roy porte, *au Roy nostre Souverain Seigneur* : la sousscription, *Vos tres-humbles & tres-obeyssans sujets & serviteurs les Gens tenans vostre Parlement*. Celle de la Reyne, *A la Reyne nostre Souveraine Dame*, *Vos tres-humbles & tres-obeyssans sujets & serviteurs, les Gens tenans le Parlement du Roy*. Et celle du Chancelier, *A nostre tres-honorable Seigneur Messire Michel de l'Hospital Chancelier de France, les Gens tenans le Parlement du Roy, vos freres*. Le sommaire de ces trois Lettres est, que le jour precedent d les Advocats & Procureur Generaux du Roy avoient fait remonstrance à la Cour, sur le livre n'aguere imprimé sous le nom de Maistre Charles du Molin Advocat en icelle, intitulé, *Conseil sur le fait du Concile de Trente* : au commencement duquel estoit écrit, qu'aucuns personnages du Conseil Privé avoient voulu avoir avis de luy sur la reception ou rejet dudit Concile : & combien qu'à la premiere feuille il fust mis, qu'il avoit esté imprimé à Lyon, par privilege de sa Majesté non daté, l'epistre liminaire estant du vingt-huitième May mil cinq cens soixante-quatre, à Paris : sur l'interrogatoire à luy fait, s'il ne sçavoit pas bien l'Edit du Roy, *e* prohibitif des impressions de livres nouveaux, sans permission scellée du grand scel ; il auroit fait réponse, qu'il le sçavoit bien, & en avoit écrit à Monsieur le Chancelier, sans en avoir eu réponse ; & qu'il avoit baillé le livre à un homme inconnu, pour le faire imprimer ; ce qui ne convient avec l'epistre, laquelle enseigne l'impression avoir esté faite à Paris, ville capitale du Royaume. Que le sujet du livre, & les raisons y déduites, publiées par impression & permission du Roy, empruntée, ne peuvent que nuire au repos que sa Majesté desire entretenir dedans & dehors son Royaume, le Parlement avoit avisé l'en avertir, & ce pendant arrester ledit du Molin prisonnier, & fait saisir les Exemplaires, avec défenses à tous d'en vendre. Que la licence des impressions en cette saison, où la division de la Religion engendre troubles & seditions, & la desobeissance aux défenses portées par l'Edit, *f* ne se trouve gueres qu'en ceux de la nouvelle opinion : *g* & que c'estoit à

*M'ontant
en prison, il
eut appré-
hension de la
mort.*

*La super-
scription &
sousscrip-
tion de la
Lettre éri-
te au Roy
par le Par-
lement.*

A la Reyne.

*Au Chan-
celier.*

*Sommaire de
ceux qui ont
écrit.*

*Edict du Roy
prohibitif
d'imprimer
livres nou-
veaux sans
permission
scellée du
grand scel.*

*Licence des
impressions
de livres
sans permis-
sion, com-
mune &
frequente.*

c Charles IX. à Monto, le 10. Septembre 1564. art. 3. & autres edictz, au chapitre precedent.

f Du Roy Charles IX. 1563. au chapitre precedent, vers le commencement.

g Dont du Molin faisoit profession, cy dessus, livre 1. chapitre 18. livre 2. chapitre 7. & 8.

sa Majesté d'y pourvoir, envoyant à cette fin le livre à Monsieur le Chancelier.

h A Lyon le
24. Juin
1564.

La réponse du Roy & de la Reyne *h* porte que le Parlement a tres-bien fait d'arrester du Molin prisonnier, au sujet de son livre imprimé sans permission expresse de sa Majesté, qu'il couvre du pretexte d'aucuns des Seigneurs de son Conseil, paravanture à tort & malicieusement; ce qui fait prejudice à la Compagnie, & doit estre averé & verifié: & à cette fin il est mandé au Parlement de l'enquerir & interroger bien avant sur ce poinct, & de ceux du Conseil, desquels il prétend à ce avoir esté incité, pour en atteindre la verité, & proceder en Justice ainsi que de raison; afin que l'exemple serve à contenir & luy & les autres, de mettre aucun livre en lumiere contre les défenses portées par l'Edit du Roy, comme il a fait. Et cependant sa Majesté ayant entendu qu'il estoit indisposé de sa personne, elle declare ne vouloir qu'il fust durement traité en prison, moyennant que la seureté y fust.

Réponse du Roy & de la Reyne aux Lettres du Parlement.

La principale cause de l'emprisonnement de du Molin, fut pour avoir fait imprimer son livre sans permission du Roy, contre les défenses portées par l'Edit de 1563. Arrest portant que du Molin seroit interrogé. Son interrogatoire.

Ces Lettres qualifiées missives dans le Registre, ayant esté, de l'Ordonnance de la Cour, communiquées au Procureur general, sur ses conclusions prises, luy present, par Baptiste du Mesnil, assisté de Edmond Boucherat, Advocats du Roy, intervint Arrest, *i* portant que du Molin seroit interrogé, suivant qu'il estoit mandé à la Cour par icelles, & pour proceder à l'interrogatoire, Estienne Chambon & François Thomas Conseillers commis, pardevant lesquels il subit l'interrogatoire ordonné, contenant en effet les mesmes réponses que par ses premiers interrogatoires.

i Le 20.
Juin 1564.

a Cette négociation est rapportée par du Molin, en la défense contre les calomnies des Calumnistes, num. 402. præfatio. in Collat. union. quatuor Evangelistarū.

b Donnies à Lyon le 21. Juin 1564. celles du Roy, signées, Chancelier. & contrasignées. Bourdin, & celles de la Reyne, signées. Cauchon: elles sont transcrites dans les Registres.

c Imprimées à Puchers en l'an 1565. page 144. Item a esté parlé cy-dessus, chapitre 4.

d Le 27. Juin 1564.

e Les grands Chambre, du Conseil, & Tourneelle assemblés. *f* Extrait du Registre de la Cour contenant ses conclusions.

g 5. Juillet 1564.

h Du Molin en la défense contre les calomnies

CHAPITRE VII.

Comme il fut élargi des prisons de la Conciergerie du Palais; & des livres qu'il fit imprimer depuis.

CEPENDANT Simon Bobé son gendre, Bailly de Coulommiers, qui avoit épousé Anne du Molin sa fille, fit un voyage à Lyon, où estoit le Roy, & par la faveur de Jeanne d'Albret Reyne de Navarre, & de Renée de France, Duchesse de Chartres & de Ferrare, desquelles il estoit Officier & Conseil, obtint des Lettres Patentes du Roy & de la Reyne, portant qu'ayant entendu l'occasion pour laquelle, le Parlement avoit puis naguères fait arrester & constituer prisonnier du Molin, & les procédures encommencées aleancontre de luy; & pour ce qu'il y avoit certains respects & considerations qui faisoient desirer à sa Majesté qu'il fust traité plus doucement qu'il n'avoit esté jusques alors, procedant en son affaire par les voyes accoustumées en semblables cas, il est mandé à la Cour, & expressément enjoint, que cessant toutes difficultez & longueurs, & sans vouloir plus particulièrement entendre les motifs du commandement, elle fasse, incontinent la Lettre receuë, mettre ledit du Molin en liberté, & le renvoye en sa maison, luy faisant expresses inhibitions & défenses, que sur peine de la vie, il n'ait plus à exposer, ny faire imprimer, ny mettre en lumiere aucuns livres, soit des choses qui appartiennent à l'État, ou qui dépendent de la Theologie, & concernent les autoritez des Conciles & du Saint Siege Apostolique, & qui au temps lors present pouvoient donner scandale, ou apporter trouble aux Sujets du Roy. Ces mesmes Lettres Patentes traduites en Latin, sont transcrites en fin de la consultation Latine contre le Concile de Trente, *c* & ayant esté receuës par la Cour, *d* elle ordonna qu'elles seroient communiquées aux Gens du Roy, pour y prendre leurs conclusions. Ils les prirent verbalement le Samedy premier Juillet mil cinq cens soixante-quatre, *e* & Baptiste du Mesnil premier Advocat du Roy, portant la parole, dit *f* qu'ils avoient veu les Lettres Patentes en forme de jugement, concernant le fait de Charles du Molin, & l'impression de son livre: & que par icelles il estoit mandé à la Cour, le mettre en liberté, inhibant en prendre connoissance; & suivant la resolution par eux prise, requirant de deux choses l'une, ou que ce fust avec severes & rigoureuses remonstrances, & défenses de tomber plus en telles fautes, ce fait renvoyé en sa maison, & *abstineat foro*: ou bien remonstrances au Roy, attendu que la Cour avoit déjà commencé à opiner en l'affaire, sans avoir toutefois Lettres Patentes, sur ce que toute maniere de gens se mettent temerairement à écrire pour imprimer, ce qui cause les agitations qui sont de present. Eux retirez, la matiere mise en deliberation, fut arresté que le Mercredy ensuivant *g* la Cour delibereroit sur les Lettres & conclusions, appelez les Presidents & Conseillers qui y estoient le dernier jour de la deliberation. Par Arrest qui intervint, *h* il fut élargy & mis hors des prisons de la Conciergerie du Palais, suivant les Lettres Patentes, sous les défenses y contenuës, sa maison de Paris luy ayant esté premierement donnée pour prison, & depuis celle des champs, à cause de sa maladie,

Sommaire des Lettres Patentes du Roy en forme de Jugement, qui ordonne l'élargissement de du Molin.

Communication des Lettres Patentes aux Gens du Roy.

Leurs conclusions.

Arrest d'élargissement.

des Calvi-
nistes, num.
102. 103.
or luy est au
délivré par
juste juge-
ment du Roy,
&c. Prefa-
tio. in col-
lation. &
unio. qua-
tuor Evan-
gelistarum.
Nequie-
quam ob-
sistentibus
clamoribus
ingētibus,
&c. senam
domi con-
suetas, de-
inde ob va-
letudinem
usque in
prædium
laxatus,
tandem pe-
nitens libe-
raret. Et
in 2. edit.
1. part.
Comment.
in Constat.
Paris. in
Proem.
num 29.
Respectu
anni 1564.
quo hæc in
carcere do-
mūs nostre.
Regis be-
neficio di-
ro Palati-
no carceri

& enfin élargy à pur & à plein. Ce qui est remarqué par luy, & par les Historiens & Au-
theurs du temps, l'un desquels, c'est le President de Thou, en parle avec moderation,
& dans la verité de l'histoire; & l'autre, c'est Jules Cesar Boulanger, avec un stile aigre &
plein d'animosité. Antoine Mornac i rapportant ce mesme Arrest d'élargissement, fait
une observation notable, que comme du Molin avoit esté envoyé en la Conciergerie par
le Contrehuis, suivant qu'il a esté remarqué cy-dessus, i ainsi il fut ordonné & arresté
par la Cour, qu'il sortiroit par la porte d'enhaut, comme innocent, & non par la porte
basse de la prison, qui est la sortie des coupables & criminels, afin que sa reputation de-
meurast entiere, & sans tache ny atteinte, & que ses liens semblassent plutôt rompus &
brisez, que dénoiez & lâchez, comme Joseph rapporte de luy-mesme, m quand il fut
délivré de sa captivité par l'Empereur Vespasien. Mais ce que le mesme Mornac rapporte,
n que du Molin, au sortir de la prison, jecta dans le feu & brûla le reste de son Com-
mentaire sur la Coustume de Paris; a esté refuté cy-dessus. o

En l'an mil cinq cens soixante-cinq il fit imprimer le livre Latin intitulé, *Collatio &*
unio quatuor Evangelistarum, qu'il avoit composé en la ville d'Orleans, pendant le siege,
en l'an mil cinq cens soixante-trois, p & dont Josias Simlerus, & autres font mention:
q Il le dédia au Roy Charles IX. par l'Epistre liminaire du premier Aoust de la mesme
année mil cinq cens soixante-cinq, & fut contraint de le faire imprimer à ses dépens, par
des étrangers, à cause des traverses à luy données par les Ministres, qui par voyes de fait
en avoient empesché l'impression aux Libraires de Paris & de Lyon, depuis deux ans que
le livre estoit composé & achevé. Dans l'intitulation de ce livre, & la Preface ou Epistre
au Lecteur, il prend qualité de Docteur és Droits, & Professeur des saintes Lettres: r en
laquelle Preface, & en d'autres lieux, s'il fait un ample recit des persecutions que les
Ministres luy firent souffrir pour la composition & impression de ce livre, qu'il avoit fait
exprés pour combattre la doctrine & les erreurs de Jean Calvin, ce qui a déjà esté tou-
ché cy-dessus; t & dit entr'autres choses, que le deuxième Octobre mil cinq cens soi-
xante-cinq, Nicolas Laurens, natif de la ville de Tournay, qui avec ses compagnons
étrangers, avoit imprimé le livre en un des faux-bourgs de Paris, passant par Geneve,
y fut arresté & constitué prisonnier, de l'ordre du Consistoire, qui sans l'entremise d'un
Seigneur de haute qualité, l'eust condamné à mort: & le 17. Decembre luy fit faire
amende honorable, & brûler le livre en sa présence par le Bourreau, en la place publi-
que, devant l'Hostel de Ville.

commutato, hæc emendamus. Jac. Aug. Thuanus Histor. lib. 36. p. 293. Ex carcere postea Regis diplomate emissus est, & plena
libertati restitutus, additè elapsus, ne quid ille in posterum in vulgus edere injussu Regis pollet; de cetero ejus rei cognitione
Senatui eodem diplomate interdicta. Jul. Caf. Bulergerus Historiarum sui temporis libro 2. anno 1564. p. 51. Carolus Molinæus
scripto nefario Concilium Tridentinum oppugnavit; quare offenso Senatu, carceri mancipatus est: unde Literis Regiis,
bonis omnibus frenentibus, emissus. Jodocus Ravesteyn Flaudet scripsit etiam contra Molinæum, pro Concilio Tridentino.
i L. 1. C. ex quibus caus. infam. irrog. & l. libertorum 11. §. si qua ergo. ff. de his qui not. infam.
j Chapitre 5. sur la fin.
k Joseph. lib. 4. ἀλιπίαι. Psal. 115. v. 7. ἀπὸ τοῦ τοῦ θεοῦ τοῦ διδραμῆναι τὰ κλάσματά της.
l Aux lieux presleguez.
m Livre 1. chapitre 15.
n Cy-dessus, chapitre 2. au commencement.
o In Epitome Bibliothecæ Contradi Gesneri, edit. an 1574. in Catalogo operum Caroli Molinæi. Gerardus Mercator scripsit
Harmoniam Evangelicam contra Carol Molinæum J. C. Gallum, Duisburgi anno 1592.
p Carol. Molinæus Jurium Doctor, sacrarumque litterarum Professor.
q En la défense contre les calomnies des Calvinistes, num. 103. 109. & surmms; & en la plainte par luy rendue à la Cour le 15. Fevrier 1566
dont est parlé cy-aprés, au chapitre 9.
r Au commencement du chapitre 2.

Authours
qui rappor-
tent cet Ar-
rest.
Du Molin.
Le President
de Thou.
Julius Caf.
Bulerger-
us.
Antoine
Mornac.
Du Molin
sorti par la
porte d'en-
haut.
Il ne jecta
point dans le
feu le reste
de son Com-
mentaire sur
la Coustume
de Paris,
comme au-
cuns ont
écrit.
1565.
Edition de
sa Collation
& union des
quatre Evan-
gelistes.
Il dedia le
livre au Roy
Charles IX.
Imprimé à
ses dépens.
& pour-
quoy
Il prend
qualité de
Professeur
des saintes
lettres
Est perses-
té par les
Ministres, à
cause de ce
livre.
L'Impri-
meur arres-
té prisonnier
à Geneve,
est bris-
sard de la
vie.
Condamné à
faire amende
de honora-
ble.

CHAPITRE VIII.

Plainte rendue au Parlement par du Molin, contre les Ministres.

LES outrages & autres plus grands par luy receus & soufferts pendant les années pre-
cedentes, & la puissante consideration que le public estoit autant & plus interessé
que luy, dans le procedé des Ministres, le contraignirent enfin de rompre son silence,
& d'en rendre sa plainte à la Cour, a contenant trente-quatre chefs d'accusation, sur
laquelle il obtint b commission d'informer. Cette fameuse plainte & accusation est
marquée dans l'Histoire du temps. c J'ay la plainte, signée, du Molin, & l'information
faite en vertu de la commission, d par l'Huissier Bouterouie, & Rivereau Adjoint,
qui m'a esté communiquée par François Bouterouie Procureur en la Cour, fils de l'Huif-
sier, & gardien de ses minutes. Elle est composée de quatre témoins contextes: & parce
que cette piece est rare, & contient de merveilleux secrets qui regardent l'Histoire du
temps, j'ay crû estre obligé de m'étendre en cet endroit, & d'en faire une petite digres-
sion. e

a Le 15. Fe-
vrier 1566.
b Le 20. du
mesme mois.
c Jac Aug.
Thuanus,
1,38. in fine.
anno 1566.
p. 362. &
363.
d Les 1. 6.
24. & 25.
Mars 1566.
qui marque
que dès lors
il n'estoit
plus attaché
aux sçelles nouvelles. V. le lien de Sulpice de Mandring, en la Chimere défaits, rapporté cy-aprés, chap. 14. sur la fin.

1566.
Commission
de la Cour
pour infor-
mer du con-
tenu en la
plainte.
Informant
faite en sub-
st.

*e Voyez le
texte de
l'histoire
prealleguee
de Jacques
Auguste de
Thou, pour
ce qui regard
de le public.
Præcipua
accusatio
nis capita
erant, quod
specie Re
ligionis,
seditiosos
corpus agi
tarent; pec
uniam si
ne Regis
mandato,
sequacibus
suis imper
arent:
Consistoria
celebraret,
Diaconos,
Seniores,
aliisque
adminis
tros insti
tuerent, sti
pendiis ex
plebis sub
stantia eis
attributis:
quod his
in Consis
torii Mini
stri prin
cipem lo
cum obti
nerent,
de omni
bus causis
spretæ re
gii Magis
tratus ju
risdictione
cognosce
rent: effre
nem mul
titudinem
erronea
doctrina à
se imbuti,
ad liberta
tem & li
cetià voca
rent: ipsi fe
rè exteri &
hospites,
nullaque
legitimâ
vocatione
ad Mini
sterium vo
cati, & Ge
neralis
adminis
trationis
sive civil
is, sive
sacre dis
ciplinam
ad everten
dum regnū
invererēt;
Ecclesiasti
cos in sua
functione
impedirēt:
denique
omnia fa
cerent, ut
sicut Ro
gis subdi
torum sol
licitatent.*

tion. Les chefs d'accusation bien verifiez par la disposition des témoins, outre la notoriété publique, sont que les Ministres, pour la plus grande partie étrangers & gens de neant, emissaires envoyez en France, par le Consistoire de Geneve, auquel ils prestent le serment, sous pretexte de Religion, & de Reformation (car ils appellent leur secte Religion Reformée) font des conventicules & assemblées tendantes à sedition: attirent à leur secte quantité de personnes qu'ils enrôlent; levent & exigent sur eux de grandes & immenses sommes de deniers, de leur autorité privée, sans commission du Roy, contre les Edits & Ordonnances; les taxent par semaines, par mois & par années; érigent & établissent des Consistoires, des Senieurs ou Anciens, des Surveillans, Diacres, & autres Officiers, avec attribution de gages, qu'ils font payer par le pauvre peuple. Que dans ces Consistoires & Assemblées, les Ministres sont les Chefs & les Maîtres, qui prennent indifferemment connoissance de toutes sortes d'affaires; usurpent la juridiction Ecclesiastique & seculiere, donnent des Jugemens interlocutoires ou diffinitifs, qu'ils appellent decrets du Consistoire ou de l'Eglise; decernent des defauts, des condamnations d'amendes pecuniaires, des prises de corps & emprisonnemens, & autres peines semblables. Qu'ils médissent & détractent ouvertement des Juges & Magistrats, les appellent profanes & injurieux; défendent à ceux de leur secte de se pourvoir pardevant eux, sur peine d'estre declarez rebelles à l'Eglise. Qu'ils font des Synodes, où ils arrestent & decretent tout ce que bon leur semble, & le gardent & observent plus étroitement que l'Evangile; veulent corriger tout le monde, & ne souffrir correction de personne; empeschent les Curéz & autres Ecclesiastiques de prescher l'Evangile, soustenant qu'ils n'ont point de vocation, & de mission legitime, n'y ayant que celle de leur secte, & qui vient de Geneve: donnent avis à ceux de Geneve de tout ce qui se passe d'importance pardevant eux, & prennent leur ordre, avis & conseil, qu'ils suivent aveuglément, n'ayant autre dessein que de reduire toute la France en un Estat populaire, & en faire une Republique comme celle de Geneve, dont ils ont chassé leur Comte & Evesque; changer, renverser & détruire la police entiere du Royaume, s'arroger toute l'autorité, soustraire les sujets à celle du Roy & de ses Parlemens & Magistrats, sous le faux pretexte d'une liberté imaginaire. Qu'ils s'efforcent pareillement d'abroger les loix politiques, & les Coustumes du Royaume, & principalement le droit d'aînesse, voulant égaler les roturiers aux nobles, & les puisnez aux aînez, comme estant tous enfans d'Adam, & égaux par le droit naturel & divin. Ce qu'ils ont presché publiquement à Chinon, Estampes, & plusieurs autres lieux. Et par ces propositions seditieuses & extravagantes, fait que plusieurs puisnez se sont revoltez contre leurs aînez, & porté le trouble & le desordre dans les meilleures familles, Qu'ils entreprennent aussi sur les loix des mariages, tant Ecclesiastiques que Civiles, & en font de nouvelles, permettent de se marier en degrez de consanguinité prohibez; mesme de marier consecutivement les deux sœurs à une mesme personne, & les enfans de deux freres & de deux sœurs ensemble. Le tout afin d'attirer à leur secte ceux qui se portent dans la licence de ces desordres. Que dans leurs Consistoires ils se constituënt les Juges & Controiseurs des contrats de mariage, des pactions & conventions matrimoniales, & des partages de biens entre enfans, & autres heritiers. Qu'ils entreprennent sur les Universitez, dressent des Colleges publics & particuliers, pour former les esprits de la jeunesse à leur mode. Que par tous ces moyens ils érigent un nouveau Royaume dans le Royaume; mais qui est ennemy du Roy, de la Couronne, & des Magistrats: jusques là qu'ils ne veulent pas souffrir qu'aucun de leur secte porte un habit Ecclesiastique, c'est à dire long & honneste; & punissent par amendes, suspension, & autres severes peines, ceux qui contreviennent à cette défense. Voilà en sommaire ce qui regarde le public dans cette plainte, qui est plutôt une denonciation qu'une accusation.

*Sommaire
du contenu
en l'informa
tion, en
ce qui regard
de le public.*

*Abus & en
treprises que
les ministres
commettent
en France, sous
pretexte de
reformation
de la Reli
gion.*

*Usurpent
l'autorité
Royale, &
la Jurisdic
tion Eccle
siastique &
seculiere des
Parlemens
& Magis
trats.*

*Veulent abo
lir le droit
d'Aînesse &
de Noblesse.*

*Permettent
des mariages
incestueux.*

*Dressent des
Colleges, &
entrepren
nent sur les
Universitez.*

*Ne veulent
permettre
qu'aucun
des leurs
porte un ha
bit long &
Ecclesiasti
que.*

CHAPITRE IX.

Suite de la plainte & information en ce qui concerne du Molin en son particulier: Et de son livre intitulé, Défense contre les calomnies des Calvinistes.

QUANT au particulier, la plainte & la preuve de l'information est, qu'en haine de ce que du Molin a dit & soustenu publiquement en France, en Suisse, & en Allemagne, que dans les nouvelles sectes, la Confession d'Auguste, c'est à dire d'Ausbourg,

a Cy-dessus
livre 1. c. 15.
au commen-
cement.
b Jac Aug.
Thuzous d.
l 38 p. 152.
in li. & 363.
Privati au-
tem contra
se odii has
causas affe-
rebat, quod
Confessio-
nem Augu-
stini, que
in Germa-
nia obrinet.
Genevni
& Helveti
catolerabi-
liorem di-
xisset, & in
Commen-
tariis in
Conseue-
dines Pari-
sienfes, fa-
maticos &
seditiosos
vocasset: ea
propter il-
los in Con-
cionibus,
Synodis, &
ubique pa-
lam iptum
traducere:
domesticos,
quisebler-
ent, corrû-
pere, &
amanuen-
ses ne corû
opera uti
queat, mi-
nis, pretio,
blanditiis
sûdnctis.
Vix bonus
ae simplex,
qui patriæ
charitate
supra quam
dici potest,
inflamma-
batur, cum
emendatio-
nem in Re-
ligione,
quam tan-
topere opta-
bat, in li-
centiam &
sactiones
versam vi-
dezet, ad-
modû indo-
luit: ac si
vita sappe-
teret reli-
gionem pro-
misset, fore
ut exemplo
suo, scriptisque multos ab errore passim grassante revocaret.

d'Ausbourg, receuë par les principaux Princes d'Allemagne, estoit meilleure, a ou quoy que ce soit plus recevable & tolerable que celle de Geneve & de Zurich, ou Neufchastel, b qui est une vraye difformacion, & non une reformation, comme les Calvinistes l'appellent, soutenant par article de foy, qu'il faut estre Papiste ou Huguenot, qu'il a écrit & composé des livres contre les erreurs de leur doctrine, & qu'en la fin de la seconde partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris, qu'il a fait imprimer à son retour de Suisse, d'Allemagne, & de la Franche-Comté, il les a appellez, & leurs Ministres, fanatiques ou furieux, & seditieux, qui n'ont point de vocation, de mission & d'institution: & quand bien ils en auroient, ils en abusent lourdement; bref en vindicte de ce qu'il n'a voulu estre de leur secte, voyant que leur reformation n'aboutissoit qu'à une licence ou libertinage, & des factions: ils se font ouvertement declarez ses ennemis mortels, & n'osant écrire contre luy, le diffament par tout, detrahent de luy, l'appellent Atheiste, Epicurien, Anabaptiste, Heretique & Schismatique: l'ont publié & déclaré tel en leurs assemblées, dans les villes d'Orleans, Lyon, Galardon, Houdan, & autres lieux du Royaume, & fait courir des libelles diffamatoires contre son honneur & sa reputation. Que nouvellement dans leur assemblée & Presche à Brie Comte-Robert, c ils l'ont excommunié & anathematisé, avec sa maison & famille, & tous ceux qui le frequentent: & auparavant ont emprisonné de leur autorité privée, ou seduit & corrompu par argent, aucuns de ses domestiques, & intimidé les autres: de sorte que depuis quatre mois entiers il luy estoit impossible de trouver un Clerc, ou autre personne qui voulust écrire sous luy. Qu'ils ont empesché pendant trois ou quatre ans l'impression de ses livres, & principalement du Decalogue, de son Catechisme, & de sa Collation & Union des quatre Evangelistes, d mesme l'ont censurée depuis l'impression, en l'un de leurs Synodes composé de 300. Ministres, tenu pendant l'Automne de l'année mil cinq cens soixante & cinq, & peu de temps après l'ont fait brûler par le Bourreau en la ville de Geneve, e & fait faire amende honorable à l'un des garçons Imprimeurs, disant & affirmant qu'il vaudroit mieux imprimer les erreurs d'Arius, non pour autre sujet sinon qu'il avoit coté & convaincu dans ce livre les lourdes fautes, & les heresies de Jean Calvin leur Patriarche. Qu'ils ont f par ordre de leur Consistoire à Paris, fait defenses en pleine rue à un Libraire, quoy qu'il ne fust de leur Religion, de vendre ou distribuer aucuns de ses livres. Et finalement qu'ils ont passé jusques à ce degré d'impicte & de rage, de persuader à Jeanne du Vivier sa femme, qu'elle se pouvoit & devoit remarier à un autre de leur secte, parce que son mary estoit deserteur de la Foy & de l'Eglise.

Je n'ay point appris que cette information ait esté decretée, n'ay que l'accusation ait pris trait plus avant. Au mesme temps il fut imprimé un livre sous ce titre: *La defense de Messire Charles du Molin, ancien Docteur, & autres gens de sçavoir & pieté, contre les calomnies des Calvinistes, & Ministres de leur secte, abus, usurpations, & erreurs d'iceux; par Maître Simon Challudre Professeur des saintes Lettres.*

Ce livre contient une partie de ce qui a esté dit cy-dessus, g touchant les injures & persecutions des Ministres, suscitez par Jean Calvin, & Theodore de Beze, & plusieurs autres circonstances particulieres h; mesme qu'en l'an mil cinq cens cinquante-trois, du Molin comme Conseiller des Princes & Seigneurs de Neufchastel, avoit presidé à un Synode qui fut tenu, où la pluspart des Ministres estant sous la protection des Seigneurs de Berne, estoient assemblez, & Jean Calvin en personne pour ceux de Geneve, tenant en main le cahier des statuts & articles ecclesiastiques qui furent leus, & le President en fit chasser & rayer trois, à quoy Calvin acquiesça paisiblement. François de la Croix du Maine, i & autres Auteurs du temps font mention de ce livre, & disent que Simon Challudre, sous le nom duquel il a esté imprimé, est l'anagramme, ou inversion & transposition des lettres de celui de Charles du Molin, ce qui montre évidemment qu'il en est l'Auteur.

suo, scriptisque multos ab errore passim grassante revocaret.

b Le Dimanche 3. Février. 1566

c Il est parlé de ces Livres cy dessus au chap. 2.

d Cy-dessus chap. 7. sur la fin.

e Le 18. Février 1566.

f Livre 2. & au chap. precedent du present livre.

g num. 44. de la dite defense, cy-dessus livre 2. cb 6. sur la fin. Ce qui est rapporté par Genebrard lib. 4. Chronolog. in Julio 3. ad ann. 1564. p. 730. & après luy par Jacques Gaultier en ses Tables Chronographiques, au 12. siecle chap. 20. dont le lieu est rapporté cy-après au cb. 14. sur la fin.

h En sa Bibliothéque des Auteurs François. p. 47. Genebrard d. p. 730. Gaultier d. cap. 20.

Confession
d'Ausbourg.

Les Calvinistes tiennent qu'il faut estre Papiste ou Huguenot.

Il les appelle schismatiques & seditieux. Causes & motifs de la haine & envie des Calvinistes contre luy.

Recit des ouvrages qu'ils luy ont fait.

Débauchés ses domestiques. Empeschent l'impression de ses livres.

Bout brûler publiquement l'un d'eux.

Tâchent de persuader à sa femme qu'elle se pourroit remarier à un autre.

Impression du livre intitulé La defense de du Molin contre les calomnies des Calvinistes.

Simon Challudre, sous le nom duquel fut imprimée la defense contre les calomnies des Calvinistes, est l'anagramme de celui de du Molin.

CHAPITRE X.

Des apostilles & notes sur les Coustumes, & de l'excellence de ce dernier de ses Ouvrages.

a Du 13. No-
vembre 1566.
L'ouvrage ayât
esté achevé
d'imprimer le
27. du mes-
me mois.
b Imprimé en
l'an 1552. il
en a esté
parlé cy-dés-
sus livre 3.
ch. 10. sur
la fin.
c Cy-dessus
liv. 1. ch. 17.
d Jac. Aug.
Thuanus
L. 38 p 362.
Carol. Mo-
liæus juris
antiqui &
gallici con-
sultissimus
Cujus Notæ
in Jus Con-
suetudinari-
um nostrum,
ac alie do-
ctissimæ Lu-
cubrati-
ones, apud
nos pro ra-
tis juris de-
cisionibus
habentur.
Ajuste l'e-
loge d'Antoi-
ne de Mor-
nac, en son
livre intitule
H. Fecit fo-
rtes. p. 44.
& de autres
Auteurs,
dont les lieux
sont trans-
crits cy-après
aux ch. 13.
14. & 15.
e Imprimé
par Jacques
Dupuis Pa-
ris l'an 1567
f Fol. 70.
versoinver-
bo & de Bar.
J'ay marqué
la différence
sur la Cou-
stume de Pa-
ris, art. 63.
& ay touté
presque la nou-
velle édition
des Coustumes
en trois volu-
mes, avec cel-
les non impri-
mées, & mes
Notes & apo-
stilles qui con-
tiennent les
Sentences &
Arrests in-
tervenus sur
l'explication
des plus diffi-
ciles articles.

EN cette mesme année mil cinq cens soixante-six il paracheva, & fit imprimer le dernier de ses Ouvrages, qui est la Distribution de toutes les Coustumes de France en deux volumes, avec ses apostilles ou notes sur les articles & lieux plus difficiles, & les dédia à Christofle de Thou, premier President au Parlement. Dans l'Epistre liminaire, a il rend un témoignage public des obligations particulieres qui le lioient au service de ce grand Magistrat, depuis quarante-cinq ans qu'il avoit eu l'honneur d'estre connu de luy, & particulièrement du bon jugement qu'il avoit fait de ses études, & des productions de son esprit, qui estoient les fruits de ses penibles travaux, dont il avoit fait mention honorable dans ses eloges, quinze ans auparavant, luy en ayant envoyé luy-mesme le manuscrit : ce qui me fait croire que ce sont les deux Epigrammes Latins, estant au commencement du Commentaire de l'Edit des petites dates. b Il ajoute que ce fidele & judicieux amy, luy avoit predit en particulier, par forme de consolation, que les mauvais temps auxquels il estoit tombé, & les persecutions & ignominies par luy souffertes dans l'ingratitude du siecle, c luy tourneroient un jour à gloire & à honneur pour sa posterité, ce qui est arrivé : en quoy il n'a receu autre recompense que celle des gens d'honneur & de vertu, qui est la satisfaction interieure d'avoir genereusement servy le Roy & le public à ses dépens : toutes les promesses qui luy avoient esté faites par François de Montholon Garde des Seaux, & François Olivier Chancelier de France, estant avortées, & reduites au neant par leur mort.

Il ne se peut rien dire de plus honorable ny de plus glorieux pour sa memoire, que le jugement & l'eloge de ses notes & apostilles sur les Coustumes, fait par le Prince de nos Historiens, & qui est appelé mesme par les Estrangers, le Titre-Live François, d que ce sont autant de decisions & d'Arrests qui passent pour principes & pour maîtresses Sentences, de la qualité de celles qui sont appellées en Droit, *receptæ sive rata Sententia*, & par les Grecs, *κελεύει δόξαν*. J'ajoute qu'elles sont autorisées jusqu'à ce point, que le contredit d'un Arrest qui a jugé nettement une question de Coustume, est plus facile que d'une de ces notes, qui font tomber les armes aux plus hardis & opiniâtres. Aussi elles ont esté faites dans les belles lumieres d'un esprit grandement éclairé, entierement consommé en la science du Droit civil & coutumier, & dans la pratique du Palais : & il se peut dire avec verité, que c'est le centre où toutes les lignes de la circonference de ses études, & du travail continuel de sa vie, ont abouty : en ayant commencé le cours, par le Commentaire sur la Coustume de la Ville capitale du Royaume, & l'ayant finy & terminé par ces notes sur toutes les Coustumes de France, qui sont l'abregé du Droit François. Bref on en doit faire le mesme jugement, que du dernier des Ouvrages de Jacques Cujas, qui sont ses notes posterieures sur les Instituts. Ce qui m'a obligé dans mon Commentaire sur la Coustume de Paris, de ramasser toutes les notes & apostilles de du Molin, qui traitent d'une mesme matiere, & de les mettre en lieu sur chacun article de la Coustume.

Cette premiere edition des apostilles de du Molin sur les Coustumes, e est meilleure & plus correcte que routes les subsequentes, dans lesquelles ont esté omises toutes les notes sur l'ancienne Coustume de Bretagne, de l'an mil cinq cens trente-neuf, celles sur l'ancienne Coustume d'Amiens mil cinq cens sept, ne conviennent nullement aux articles de la nouvelle reformée en l'an mil cinq cens soixante-sept, sur lesquels elles ont esté mises. Celles sur l'ancienne Coustume d'Orleans de l'an mil cinq cens trente-neuf sont mises separées du texte des articles, en fin de la nouvelle, reformée en l'an mil cinq cens quatre vingt-trois, l'apostille sur le procez verbal de la Coustume de Sens, f faisant mention des droits du Roy sur le Duché de Bar, & autres semblables apostilles ont été retranchez de beaucoup, ou changez à mauvais dessein, & doivent estre rétablis dans la premiere edition qui se fera des Coustumes, en laquelle il faudra recourir à celle de mil cinq cens soixante & sept, comme au veritable original, qui doit être curieusement conservée.



il les dedia
au premier
President du
Thou,

Plainte de
du Molin, de
l'ingratitude
du siecle.

Jugement fait
par le Presi-
dent de Thou
des notes &
apostilles de
du Molin sur
les Coustumes

De quel poids
& autorité
elles sont par-
my les Juges,
& dans le
Barreau en-
tre les Adv-
ocats.

Jugement
qu'en fait
l'Auteur de
la presente
Histoire.
Notes post-
rieures sur les
Institutes &
les Paratitres
sur le Code,
dernier des
ouvrages de
Jacques Cu-
jas.

La premiere
édition des
Apostilles de
du Molin,
1567. est la
meilleure.
Toutes les sub-
sequentes sont
manquées &
defectueuses.
Es principa-
lemens en l'a-
postille qui
concerne le
Duché de
Bar, qui est
retranché de
plus de mo-
ti.

CHAPITRE XI.

De la dernière maladie de du Molin, sa conversion & sepulture au Cimetiere de l'Eglise Saint André.

a Le 17. Decembre 1766
c non pas au mois de Septembre
 ut apud Thuanum, lib. 38. Histor. p. 363.
b Silius Italicus l. 8 de secundo bello Panico.
c Liv. 1. ch. 18. & du present livre 3. ch. 9.
d Les auteurs de cette vie, sans rapportes au ch. suivants.
e Coey est particulièrement rapporté par Papius in Masim. au lieu transcrit dans ledit ch. suivants.

INCONTINENT après la perfection de cet Ouvrage, & l'Épître liminaire qui l'accompagne, Charles du Molin qui couroit la soixante-sixième année de son âge, tomba malade de la maladie dont il mourut. *a* Il témoigna dans cette maladie dernière & mortelle, qu'il estoit aussi sçavant dans la science du Ciel, qu'en celle de la Terre, *b*

*Dij longa noctis, quorum jam numina nobis
 Mors instans majora facit, precor, inquit, adeste,
 Et placidi, victos ardore admittite manes.*

J'ay fait voir cy-dessus *c* que depuis vingt-quatre ans, c'est à dire dès l'année mil cinq cens quarante-deux il avoit suivy les nouvelles sectes, & premierement celle de Geneve, & dans ses voyages d'Allemagne, preferé la confession d'Ausbourg, comme la meilleure. Dieu luy fit la grace d'éclairer son esprit, & reconnoistre son erreur pendant sa maladie, & ensuite de la conference qu'il eut avec Claude d'Espence son allié, l'un des plus celebres Theologiens de Paris, & de toute la France, René Bonelle Principal du College du Plessis, & François la Court Curé de Saint André, sa Paroisse, *d* dans laquelle il demuroit depuis plusieurs années, en sa maison scize ruë du College de S. Denys, ou de l'Hotel des Charitez S. Denys, il fit profession de la Religion Catholique, Apostolique & Romaine, hors laquelle il n'y a point de salut : & après s'estre muni du sacré Viatique, & receu les autres Sacrements de l'Eglise, il rendit son ame à Dieu, & fut enterré au Cimetiere de l'Eglise S. André sa Paroisse, laissant Jeanne du Vivier sa veuve, sans enfans de leur mariage, & deux de son premier avec Louise de Beldon, sçavoir Charles du Molin Escuyer, Seigneur Chastelain d'Allonne son fils aîné, & Anne du Molin mariée à Simon Bobé Advocat en Parlement, Bailly de Coulomniers en Brie.

Il importe que la France, & toute la Republique des Lettres sçache cette mort : que ce grand homme né bon Catholique, est mort dans le giron de l'Eglise Romaine, quoy qu'il eust esté quelque temps sectateur des nouvelles opinions qui ont surpris & abusé les plus beaux Esprits de son temps ; & que pour avoir toujours vécu dans la liberté & generosité d'un bon François entierement des-interessé, amateur de son Roy & de sa Patrie, & defenseur inflexible de son autorité, des droits de la Couronne, & des libertez de l'Eglise Gallicane, il ne passe point pour Heretique & Heresiarque, comme les ennemis de la France, meisme plusieurs François l'ont voulu faire croire, & fait censurer tous ses livres distinctement, avec defences de citer son nom : pensant par là diminuer l'autorité de ses Ecrits & de ses puissans raisonnemens, dans lesquels il n'a point dogmatisé contre la Foy, & ne s'est point déclaré ennemy de l'Eglise, mais des abus que la licence & le desordre du temps avoient introduits :

f mais en tout cas il faut considerer, non pas comme il a vécu mais comme il est mort ; car de ce dernier moment, qui est la couronne & la benediction de la vie, dépend l'eternité, comme estant le jour critique du salut. Saint Paul *g* compare le Chrestien à un Athlete qui court dans la lice pour emporter la couronne, & gagner le prix proposé. C'est ainsi que tous les Sçavans ont expliqué le mot Grec ἀγωνιστής, dont il use, qui montre que le salut & la sanctification dépend principalement de la fin de la course en laquelle consiste le point de la victoire. Aussi c'estoit une coustume dans les jeux Gymniques, *h* que l'Athlete qui surmontoit à la course celuy qui avoit emporté plusieurs victoires, estoit tenu & réputé vainqueur de tous, bien qu'il ne fust point entré en lice avec eux.

Il avoit suivy & adhérent aux nouvelles sectes pendant 24 ans. Il reconnoist & abjura son erreur pendant sa dernière maladie.
Maison de du Molin à Paris.
Il reçut tous ses Sacrements.
Est enterré au Cimetiere de S. André.
Ne laisse aucun enfans de son second mariage.

Il n'a point dogmatisé contre la foy dans ses Ecrits.
Le salut & l'eternité dépend du dernier moment de la vie.
Le Chrestien est comparé à un Athlete ayant l'insigne que signifie dans S. Paul. Cōvictus des jeux Gymniques.

f Cydellus lvi. 1. ch. 1. & suivants.
g Epist. 1. ad Corinth. c. 9. v. 24. & 25.
h L'Empereur Julien au son discours insinué les Césars.



CHAPITRE XII.

Autheurs qui ont rapporté la conversion & la belle mort de du Molin.

CETTE belle mort, outre la notoriété publique, est rapportée & attestée par les Autheurs & Historiens du temps, bons Catholiques, & sans reproche. Gilbert Genebrard insigne Theologien, & Archevesque d'Aix : a dit qu'au mois de Decembre mil cinq cens soixante-six, mourut Charles du Molin Jurisconsulte, qui avoit de-
 liberé d'écrire plusieurs choses contre les Calvinistes avec lesquels il avoit long-temps vécu, bien qu'il eust toujours esté en altercation & dispute contre eux, aussi-bien que contre les Catholiques, & tirerent grand profit & avantage de la mort dont il fut prévenu. Bonaventure Irland Conseiller au Presidial de Poitiers, & Doyen des Professeurs en Droit, b après avoir fait un grand & ample discours de Charles du Molin, & de ses Ecrits, dans lesquels le feu & l'impetuosité de son esprit, ou l'argument & le sujet qu'il traitoit, l'avoit jetté bien souvent dans des questions concernant la doctrine & la Religion Chrestienne, qui ont esté refutées par aucuns des Jurisconsultes de son temps : c il conclud qu'il a participé au bonheur de ceux qui du moins en leur vieillesse, & au declin de leur vie, suivent les vrayes, droites & sincerés opinions. Jacques Auguste de Thou d attribué la principale cause de la conversion de du Molin, à la connoissance certaine qu'il eut que la reformation de la Religion par luy désirée si ardemment, n'étoit qu'un faux pretexte de nouveaux Religionnaires, qui aboutissoit à la licence & aux factions : avec protestation, si Dieu luy prolongeoit ses jours, de tascher par son exemple & ses Ecrits, à en retirer beaucoup de l'erreur commun auquel ils s'estoient laissez emporter ; & dans cette pensée & resolution, peu de temps après il rendit son ame à Dieu. Papius le Masson Advocat au Parlement, e rapporte toutes les particularitez & circonstances de la mesme conversion, & les noms & qualitez des Docteurs qui l'assistèrent, & luy donnerent les instructions & consolations pendant la dernière maladie dont il mourut, avec lesquels il discourut du mystere de la Predestination, qui est une des plus obscures & difficiles questions de la Theologie, qu'il leur dévelopa & expliqua si clairement, qu'ils en furent tous ravis d'admiration, & mourut le jour des SS. Innocens mil cinq cens soixante & six. Antoine du Verdier en sa Prosopographie ou description des personnes illustres, f dit que Charles du Molin Jurisconsulte mourut Catholique, comme il preparoit beaucoup de belles réponses aux Heretiques. Gabriel Michel Advocat en Parlement, en ses eloges des hommes illustres, g dit que du Molin mourut à Paris, en Decembre mil cinq cens soixante & six, & que sa memoire est tres-recommandable pour avoir esté un des principaux defenseurs & conservateurs des privileges & libertez de l'Eglise Gallicane. Jacques Gonthiere Advocat au mesme Parlement, h autant celebre pour sa pieté exemplaire & sa haute probité, que pour sa profonde erudition : après avoir coté une autorité de Charles du Molin, dit qu'il est redevable au public de cette verité, dont l'ignorance a donné sujet à plusieurs d'accuser & offenser sa memoire ; qu'ayant esté tiré & emporté dans les nouvelles opinions, il professa en mourant la Foy & la Religion Catholique, Apostolique & Romaine : en laquelle il rendit son ame à Dieu, & fut inhumé dans le Cimetiere de l'Eglise de S. André sa Paroisse. Antoine Mornac autre celebre Advocat au Parlement, i dit que Charles du Molin, duquel les Ouvrages sont si précieux dans l'estime des Juges & des Advocats, mourut Catholique & bon Chrestien : & qu'après sa mort, son corps fut inhumé au Cimetiere de l'Eglise de S. André, comme il estoit justifié par le Registre mortuaire de la mesme Eglise : & avoit oüy dire plusieurs fois à Christoffe de Thou premier President, qu'il avoit assisté son bon & ancien amy en cette heureuse conversion, & à la mort dont il fut prévenu au mesme temps, qui est le témoignage illustre d'un témoin oculaire, après lequel il n'y a plus lieu de mettre en doute cette verité.

a Ensa Chronologie imprimée en l'an 1585. an. 1566. p. 747. Carol. Molinæus Jurisconsultus obiit mense Decemb. Statuerat multa contra Calvinistas scribere, inter quosdium vixerat, est perpetuè eis altercans, ac cum Catholicis, sed magno eorum commodo, morte est preventus.
b Traict de emphasi & hypostasi, fol. 29. & 30. imprimé à Poitiers en l'an 1599.
c Hicte Molinæus fata felicitati admoverat, quam iis Plato prædicabat, quibus concessum est, ut saltem in senectute, veras opinioniones assentire possent.
d Cy-desous lrv. 2. ch. 15 où sont rapportez ceux qui ont écrit contre le Commentaire de du Molin sur l'Edit des petites dates.
e Lib. 38. Hist. in fine, p. 561. Vir bonus ac simplex, qui patriæ charitate, supra quam dici potest inflammabatur : cum emendationem in Religione, quam tantopere optabat, in licentiam & factiones, versam videret, admodum indoluit, ac si vita suppeteret religiosè promissit. fore ut exemplo suo, scriptisque multos ab errore passim grafsante revocaret : in eaque cogitatione paulo post animam Deo reddidit.
f Vol. 2. in elogio Caroli Molinæi, p. 249. Ad ei morienti assistendum admissi sunt, quos petierat tres viri, Claudius Espenceras, nulli Theologorum sui temporis cedens : Curtius, Pastor S. Andreæ, in qua Parochia domicilium erat Molinæi, & Renatus Bonellus Collegii. Plebsæi Præfectus : cum quibus de prædestinatione ita egit, ut ipsi mirarentur obscuram questionem tam dilucidè ab eo tractari potuisse, &c.
g Tome 3. ann. 1557. p. 250. imprimé à Lyon. 1604.
h Num 92. à Lyon 1624.
i Libro 3. de jure Manium c. 28. in fine. Vox magna, & magno viro, & sapiente digna, me hic admonet piis illius manibus bene precari, qui vitæ ignorantia à multis læsi, tandem conquiescunt. Hic quidem novis opinionibus captus, veram & Romanam fidem moriens recepit, in eaque defecit, atque in hujus urbis D. Andreæ sacra arca jacet.
j Sur la loy liberorum 11. §. si qua ergo. ff. de his qui noc. infam. Constare nimirum ex Codice D. Andreæ Paris. funerario, nostrum hunc Molinæum, cuius tam pretiosa apud Judices, Patronosque forensia opera, devixisse tandem Catholicum, Christianum, sepultumque ex eo in sacra Ecclesiæ illius arca. Contestantur autem hoc ipsum in hunc diem plures, neque aliud unquam, celeberrimo illi Christophoro Thuano fori Paris. Principi, gratius olim ac memorabilius elogium, quam quoties diceret, juvisse in partem, felicem hunc tanti viri, amici sui, excessum.

Gilbert Genebrard Archevesque d'Aix.

Bonaventure Irland Conseiller au Presidial de Poitiers, & Doyen des Professeurs de Droit.

Papius le Masson Advocat au Parlement.

Antoine du Verdier fleur de Vauprinus Gentilhomme Parisien.
Gabriel Michel de Rochemillier Angevin.
Jacques Gonthiere Advocat au Parlement.

Antoine Mornac Advocat au Parlement.

Témoignage de Christoffe de Thou premier President.

CHAP. XIII.

CHAPITRE XIII.

Suite des mesmes témoignages & autoritez, son epitaphe, son convoi, & pourquoy il fut fait le soir.

LEPITAPHE & l'elogé de Charles du Molin, qui a esté fait par le mesme Auteur Antoine Mornac, a merite bien d'estre inseré en ce lieu, *Carolus Molinanus Parisinus, in Senatu Patronus, qui moriens Catholicus Christianus factus est, atque in D. Andr. Paris. Cameterio à Curione Paraco sepultus ann. 1566.*

Epitaphe de Charles du Molin, fait par Antoine Mornac.

*Duplex sepulchrique ac loci felicitas,
Molinans hic in area jacet sacra:
Posthac nec habiturus, ut nec habuit parem.
Manet ille tantus apud Senatum Francicum,
Ut ultimum ferè ubique soleat calculum
Addere, notavit si uspiam, vel scripserit,
Leges quod ad Provinciales, jurâque
Francica referri judicando debeat.
Felix quod ipso confidente in publicis
Olim actionibus, Patroni applicuerint
Quæ scripserat: sed longè & hoc beator,
Quod Christianus Catholicus desesserit.*

Scevole de Sainte-Marthe, l'honneur des belles Lettres, & les delices des Muses, rapporte *b* sur la fin de l'elogé de du Molin, qu'il fut enterré à la mode ancienne, ou à la façon des anciens. L'extrait du Registre des sepultures de l'Eglise S. André, que j'ay vû, porte que le Samedi 28. Decembre mil cinq cens soixante-six, & le corps de Messire Charles du Molin fut porté au Cimetiere S. André, environ les huit heures du soir, & enterré à la mode nouvelle, ce sont les propres termes. Ce que l'on peut facilement concilier, & ne doit point estre trouvé étrange, ny rendre suspecte sa conversion & profession de la Foy Catholique, Apostolique & Romaine, l'ayant ainsi ordonné à la mort, comme avoit fait Guillaume Budée, l'un des grands hommes de son temps, & duquel il fait honorable mention en plusieurs lieux de ses œuvres. J'ay copie *d* du testament de Budée, écrit de sa main, du vingt-douzième Juin mil cinq cens trente-six, quatre ans avant sa mort, qui contient ces mots, *Je veux estre porté en terre de nuit, & sans sermone, à une torche, ou à deux seulement: & ne veux estre proclamé ny à l'Eglise, ny par la ville, ny alors que je seray inhumé, ny le lendemain: car je n'approuveray jamais la coutume des ceremonies lugubres, & pompes funebres que l'on fait, mesmement pour telles personnes que moy: quoy qu'il en soit, je defens qu'on ne m'en fasse point, tant pour ce, que pour autres choses qui ne se peuvent obmettre sans scandale. Et si je ne veux qu'il y ait ceinture funebre, ny autre representation à l'entour du lieu où je seray enterré, le long de l'année de mon trépas, parce qu'il me semble estre l'imitation des censures dont les Gentils anciennement ont usé: combien que j'estime les coutumes de ce faire à l'entour des Princes, Prelats, & autres grands personnages dont la memoire se doit celebrer es lieux esquels ils ont eu domination, prelatrice & magistrature eminente. Cette ordonnance testamentaire fut ponctuellement executée au rapport de Louis le Roy e qui a fait sa vie, & l'a dédiée à Guillaume Poyet Chancelier de France, où il dit que Budée fut inhumé en l'Eglise de S. Nicolas des Champs sa Paroisse, le vingt-deuxième Aoust mil cinq cens quarante, & luy qui estoit la plus belle lumiere de son siecle porté de nuit, sans aucune pompe funebre, n'y ayant qu'une seule torche, comme il l'avoit ordonné par son testament; & mourut âgé de septante-trois ans. Ce qui est pareillement remarqué par le mesme Scevole de Sainte Marthe. *f* Michel de l'Hôpital Chancelier de France, fut pareillement enterré de nuit aux flambeaux, suivant qu'il avoit ordonné par son testament holographe du douzième Mars mil cinq cens soixante & treize, *g* par lequel il en rend la raison, que les Chrestiens n'ont pas en grande estime les pompes funebres, a esté renouvelé & imité par ces grands hommes sur l'ancienne forme des funeraillies, usitée non seulement chez les Payens, mais aussi entre les Chrestiens, de porter & inhumier les corps de nuit, avec des cierges & autres lumieres; d'où vient la denomination de ceux qui les portoient, appel-*

Témoignage de Scevole de Sainte-Marthe.

Extrait du Registre mortuaire de l'Eglise de Saint André. Il fut enterré de nuit.

Extrait du testament holographe de Guillaume Budée.

Il ordonne estre porté en terre de nuit sans aucune pompe ny ceremonie.

Il approuve les censures funebres & representations pendant l'année du trépas, fors aux personnes illustres.

Le Chancelier de l'Hospital a esté enterré de nuit sans aucune pompe.

a Au livre intitulé, *Ferrie forenses & elogia illustrium rogatorum Gallie ab anno 1500.* p. 44. imprimé à Paris 1619.

b Libro 2: *Elogiorum,* note majorum sepultus est

c Jour des SS. Innocent.

d *Catechopis* a esté pris sur l'original.

e Ludovicus Regius in vita G. Budæi Paris. 1540. p. 50.

Elatus est noctu, ut ipse testamento præscripserat, sine ulla pompa funebris, præcæte unico lumine, comitantibus doctis plurimis, & primariis ejus urbis, vulgi maximo concursu: perit tertio & septuagesimo ætatis anno, 16. Cal. Sept.

anno salutis generis humani 1540. atque Lucetii Parisiorum in Ecclesia D. Nicolai qui Campester dicitur, quemadmodum jusserat, sepultus.

f Libro 1: *Elogiorum,* p. 6.

g Il est transcrit dans le *Recueil des memoires* servant à l'histoire des temps, imprimé en 1623. à Paris par Pierre Chevaller, p. 109. 110. P. Genetard en l'Oraison funebre de Pierre Danti Evêque de La Vaux, du 27. Avril 1577. p. 17.

Cal. Sept. anno salutis generis humani 1540. atque Lucetii Parisiorum in Ecclesia D. Nicolai qui Campester dicitur, quemadmodum jusserat, sepultus.

anno salutis generis humani 1540. atque Lucetii Parisiorum in Ecclesia D. Nicolai qui Campester dicitur, quemadmodum jusserat, sepultus.

anno salutis generis humani 1540. atque Lucetii Parisiorum in Ecclesia D. Nicolai qui Campester dicitur, quemadmodum jusserat, sepultus.

anno salutis generis humani 1540. atque Lucetii Parisiorum in Ecclesia D. Nicolai qui Campester dicitur, quemadmodum jusserat, sepultus.

anno salutis generis humani 1540. atque Lucetii Parisiorum in Ecclesia D. Nicolai qui Campester dicitur, quemadmodum jusserat, sepultus.

anno salutis generis humani 1540. atque Lucetii Parisiorum in Ecclesia D. Nicolai qui Campester dicitur, quemadmodum jusserat, sepultus.

anno salutis generis humani 1540. atque Lucetii Parisiorum in Ecclesia D. Nicolai qui Campester dicitur, quemadmodum jusserat, sepultus.

anno salutis generis humani 1540. atque Lucetii Parisiorum in Ecclesia D. Nicolai qui Campester dicitur, quemadmodum jusserat, sepultus.

anno salutis generis humani 1540. atque Lucetii Parisiorum in Ecclesia D. Nicolai qui Campester dicitur, quemadmodum jusserat, sepultus.

anno salutis generis humani 1540. atque Lucetii Parisiorum in Ecclesia D. Nicolai qui Campester dicitur, quemadmodum jusserat, sepultus.

anno salutis generis humani 1540. atque Lucetii Parisiorum in Ecclesia D. Nicolai qui Campester dicitur, quemadmodum jusserat, sepultus.

anno salutis generis humani 1540. atque Lucetii Parisiorum in Ecclesia D. Nicolai qui Campester dicitur, quemadmodum jusserat, sepultus.

h Cette ma-
niere est tra-
sée ample-
ment. & les
ambrosien.
remarqués
par Joannes
Siletiacus
lib. 1. §. ele.
Aorum cap.
17. cui ti-
tulus funus
vesperanti,
Jacobus
Gretserus
de funere
Christiano
lib. 2. cap. 7.
8. Henricus
Spondanus
de Ceme-
terii sacris,
lib. 1. par. 3.
cap. 7 & 8
Genebrard
an luen cy-
dellus cois
i l. pergit
audacia 5.
de sepulch.
violatis
Cod. theod.
l. 9. tit. 17.
K In opere
Chrono-
graphico
orbis uni-
versi ad an.
1566 p. 506
& 508. An-
tucripæ
1621. Carol.
Molinus
Paris I C
cūmob scri-
bendi liber-
tatem, in
causam
conjectus
fuisse, nec
ad meliorem
frugem re-
verteretur,
à Religione
Catholica alienus mortuus est.

l Ex impie de usuris, contraque Ecclesiam scriptis.

m Lib. 7. de visib. Monarch. Eccles. lib. 7. ad an. 1561. num. 239. p. 667.

n En ses Tables Chronographiques, au 16. siècle, ch. 20.

o 3 par unio. Evangel.

p Cy-dellus ch. 9. sur la fin.

q Imprimé en l'an 1620.

r Imprimé en l'an 1640. p. 132. 133.

lez *Vespillones, quasi Vesperones* : celle de *funus à funalibus accensis*. h Ce qui se fai-
soit ou pour épargner la dépense d'un convoi solennel, ou parmy les Chrestiens,
de crainte d'interrompre le Service divin, ou par marque d'humilité, qui méprisoit
les pompes exterieures par lesquelles il sembloit que le peuple fust plutôt convié &
invité à la veuë & à l'appareil d'un spectacle qui marque l'opulence & le luxe, &
non la vertu & probité du defunt, qu'au commerce de la priere, pour le remede &
le salut de son ame : bref toutes ces pompes servent plutôt à la vanité des vivans,
qu'au soulagement des morts, auxquels il est indifférent d'estre mis en terre de jour
ou de nuit : qui est le sujet d'une constitution de l'Empereur Julian i inserée dans le
Code Theodosien, la seconde partie qui fait mention des inhumations nocturnes, est
retranchée de la mesme loy, mise dans le Code de Justinien.

Ce qui sert de contredit à ce que quelques Autheurs mal informez, & plus mal
intentionnez ont écrit contre la verité de cette conversion, *Petrus Opmerus Amste-*
rodamus Batavus, i dit que Charles du Molin fut emprisonné pour avoir écrit trop
licencieusement ; & ne s'estant point voulu corriger ny amender, il mourut en l'an
mil cinq cens soixante-six hors l'Eglise Catholique : & en l'edition de l'année mil six
cens vingt-cinq, à Cologne, il s'explique, & dit k que les livres impies qu'il a écrits,
sont sur la matiere des usures, & contre l'Eglise. *Nicolaus Sanderus*, l & après luy
le Pere Jacques Gaultier Jesuite m mettent Charles du Molin, qu'ils avouent estre
grand Jurisconsulte, entre les Heretiques, sur ce qu'il a dit, n que la sainte & sacrée
Marie n'est point demeurée Vierge après l'enfantement, en quoy il a suivy l'erreur de
Jovinien, renouvelée par Jean Calvin, bien qu'il ait fait une apologie contre luy-mes-
me, contre les calomnies des Calvinistes, sous le nom emprunté de Simon Challu-
dre, o où il dit que le Catechisme de Geneve a esté rejeté par un decret ou Sy-
node de Berne, *Opriatus Gallus* qui est le nom supposé d'un libelle diffamatoire p
contre l'autorité du Roy & les droits de la Couronne, dit que Charles du Molin estoit
homme fort mal affectionné au saint Siege, & partisan de Calvin. Ce qui est refuté
par Sulpice de Mandriny sieur de Gazonnal, en son livre r intitulé : La Chimere dé-
faite, ou refutation d'un libelle seditieux tendant à faire troubler l'Etat, sous pretexte
d'y prevenir un schisme : où il montre que c'est une pure calomnie d'accuser la me-
moire de du Molin, d'avoir esté partisan de Calvin, & d'estre mort heretique ; car
bien que la liberté un peu trop grande, avec laquelle ce renommé Jurisconsulte écri-
vit contre certains abus de la Daterie de Rome, le contraignit de se retirer en Alle-
magne, tant s'en faut qu'il favorisast les erreurs de Calvin, au contraire ayant pre-
senté au Parlement une Requête pleine d'aigreur & de vehemence contre ceux qui la
suivoient, il se preparoit d'écrire contre eux quand il mourut, &c. J'ajoute que quand
bien il seroit tombé en quelques erreurs & heresies formées, sa conversion qui ne peut
estre revoquée en doute, auroit tout expié & couvert, comme aux Cypriens & aux autres.

Colonus au-
cunne d'en-
terrer de nuit
ou de jour
avec desier-
ges.
Vespillones,
Vesperones.
Fuo. m.

Constitution
de l'Empe-
reur Julian
sur ce sujet.

Témoignage
de Petrus
Opmerus
contre la
conversion de
du Molin.

De Nicolaus
Sanderus
de Jacques
Gaultier Je-
suite.

De Opriatus
Gallus.

Refuté par
Sulpice de
Mandriny.

CHAPITRE XIV.

Eloges donnez à du Molin, par les Autheurs tant François qu'Etrangers.

IL n'y a point eu d'homme celebre en quelque profession que ce soit, du siècle de
Charles du Molin, auquel les plus graves Autheurs tant François qu'Etrangers,
ayent donné de plus beaux & honorables eloges qu'à luy. Je rapporteray les princi-
paux, car de les coter tous, ce ne seroit jamais fait, Jacques Auguste de Thou
en plusieurs lieux de l'Histoire de son temps, a l'appelle grand & celebre Jurisconsulte,
dont le nom estoit en respect & veneration, mesme parmy les Juges, non seulement
pour son jugement solide, & sa profonde erudition, mais aussi pour sa probité & la
sainteté, ou pureté & innocence, & simplicité de ses mœurs, homme consommé en
la science du Droit François, ancien & moderne : grandement amateur de sa patrie,
tres-zelé au service du Roy, dont il a defendu les droits & l'autorité genereuse-
ment, & avec la liberté d'un vray François, au mépris de sa vie, de ses biens, &
de toute sa fortune, &c. Jean Bodin Autheur celebre luy donne ce titre glorieux,
Collegij nostri decus, b Jean du Luc Procureur general de la Reine Catherine de Me-
dicis, mere des Roys, rapportant l'Arrest prononcé en robes rouges, le 12. Avril mil

Jacques Au-
guste de Thou.

Jean Bodin,
Jean du Luc

probitate & morum lauditate conspicuus, patrice libertatis relictus, vir bonus ac simplex qui patriæ charitate, supra quam dici potest inflamabatur, &c. Cy-dessus livre 1. ch. 15. & 16. & ch. 10. à présent livre 3.
 b En l'Épître du 1. Février 1566. à Jean Texier ou Texier Professeur aux Enquêtes, auquel il a dédié sa Méthode pour la connoissance & intelligence de l'Histoire.
 c Livre 1. chapitre 21. d 10. Lucius libro 8. placit. tit. 5. Arresto 5. & Traict de retracto lib. 1. c. 32. glof. unica num. 47.
 f En la 4. partie de sa Bibliothèque historique, imprimée depuis son décès à Paris, 1650. ann. 1547 & 1550. pages 113. & 119.
 g Lib. 3. rer. gestarum Henrici 2. fol. 68. vir Juriscivilis consultissimus.
 h Livre 3. des Recherches de la France, ch. 17. & 15. sur la fin.
 i An dialogue des Avocats du Parlement de Paris, 3. parties ou conférence imprimée en vres les Opuscules de Loyseau à Paris, en l'an 1653. p. 110.
 k Parce qu'il avoit un empêchement naturel à la langue, cy-dessus livre 1. ch. 5.
 l Papius le Masson rapporte la mesme chose, in elogio Caroli Molinæ, p. 239. 240. majori consulentis emolumento, quam consultum Du Molin esset originarius de Paris, cy-dessus liv. 1. ch. 1. au commencement.
 m Imprimé à Paris 1618. p. 306. 307.
 n Libro 2. Epigr. 81. p. 65.
 o De Historia Juris civilis Romani, l. 3. cap. 41. num. 42. p. 705.
 p En son Institution au droit des François tit. 6. des Esqz, p. 65. & sur la Coutume de Nivernois, ch. 14. des Successions, art. 14.
 r Cy-dessus ch. 10. Ce que je voyoit en plusieurs lieux de mon Commentaire sur la Coutume de Paris, & principalement aux titres des Usz & des Coustumes, & aux Usz sur les Coustumes, ensemble sur les Arrests de Monsieur Loüet.

cing cens cinquante-un, obtenu par Charles du Molin, contre Ferry du Molin son frere, sur la revocation de la donation qu'il luy avoit faite, dont il a esté parlé cy-dessus, & use de ces termes, *d Carolus Molinæus prima nota Jurisconsultus*. André Tiraqueau Conseiller au Parlement, & *Carolus Molendinæus amicus noster ingenij animique candidi & sinceri*. Nicolas Vignier celebre Historiographe de France, *f* le met entre les hommes illustres de son temps en la Jurisprudence, comme Pierre de l'Etoile, Eguinar Baron, Jean Corras, François Conan, & François Duaren; & dit que c'étoit un fameux & tres-docte Advocat en la Cour de Parlement. Thomas Cromerius autre Historien François luy donne le mesme éloge, *g* Estienne Pasquier Advocat en la Cour, *h* le docte du Moulin, & l'un des premiers Jurisconsultes de France. Antoine Loyseau aussi Advocat en la Cour, *i* rapportant le jugement que le mesme Estienne Pasquier faisoit de Charles du Molin, lequel pour avoir esté receu Advocat dès le mois de Novembre mil cinq cens quarante-neuf, il avoit veu & fréquenté; dit qu'il estoit, comme chacun sçait, le plus docte en Droit & Coustumes, de son temps; & toutefois mal habile en la fonction d'Advocat, & signamment au Barreau, *k* ce qui faisoit qu'il n'estoit gueres employé, ny tant estimé à beaucoup près pendant sa vie, qu'il l'a esté depuis son decez, par ses écrits, dans lesquels il a le premier tellement marié & approché le Droit Romain avec celuy de France, que tous ceux qui sont venus depuis l'ont suivy comme leur Maître: ce que Pierre Segurier celebre Advocat, depuis Advocat du Roy, & President au Parlement, connoissant mieux qu'homme de son temps, il s'en aidoit fort à propos aux plus grandes affaires esquelles il étoit employé, prenant bien la peine de dresser luy-mesme un memoire de ce dont il desiroit s'instruire, *l* & avec quatre ou six écus qu'il avançoit de sa bourse, l'envoyoit à du Molin, sur lequel il luy donnoit son avis par écrit, raisonné & fortifié d'autoritez de droit, de Docteurs & d'Arrests: ce que l'autre sçavoit si bien ménager, qu'avec ce qu'il y apportoit de sa forme, & bon jugement, il se rendoit admirable en ses plaidoyers & écritures. Ce que Pasquier disoit avoir entendu de ses anciens: & dans le mesme dialogue, du Molin est mis entre les plus doctes & celebres Advocats originaires de Paris. *m* Le mesme Pasquier dans ses tombeaux, *n* a mis celuy-cy, qui est le soixante-huitième.

Caroli Molinæi Jurisconsulti.
 Hic jacet ille fori Molinæus gloria nostri:
 Hic jacet antiqui lausque decensque fori:
 Vidimus hunc operam multam navare clienti,
 Vidimus hunc ipsis scribere caussidicis.
 Sacri ergo ingentes auri cumularat acervos,
 Propria non domus huic qua recubaret erat.
 Roma suos taceat, nihil hoc celebratius, esse
 Qui potuit nostro tempore Fabritius.
 Et dans ses Epigrammes, o ad Caroli Molinæi cineres,
 Prosequeretur sanctos. sancto dum carmine manes,
 Vixeris in tenni quod, Molinæe, lavæ
 Erubuit, graviterque mihi succensuit heres,
 Pauperiem probro quod putet esse suis.
 Aspice qui mores, quam tempora dira: putamus
 Qui paupertatem criminis esse loco.

Valentinus Forsterus Jurisconsulte Allemand *p* met Charles du Molin entre les celebres Jurisconsultes François, & *viros astate graves*.
Guy Coquille q l'un des plus judicieux Auteurs de son temps, l'appelle Auteur celebre, tres-docte au Droit Romain & François, autant ou peut-estre plus qu'aucun autre Docteur qui ait esté durant le siecle entier: & dit que des opinions qu'il a tenues, ont esté tirées pour la plûpart les meilleures decisions des Coustumes redigées de nouvel, ou reformées depuis qu'il a écrit, *r* & plusieurs Arrests de la Cour servant de loy: & à cause de son grand sçavoir, merite d'estre loüé; le blasmant seulement de ce qu'il s'est rendu quelquefois trop grand sectateur des opinions communes

André Tiraqueau.
 Nicolas Vignier.
 Thomas Cromerius.
 Estienne Pasquier.
 Antoine Loyseau.
 Jugement que fait Estienne Pasquier de Charles du Molin.
 Pierre Segurier s'audit judicieux & adroitement du travail de du Molin.
 Page 305.
 Tombeaux de du Molin par Estienne Pasquier.

Valent. Forsterus.
 Guy Coquille
 Les opinions & decisions de du Molin ont esté des articles de Coustumes, & des Arrests.

Sur la Con-
suetude de Bre-
tagne plusieurs
lieux.
En ses Ar-
rests ch. 68.
Ad l. Li-
nes 15. ver-
bo piscina
ff. de actio.
empti
x Libro 1.
Histor. Je-
suitarum c. 1.
fol. 85.
Cl. Salma-
sius epist. ad
Io. Bevero-
vicium 7.
Aug. 1640.
Cui titulus
Dedicatio
de Calculo,
fol. 7. Car.
Molin. ma-
ximus su-
maris Juris-
consultus
& tantum dū
viveret au-
thoritate, et
etiam nunc mortuo id honoris à summis regni Curia datum sit, ut allegari ab Advocatis, cum Papinianis, Paulis,
Ulpianis possit.

Replique de mutuo contra refutationem Cl. Salmasij num. 19. p. 116. Ant. Faber in libris de error. Pragmat. sic de Mo-
lino loquitur: qui si cum Cujacio comparatur, homo nullus est. Fortasse an erescendus aliquis diceret, Carolum molinum
clarissimum
fori lumen fuisse, Jacobum Cujacium veteris Jurisprudencie columen.

Imprimi en l'an 1574. qu'il dit estre augmenté de moitié.

des Docteurs Ultramontains. Bertrand d'Argentré, s quoy qu'Antagoniste de du Mo-
lin, & presque toujours d'avis & party contraire, l'appelle neanmoins homme incom-
parable, Auteur exact, & tres diligent, &c. Claude Expilly President au Parlement
de Grenoble, s le qualifie grand Jurisconsulte. Denys Godefroy # dit que c'est un
grand & grave Auteur. Rodolphe Hospinian x luy donne le titre de tres-celebre Ju-
risconsulte de France & de Germanie. Claude Saumaïse y avoué que du Molin a esté
le plus grand Jurisconsulte de son temps, & de telle autorité pendant sa vie, qu'elle
a continué depuis sa mort; tous les Parlemens & Cours souveraines, ayant rendu cet
honneur à sa memoire, que de permettre aux Advocats de le citer dans leurs plai-
doiries & écritures, avec les Papinians, les Pauls, les Ulpians, & autres Jurisconsultes
Romains. Charles Annibal Fabrot z reprend avec justice & sincerité Antonius Fa-
ber qui a dit, que si on fait comparaison de du Molin avec Cujas, il passera pour
un homme de neant: & declare qu'il fait tout un autre jugement de ce grand hom-
me, lequel a le premier fendu la glace, pour ce qui concerne la connoissance & la
vraye intelligence du Droit François, & des maximes du Palais, comme Cujas a
fait du Droit Romain, & de l'ancienne Jurisprudence. Pour moy je voudrois luy don-
ner un eloge qu'il a bien merité, Docteur des Docteurs, & Prince des Jurisconsultes
François, avoiant librement que je luy suis redevable du peu que je sçay du Droit
coustumier, & de la Jurisprudence François. Iofias Simplerus en l'Epitome de la Bi-
bliothèque de Conradus Gesnerus, a rapporté presque tous les livres de du Molin
imprimez jusques alors, & le temps des éditions.

Bertrand
& Argentré
Cl. Expilly
Denys Go-
defroy
Rodolphe
Hospinian.
Claude Saum-
maïse.

Charles An-
nibal Fabrot
qui refuse ce
qu'Antonius
Faber a dit
de du Molin.

Eloge que luy
donne l'Au-
teur de la
leprésente
Histoire.
Iofias Sim-
plerus.

CHAPITRE XV.

Des Auteurs qui ont fait ex professo l'eloge, ou décrit sa vie, & de ses
livres imprimez depuis sa mort, ou augmentez & reimprimez.

Par. 2.
elogiorum
p. 255. sup.
lib. 1. c. 2.
in princ.
Lib. 2. elo-
giorum p.
46.
In Feriis
forensibus,
sive elogiis,
illustrium
rogatorum
Galliarum
anno 1500.
p. 44.
En son Hi-
stoire Chro-
nologique p.
247. G. Mi-
chel en ses
brieffs eloges
des hommes
illustres avec
leurs por-
traits, num.
92. à Lyon.
1634.
Comment.
in Consuet.
Paris. par.
1. §. 25.
glos. 1. n. 3.
in princ.
par. 2 §. 55.
glos. 1. num.
274.
Es en l'ob-
servance qui est à la fin de la mesme 2. partie; il y en a un bel exemple cy-dessus, livre 2. ch. 20. sur la fin.
Cy-dessus livre 1. ch. 6. sur la fin.
In Consuet. Paris. paragr. 2. glos. 6. num. ult. in fine.
Libro 17. observ. cap. 39.

IL y a plusieurs Auteurs qui ont fait ex professo l'eloge, & décrit en sommaire &
en abrégé la vie de Charles du Molin, sçavoir Io. Papius Masso, a Scævola Sam-
marthanus, b Antonius Mornacius, c Claude Malingre, d & Gabriel Michel.
Du Molin luy mesme a fait & tracé l'Histoire de sa vie par pieces détachées, en
plusieurs endroits de ses œuvres, & particulièrement dans les Epistres liminaires ou
dedicatoires, & les prefaces & epilogues de ses livres, dont j'ay cotté les lieux
dans l'ordre & la suite des années, & lesquelles Epistres & Prefaces sont omises la
pluspart dans les œuvres de du Molin, imprimées à Paris en trois tomes en mil six
cens seize & mil six cens vingt-cinq. Mais il a esté plus exact de rapporter ses souf-
frances & ses persecutions, que de coter ses loüanges & ses belles actions, dont la
voix publique estoit l'Echo & le Panegyrique. Il se vante neanmoins d'avoir toujours
pris & suivy le party de la verité & de l'equité e contre quelque personne que ce soit,
comme il avoit l'ame candide & innocente, & naturellement portée au bien.

Du Molin a
luy mesme
décrit les
principales
actions de sa
vie.
Es principa-
lement de ses
persecutions.

Virtutis vera custos rigidusque satelles.

Ce qui luy a causé de grandes haines & persecutions, aussi sa devise estoit Veritas
vincit, f & dit que c'est pour cette raison, & pour n'avoir point voulu mettre le pu-
blic en commerce, ny les charges de judicature, il a esté méprisé par les siens,
& estimé & honoré des Etrangers qui l'ont appelé & attiré chez eux.
Il trouve une chose à redire en ce grand Genie, c'est qu'il reprenoit avec trop d'ai-
greur ceux qui n'estoient point dans ses sentimens, sans faire distinction des qualitez,
& les grands Magistrats, mesme les Commissaires pour la rédaction des Coustumes,
comme les autres: h ce qui tombe dans le vice de la Philavtie, ou de la presomption, &
est grandement éloigné de la loy du respect, & de la modestie des Jurisconsultes Ro-

Ce qui a fait
mépriser par
les siens.

Il reprend
avec trop
d'aigreur
ceux qui ne
sont pas
dans ses sen-
timens.

mais,

sains, entre lesquels quand l'un improuvoit l'opinion d'un autre, ils ne luy insultoient point, mais usoient entr'eux de paroles douces & respectueuses, dont Cujas a fait une observation expresse, *i* & après luy Mornac. *κ* Nous disons en commun proverbe, que beau parler n'écortche langue : & c'est un fort mauvais ingredient quand on veut reduire un homme à son opinion, quoy qu'apparemment la meilleure, ou luy faire changer la sienne : en la censurant, de luy dire des paroles injurieuses & outrageuses qui ne servent qu'à le confirmer en son erreur, & à aigrir, non pas guerir son esprit : mesme le porter à des invectives, comme ont fait plusieurs beaux Esprits de ce temps : ce qui ne produit d'ordinaire autres effets qu'à jeter l'un & l'autre des Antagonistes dans le mépris ; car quiconque se commet avec un autre, rend tout le monde juge de ses moindres defauts.

Il y a eu quelques-uns des livres de du Molin imprimez depuis son decez, qui ne l'avoient point esté de son vivant. Ses Commentaires sur les six premiers livres du Code, qui estoit sa lecture de Tubinge, dont a esté parlé cy-dessus, l'ont esté imprimez en l'an mil six cens quatre, le traité Latin *De usuris*, augmenté de moitié, a esté reimprimé en mil six cens huit, avec l'Oraison *De Concordia & unione Consuetudinum Francia*. Comme il a aussi esté dit, *m* François Joly Advocat au grand Conseil & au Parlement, a fait reimprimer en l'an mil six cens vingt-huit, le traité *de Io. de Selva* premier President au Parlement *de Beneficio*, avec les notes de Charles du Molin, qui estoient dans la Bibliothèque curieuse de Jean de Montchal lors Abbé de S. Amand, & depuis Archevesque de Tholose. En mil six cens trente-sept ont esté imprimées les notes du mesme Auteur, sur l'Ordonnance de mil cinq cens trente-neuf, tirées de la Bibliothèque d'Auguste Galland celebre Advocat au Parlement. Ses œuvres ont esté recueillies, & imprimées en trois tomes ; la premiere fois en l'an mil six cens seize, & la seconde en mil six cens vingt-cinq. *n* Dans le livre intitulé *Index librorum expurgatorum, Gasparis Quiroga Cardinalis, Archiepiscopi Toletani, Hispan. generalis Inquisitoris jussu editus*, o sont rapportées les œuvres de du Molin, qui peuvent estre levées sans correction, & les autres que l'Inquisiteur d'Espagne a jugées estre sujetes aux corrections y cotées. mais en l'indice des livres prohibez par le Concile de Trente, Charles du Molin sans aucune exception ny limitation est mis *inter Auctores primæ classis* ; ce qui comprend generalement toutes ses œuvres : *Tantane animis celestibus ira?*

Il a esté dit cy-dessus, *p* qu'aucuns des livres & traitez de ce docte & judicieux Auteur, ont esté imprimez en Italie par permission, non pas sous son nom, mais sous un autre supposé, de Gaspar Caballinus, comme celui de *Usuris*, & celui de *eo quod interest*, mesme que le dernier est inseré dans ce recueil fameux de vingt-neuf volumes imprimez *q* par le commandement du Pape Gregoire III. intitulé, *Tractatus universi juris*.

quib. caus. pig. vel hypoth. tac. contra. k Livre 2. ch. 8.

1 Livre 1. ch. 19.

m Paris. apud Rob. Foyet, Nic. Buon, & Sebast. Cra-moisy, in n Imprimé Madriti 1784 & Sal-muri apud Thomam Fortâ. 1601 à fol. 20. ad 60. o Livre 1. ch. 16. 19. & 20.

p Venise en l'an 1584. tom. 5. fol. 17.

Beau parler n'écortche langue. Contre les Auteurs & les Sçavans qui écrivent & inventent les uns contre les autres.

Livres de du Molin, imprimez depuis son decez. Commentaire sur le Code. Traict. de usut. Oratio de concordia & unione Consuetudinū Francia. Notes sur le Traicté de Io. de Selva, de Beneficio. Les œuvres de du Molin imprimez en trois tomes. Jugemens & censurs de l'Inquisition d'Espagne sur les œuvres de du Molin. Cabry de Romme. Traicté de du Molin imprimé en Italie sous le nom de Gaspar Caballinus.

CHAPITRE XVI.

De la mort de Charles du Molin fils aîné du defunt : & de l'horrible massacre d'Anne du Molin sa fille unique, femme de Simon Bobé, & de tous ses enfans & domestiques.

a Cette histoire tragique est dérivée par Joann. Pappir. Masso. in elog. Molinzi. p. 150. & seq. b Le Samedi 22. Mars 1571. c Festus Pompeius col. 271. Conjector. inepres somniorum

LA mort de Charles du Molin ne mit pas fin aux miseres fatales & hereditaires de sa famille, son fils aîné portant mesme nom, mourut d'hydropisie à Paris, au mois de Février mil cinq cens septante : il ne restoit plus de ses trois enfans qu'Anne du Molin, mariée à Simon Bobé Advocat en la Cour, Bailly de Coulommiers en Brie ; ils avoient deux enfans de leur mariage, l'un âgé de huit ans, l'autre de vingt-deux mois, & elle grosse d'un troisiéme. La nuit du Samedy dix-neufiéme Février mil cinq cens septante-deux, *a* Bobé estant absent, des voleurs & assassins furent introduits dans sa maison proche des Augustins, par un detestable valet, Gascon de nation : qui d'abord tuerent & massacrerent, ou plutôt assommerent Anne du Molin, grosse qu'elle étoit, ses deux enfans, la nourrisse du petit, & la servante ; ouvrirent le cabinet, prirent l'argent, & ce qu'ils voulurent, & jetterent ce qu'ils ne purent emporter, dans les puits, & les cloaques de la maison, mesme les bagues, chaînes d'or, & vaisselle d'argent. Les meurtriers se retirant de grand matin, rencontrerent le Cocher de Robert de Helin Conseiller en la Cour, qui pour une piece d'argent les mena dans son chariot hors la Ville : ce qu'estant fait, ils le poignarderent de peur qu'il ne les découvrist, & emmenerent le valet, duquel, ny d'eux on n'a jamais eu de nouvelles, quelque perquisi-

Histoire pitoyable du massacre commis en la maison de Bobé, gendre de du Molin.

tion qui en ait pû estre faite. Les Officiers du Chastelet dressent leur procez verbal & ce funeste & prodigieux spectacle, dans lequel ils rapportent l'état des choses qu'ils trouverent en la maison, les bastons, les leviers & les massuës dont les massacres avoient esté faits la nuit precedente, & les corps des cinq personnes étendus morts sur la place, la mere la premiere, l'enfant âgé de huit ans plus éloigné, & les autres ensuite. Bobé estant de retour, fait informer pardevant le Lieutenant Criminel, & obtient decret de prise de corps contre Jacques Brosset sieur d'Arconville, & Anne du Molin sa femme, fille de defunt Ferry du Molin, qui sont emprisonnez, dont ils appellent au Parlement. La cause fut plaidée solennellement en la Chambre de la Tournelle, *b* par deux celebres Advocats; Etienne Pasquier plaida pour Darconville & sa femme, qui tendoient afin d'absolution, faute de charge & de preuve de la moindre complicité, que l'on n'avoit pas pû decreter prise de corps contre des personnes d'honneur & de qualité, sur de simples & foibles soupçons, & des presomptions imaginaires qui sont bien souvent de faulces adresses, empruntant aussi-tost le visage du mensonge, que celui de la verité, les conjectures sont des songes; & un bon Auteur *c* dit que celui qui est appelé *Conjector*, c'est l'interprete des songes, & dans les gloses, *inſpiratus* Barnabé Brisson lors Advocat des parties, *d* plaidoit pour Bobé. J'ay appris par la lecture de son plaidoyé, & du Factum qui m'est tombé entre les mains, que Bobé fondoit son accusation, & le decret & emprisonnement dont estoit appel, sur plusieurs presomptions, qui détachées & separées eussent peu de force, mais jointes ensemble, & toutes tirées de l'évidence du fait, faisoient un corps de preuves. La premiere & principale resulloit de l'inimitié mortelle, capitale & implacable de Ferry du Molin contre Charles du Molin son frere, & ses enfans, en haine de l'Arrest donné contre luy *e* pour la revocation de la donation de la terre de Mignaux; ayant scandalisé son frere de son vivant, insulté à ses miseres & adversitez, *f* dénié toutes sortes d'assistance, de confort & de consolation, jusqu'à le persecuter pendant son exil volontaire de quatre années en Allemagne, par des chicaneries, des saies injurieuses, & executions de ses biens pour des sommes qui dans l'evenement ne se sont point trouvées deues, pensant surprendre sa femme qui n'avoit aucune connoissance des affaires de cette qualité, que mourant il avoit substitué & transmis cette rancune immortelle, à sa fille & son gendre: & pour la rendre hereditaire dans sa famille, laissé des memoires écrits de sa main, touchant ce qu'ils avoient à faire dans la conduite du procez pour l'hypothèque subsidiaire du douaire prefix de deux cens livres de rente, réservée par l'Arrest sur la terre de Mignaux: dont ils ont pris tel avantage, qu'ils se sont vantez plusieurs fois qu'elle ne leur échaperoit pas, usant de menaces, & prenant publiquement & par divers actes la qualité de Seigneurs de Mignaux: & avoient quinze jours avant le meurtre, fait assigner Bobé & sa femme en la Cour, pour raison de ce douaire. Donc la presomption naturelle estoit, que ceux à la Requeste desquels ce procez a esté intenté, ont fait commettre le meurtre, parce qu'ils le gagnoient & la terre, ensemble tout le bien de la succession par la mort des personnes homicidées dont ils estoient heritiers. C'est le *cui bono* avec lequel Cassius celebre Jurisconsulte, que le Prince de l'éloquence Romaine appelle *Scopulum reorum*, jugeoit toutes les causes criminelles conjecturales, *g* l'esperance du gain & du profit present, estant l'amorce & le motif de tous les crimes.

d Depuis Advocat du Roy, & President au Parlement, son plaidoyé est imprimé & inseré dans le recueil des plaidoyés notables, imprimé à Paris en 1611. par Jean du Brayes, & Nicolas Roussel, p. 246. & en un autre recueil de plaidoyés, harangues & remontrances, quasi imprimé à Paris en 1618. par Adrian Tisais, p. 5. e. Le 12. Avril 1551. rapporté avec les procez, sur lequel il est intervenu, cy-dessus liv. 1. ch. 21. & Cy dessus liv. 1. ch. 21. sur la fin. & Cicero orat. pro Roscio Amerino, & pro Milone & Philipp. 2.

Plaidoyé de l'écrit au Parlement pour raison de ce meurtre. Plaidoyé de Pasquier. Presomptions & conjectures sont souvent trompeuses. & mensonges. Plaidoyé de Barnabé Brisson pour Bobé.

Presomptions & conjectures pour montrer que Darconville & sa femme étoient auteurs des massacres.

Cui bono: verbum Cassianum.

C H A P I T R E X V I I .

Suite du plaidoyé de Barnabé Brisson pour Bobé, & les Arrests intervenus sur les appellations du decret & de l'emprisonnement, & sur le jugement definitif du procez.

CE qui fortifioit cette presomption, estoit qu'entre un grand nombre de clefs qui estoient dans le cabinet de la maison, il n'y eut que celles du Chateau de Mignaux, qui furent prises & jettées dans le puits, avec les bagues & la vaisselle d'argent. Que si le fait eust esté commis par des voleurs étrangers, ils ne se fussent pas laissés emporter à cette cruauté barbare & brutale, de verser un sang innocent, & tuer un petit enfant à la mamelle, qui ne pouvoit empêcher l'execution de leur dessein, ny découvrir & reveler le fait; lequel partant avoit esté commis par des personnes interessées qui ont voulu exterminer toute la race, pour se mettre en état de

oc.
cath.
c. 13. vers.
18. Deuter.
19. vers. 4.
& 6.

recueillir la succession. Que ç'a esté le commun bruit, la voix & l'opinion publique, mesme du Roy Charles IX. lequel ayant ouï le recit d'un acte si execrable & abominable, dit ce mot de l'Evangile, *c'est un ennemy qui l'a fait.* Et ensuite de ce, fit expedier des lettres adressantes à la Cour, portant que tous les prisonniers pour crimes seroient enquis & interrogez sur le fait du massacre; duquel donnant connoissance certaine, ils obtiendroient impunité, avec assurance de trois mil écus à prendre sur les biens des coupables. A la verification desquelles lettres, Darconville & sa femme avoient formé opposition. Que quelques jours avant le meurtre, le serviteur Gascon fut vû avec trois hommes inconnus en la maison de Darconville, qui a dit depuis qu'on n'avoit garde de le prendre, & qu'il estoit mort. Que où la Cour voudroit prendre plus ample connoissance d'un fait si exemplaire & si extraordinaire, il y avoit lieu cependant d'ajuger la succession mobiliere au pere, tant par la consideration de sa perte & de sa douleur inconsolable, que de ce que la presumption est que les meurtriers ont tué la mere la premiere, en defendant courageusement la vie de ses enfans, & méprisant la sienne; comme de fait le procez verbal des Officiers du Chastelet, marque qu'elle fut trouvée la premiere couchée sur le carreau, joint qu'elle estoit plus capable de resister que deux jeunes enfans, l'un âgé de huit ans, & l'autre de vingt-deux mois: lesquels par cette presumption naturelle, ayant survécu la mere & recueilly la succession, ont laissé leur pere heritier des meubles, suivant la Coustume & les decisions du Droit de *commorientibus*.

Un meurtre dont l'auteur n'est pas certain, est presumé fait par l'ennemy du deffunt.

La mere & les enfans estant massacrés avec leur mere, on presume qu'elle est morte la premiere, pour rendre le pere heritier mobilier de ses enfans.

b La mesme jour 22. Mars 1572.

Sur cette celebre plaidoirie, intervint Arrest conforme aux conclusions d'Augustin de Thou Advocat du Roy, par lequel la Cour confirma le decret, & la procedure extraordinaire; & néanmoins ordonna que Darconville seroit élargy par la ville & fauxbourgs de Paris, baillant bonne & suffisante caution de se représenter pardevant le Prevost de Paris, auquel il fut enjoint de proceder incessamment à l'instruction & jugement du procez criminel, & de certifier la Cour de ses diligences: permis à la femme de se retirer en sa maison, à la charge de se représenter quand il seroit ordonné. Et sur la Requeste du pere, la Cour luy ajugea les meubles, ordonna que les immeubles seroient sequestrez, sur les fruits desquels seroit pris la somme de 800. livres pour employer aux frais du procez.

Arrest sur la plaidoirie, confirmatif du decret, & adjudicatif de la succession mobiliere à Bobé pere.

Mais depuis n'estant point survenu de nouvelles preuves, les accusez furent envoyez absous: les presumptions ayant bien esté jugées suffisantes pour le fondement du decret & de l'emprisonnement, mais non d'une condamnation definitive en laquelle les loix desirerent des preuves plus claires que le jour en plein midy, & à faute de ce presument toujours pour l'innocence.

Arrest definitif, portant absolution des accusez faute de preuves.

CHAPITRE XVII. & dernier.

Recit de la douleur & des miseres de Simon Bobé, mort à l'âge de 84. ans.

VOILA au vray le recit de l'Histoire la plus tragique & la plus déplorable qui se soit jamais présentée à la face de la Justice, dans laquelle a manqué le proverbe, que meurtre & larcin ne se peuvent jamais couvrir: car jusqu'à present on n'a point eu autre preuve de cet acte abominable & detestable, & plus que brutal, dont le mary & pere infortuné qui a vécu plus de quatre-vingt-quatre ans, a tousjours eu jusqu'à sa mort, l'image effroyable devant les yeux, *Cruelis ubique Luctus, ubique pavor, & plurima mortis imago.* Il a décrit ses miseres en l'Epistre b à Nicolas Bruslart de Sillery Chancelier de France, auquel il a dedié le Commentaire Latin de *usuris*, de Charles du Molin son beau-pere, augmenté de plus de moitié, dont a esté parlé cy-dessus. c Il avoit fait auparavant une Epistre Latine, adressante à Louis de Gonzague Duc de Nevers, dont j'ay trouvé le manuscrit entre ses papiers, par laquelle il le supplie d'interposer son credit & son autorité pour luy faire avoir justice de cet execrable massacre, & en découvrir les Auteurs, mesme d'obtenir une Declaration du Roy, portant que les heritiers presumptifs de celuy qui aura esté ainsi proditoirement assassiné, ne pourront se mettre en possession & jouissance de ses biens, jusques à ce que les auteurs du crime ayent esté découverts, & la punition faite ensuite. Et moyennant ce, il promet de luy dedié les livres qui estoient à imprimer, du venerable vieillard son beau-pere, & qui avoient esté par luy reveus & augmentez: en quoy consistoit la seule & unique

a Virgil. l. 2. Æneid. b Du 19. l'uides 1608.

Il décrit ses miseres en une Epistre au Chancelier de Sillery.

c Chap. 10.

Autre Epistre à mesmes fins au Duc de Nevers.

LA VIE

consolation du gendre , auquel après l'extinction entière de la race , & de tous les descendans de Charles du Molin , qui le reduisoit en une déplorable solitude , il ne restoit autre consolation que de passer le reste de sa vie à revoir & cultiver les enfans & les productions de son esprit.

seneca in
Mipol. Ad.
4.

O triste fractis orbitas annis malum.

FIN.



INDEX



IN NOMINE DOMINI NOSTRI
JESU CHRISTI
 AMEN.
INCIPIIT PRIMA PARS
 COMMENTARIORUM IN CONSUETUDINES PARISIENSES,
 RECOGNITA ET LOCUPLETATA.



Epitome Tituli 1. de Feudis.

Feuda, peculiare inventum Francorum.

1. Domini feudorum etiam simplicium olim jurisdictionem consentiosam, etiam gradualem habebant in vassallos: hodie feudariam tantum.
2. Consuetudo Parisiensis caput omnium consuetudinum Gallia.
3. Feuda Iuri Romano incognita. 5. 7. 11. 12. rejectis conjecturis Luca à Penna, & Zafii. 4. 8. 14. 20.
6. Clientis mentio, in jure Romano fit, sed nusquam de Clientulo.
9. Vassallus habet tantum utile dominium & quidem debile, non directum.
10. Prædia limitanea qua dabantur militibus & veteranis, non erant feuda.
12. Franci multis ante Christum natum annis regnarunt inter Saxoniam & Alemaniam, feudorum usum invenerunt, & in subiectos Gallia invexerunt. Deinde Longobardi qui ab illis didicerant, invexerunt in Italiam. 13. 3.
14. Qua fuerint Instituta veterum patronorum & clientum primum apud Græcos. 20.
15. Deinde à Romulo apud Romanos instaurata.
16. Rursus apud Romanos irrepente avaritia corrupta sunt.
17. Intellectus, in his in princ. D. soluto matrim.
18. Nihil in republica pestilentius seditione.
19. Veteres clientela prorsus differunt à feudis, & curiis dominicalibus. 21. 25.
20. Guil. Budæi ingenium & virtus. Lasius inventum à Budæo imitatus est. Post Budæum Andreas Alciatus juris excultor.
24. Origo omnium constitutionum libri feudorum. Et primo constitutio dom. Lotharii, qui erat filius Ludovici pii, & nepos Caroli Magni, qui Longobardorum Regnum suppressit.
26. Privilegia ab Adriano I. Papa Regibus Francorum data.
27. Imperii translatio à Græcis in Francos. Florentia à Carolo Magno instaurata. Vera computatio annorum Christi à nativitate.
28. Carolus Magnus Italia, Saxonibus & Hispania dominatus est.
29. Justinianus Magnus nunquam dominatus est Germanis, Gallis nec Hispanis. Mendum è versione Haloandri novel. 1. tollitur.
30. Regnum Hispania non subest Imperio, nec paruit Carolo Magno volenti Imperialem auctoritatem exercere in Gallis.
31. Insignia Imperatoris Romani, Aquiladuplex nigra.
32. Lotharius primus Imper. Francorum, Regis & Imperatoris filius, Romæ Magistratus & leges statuit.
33. Imperium plus ducentis annis collapsum, à Regibus Francorum restitutum est.
34. Justinianus Magnus, ter Romam & Italiam à Gothis vindicavit.
35. Francorum virtus & victoria mirabilis in Mediolano vindicando. Textus magni decreti emendatur.
36. Justinianus Romam & Italiam non tam liberavit, quàm desolavit.
37. Post Narsesis obitum Longobardi Italiam ingressi, 204. regnarunt civilius quàm Gothi.
38. Sic vocati ab Itali quasi longi Barbari.
39. Roma & Italia sub Francorum Imperio floruit. 49. Decem successive Francorum Imperatores. 40.
41. Divisio monarchia Caroli Magni post atrox Civile bellum.
42. Lotharingia, cur & quando sic vocata. 43.
44. Subdivisio Regni Germania.
45. Virtutes Arnulphi Imp. Caroli Magni abnepotis.
46. Ludovicus 4. ejus filius 9. Imperator Francus, sub quo defecit Italia.

47. Non hic, sed filius Bossonis victus & excecatus à Berengario.
48. Errant qui non computant Ludovicum Balbum huius nominis 3. Imperatorem.
49. Cur agrè ferebant Romani & Itali Imperium à Francis ad Germanos transferri.
50. Decimus & ultimus è stirpe Caroli Magni Imperator, Conradus 1.
51. Tamen ab Imperio Arnulphi Imperatoris 8. Franci cessavit Imperium in Italia usque ad Othonem Magnum.
52. Conradus 1. non potuit Imperium in aliam stirpem transferre, sed tantum destinare. 59.
53. Additio erronea tollitur è c. in die de consecrat. distinct. 5.
54. Caput Francie orientalis tandem ad Episcopos devenit. 71.
55. Imperium proprie non fuit translatum, sed sectum, & pars Occidentalis (cujus caput Roma) data Carolo Magno & successoribus suis Francorum Regibus. 56. 57. 58.
59. Verus Rex vel Imperator non potest hoc transferre in alium, sed novus & liber subditorum consensus requireretur.
60. Defecta stirpe Caroli Magni, opus fuit nova cessione Imperii, ut factum fuit Othoni 1. & successoribus suis Regibus Italia.
61. Roma caput Imperii, ubi Imperator vere coronatur à populo, non à Papa, qui tantum ceremonias peragit.
62. Imperium non fuit proprie hereditarium, nec corona Francie.
63. Anno 963. tempore Leon. 8. Otho. 1. Roma factus verus Imperator cum eisdem prerogativis Caroli 1. 64.
65. Anno 1001. per obitum Othonis 1. sine filiis desit Imperium esse hereditarium, & electio tandem redacta ad paucos Principes.
66. Errant qui putant Henricum Bavarum à Septemviris primum electum fuisse in Imperat. 67. 68. 74.
69. Ad septem Electores sensim restrictum fuit jus eligendi, saltem tempore Federici.
70. Electores tres Ecclesiastici, non habent hoc jus tanquam Ecclesiastici vel Episcopi, sed tanquam Principes Imperii ratione ditionum quas tenent ab Imperio in feudum. 71.
72. Et à statutis & ordinibus Imperii, non à Papa.
73. Papa non est iudex electionis Imperatoris, qui statim omnem habet potestatem ante coronationem.
75. Iuramentum de quo in palca 63. distinct. non est Othonis 1. nec 3. nec 4.
76. Imperator factus non jurat Papa, nec est ejus vassallus.
77. Palca quid in decreto. c. Tibi domino notum est.
78. Emendantur plures errores Decreti.
79. Non licet jurare per creaturas.
80. Vetusior lex libri usum feudorum est Lotharii 1.
- Lex Imperialis de prohib. feud. alien. per Lotharium, est Lotharii. 2.
- Emendatur erronea litera libri feudorum.
86. Federicus 1. dictus Aenobarbus, vulgo Barbarossa, edidit auth. habita, C. ne fil. pro patre. Et l. Federicus, l. Imperialis. l. hac edictali in usib. feudorum & statuta pacis Constantie.
87. Federicus 1. Imperator, & Philippus Augustus Francorum Rex, in Turcas & infideles moverunt, ad liberationem Hierosolyma à Saladino capta.
88. Error Bal. & Italicorum doctorum super pace Constantie. 89.
90. Civitates Lombardia non habent aliquod merum vel mixtum Imperium, nisi ex Constitutione Federici 1. virtute aicla pacis.
91. Historia non est negligenda Jurisperito.
92. Henricus 6. Imperator, Federici 1. filius, reliquit Federicum 2. sub tutela Philippi fratris contra quem Innoc. 3. eligi fecit à quibusdam Othonem 4. quem coronavit & mox exautoravit. 93.
94. Et Federico 2. coronam negavit. Vetus amicitia Romanorum Imperatorum & Francorum Regum.
95. Fed. 2. rogatu Honorii 3. edidit. traç. de statu & consu. contra libert. Eccles. in fin. lib. feud. Et per se constitutiones Neapolitanas.
96. Innoc. Papa. 4. Federicum 2. Imperio & regnis destituit & debellavit, qui à filio Notho suffocatus est.
97. Henricus septimus edidit extravag. qua sub tit. quomodo in lasa majestatis crimine, & sub tit. qui sunt rebelles.
98. Robertus utriusque Sicilia Rex, nepos Caroli Andegavensis fratris Ludovici 9.
99. Clemens 5. Papa sententiam Henrici 7. post ejus mortem reprobavit.
100. Nova resolutio an liber feud. sit authenticus.
101. Quid proprie authenticum.
102. Consuetudines lib. Feudorum locales sunt.
103. 111. Nec reperitur vetustior compilatio Oberti de horto.
104. In regno Francie feuda sunt patrimonialia.
105. Ad qua jura recurrendum in hoc regno pro decisione causarum feudalium. 112.
106. Constitutiones Regia non sunt jus commune Francorum, sed consuetudines quas semper habuerunt peculiare. 107.
108. Qua non accipiunt interpretationem à jure Romano, quod nunquam fuit hic jus commune, nec est simile de statutis Italia.
109. Consuetudines nostra sunt nostrum jus commune, nec jura municipalia, qua tantum concernunt jura Reip. praestanda vel certa singularia.
110. Cur ultimo loco recurrimus ad jus Romanum?
113. Delphinatus an sit de regno?
114. Definitio feudi.
115. Non est de substantia, sed de natura feudi, quod solum utile dominium transeat.
116. Sex precipue divisiones nostrorum feudorum.
117. Feuda consistentia in officio sunt indivisibilia.

TITULUS PRIMUS DE FIEFS.



MERITO priore loco ponitur hic materiz feudalis titulus, quum feuda sint proprium, & peculiare, inventum * veterum Francorum, ut mox probabo: tum quia prerogata habent dignitatem & auctoritatem, propter jura & commoda dominicalia, quae perpetuo secum trahunt, & jurisdictionem * etiam contentiosam, quam olim continebant in vassallos & subvassallos gradatim, id est, cum gradu, seu resortu appellationum. Cujus antiqui moris adhuc hodie vestigium est in provincia & consuetudine Andensi & Cenomanensi. Sed tandem desitum est, simplicem dominum feudi jurisdictionem contentiosam habere: nisi ultra illam feudi qualitatem accedat Castellania vel Baroniam, aut major (ut Comitatus vel Ducatus) dignitas & potestas, vel aliter de jurisdictione constaret. Relicta tamen est quibusvis simplicibus dominis feudalibus jurisdictio quaedam fundiaria, ad jura & praedia feudalia limitata: de qua suo loco dicemus.

2 Tum inter consuetudines Franciae & Galliae, major, prolixior, & uberior, & plerumque difficilior est tractatus de feudis. A quo proinde non immerito debuit haec descriptio consuetudinum Parisiensium incipere, quae reliquas omnes totius Franciae & Galliae antecellunt. Et ut recte ait doctus, ille dom. Andreas Tiraquellus, Pictonum, sub tit. de retract. proximis. §. 32. n. 100. Consuetudo Parisiensium est caput * omnium hujus regni, & totius etiam Belgicae Galliae consuetudinum.

3 Porro suam antiquitatis ignorantiam prodiderunt, qui feudorum inventionem & originem ad jus Romanum * traxerunt, & indidem emeruisse futilibus quibusdam conjecturis scripserunt: ut Parthenopaeus ille doctor Lucas à Penna in l. quicumque 2. in princ. 2. colum. C. de omn. agr. deser. libro 11. dicens quod contractus feudalis erat etiam tempore Justiniani, idque constare per §. per traditionem. Inst. de rer. divis. verbo itaque stipendiaria. quod verbum exponit de praediis datis militibus, ut ex eorum fructibus vivant stipendiarii vice, serviantque Reip. absque aliis stipendiis. Et intelligit Lucas, quod ad hoc coneris dabantur eis in feudum: & asserit hunc esse verum intellectum illius literae, d. §. per traditionem. Dehinc subdit, quod sic erant forte praedia quae dabantur veteranis, in l. Lucius. D. de evictio. Haec Lucas.

4 Et circiter centum & quinquaginta annis post eum aetate nostra Udalricus Zasius (qui Lucam verisimiliter non legit) in suis eruditissimis scholiis, in l. 2. in princ. in verbo C. de orig. jur. & in sua epitome feudor. (quae post commentaria nostra inchoata ad manus meas pervenit) par. 1. in princ. opinatus est, vassallos à jure Romano emeruisse: & asserit veram esse sententiam eorum quos ait in usib. feud. in tit. de alienat. feud. hanc sententiam tenuisse: censetque communem opinionem, quae est in contrarium, falsam & erroneam esse, & ex vetustatis ignorantia processisse. Eamque suam assertionem fulcit & tuetur duabus conjecturis: quarum alteram ducit ex his quae apud Dionys. Halicarnas. lib. 2. ab urbe Roma condita, narrantur, de origine patronorum & clientum apud Romanos, auctore Romulo, eorumque institutis & moribus: alteram autem ducta à similitudine vassalorum (ut dicunt) hujus temporis ad praeforum clientum nulla jura: nullum tamen doctorem nominatim advocat hujus sententiae.

5 Et ego quidem diligenter excussi omnes tractatores feudorum, tam in summis, quam in lectionibus & Tom. 1.

petitionibus quorum libri extant: sed nullum reperi hujus assertionis: verum omnes, ubi de hoc tractant, concorditer tenere, vassallos, feuda, & eorum jura non esse de jure Romano, nec à Romanis legibus aut institutis fluxisse: sed solum ab illo jure consuetudinario, * quod habetur in usibus feudorum originaliter processisse, ipsisque Jurisconsultis antiquis Romanorum Imp. penitus incognita & inusitata fuisse. Et ita expressim tenet Andr. Isern. in proe. feud. qu. 4. Et ibi in fine dicit, quod in toto jure Romano non reperitur ullum verbum de vassallo: & verum dicit, quia nec in Pandectis, nec in 12. lib. C. nec in Institut. nec in Novell. constituit. Justiniani (quas authenticas vocant) quicquam reperitur de vassallo, aut feudo, sive de jure hujusmodi patronorum, clientum, * & praediorum clienteliorum. Quod nunquam fuisset obmissum, si tunc temporis fuisset inventum. Sed in quantum Isern. ibidem excipit de Clientulo, puto esse mendum in libro: & legendum, excepto cliente, qui non est vassallus, &c.

6 Quia notissimum est, in toto praefato corpore juris Romani nullum verbum reperiri de Clientulo. Sed bene in quibusdam paucis locis, [nempe septem tantum] fit mentio de cliente. De veteribus quidem praefatae Politiae Romanae in quatuor locis Pandectarum, videl. * in l. sed & clientes de usu & habit. in l. si vero plures. Respon. 1. de his qui dejecer. vel effud. in l. qui penum. §. Sed quod diximus de pen. legat. in l. non dubio, de capt. & possi. rousf. & in uno loco C. vide in leg. 3. de novat. quae est Gordiani scilicet junioris, nepotis ex filia senioris, qui cum intermediis non recensetur inter Imperatores ab Eutropio, & Haloandro. Senior enim Gordianus non excessit Aphricam, ubi infra annum (vivo adhuc Maximino, à Senatu deposito) sese strangulavit. junior autem sex annis regnavit, & Parthos vicie: quo tempore, anno Christi 245. nondum penitus exoleverat memoria veterum Clientum. de quo nomine fit etiam mentio in duobus aliis locis C. vide in * l. properandum §. penult. & in l. rem novam. §. patroni autem in princ. C. de judic. Sed longe alio sensu, quia in his ultimis legibus (quae sunt Justiniani Graeci Imperatoris, qui trecentis annis post Gordianum, & post plures inclinationes Imperii regnavit) accipitur pro litigatore, qui dicitur dominus respectu procuratoris sui, & Clientus respectu advocati sui, ut ibi.

locum habebant, qui se in fidem & patrocinium alicujus dederant: inde hospites, cognati, affines. Adversus cognatos pro Cliente testimonium dicere licebat: adversus clientem suum non item. v. Gell. lib. 5. c. 13.

7 Sed nullibi dictorum locorum Clientus est vassallus, nec supponit pro Clientulo vel vassallo, de quo agitur in dictis usibus feudorum in istis consuetu. Et de quo nunquam cogitarunt veteres Nomothetae Romani, ut dictum est. Et tenet ibi Andreas Isern. & Jacob. Ardriz. in summa feud. Idem tenet Jacob. Alvaros non in d. tit. de alien. feud. per Zasium allegato, ubi nihil per doctores sed in proe. feud. q. 7. & in tit. de content. invest. inter dom. & vassal. de invest. feud. col. 11. notab. 4. post Odoffre. Nis. de Neap. & catros. Idem tenet dom. Joan. Bapt. Caccialupus in repetit. c. 1. de feudi cognatio. in prima differentiarum inter jus feudale, & emphyteoticum. Claud. Seyfel in specu feud. in princ. Et si haec opinio necdum est crebrior, sed nnica & concors omnium doctorum in feud.

Nec obstat quod praefati * doctores in locis allegatis ad rationes & conjecturas, pro contraria parte opinantur, quod militia de qua fit mentio in l. omnimodo §. imputari C. de inofficio testam. l. ult. & auth. ibi po. & ij

* Feuda à Francis inventa.

* Jurisdictionem in vassallos qui domini habeant.

* Consuetudo Parisiensis caput omnium

* Feuda Romanis incognita adversus Lucam à Penna & Zesium.

Conjecturae Zasio.

* Feuda consuetudinario jure introducta.

* Budzus noster feudorum originem ab his clientelis reperit.

* Clientus his legibus profuisseto acquiritur, quo & pertinere videtur le. quidam cum filiam aliam suscipere §. de verb. obli. Hujusmodi Clientes Romani in suam fidem accipiebant, sic ut para quoddammodo familiae suscipientis censetur, quam ob causam libertatis conjunguntur: l. 1. l. 3. ff. de usu. Post parentes de pupillos proximum

* Clientus his legibus pro litigatore accipitur.

* In his Haloander est, qui in Novellis Iustini-

infani. pu-
tat feuda à
mneribus
iis (quæ
Romanis
militiæ di-
cebantur)
dimanasse.

lita C. de pigno. Et in alijs vulg.) erat feudum: Respon-
dent, dictam militiam prius differre à feudo; idque
per quam plures differentias clarè ostendunt. Quia non
referunt ullum doctorem, nec nominatim, nec in ge-
nere illam partem tenuisse: nec respondent opinioni
alicujus doctoris, sed objectionib. in genere adductis
pro ratione dubitandi: & ultra interpretes consue-
tudinum feudalium, idem latè comprobat Andr. Bar-
bat. in *Rub. seu. extra.*

8 Minus obstant conjecturæ præfati Lucæ *suprà n. 3.*
Quia in quantum Lucas intellexit dicta prædia militum
& veteranorum, tunc data fuisse in feudum, somniavit,
quia quod tempore Justiniani, vel retro fuerit aliquis
inter Romanos vel Græcos quantulus usus feudorum,
nusquam relatum est, nec usquam receptum, ut verbis
Jurisconsulti Ulpiani utar in *l. 1. in fi. D. de Senato.* Et
etiam si totius juris Civilis volumina ad verbum evol-
vas, simul illius temporis libros & Chronographias, ni-
hil reperies. Nec text. *d. §. per traditionem* potest recipere
feudi intelligentiam, quam propriam & germanam as-
serit Luc. illi literæ. Imo directè repugnat, quia *d. §.*
loquitur de translatione veri & directi domini, ut est
manifestum, tum per rubricam *l. 1. Si ager vellig. vel
emphyteutic. peratur.* tum ex natura illius tituli *de rerum
divisione*, per quem totum à *§. singulorum*, Justinianus
tractat de acquisitione directi domini tantum.

* Domi-
nium rei
feudalis nõ
transit, sed
quasi usu-
fructus.

9* Certum est autem rei beneficiariæ in feudum tradi-
tæ, non transire dominium directum in clientem seu va-
sallum: sed remanere proprietatem penes dominum, &
solum transferri in Clientulæ quoddam utile dominium,
quod est adeo debile, ut in vobis feudorum reputetur
usufructus sit. *In quib. cau. feud. amit. in fin.* imò ad com-
parationem directi domini ferè nihil reputatur, ut ex-
pressim tradit Andr. Ilex. *de feud. sine culpa non amit. col.
ult. in vob. feudor.* Et infra dicemus in *§. 1. gl. 1. 4. q. 1. 2.*

10 Idque videlicet dominium & proprietatem rei ma-
nere penes tradentem in feudum est requisitum de na-
tura & definitione feudi, ita quod aliter non esset fe-
dum propriè, ut patet per definitionem feudi in *d. tit. in
qui. caus. feud. amit. Et ibi plene per omnes doctores & per
Alex. cons. 24. nu. 11. lib. 5.* Igitur liquet literam *d. §.*
per traditionem non modò non admittere, sed profus
repugnare, non solum naturæ & qualitati, sed etiam
substantiæ & definitioni feudi. Et sic non solum non
probare adventitium commentum Lucæ, sed totum
oppositum de directo, videlicet quod prædia stipen-
diaria quæ dabantur militib. non dabantur in feudum.

* Idque
Lælius
Taurellus
libro de
militis ex
casu sensu.
* Facit *l. 1.
C. de fun-
dis limi-
trophis.*

11. Verum est * quod similitudinem quandam feu-
dorum habebat, quod Alexander Severus circa annum
Christi 230. terras ab hostib. * captas, limitaneis ducibus
& militibus donavit, ita ut eorum essent, si hæredes eo-
rum militarent, nec unquam ad privatos pertinerent:
dicens eos attentius militaturos, si etiam sua jura defen-
derent. Addiditque eis & animalia, & servos, ut pos-
sent colere quæ acceptarent, ut post Julium Capitolin.
refert Blondus *lib. 3. Roma triumphantis.* Et quæ Flavius
Vopiscus scripsit Aurelium Probum circiter post 30.
annos per Isauriam latrocinii semper infamem: loca
quæ angustè adeuntur, privatis donasse ea conditione,
ut eorum filii ab anno ætatis decimo octavo in militiam
mitterentur, ne latrocinari discerent. Sed ea exempla
nullo modo erant concessio, nec investitura feudalis, à
quo nimium *dis. d. p. 1. 2.* discrepant. Itaque non est cu-
randum de dicta opinione Lucæ, multo minus quàm de
opinionem illius Saturnini in *d. 1. l. de Senator* sed est reji-
cienda, tanquam plusquam Saturnina, ut in simili in-
quit Bal. in *cap. ceterum col. 4. extra de judic.* Eamque
reiciit Pyrrhus Englebermeus Jurisconsultissimus,
& utriusque linguæ peritissimus, quondam præceptor
meus *1. in suo glossemate in consue. Aurel. c. 1. col. de feud.*
ubi & in *col.* tenet istud jus feudorum esse jus recentis-
simum, non à jurisconsultis, nec antiquis Imperatori-
bus Romanorum ortum, sed longo post intervallo
quorundam moribus introductum, & hæc est veritas,

Scilicet jure Romano semper fuisse incognitum: tum
quia in toto jure Romano, nullum de feudis verbum,
imò nec argumentum: tum quia & quod jus feudi tunc
viguisset, maximè fuisset in datione prædiorum stipen-
diariorum militum, & veteranorum: sed hoc minimè, ut
supra ostensum est: tum per totum discursum libri feu-
dorum (*& maxime in c. unico de feud. cogni.*) constat ju-
ra feudorum emerfisse à variis & incertis moribus di-
versorum locorum, & non jure Romano, sed locali
consuetudine judicari. Et hæc clariora sunt & diluci-
diora, quam ut inductionibus & allegationibus prolixis
indigeant. Nec me latet Guiliel. Benedic. virum Senato-
rium, & eruditissimū in *sua copiosa repetitione: c. Raynucius
in ver. & uxorem nomine Adela. nu. 524. cum seq.* idem
tacitè sentire, quod Luc. sed quia tantum plus verborum,
& non plus rationis adducit, supra responsum est.

12 Superest ut quod sentio dicam, quod nec ex
historiis Romanis, vel Græcis, vel juribus eorum, &
multò minus ex eorum commentatoribus didici: se d
ex vetustis tum monumentis, tum instrumentis inveni,
feudorum hujusmodi & investiturarum auctores fuisse
Francorum * Reges, etiam ante nativatem Christi in
Franconia * Orientali regnantes, quam beatus Hiero-
nymus (qui vixit tempore Constantini Magni, & filio-
rum ejus) scripsit inter Saxones & Alemanos à Francis
tempore suo habitari. Alemaniam autem vocabant,
quæ nunc dicitur Suevia, ubi sita est Tubinga, in qua do-
cui. Quòd autem Alemania sic limitata esset circa tem-
pus Hieronymi, testatur Munsterus *lib. 3. Cosmographia.
p. 269.* Et idem adhuc anno Domini 890. Et tandem
vocatam fuisse Sueviam testatur Lupoldus Ubertur-
gius, qui mille annis post Hieronymum vixit, & scrip-
sit in *tractatu de jurib. & translatione imperii.* Et Fran-
corum nominatim meminit Cicero scribens ad Atti-
cum quinquaginta sex annis ante nativatem Christi,
plus quadringentis annis ante Hieronymum. Illi, in-
quam, Franci qui (teste Julio Cæsare belli Gallici *l. 6.*)
ponte super Mosam facto irrupentes exercitum Cæ-
saris Panico terrore percussum, ad extremum discrimen
adduxerunt, donec cum opima præda redierunt.
Tandem post crebras in Gallias excursions, trajecto
Rhenio, in Treviris & circunvicinis finibus confederunt
anno Christi 404. Deinde ulterius vincendo, Sequan-
nam usque progressi Pharamundum in Regem Franciæ
è regia stirpe elegerunt, quomodo, sedem suam, sta-
tumque suum Regium in Gallia perenniter constituit
anno Christi 420. Cujus rei fama ubique & in Aphri-
cam usque pervasit, ubi beatus Augustinus inter Im-
perii Romani inclinationes scribebat Gallias à Francis
occupati, ut late scripsi in *tracta. de orig. ac progress. Franc.
num. 63. cum seq.*

* A vetus-
tissimis
Gallis feu-
dorum ori-
ginem re-
petit Co-
nanus 2.
commentar.
9. apud
quos qui
opib. vale-
bant, suos
devotos &
soldurios
habebant,
quos secū
in bellum
ducebant,
quorū hæc
erat condi-
tio, ut om-
nibus in vi-
ta commo-
dis, unà est
illis fruc-
tetur, quo-
rum se a-
micitiæ dei
dissent.

Quod si
quid per
vim is ac-
cidisset, aut
eundē ca-
sum fere-
bant ipsi,
aut mortē
sibi cons-
-

cisebant. Cætera alia vide apud eundem, de Ambactis.

* Francos à Germanis derivant plerique, quorum tamen Ptolemæus
vel Tacitus (qui tam diligenter populos Germaniæ descriperunt) non
meminerunt: cum tamen Anglos, Longobardos & Burgundiones nomi-
nent. Turneb. 24. *Advers. 17.* Francos existimat fuisse Scandix, five Scan-
dinaviæ insulæ populos ut & Gothos, eoque esse qui corruptè Ptolemæo
Phravsi appellantur. Si quid in retam occulta sentiendum, à Sarmatis (qui
nunc Poloni) profectos esse suspicor. Nam & historici vetustiores, Maoti-
dis paludis Francos accolat faciunt. Victoriarum Francicarum, etiam se-
ries ex Procopio, Agathia, & aliis ex eisdem provinciis deprehendi po-
test. Est & Idiomatis quædam similitudo in propriis nominibus, hic enim
Marcomiri, Clodomiri, Herimiri, Odemiri, Richimiri, Theodomiri;
quæ nomina ut apud Polonos hodie frequentissimo in usu, ita apud eosdem
Mipacem significat. Quin L. pingue Polonicum, veteres nostri retine-
runt: scribebant enim Hlojoveum non Clodoveum. Sunt & quædam alia
mibi argumenta de quibus in Francis & Gothicis, (Horum enim ut om-
nium penè veterum, satis plenæ historiæ mihi nunc in manu sunt, à me mul-
tis annis collectæ) plenius, Deo propitio dicemus.

13. Illi * inquam Franci terras Marte suo occupatas,
in feudum concedebant ad onus recognitionis, jura-
menti fidelitatis, & certorum onerum militarium pro
modo reddituum feudi, & ad onus renovationis investi-
turæ, certorumque commodorum, mutatione vasalli
contingente cum exceptione mutationis in linea di-
recta, & quandoque sine ea exceptione. Extant etiam-

* Lex feu-
dorum apud
Francos
qualis fuit
rite.

num vestigia * feudorum antiquorum ad onus tot armigerorum, & equorum militarium concessorum, ut tetigi in §. Et ipse vidi antiqua instrumenta donationis feudorum antiquorum factæ per Childebertum primum Clodovei primi filium Francorum Regem Monasterio S. Germani Pratenfis prope hanc urbem (à quo domus mea, in qua hæc scribo, censualiter ab illustrissimo & nobilissimo principe, Ludovico Cardinali Borbonio dicti Monasterii Abbate movetur.) facta, inquam, ante tempus Imperii Justiniani magni, qui nihil unquam imperii habuit in Galliis, plus centum annis ante Imperium suum amissis, ut ipsemet fatetur in l. 2. §. Jubemus autem, ibi. & omnia quæcunque in partibus Hispaniæ vel Galliæ sive Francorum aguntur, viro spectabili duci nunciare, C. de offi. prefec. pret. Affr. Cuius Justiniani tempore scribens Agathias Græcus multis laudibus. Francos evehit. Hæc est origo feudorum hujusmodi, quæ sunt proprium quoddam & peculiare ~~reliquæ~~ veterum Francorum, non parum utile & idoneum ad subditos & incolas in officio continendos. A quibus Francis primum inventum est in Galliam. Deinde dimanavit in * Insuæres, & in utramque Siciliam, Apuliam, & plerasque alias regiones. Verum est Longobardos Insuæriam ingressos anno Christi 572. feudorum usum in Insuæriam & Italiam invexisse. Sed illum usum prius in Germania à vicinis Sicambris, qui Francos se nominabant, didicerunt. In utramque Siciliam, & magnam (quam vocant) Græciam hunc usum & consuetudines hujusmodi Francorum feudales invexerunt è Neustria parte Galliæ Occidentali, erumpentes & vincentes Galli, Normani circa annum domini millesimum octavum. Hæc est vera feudorum origo, nec ulla antiquior inveniri potest.

14 * Sed interim dum resolvere festino, prætermisi diluere conjecturas Zafij: de quibus supra num. 4. qui (ut mihi quidem videtur) ~~et~~ ~~tribuit~~, sed seriose omnem suam argumentationem hac in re, conjecturam vocat, quæ multo minus est quàm semiplena probatio, ut inquit Bal. in l. bona fidei col. 2. versi. secundo modo. C. de reb. cred. nihil enim concludit adversus cõmunẽ, imò ab omnibus doctoribus. in feud. receptam sententiã, nec adversus nostram. Prima conjectura est ex Halicarnassei historia, sed ea nihil habet de feudis aut vasallis. At ne quis cavilletur, tractu temporis commutata esse vocabula, & pro Latinis barbara subrogata, rei ipsius origine & substantia permanente, meque de meris nominibus, verborumque inani differentia disputare: apertius respondeo, eam historiam loqui de sanctissima, * & saluberrima patronorum, & plebeiõrum, potentiorum & tenuiorum, locupletum & egenorum civium, connexionẽ, ordinatissima proportione & concordia primum apud Romanos, per Romulum dexterrimè & prudentissimè instituta, in stabilimentum futuræ omnium amplissimæ reipublicæ. Fueratque prius ille mos (ut autumat Halicarn. in præfate lib. 2. olim apud præcos * Græcos, quo & Thessali diu usi sunt, & Athenienses in principio quum melioris essent politiæ: sed in superbiam, libidinem, avaritiam, cæterasque civitatum labe degenerantes, atque opera minime liberis convenientia imponentes, iisque superbe tanquam servis abutendo, eisque modo servitutem, modo paupertatem contumeliosè exprobrando; tandem una cum bonis moribus, reip. remp. amiserunt.

15 Verum Romulus, * quod apud alios vitis antiquatum erat, virtute apud suos renovans, rem ipsam & melioribus institutis, & honestioribus decoravit cognominibus, non dominatum, non negotiationem, sed patronatum vocans, susceptum pauperum humiliumque patrociniũ; non dominos, sed patronos vocans ditiores: non servos, sed clientes appellans tenuiores, qui in illorum fidem, & tutelam se, & sua conferrent: mutua statuens utrisque humanitatis, & benevolentis officia: in superiorum provida protectione, & inferiorum fidei obsequio consistentia: quorum quædam refert Za-

sius, quo si quis horum aliqua violasse argueretur, lege eum teneri prodicionis quam Romulus sanxerat. Sic igitur firma erat Romanorum concordia, ut numquam ad sanguinem cædesque mutuas; intra annos sexcentos & triginta devenerint, cum multæ interim magnæque disceptationes de jure publico, plebi cum optimatibus fuerint, donec T. Gracchus Tribunitiam potestatem nactus temperamentum illud recip. dissolvit, ut inquit Dionysius Halicarnass.

16 Sed ex plurium historiarum * consensu comperimus, non tam ipsum Tiberium Gracchum (quamquam Agrariam legem invitis optimatibus ferentem, imò in pristinum usum revocantem) salutarem illum civitatis nexum abrupsisse, quàm potentiorum & locupletiorum avaritiam, qui primum fraudulenta personarum interpositione, deinde manifesta etiam contraventione, legem, quæ cancellorum quorundam instar suprã quingenta jugera agri, civem Romanum habere prohibebat, à Licinio Stolone (qui primus, teste Valerio Maximo sua lege cecidit) latam antiquaverunt: nec his contenti, agros hostibus ademptos à prisca nobilitate Romana, pro pensione modica egenis & tenuioribus civibus locari solitos, pauperibus civibus, atque ad cõ clientibus exclusis, aucta pensione, servis, & barbaris locaverunt, ut locupletissimus testis est Plutarchus Chæroneus, in Gracchorum vita.

17 Nec obstat text. in l. in his, in pri. ff. solut. matri. ubi Jabolenus Jurisc. seditionis culpam Graccho adscribit, quia non de T. Graccho loquitur, qui Tribunus pleb. pro debito officii, causam agens plebis, à P. Nasica, & aliis privatis, & factiosis divitibus occisus est, sed de C. Graccho, qui tum privatus, Opimio Consuli resistere ausus, in seditione periit: ut apud Pluta. in Gracchor. vita ad si. ubi etiam addit Licinix Caij Gracchi uxori dotem ademptam. Sed non dicit hoc factum publico iudicio: ideo intelligendum direptione populari, quæ in eo tumultu contigit, ut scribit Appianus. Caterum, publico iudicio Publii Mutii constat dotem Licinix adjudicatam, & insuper res dotales quæ in ea seditione perisissent, eidem prætari oportere, & consequenter etiam super prædiis C. Gracchi consecratis, seu publicatis, quia ejus culpa id contingerat: quæ sententia ponitur in d. l. in his. in prin. non ut responsum simplicis Jurisconsulti: sed ut sententia iudicis del. & i.

18 Sed ut ex his maturè pedem referam, Gracchorum interitus nos admonet, nihil etiam communis boni prætextu, in rep. cum seditione (qua nulla * reip. capitalior pestis) innovandum & plenus diximus supra in præ. in glos. 9. super verbo cives.

19 Itaque ut ad institutum redeam, ex his quæ elegantissimè perstringit Zasius, & quæ utcunque supplevi, nulli non liquet, veterem illum patronatum * clientelamque, nunquam fuisse id quod vocant feudum, sed civilem conjunctionem: ut etiam inquit Zasius, eamque tam à feudo distare reipsa & effectu, quam distat vocabulo: ut nuper Jac. Spiegel. in lexico verb. subinvestitus, nimis ineptè conatus fuerit, vocabula veterum mancipum & clientum ad feuda transferre. Similiter quoad curias dominicales, ad quas pariter Zasius vocabula veteris patronatus & clientelæ, non ineptè, sed scitè & eleganter adaptat. Jurisdictionem enim & conservationem subditorum concernunt, & non patrimonium, ut hodie simplex feudalitas, quæ longo temporis intertrimento: ut mandrabuli more in quæstuatiam negotiationem ferè conversa desit, quicquam omnino habere commune cum jurisdictione, ut dicemus infra, §. 1. glo. 5. nu. 45. Eodem modo respondeo, tantam vel majorem esse differentiam rerum quàm nominum, neque enim in curiis dominicalibus (pietate publica rarefcente) vigent instituta, & mores veterum patronorum & clientum.

20 Quod sicubi fortè supersint adhuc felices quædam curiæ, quarum domini patronatum exerceant in suppositos suæ jurisdictioni clientes: nec urantur do-

* Rursus apud Romanos clientelæ fides per avaritiam anti-
quatur.

* Quæ gentes Feudorum jura à Francis habuerint.

* Veram originè Feudorum ignoratam a Zasio.

* Sanctissima patronorum & clientum institutio.

* Apud præcos corruptela mori dissolvitur.

* Apud Romanos auctore Romulo instituitur.

* Reip. nil pestilentius seditione.

* Patronatus & clientelæ iura re & effectu à feudo differunt.

minio, & jurisdictione, nisi ad protectionem, & utilitatem subditorum: eaque omnia pro subditis faciant, quæ patres pro filiis, utque paucæ pro multis dicantur: omnem eis quietem, publicè & privatim præsent: & vicissim subditi exhibeant dominis curiæ, ut suis patronis, fidelitatem, & obsequia, nec non subsidia * pro liberandis, & redimendis dominis, & dotandis filiabus eorum si indigeant: idque non coactè, nec gravatim, sed sponte, & prompta benevolentia: Fateor hoc esse non simulachrum, sed vivam & veram imaginem veteris patronatus, & clientelæ, nullamque esse realem differentiam. Sed sicubi ita sit (quod utinam ubique foret) Zafius ipse viderit, (adhuc enim dum hæc scriberem, & tempore primæ horum editionis anno 1538. vivebat, legebat, & scribebat.) Alteram conjecturam sumit Zafius, à similitudine: sed hæc inductio per majorem utriusque dissimilitudinem aperte resolvitur: sicut & Ulpin. quoddam argumentum Pedii Jurisconsulti dissolvit in *l. inter stipulantem. §. sacram. verbo. Sed hæc dissimilia sunt. ff. de verb. obl.*

* Vasalli dominis suis subsidia debent pro liberandis dominis & dotandis filiabus.

* Feudum sola rei immobilis investitura constituitur: & ejus renovatione conservatur.

* Vasallus in re feudali dominum suum verè & directam recognoscit, ac non in aliis suis bonis.

* Communis opinio sequenda, non quia communis, sed quia vera.

* Guil. Budæi Ingenium & virtus in restituendo legum lepore.

21 Priscus si quidem patronatus & clientela sola benevolentia inibat, & stabat: feudum * autem sola rei immobilis investitura constituitur c. *unico quib. mod. feu. const. potest c. unico in si. de feudis cogni. c. 1. in si. in quib. can. feu. amitt.* & ejus renovatione conservatur in *ii. per quos si. investit. per 10. & in ii. que sit prim. cau. benefi. amitt. in princ. in usib. feud.* Ille cliens quondam patronum non rerum suarum dominum, sed sui, suorumque, & fortunarum omnium protectorem agnoscebat: hic verò ut * verum & directum, certæ rei beneficiariæ dominum recognoscit: ita suorum, reliquorumque bonorum, nec dominum, nec protectorem agnoscit: illic utrinque patrociniis, & obsequii fides ad omnia, in personis, & rebus, & negotiis universis extendebatur: hic ad limites rei beneficiariæ coercetur. Hinc infinita alia manant dissimilia: quæ singulatim persequi non est opus.

22 Fateor tamen vestigia quædam & simulachra similitudinis inesse: sed nimis remota, & exilia: ut ex his persuaderi possit, hæc tam dissimilia, ab eodem Romano jure emeruisse. Absit tamen interim sinistra quævis suspitio: nec quisquam arbitretur, hæc à me scripta esse *in his rebus* contradicendi, & non studio veritatis: quum communem & ab omnibus feudalibus doctoribus receptam sententiam tuear: quatenus rectè tenent jura feudorum juri Romano semper fuisse incognita: non autem quatenus ignorantia vetustatis putant, diu post jura Romana moribus quorundam inventa, ut *suprà* 21. cum etiam Romanis legibus vetustiora sint. Tueor itaque communem doctorum sententiam: non * quia communis, sed quatenus vera est: longèque magis absit quemquam calumniari, me velle detrahere doctissimo illi Jurisconsulto domino Zafio, cujus veterem & bene fundatam juris peritiam, summamque ingenii dexteritatem cum priscorum Jurisconsultorum lepore, & elegantia conjunctam, omnes admirantur: tantumque illi ipse tribuo quantum qui maximè: idque etiam patebit ex sequentibus: nec ipse arbitror dominum Zafii. aliter in puncto (ut aiunt) juris & historię sentire, quam ferat communis sententia: sed *in his rebus* pristinæ juris elegantię, & puritatis excolendæ (cujus est summè studiosus, & omnis inolitæ barbariei insolens) eo evectum, ut discedere videretur à communi sententia, feudam barbarè compilatam *Barbarotipis* tractantium, ut ab illorum exoticis sordibus legum studiosi facilius removerentur, & nativam germanamque jurisprudentum munditiam, & dignitatem modis omnibus imitarentur.

23 Ad quod primus omnium Herculeis viribus laboravit admirabilis ille * dom. Gulielmus Budæus doctorinarum omnium splendor, hujus patriæ, urbis & totius Gallię decus: qui legum elegantiam jam plus octingentis annis, Gothorum armis primum oppressam, ac captivam, dehinc diuturno ingeniarum artium, &

literarum neglectu, temporis, (ut nostri dicunt) immemoralis præjudicio penitus serè absorptam ac desperatam, præpotenter vendicavit: ac velut postliminio in patria regna, & jura reduxit. quod quinquaginta prope ab hinc annis, Angelus ille Politianus Græca, Latinæque eruditione instructissimus ingenique dexterissimi, animo conceperat, & tentaverat, sed efficere non potuit, Budæus autem noster felicissimè adimplevit & præstitit: ex cujus uberrimis annotationibus in Pandectas, maximè in *l. Herennius de evictio.* ubi etiam barbaræ feudorum vocabula Latinis commutavit, arbitror Zafium ipsum suam illam conjecturam, de vetusta feudorum origine primum desumpsisse: licet Budæi mentionem eo loci nullam faciat. si quidem glossæ Zafii in *d. l. 2. de origi. jur.* prodiit in lucem eodem tempore, quo & ejusdem resolutiones antinomiarum videlicet à Christo nato, anno 1518. ut ex earum data patet, juncta nuncupatoria epistola in præfatione *glo. d. l. 2.* At tunc temporis jam decennium transferat, quod annotationes Budæi radiantis sideris instar, nedum toti Gallię, sed universæ Europæ illuxerant, summa cum omnium admiratione, tum eruditorum laude: quin vel ex præfatis dilutionibus antinomiarum, constat ad literam Zafium ipsum eas Budæi annotationes prius legisse. Nec me fugit Claudium Cantuinculam virum eruditum, Zafii amicissimum, in *Topicis legalibus in loco à feudo ad emphyteusim*, obiter referre & sequi, nihil præterea adducendo, conjecturam Zafii, tanquam ab eo inventam, nulla Budæi mentione facta, quod non possum non mirari; virum jura sermonisque nitorem professum, & in jure scribentem non legisse, aut non memorari annotationes Budæi.

24 Post Budæum Andr. Alcia. * Mediolanensis Juriscons. utriusque & juris & linguæ peritissimus, egregiam hac in re navavit operam: dispunctis solertissimè, & in lucem restitutis quam plurimis imperialium constitutionum, & Pandectarum locis, temporum calamitate deletis, aut depravatis: subinde annotationes, & affem domini Budæi advocans, illique primas (ut dignum erat) ingenuè cedens ac tribuens.

25 Porro ut ad rem redeam, elegantissimam illam veterum patronorum & clientum, ad feudorum vocabula purioris sermonis gratia adaptationem, à Budæo primum inventam, solertique similitum nexu & inductione concinna firmatam, à Zafio imitatam, & altera conjectura ex Halicarnas. auctis, & ad dominicales curias extensam, non possum non magnopere post bonos & doctos omnes laudare: verum imitari non æquè par est: nec mihi passim licet: in hoc opere, saltem quod còmodum fuerit imitabor, ut in voce patronus pro domino feudi: quia etiam jura nostra, dominum servi adscriptitii patronum vocant, in *l. unie. C. de colonis Thracen. lib. 11. facit. l. unica. de bonis cleric. lib. 5. Codic. Theodosiani.* Vbi verò secus erit, ne fortè in verborum circuitum, aut amphibologiam, aut obscuritatem nimiam necessum sit impingere, vulgaribus verbis, brevitatibus & intelligentiæ facilius gratia utar.

26 Ex prædictis consequitur falsum esse, quòd vulgò quidam opinantur, refert & sequitur Jas. post plures alios in *pralud. feud. col. 2. & in l. præscriptio. col. 3. C. si contra jus vel nisi sit. pub. librum* * feudorū, esse de corpore juris civilis: nam non magis est de corpore juris quam lex Longobarda, vel consuetudo Aurelianensis. quum enim contentæ illius libri sint consuetudines locales, certorum municipiorum moribus introductæ post jus Romanum, ut ostensum est, patet quòd non sunt jus civile Romanum: imò nec jus civile simpliciter sumptum, & multò minus de ejus corpore, quamvis sint jus civile particulare sui loci. *text. in §. sed jure quidem civilis. Insti. de jure natu. gen. & civili* nec illud adnotassem, utpote leviculum, & dubitatione carens, nisi comperissem, plures etiam in juris studio provectos huc (ut puto inadvertenter) impingere: & commentaria Jafonis & aliorum, huic tam supino errori fomentum dare

* Andr. Alcia. ciatus.

* Lib feudum non est de corpore juris adverbis lasca.

dare. Quinetiam scripta Bartol. qui in l. si quis vi. §. dis-
ferentia. numer. 4. D. de acquirend. vel amitt. possess. vo-
cat dictum librum feudorum decimam collationem,
quod non minus est ineptum & ridiculum quam fal-
sum.

* Caroli
omniū cō-
stitutionum
lib. feud.
veram &
veterem o-
riginē dif-
cussis histo-
riis recen-
ter com-
plectens.

25 Nec obstat quod in eo libro sunt plures * leges
latæ & promulgatæ a novis imperatoribus Romanis,
videlicet, l. si quis miles, quæ est sub tit. confis. dom. Lo-
tha. & complectitur septem inmediate sequentia ca-
pitula usque ad c. si quis sine filio. sub tit. quemadmodum feuda.
ad fili. pert. exclusivè secundum glo. Iacob. Belvi. Bal.
Alvar. & alios in c. 1. d. ii. consti. sen. & in superscriptione
d. l. si quis miles. Et est constitutio Lotharii impe-
ratoris, hujus nominis primi, qui fuit filius Ludovici
Pij imperatoris, hujus nominis primi, filii Carol. Magni
gloriosissimi Francorū Regis. & Romanorum impera-
toris: in cujus personam fuit imperium à Græcis trans-
latum, ut testatur Inno. 3. in c. venerabilem de elect. ubi
gloss. in verbo translatum, multum errat in designatione per-
sonarum & temporum, & eam reprehendit Jacob. Al-
var. in c. unico quis dicitur, comes Marchio. col. 3. n. 8.
sed ipse Alvarotus adhuc gravius in utroque errans, ma-
jori correctione indiget. Dico igitur ex fide, & consen-
su veriorum historiarum generosissimum ac invictissi-
mum, Francorum regem Carolum Magnum, * hortatu

* Caroli
Magni Fr-
corum regi-
victoria.

& precibus Adriani primi Romani pontificis, ut ex Al-
cuino ejusdem Caroli præceptore habetur in c. hortatu. 23.
q. 8. bellum adversus Longobardos, & Desiderium
regem eorum 23. & ultimum, ab oppressione pontifi-
cis, & Romæ urbis à qua (regnum Italia, vel Imperium
occidentale appetens) censum exigere volebat, absti-
nere nolentem, suscepisse: quem apud Verellas cum
omni exercitu fufum & victum, & ad Papiam sexto ob-
sidionis mense captum, Lgdunum, aut secundum
quosdam Ledium relegavit: regnumque Longobar-
dorum cum legibus suis, quarto & ducentesimo anno
postquam in Italia cœperat, funditus subvertit & ex-
tinxit: urbisque ac ditionem quam Longobardi pon-
tifici Romano abstulerant, restituit, * & auxit. Quam-
vis Paul. Diacon. de gestis Longobardorum lib. 3. cap. 8.
scribat eos cum magna æquitate & justitia gubernasse,
sed nimium amplectendo, totum amiserunt. Adver-
tendum tamen quod dictus Paul. fuerat Cancellarius
Desiderii: & cum eo captus invenit reverentiâ litera-
rum gratiam coram Carolo victore. Et dimissus, fac-
tusque monachus Cassinensis, otio fruens, scribere cœ-
pit. Facta sunt hæc anno domini 776. anno verò regni
Caroli magni. 8. non autem tunc, & multo minus prius,
facta fuit aliqua imperii, aut regni Romani translatio
ab Adriano, nec ab aliquo ex prædecessoribus suis, ut
delirant, d. gloss. in cap. venerabilem. & Alva. ubi supra
& Jacob. Berg. in suppl. in Sephano 2. nulla alia
auctoritate fultus quam d. gloss. quam falsam esse constat
ex approbatis historiis: quicquid Augu. Ancor. in
sum. de eccl. potest. q. 37. ar. 14. & per tot. imperitè ni-
mis & sordidè pro rei magnitudine & dignitate effu-
terit.

* Papa à
Regibus
Francorum
dicati.

26 Verum idem Adrianus * tantis acceptis benefi-
ciis, celeberrimam synodum 153. Episcoporum, Mo-
nachorum & Abbatum in æde Lateranensi congrega-
vit: & cum universa synodo, jus & potestatem Carolo
Magno concessit, eligendi pontificem, & ordinandi
Apostolicam sedem, necnon & Archiepiscopos & Ep-
iscopos regni investendi. & ut nullus consecraretur,
nisi a Francorum rege laudatus, & investitus. text. in cap.
Adrianus. 63. distinct. Hinc Carolus Magnus & post eum
Ludovicus Pius Francorum reges, & Romanorum imperatores,
publicis legibus editis, statuerunt, ut episco-
pi per electionem clerici & populi, secundum statuta ca-
nonum, de propria diocesi; remota omni personarum
& munerum acceptione, propter vitæ meritum, & sa-
pientiz donum eligerentur: ut exemplo, & verbo, sibi
subjectis prodesset valerent: quæ est verè sanctissima &
Christianissima constitutio, text. est in c. sacrorum cano-

* Privilegia
ab Adriano
1. Papa re-
gibus Fran-
corum cō-
cessa.

num 63. dist. Et licet idem Ludovicus Pius postea ren-
unciaverit præfato privilegio, in persona Paschalis Pa-
pæ primi, quantum ad electionem, & promotionem
summi pontificis, quam Romanis liberè concessit: ut
eo ab illis uno consilio, atque una concordia, sine ali-
qua promissione electo, & more canonico consecrato,
legati ad eundem Ludovicum, vel successores suos re-
ges Francorum, dirigerentur, gratia mutæ amicitiz,
charitatis, ac pacis conciliandæ, ut patet in c. Ludovicus
63. dist. tamen renunciare non potuit in præjudicium
imperii & successorum suorum, ut tenet Alberi. Rosates.
Et adhuc nunquam * renuntiavit illi privilegio, quan-
tum ad investituram Archiepiscoporum & Episcoporum,
& ut non nisi de ejus consensu ordinarentur & consecrarentur,
ut patet per illum text. & apertius per
text. in c. Reatina. & c. nobis, eadem dist. ubi Leo Papa
quartus, qui fuit quintus Papa à dicto Paschali, & vir
sanctissimæ vitæ reverenter supplicavit * huic Lothario
primo, de quo principaliter loquimur, & Ludovico se-
cundo ejus filio à patre in consortium Imperii assumpto,
Augustis, pro ordinatione Reatinæ ecclesiz, quæ est de
ipsomet episcopatu, & diocesi seu provincia particula-
ri Papæ: quatenus iidem Imperatores dignarentur eam
Ecclesiam concedere regendam cuidam nomine Colo-
no, humili diacono, ut accepta eorum licentia, posset
ibidem ordinare Episcopum. Quod si nolent, ut is Co-
lono in d. Ecclesia præficeretur episcopus, ut saltem
Tusculanam ecclesiam, ejusdem etiam provinciz, tunc
vacantem, dignarentur illi concedere: & accepto Im-
peratorum mandato & licentia pro Reatina ecclesia, in
eadem præfecit Colonum episcopum. Ad hoc c. lectis.
& cum longè eadem distinct. Hic est Leo. 4. qui ab æmu-
lis suis lætæ majestatis * accusatus, imperique ad Græ-
cos referendi, coram præfato Ludovico secundo Caro-
li magni pronepote, post monachatum Lotharii patris
solo imperante causam dixit: ejusque judicio se purga-
vit, & noxæ exemptus est. text. in c. Nos si competenter.
2. q. 7.

* Invenient
di episco-
pos jus ad
reges Fran-
ciz perti-
nere. *

* Leo Pon-
tifax impe-
trat à Rege
Francorum
Reatinam
ecclesiam.

* Papa ma-
jestatis ac-
cusatus a-
pud regem
Franciz,
causam a-
pud eun-
dem dixit.

* Imperii à
Græcis in
Francos
translatio.

* Annus à
Natali do-
mini inci-
pit ex usq;
Romanæ
Ecclesiz.

* Florentia
instaurata
à Francis.

Quinetiam dudum ante, constat ex registro Grego-
rii Papæ statutum fuisse de quodam monasterio regni
Franciz, quia per ambitiones, & contentiones quorun-
dam non canonicè tractabatur: ut sine regali provisio-
ne, & monachorum electione, nullus ibi abbas aliqua
unquam subreptione introduceretur. text. in c. hinc est
16. q. 1. De his latius scripsi in tractatu contra abusus
Latino & Gallico: & in tract. de origine & progressu
monarchiz Francorum Latino & Gallico.

27 Elapsis deinde 24. annis, à subversione regni
Longobardorum, cum Leo tertius Papa à suis inimicis
indirectè afflictus, & Roma expulsus, & eodem Carolo
magno in sedem Episcopalem fuisset repositus: idem
Leo cum universo populo Romano, imperium * Ro-
manum in personam Caroli victoriosissimi Francorum
Regis anno 33. regni sui transtulit: eumque imperiali
diademate coronavit: & Pipinum filium ejus natu ma-
jorem, regem Italiae declaravit, Romæ in Basilica sancti
Petri, post solemnia sacra, in die sancta Natalis Domini,
anno salutis 801. tunc incipientæ * secundum usum Ro-
manæ ecclesiz, quæ est vera, & germana annorum
Christi computatio. Ut etiam ait Speculator de instrum.
editio. in princ. col. 3. gloss. c. 1. verbo ex tempore in c. 1. de sum.
Tribut. Jacob. Burr. Bartol. in l. libell. D. de accusat. Rota
in novis decisio. 50. Et ita solet observari in Italia ut apud
Alex. con. 23. lib. 7. Guido pap. super statu Delphin. Si quis
per literas. verbo vel quasi. ad fi. Tamen Hieron. Gratus
conf. 131. lib. 1. ait quod Bononiz incipiuntur à calen-
dis Januarii, qui non est Astrologorum. Bullistæ Papæ
Romani incipiunt ab incarnatione, exemplo forsan Bul-
læ Nicol. 2. cujus tenor (quem nullo modo servarem)
extat 23. dist. capitulo 1. signaturas verò suas datant à
nativitate: Hispani computant ab Annunciatione.

Rediens Carolus Magnus Imperator in Franciam,
nobilissimam Florentiz * urbem, à Gothis destructam,
& à Totila jam plus ducentis viginti annis solo æqua-

eam, reedificavit: instauratamque, & ornatam, magnificentiâ quam unquam fuerat, restituit. Sabellic. *Exwad. 8. lib. 9.* ubi vocat eam Fluentiam, de qua appellatione remitto ad ea quæ scripsi in *abusus per 2. gloss. 5. num.* Sed mirum est Raphaelem Volaterranum *Geographia lib. 5.* de rebus Florentinorum (quibus Volaterræ subsunt) hoc dissimulare. Nec miror Antoninum qui è mendico factus est Archiepisc. Florentinus, hoc negare, Tit. 13. Sed magis crederem Nicolao Machiaveli patricio Florentino, qui liberius loquitur, & libro 2. *historiæ Florent.* ait, Florentiam ducentis quinquaginta annis postquam à Totila Ostrogothorum rege destructa fuerat, à Francis restauratam fuisse sub dicto Carolo, qui Romanum imperium, & Franciæ regnum, adhuc quatuordecim annis augustissimè rexit.

* Carolus Magnus Italis, Saxonibus & Hispanis dominatus est.
* Hispani Francorum regibus subditi.

28. Imperium enim occidentis, longe amplius & latius possedit, quàm unquam aliquis ex præcedentibus, vel postea secutus Imperatoribus, non* solum enim Germaniæ & Italiæ imperavit: sed etiam extremos Saxones (ubi leges & statuta, quæ usque hodie vigent, condidit: *ut testatur Bald. con. 174. præsupponendum est quod Magnus Carolus lib. 5.*) & Hispanos* subditos sibi habuit, *ut omnes testantur historia, & est text. in cap. volumus 11. quest. 1.* quod nunquam contigit, nec Justiniano magno, qui ex occidentis Imperio non nisi Italiam, eamque non integram, nec pacificam possedit: non enim unquam imperavit Francis, qui nunquam subditi fuerunt Imperio, ut abundè satis probavit do. Jo. Igneus, nunc in Rothomagensi Senatu præsidens meritisissimus, in sua disputatione quam sub Ludovico duodecimo Francorum Rege, & Infubrum quarto, hujus nominis primo duce, publicè habuit Ticini. *

29. Sed nec ipse Justinianus unquam imperavit Germanis, nec Hispanis omnium *ἡγεμονίας* concordii testimonio.

30 De Hispanis autem & Gallis est text. ubi hoc apertè fateatur ipsemet Justinianus *in l. 2. §. Subemus.* (Quamvis nonnulli text. illum incautè in oppositum adducant) *C. de offic. præf. prætoris Afric.* ubi Imperator jubet, validum milicum præsidium constitui in trajectu, quod est contra Hispaniam quod Lepte dicitur, id est in illa extremitate Africæ quæ Gadibus opponitur. Jubet etiam in eodem trajectu constitui Dromones, id est naves veloces & cursorias, sic dictas *ἄνδρῶν ἰσχυρῶν*, id est à cursu: & omnia quæcunque in partibus Hispaniæ vel Galliæ, sive Francorum aguntur (nimirum ut ab illis tanquam finitimis, & in quos nullum imperium habebat, sibi caveret) nuntiarî Mauritanicæ duci, ab eo referenda præfecto prætorio Africæ. Africæ inquam, tunc recenter à Wandalis duce Bellisario vindicatz, & post centum quinque annos, quibus à Wandalis fuerat captivata, pristinæ libertati restitutz, ut idem Justinianus verè & religiosè in Deo gloriatur *in lege prima eodem titulo.* Et Novell. prima, seu *Authen. de hered. & Falcidia in principio*, ibi Carthaginenses (sive Carchedorii ut legit Andreas Alciatus *libro primo prætermissor. c. l. anna secunda* qui idem sunt) pristinam nobis libertatem acceptam referant. Secundum elegantem translationem Gregorii Haloandri: qui tamen in verbo immediatè sequenti, velut in portu impexit insigniter: sed vitio corrupti in hoc Græci exemplaris ibi, qualisque nunc primùm, &c. Quia legendum est Tzanique nunc primùm, ut patet in exemplari Augustano sub Fuggeris in lucem edito anno. 1558. ubi sic habetur *ἡγεμονίας τῶν ἰσχυρῶν ἰσχυρῶν τῶν Παρισίων ἡγεμονίας*. Quinetiam ipsemet Gregorius Haloander, ante quatuor & triginta annos, (respectu anni sesquimillesimi sexagesimi quarti, quo hæc in carcere domus nostræ, Regis beneficio, diro Palatino carceri commutato emendamus) in Græca Novella 28. conformiter ad recens illud castigatus exemplar Augustanum legit *ἡγεμονίας τῶν ἰσχυρῶν ἰσχυρῶν τῶν Παρισίων ἡγεμονίας*, & rectè vertit. Hæc deinde Tzanorum regio, extitit sub nostro nunc primùm Impe-

rio Romanorum ditioni adjuncta. Tzani sunt populi in Oriente, primùm sub Justiniano, duce Sitta victi, & in Romani Imperii ditionem redacti *ut attestatur Agathias libro quinto*, eamque victoriam latius describit Procopius (qui tunc ut medicus in castris Justiniani versabatur) *in libro 13. de edifici. Justinian. Meminit etiam Andreas Alciatus parerg. libro quinto cap. 14.* Et illum Haloandri errorem primus retexit: & ex *Βασίλειος* Græco juris Romani scholiographo seu interprete emendavit eruditissimus vir Virgilius Zuchenus Phrisius Imperatoris Caro. V. Consiliarius, in præfatione in Institut. Theophili antecessoris. Non tamen (ut ad rem redeam) intendo dicere quod Carolus Magnus tanquam Imperator, subjecerit Hispanos ipsi Imperio Romano, sicut nec illi subjecit Regnum Franciæ, quod semper mansit prout est liberum, ut pulchrè notas *Cardin. Flor. in Clem. 1. in princ. ad fin. oppo. 4. de jurejurand.* Et vera & communis est sententia Hispanos* imperio non subesse, *ut tenet gloss. in cap. Adrianus 2. in verb. per singulas in fin. 63. dist. & glossa magna ad fin. in cap. & si necesse. de donat. inter virum & uxorem. Nicol. Ubal. in tractat. de success. ab intest. char. 11. Panorm. in cap. venerabilem. colum. 9. de elect. Jaf. in l. cunctos populos. lect. 1. colum. 2. C. de sum. tri. & in l. id quod apud hostes. D. de legat. 1.* Sed quod Wigothos in Hispania regnantes, fidei Christianæ inimicos, bis debellavit, & Hispaniam* ad verum Christi cultum redegit. de quo remitto ad ea quæ scripsi in d. tractat. de origine & progressu Francorum Gallico & Latino *num. 27. cum seq.* & ipse Carolus Magnus cum infulis imperialibus à Roma & Italia rediens, voluit Gallias unire imperio, & imperiali nomine leges eis dare: sed Francis detrectantibus, brevique oratione unius Vasconis audita, ab incepto destitit: ut in ejus vita refert Paulus Æmilius.

* Rex Hispaniæ non subest imperio.

* Hispania ad verum Christi cultum à Francis regibus redacta.

31 Quare nec verum, nec verisimile mihi videtur quòd Maria Sofi. scripsit *in cap. cum contingat. col. 2. de for. compet.* Sigismundum optimum imperatorem, sed bellis infelicem, ab Eugenio Papa 4. Romæ coronatum, tunc cum imperator Constantinopolitanus vix esset unus regulus, occupato scilicet à Turcis toto serè suo imperio, assumpsisse insignia propria imperatoris, videlicet Aquilam* cum duobus capitibus, quam Carolus Magnus, licet jure optimo creatus imperator, timore imperatoris Constantinopolitani, non fuit ausus integram assumere: sed solum cum uno capite, quod falsum puto, quum non sit verisimile Carolum Magnum potentissimum & invictissimum Francorum Regem, Saxonum, Longobardorum, & Hispanorum domitorem, imbelles Græcos tenuisse. Sed potius ut legitima auctoritate, plenitudinem imperialis potestatis suscepit, & augustissimè gessit: ita integra* & solida imperii insignia, & non dimidiata accepit: nec esset credendum Sigismundum, qui debilius, & angustius cæteris imperium tenuit, & ab Amurate Turcarum rege, Ungariam invadente semper victus fuit, hæc de novo accepisse. Tandem Carol. Aquilgrani decessit. 5. Cal. Februarias anno domini octingentesimo decimoquinto, regni sui 47. Imperii 14. ætatis suæ 72.

* Insignia imperatoris aquila duplex nigra.

* Insignia imperatoris integra ac solida, à Carolo Magno Franciæ rege usurpata.

Cui filius Ludovicus Pius succedens, in imperatorem, & Francorum regem, coronatus fuit à Stephano Papa 4. Aureliis in æde divi Samsonis.

Deinde Lotharium filium suum primogenitum, in imperii consortium assumpsit: & ad Paschalem Papam primum, Romam transmisit, à quo in basilica sancti Petri, in die resurrectionis dominicæ coronatus fuit.

* Lotharius 1. imperator, Francorum regis & imperatoris filius, Romæ magistratus & leges statuit.

32 Et hic est Lotharius* hujus nominis primus Imperator, Caroli Magni nepos, qui tempore Eugenii Papæ secundi, immediati successoris Paschalis primi, Romam regressus, magistratum delegit, qui populo Rom. jus diceret: quamvis Sabel. *in lib. 9. Ennea. 8. colum. antepenultim.* hoc admiretur & dubitanter recitet. Sed non debuit dubitare, quum Baptista Plati. Cremonensis, qui Pontificum Romanorum auctoritati quantum

tum rationi favet, & antiqua eorum regesta perscrutatus est, hoc clarè affirmit in Eugenio secundo, & quum ibi ante januam beati Petri, in civitate Romana, coram eodem Eugenio Papa, & universo populo condiderit & promulgaverit dictas constitutiones feudales, quæ sunt in dicta lege si quis miles. & sequentibus in usib. feud. circa annum domini octingentesimum vigesimum quintum, & sunt antiquiores * omnium quæ habentur in dicto libro feudorum. Et hæc est mea opinio, quam licet à nemine tactam, & fortassis invidia gloriæ Francorum ab ultramontanis tractatoribus feudorum omisam, veram puto: & probo apertissimè & necessario per text. in præmio Oberii ad dictam legem, & per superscriptionem dictæ legis: nusquam enim omnium Imperatorum, & Pontificum chronicis excussis reperietur, aliquem fuisse Imperatorem Lotharium, tempore Eugenii Papæ, nisi hunc primum tempore Eugenii secundi. Tum constat hunc Lotharium primum Romam venisse tempore Eugenii secundi, & ibi magistratus ad reddendum jus populo constituisse. Igitur vero consonat, cum etiam leges, eodem loco & tempore condidisse: quin etiam * Leo Papa quartus vir sanctissimus eidem Lothario primo, Augusto expressè professus fuit, se leges, & præcepta imperialia Lotharii, & suorum prædecessorum imperatorum in ævum modis omnibus conservaturum: protestatus pro certo mendacem quemcumque aliter ausurum dicere. text. est in cap. de capitulis, 10. dist. facit cap. ultim. eodem. Præterea non est possibile alteri attribuere dictam leg. si quis miles: nec aliquid repugnans aut dissimile vero adducere. Quod etiam communi errore scribentium, hucusque opinatum est: legem imperialem cum duabus sequentibus, quæ est sub tit. de probi. feud. alien. per Lotharium fuisse conditam ab eodem Lothario, qui hanc leg. si quis miles Romæ edidit, prorsus impossibile & incompatibile est, ut paulò post clarissimè ostendetur.

* Consuetudines feudorum antiquissimæ à Francis.

* Leo Papa jurat Lothario regi Francorum fidelitatem.

* Francis debet Imperium Occidentis redivivum.

* Justinianus magnus Romam & Italiam iter imperio suo subjecit.

* Francorum virtus & victoria mirabilis.

33 Itaque in Italia * & Occidente in persona Caroli Magni, Francorumque regum, redivivum surrexit imperium, virtus, gloria & nomen Augusti: quæ quatuor & ducentis annis continuis, in Italia & Occidente cessaverant, & tanquam emortua, sine ullis viribus, honore, & effectu jacuerant: ipsòque pene oblitterato nomine. Et quod Sabellicus *Ennead. 8. lib. 8. in fin.* & Donatus Acciaolus Florent. vir eruditus, de honore Francorum regum, & regni optimè meritis, in vita Caroli Magni dicunt, quod Italia jam annos trecentum & triginta, sine nomine imperii fuerat: rectius dixissent sine presentia ipsius Imperatoris: quia omnium chronographorum testimonio constat

34 Justinianum * magnum bis per Bellisarium patricium, victorica signa per Romam & Italiam circumtulisse; eamque Gothis profligatis recepisse: exceptis tamen Liguria, & Mediolano, quæ parebant Francorum regibus. Dum enim exercitus Gothorum duce Uraria, & exercitus Justiniani duce Bellisario, in prociectu belli essent, uter eorum Mediolano potiretur,

35 Subito erumpentes Franci, quamvis aliorum respectu exigui numero, mirabili virtute, * eadem die utrumque fuderunt exercitum, & Mediolano potiti sunt, Gothi, & Cæsariensis exclusis, & utrorumque castris & spoliis captis. Testis est Procopius medicus, qui etiam in castris Justiniani, sub eodem Bellisario duce militavit: testis & Anthon. Flor. in titulo duodecimo, cap. 5. 5. Sabellic. *Ennead. 8. l. 3. colum. 13. & 14.* Hanc tamen historiam Procopius Cæsariensis, (quem illi citant) qui sub Bellisario in castris Justiniani militabat, libro secundo de bello Gothorum, aliter narrat, Francorumque æstimationem non parum gravat: Agathias verò, qui eodem tempore sub Justiniano & ejus ducibus floruit, (tametsi Francos laudibus & favore prosequatur) hujus rei non meminit, sed eam latè describit Blondus, Burgundiones Francis adjungens, *Decades 1. lib. 5. pag. 64.* Eandemque novissimè confirmat Anton. I.

Andreas Alciatus Jurisconsultus Mediolanensis, *Dispensationum libro secundo, capite vigesimo secundo, in fin.* Albertus autem Krantz Hamburgensis, Sabellici synchronos Ostrogothorum lib. 3. cap. vigesimosextimo, scribit Justinianum, priusquam Gothos aggrediretur, litteras amicas, & maxima dona misisse ad Clodomerem, Childebertum & Clotarium Francorum reges, ut & ipsi quiescerent, & nepotem Theodebertum Ligures tenentem quiescere curarent favore Fidei, propter Arrianæ hæreseos labem qua Ostrogothi urbem Romam & Italiam inficiebant, & Francis prius sibi conciliatis emisit in Gothos Mundum, deinde Bellisarium. hic est de quo in capitulo vigesimosexto. Bellisarius (ita enim legendum est, & non Gilsarius) 23. *quest. 4. ut ibi in annotation. dixi,* ubi etiam superscriptionem correxi, quæ in omnibus libris habet illud Sylvestri, quum legendum sit Sylverii ad Amatorem Episcopum, qui fuit anno domini quingentesimo trigesimo octavo, ut per Platinam in ejus vita. Idem Foly. in capite Rodolphus, *column. 22. in fin. extra de rescript. & ante eos Blondus decad. 1. lib. 5. in princip.*

36 Iterum & tertio recuperavit Justinianus Romam, Totila & Theia ultimis Gothorum in Italia regibus, & eorum regno tunc ab Italia penitus exterminato per Narsetem Eunuchum, qui eam pacificè rexit, nomine Imperatoris Justiniani, quandiu vixit Imperator ille, qui de hoc multum gloriatur in principio suarum Institutionum, & sui C. Sed Albertus Krantz *Ostrogothorum lib. 3. cap. 27.* ait Justinianum magis Romam & Italiam de prædationibus exposuisse, quam liberasse. Jam enim quadraginta octo annos Roma floruerat sub regibus Gothi, videlicet sub Theodorico 38. annis, sub Amalasiunta & puero Atalarico 8. annis: sub Theodato duobus. Sed quæ illuxit ob adventum Bellisarii spes libertatis, per Justiniani avaritiam & socordiam in contrarium successit. Nam & libertas omnino perditæ, & urbs intus, extræque diruta & desolata, ad stupendam calamitatem redacta est. Et lib. 4. cap. 1. ait, tanta sævitum emunctione pecuniæ, ut omnes Gothorum imperia, etiam Itali rursus expeterent. Idem in effectu narrat Blondus, *historia ab inclinatione Imperii decade prima, libro quinto & sexto, terigi in tractat. de dignitat. & magistrat. Rom. num. 160.* & plura quæ prætereo. sed adhuc post obitum Justiniani primi, pacata fuit Italia usque ad ipsius Narsetis obitum, qui fuit circa annum domini quingentesimum sexagesimum nonum. Hic est ad quem Pelagius Papa primus recursum habuit contra quosdam Istricos Episcopos & Ligures Apostolicas sedes, id est, Episcopatus suos (tunc enim adhuc anno quingentesimo sexagesimo, omnes * Episcopatus vocabantur sedes Apostolicæ) malè turbantes, ut publica potestate coercerentur, ut patet d. *vigesimatercia dist. quest. quinta, capit. nono c. de Liguribus. c. quali. ca. relegentem,* quæ sunt ex litteris Pelagii primi Narseti directis.

37 Post cujus obitum Albojnus Longobardorum rex, Italiam cum omnibus copiis, uxoribus & liberis ingressus est: & tertio anno secundum Paulum Diacon. de gestis Longobardorum, * videlicet anno domini quingentesimo septuagesimosexto, dominari & regnare in ea cœpit: & ex tunc omnino facit sine effectu, & cessavit imperium in Italia, usque ad Carolum Magnum. Interim in ea regnaverunt reges Longobardi, longè diutius quam Gothi, sed longè humanius & civilius (ut etiam testatur Paulus Diacon. ut terigi supra num. 28.) Sed non est mirum, quum fuerit Cancellarius Desiderii, & cum eo captus (editis etiam quibusdam legibus quæ habentur in Longobarda * quam non legem, sed sæcæ appellandam esse, tanquam barbaram, & irrationabilem vult Lucas de Pen. in lege unica. col. 1. de gladiator. lib. undecimo C. quamvis Andreas Iser. pallim super feud. eam ab æquitate commendet, & in regno Sicilia ex statuto servari dicat.) & adhuc regnasset, nisi rebus nimium secundis insolentiores facti,

* Episcopatus olim vocabantur sedes Apostolicæ.

* Regnum Longobardorum.

* Longobarda.

adversus pontificis populique Romani ditionem, & libertatem, populabundi ac dominaturi sese erexissent.

* Longobardi jus feudorum à Francis didicerunt

38 Ab istis arbitror primum in Italia introductum usum feudorum, quem à * Francis didicerant, ut *supra* num. 13. Cum enim prima parte Italię occupata, pietas aliena gratis acciperent, & facile gratis (retenta tamen fidelitate & servitio) concedebant: nec est dubilis antiquior memoria feudorum in Italia, quàm quæ reperitur in *d. l. Longobarda*: quæ licet una cum regno corruerit, tamen consuetudines ipsæ remanserunt. Longobardos autem Albertus Cranius in *suo chronico regnorum Aquilonarium, libro secundo, capite vicelesimo primo*, ait à Dacis primum exiisse, & verioribus etymis recensitis verisimilius putat, sic appellatos ab Italis quasi longos Barbaros, eo quòd statura cæteris proceriores essent, quum prius Daci, aut Savi vocarentur.

* Roma & Italia sub Francorum imperio floruit. * Novem Francorum Imperatores. Decem tamen enumerat & quidem Conradum Imperatorem, *infra* num. 30.

39 Tandem ergo Francorum pietate & beneficentia (vel Subellic. tette) Roma, & tota Italia, à * longa malorum serie respiravit, quandiu sub Francorum Imperatoribus gubernata fuit: qui fuerunt novem: * & annis circiter octo & centum Romanum imperium possederunt. videlicet post Carolum Magnum, filius ejus Ludovicus, hujus nominis primus, a summa & admirabili pietate & clementia cognomento Pius, Francorum regnum & Romanum imperium rexit vinti quatuor annis, tribus mensibus & semi, partim tamen cum filio Lothario, ut diximus.

Tertio imperavit hic Lotharius hujus nominis primus, quindecim annis post patrem solus, & donec filio Ludovico in consortium Imperii assumpto, monasterium ingressus factus est monachus apud Prumiam in diocesi Leodiensi.

Quarto imperavit ejus filius Ludovicus secundus annis vinti quatuor, scilicet in totum, sed post obitum patris solus imperavit annis undeviginti: & fuit Romæ in basilica sancti Petri à Sergio secundo Papa coronatus, adhuc vivente patre.

40 Quinto Carolus Calvus hujus nominis secundus, Ludovici Pii filius, Francorum Rex, regni sui anno trigesimo secundo, post Ludovici secundi obitum, regnavit & imperavit sex annis: & Romæ à Joanne Papa octavo coronatus fuit. Hujus Caroli secundi, vidi exemplar Compendii sculptum bullę sub sigillo aureo sub data tertio nonas Maii, Indictione decima, anno trigesimosextimo regni in Francia, & Lotharingia 7. & Imperii secundi absque annis domini. Pius etiam scribunt, eum duobus tantum annis imperium tenuisse, & invito etiam fratre Ludovico rege Germaniæ.

Sexto hujus filius Ludovicus Balbus Francorum Rex, & hujus nominis imperator tertius, patri in regno & imperio succedens, rexit duobus annis: & ab eodem Joanne octavo, coronatus est in celebri synodo. & consensu episcoporum & procerum apud Trevis urbem Galliæ, quò confugerat Joannes papa, elapsus à carceribus & vinculis quorundam factionis Germanicę, à quibus multa fuerat passus, ut Carolum Germanicę regem imperiali corona donaret: sed pietatis & beneficentię Francorum memor, suorumque prædecessorum vestigiis inherens, nolebat imperium à Francorum Regum domo, in quam translatum fuerat, aliquo modo vel tantillum separari: atque ideo nullis precibus, nulla vi adduci potuit, ut superflite filio Imperatoris & regis Franciæ, alium coronaret, etiam de masculina stirpe Caroli Magni descendente, qualis erat dictus Carolus, filius Ludovici regis Germaniæ, filii Ludovici Pii; & sic pronepos Caroli Magni, sicut & Ludovicus Balbus, qui erat in eodem gradu ad stirpem Caroli Magni.

Septimo dicto Ludovico tertio, anno secundo regni & imperii mortuo anno domini octingentesimo octuagesimo, nullo filio legitimo & in ætate habili, ad capeendum imperium relicto, dictus Carolus hujus

nominis tertius, cognomento Grossus, tanquam proximior habilis ad imperium gerendum, ex linea Caroli Magni proavi sui suscepit in imperio, & coronatus fuit Romæ ab eodem Joanne octavo Papa, & imperavit decem annis: quibus lapsis à suis proceribus ob seignitiam corporis & tarditatem ingenii depositus fuit.

Octavo in locum dicti Caroli tertii depositi, successit Arnulphus, à Formoso Papa Romæ coronatus *secundum Antonium Florent. titulo decimosexto, §. decimoquarto & Jacobum Bergo.* & imperavit annis duodecim. Hujus Arnulphi originem non reperi in annalibus regum Francorum à Gallis scriptis, tamen secundum Platin. & Jacobum Bergo. dicitur à Ludovico rege Germaniæ & Caroli Magni nepote descendisse. Quod est verum mediate: erat enim filius naturalis Caroli Magni primogeniti dicti Ludovici, & sic abnepos Caroli Magni.

41 Sed ne, dum brevis esse laboro, obscurus fiam in retam seria, scitumque Francis necessaria, notandum est, quòd tempore imperii Caroli Magni, & Ludovici Pii ejus filii, non solum Francia Orientalis & Occidentalis, Italia cum Roma, Calabriam usque, & Provincia: sed etiam universa Germania unica erat Monarchia indivisa: quamvis Gallia seu Francia Occidentalis non esset unita imperio, sed in jure suo pristino staret, ut *supra* dixi, num. 30. in fine. Post mortem autem Ludovici Pii, facta est hujus ingentis Monarchiæ divisio, & Ludovicus quidem Pius testamento & adhuc * vivens Lothario primogenito filio suo assignavit imperium Italię, & universam Germaniam superiorem, & etiam inferiorem, usque ad Mosam fluvium: excepta tamen Bavaria (quam Bajoariam vocabant) quam reliquit Ludovico secundo genito. Carolo vero Calvo tertio, & ultimo filio ex Juditha secunda uxore adhuc vivente, dedit regnum Franciæ Occidentalis, à dicto fluvio Mosæ, una cum Aquitania. Sed mortuo Ludovico Pio, Lotharius primogenitus nolens stare divisioni paternę, sed succedere in Imperio, & in toto regno Franciæ, gravissimum & funestissimum civile * bellum cum fratribus habuit anno octingentesimo 41. primo, in agro Antissiodorensi, prope pagum dictum Fontenay, in quo, die Ascensionis Domini, Francorum vires utrinque ad interneccionem ferè conciderunt. Sed Lotharius infeliciter contra testamentum paternum arma expertus, victus, & Lugdunum usque est fugatus.

* Diviso monarchiæ Caroli Magni,

* Civile bellum fatale & exitiosum liberis Caroli Magni.

42 Hæc anno octingentesimo quadragesimo secundo, à fratribus junioribus & victoribus, divisionis leges accepit: Carolus Calvus junior habuit regnum Occidentale Francorum, à Britannico mari, usque ad Mosam fluvium, ut pater ejus Ludovicus Pius disposuerat, & vocatus est Rex Galliæ: Ludovicus ipsius frater habuit Orientale regnum Francorum totamque Germaniam à Rheno versus Orientem, & Sueviam, Saxoniam, Bohemiam, Pannoniam, Moraviam, Bavariam, & vocatus fuit rex Germaniæ. Lothario vero primogenito, remansit nomen & dignitas imperii cum Italia, urbe Roma, & Provincia: necnon pars Belgicę Galliæ sita inter Mosam, & Rhenum, & fuit velut medius inter duos fratres, & ex tunc ea regio Belgicę nomen Austrasię amisit, & Lotharingia ejus nomine vocata est, ex qua liberè in Italiam commeare poterat, non calcando ditiones fratrum suorum, ut testatur Lupoldus, in dicto libro .cap. secundo de divisione regni & imperii Francorum: Sebastianus Münsterus libro tertio Cosmographiæ & alii. Ille Lotharius primus, monasterium ingressus, ut dixi, Ludovico primogenito imperium reliquit: de quibus in capitulo Reatina, & capite inter nos sexagesimatercia distinctione.

43 Quos antiquos canones Joan. Iupus Papalis protographus in suo luculentissimo tractatu de libertate Ecclesiastica parte prima, questione quarta, ad finem, & parte secunda, questione decimaquarta, nuper ridiculè nesus est, non solum reprehendere, sed turpiter infamare,

ejus & confortum suorum vanitatis satis respondent quæ scripsi in tractatu contra abusus Papæ in præfat. edict. num. 31. cum sequentibus & in tractatu de origine & progressu Francorum, numero 123. cum sequentibus. Lothario vero secundo filio regnum Lothariense concessit. Is est cui Nicolaus primus Papa, ad primatum sensim aspirans conquerebatur, quod is in regno suo non permitteret aliquos Episcopos eligi, nisi faventes sibi, ut habetur in cap. 4. porro sexagesima tertia distinctione, & eum criminabantur de lascivia erga Carolum Calvum ejus patrum, ut habetur in capitulo, quæ Lotharius Rex nepos vestris. causa 2. q. 1. & cap. 2. quæst. prima, necnon erga Episcopos Gallie, Italie, & Germanie, & Tengaldum, causa undecima quæst. tertia, capitulo præcipue. Sed eum primatum ambire, ut ejus vanitas tam aperte detegatur in cap. inferior, cum quatuor capitulis sequentibus, vigesima prima distinctione, ut non sit opus ad Elenchos & libros meos recurrere. Lotharius autem primus, Carolo tertio filio suo Provinciam dedit: Lupoldus in loco præfato. Mortuo sine liberis Ludovico secundo pronepote Caroli Magni, Carolus Calvus patruus ejus junior Gallie rex, Imperium obtinuit, invito Ludovico fratre suo seniore, Germanie rege.

44 Post Ludovici hujus obitum subdivisio regni Germanici facta est inter tres ejus filios, scilicet Carlomanum primogenitum, Ludovicum, & Carolum Crassum, anno Christi octingentesimo septuagesimo sexto. Primus, scilicet Carlomanus, sortitus est Barbariam, Pannoniam, Carinthiam, & regna Sclavorum & Bohemense, & Moravensium, & appellabatur rex Barbarie, Bavariam nunc dicunt: Ludovicus Orientalem Franciam, Thuringiam, Saxoniam, Frisiam, & partem regni Lotharii; & vocatus est Rex Ostrofrancie, id est, Orientalis Francie. Sed Carolo Crasso Alamaniam, quæ hodie Suevia nuncupatur, in partem cessit: & aliæ civitates ex regno Lotharii. Et vocatus est Rex Alamanie, qui non statim post mortem Caroli Calvi (ut putat Lupoldus in loco præfato) sed demum post obitum Ludovici Balbi, ut dixi, successit in imperio.

45 Cui Arnulphus * naturalis ex Carlomano fratre nepos, ut ait Gennadius, non solum in regno totius Germanie, patre & patris sine liberis defunctis, sed etiam in Italia, & in Imperio successit. Hic Italiam suo tempore pacavit, dissidia principum sustulit. Normannos qui à Baltico littore Vangionum urbem accesserant, & Belgicum vastaverant, dissipavit, & Henetos repressit, autorque fuit ut Rex Bohemie doctrinam Ecclesie Christi reciperet: Philippus Melancthon, Chronicor. parte prima, pag. 360. Tandem in Italia proditoriè intoxicatus, Ratiponam delatus, duodecimo Imperii anno obiit, quem optimum Imperatorem male infamat Baptista Platina in vita Formosi, falso scribens eum sic à deo punitum, quod nimis elatus & contumax esset in Ecclesiasticos.

46 Nondè, post hunc successit Ludovicus quartus ejus filius, & secundum quosdam, postquam sex annis pro Imperatore se gessisset, apud Veronam victus & excæcatus fuit à Berengario primo Forojuliani duce, à Longobardis originem ducente, & regnum Atavorum armis repetente, ut quidam scripserunt, sed æquivocatione nominis in persona errant. Hic enim Ludovicus Arnulphi filius, ejus nominis quartus, sed solo nomine imperator nunquam coronatus. Quippe cuius tempore defecit Italia à societate regni Germanie, & imperium divisum & laceratum erumpentibus Ungaris in Germania, quos initio vicit ad Lycum annem. Sed postea ab illis ad Danubium in Bavaria propè oppidum Ausburg continuè trium dierum prælio, à quinto Iduum Augusti, usque ad tertium Idus: tandemque victus & fugatus, perdidit præcipuam & florentissimam partem nobilitatis Germanie, & (ut scribit Blondus libro 2. Decados) coactus ab illis auro pacem redimere, ex animi ægritudine obiit anno duode-

Tom. 1.

cimo imperii. Christi verò nongentesimo undecimo, vel duodecimo, magnas turbationes in Germania & Italia relinquens.

47 Dicitur autem Berengarius adversus Ungaros quamquam parum feliciter pugnavisset, tamen in ea expeditione tantam famam consecutus est, ut Imperatoris nomen usurparet in Italia, ubi alius Ludovicus filius * Bossonis, (quem Carolus Calvus sororium suum, utpote fratrem Judithæ Imperatricis uxoris suæ Regem Provincie declaraverat) filius etiam Hemengardæ (uxoris dicti Bossonis filie Ludovici secundi Imperatoris, filii Lotharii, primi nepotis Caroli Magni) post obitum Lamberti Guidonis Spoletani ducis filii, (qui de imperio Italie contendebat) vocatus à quibusdam Italis & (ut inquit Lupoldus) à Papa Romano ad regnum Italie (sub annis imperii Cæsaris Conradi primi Ostrofranci, ex genere masculino Caroli Magni apud Germanos postremi) in Italiam contra Berengarium transiit, & scribit Lupoldus, eum de Italia Berengarium expulisse, & in Imperatorem coronatum, quod verisimile non est: sed certum est hunc postea victum à Berengario Veronæ captum, & excæcatum: quod accidisse scribit Lupold. anno Christi nongentesimo quinto, & sic tribus aut quatuor annis post Ludovicum quartum Arnulphi filium in Germania mortuum. Multum ergo in hoc errant Chronica Martiniàna à quodam Jacobita mendici Ordinis, penitentiariorum Papæ, circa annum Domini millesimum trecentisimam vigesimum scripta, & Platina in vita Formosi, qui gesta filii Bossonis, quæque ei contigerunt, malè attribuunt Ludovico quarto Imperatori Arnulphi filio, ante tres vel quatuor annos in Germania mortuo, quique eos pedibus absque examine sequuntur, ut Bergomensis in supplemento Chronicorum. Quem meritò reprehendit Sabellicus. Ennead. nova libro primo. columna penultima, & unà cum Blondo secunda Decados lib. secundo, rectè (ut & Lupold.) attribuit Ludovico Bossonis filio, quem Burgundiorum non immeritò vocant: quia nec Francus erat, nec Germanus. Idem Paulus Æmilius, in Carolo simplici.

48 Quod autem Lupoldus, Blondus, Sabellicus, filium & successorem Arnulphi vocant Ludovicum tertium: contra quàm nos eum vocamus Ludovicum quartum, in causa est, quod illi Ludovicum Balbum Caroli Calvi filium, Imperii & regni Francie successorem (tamen coronatum) non computant inter Imperatores, eo quod Gallias nunquam excessit, & vix biennium patri supervixit. quamvis interim velut furtivè, ut putant, à Joanne 8. Papa tunc fugitivo, & è vinculis Germanorum elapso, in Gallia coronatum Trevis. Nos autem eum jure optimo computamus, ut & Bapt. Egnatius Venetus lib. tertio Rom. princ. computat. Quia, quum imperium tunc temporis esset hereditarium, & Ludovicus Balbus naturalis & legitimus esset, filius veri Imperatoris, & in ætate habili ergo verus Imperator fuit. Hujus ergo nominis tertius, & filius Arnulphi hujus nominis quartus, quem multi scribunt esse nonum & ultimū Imperatorem è stirpe Caroli Magni.

49 In qua plus centum annis pacificè mansit & floruit imperium: & interim * Roma & Italia ab omni servitute & tyrannide libera, felicissimè & quietissimè gubernata fuit: nec unquam ante Francorum Imperium à transmigratione veterum Imperatorum apud Constantinopolim, nec post eam tanto tempore ab intestinis bellis & factionibus, & ab omni externo hoste tuta & immunis permansit: nec unquam talem & tam diuturnam libertatem & pacem habuit: quod omnes ferè Chronographi, etiam Italici testantur: in quibus Joan. Baptista Egnatius Venetus lib. 3. Romanorum principum, in Arnulpho: quo factum est, ut post obitum Ludovici 4. Arnulphi filii, & Caroli Magni trinepotis, inclinante Francorum imperio, Romani virtutem & moderationem Francorum Regum, & Imperatorum ultra centum annos recentes experti, nullum

* Ludovicus filius Bossonis Burgundi à Berengario captus & excæcatus anno 905.

* Arnulphus Imperator Francus 8.

* Roma & Italia sub Francia felix.

B ij

Germanorum, aut Itolorum ad imperium admittete, & coronare voluerint: futurum expectantes, ut de stirpe Caroli Magni, & Francorum regno prodiret Rex potens, tantæ dignitati, & administrationi idoneus. Interim autem circiter per 60. annos varias tyrannorum calamitates perpessi sunt, insurgentibus in Italia ab imperio Domini Arnulphi, successivè Berengario primo, Berengario secundo, Hugone Arelateni, Lothario Hugonis filio, & Berengario tertio.

50 Interim etiam in Germania Conradus Franconiz dux, annis septem, & post eum, Henricus Auceps Saxoniz dux annis 17. Imperiales titulos gerebant in Germania. Hos plerique non computant, ut Egnatius, qui *lib. 3. Roman. princ.* ab Arnulpho desultat ad Othonem magnum. Sed Abbas Urspergen. Henricus Mutius, Carion, Melancthon, & alii non computant. Et de Conrado * quidem Ostrofranco, id est de Francia orientali, multi dubitant an esset de stirpe masculina Caroli Magni, ut *Franciscus Germania Exegetes lib. 3. c. 24. Chronica Gallia Belgica Gallicè impressa, pag. 10. versa. Sebast. Munster. Cosmographia lib. 2.* sed tantum dubitant: Alii enim affirmant fuisse filium fratris Ludovici tertii, & sic de masculina stirpe Caroli Magni: quorum sententia subscribit Lupold. *de Juribus imperii ca p. 2.* Albert. Crantzius, Henricus Mutius, Joan. Carion, Philip. Melancthon, Jacob. Spiegel *in Lexico juris, verbo Imperator, ad fin.* Quid quod illi qui dubitant, ut Franc. Irenicus: scribit tamen ita contineri in annalibus Geulacensibus & Saxonum, quæ est verior sententia.

51 Decimo igitur loco post Ludov. 4. in Germania imperavit iste Conradus 1. Franconiz dux, & secundum omnes, ultimus Carolinz stirpis: à quo, & de ejus morientis voluntate, * translatum est imperium à Francis, in Saxonem, anno Christi 919. ut scribit Lupold. Bobemvurgius. Cæteri dicunt hoc contigisse anno sequenti, videlicet, anno 920. Sed veritas est, quod ab imperio Arnulphi, jacere cæpit, & cessavit imperium in Italia, usque ad Othonem Magnum. Non obstat *cap. consuetudo 63. dist. ubi Romani eorumque pontifices, dictum Henricum primum ut Othonis 1. prædecessorem Imperatorem agnoscunt, quia est palea falsè conficta, & furtivè inserta compilationi Gratiani, cuius falsitatem convici ibi in annotationibus meis, cerè ob migrationem meam in Germaniam àmeticulosis librariis oblitis.* Primò enim attribuitur tempori Leonis 4. Papæ, qui tamen ante octuaginta annos mortuus erat. Secundò, falsius asseritur Othonem 1. juri pontificem Romanum eligendi & instituendi renunciasse. Sed oppositum esse, & hoc jus in persona dicti Othonis 1. publicè in celebri synodo Romæ à Leone 8. Papa, cum toto clero & populo Romano revocatum fuisse, probat ipse Gratianus *eadem distinet.* ubi est text. *in c. 24. in synodo. dist. 63.* Quid quod hoc ipsum etiam Platina Papalis auctoritatis fautor testatur in vita Leonis 8.

52 Censent tamen omnes ferè scriptores Germanici, non solum simplices Chronographi, sed etiam insignes jurium & Theologiz doctores, ut Philipp. Melancthon, à Francis in Saxoniz principes translatum imperium, non per obitum Domini Conradi 1. Ostrofranci, sed per ejus cessionem, principum & procerum consensum in Henricum Aucupem Saxoniz ducem, & crebrior est eorum sententia, hoc anno Christi 920. contigisse. Verùm illa destinatio potius fuit, & prælusio quædam, quàm vera & realis translatio, ut mox probabo. Cæterum verissimè dixit Joan. Theutonicus *in cap. ego Ludovic. in gloss. ult. 63. dist.* Imperium prius Francorum fuisse, sed postea à Theutonicis virtutibus promeritum. Non enim in Germanos primùm, sed in Francos fuit translatum Romanum Imperium, in personam Caroli Magni & successorum suorum: in quos vi successionis sanguinis, & non electionis deferrebat. Et hæc vera sunt.

53 Quamvis post primam horum editionem anno sesquimillesimo trigesimo octavo factam, Henricus

Mutius *verum Germanicarum lib. 9.* longo verborum molimine contendat, in Germanos tantum initio translatum fuisse imperium, minimè concludentia contra nimis apertam veritatem citans & inculcans, ut *in cap. in die. de consecrat. dist. 5. in clausula illa:* Romani verò diverso modo agere cœperunt, maximè à tempore quo Theutonicis concessum est regimen ecclesiæ nostræ. Sed primò illa clausula subditiua est, nec est de antiquo vero textu decreti magni: nec habetur in libro meo Venetiis impresso anno 1486. nec in aliis prius impressis anno 1482. Et multò minus in antiquorum libris, in membranarum accuratè scriptis, ut diligenter inquisivi. Inter quos vidi, & contuli unum qui fuit Urbani Papæ, 5. qui ante ducentos annos dedit illum uni ex suis Notariis, & omnes carent ea clausula. Nec etiam ea clausula bene congruit phrasi textus. Secundò, etiamsi esset de vero textu, tamen *in c. 1. de iur. iur.* Tertio, etiamsi esset ad propositum, tamen textus ille est Gregorii 7. qui plus centum annis fuit post Othonem 1. & plus septuaginta annis postquam imperium desuit esse hæreditarium. Quarto, omnium Chronographorum, etiam Mutii testimonio, Papa ille conjuratissimus fuit, & perpetuus inimicus Theutonicorum & Imperatorum, à quibus depositus & ejectus, in exilio miserè obstinatus periit, utcunque Platina falsis eum laudibus evchat, *ut patet per ea que scripsi contra abusus Paparum glo. 15. num. 89. cum seq. in Latino. & numer. 304. cum seq. in Gallico.* Quicquid scripserit Mutius, qui tatis ostendit sese juris imperitum.

54 Pro cuius opinione fortius urget in *c. venerabilem. §. verum ibi, qua Romanum imperium in persona magnifici Caroli à Grecis transfuit in Germanos.* Sed ibi Innocent. malè refert historiam, ut in simili secundum Hostiens. extavit in *c. novit. verb. descendisse ext. de judic.* Et ut *in d. c. venerabilem dixi in annotation.* Carolus ille erat Francogermanus & omnes antecessores sui, qui jam ferè ante quadringentos annos regiam sedem suam constituerant in Gallis: duces tantum relinquentes in Franconia, seu Francia Orientali. Cujus caput Herbipolis, quæ dono seu fundatione cujusdam ducis Franciæ, Episcopis cecit, qui ibi loco ducum vel comitum Ostrofrancorum dominantur. Gerunt enim ibi Episcopi Herbipolenses utrumque gladium, scilicet una manu pedum: altera enses, *ut testatur Munster. Cosmograph. lib. 3. pag. 665.* Ecce in quos devenit primaria illa & antiqua sedes regum Francorum.

55 Utque infinitis narrationibus omissis, *videtur* meam paucis explicem, Romanum Imperium propriè loquendo non * fuit tunc translatum, sed sectum. Jam enim ultra quadringentos sexaginta annos duo habebat capita, Romam & Constantinopolim, illa que æqualia, nisi quod Roma erat ut vetustior, ita primaria: imò etiam præcellentior & fortior pars, quæ ferè ducentis quinquaginta annis neglecta, malè tractata ab Imperatoribus Constantinopolitanis, qui etiam desierant Romani vocari, secta est seu abscissa, & cum quantacunque Occidentis parte, quam Carolus Magnus occupare & tenere potuit, ei attributa. Quæ sectio, etiamsi longa consuetudine Pontificum Romanorum processerit, non tamen à Papa facta est, sed populi clerique Romani auctoritate consensuque. Quinetiam totius Italiæ populorum, & principum virorum suffragiis: ut antè centum annos scriptum, testatùmque reliquit Blondus Forlivienfis *decad. 2. lib. 3. in princip.*

56 Constat autem Imperii hujus Occidentalis Carolo Magno attributi, ad differentiam imperii Orientalis, caput * esse Romam: verum caput veteris verique imperii Romani, ita quod ex tunc Carolus Magnus, longè verius erat Imperator Romanus, & Italiæ proceres ipsi Carolo & in eum omne Imperium suum & potestatem concesserant, ut olim lege Regia concessit Octaviano Augusto primo Imperatori Romano *l. 2. §. novissime, de orig. jur. l. 1. D. de constitution. princip. §. sed quod princip. Instis. de jure natura. gen. & civil. Ad*

* Conradus Imperator fuit ex stirpe Caroli Magni, & quidem ultimus.

* A Francis ad Saxonem Imperium translatum consensu Conradi Franci: quod ut intelligi oporteat, vide infra num. 52.

* Imperium non fuit translatum sed sectum.

* Roma caput Imperii occidentalis.

hoc fortius glo. 3. in v. univo si de investitura inter domin. & vassall. us oritur in v. feudo.

57 Constat etiam concessum fuisse Carolo Magno, & successoribus suis tanquam regibus Francorum, ut patet in c. synodo in princip. & c. ego Ludovicus in fin. 63. dist. Non est ergo ei attributum tanquam Germano, nec tanquam Franco simpliciter, sed tanquam regi Francorum, ut est notissimum. Quæ verba magnam habent emphasim, quippe quæ referuntur ad legem Regiam Francis regibus peculiarem, quæ Salica dicitur, qua regnum semper de uno masculino in unum masculum proximiorum stirpis masculinæ defertur, ut scripsi in tractatu de orig. & progress. Monarch. Francorum n. 77. Porro, notissima erat lex illa Salica, & mos Francorum regum ab ipsa prima regni origine inlitus: & sic eo ipso quod datum est imperium Carolo Magno & successoribus suis regibus Francorum, eo ipso intellectum fuit datum esse descendentibus ex eo de uno masculino in unum masculum proximiorum stirpis masculinæ, ea forma, eoque jure quo corona ipsa Francorum devolvebatur. Nihil affingo, sed antiquitatem ipsam & textus receptos ad amissum sequor.

58 Corruit ergo argumentum Lupoldi, de iuribus imperii c. 3. quod tale est. Imperium fuit translatum in personam Caroli Magni de Græcis ad reges Francorum, ut omnes historiarum testantur: Ergo etiam de consequenti in Germanos: quia Carolus erat Germanus, seu Francogermanus. Ita etiam arguit Henricus Mutius lib. 9. sed minimè concludunt. Quandoquidem Carolus Magnus non sub contemplatione Germani, vel regni Germaniæ, sed sub contemplatione Franci regni que Francorum vocatus est ad imperium, & consequenter reliquæ omnes denominationes, quas tunc ad tredecim usque, ultra Franciam habebat, ut patet in suis capitularibus. & habetur in c. volumus. 11. q. 3. erant impertinentes. Nec illi minus errant quàm erravit Franciscus Irenicus Germania Exeges. lib. 5. c. 42. ubi d. c. volumus, Theodosio magno nimis somnolentè attribuit. Erat tunc magnus ille Carolus non solum rex & Dominus Francorum, sed etiam Dominus Alamanorum, Bajoariorum, seu Bavariz, Burgundionum, Saxonum, Turingorum, Frisonum, Gallorum, Britonum, Longobardorum, Gasconum, Beneventanorum, Gothorum, Hispanorum, sed tamen non ut Dominus Alamanorum, vel Batavorum, vel Burgundionum, vel Saxonum, vel Gallorum, &c. sed tantum ut Dominus & rex Francorum nactus est imperium: non ergo sequitur idem imperium consecutivè translatum in Germanos, sicut nec Burgundiones vel Gallos, vel alios de Monarchia Caroli, qui non minus habentur juris in imperio, quàm Germani.

59 Fuit ergo ea concessio imperii limitata ad naturalem & regiam stirpem domus & coronæ Francorum, eoque modo quo jus coronæ Francorum ex lege Salica deferebatur. Defecta igitur stirpe masculina Caroli Magni ad imperium habili, vacavit illud imperium: si ergo Conradus ille Franconiz dux, de quo supra n. 51. erat de vera masculina stirpe Caroli Magni, verus erat Imperator Romanus de jure, sed non de facto, quia non imperabat Romæ, nec Italiæ, per tyrannos occupatis: & multò minus potuit jus imperii Romani transferre in Henricum Aucupem filium Saxoniz ducis Othonis, qui rectè Conrado tanquam de stirpe masculina Caroli existenti cesserat, quia etiam verus rex, vel Imperator pacificus possessor non potest regnum vel imperium alienare, nec in alienum transferre, sed novus subditorum, libèrque consensus requireretur, ut dixi supra §. 1. gl. 3. nu. 28. Joan. Igneus in repetit. l. Donationes. q. 1. c. de donation. in ver. & uxor, & est quod dixi sup. nu. 52. quod cessio illa Conradi fuit potius destinatio quædam seu præmissio. Et sic Henricus Aucups numquam fuit Imperator Romanus, nec de jure, nec de facto: utcumque fuerit dux Saxoniz, vel etiam rex Germaniz, nec debet in catalogo imperato-

rum poni. Nec consequenter Otho magnus ejus filius, quantumvis princeps optimus & magnificentissimus, antequam creatus fuerit Imperator. Hinc prudenter Sebastian. Munster. Cosmograph. lib. 3. in Othone magno non computat annos imperii ejus à tempore quo successit patri in regno Germaniz, sed tantum à tempore quo Romæ creatus est Imperator, scilicet regni ejus vicessimoquarto.

60. Cum enim defecta stirpe Francorum regum Carolina vacaret imperium, necessaria fuit nova creatio, nova concessio prout de novo, ad instar ejus quæ facta erat Carolo Magno regi Francorum per univertum populum Romanum, auctore Papa Leone 3. ita de novo factum est tempore Leonis 8. Papæ, non per eum, sed per totum populum Romanum, & Italiæ principes viros, approbante Papa, ut testatur Blond. Deca. 2. lib. 3. Et est text. in c. in synodo 63. dist. ubi Otho ille primus non vocatur rex Francorum uti non erat, sed rex Theutonicorum, uti erat: & declaratur Imperator Romanus unà cum successoribus suis: non tamen tanquàm regibus theutonicorù, sed tanquàm regibus Italiæ in perpetuù. Ita quidem ut filii & nepotes masculi naturales & legitimi Othonis primi succederent in Imperio Romano, & haberet jus in eo: non satis erat quod qui ex eis vellet succedere in Imperio, successisset in regno Germaniz vel Theutonicorum: nisi etiam successisset in Roma & Italia.

61. Et meritò, cum Roma sit caput hujus imperii, (ut etiam ferè post 200. annos, videlicet circa annum 1142. tempore Conradi 3. & ultimi, fagebatur bernardus Abbas Claravals. ad eum in favorem Papæ scribens, Epistola 243.) Hinc patet quàm putida sit vanitas Canonistarum, qui jactant Romam esse Papæ, & non Imperatoris, cum sine Roma non possit esse Imperator, qui etiam verè non coronatur Romæ à Papa nisi pro solemnitate & ceteronia externa tantum. Quia quoad jus ipsum, vim & potestatem publicam & seriam, imponitur ei corona Romæ per præfectum urbis, qui (benedicente, & ceteronias peragente Papa) eum coronat nomine populi Romani, à quo, & non à Papa, imperium recipit, ut testatur Bartholus Perusinus in terra Papali publicis legum Professor, qui ita fieri videbat tempore suo, vix dum hodie ducenti anni sunt. In cujus signù dicit, consuetudinem esse Romæ, quod propterea Imperator satisfacit omnibus creditoribus præfecti urbis coronatoris sui, & eum à debitis liberat. Et subdit Bartholus, quod propter adventum Principis audacior factus contrahit multa debita spe liberationis faciendæ à Principe ac quod novus Imperator tenetur eum liberare ab istis debitis in fraudem contractis, ut decidit Barthol. in l. in princip. n. 3. D. si quis in testam. liber esse jussus fuer. §. 62. Reducendo ad rem, non intelligas imperium tunc fuisse hæreditarium propriè, & strictè sumendo. ut n. Rub. & per tot. C. de hæreditar. actio. Non enim magis erat hæreditarium, quàm corona Franciæ erat vel est hæreditaria, quæ propriè non est talis: quia Rex novus non est hæres decessoris, nec ei per obitum succedit in acquisitis vel patrimonialibus, nec in hæreditate ab eo derelicta in seculo nisi fit proximior hæres, sed (ut dicam infra §. 8. gloss. 3. q. 4. succedit in corona jure sanguinis ad normam legis Salicæ ad differentiam dignitatum, quæ nec jure hæreditario sanguinis ut in Regno Franciæ, sed per electionem devolvuntur.

63. Cum ergo defecisset stirps Caroli Magni, filii autem Hugonis Capeti (novi Francorum reges) satis sua fortuna essent contenti, ut scribit Platina. Romani tum demum jam plus sexaginta annis de facto, & plus quadraginta annis etiam de jure vacans imperium transtulerunt in Germanos, in personam præfati Othonis primi, viri re & nomine magni, & imperio dignissimi, circa annum Domini 663. computando non à regno Germaniz per eum suscepto post mortem Henrici primi patris sui: sed ex quo tempore in verum Impera-

* Otho magnus tam demum Imperator, est creatus fuit Romæ: & sic electio ne non successione fuit Imperator.

* Nova concessio Imperii in Otho 1.

* Othoni Imperium concessum non à solo Leone Papa, sed à populo Romano.

* Othoni Imperium concessum non tanquàm regi Theutonicum, sed tanquam regi Italiæ.

* Imperator coronatur à præfecto urbis Romæ, Papa ceteronias agit.

* Imperiù non fuit propriè hæreditarium.

* Novus rex Franciæ decessori suo non succedit, ut hæres, sed jure sanguinis, multò minus electio in eo quidquam potest.

* Quando translatum Imperium in Germanos, in Othonem 1.

* Imperium concessum Carolo Magno & successoribus ejus, non tanquàm Francis simpliciter, sed tanquam Regibus Francorù.

* Henricus Aucups non fuit Imperator.

torem assumptus & coronatus fuit : quod accidit sub pontificatu Leonis 8. ut frustra de actu coronationis inquitat, & dubitet Sabellic. *Ennead. 9. lib. 2. col. 6.* quia celebritas illa & consensus comitorum populi Romani, & procerum Italiae, de quibus *in d. c. in synodo 63. distinet.* omnem ceremoniam coronationis transcendunt vel praesupponunt, quae etiam non est necessaria. *ut per Bart. in extravag. ad reprimendum. verbo reges & in eo. no. 73.* Ipsum tamen Leonem 8. à clero populoque Romano electum, deinde ab eisdem suffecto Benedicto quinto abrogatum, hic Otho in sedem pontificalem restituit anno Domini 962.

64. Quare idem Leo ad exemplum Adriani primi in synodo congregata Romae in Ecclesia Lateranensi auctoritatem omnem eligendi summi pontificis à clero populoque Romano (cui ut diximus fuerat per Ludov. Piam restituta) iterum in Othonem Imperatorem transtulit : & (ut ait Platin.) idem privilegium investiturae Episcoporum ei & successoribus suis in perpetuum concessit, quod Carolo Magno & suis successoribus datum fuerat. *Text. est in c. in synodo 23. 63. distinet.* Constat autem hunc Othonem perdomitis Berengariis & reliquis tyrannis, in Roma, Italia & Germania, cum maxima virtute & gloria circiter duodecim annis imperasse, & ætate provecum Viennæ decessisse circa annum Domini 970. & post etiam successivè, eius filium Othonem secundum, vivo patre jam sene in consortium imperii assumptum, & Romæ à Joanne decimotertio Papa coronatum. deinde hujus filium Othonem tertium, primi nepotem, à Benedicto septimo Papa coronatum : adhuc enim successione * deferrebat imperium, sicut in filii & stirpe Caroli Magni pridem observatum erat.

65. Sed per obitum Othon. 3. qui (ut Lupold. *de jurib. imperii c. 2. in fin.* scribit) caruit filii (& teste Abba. Ulpergeni obiit 5. calend. Februarii, anno millesimo primo) desiit imperium esse hæreditarium. Nec cuiquam amplius pro se, & successoribus stirpis suae concessum fuit : ut primum in persona Caroli Magni Franci, deinde post centum sexaginta & duos annos in personam Othonis Saxonis. Deserti autem cepit pro potentia majorum principum, & prævalentiori factione suffragantium. Tandem optimo & saluberrimo consilio placuit omnem hujusmodi suffragiorum auctoritatem ad paucos contrahi, eosque certos * & hæditarios Germaniæ tam superioris quam inferioris principes, id est qui sunt principes non ascititii tantum, aut ratione dignitatis personalis : sed nec ratione sanguinis tantum : sed ratione certi, statii, perpetui & immobilis membri Imperii, seu certæ ditionis principalis & regis, quam in feudum regale tenebant ab Imperio. Hac arte, hoc prudentissimo & politico consilio infinitis factionibus, seditionibus, & bellis civilibus, quibus Germania perniciosè implicabatur ; coarctando etiam numerum principum electorum ad septem, non parum tum sumptui, tum tempori comparitum est, quo & celerius, & minori concursu, sumptuque tanta res ut Reipub. interest, confici possit.

66. Et ne deinceps imperium parum felici exemplo hæditarium esset (usu docente heroum filios non semper heroas esse, sed frequenter locum facere veteri Græcorum proverbio, *Heroum fili noxa* de quo in *prima Chistade Erasmi, centuria 6. parvum. 32*) hunc saluberrimum syndialium vulgò post Platin. *in Gregor. 5.* institutum putant vivo adhuc Othone 3. & ejus consensu : nec non tempore Gregorii 5. pontificis Romani, qui erat Saxo, & dicti Othonis auctoritate Romanus Pontifex creatus. Sed hæc opinio subsistere nequit. quicumque enim eam post Platinam minus accuratè sequuntur, ut Blond. *Decad. 2. lib. 3.* Sabellic. *Enn. 9. libro secundo, circa medium.* Joan. Carion, sibi metipsis contradicunt. Tenent enim eam constitutionem factam esse anno millesimo secundo. Sed ergo facta esset anno quo idem Otho. 3. obiit Romæ, vel in

Italia ubi bellis implicitus erat, & intoxicatus fuit : sed eam tunc factam fuisse nec verum, nec verisimile est : scribunt enim iidem quod anno Christi millesimo tertio Henricus Bavarix dux primus omnium juxta dictam constitutionem per illos septem principes electus fuit, per obitum Othonis 3. anno præcedenti in Italia mortui. Tum secundo, secundum eosdem, quo tempore obiit Otho 3. etiam si liberis carebat : tamen sperabat, utpote de nuptiis cogitans, & ætatis triginta & unius annorum tantum. Quare, tanto magis abest à verisimili ut cogitasset de abdicando Imperio sibi, futurisque liberis ab avo paterno quaesito.

67. Tum tertio Gregorius ille 5. obiit anno 996. & sic sex annis ad minus ante dictam constitutionem, cujus illum dicunt authorem, ejusque tempore factam, & sic oporteret illam postea factam esse alio authore, & alio tempore : videlicet sub Joanne 19. Papa qui fuit quartus à dicto Gregorio. Nimis ergo aperte sibi ipsis contradicunt. Sed inter eos gravior error videtur Blondus, affirmans certum esse, Romanos, qui hunc Othonem 3. ob factam eo impellente de imperatoris electione sanctionem odissent, cum ferro armatis munitum nequirent confodere, veneno interfecisse. Hæc enim falsò, imo etiam injuriosè Romano populo imputantur. Private enim fuerunt inimicitia uxoris Crescentii (quem Imperator ut perduellem capitis damnaverat) quæ fictis etiam amoribus tandem juveni principi insidiata est, donec chirothecis veneno infectis eum necaverit. Narrat Blondus aliam opinionem, quod ea constitutio facta fuerit tempore Sylvestri 2. qui fuit 2. à Gregorio quinto. Quam opinionem rectè reprobatur, sed gravior errat, ut dixi, affirmando illam factam fuisse tempore dicti Gregorii quinti.

68. Et sic verior est opinio Franc. Zabarell. seu Cardin. Florent, qui *in c. venerabilem 6. verum. colum. 4. vers. ex præsupposito. ext. de elect.* tenet dictam constitutionem inventam & factam fuisse post mortem Othonis tertii, seu finita stirpe Othonis 1. Cæterum quo anno facta sit, & quibus autoribus, non liquet, ut etiam fatetur Joan. Carion. & scriptores Germani, qui de decessorum negligentia valde conqueruntur. Et nuper quidam Germani scriptores certum esse dicunt, nullam dictæ constitutionis fieri mentionem ante Suevorum imperium, quod incipere non potuit ante Conradum secundum, qui imperare cepit anno millesimo vicesimo quinto : & sic secundum eos potuit incipere à Conrado tertio, Sueviæ duce, qui cepit imperare anno millesimo centesimo trigesimo octavo, quod verisimile est ex his quæ habentur in decretali *Innoc. 3. c. 34. incip. venerabilem. vers. sciunt autem, extra de election.* ubi dicitur Lotharium (scilicet secundum Saxonie ducem) & Conradum (scilicet 3. Sueviæ ducem) post obitum Henrici 4. Conradi 2. Suevi pronepotis, sine liberis masculis defuncti in discordia electos fuisse : quod circiter biennio post obitum dicti Henrici 5. contigit circa annum Domini 1127.

69. Fuerunt ergo tunc aliqui Germaniæ principes electores, sed * partim alios, partim plures quam septem illos suffragia habuisse, ex historiis Germanicis constat. Non ergo una die, nec uno quidem vel altero anno constructus est ille Septemviratus ; sed sensim experientia docente, & rebus exigentibus tandem communi, partim expresso, partim tacito ordinum imperii consensu, eo deventum est, ut penes septem eos principes esset, & deinceps maneret potestas & auctoritas Germaniæ regem, & Romanorum Imperatorem eligendi. & hoc est quod Innoc. 3. imo etiam totus Cardinalium Senatus, in quo digesta & fabricata fuit dicta decretalis, dicunt & fatentur, eam potestatem & auctoritatem eligendi ad dictos Germaniæ principes de jure & antiqua consuetudine notissimè pertinere, hoc est jure Imperiali antiqua consuetudine, seu longo ordinum imperii usu introducto & obtento.

* Electores Imperii initio alii & plures quam qui hodie, nec una die, nec uno anno septem tantum constituti, sed consuetudine quadam magis recepta confirmati tamen in eo tempore Federici 1. & Enobabti.

* Imperii Germani cum initio successione delatum.

* Electoribus Imperii iura notanda.

* Electoribus Imperii institutio non cepit sub Othone 3. tempore Gregorii 5. Papa aut Sylvestri secundi sed sub Conrado 3. Sueviæ duce circa ann. 1027.

70 Eam autem epistolam Innoc. 3. circa annum Christi 1200. ad Bertholdum Caringie ducem, nec non multis aliis principibus similem misit, ut eos à Philippo Suevix duce Federici Aenobarbi filio electo Imperatore, non obstante electione, & juramento præstito distraheret, & Othoni corivali à se accessito jungeret; tam impotenti odio posteritatem Aenobarbi valentissimi Imperatoris prosequeretur, ut dicitur in libro contra abus. glos. 15. Non tamen sequitur quod ante centum annos dicta consuetudo formata esset, quia idem Innoc. Papa in suo Commentario in c. Veniens col. 3. de verbor. signific. ex. per tempus antiquum intelligit 40. annos. Et sequitur Anto. Butrig. in cap. veniens. 1. de testi. & in c. quid per novale. extra de verb. signif. Alex. conf. 4. col. 8. lib. 2. Et hunc deum septemviratum constitutum, statutumque fuisse tempore Federici 1. Aenobarbi Suevix ducis, valentissimi Imperatoris, circa id tempus quo ducem Bohemix regem creatum scribit is qui Chronicum Carionis auxit lib. 4. non levi conjectura, quia facientes mentionem de septem electoribus, regem Bohemix inter eos nominant. Et sic non videntur fixè stati priusquam rex esset in Bohemia. Falsum est tamen & commentitium quod quidam dicunt, per eam constitutionem usu introductam imperium fuisse translatum in Germanos, vel eis affectum, ut etiam putavit Bald. in d. c. venerabilem. col. 1. in fine. ubi tamen excipit regem Francorum, sed non debet excipi, quia omnes principes Christiani possunt eligi, prout etiam apparet ab illis septem viris sæpe electos fuisse principes non Germanos.

71 Ex dicta decretali venerabilem, seu potius ex ejus fragmentis duo maximè ad rem pertinentia colliguntur. Primum, quod quamvis jam tempore Innoc. 3. stati, definitique essent septem illi electores, videlicet tres Ecclesiastici, Archiepiscopi Moguntinus, Treverensis, Colonienfis: & quatuor laici: Palatinus comes Rheni, dux Saxonix, Marchio Brandenburgensis, & Comes Bohemix in Regiam dignitatem per Federicum Aenobarbum postea sublimatus: Tamen tres illi priores, qui tamen non sunt in suffragiis priores, sed permixti, ut in bulla aurea, non sunt electores tanquam Ecclesiastici, & multo minus tanquam Episcopi, vel Archiepiscopi, sed tantum velut cæteri principes, videlicet, tanquam principes imperii, & ratione ditionum regalium & membrorum imperii quæ ab eo tenent in feudum. Ita quod si ditio illa separaretur ab Archiepiscopatu, tum Archiepiscopus desineret esse elector: dignitas autem & auctoritas electoralis sequeretur eum ad quem spectaret illa ditio. Quæ de primores Germanos apud illos agens admonui, quemadmodum Episcopus ille Herbipolensis de quo supra num. 54. qui se ducem, imo etiam regem Francorum dicit, si ditionem sibi datam amitteret, non desineret esse Episcopus, sed desineret habere jus & titulum ducis, vel regis Francorum Orientalium: & quod non habeant illud jus, nisi tanquam Principes Imperii. probat undecies dicta decretalis seu potius octo ejus fragmenta, octies enim ponitur & infra, in quibus undecies omnes dicti electores vocantur principes indifferenter nulla mentione Archiepiscoporum, qui tamen indubitanter comprehenduntur. Apparet autem toties repetitum tanto majore serio dictum esse, ut infra §. 13. gloss. 3. num. 6. Sed longe pluries solo principum imperii nomine designati sunt in integra multo prolixiore, utpote octies in corpore decretalium detruncata.

72. Et adhuc ex illis octo fragmentis alterum colligitur, videlicet quod principes illi electores hoc jus habent à statuto imperii & antiqua consuetudine statuum & ordinum imperii: non à Papa, qui hoc non amisisset, si vel saltem consultor aut suavor fuisset illius constitutionis: mox enim totum adserapuisset, juxta unam ex suis legibus, quæ est, omnia nostra facimus, quibus auctoritatem nostram impartimur. c.

si Apostolica de praben. in 6. prout sectionem imperii, & delationem à populo factam Carlomano sibi soli attribuit. prout in dicto vers. verum in parenthesi incipiente præsertim; certum est quod nunquam tacuisset si unus pontificum vel suavor fuisset dictæ sanctæ constitutionis.

73 Quod autem Innoc. 3. ibi latè contendit, & absque ulla probatione affirmat suum esse judicium, examinationem* approbationem, vel reprobationem electi Regis vel Imperatoris, non est ei credendum, ut in simili Joannes Theutonicus 9. quest. 3. c. patet profecto & Joann. Andreas, in Clement. unic. in verbo, Bonifacio. de jurejurando negant Papæ pro se vel alio credendum. Hoc enim solius Christi est. Joann. 8. 14. Tum omnes docti viri ita tenent, quod Rex, vel Imperator, etiam ante coronationem suam, omnem habet potestatem & administrationem Barthol. in extravag. ad reprimendum, in verbo Reges, quomodo in lese majestatis crimin. procedat. Alberi. in lege bene à Zenone. num. 18. C. de quadrienn. prescrip. ubi recitat & probat constitutionem Ludovici quarti, quod Imperator non indiget confirmatione nec coronatione Papæ, sed statim ab electione omne jus habet. Idem Martin. Land. in tract. de princ. §. 25. Lupoldus de jurib. Imperii, cap. 5. & cap. 6. cum sequens. Anton. de Rozel. in tract. de legitimat. col. 3. Ludov. de Sardis eo tract. col. 39. dixi in annotat. ad Philip. Dec. cap. eam te. col. 2. ext. de rescr. & consecrat. 194. col. 1. conseq. 588. num. 7. Ita etiam ab antiquo teste Lupoldo semper practicum fuit. Soli Advocati consistorii Papæ contrarium scribunt, ut Bonifac. Vitalin. Clem. unica de jurejurando & Clem. ult. col. ult. de censibus quibus nullo modo credendum est.

74 Multum ergo erraverunt qui scripserunt Henricum Bavarix ducem à ducibus Saxonibus ortum, primum fuisse qui per obitum Othonis 3. virtute dictæ constitutionis ab Othone tertio, & Gregorio quinto factæ, in Imperatorem ab illis Septemviris electus fuit. Nondum enim nata, sed nec concepta quidem erat dicta constitutio, ut ridiculus sit Baptista Egnatius, formulam ejus tanquam vivo Othone tertio, à Gregor. 5. præscriptam tradens sic finientem: Hi si discordes fuerint, Bohemix regem cooptando, cum tamen tunc non esset, nec nisi post centum sexaginta annos fuerit rex in Bohemia. Consensu quidem præcipuorum principum & statuum Germanix, summa rerum tunc penes Henricum fuit ab anno Domini 1002. tandem à Romanis & Italis delatum fuit ei Imperium Romæ, ceremonias peragente Benedicto 8. verus enim & castus fuit Imperator hujus nominis primus, veritate inspecta, secundum quam Henricus Auceps tantum rex Germanix fuit, ut supra num. 52. tamen quia Germani & Galli scriptores eum numerant pro primo, & hunc Henricum castum pro secundo hujus nominis, eos libenter sequor, ne receptum historix ordinem necessitate non cogente, perturbem.

75 Cæterum, de juramento* illo quod habetur in c. tibi Domino 62. distinct. memini me ante 28. annos scripisse, non esse Othonis primi, nec tertii, & multo minus 4. sed ut excussi plures historias revolvens, non potuit tunc minus ineptè attribuire quàm Othoni secundo, qui vivo patre jam sene Theutonicorum rex, Græcos & Saracenos vicit, & è Calabria & Apulia quam invaserant ejecit, & Romam ad coronam Imperii, annuente patre suscipiendam venturus, illud juramentum Joanni Papæ 13. præstitit, si quid sit de tali juramento.

76 Non enim Imperator factus Papæ jurat: sed Rex in Imperatorem promovendus fidelitatem jurat Papæ & Ecclesie Romanæ, ut habetur in Clem. unica de jurejurando; ubi alia forma juramenti quàm in d. cap. tibi Domino, ponitur: non tamen est juramentum, ut ita loquar, feudalitatis, quasi Imperator futurus faciat homagium Papæ, & ab eo imperium in feudum acci-

* Papæ non est approbare aut reprobare Imperatorem.

* Imperator & Rex ante suam Coronationem omnem habet potestatem & administrationem.

* Francorū reges, Imperatores eligi possunt.

* Electores Ecclesiastici non sunt electores tanquam Ecclesiastici, sed tanquam principes imperii & ratione ditionum regalium & membrorum imperii.

* Electores Imperii jus suū habent non à Papa sed ab antiqua consuetudine Ordinum Imperii.

* Quo effecta jurant Pontifici Imperatores, & an de juramento fidelitatis.

* Imperator non est vasallus Papæ.

piat (ut nonnulli etiam principes Canonistæ) ut *Eglogid. Bellamerra. in c. lex est 2. per d. cap. tibi Domino*, malè ab eo intellèctum, & per Clem. *unicam. de iurejuranda* quæ nihil facit, stultè opinantur) sed est iuramentum puræ fidei Christianæ servandæ, & Ecclesiæ protegendæ, quod Deo principaliter, deinde Ecclesiæ Catholice & ejus ministris fidem & doctrinam beati Petri Apostolorum tenentibus, *juxta l. 1. ubi in lectione Tubingensi dicit C. de sum. Trin.* præstat. Itaque non Imperator feudatarius * (ut vulgo dicunt) Papæ, sed fidelis Dei primum, deinde Ecclesiæ Catholice. Et ita non esse vasallum Papæ sentit Cardin. Alex. *in cap. si Papa 40. distinet.* subobscurè reprehendens Bellameram.

* Lege feudatarius.

* C. tibi Domino 65. distinet. Notandum.

* Palea quid in decreto.

77 Sed postquam diutius & melius super * *d. c. tibi Domino*, cogitavi, dico & censeo, esse subditium, meramque paleam à falsificatoribus compilationis Gratianæ, quos certum est post ejus obitum fraudulenter notha & spuria quædam inpersisse, quæ docti & memores (dicti forsitan Gratiani discipuli) vocarunt paleas, * ad germani nativique textus differentiam, quasi follicula inania sine granis, *juxta l. ult. in fine C. de servit. & aq.* Et curarunt verbum (palea) subditivis illis & adulterinis additionibus superscribi, velut ad discrimen veri grani & fumenti: cujus rei usque hodie memoria in publicis omnium codicum monumentis, etiam post quadringentos annos conservata est. Et hæc veritas, quam nuper Canonista quidam Volzius invertere nisus est, corrumpendo antiquum per quadringentos annos receptum textum. Ait enim audaculus ille, in dictis palearum superscriptionibus legendum, non palea nominativo singulari sine diphthongo, sicuti perpetuo & uniformiter etiam à quadringentis annis habent omnes libri: sed legendum *παλαια* Græco, sed obsoleto plurali nominativo vel accusativo cum diphthongo, quasi adulterinæ illæ additiones essent veri & antiqui canones: & pedibus sequitur Jacobus Spiegel. *in lexico juris verbo Palea*. Sed somnia sunt vigilantium, *ut ait Plato*. hæc autem novitiorum hujusmodi sciolorum somnia, facillè refelluntur scriptis & testimoniis antiquorum doctorum, qui ætati Gratiani satis vicini fuerunt, in quibus Guillelmus Durandus cognomine Speculator, *in tit. de disputat. & allegat. advoc. in fine* ait multas, quas designat, falsas & subditivas esse rubricas in magno illo decreto, *ut etiam testatur Archidiaconus. 9. distinet. cap. quis nesciat*. Addit Joan. Andr. *ad Speculat. in loco præallegato in additio. penult.* paleas illas esse subditivas, non per Gratianum, sed postea per quendam ejus discipulum, qui Palea vocabatur, additas fuisse; & Joan. Imol. *in D. de verbo. obligat. col. 1. in fine* & post eum Ludovicus Romanus ibi dicit, quod impostor ille vocabatur Procopalea, & quod erat Cardinalis, quem non puto fuisse discipulum, sed zelum Gratiani. Antonius autem Episcopus Alexandrinus *in proæmio decreti columna secunda*, dicit, quod vocabatur Procopalea, qui textus quosdam inseruit, quos Paleas appellamus, nec admittimus. Nimis ergo delirarunt novi illi scioli, majorem etiam auctoritatem adulterinis illis paleis quam textibus originalibus attribuentes, quos Nuperus quidam lepide deridet, interpretans superscriptiones illas palea, hoc est antiquata & abrogata, prout passim legitur apud Aristophanem, *αρχαία παλαια*, hoc est prisca antiquata pro numentis.

78 Quod autem dictum capitulū *tibi Domino*, sit vera palea, hoc est adulterina additio, probo primò, quia dicta distinctio 63. quatuor & triginta duntaxat habet

vera & nativa capitula; ut à quadringentis annis usque hodie etiam notorio facti permanentis (ut scholasticorum jurisperitorum terminis utar.) Duæ vero tantum paleæ consecutivè dictæ distinctioni insertæ sunt, ut eodem quoque notorio notissimum est. Atqui * caput *inter nos*, quod immediate sequitur caput, *Ego Ludovicus*, non est palea, sed est antiquus & nativus textus. Tum primo quia habet superscriptionem Leonis quarti, ad Lotharium & Ludovicum Augustos patrem & filium, seu nepotem, & proneptem Caroli Magni ex Ludovico primo, de quo in capite immediate præcedenti, cui continuatur & conformatur, & consequenter rubricæ seu titulo dictæ distinctionis. Tum secundo quia conformatur & verificatur textibus indubitatis ejusdem Leonis quarti, ad Lotharium primum Augustum, *in cap. de capitulis & in cap. Vestram. distinctio decima*. Et sic constat dictum caput *inter nos*, esse verum & authenticum textum & non subditium. Sequitur ergo, duo immediate sequentia capitula, videlicet *cap. constitutio. & cap. tibi Domino*, esse meras paleas. Quod autem in libris ferè à centum annis scriptis palea superscribitur in dicto capite, *inter nos*, & in dicto capite *constitutio*, & non in dicto capite, *tibi Domino*; altera deterior impostura est novorum istorum: penes quos merum imperium & omnis censura * in libris erat, qui malebant dictum capitul. *inter nos*, (quo propter alios similes textus supervacuo carere poterant) paleam censeri, quam dictum capit. *tibi Domino*, quo propter singulare iuramentum indigebant. Quam imposturam corrigendo, eradenda est palea superscripta dicto capitulo, *inter nos*, & adscribenda dicto capitulo, *tibi Domino*.

* Emendatur error in decreto.

79 Jam præter id quod probavi, dictum capitul. *inter nos*, esse verum & authenticum textum, contra probo de duobus immediate sequentibus capitulis, quæ sunt meræ paleæ. Et primò de dicto capite, *constitutio*, jam supra numero clarissimè probavi textum esse falsum, suppositivum & adulterinum. Non repeto, sed de capitulo *tibi Domino*, idem probo quintupliciter: Primò quia incipit à manifesta blasphemia, ibi, per signum hoc vivificæ crucis, & per has reliquias Sanctorum. Hoc enim est contra Decalogum & Evangelium Mathæi quinto quo distinctè prohibetur jurari per creaturas, hæc enim species est idololatriæ, *ut scripsi in tract. contract. & usurar. Gallico, num. 39. in fine*. Secundo non juratur Ecclesiæ Catholice, quod est contra capit. *qua dignior. in fine 24. dist. quest. prima*. ubi Ecclesia Romana labi potest. Quo secuto deferenda est, ut post Apostolum Paulum 2. *ad Thessalonic. c. 3. & 6.* docet Ambrosius in *Lucam capite mono*. Tertio, quia ibi futurus Imperator jurat, nullam penitus jurisdictionem exercere Romæ, nec respectu Laicorum quidem, nisi ad nutum Papæ, quod nunquam factum fuit, nec tempore quidem Henricorum Papalibus armis & factionibus oppressorum, & multò minus ante eos & adhuc minus tempore Othonis magni, secundi vel tertii. Quarto, quia dictum capit. *tibi Domino*, non congruit titulo cui subjicitur, qui tamen est de electione, de qua nihil in dicto capite *tibi Domino*. Quintò, quia dicitur esse constitutio Othonis, & nihil ibi Otho prorsus statuit, sed tantum (ut narratur) se obligat Papæ: & sic deberet intitulari constitutio Papæ. Plura alia brevitas causa, & quia nimis ab hujus tituli materia remota sunt, cogor omittere.

* Censura librorum à Pontificibus injuriose exacta.

80. Constitutionum feudalium de quibus hic agitur, nullæ sunt antiquiores quàm Lotharii primi. Caroli Magni nepotis. *de quibus satis supra numero 32. diximus*. Extat in dictis usibus feudorum Insulbricæ alia lex, scilicet, *lex imperialis*: quæ est Lotharii * secundi sub titulo *de prohibenda feudorum alien. per Lotharium*: hic fuit dux Saxonum, & post mortem Henrici quarti in Imperatorem electus, anno Domini millesimo centesimo vigesimo septimo: deinde per Innocentium secundum Papam Romæ coronatus & undecim

* Lotharius 2.

undecim annis imperavit, ut narrat Jacobus Alvaros. in dicta l. imperialis, in columna prima, & concordant historia. Quod autem in superscriptione illius legis dicitur, Lotharii tertii, est error vel librariorum, vel forte ipsius Oberti, qui erat Longobardus, & habebat pro Imperatore quemdam Lotharium filium Hugonis, qui in Italia titulum Imperatoris indebitè assumpsit, antequam desperata Caroli Magni stirpe Imperium Romanum transferretur in Othonem primum. Et sic Longobardus ille computat illum adulecerinum Imperatorem pro secundo Lothario, & hunc verum & legitimum Imperatorem pro tertio huius nominis. Sed quum, ut supra ostensum est, illi intermedii invasores non fuerint veri Imperatores, illis cancellatis, Otho magnus debet immediatè computari post Imperatores Francorum, saltem post Henricum Aucupem patrem suum, ut in hoc benignè deferam Germanis nostris: sequitur hunc Lotharium, esse huius nominis secundum. Alius est error in eodem titulo de prohibita feudorum alienatio. Per Lotharium in superscriptione, capit. vltimo, ibi, Eugenio Papa. quod est impossibile, quoniam nullus fuit Eugenius Papa tempore huius Lotharii secundi, quem constat obiisse tempore Innocentii secundi Papæ. Secundus enim Eugenius fuit tempore Lotharii primi, ut diximus & præcessit istum trecentis annis. Tertius autem Eugenius fuit tertius Papa post obitum Innocentii secundi, non autem potest illud c. vlt. attribui Lothario primo, quia hoc esset impossibilis, propter datam textualem, quæ est trecentis annis post eum. Et multò minus posset attribui illi falso Imperatori Lothario filio Hugonis, à quibusdam imperitis pro secundo Lothario habito, hoc enim esset prorsus impossibile, utpote superscriptione, & data dicti capituli, repugnantibus. Itaque concludo non esse errorem in data, nec in littera textuali, sed solum in superscriptionibus dictæ legis imperialis, vbi falsò ponitur Lotharius tertius, vbi debet scribi Lotharius secundus. Et in superscriptione d. cap. vlti. vbi erroneè ponitur, Eugenio Papæ, quum sint verba superflua, falsa, & delenda. Processit autem hic error imperitia Oberti de horto, & sui similibus, qui ex ignorantia historiarum putaverunt, d. l. si quis miles. cum cap. seq. & hanc l. imperialis cum cap. seq. esse conditas ab eodem Lothario Imperatore, & tempore vnus & eisdem Eugenii Papæ, quod est falsum & impossibile, ut clare probatum est.

81 Sed quia in usibus feudorum crebrò fit mentio Conradi, * iucundum erit scire cuius sit. Breviter nihil eo libro refertur potest ad Conradum 1. qui nunquam fuit in Italia, & cuius, sui que decessoris & successoris tempore jacuit ibi imperium. Sed quod dicitur in tit. de his que in feud. dari poss. §. cum vero Conradus, intelligendum est de Conrado 2. Suevo, cum proficisceretur Romam ad coronam, quam suscepit tempore Ioannis vigesimi circa annum 1007. Patet, quia quod ibi petitur à vasallis, iam post centum annos factum erat commune, ut patet in l. satis bene, quæ est Lotharii * huius nominis 2. sub tit. de prohib. feud. alien. per Lothar. qui præcessit Conradum tertium etiam Suevum successorem suum immediatum in imperio, cuius ultimi & tertii Conradi sunt reliqua omnia quæ de Conrado * loquuntur in usib. feud. ut sub tit. de lege Conradi, & de cap. Conrad. 4.

82. Quibus in locis tantum vocatur rex, & non Imperator, pro more illius temporis, quo ab Othone primo nemo dicebatur Imperator, etiamsi esset rex totius Germaniæ, nisi esset rex Italiæ receptus & coronatus Romæ. per not. supra eodem. Porro iste Conradus tertius & vltimus etiamsi cum exercitu fuit & dominatus est in Italia: tamen factione Pontificum etiam 14. annis imperans, nunquam fuit coronatus.

83 Hic est quem scribunt persuasum esse à Bernardo Claravallis Abbate ne pugnaret, sed cederet Lothario Saxoni. Et tamen idem Abbas, Zelo timidus, &

monachico more transverrum actus, eundem Lotharium secundum urgebat, ut Rogerium utriusque Sicilia Regem, iam armis Papisticis in insulam fugatum, arreptis armis, omni titulo Regni & Corona spoliaret, ut patet in ejus Epistola fucus plena; quia protestatur non esse suum hortari ad pugnam, & contrarium facit protestationi, ut & Papa in cap. Novit. secundum Hostien. ibi, de Indic. & insuper addit quod procul dubio omnis qui in Sicilia Regem se facit, contradicit Cæsari. & tamen sentit & alibi prædicat Siciliam esse patrimonium Papæ. Similibus fucus pro ambitione Papæ vsus est contra Populum Romanum, & contra dictum Conradum tertium, ut patet in suis Epistolis 242. & 243. ut non sit mirum Papam in Sanctulos suos illum retulisse, ut etiam mortui quæstui sibi sunt.

84. Tamen Monachus rectè sensit & scripsit de iustificazione hominis, de Gratia Dei, & liberi nostri arbitrii insufficiencia in his quæ concernunt salutem æternam, & Peccatorum remissionem, quæ non contingunt nisi pura misericordia Dei per meritum & mortem Iesu-Christi, quem unicum & universalem redemptorem ita asserit, ut etiam Virginem Mariam & Ioannem Baptistam ab eo redemptos doceat, ut in originali peccato conceptos, & impiam esse celebrare festum Conceptionis eorum. Epistol. 174. sed tempore suo, & etiam paulò post ut vidi, etiam per libros quorundam veterum Abbatum, supererant etiam in Monasterijs scintillæ veteris disciplinæ quæ postea decretalibus Papisticis publicatis, & communi consensu receptis, penitus extinctæ sunt, ut etiam Gregorius Magnus Vaticanus fuerat lib. quarto Epistolar. cap. 80. columna vltima, ut dixi in libro contra abusus Latino, gloss. 15. numero vigesimo sexto, & Gallico, numero 156.

85. Homines enim jam multis superstitionibus præventi & fascinati, superventis Decretalibus adedè dementati, & perplexis nexibus implicati sunt, ut vix vita hominis sufficeret ad faciendum unum bonum Decretistam, ut præ omnibus essent in pretio Baccalaurei, Licentiati & Doctores Decretistæ. Audi quid ausus sit dicere in hoc Papa in suo commento in antiquas Decretales cap. cum in cunctis de electione columna prima. Presbytero, inquit, sufficit ut sciat canones penitentiales Papæ, non exigitur ut vel missam suam intelligat. De Abbate vero etiamsi nedum indoctus, sed tam stupidus ut non sit spes eum proficere posse: tamen promoveri debere censet. Sat est enim, ut sequaces dicunt, si sciat legere & cantare. Væ scandalis, & per quos venerunt & manent. Sed ad rem.

86 Tres sunt aliæ leges in eodem libro Feudorum, videlicet l. Federicus, de pace tenen. & ejus violat. l. hac edictali de pace tenenda. & juram. fir. l. Imperialem de prohib. feud. ali. per Federi. quæ sunt leges Federici primi. Is Federicus sive Fredericus, cognomento Aenobarbus, vulgo * Barbarossa, natione Suevus fuit, & Imperator valentissimus, ut ex gestis ejus liquet: electus ad imperium, post obitum Conradi tertii, etiam Suevi, anno Domini 1152. deinde coronatus Romæ per Adrianum Papam quartum, & annis 37. imperavit: & sic erravit Alvaro. inquantum. in d. l. hac edictali. de pace tenen. dixit illum fuisse coronatum per Eugenium Papam tertium, ut patet per Baptistam Platinam Cremonensem, in vita Adriani Papa quarti. Huius Federici primi est nova illa constitutio, quam vulgo authenticam vocant, quæ incipit, habita. quam Federicus, sexto Imperii sui anno editam iussit in Codicem Iustinianum inferi sub tit. de fil. pro patre. Eiusdem Federici primi, sunt tractatus illi, fœdera; & statuta pacis acta apud Constantiam 7. Calen. Iulii, anno salutis 1183. patet enim per superscriptionem & dispositiva verba illius tractatus, quæ huic soli, & non alii Imperatori convenire possunt: non enim alius Federicus habuit filium Henricum sextum: tum per prædictam datam annorum Incarnationis Domini: quo tempore con-

Fascinatus ambitione Papali.

Tamen multa dogmata fidelè retinebat.

Quin etiã in quibusdam Monasteriis usque ad eam ætate ubi manerunt.

* Federicus Aenobarbus, vulgo Barbarossa.

* Mendam vetus tollitur è lib. feud.

* Henricus aucupus: Otho magnus filius Henrici Lotharius secundus.

* Conradus 2. cognomento Suevus.

* Lothar. 2.

* Conrad. 1.

* Imperator non est nisi Romæ imperet.

Bernardus Abbas.

stat hunc Federicum in imperiali dignitate regnasse : & quidem tum gloriosissime, pace cum Romanis Pontificibus, Italis, & populis sibi subditis facta, & stabilita.

87. Deinde cum Saladinus Noradini successor Sarracenorum rex fortissimus, Christianos Palæstinæ multis cladibus afficeret : superatoque & capto Guidone Hierosolymorum * rege cum Templariorum magistro, tandem ipsam Hierosolymam cepisset, anno Christi millesimo centesimo octuagesimo septimo, postquam à Gotofrido Bulionensi Idibus Iulii anno salutis 1099. armis recepta, annis octoginta & octo sub Christianorum regum ditione manserat; is Federicus, zelo Christianæ religionis accensus grandi coacto exercitu, in Turcas & Sarracenos movens, perque Vngariam, & Thraciam iter faciens, Constantinopoli Bosphoroque Thracio traiectis, Asiam minorem victor invasit : Armeniamque minorem sibi subegit: quo tempore Philippus * Augustus Francorum rex, eandem Christianorum Palæstinæ cladem miseratus, ad eos cum delecto Francorum exercitu transfretavit, eisque adversus potentiam & vim Saladini auxilio fuit, expugnatamque viriliter armis Ptolemaidem, quæ nunc Acon dicitur, ejecto valido Saladini præsidio, Christianis restituit. At Federicus dum Asiam minorem & Syriam, religioni & ditioni Christianæ restituere moliretur, in quodam flumine Armeniæ inopino casu submersus est, magno reipublicæ Christianæ incommodo, anno Domini millesimo centesimo octuagesimo nono. De priore ejus expeditione in Sarracenos adversus Noradinum, vide quæ scripsi in tract. contra abusum Gallico part. 2. gloss. 15. numer. 347. cum sequent.

* Hierosolyma capta.

* Philippus August. & Christianissimus Francorum rex.

* Error Bald. & Itatorū doct. super pace Constantiæ, & an jurisdictionem Italiæ civitatibus possit auferre Imperator.

88 Prius quam ad alia transeam, obiter reprehendendum mihi videtur, quod scripsit Bald. (quem Alvarot. Martin. Laud. Præpo. Medio. & omnes scriptores sequuntur in capit. uno. columna prima, versic. pone Imperator. de natur. feud. Bald. cons. 300. ad evidentiam lib. 5. in usib. feud.) obligationem conventorum de pace fuisse temporalem ex parte Imperatoris : & non fuisse contractam versus Civitates * Lombardiæ, nisi usque ad 30. annos : ex quo inferunt quod Imperator, vel ejus successor posset pro Libitivoluntatis sine causa auferre illis civitatibus jurisdictionem, & alia eis concessa per dictum statutum pacis, ex cujus textu dicunt hoc constare : sed gravissimè errant, quia per text. expressum dictæ pacis, constat quod Federicus Imperator, se, filium suum, & successores suos in regno, vel imperio in perpetuum obligavit in §. privilegia omnia in fine, & quod statutum fuit, omnia in dicta pace contenta, & concordata, debere in perpetuum rata, firma, & inconcussa haberi, & conservari, secundum formam in ea præscriptam. §. hæc igitur in dicta pace : in qua nullum est verbum de triginta annis, nec alia quæcunque limitatio temporis. Baldus autem fuit deceptus ex quadam scriptura, quæ immediate sequitur legem pacis Constantiæ : in qua hæc verba reperiuntur (& omnia suprascripta attingam à Calend. Maij, usque ad triginta annor.) sed non potest Baldus à lata culpa, & nimis supina negligentia excusari : quia ex simplici lectione finis dictæ pacis, ibi, Datum apud Constantiam, &c. & scripturæ sequentis, apparet quod illa scriptura, quæ incipit, In Christi nomine juro ego &c. usque ad finem, non est de lege, nec de pace Constantiæ : sed purè privata scriptura referens juramenta quorundam, qui juraverunt servare dictam pacem, ut per eam fuerat injunctum, nomine tamen jurantis tacito. quia forte plures sub eadem verborum formula juraverunt. Sed inexcusabilius erravit Bald. dum glossavit d. scripturam, putans illam esse de textu legis, & pacis Constantiæ, & quod absurdus est, putans esse verba & juramenta Federici Imperatoris, quum ad oculum appareat esse verba & juramenta cujusdam (ut puto) de principibus Germaniæ, jurantis domino

Imperatori Federico, & ejus filio, necnon & omnibus civitatibus societatis Lombardiæ, Marchiæ, & Romanæ, & aliis in concordia dictæ pacis comprehensis, omnia & singula in ea præcepta & conventa servaturum se, & juramenta quoto quoque quinquennio, si requisitus fuerit, renovaturum, juxta formam dictæ pacis. Dicit tamen Bald. in d. glo. super ver. triginta annos, sibi more suo contrarius, quod pax illa & omnia in ea contenta perpetuè durant : & quod illud tempus triginta annorum soli juramento (utpote renovando) adjicitur ; non autem concessionibus, & aliis capitulis pacis, & hoc esse tenendum. Posset tamen aliquantulum excusari Bald. quod tunc jam senio, & laboribus fractus erat, & lectiones juris per 47. annos continuaverat, quando commentum illud feudorum inchoavit, ut dicit in princ. dist. commentum in colum. prima, fuitque ultimum opus suum, ut satis patet ibidem col. 3. ubi allegat quæ dixit in cap. qua in Ecclesiæ, de constitut. in antiquis. quas etiam jam senex commentavit.

89 Sed nulla venia digni sunt Alvarot. Mart. Laud. Præposi. Medio. & omnes Italicæ doctores in dicto cap. uno. de natura feud. qui non jurisperitorum sed Andabataram more scribentes, Baldum sequuntur : non perpenso, sed nec lecto quidem suppositio illo textu quem allegat : & præsertim in re tam gravi, contra propria commoda, libertatem, & favorem eorum patriæ, & omnium civitatum, & provinciarum Italiæ, in dicta pace comprehensarum, cæcutientes & laborantes in elusionem tam solennis, & eis utilissimæ pacis, tam validis præsidii per Federicum, & Henricum sextum ejus filium, aliosque principes, & populos pro perpetua duratione firmatæ : quæ si temporalis, & claudicans ex altera parte fuisset, ut illi malè sentiunt, non pax Constantiæ, sed inconstantia dici & nominari debuisset.

90 Quod autem illi erraverint contra propria commoda, liquet quia civitates Lombardiæ non habent aliquod merum nec mixtum imperium, justum, & legitimum, nisi ex concessione Federici primi virtute dictæ pacis Constantiæ : aliæ autem non habent, nisi ex usurpatione, & de facto, ut tenet Bart. in l. prima. D. de dam. infect. Bald. in addit. specul. de jurisdic. omnium judicum. Angel. in l. imperium col. tertia, versicul. conclude. D. de jurisdic. omnium. judicum. post gloss. sing. in authent. de defens. civit. in ver. jurisd. in fin. col. tertia. An autem & qualem simplicem jurisdictionem habeant civitates de jure communi, dixi supra in præm. in gloss. 9. in verbo, bourgeois. Nec possum non admirari Franciscum illum Curtium alioquin solertissimum, & excussi judicii, ad eundem lapidem offendisse in secunda parte feudorum, questione secunda in princ. Ex quibus etiam patet malè scripsisse Signorol. de Homedeis. in cons. 70. in questione vertente. columna quarta, versic. Sed dic quod hoc non obst. ubi asserit, dictam pacem magis fuisse per modum cujusdam reductionis dictarum Civitatum, ad gratiam & protectionem, quam per modum contractus. Et quod Imperator nullo modo per viam contractus voluit se alstringere : & positum quod voluisset, nullo modo potuisset, quod est falsum, & contra tenorem dictæ pacis. Malè etiam scripsit Alexander prædictis addens Imperatorem posse derogare dictæ paci, in cons. 1. num. 17. 25. libro 5. Solutus autem Odofredus tenebat eam pacem perpetuam, ut refert Baldus in dict. consil. 300. lib. 5. Vides in quot & quanta absurda perfunctoria jurum enarratio, & neglectus accurati, & undecunque excussi judicii, quam plurimos juris interpretes abduxerit.

91 Quod si quis prolixitatem meam incuset, & insolitam adusque legum professoribus temporum & historiarum * discussionem : sciat earum notitiam, & maxime temporum distinctionem, bono & erudito Iurif. consulto esse necessariam : ex qua (præter miscellanæ eruditionis adventitium lucrum, & fastidii levamen) resultat prompta & facilis decisio plurium inter juris

* Historia non negligenda jurisperito.

Interpretes dubiorum alioquin inextricabilium: quod ut clarè patefaciam, unum tantum (exemplo *Salvii Iuliani, in l. ita vulneratus, ad finem. D. ad legem Aquiliam. & Modestini, in l. si quis obrepserit. D. ad l. Cor. de fal.*) argumenti causa proferte contentus ero. Bald. in fin. *sui glossæ in constitut. pacis Constantiæ*, quærit, utrum de ista pace Constantiæ debeat gaudium vel festivitas celebrari: quasi dicat, an sit authentica & servanda? & dictum mirum, quantum in re clarissima hallucinatur: primò arguens quòd sit adulterina ex parte Federici, quasi diceret: eum non fuisse verum Imperatorem, quod notoriè falsum est. Secundò, quod sit facta in fervore discordiæ, quod etiam notoriè falsum, quum tunc cum Pontificibus, & omnibus Christianis populis haberet pacem, & nullam omnino discordiam, nisi in Turcas & Sarracenos, in quos armabatur. Tertio, quod reputat fortissimum & insolubile, quia fuit damnatus & depositus in Concilio Lugdunensi, quod nedum falsum, sed pudendum & ridiculum: nullum enim horum in Federicum primum competit, sed in Federicum secundum, qui plus quam 70. annis post hanc pacem imperavit, & depositus fuit, ut statim dicitur. Ecce Baldum alioquin acutissimum, & quem vulgò jactant nihil ignorasse, dum putat pulchrè argumentari mera effutientem ludibria, anilibus prope deliramentis similia, idque ex ignorantia historiæ. Esto istud unum pro multis, quæ prætereo, exemplis. *adde intellect. in eum novum, in l. Lucius Titius, D. de vulga. & pupilla. inter quinque lectiones Dolanas.*

92. Federico primo successit in imperio, filius Henricus sextus hujus nominis verus Imperator, ut ex prædictis patet, tum in prædictis statutis Constantiæ vocatur Henricus sextus. Fateor dici posse, quòd ibi non nominatur tanquam Imperator, sed tanquam Rex, erat enim rex Theutonicorum seu Germanorum sextus hujus nominis: quoniam Henricus Othonis primi seu Magni pater, fuit primus hujus nominis rex Germaniæ, non tamen, ad vivum exigendo fuit verus Imperator, ut clare probavi supra num. 59, nec inter Imperatores deberet stricto jure connumerari, licet bene inter Reges. Itaque hic Henricus, de quo loquor, fuit sextus rex, & quintus * hujus nominis Imperator (quod etiam sentit frater Laziardus, in suis Epitomatibus temporum. Et Bapt. Egnatius *Rom. princ. lib. 3.*) illamque legem edidit, quæ est in c. unico. *sub tit. quod testes sint necessarii ad probandum feud. ingrat.* Hunc Cælestinus tertius Papa Romæ coronavit, eique viginti annos nato Constantiam Rogerii Normanni, utriusque Siciliæ regis neptem, sororem Guillelmi secundi, ultimi utriusque Siciliæ Regis filiam, jam quinquagenariam, è monasterio, in quo jamdudum Deo dicata fuerat, educatam, ex dispensatione sua uxorem dedit, atque eis in dotem & feudatario jure concessit utriusque Siciliæ (videlicet eis & ultra Pharam) regnum, quod morte dicti Guillelmi nepotis dicti Rogerii ex Guillelmo primo ejus legitimo filio sine liberis legitimis defuncti, ad se Papalem reversum erat: ea tamen conditione, ut illud è manibus Tancredi ejusdem Rogerii nothi (quem injustè illud regnum occupare Cælestinus tertius ægrè ferebat) evincerent: reservato grandi censu annuo, Pontifici ex lege investituræ debito.

93. Deinde post mortem hujus Henrici sexti, qui Federicum secundum impuberem (cui à Principibus obtinuerat continuari imperium) relinquens sub tutela & administratione fratris Philippi, (qui mox ex Hetruria Germaniæ Principes adiit, qui eum juxta testamentum defuncti Imperatoris inaugurabant,) Innocent. 3. Papa omnia turbavit, effectitque factionibus suis, ut promissa defuncto Imperatori pro filio suo facta rescinderentur: & Philippus etiam rejiceretur à parte Principum, Othonem Saxonis ducis filium eligentium impulsore Papæ, qui eum confirmavit, ut in c. venerabilem, de elect. Philippo nihilominus cum majoris partis Principum auctoritate administrante (cui etiam cesserat Barthol-

mus Caringiæ dux impulsore Papæ à quibusdam prius electus) sed Philippo proditorie occiso, Otho ille 4. Italiæ ingressus, ab Innocentio 3. Romæ coronatur. Sed mox occupatis Montefalcone, Radicophano, multisque Ecclesiæ Romanæ oppidis, in regnum Neapolitanum movens, id sublaturus Federico secundo, Henrici quinti & Constantiæ filio, adhuc adolescenti, & sub curatoribus agenti, iram Pontificis in se concitavit, à quo anathemate notatur, & imperio privatur.

94. Itaque Principes Germaniæ ad electionem novi Imperatoris per hanc Othonis quarti privationem procedentes, hunc Federicum secundum Federici illius Barbarossæ, ex patre nepotem, utriusque Siciliæ Regem, vigesimum agentem annum, in Imperatorem elegerunt, anno Christi millesimo ducentesimo duodecimo. Hic autem Federicus 2. Romam accesserat suscipiendæ coronæ gratia, sed illam ab Innocentio 3. Federici primi & ejus posteritatis hæreditario inimico, impetrare nequivit. Profectus est in Germaniam, ubi regni Germaniæ diademate à Moguntino Archiepiscopo accepto, cum Philippo Augusto Francorum rege, amicitiam contraxit, habito apud Valliscolorem conventu, ubi Ludovicus octavus ipsius Philippi Augusti filius, vice patris cum multis Francorum Principibus adfuit ibique vetustissima illa inter Romanorum Imperatores, & Francorum Reges, fidei, amicitiæ, & pacis fœdera, innovata sunt. Dehinc Othone 4. gravi bello à Francorum rege superato, apud Bovinas prope Tornacum, ut refert Blond. *decad. 2. lib. 6. ad finem*, Federicus Aquisgranum cepit, mortuoque Innocentio tertio, Romam reversus, de manu Honorii tertii summi Pontificis, Imperii diadema suscepit, in festo sancti Martini, anno salutis millesimo ducentesimo vicesimo.

95. Et eadem die in favorem & gratiam Papæ, & creaturatum ejus, condidit & promulgavit Romæ legem illam, quæ incipit. *Ad decus, seu, nos Federicus, quæ habetur post lib. feud. sub tit. de stat. & consuetud. contr. liber. eccle.* quam legem eadem die Honorius 3. Papa approbavit & confirmavit, & decreti sui appositione communivit, ut patet in fin. d. l. quam & Bonifacius Papa 8. approbavit, & in quantum hæreticorum coërcitione tangit, renovavit, sive (ut dicunt) canonizavit, in o. *inquisitionis, de hæret. in 6.* Idem Federicus anno vel biennio post suam coronationem constitutiones * regni Neapolitani edidit, quas novissimè Matth. de Afflic. Parthenopeus doctor glossæ illustravit. Verum non multò post idem Honorius 3. anathematis vinculo Federicum innodavit, quòd Romam rediens ditionem pontificiam vexaret. Addit Platina, quòd etiam imperii dignitate privavit, quod mihi nec verum, nec verisimile videtur. Gregorius etiam Papa nonus immediatus Honorii 3. successor, eam anathematis sententiæ confirmavit, & fletibus & lacrymis populum in eum commovit, eam eum vocans, & reliquias ostendens. *Blond. decad. 2. lib. 7.*

96. Et tandem Innocentius * Papa 4. anno Domini 1246. in Concilio Lugdunensi præsidens, eundem Federicum ad se citavit, proposita pœna ni dicto obtemperaret. Utque testatur Blondus *decad. 2. lib. 7.* quoties Innocent. 4. sermonem ad populum, homiliamque habuit, quod unoquoque solenni die fuit, Federicum alta inclamavit voce, illū admonens, ut ad ea respòdeat, quæ adversum se pro juribus Ecclesiæ conservandis habebat, Lugdunum se conferret, futurum protestatus, ut si non accessisset, satisque postulatis fecisset, ipse patrum veteri instituto Concilium convocaret. Federicus non comparuit, sed se judicio * Curie Franciæ etiam Parisiis submitit, detrectans judicium Papæ hæreditarii inimici patris & avi sui. Innocentius 4. tametsi Regem Franciæ faventem haberet, dedignatus est se alterius judicio submittere, sive causæ, sive auctoritati suæ timés. Quare proprio Concilio coacto annò Christi 1246. Federicum imperio & regnis, sententia lata de facto privavit, postquam triginta quatuor annis (à sua elec-

* Franciæ regum & Romanorum Imperatorum veteris amicitia.

* Constitutiones Neapolitanæ.

* Innocentius 4. Papa Federicum 2. Imperio & regnis destituit & debellavit.

* A sententia Papæ Imperator (ulterò tamen) provocat ad Curiam Parisiensem.

* Henricus quintus hujus nominis.

* Federicus 2.

tione computando) imperium tenuisset, eaque sententia habetur in cap. ad Apostolica, de re iudic. in 6. ubi ipse Innocentius Papa in sua glossa specialiter & perpetuo memorandam inquit præfatam suam sententiam: seque infinitis terræ marisque vix enarrabilibus periculis subjecisse, ut illam ferret sententiam. Postremò Federicus 2. cum suo copioso exercitu, per Legatum papalem ad Parmam victus, censuris, simul & armis, fugatus, in insulam Siciliæ se recepit. Quod si cui incredibile aut monstro simile videatur, Innocentium Papam quartum (quem principes canonistarum, organum, & patrem veritatis appellitant, ut Archid. in cap. pia. de excep. in 6. Fel. in c. cum olim. col. 6. de re iudic.) belligerasse: seu ad bellum gerendum, legatum Apostolicum vocatum ducem destinasse, auiam Ioannem Andr. gravissimum Canonistarum, & (quem tubam, & fontem juris canonici appellat Ioan. Calde. in cap. vestra. de cubab. clerico. & mulier.) dicentem post Boa. * *non tui xxi. in is. de h. q. quod quidam Bononiensis Episcopus, frater * prædicator, vocatus per Innocentium quartum contra Federicum, in auxilium Ecclesiæ suæ coëgit clerum suum ad solvendum tria millia librarum, & congregatis inde militibus, fuit in Apulia & excellentius aliis militibus pugnando, fuit vulneratus: de quo dixit Novariensis Episcopus, quod vituperati essent omnes milites, si non invenirent unum militem, qui melius celebraret Missam uno Episcopo: quum inventus esset Episcopus, qui melius pugnavisset aliquo milite. Hæc Io. And. ad verbum in cap. cum Apostolus. col. 2. de censib. in Novell.*

97. Tandem hic Federicus secundus à Manfredò filio notho suffocatus, in æde Panormitana sepultus est cum magnifico epitaphio, quod refert Decius in consuet. cass. in prin. C. de sacr. eccles. quare mirandum est Andream Iser. qui fuit antiquus doctor Parthenopeus, tam supinè errasse in suo commentario in d. constit. ad decus. ut illam Federico primo attribuerit in rub. & etiam in verbo, statuumus, scripserit Innocentium tertium Papam, in cap. excommunicamus. §. 1. de hereticis assumptis ab illa constitutione, cum sit potius & necessario è converso. Sed Andr. Iser. præter id, quod historiz negligens fuit, solitus est huic Federico secundo, & suis constitutionibus quandoque detrahere, apertè tyrannum, & depositum illum vocans, ut patet in suo commentario super tit. qua sint regal. col. ultima, (ecce quam periculosum principi habere consiliarios Papisticos) quadoque ejus prudentiam in regendo regno, & condendis legibus summe laudat, ut in sua peregr. in consuet. prædecessorum de præst. sacra & in consuet. magistr. de fide mercat. Ut ad propositum redeam, eos exoratos velim quibus hæc prolixiora videbuntur, ut attendant aliter non posse commodè intelligi, à quibus factæ fuerint. ad. h. quæ in lib. feud. incertæ sunt sine decursu historiz, quam fidelius & brevius quam potui perstrinxi, multis aliis scitu dignis, sed aliud majus opus requirentibus omisissis.

98. Itaque licet illæ leges dici possint jus civile Romanum, quippe ab imperatoribus promulgatæ generaliter ad ligandum omnes subditos imperio. §. sed & quod principi placuit. Insist. de jure nat. gen. & civi. l. 1. D. de constit. princ. l. 3. C. de legib. non tamen sunt de corpore juris civilis, non magis quam illæ duæ extravagantes, quarum altera incipit ad reprimendum, sub tit. quomodo, in l. a majesta. crim. proced. altera incipit quoniam nuper. sub tit. qui sint rebel. à Bart. Piceno antesignano nostro erudito glossæ mate decoratæ: quas Henricus * hujus nominis septimus Imperator, edidit, & promulgavit Pisis 4. nonas Aprilis, anno 1312. à Christo nato, regni vero sui anno quinto, scilicet computando à sua electione, imperii vero, scilicet à coronatione, anno primo & ultimo, in ipso fervore hostilitatis, quam exercebat adversus illustrem illum Robertum * Caroli primi utriusque Siciliæ regis, fratris Ludovici noni Francorum regis nepotem, utriusque Siciliæ regem: contra quem citatum absentem indicta causa procedens, juxta formam illarum suarum constitutionum, diffinitivam

perduellonis sententiam tulit, illumque ultimo capitæ supplicio & regnorum, dignitatum, bonorumque omnium amissione damnavit, eodem anno & mense, scilicet septimo Cal. Maij, ut patet in data illius sententiæ, cujus tenorem ad verbum refert Albericus in l. quisquis. nu. 11. C. ad leg. Jul. majest. ex quo patet ejus processum & sententiam fuisse valde præcipitatam. Cave tamen ab Albertico, quia mendosus est liber, ponens in data d. sententiæ anno 1312. ex quo etiam redditur suspecta data diei, tum quia non est verisimile tam gravem & criminalem sententiam, prolatam in die festo & litaniz magnæ sancti Marci, quæ est 7. Calen. Maij.

99. Imperatore autem paulò post repente de vita (scelertissimo, atque adeo execrabili modo, nempe Eucharistia intoxicata die 15. Augusti. 1313. ut vel excogitare exhorrescam) sublato: statim ante subrogatum successorem, & vacante imperio, Clemens Papa * quintus præfatam sententiam omnèque processum in regem Robertum factos, & quicquid ex eis vel eorum occasione secutum esset, abrogavit, nulla & inania esse declaravit, ut patet in Cle. pastoralis, de re iudic. quam Bald. in l. penult. col. ult. C. de exec. rei iudicata ait: Clementem 5. tulisse non tanquam Papam, sed tanquam regem Romanorum vel Imperatorem, & hic merito dicitur Henricus 7. quia quidem Henricus post sententiam ab Inno. 4. in Fridericum secundum latam, Papa impulsore electus, in obidione Ulmæ occisus, non fuit verus Imperator, nec Imperium de jure vacabat viro Federico secundo, quia Papa * non est superior Imperatore, nec potest eum deponere, nec spectat ad eum, sed ad principes electores non solos, sed cum ordinibus imperij, ut suo loco probavi. Certum est Clementem 5. non fuisse autem superstitem Imperatore. Confirmantur prædicta sup. nu. 93. in princ. quia nova illa & satis vulgata constitutio Federici primi, cognomento Barbarossæ, quæ incipit habita. edita anno 1158. non esset de corpore juris, nisi ipsius imperatoris jussu in tit. ne fil. pro patre. Cod. fuisset inserta, & ut ita dicam incorporata. Secus si alicujus privati tantum industria hoc accidisset: sicut Imerij operanedum Novellarum Iustiniani fragmenta in C. illata sunt, sed etiam ex d. l. hæc edictali. §. sacramenta puberum, & integra ferè extravagans Federici 2. quæ est in fin. lib. feud. in plures velut novas Federici constitutiones distincta, sub opportunis C. titulis sita sunt, nec tamen ob id magis sunt de corpore juris quam prius: sicut multæ leges D. & C. à Gratiano decreto suo insertæ, non continuo sunt, nec censentur de corpore canonum: seu (ut dicunt) canonizatæ, ut vult gloss. in verb. tractatas, circa medium, & ibi sequens. Genui. col. 3. & Philip. Franc. col. 4. de rebus eccles. non alien. in 6. Cardin. Zabarell. in Cle. unica. col. 4. in fin. 2. opp. de sequent. possess. & fruct. gl. & ibi Panor. Fel. c. super eo. & l. de testib. sed tunc demum quado ab habente potestatem condendi canones ipsi canonici sunt insertæ, ut in c. in primis, versic. de persona Ianuarii, & ibi glo. in verb. capitali. in fin. 2. q. 1. no. Fel. late in c. 2. col. 20. extra de rescript. Phil. Dec. Authent. ingressi. in princ. C. de sacro. eccle. Præfatæ tamen leges, cum sint publicæ, notoriæ & indubitatæ, non minus habent auctoritatis & roboris, quam si inter volumina juris, imperatorum jussu forent insertæ. l. 1. §. Ii cū cōtra sacras. D. qua sentit. sine appella. re scind. no. per doct. in l. cū prolatis. D. de re iud. in c. pastoralis. de fid. instr.

100. Succedit famigerata illa quæstio, & instituit. nostro satis necessaria, Utrum liber ille feudorum habeat vim & auctoritatem legis, quod vulgo dicunt, an sit authenticus. Et omisissis somniis fere omnium hæc in re scribentium, quod ille liber sit decima collatio, quasi ab aliquo imperatore fuerit approbatus, & novem Novellarum Iustiniani collationibus ad decimam complendam annexus, quod ridiculum, & ad placitum confictum puto: in hac sum nova opinione, sic * distinguendo, Aut ille liber consideratur in se, quantum ad scripturam, & sui compilationem: aut quantum ad contenta in eo. Primum membrum subdistinguo: aut quæritur quantum ad

* Foris post Ioannem.
* Monachus pugnans adversus Imperatorem pro Papa.

* Clement 5. Papa.

* Papa non est superior Imperatore, nec potest eum deponere.

* Henricus 7.

* Robertus utriusque Siciliæ rex nepos Caroli Andegavensis fratris divi Ludovici.

* Nova resolutio an liber feud. sit authenticus.

denominationem, & vim legis: aut quantum ad vim & effectum probationis. Quantum ad primam partem subdivisionis, in hac sum sententia contra omnes, quod ille liber seu ejus scriptura, non habet per se vim legis, nec consuetudinis, nec potest denominari lex, vel consuetudo, quia constat quod fuit compilatus & compositus per Obertum de horto, qui erat advocatus seu pragmaticus in curia Mediolanensi, ut patet in c. 1. in princ. ibi, sed in nostra Mediolanensi curia, qua fuit prima causa beneficii amitt. Et licet quidam teneant, ut Jason & Francisc. in pralud. feud. quod fuerit compilatus per duos, videlicet per hunc Obertum, & per Gerardum Capagisti: tamen verius arbitror per solum Obertum fuisse compilatum: quia ipse solus intitulatur ubi de auctore seu scribente fit mentio, ut patet in c. unico in princ. de feud. cognit. & in c. uno. in princ. in quib. mod. feud. amitt. nec per totum librum apparet Gerardum aliquid scripsisse, sed solum quandoque opinionem suam esse per Obertum recitatam, & hoc tenent And. Iser. in proem. feud. & ibi Alvaro. in 2. c. l. Joan. Bapt. Caccial. sup. in rep. & c. 1. col. 1. & 2. de feud. cognit. Claud. Seyfel. in Spec. feud. in tit. de orig. & cau. col. 1. Hic autem Obertus fuit merè privatus: nulla auctoritate publica, seu principis, seu populi fungens: sed sui ipsius tantum privata opera: & sic fuit, & est scriptura privata, & nullius auctoritatis. Nec obitat quod sic intitulatur, *Incipiunt consuetudines feudorum*: quia illa inscriptio, eodem auctoritatis defectu laborat, quo & textura totius libri. Tum ut patet per discursum illius libri, illarum consuetudines erant locales, & multum variae, ut patet in c. 1. de his qui feud. dare possunt. in fin. c. 1. in princ. de alien. feud. c. 1. §. fin. ibi, secundum enim morem Mediolanensem, si de invest. in her. dom. & vassallum sit oriat. in c. 2. ibi, Mediolanens. & Crem. de feud. dar. in vim legis commisit. & expressit in c. uno. in princ. de feud. cognit. c. 1. que fuit prima causa benefic. amitt. in princ. Et quod fortius est, nedum erat diversitas usus inter diversas curias, vel civitates, sed etiam in eadem curia, incertitudo consuetudinis & diversorum signalium super ea opinionibus, & circa hoc compilator quandoque solum refert plurium varias opiniones, nullam aperte approbando vel reprobando, ut in c. 1. qui testes sunt necess. ad prob. invest. in c. 1. §. 1. in fin. & §. similiter versic. unde quibusd. & §. ult. in fin. de l. Conradi. c. unico. de contro. inter masc. & fem. de benef. in fin. c. 1. de capit. qui curiam vend. §. quæst. in fin. c. 1. §. ad hoc quantumcumque in fin. hic fin. lex c. unic. an motus vel alias imperfec. quandoque altera opinionem eligit, ut in c. unico hic potest esse tit. qui success. feud. dare tenean. & in c. unico de invest. marit. fact. a. ibi, mihi & aliis placet, cap. 1. uno, an removeri debeant testes, qui pares esse desinunt. Ibi, sed quamvis alii aliter sentiant c. uno in fin. qualiter. Dom. propr. priv. Quandoque suam & Gerardi Capagisti opinionem aliis præfert, ut in c. 1. in princ. hic finis lex, deinde consuet. in c. unico de feudo fem. Quandoque contradicit opinioni Gerardi Capagisti, ut in tit. de l. Conradi §. 1. in fin. de cap. qui curi. vend. §. similiter. Quandoque refert alteram opinionem prævaluisse vel secundum eam judicatum, ut in c. uno in fin. de vassall. decrep. atar. c. uno de contr. feudi. apud pares terms. c. uno de eo qui sibi vel hered. suis. Ibi pro masculino pronuntiatum est, & ibi illud iudicatum scio. c. uno de vassallo milite qui ar. belli depo. ibi, sed iudicatum est. Quandoque opinionem quorundam tantum refert, ut in rub. de usu Mediolan. secundum quosdam in c. uno de eo, qui finem fecit agna. Ibi sapientes quidem, & alibi sepe. Quandoque usum antiquum asserit à modernis immutatam, ut in c. uno de natura feud. in fin. cum similibus. ne singula persequens prolixior sim. Quandoque æquitatem præfert rigori, ut in c. unico. an maritus succed. uxori in benefic. ibi, sed secundum æquitatem dicamus. Certum est autem, quod ille Obertus non habebat potestatem discernendi, qualis penes quamque curiam, vel locum esset consuetudo, nec suam opinionem aut aliorum alii præponendi, nec quorundam responsis vel iudicatis vim juris vel consuetudinis conferre, nec æquitatem infuetam

vel inscriptam rigori assueto, vel scripto præferre, ut not. in l. C. de legib. in l. placuit per Pan. & alios C. de judic. Et sic tanquam opinio vel scriptura unius privati, nullius est auctoritatis, nec meretur nuncupari consuetudo, sed opinio & testificatio cuiusdam Oberti de consuetudinibus & legibus imperialibus super feudis.

101. Quantum ad secundam partem subdivisionis, dico illum librum habere vim, & effectum probationis. Et hoc respectu, nunc dici potest authenticus, non strictè seu à principio propter defectum auctoris: (proprie enim authenticus & græcè ἀποκριτής, idem est quod authoratus ab auctore, quem Græci ἀποκριτής, id est authorem seu dominum & ductorem vocant:) sed largè sumpto vocabulo, & ex post facto authenticus dicitur, id est faciens fidem de contentis in eo: ex quo longissimis temporibus fuit habitus, non pro condito ab habente potestatem, sed pro veraciter recitante consuetudines locorum & leges imperatorum de feudis, & sic fides debet adhiberi, per no. inc. cum causam, de probatio.

Authenticum quid dicatur.

102. Quantum ad secundum principale membrum, dicendum absque dubio, quod contenta in illo libro habent vim & auctoritatem juris, quia sunt verum jus, videlicet non scriptum, consuetudinarium, & locale apud Mediolanum, & suo quoque loco ubi servatur talis consuetudo, sed jus scriptum & generale per totum imperium, quantum ad leges Imperatorum quæ ibi inferuntur. Quamvis dici possit quod est jus locale, etiam quoad dictas leges Imperiales, quia tempore quo conditæ sunt, imperium erat valdè limitatum & locale.

103. Ex quo liquet, quod præter leges Imperatorum, illius libri decisiones sunt locales: & ita constat à principio originaliter fuisse, text. in c. 1. de feud. cognit. ibi, usum tamen feudi, qui in nostris partibus obtinet & ita tenet Hostien. in summa de immum. eccles. §. in quantum vers. si verò paternum. Anto. de Pra. verbo in proem. feud. col. 7. Oldra. cons. 159. ex præsent. in 2. dubio, quem refert & sequitur Alber. in rub. C. de dona. Franc. Aret. in c. quia lect. 1. col. 2. de jud. & expressis quidem Pet. Jacob. in sua præf. tit. de success. feud. in princ. & per tot. Ex consuetudines illæ inoleverunt non à certo statuto primùm condito, vel certo uniformi more, sed à multis actibus privatorum, & hinc à frequentiori modo concedendi & utendi, prout frequens actus generat habitum vel consuetudinem. Tamen Bal. & ferè omnes, quos vide per Jason. & Francisc. in pralud. feud. & Claud. Seyfel. in Spec. tit. de orig. feud. q. 3. tenent quod faciunt jus apud omnes, & multas adducunt coloratas rationes, quæ nihil concludunt, exceptis duabus, altera de approbatione Federici secundi, quod est fictum commentum Odoffred. cui non est credendum: & altera, quod ille liber sit ab omnibus in usu receptus & approbatus, sed uti non apparet de aliqua approbatione Federici secundi, ita nec de conformi usu curiarum seu civitatum utentium feudis, imò potius de contrario, propter notoriam diffinitatem consuetudinis feudalis cujusque loci vel provincie suo sensu (juxta vetus proverbium) abundantis. Igitur ex quo constat, consuetudines dicti libri semel fuisse locales, nec apparet, quod sint generaliter extensæ ad omnes, nec per constitutionem potestatem habentis, nec per conformem usum omnium: sequitur quod locales remanserunt, & hæc est veritas, quamvis Dom. Joan. Bapt. Caccialup. qui propius cæteris veritati accedit, in repet. d. c. 1. in fin. evidentialius dicat, quod ante cõpilationem Oberti, illæ consuetudines non fuerunt generales, nec habitæ pro jure, nisi in loco suo. Et quod idem fuit etiam tempore dictæ compilationis, & aliquo tempore post, & in hoc verum dicit, sentit tamen quod postea successu temporis & communi usu est: Et sunt, & habitæ generales: ita ut omnes ligent, sicut consuetudo generalis, seu jus commune feudorum. Sed certè sicut tempore Oberti, & ante eum, pro diversitate locorum difformis fuit usus feudorum, ita deinceps fuit, & adhuc est hodie, experientia teste. Verum est, quod omnium consuetudinum feudaliū quorumcumque locorum

Consuetudines lib. feudis locales sunt.

prima compilatio & in scriptis redactio fuit Oberti: quo factum est, ut in pluribus locis, in quibus nullus, aut incertus erat usus feudorum, observari cœperit illa compilatio, & latius extra originalia sua loca in usum traducta fuerit: ut olim Atheniensium leges, & Lacedæmoniorum mores partim usurpati à Romanis. §. & non ineleganter, de jure nat. gent. & civ. l. 2. D. de orig. jur. non tamen admitto, quod sit jus generale, & commune feudorum ubique, sed demùm ubi & quantum constat, in usum esse receptum.

* In regno Francie feuda sunt patrimonialia & hereditaria.

104 Propius ad materiam nostrarum consuetudinum accedens, præmitto apud nos & in toto hoc regno, maximè in patria consuetudinaria, feuda esse patrimonialia, & patrimoniorum seu alaudiorum jure cœferi, hoc est, in plena & libera facultate & dispositione clientum, sicut de jure communi censentur bona, quæ purè & simpliciter sunt in patrimonio nostro. Ita quod in omnibus secundum jus cômune vel locale regulantur, & disponuntur sicut bona reliqui patrimonii, exceptis tantùm conditionibus, vel oneribus appositis ex pacto, vel tenore investituræ, aut consuetudine, vel statuto speciali loci. Et hæc est generalis consuetudo regni. Ita tenet Romani & Gallici juris peritissimus Ioan. Fab. instit. de legis. patro. sut. circa fin. de ver. di. vis. in fin. princ. & de emp. & vend. 9. col. 11. de actio. §. item Serviana col. 1. & in auth. ingressi col. ult. Cod. de sacro sanct. Eccles. Petrus Jacobi in summa, de caus. ex quib. frud. amitt. col. 5. vers. fin. hodie verò. Guid. Pap. in decisio. Delphin. 9. 59. 133. 230. & in consil. 8. super casu, col. 2. vers. sed cum hodie, consil. 176. pro definitione, col. 3. vers. vel aliter, consil. 215. Jason. in l. de quibus, col. 16. num. 65. D. de legibus & long. consuet. Phil. Decius in consil. 208. col. 2. n. 9. consil. 269. col. 1. n. 8. consil. 386. col. 1. consil. 690. col. 2. n. 8. Guill. Benedic. in repet. c. Raymutius, in verbo duas habens filias, n. 67. 68. 69. & in verbo & uxor nomine Adelasiam. n. 182. de testam. Francisc. Ripa in l. 1. de legib. resp. 1. n. 70. Steph. Berrandi consil. 15. ex themate, col. 3. num. 16. l. 1. Andr. Tiraquel. in tract. de retract. proxim. §. 1. gloss. 3. nu. 11.

* Feuda patrimonialia sunt multis in locis Italiae.

* Emphyteutica bona hereditaria.

Nec hoc solum locum habet in Galliis, sed etiam * in multis aliis locis, etiam in Italia, ut Mantuæ, ubi in civitate & ejus territorio talem esse generalem, notariam, & ab antiquo observatam consuetudinem, testatur Philip. Decius consil. 586. & in Neapoli & Sicilia, ubi post Neapodas basilian. dicit Mathæus de Affli. & decis. Neapolita. 140. Quod hodie omnia feuda sunt hereditaria, quod Petrus Anchara. consil. 125. col. ult. infert, quod bona emphyteutica * recepta pro se & liberis, postquam per antiqua pacta possunt vendi, relinqui & ab intestato deserti, verè & propriè possunt dici patrimonialia, sicut quæcunque alia: & veniunt in petitione hereditatis, l. item veniunt, D. de petis. hered. Ex quo enim aliquid fit promiscuè & generale, necesse est quod subdatur regulis promiscuis & generalibus. Aliàs nihil esset certi, nullum esset solidum patrimonium, nec commercium, cum omnia ferè prædia sint feudalia, seu potior pars in hoc regno, prout & in utraque Sicilia & in Allobrogibus seu Sabaudia, ubi ante sexaginta annos, usu rerum exigente, præcipuo legum exploratore & correctore, ut Titus Livius quinta decad. l. 5. & ante eum Cicero, restantur, principes ipsi ad assiduas subditorum patris Cisimontanæ querelas, anno 1475. & deinceps sæpius convocato ducali concilio coacti sunt veterem abrogare consuetudinem, quæ non licebat feuda antiqua nisi in agnatos stirpis transferre, ita ut vasalli nec filias nuptui dare, nec creditoribus suis satisfacere possent: & sic publico decreto consuetudines illæ, quantumvis antiquæ, legesque Lotharii & Federici abrogatæ sunt, & permissum non solum pro dotibus filiarum, sed etiam pro aliis quibuscumque justis debitis hypothecæ & alienare in perpetuum quibuscumque personis, non requisitis & invitis agnatis, omni jure, venditione, conditione, vel in integrum restitutione in perpetuum privatis, idque pro bono & necessitate commercii publici, quantumvis feuda proavita vel antiqua ef-

sent. Et non solum hoc permissum vasallis, sed etiam eis invitis concessum creditoribus, ut debitoris bona feudalia & antiqua pro solutione debitorum, ut alia paganica bona, vendere possent, & sic extunc instar patrimonialium, ut in Gallia, redacta sunt, excepta tamen unâ clausulâ, videlicet, de consensu nostro, scilicet ducis Sabaudie, quæ planè quæstuarium est, ut patet in dictis eorum statutis anni 1475. 1484. quorum exemplar habeo. A tempore enim Amedei primi Sabaudie ducis, qui fuit vir religiosæ constantiæ, & quamquam laicus, in Papam electus in concilio Basiliensi, ut infra §. 1. gloss. 1. num. 73. & gloss. 5. num. 21. successores ejus, quod quæstui haberent suam administrationem, malè audierunt. His scriptis inveni, quod Stepha. Bertrand. (etiam si sit sub ditione Papæ) tamen fateatur feuda esse patrimonialia, nedum in Francia, sed etiam in toto Delphinatu, & in Provincia. consil. 18. n. 15. lib. 2. in prima editione facta per Simonem Vincentium, & consil. 15. ex themate, num. 16. lib. 1. secunde editionis facta per Porsonarios. Ex quibus infertur decisio infinitarum quæstionum, quas in locis præallegatis & infra, ut opus fuerit, satis abundè invenies.

105 Ex præmissa conclusione sequitur hæc, quod * in præfecturis patris consuetudinariæ hujus regni, & in Delphinatu, Provincia, necnon in Sabaudia, saltem cis Alpes, per prædicta, pro decisione causarum feudaliū, in defectum vel subsidium nostrarum consuetudinum, non est recurrendum ad usus feudorum compilatos per Obertum, imò nec ad extravagantes leges Imperatorum super feudis in illo loco contentas, sed omnino recurrendum est ad jus commune.

106 Hic advertere, quod ut jus commune scriptum dicitur respectu statuti particularis scripti, ita jus commune non scriptum dicitur respectu consuetudinis localis, & sic propriè loquendo in §. aliis, jus illud commune Romanorum, quod vulgò vocatur jus scriptum, non est jus commune nostrum, quia subditi non sumus juri Romano sive scripto. Novi quidam scioli (ut Petrus Rebuffus) aut adulatores aulici, jus commune * Francorum vocant constitutiones Regiæ, sed fallunt & falluntur: regiæ enim constitutiones, etiam si sint communes toti regno, ut edicta quamvis particularia in re subiecta, generalia verò in personis: non tamen faciunt jus commune & generale respectu politiæ & gubernationis universalis, à qua tam longè absunt, quam à pandectis. Non sunt enim aliquid quam placita particularia, pro majore parte temporaria & momentanea, & sæpius quæstuarium. Cæterum in his quæ usus hominum in contractibus, in testamentis, in prædiis, in servitutibus, in hærediis, successioneibus testati & intestati, retractibus, & omnibus quæ necessitates civilis & humanæ vitæ concernunt, & reliquis consuetudinibus admittit,

107 Franci & Galli semper habuerunt consuetudines * quasdam generales & communes; præsertim in successioneibus, hærediis, & lucris nuptialibus, feudis, censibus, retractibus, prorsus discrepantes à jure communi Romanorum, cui Franci nunquam subditi fuerunt, & illæ consuetudines generales & communes erant jus peculiare & commune Francorum & Gallorum: & initio ratiore erant consuetudines locales, ut unicum in toto regno erat summum auditorium, sive Parlamentum ambulatorium, & quamquam tractu temporum multiplicatæ sint & diversificatæ consuetudines locales cujuscunque præfecturæ: tamen semper remanserunt jura quædam generalia & peculiaria Francorum; ut cum hæredia deferuntur stirpi seu lineæ à qua processerunt, quod posset ipso jure transire in hæredem legitimum: quum dominus feudis manu injecta ex defectu hominis, fructus suos facit: quod propinquus stirpis hæredium venditum retrahat. Deficiente verò, vel dubia consuetudine localis præfecturæ, tum in materia consuetudinum nostrarum, non est recurrendum ad jus Romanum, sed ad vicinas & generales, & promiscuas consuetudines Galliarum.

* In causis feudilibus decidendis quo jure utantur Franci.

* Jus commune Francorum, constitutiones regiæ.

* Consuetudines generales & communes antiquæ Galliarum, rationes.

Jus

* Jus Romanum quibus provinciis Gallicis sit jus commune.

Jus autem * Romanum nullo modo hic est, nec esse potest commune, nisi in locis, (ut in hoc regno) quæ jure scripto reguntur, ubi major adhuc pars scripti juris exolevit.

108. Porro, nihil ineptius, quam quod juvenes quidam inexperti recens à scholis reverli, scholastica Italorum doctorum argumenta adducunt, videlicet statuta strictè & ad verborum proprietatem intelligenda, utque minus gravent jus commune, ad quod semper in dubio recurrendum, & secundum illud interpretandum, *juxta notat. in l. 4. §. quoties, D. de damnis, infest. in l. ultim. §. in computatione, Codice de jure deliber.* Illa enim procedunt in Italia adhuc, non in omnibus locis, sed in illis demùm, in quibus jus scriptum Romanorum est pro regula communi. Merito statuta doctorum locorum, vel consuetudines municipales non sunt, nec esse possunt jus commune, sed singulare vel particulare. Quod quantum fieri potest, restringendum est ad regulam communem, quò minus corrigatur. *l. quod verò, l. in his, l. jus singulare, l. quod ratione, D. de legibus.* Cujus oppositum est in hoc Regno, ubi consuetudines * locorum malè perperamque à quibusdam jura municipalia vocantur: sedam nesciunt illi quæ dicunt, nec de quibus loquantur. Siquidem omne jus municipale in contrarium præsupponit aliud jus commune, *l. 1. & ibi Bal. D. ad l. municipal.* Atqui in hoc regno non recognoscimus hoc jus commune. Itaque apud nos consuetudines nostræ non sunt jura municipalia, sed sunt jura communia cuiusque loci, *ut etiam decidunt Anton. Butrig. Panormis. & alii in subr. extra de consuetud. Panorm. cap. 1. extra de lite pendens. Jason. in l. omnes populi, col. 2. D. de justit. & jure. Pbi. Dec. in cap. 1. lucas causam, col. 2. extra de prebend. & in consil. 685. num. 2. ubi in annotas. dixi.*

109. Præterea jura municipalia nullo modo concernunt jura agnationum, nec successionum intestati, nec testamentorum, nec dotium, nec contractuum, nec retractuum, sed tantùm munera reipublicæ præstanda, vel quædam singularia contra jus onerale, *ut nuper clarissimè docui in tractat. de muneribus & honoribus.* Ergo consuetudines nostræ sunt jus commune. Verum est quod quædam sunt generaliores aliis, quædam autem, ad quas cum vicinis recurrendum.

110. Ultimo verò loco è jure scripto Romano mutamur, quod & æquitati consonum, & negotio quo de agitur, aptum congruùmque invenitur, non quòd unquam fuerimus subditi Justiniano magno, aut successoribus ejus: sed quia jus illo auctore à sapientissimis viris ordinatum, tam est æquum, rationale, & undequaque absolutum, ut omnium ferè Christianarum gentium usu, & approbatione commune sit effectum, *ut dixi supra in præc. in glo. num. 150.*

111. Itaque in * feudis aut quæritur de illis, non in quantum sunt feuda, sed promiscuè, in quantum sunt fundi, *ut infra §. 1. gloss. §. n. 67. res patrimoniales seu bona in genere: & tunc reguntur ut reliquum patrimonium.* Aut quæritur de illis in quantum feuda, ut quoad jura dominicalia respectu domini directi, vel etiam quoad successiones respectu vasalli, seu in qualitate feudi: Et tunc primò attendi debent pacta & conventiones investituræ feudalis, si de illis constare possit per originalem concessionem in feudum, vel aliàs, ut per antiquas recognitiones & dinumeramenta, *ut infra dicam tit. 1. §. 5. & hoc etiam vult jus commune, l. contractus, D. de reg. jur. cum vulg.* Secundò, consuetudo cuiusque præfecturæ: quòd si in certo casu pacta investituræ & consuetudo localis deficient, vel sint ambigua, tunc tertio & ultimò jus commune & generale * cogni & consuetudines vicinæ. Quarto & ultimò, jus commune Romanum sub Justiniano magno redactum, quatenus rationi congruit, nec receptis moribus repugnat, debet attendi. Et ita ferè tenet Pet. Jacob. in dicto tit. de success. feud. per tot. maximè in col. 6.

112. Ubi dicit, quòd consuetudines scriptæ in dicto

lib. feud. à principio usque ad finem, pro nihilo haberi debent, quantum ad nos in toto regno Franciæ. Et sequitur Claud. de Seyfel. in Specular. tit. de orig. feud. col. 4. vers. quinimo. non tamen nego, quin decorè allegari possint in causis, in quantum sunt conformes contractui, vel nostræ consuetudini, ad notitiam vel conformitatem antiquitatis, sed non ad decisionem.

Sed obstare videtur quod Guid. Pap. in deci. Delph. quæst. 180. dicit observari jus d. libri feud. in cap. uno, quod testes sint necess. ad prob. ingrat. feud. & quòd ita fuit conclusum in camera consilii, quinque testes requiri ad probandum per dominum ingratitudinem vasalli. Et fortius in quæst. 297. ubi tenet quòd consuetudines clausæ in d. lib. faciunt jus apud omnes, & quòd in Delphinatu, sicut jus scriptum, servantur, exceptis certis casibus, in quibus consuetudo localis contraria reperitur, & in consil. 123. magnificus dicit, quòd ibi servatur §. callidis, de probib. feud. alien. per Fed. & in consil. 214. col. 5. consil. 218. col. fin. dicit quòd juxta dispositionem illius §. fuit adjudicatum commissum per arrestum Parlamenti Delphinat. & ad dicta Joan. Fab. respondet in d. con. 218. quòd procedunt quoad modum succedendi, & quòd secus est in modo vendendi vel alienandi.

113. Istis non obstantibus, tenendum est, generalem consuetudinem hujus regni esse qualem dixi. Nec obstant dicta Guid. Pap. quia procedunt in Delphinatu, qui non est de regno, nec legibus & consuetudinibus regni regitur, licet regno inseparabiliter accedat, *ut penes gloss. prag. in præc. in verbo Delph. autem.* Et istud aperte sentit Guid. Pap. in d. consil. 218. col. 2. ubi ponit veram responsionem ad dicta Joan. Fab. dicens, quòd Faber loquitur de consuetudine patriæ, de qua est oriundus, videlicet de regno Franciæ, cujus regni consuetudo non extenditur ad Delphinatum, & alia loca quæ non sunt de regno. Tum regio illa Delphinatus vicina est Insubribus, ubi conscripti sunt & vigent usus illi feudorum, & ubi sunt ditiones feudaliter moventes à Delphinatu, ut Marchionatus Saluciarum *, prout arresto Senatus Parisiensis præfente Carol. 6. Rege Delphino judicatum fuit contra ducem Allobrogum vel Sabaudiz. Et habetur in stylo Parlamenti part. 5. quæst. 201. de quo etiam Bald. consil. 218. lib. 3. & pronunciatum fuit illud arrestum die 11. Maii anno 1390. Ex quibus liquet, Boër. in consuetud. Bivuri. de præscrip. §. 2. gloss. 2. & Chassan. ejus sequacem. in consil. Burg. in sine rub. feud. inconsideranter errasse, cum hujus regni consuetudines tractando dixerunt, post consuetudinem localem, recurrendum ad illum librum feudorum; & post ad legem scriptam, ex quorum errore possent infiniti absurdissimi errores deduci, ut cuius studioso promptum est intelligere ex prædictis & sequentibus.

114. Definitio * feudi variè traditur: verior & receptior est illa, quam tradit Raynal. in rep. cap. imperiales, de probib. feud. alit. per Feder. Feudum est benevola, libera & perpetua concessio rei immobilis vel æquipolentis, cum translatione utilis domini proprietate retenta, sub fidelitate & exhibitione servitorum. Hanc referunt & latè explicant Jason in prælud. feud. col. 3. Francisc. in tractatu feud. par. 1. quæst. 6. ubi videas, nolo transcribere. Et illa definitio debet intelligi in feudo propriè sumpto, quia potest * subsistere feudum absque obligatione servitorum, imò etiam absque juramento fidelitatis, *ut per quos fiat investit. in sine, non tamen absque fidelitate in se, ne contineat repugnantiam: sed tunc est feudum improprie, ut latè ad longum declarat Francisc. in d. q. 6.* Imò quòd fortius est, feudum potest subsistere sine retentione domini directi, sed solius fidelitatis.

115. Nec est de essentia vel substantia feudi, quòd proprietatis vel directum dominium retineatur, sed solum de natura. Unde si in infeudatione res sit concessa in feudum cum omni dominio directo & utili, & cum

* Consuetudines Galliarum, locales, non sunt jus municipalia, sed commune cuiusque loci.

* Quid pro decisione causarum feudalium attendendum.

* Fortè legendum regni.

* Salucia Marchionatus feudum est movens à Delphino Franciæ.

* Definitio feudi propriè sumpti.

* Feudum sine quibus possit subsistere, vel non.

omnibus actionibus directis & utilibus, sola fidelitate retenta, & forte certa annua pensatione, erit verum feudum, quamvis improprium, prout dicitur de regno Siciliæ, *de quo rultum est supra eadem rub. num. 87.* Feudi enim substantia in sola fidelitate, quæ est ejus forma essentialis, subsistit. Cætera verò dependent à pactis & tenore investituræ, & *ita tenent Claud. Sryfel. in Speculat. de diff. & invent. feud. col. 8. Vdatri. Zaf. in epis. feud. part. ult. conclus. 11.* & sic præfata diffinitio, secundum regularem feudorum naturam procedit, & in ea * verbum feudum, pro ipso contractu feudi accipitur, at in sequentibus per discursum harum consuetudinum, & ferè ubique accipitur pro re beneficiaria, seu pro prædio ipso in feudum concessio.

* Feudum interdum pro contractu, interdum pro re feudali.
* Divisiones feudorum.

116 De divisionibus* feudorum brevitatis causa remitto ad Præposit. & alios scribentes *in præfata feud.* tū quia apud nos regulariter supervacua sunt illæ divisiones & differentie: ex quo feuda à patrimonialibus bonis ferè non differunt, nisi in quantum aliter per concessionem feudi vel consuetudinem invenitur dispositum. Et si qua utilitas ex illis divisionibus, vel aliqua earum resultet, melius & brevius tradetur infra in singulis & opportunis locis. Sed methodi causa dico, sex* tantum esse summas seu universales divisiones, quarum singula membra dividenda possunt ferè per reliquas omnes divisiones discurrere. Et subinde prima: quoddam corporale, quoddam incorporale. Jus enim census vel reditus potest dari vel teneri in feudum, & pariter officium sive hæreditarium, sive personale. Secunda, quoddam perpetuum, quoddam temporale, sive ad tempus incertum, ut tot vitarum, sive certum, ut vitæ hujus hominis. Tertia, quoddam nobile, quoddam ignobile, *de infra prædicam infra §. 9. gloss. 3.* Quarta, quoddam divisibile, quoddam indivisibile, quod quandoque contingit ratione dignitatis regalis, *ut in d. gloss. 3.*

* Sex divisiones feudorum.

117 Quandoque etiam ex necessitate rei natura indivisibilis, ut in officio Cancellarii vel Connestabilis, quæ in feudum personale dantur à Rege. Sunt etiam in

Neustria, & in præfectura Sylvaneensis (*ut in processu verbali super art. 126. & 131.*) officia quædam apparatus, sive hæreditaria, sive personalia, quæ dividi nequeunt. Omnia verò feuda in prædiis vel redditibus consistentia non minùs dividua, quam alienabilia sunt. Quinta, quædam transmissibilia ad hæredem, quædam non transmissibilia nec cessibilia. Sexta, quoddam proprium, quoddam improprium: quæ refero non ad usum Insulbrum, sed ad usum nostrum. Proprium ergo est secundum consuetudinem usitatam, quæ est altera natura. *Bal. in l. contractus col. 4. de fide instrum. dixi in annotat. ad Alex. cons. 17. num. 9. lib. 2.*

Quæ verò specialibus actis exorbitant à consuetudo modo, impropria* sunt & velut extraordinaria, & quantum fieri potest, restringi debent. Expedi enim uniformem esse regulam, ut liberius sit commercium litè que minores, ut hac ratione exorbitantes & supervacuas contrahendi formulas prohiberi posse à legislatore, rectè recenferit Joan. Gerfon *in tractatu de contractibus, consider. 10. cum seq. & consider. 9.* qui ait quòd nullus debet ceteri sapientior quam legislator: sublinito, nisi in quantum feuda allevarentur, & libera erant ab oneribus pecuniariis, nisi pro militia publica duntaxat. Et sic divisio feudi franci seu liberi & non liberi hinc includitur.

* Impropria & extraordinaria feuda.

Ligii* verò qualitas non est differentia specifica, quia non est aliud quàm arctius vinculum. Porro plus aut minus non faciunt differentiam specificam. *Barol. in l. Imperium, col. 3. num. 9. D. de jurisdict. om. jud. Jason in l. Marcellus, col. 1. D. ad Trebell. Alex. sub nomine lasanis, insit. de actio. in princ. coll. 4. Tetigi infra §. 58. num. 20.*

* Ligium feudum.

Et hæc sufficiunt. Famigeratam autem divisionem feudi novi* vel antiqui reijcio apud nos, utpote impertinentem feudis in quantum feuda: sed tantum in quantum hæredia. De hoc tamen latè videri potest §. 8. num. 97. cum seq. Et multò fortius alias divisiones minùs pertinentes reijcio. Sequitur §. 1.

* Novi & antiqui feudi differentia apud Parisienses non obtinet.

§. 1.

PAR la coûtume de la Ville, Prevosté, & Vicomté de Paris, le Seigneur feodal, par faute d'homme, droits & devoirs non faits, & non payez, peut mettre en sa main le fief mouvant de luy. Et iceluy fief exploict en pure perte, & faire les fruiçts siens pendant la main mise: (* à la charge d'en user par luy, comme un bon Pere de famille.)

* Inclusa addita sunt per novam consuetudinem.

Patrono feudum prehendere licet ob causam non existentis clientuli, jurisque debiti non præstiti nec soluti, utque interim fundo parè & liberè frui, fructibusque lucrari. H. D.

* De prehensione feudali.

TOTIUS hujus tituli præcipuus iste §. universam materiam prehensionis* feudalis, seu manus in feudum injectionis, quam Gallicè vocant *saïse*, vel *main-mise feudale*, breviter & sententiosè complectens. In qua ad perfectam intelligentiam & doctrinam, quinque potissimum consideranda sunt: videlicet persona, causa, forma, subjectum & effectus: quæ singula miro ordine & compendio in textu deciduntur.

Primum in text. ibi, *le Seigneur feodal*, hoc est, *patronus seu directus dominus feudi*. Is enim solus est qui potest manum injicere, & uti hac prehensione feudali & declarabitur *in gloss. 1.*

Secundum in text. ibi, *par faute d'homme, droits & devoirs, &c.* id est, *defectu non subsistentis vasalli, & solutionis debitorum jurium*, est sola & unica causa propter quam, & qua contingente potest utilis prehensio

feudi fieri; de qua agitur & declaratur *in gloss. 2.*

Tertium in text. ibi, *mettre en sa main*, forma enim & essentia omnis prehensionis feudalis, est quòd feudum ad manum dominicam patroni de facto & realiter ponatur, ut dicitur *in gloss. 4.*

Quartum in text. ibi, *le fief mouvant de luy*, hoc est, *feudum quod immediate, seu mediate (sed feudo immediato prehensio) recognoscitur à patrono*: id enim solùm est prehensibile, ut tradetur *in gloss. 5. & 6.*

Quintum in text. ibi, *et iceluy fief, usque ad fin. ubi comprehenduntur omnes effectus hujus prehensionis, & deducuntur in gloss. 7. 8. & 9.* Concordiam autem, vel discordiam cæterarum consuetudinum hujus regni ad hunc §. vide *infra eo. §. in gloss. 8. num. 24. ubi apertius tradetur.*

SUMMARI A GLO. I.

1. An usufructuarius feudi dominantis uti possit prehensione feudali in subfeuda.

2. An appellatione domini contineatur.

3. 4. Fructuarius agit pro servisibus feudifructibus

- tilis etiam possessorio utili.
5. *Ius patronatus ad beneficia, transit cum universalitate rei.*
7. *Usufructuarius non est dominus.*
8. *Nova distinctio quando fructuarius loco domini habetur.*
9. 10. *Verbum, intelligitur, denotat fictionem.*
11. *Qualitas feudalis in sola proprietate consistit.*
12. *Non subsistit qualitas extra subjectum.*
13. *Incompatibilitas dominicalium jurium cum fructuario.*
14. *Fructuarius non potest agere confessionia pro servitutibus.*
15. *Solutio quasi, quod procuratorio nomine domini & non proprio nomine fructuarius prehendere potest.*
16. *Fructuarius non est proprie procurator, sed quoad quadam. Tenetur ad curam & custodiam eorum qua cadunt in usum fructuum.*
17. *Tenetur cavere pro re & instrumentis rei.*
18. *Ampliationes ad conclusionem, quod nomine domini potest prehendere.*
19. *Jura dominicalia non sunt de se in fructu.*
20. *Quod fructuarius procurator censetur, ampliatum ad emphyteutam, vasallum, superficiarium.*
21. *An colonus possit prehendere.*
22. 23. *In iuribus dominicalibus duo consideranda.*
24. *Clausula cedens actiones, &c.*
Colonus ad modicum tempus agit contra dominum ut prehendat, vel ad interesse.
25. *Clausula generales in simplici locatione non sufficiunt ad mandatum.*
Jus presentandi non venit etiam in mandato universalis.
26. *Renovationes investiturae sunt administrationis, & non alienationis.*
Sufficit ad prehensionem mandatum generale. Idem infra eod. q. 8.
27. *Colonus ad longum tempus potest uti prehensione feudali.*
Error imperitorum non inducit consuetudinem.
28. *Investitura facta à fructuario vel colono ad longum tempus, excludit retractum proximis annis.*
Non autem investitura facta per colonum ad modicum tempus.
29. 30. *Colonus quando solet presumi deputatus ad investituram.*
Investitura publicatio.
31. *Fructuarius prehendens censetur tanquam procurator hoc facere.*
32. *Actus dependens à voluntate unius.*
33. *Defectus qualitatibus formalis vitiat.*
34. *Jus prehendendi non potest cedi, nec nomine suo cuiquam competere, nisi directo domino.*
35. *Doaria non potest nisi procuratorio nomine prehendere. Siculi multa traxerunt à moribus Francorum, qui ibi dominati sunt.*
36. 37. 38. *Limitationes ad regulam: Fructuarius procuratorio nomine actus dominicales exercere potest.*
Vigilare & dormire domino licet. Dormiente vasallo dominus vigilat.
39. *Q. 2. Domino prehendente, an faciat suos*
- fructus stante fructuario.*
40. *Fructuarius debet frus per manus suas.*
41. *Commodum defertur ad eum, cujus favore fit, à l. privatio.*
42. *Solutio quasi, quod fructus subfeudorum apertorum & saisitorum spectant ad fructuarium.*
43. 44. *Subfeudum est de pertinentiis feudi dominantis.*
45. *Fructuarius sua auctoritate fruitur.*
46. 47. 48. *Provatursi abutatur usufructu.*
49. *Q. 3. An jura iam cessa spectent ad supervenientem usufructuarium.*
50. *Solutio, quod non, quia sunt fructus civiles, & facti iam separati.*
51. 52. *Differentia fructuum, quia in naturalibus cessio est pro separatione à re vel solo.*
Quando cedunt successive, attenditur rata temporis.
53. *Quando cedunt in momento, attenditur tempus cessationis.*
Fructus separati sunt proprietate separata.
Reditus clericorum iam cessi pignori non possunt.
54. 55. *Q. 4. Commissum cedit proprietario quoad proprietatem, & fructuario quoad usum fructuum.*
56. *Quod consolidatur, unum & idem efficitur, idem infra eod. num. 46.*
57. 58. *Verus intellectus l. usufructu legato. D. de usufructu.*
59. *Injuria facta servo spectat ad dominum proprietarium, nisi contemplatione fructuarii illata sit.*
Et creditor computat in sortem penam quam habuit ex delicto commisso in rem, sed non ob delictum commissum in personam occasione rei.
60. *Contra Benedict. quod fructuarius nil habet in thesauro ab alio invento.*
61. *Contra Guid. Pap. & Tiraq. quod non sit hoc respectu differentia, an commissum fiat ipso jure, an per sententiam.*
62. *Q. 5. Fructuarius habet in commissis usum fructuum, sicut in adjectis per alluvionem.*
63. *Augmentum fit idem.*
64. *Dominus non tenetur unire nec incorporare subfeudum quod jure commissi occupat.*
65. *Distinguendum, an fiat accessio ex causa inexistenti, an ex accidentali vel extrinseca.*
66. *Augmentum voluntarium vel ex alia causa non prodest fructuario.*
67. *Nisi fructuarius contribuerit, vel ejus contemplatione fiat.*
68. 69. *Multa confiscationes sunt fructus jurisdictionis.*
70. *Q. 6. Si vasallus efficiatur usufructuarius feudi dominantis, nihilominus tenetur ad clientelaria obsequia.*
Secus in marito vel tutore.
71. *Q. 7. An hic & habeat locum in domino feudali pro parte.*
Quod commune nostrum esse, quomodo intelligatur.
72. *Q. 8. Procurator potest prehendere ex mandato generalis.*
73. *Q. 9. Idem in marito & tutore.*

74. Q. 10. Quid de possessore.

Vales electio, presentatio, & similes actus possessoris, & non proprietarii.

Delegatio facta tali plebano non competit vero prelati, sed possessori etiam intruso.

75. 76. Statutum loquens in domino, verificatur in possessore.

77. 78. Ad possessorem feudi dominantis spectat manus injectio.

Quomodo intelligatur illud vulgatum, advoüer ou desadvoüer.

79. Quid operatur prehensio facta à possessore proprietario conquerente.

GLOSS: IN VERBO.

Le Seigneur Feodal.

1. De fundo dominante, & quis fundi dominantis dominus. * reudum non semper dependet à fundo. * Alaudii verū quid.



U¹ D de usufructuario fundi * dominantis? Hic utar verbo fundi, & non feudi, quia verbum fundi est communis. Non enim omne prædium dominans est feudum, sed quandoque alaudium, ut patet in alaudiis etiam privatorum, quæ quandoque habent feuda à se dependentia, ut infra §. 46. Et antonomastice, Alaudium * est terra Salica, seu factum domanium Domini nostri Francorum Regis, suæque coronæ patrimonium: quod est verè, simplicissimè, & absolutissimè alaudium, nativa sua naturalis juris libertate, originaliter & perpetuò gaudens: nullius unquam hominis servituti aut recognitioni subditum.

* Fructuarius fundi dominantis utrum possit ob defectum vasalli manum feudo injicere. * Vide tamen contrarium infra n. 7. & postremo sententiam Moliniani n. 8. * Fructuario quæ jura competant.

2 Ad questionem * de fructuario (quæ est difficilior quàm prima facie videatur) primo videtur idem, quia appellatione domini continetur, inquit text. in l. in venditione, in princ. D. de bonis anct. jud. possi. l. liber homo 2. in princ. D. de verbo oblig. facit text. in l. 4. D. de usufr. in l. cum filius §. dominus D. de leg. 1. Secundò quia est quasi dominus, text. in l. si usufructus, D. de aqua plu. arc. unde * tamen non competat ei directum jus dominicum, & directa potestasprehendendi: saltem competit utilis actio, & prehensio, etiam suo proprio nomine, sicut in d. l. si usufructus, vult Jurisconsult. utilem aquæ pluviz arcendæ actionem fructuario nomine proprio accommodari. Tertiò, cum habeat usumfructum loci dominantis, cum omnibus pertinentiis & juribus suis, habet etiam usumfructum omnium jurium inde dependentium: & sic habet usumfructum juris dominici, & potestatis prehensoriæ. Igitur jure suo, & nomine proprio potest hac prehensione feudali uti: quemadmodum jure suo, & nomine proprio, & per manus suas potest exercere rem fructuariam, & omnes fructus ejus, jura & commoda, sive naturalia, sive civilia percipere, l. fundi Trebatiani D. de usufr. leg. Nec obstat quòd conditio feudalis est quædam servitus realis, ut dicimus infra eod. gloss. 5. in princ. Et sic quòd fructuarius non potest habere usumfructum juris dominici, aut alicujus prehensionis feudalis in subfeuda, quia servitus servitutis esse non potest. l. 1. D. de usu & usufr. leg.

3. Quia responderetur primò, quòd jus dominicum, & quævis potestas feudalis non est propriè servitus, nec competit, nec exercetur jure propriæ servitutis in rem clientelariam, vel censuariam: sed est vera proprietas, & dominium directum retentum in re concessa, unde jus dominicum propriè & antonomastice appellatur, prout etiam diximus prius: unde non extra bona, prout de servitute, inquit text. in l. 1. D. de usufr. leg. quod non est de bonis, nec extra bona, quod novè declaravi, sed verè & propriè est in bonis, & ex bonis, cum sit pars domini rei concessa: & sic quo jure in qua ratione fructuarius habet usumfructum in feudi dominantis, eodem jure & eadem ratione habet usumfructum juris dominici, & potestatisprehendendi, quæ sunt pars & portio loci dominantis l. qua de tot. D. de rei vend. Et hæc est formalis responsio.

4. Possit enim responderi secundò quòd quamvis fructuarius non habeat verum & formalem usumfructum in servitute debita feudo fructuario, tamen habet

usum: non dico servitute usus, sed jus percipiendi commodum illius servitutis & ea per se utendi, text. est in l. 2. §. rectè Neratius in fin. D. si serv. vindicetur. Et si impediatur, potest vindicando usumfructum, sive confessoria agendo pro usufructu, per hoc in consequentiam usufructus feudi obtinere, ut sibi liceat uti dicta servitute, & ut adversarius hoc pati teneatur, text. in l. 1. in princ. D. si usufr. per. Imò etiam pro servitute debita fundo, competit fructuario nomine suo utile iudicium possessorium, cujus directum competit domino, text. & ibi Bart. in d. l. 2. in fin. si serv. vind. & sic patet quòd fructuarius nedum naturaliter possidet nomine proprio ipsum fundum, l. natural. in princ. D. de acqui. vel amit. possess. sed etiam jura & servitutes illi debitas, quasi naturaliter possidet, & possessionem suam vel quasi interdicto utili tueri potest. Ergo quocumque se res verat, usufructuarius potest uti jure dominicali in feuda servientia, & compellere nedum proprietarium, sed etiam subvasallos, aut quoscumque alios ad hoc patiendum.

5. Quartò, etiam jus * patronatus ad sacerdotia, quod canonistarum more loquendo, spiritualitati est annexum, transit cum universitate, & in consequentiam rei cui adhaeret, in fructuarium, per not. in cap. ex literis, de jure patro. Ita quòd præfertur presentatus à fructuario: sic & à marito in propriis uxoris, ut latius dicemus infra §. 37. * gloss. n. 3. & §. 108. Igitur multò fortius transit istud jus patronatus competere in subfeuda, quod est merè temporale, seu seculare, ut vocant. Et quemadmodum receptum est, presentationem esse in fructu, ut no. in cap. cum olim, de major. & obed. Ita eadem ratione dicendum est, exercitium hujus juris patronatus, putà prehensionem feudalem, admissionem in fidem clientelariam, renovationem investituræ, perceptionem commodorum inde dependentium, esse in fructu, & consequenter ad fructuarium etiam suo nomine & jure proprio, licet non primitivo, sed consecutivo pertinere. Quintò, quamvis ista de se non competant nisi vero patrono, & domino feudali, & non possint cedi, vel in alium à patrono transferri, ut dicemus infra eod. §. gloss. 3. tamen transferri possunt & transmitti cum universitate feudi, per l. in modicis. D. de contrah. emp. & vend. l. quad. D. de acqu. verum domin. d. c. ex literis, notant scrib. in l. 1. D. de Offic. ejus cui mand. est jurisfd. Sed ad fructuarium totius feudi transit universum feudum jure usufructus: ergo cum feudi universitate transeunt hæc feudalia jura quoad usumfructum: & poterit fructuarius illis uti pro tempore usufructus, salva eorum substantia, prout semper salva remanet.

6. Jura enim feudalia in se nullo modo depeunt, sed magis conservantur fructuario utente, quàm si nullus uteretur. Secus esset de nova investitura, quia illa non est actus conservationis, vel simplicis administrationis: sed verè alienationis. Ideoque non potest fieri, nisi per eum qui potest alienare proprietatem. c. 1. in princ. per quos fiat investit. in usib. feud. Sextò, talis videtur esse communis observantia & modus utendi, secundum quam possumus & debemus consuetudinem nostram interpretari. l. si de interpretatione D. de legib. quia licet hodie non possit allegari pro nova, vel contraria consuetudine, tamen potest allegari pro ampliatione, re-

* An jus patronatus sit in fructu, & transeat cum universitate. Qui hodie est ss.

trictione, modificatione, vel alia declaratione consuetudinis in scriptis redactæ, & homologatæ, ut plenè dicemus infra in conclusione totius operis. Et ita sæpe utitur, quòd mulieres viduz, jure doarü, vel alii fructuarii, fruuntur honoribus & juribus clientelaribus, tamprehendendo, quam investituram renovando in subvassallos & subfeuda.

7 In contrarium fortiter arguitur, quia usufructuarius non est dominus rei, in qua habet usumfructum, nec appellatione domini rei continetur, *text. in l. 1. §. 1. vers. qui servum, ff. de Senatusc. Syllaniam. & Clau. l. item apud Labonem. §. si usumfructum. ff. de injur. l. 2. in princ. ff. de reliq. & sumpt. suu. in l. falsus, in fin. ff. de furt. Ad d. l. in venditione, supra num. 2. communis est solutio, secundum Bart. & Angubi. quòd appellatione domini largè & simpliciter absque eo quòd dicatur dominus rei, vel feudi, venit usufructuarius, ut ibi: sed quando fit mentio rei, non venit usufructuarius, quia non est dominus rei, & hanc solutionem sequitur Alexand. in *conf. 129. puto de jure, vol. 2. quod est repetitum in conf. §. vol. 4.* ubi infert ad quæstionem statuto volente stari sacramento domini: & decidit quod habet locum etiam in usufructuario, quia statuto non loquitur de domino rei, sed de domino simpliciter. Hæc solutio videtur aures demulcere, sed mihi non placet, quia verbis legem imponit, contra l. fin. C. de usur. l. 2. C. communia, de legat. c. commissa, de elect. in 6.*

8 Ego * mentem & effectum considero, & respondeo, quòd aut loquimur quantum ad dispositionem & effectum usufructus & eorum quæ ab usufructu dependent, & ad fructuarium pertinent, aut quando agitur de dispositione & effectu rei ipsius, in qua alter habet usumfructum.

Primo casu indistinctè appellatione domini, sive fiat mentio rei, sive non; venit usufructuarius: quia verè * & propriè est dominus sui usufructus, quæ est res incorporalis, ut est bonus *text. in l. qui usufructum in fin. ff. si usufr. per. Aut autem hoc sit propriè, an impropriè, subdistinguo. Aut non fit mentio rei, vel fit mentio tantum in genere, & sub termino universali & generalissimo, cum dicitur dominus rei (indefinitè, non se referendo ad certam rem) vel dominus bonorum, & tunc appellatione domini in genere, venit usufructuarius verè & propriè: probatur clarè in d. l. in venditione, ff. de bonis auctorit. judicis possidendis, ubi fit mentio bonorum in genere: & ibi dicit Juriscons. quod appellatione domini scilicet bonorum, vel rerum, fructuarius continetur, ergo verè & propriè, quia verbum, continetur, * veram, germanam, & propriam significationem importat, ut dicit Bart. in l. cum eorum §. affinitates. ff. de postul. sed quia Areti. in l. Gallus §. instituens. & ibi Jalon. in *lect. 1. col. 1. & lect. 2. col. 2. ff. de lib. & posth. & communiter doctores reprehendunt illud dictum Bart. aliter probatur per d. l. qui usufructum. ubi habens usumfructum, verè & propriè dicitur dominus illius, & sic venit appellatione domini indefinitè prolata. Idem si fiat mentio rei vel rerum indefinitè, & in genere. per *text. in l. 1. ff. de rebus cred. & per Bart. l. final. ff. de usufruct. legato.***

Aut verò fit mentio expressa rei in specie, puta fundi, vel servi, vel (quod idem est) dispositio tacitè refertur ad certam rem, vel ad certas res. Et tunc appellatione domini rei in specie, venit, ut dixi, usufructuarius quantum ad dispositionem & effectum sui juris & inde consequentium: sed tamen impropriè: quod clarè & aperte probatur in d. l. liber homo. in fin. princ. ff. de verbo oblig. ubi fit mentio de servo, & sic decerta re, sive ad rem certam verbum domini sequens refertur, & dicitur textus quòd fructuarius & bonæ fidei possessor, in quibus casibus eis ratione usufructus & possessio acquiruntur, domini esse intelliguntur: ergo impropriè.

9 Quia verbum intelligitur, * denotat fictionem & impropriè, *text. in l. emancipatum. §. si quis conceptus. ff. de Senat. in l. qui à servo in fin. ff. de actio. & oblig.*

in l. si tibi homo §. cum servus. ff. de legat. 1. in l. heres quæque juncta gloss. fin. ff. de acqui. vel amitt. hered. Bart. in l. si is qui pro emptore in 3. oppo. ff. de usucapion. cum similibus. Probatur etiam apertissimè in l. cum filius §. dominus. ff. de legat. 1. ubi usufructus venit appellatione domini, non tamen dicitur text. quòd venit appellatione domini, sed quòd portionis in partem obtinet: ergo impropriè, quia verbum *instar*, * importat solum similitudinem, sed nullum simile idem. l. quòd Nerva. ff. deposit. & omnis similitudo est quoddam figmentum rei, & non propriè res ipsa, inquit Balio l. 1. in fin. C. de patrib. qui filios distaxer. sed in d. §. dominus, agitur solum de dispositione & præjudicio usufructus: & verba ad certam rem, videlicet ad fundum legatum referuntur. Igitur appellatione domini certæ rei, vel ad certam rem relati, bene venit usufructuarius limitatum quantum ad dispositionem usufructus, sed tamen impropriè. Tamen quia ista improprietas verborum congruit menti, & rationi materiz subjèctæ, verificatur etiam in statutis. Unde si statuto cavetur, quòd communitas loci teneatur emendare domino domus vel fundi damnatum ei datum per incendium incerto auctore, & contingat quod segetes fundi, in quo alius habebat usumfructum, exultæ sint, debet emenda solvi fructuario, & non proprietario, quia ad eum spectabant fructus, & damnum illi est illatum. Ita decidit Cyn. post Odofred. in l. certum. col. 1. C. de rei vend. Idem vult Alberi. in l. si usufructuarius messem. ff. quemad. usufr. amitt. & in 2. par. Statuto. q. 74. quod ampliatur, sive statutum loquatur de domino simpliciter & in genere, sive de domino rei, nedum si fructus essent à solo separati, ut loquitur Cynus, sed etiam si adhuc pendentes essent per prædicta. Plures alios text. aut rationes & similia possem adducere, sed ne sim prolixior omitto.

10 Venio ad secundum, quantum * ad dispositionem & effectum ipsius rei, in qua alter habet usumfructum, & tunc appellatione domini, etiam simpliciter nullo verbo etiam generalissimo addito prolata, nunquam venit usufructus, nec verè, nec fictè, nec propriè, nec impropriè: quia nullo modo est dominus rei in qua habet usumfructum, imo hoc esset impossibile & repugnans, cum nunquam consistat, nisi in re aliena, ut patet per sui definitionem, *insti. de usufruct. in princ. l. 1. & 2. ff. eod. l. uti frui in princ. ff. si usufr. per.* Et semper propriè & absolute res ipsa dicitur respectu fructuarii, in totum aliena. §. alienus *insti. de hered. insti. ita quòd fructuarius nullam communionem habet in re ipsa cù proprietario. text. est in l. sed si forte ff. de reb. cor. qui sub ius. vel curatela sunt.* Et respectu proprietarii dicitur rectè & propriè in totum sua. *text. in l. rectè dicimus. ff. de verbor. sign.*

11. Igitur attento quòd nostra consuetudo in illis verbis, *le Seigneur feodal*, facit mentionem de domino certæ rei, videlicet rei dominantis, & ne dum de domino certæ rei, sed etiam respectu certæ qualitatis, scilicet feudalis: quæ quidem qualitas non concernit usumfructum, sed proprietatem ipsam, quum sit realis & perpetua, ut infra dicitur: Sequitur * firmissima conclusio, quòd non habet locum, nec potest ullo modo verificari, nec convenire usufructuario. Et ita decidit Iou. Faber *insti. de hered. insti. §. 1. in princ.* Itaque si quis ex legato vel emptione, aut alias quoquo titulo, vel fortè viduali ex doario consueto, vel convento, habeat usumfructum etiam totius castri vel loci totius dominantis, unde plura feuda, & vassalli dependent, quantumcunque vassalli mutantur & feuda aperiantur, non poterit illa prehendere, nec manum suam injicere. Sed iste est actus solius proprietarii, sicut solus proprietarius est patronus feudi, & dominus directus, *text. est hic.* Et ultra textum probatur, quia ista prehensio fit in vim directi domini & qualitatis feudalis: virtus enim seu jus prehendi, oritur & emanat à solo directo domino feudali, tanquam à sola & immediata potentia suæ causæ originalis & productivæ. Igitur nullo modo potest competere, nec exerceri per usufructuarium,

* Fructuarius quæ facere non possit.

* Nova & subtilis distinctio, au, quando & qualiter appellatione domini veniat fructuarius.

* Fructuarius verè & propriè est dominus sui usufructus: & quibus casibus id verum.

* Verbum continetur veram & propriam significationem demonstrat.

* Verbum intelligitur denotat fictionem.

* Verbum instar.

* Domini appellatione quibus casibus non veniat fructuarius.

* Domini appellatione fructuarius non continetur in hoc articulo, ut suo nomine prehendat feudum ob defectum vassalli: ut hic. procurator tamen nomine, & ut procurator tacitus proprietarii, de quo vide §. 15. infra.

cum nullum habeat directum dominium rei, nec per consequens aliquam qualitatem feudalem.

12 Tum quia qualitas non posset subsistere extra suum subiectum. *text. in l. ejus quia in provincia circa fin. ff. de reb. cred. l. si servum mihi. §. 1. ff. de actio. empt. in l. Pomponius. §. accisiones. & ibi. Alex. in 3. not. ff. de acquir. vel amitt. possess. Bald. in l. omnium. col. 1. circa medium. C. de test.* Tum quia qualitas feudalis est realis, & perpetua, sed usus fructus est contradictorie oppositus, ut pote personalis & temporalis. Igitur qualitas feudalis non potest in illo subsistere, sed in sola directe proprietate: quæ est suum verum subiectum & unicum fundamentum. Similiter in fidem recipere, sive ad fidelitatem & homagium (ut dicunt) admittere, & veterem investituram renovare, spectat ad solum proprietarium, ut patet per rationes prædictas.

13 Et adhuc probatur necessario ab utraque parte extremorum, videlicet patroni & clientis, quia quod patronus admittit ad fidelitatem, investit vel investituram renovat, hoc est, quia est dominus directus, & utile dominium concessit & renovat clienti. Et quod cliens fidem dat patrono, hoc est, quia ab illo recipit utile dominium, & illum in directum dominum recognoscit, & ista sunt de substantiali essentia & forma cuiusvis concessionis & renovationis investituræ feudi, & enjulis exhibitionis & admissionis fidei sive homagii, & necessarii sunt actus exequibiles per solos dominos, tam ex parte patroni, quam ex parte vasalli, & omnino incompatibiles vel inexecutable per simplices usufructuarios, sive ex parte patroni, sive ex parte vasalli, sive active, sive passive. Itaque sicut solus dominus directus potest in feudum concedere, investire, & investituram renovare, & in fidem admittere, & non usufructuarius loci dominantis: ita solus utilis dominus feudi, sive prædii clientelarii & servientis potest fidem dare, homagium præstare, & investire, & non fructuarius feudi seu prædii servientis, ut etiam liquet ex deductis infra §. 22. & §. 4. Et idem eisdem fere rationibus dicendum esset de renovationibus investiturarum censualium prædiorum. Et ita quod hujusmodi investituræ & renovationes debeant fieri per proprietarium, & non per fructuarium, tenent Alberic. Rosa. in l. usufructu legato. ff. de usus. & in rub. C. eod. Gnd. Pap. dec. Delph. 477. in princ. qui ista non allegant.

14 Ulterius pro hac parte facit quod usufructuarius non potest nunciare novum opus nomine suo, nec agere pro servitutibus, suo scilicet nomine. *l. n. 15. infra.* 14 Ulterius pro hac parte facit quod usufructuarius non potest nunciare novum opus nomine suo, nec agere pro servitutibus, suo scilicet nomine. *text. in l. D. de op. no. num. & est ratio, quia habet tantum jus personale, debile, & de facili finitum, ut volunt Bar. Imol. Alex. Iason, ibi.* Igitur multo minus poterit saltem nomine suo, quod est majus, videlicet jure dominico prehendere. Tum non potest agere confessoria pro servitutibus debitis feudo fructuario. Sed istæ actiones & harum exercitium & executio soli domino competit. *text. in l. fin. in fin. ff. de servit. in l. 2. §. hac autem actio. l. & si forte §. Hac autem actio ff. si servit. vend. l. uti frui. §. utrius. ff. si usufr. per. l. 1. eod. in ubi notâ doctores quod non potest agere ullo modo, nec directa, nec utili: & ratio est, quia non potest ullo modo illi congruere nec adaptari medium concludendi in istis actionibus, quum non possit dicere nec docere, se dominum feudi dominantis, nec etiam directæ servitutis: quæ ratio militat omnino in jure, & executione prehensionis feudalis, non enim potest causari se fore patronum, ut palam est. Sed istud ultimum facile posset evitari, quoniam quod fructuarius non possit agere confessoria servitutis, sibi non nocet, quum ei sufficiat vindicatio seu confessoria usus fructus, medio cuius obtinuit intentum, ut nuper diximus. *sup. eod. no. 4.* Et sic videtur, quod licet non habeat proprietatem juris prehendi, sufficit habere usufructum. Et tanto magis quanto in d. l. non habet nec usufructum quidem servitutis debite feudo fructuario. Hic autem habet verum & formalem usufructum juris dominici, & potestatis prehensorie. Igitur & ejus exercitium, honores, & commoda.*

Hæc enim censentur in fructu, cum aptitudine renasci possint, & renascantur quotidie, & eorum perceptione & consumptione, nihil proprietatis eorum deperit.

15 Quid dicendum? in hac sum sententia, quod suo nomine non potest prehendere, nec alios actus dominicos exercere, vel pati, per rationes pro hac parte adductas: Tum quia jura clientelaria non possunt cedi, nec in alium transferri retento patronatu, & non potest jus prehensorium feudi, alii suo nomine competere, quam vero patrono. Idque manifestam implicaret contradictionem seu *à priori: ut plene dicimus infra eo. §. gloss. 3.* Sed hæc potest procuratorio nomine domini, seu proprietarii, qui solus est patronus feudi, & non fructuarius, arg. d. l. 1. §. fin. ff. de oper. vo. nun. & l. 1. in fin. cum l. seq. ff. usufr. quemad. cave. ubi novi omnes scribentes quod eo ipso quod quis est constitutus usufructuarius, videtur sibi commissa custodia rei & mandatum generale. Ita quod censetur procurator generalis proprietarii, ut possit exercere illa quæ concernunt curam, custodiam, & conservationem ipsius rei, & jurium ejus: nedum extra judicium: sed etiam in judicio, unde hoc procuratorio nomine poterit nunciare novum opus, nedum per jactum lapilli, sed etiam per prætorum, ut in d. §. fin. & directis actionibus confessorii uti, pro servitutibus feudo fructuario debitis, ut tradit Bar. in l. apud Trebatium, in fin. ff. de aqu. plu. arcenda, cum alioquin nomine suo nec directas, nec utiles habeat. Poterit igitur hoc procuratorio nomine, manum non suam propriam (sed domini) injicere feudo aperto, à feudo fructuario dependenti, sive per se, sive iudicis auctoritate, secundum nos. *infra eod. gloss. 4. q. 1. & confortationem manus Regiæ superinducere: & in judicio sustinere, & prosequi, ad exclusionem opponentium.* Illi quoque hoc eodem nomine, poterunt clientelaria obsequia & jura offerri: istque poterit ea recipere, clientes in fidem admittere, & investire. Et generaliter omnia dominicalia jura exercere, & facere nomine domini, quæcunque dominus ipse circa horum administrationem possit.

16 Non tamen est proprie procurator generalis, sed quoad quædam, videlicet quæ respiciunt custodiam, defensionem & administrationem rei, & jurium & jus, per notata in l. de die §. quidem. ff. qui satisd. cog. Bal. in l. sum ad quem. C. de usufr. Salycet. in l. 3. C. de procurat. Alex. in d. §. fin. col. 3. unde tenetur conservare jura, pertinentias, & servitutes debitas proprietati, seu fundo fructuario: & si permiserit eas usucapi vel præscribi, tenetur ad interesse, *text. in l. 1. in fin. usufr. quemad. caveat.* Igitur habet jus agendi pro illis juribus, pertinentiis, & servitutibus, videlicet per obliquum & in consequentiam actione confessoria usufructuarius nomine suo. *d. l. 1. ff. si usufr. petat. vel per directum procuratorio nomine domini actionibus directis illorum jurium.* Idem si res magna & necessaria indigeat impensis, si nec eam (repetiturus) fecerit, nec domino denunciaverit rei periculum, tenebitur de hoc, ut nos. Paul. in l. sum ad quem. C. de usufr. arg. l. item queritur. §. exercitium. ff. locati, l. fin. fideiussor. ff. mandati l. si procuratorem. §. si ignorantes. ff. eod. l. si quis vina. ad fin. ff. de peri. & com. rei vend. Quod autem dicimus eum esse procuratorem generalem, & teneri ad defensionem, & curam jurium, & pertinentiarum rei, & earum periculum si non curaverit: Intellige, in his juribus & pertinentiis, quorum habet usufructum, vel usum aut commodum, secus de aliis, unde si constitutus sit usufructus retentis juribus dominicalibus, vel certis aliis pertinentiis rei, non potest fructuarius se de illis intromittere ullo modo, nec etiam de earum custodia vel cura tenebitur, quod sentit Ang. & Alex. post eum in d. §. fin. col. 1. ibi. 2. not. nisi quatenus circa ea versaretur. Si autem sit constitutus simpliciter, veniant & includuntur quoad usufructum omnes pertinentiæ rei, per nos. *infra eod. gloss. §. n. 14.* 17 Unde, tenebitur procuratorius & ei sua instrumenta tradere, ad persecutionem, custodiam, & perceptionem illorum jurium.

* Qualitas feudalis in sola proprietate consistit.

* Fructuarius non potest nunciare novum opus, nec agere pro servitutibus, suo scilicet nomine. *l. n. 15. infra.*

* Fructuarius procuratorio nomine domini sive proprietarii, & verus legitimus & tacitus procurator prehendere & alia dominicalia jura exercere potest.

* Procurator feudi usufructuarii habeat.

* Fructuarius non est proprie procurator generalis proprietarii, sed in quibusdam tantum.

* Fructuarius quæ prestare proprietarius tenetur.

quod si non fecerit, non erit fructuarius in culpa, nec tenebitur de eorum amissione, vel deterioratione. Quemadmodum autem fructuarius accipiens rem fructuariam, tenetur cavere de utendo & fruendo, ut bonus paterfamilias & de ea restituenda finito usufructu: ita etiam de pertinentiis & juribus rei, eorumque instrumentis quæ ei traduntur. Tenebitur igitur proprietarius tradere fructuario feudi catalogum, seu dinumeramentum ejusdem feudi, libròsque censuales seu redituales, saltem eorum exemplaria, retentis originalibus, edendis quoties opus erit, ut possit fructuarius cognoscere, persequi, & exigere fructus, redditus & omnes obventiones durante usufructu. Non autem tenebitur tradere instrumenta nec exempla acquisitionum feudi, jurium & pertinentiarum ejus, aut similia, quæ proprietatem solum, & nullo modo usufructum respiciunt, nisi si qua fortè lis, vel occasio emergat, ut ea edi & produci fructuarii intersit ad conservationem & tuitionem rei fructuariæ, & consequenter usufructus. Hic sese offert amplissima materia, quando agere vel conveniri possit fructuarius, quando sententia contra eum lata noceat proprietario, vel non, in quo contrarius sibi reperitur *Paul. Castro, in l. fin. ff. de servit. & in l. jape. ff. de re judicata*. Et alix varix quaestiones, quæ ne hujus quæst. & §. metas excedam, suis locis reservandæ sunt.

* Conclusiones duæ præmissorum: una negativa, altera affirmativa.

18 Sit igitur prima * conclusio, fructuarius nomine suo proprio non posse manum injicere feudo serviendi fundo fructuario, nec fidem clientelariam, seu juramentum fidelitatis & alia obsequia exigere, nec ad illa admittere, nec investituras renovare, nec aliud jus dominicum exercere, quod ampliatur etiam ad investituras, & recognitiones censuum, vel emphyteuseon, seu, quos vocant, titulos novos vectigalium prædiorum, seu certis redditibus annuis hypothecatorum. Et nullam limitationem patitur: quia est universalis negativa. Intellige quando hoc fecit tanquam ipse: secus si tanquam fructuarius, vel vidua tanquam doaria *ut infra ead. gloss. num. 34. in fine*.

Secunda conclusio, fructuarius procuratorio nomine domini potest hæc omnia facere.

Ampliatur primò, si feudum durante usufructu aperitur, siue prius esset & adhuc invenitur apertum, non tamen aperitur per adventum fructuarii, sicut aperiretur per adventum novi domini vel proprietarii, unde nõ potest fructuarius ea facere quæ habentur *infra §. 65*.

Ampliatur secundò si ex prehensione & fidelitate fructuarius laturus sit commodum, vel nõ, puta, si feudum sit apertum morte vasalli, qui reliquit filium hæredem, hunc enim poterit fructuarius dicto nomine in fidem admittere & investire: vel si clients in fidem admissus, non attulerit catalogum feudi *infra 40. dies* à fidelitate admitta, poterit feudum prehendere, & curatoribus regendum committere, *ut infra §. 5. & 6*. Nec obstat quòd his casibus fructuarius nullum commodum laturus est, quia satis est quòd ad eum spectant fructus horum jurium, jure usufructus feudi dominantis & sic etiam in illis censetur procurator generalis domini, & hoc nomine sua interest hæc facere, imò etiam suo proprio nomine sua interest (licet remote) hæc fieri: ut clariora sint jura, & futura relevia sint liquidiora.

19 Non autem reddidi hæc rationem (quam multi pingui Minerva adducunt) quòd * honores, fidelitates, recognitiones & investituræ sint in fructu. Hoc enim verum est latè sumpto vocabulo, & in materia proportionabili: sed non hic, ubi quadrare non potest, quia hujusmodi fructus (si tamen fructus dicendus sit) non est alienabilis, nec ullo modo separabilis à proprietate, nec proportionari potest fructuario suo nomine nec activè, nec passivè, ut dictum est. Et sic jura dominicalia honorifica non sunt in fructu, sed solum jura utilia, puta relevia, quintum pretii, & similia.

An autem hæc habeant locum, etiam invito vel prohibente proprietario, quum ipse fructuarius sit procu-

rator in rem suam: ne hlc sim nimius, remitto examinandum *infra ead. §. gloss. 3.* ubi etiã dicimus an proprietarius concurrere, & prævenire possit fructuarius.

20 Et quod diximus fructuarius, quoad quædam, videlicet circa custodiam, & administrationem rei, in qua habet usufructum, censeri procuratorem domini: Amplia habere locum in emphyteuta, * vasallo & superficiario. Secus in inquilino, vel colono, *secundum Bart. in d. l. 1. §. fin. ff. de operis no. nun. & ibi Alexand. col. 2. nos. 2. in fin. Bart. in l. de die. §. quidam ff. qui satisd. cogunt. Bal. in l. emptor. ff. de hered. vel actione vendita*. Et circa hanc ultimam ampliacionem diligenter animadvertere, quia in vasallo non est dubium, quum suo proprio nomine, & non alieno, possit omnes actus dominicos exercere in subvasallos suos, & subfeuda, quum sit eorum verus immediatus dominus directus feudalis, ita quòd nec superior mediatu dominus, nec alius ejus nomine se intromittere potest, *ut plene dicam infra ead. §. gloss. 6. & §. 68. num. 2.* Idem esset dicendum, si quis fortè teneret feudum in emphyteusim, vel in censum, vel tanquam superficiarius, quod est valde præposterum, & regulariter fieri non potest, *ut dicemus infra §. 51*. Tamen posito casu quo fieri poterit, & factum sit, non est dubium quin talis emphyteuta, censuarius, vel superficiarius, possit suo proprio nomine omnia dominicalia jura, etiam feudalia, exequi: nedum in censuarios, sed etiam in vasallos dependentes à feudo suo: vel ut proprius loquar, ab emphyteusi, censu, vel superficie sua, quamvis enim respectu concedentis domini sui directi sit emphyteuta, censuarius, vel superficiarius, aut quidvis aliud quàm vasallus, & non teneat rem concessam nobiliter vel feudaliter: tamen respectu feudorum, & vasallorum inde dependentium, est verus, & immediatus dominus directus, & feudalis: *ut in d. gloss. 6. num. 6* Quantum autem ad colonum, * omnes doctores ubique tenent, non censeri in aliquo procuratorem: & rationem addunt, quia non habet aliquod jus reale instar domini, vel quasi. Et per hanc rationem apparet eos loqui de colono ad modicum tempus, & diversum sentire in colono ad longum tempus, & bene faciunt notata per Innoc. & canonist. *in cap. ex literis, de jure patro.*

* Procuratores domini, censentur Emphyteuta, vasallus, superficiarius.

* Colonus nõ est procurator domini.

21 Unde si quaeritur, an * colonus patroni possit uti prehensione feudali? Distinguo, aut jura & commoda dominicalia non comprehenduntur in locatione, puta limitata ad fructus naturales, vel (ut plerumque) retentis expressè juribus feudilibus. Et tunc clarum est, quòd de illis & eorum commodum nil pertinet ad colonum: Aut universitas feudi dominantis seu fructuum fuit locata, ita quòd omnes obventiones, etiam jurium dominicalium (quod quandoque fit) spectant ad colonum. Et tunc subdividuo: aut est ad modicum tempus, aut ad longum tempus. Primo casu sit conclusio, colonum non posse, etiam procuratorio nomine domini, (nisi aliud quàm simplicis conductionis mandatum habeat) prehendere feudum, nec investituram renovare, aut alium dominicalem actum exercere, quamvis sua intersit: sed potest agere conducto contra dominum ut agat, seu utatur potestate dominicali, in prædia sibi subjecta, feudali vel censuaria conditione, quæ potestas est quædam jurisdictionis prædialis, quam vulgo justitiam fonciariam vocant: sic fere in simili simplici colonus, quamvis pro fructibus (antequam eos per se, vel alium suo nomine à solo separaret, & sic suos faceret) furto sublati, possit agere actione furti, ad penam dupli, vel quadrupli sui interesse, quia furti actio datur cuicumque habenti interesse damni vitandi, *l. cum qui emir. §. qualis, l. si is cui. §. ejus rei ff. de furti. tamen non potest agere ad rem, seu fructus conductione furtiva, quia hæc actio soli domino competit. text. dicto §. qualis & co. in l. si quis uxori §. si sulphuraria in text. ibi dominus furti age, id est conductione furtiva*. Ita enim debet intelligi, ut etiam in simili text. & gloss. in dicta *l. si is cui, in prinè*. Sed poterit ex conducto agere

* Colonus utrum possit uti prehensione feudali.

* An jura dominicalia sint in fructu.

contra dominum, ut vendicat, vel condicat: & quod inde consecutus fuerit, colono præitet. *d. §. si sulphuraria & l. cum in plures. §. messum. ff. locati.* Vnde puto quod nec etiam procuratorio nomine domini posset vendicare, vel condicere dictos fructus, nisi dominus maluerit ei cedere, vel mandare actiones suas, quam ipse agere. Hac enim via potest se hoc respectu liberare ab actione ex conducto. *per reg. l. quod debetur. ff. de pecu. l. 2. §. Labeo. ff. ne quid in loco pub. tradit Bart. in l. Julian. §. pen. ff. de actio. empt. quod factu poterit colonus, his actionibus uti, vel nomine suo utilibus iure cesso, vel directis nomine domini, tanquam procurator in rem suam.*

21. Et advertite (ne dum in hac incidenti quaestione brevitati studeo, fiam obscurus) quod in iuribus dominicalibus duo * semper consideranda, & distinguenda sunt: primum videlicet ipsa superioritas dominans directi domini, sive sit feudalis, ut in iure patronatus (de quo in hoc titulo) sive sit censualis, ut in re concessa sub certo censu. *infra tit. seq.* Et eius superioritas & domini directi virtus honorifica, & executiva se habens per modum potestatis dominantis, ut manus injectio, in fidem admissio, investitura renovatio. Et ista sunt proprie & essentialiter jura dominicalia, non enim competere possunt nisi domino, & non possunt exerceri nisi ab eo, vel ejus nomine, nec in alium cedi, vel transferri possunt, *ut infra gloss. 3. nec prescribi possunt à subdito; ut dicemus in tit. seq. in rub. & de his loquimur.* Secundum est commoditas pecuniaria seu fructus utiles accedentes istis jurebus: ut sunt relevia, (vulgò vocantur deveria) & ista non sunt proprie jura dominicalia, sed sunt obventiones, seu fructus civiles jurium dominicalium, & possunt liberè per dominum cedi, vel transferri in alium, *ut infra eod. gloss. 3. & per vasallum, vel censuarium prescribi pro tempore præterito, ut dicemus infra §. 7. nu. 13.* Et de his non loquimur in hac quaestione.

22. Sed de his absque dubio est dicendum, quod simplex colonus ad modicum tempus, dummodo etiam hos fructus utiles conduxerit, & in locatione includantur, potest nomine suo agere, & exigere à vasallis, emphyteutis, vel censuariis relevia, vel census, & alia debita pecuniaria, quæ cessarunt tempore locationis, & hoc non actione ex conducto, sed actionibus vel conditionibus utilibus, quarum directæ competunt domino, etiam absque alia cessione. Sicut * enim emptor certi nominis in specie, vel hæreditatis in genere, aut alterius universi, in quo nomina vel fructus civiles includuntur, habet eo ipso sine alia cessione actiones utiles. *l. emptor. C. de hered. vel actio. vend. l. 2. c. de actio. & obliga.* Ita in locatione * est dicendum, si quis in specie, vel in genere conduxerit aliquos redditus, vel quid universum, in quo hujusmodi præstationes, aut alii fructus civiles continentur, quia emptio & conductio pari passu ambulant: & valet argumentum de emptione ad conductionem, ubi non reperitur diverso modo dispositum. *text. Instum. de loca. in princ. l. 1. ff. eod.*

23. Ampliatur nostra conclusio, etiam si in locatione sit clausula, cedens jura sua, & actiones reales, & personales, ad jura & pertinentias rei locatæ, de qua per Bartol. in *l. si ager. ff. de rei vend. in l. si prore. §. si pro evictione. ff. de evictio. in l. Iuli. §. qui fundum. ff. de verb. obl.* & dicemus in loco opportuno quia illa clausula non refertur nisi ad ea quæ possunt cedi, ut ad actiones, ad relevia, vel alias obventiones civiles: quamvis ad ea non sit necessaria hæc clausula *ut diximus*: non autem refertur, nec potest adaptari ad ipsos actus dominicales in se, quia non sunt cessibiles, nec separabiles à proprietate, sed solum unà cum illa cedi possunt. Colonus igitur hoc casu bene poterit agere hac actione contra vasallos, & censuarios ad solutionem releviorum, censuum vel emendarum, & solutionem recipere, eosque liberare erga se, & erga dominum: sed non poterit feudum etiam apertum, vel prædium censuale prehendere: sed poterit adire dominum vel procuratorem ejus, si quis sit, habens mandatum sufficiens, requirere, & virtute actionis

ex conducto, si opus sit compellere, ad injiciendum manum dominicalem, ut hac via promptè, & sine alia lite solvantur. Et quamvis colonus sibi consulere possit via actionis ordinariæ, tamen quia ad vitandum anfractus, & prolixitates litium, sua interest feudum prehendi, poterit ad id compellere dominum, vel ut ei mandet & committat potestatem suam, faciendo eum procuratorem in rem suam, unde si in locatione, etiam unius anni, esset clausula, quod colonus posset saisire, seu prehendere, in fidem admittere, & investire: non esset dubium quin colonus hoc facere posset nomine domini, tanquam in his constitutus procurator in rem suam, alias non.

24. Sed utrum ad inducendum, vel præsumendum tale mandatum sufficiant clausulæ * generales, & consuetæ, puta, cessit & mandavit actiones, & procuratorem in rem suam constituit: Videtur quod sic, quia sufficit mandatum generale nisi ubi aliud cautum reperitur. In contrarium facit quod hujusmodi actus consistunt in quodam jure reverentiali, & quasi jurisdictionali, videlicet iustitia fonsciaria, ut vulgaribus verbis utar. Tum verba generalia debent intelligi, & restringi ad naturam & limites materiæ subjectæ. *l. si uno. in prin. ff. locati.* Sed de natura simplicis locationis non est ut hæc transeat. Facit quod jus * patronatus etiam laici ad sacerdotia non venit sub mandato generali, vel etiam universali omnium bonorum, sed requiritur speciale mandatum, *ut tradit. Io. Cald. Imol. in c. si de concess. præb. Phil. Franc. in c. qui ad agendum, §. fin. falleria. 26. nu. 6. quicquid scripserit Car. Flor. in d. c. si. Ego puto sic distinguendum, aut istæ clausulæ seu limitatæ seu relatæ, ad præcedentia in instrumento descripta, puta cedens, mandans omnes actiones, & faciens eum procuratorem & nuncium in omnibus superscriptis, vel in prædictis vel ad effectum præcedentium: & tunc si non sit in præcedentibus concessa potestas prehendi, vel investiendi, non venit in tali mandato. Et sic requiritur mandatum speciale, non per se, sed per accidens: quia alioquin quantum ad ista, deficit hoc casu omne mandatum, & generale, & speciale. Aut vero illæ clausulæ non sunt limitatæ, sed generales, puta faciens eum procuratorem generalem in prædictis, & in aliis ab illis dependentibus, vel prædicta concernentibus, Et tunc continentur in mandato, etiam si non adsint clausulæ cum libera, vel similes, nec clausulæ de requirentibus speciale mandatum, de quibus in capitulo qui ad agendum de procurat. in sexto, in Clementina, non potest. eod. titulo.*

25. Ratio, quia in feudo antiquo, seu jam constituto, investituræ, * & similes actus, non sunt actus alienationis, nec actus liberalitatis, vel gratiæ: sed simplicis, & consuetæ. & quandoque debite & necessariæ administrationis: unde non sunt de requirentibus speciale mandatum, sed veniunt in mandato generali. *per notata in c. 1. per quos fit investitura, in rub. send. addo que dixi infra §. 21. q. 1. nu. 9.* Et sic non obstant contraria. Et hanc distinctionem nota pro praxi quotidiana in multis. Et sic patet quod sufficit mandatum generale, & nota quod hos actus alieno nomine exercens, magis procedit tanquam nuncius, quàm ut procurator, *ut dicemus infra ead. glo. q. 7.*

26. Secundo casu sit conclusio, Colonus ad longum tempus non posse hos actus dominicos gerere nomine suo, sed bene procuratorio nomine domini. Ad quod mandatum probandum non erit opus alio documento, quàm in instrumento suæ locationis, fructus & obventiones horum jurium includentis, sine reservatione actuum dominicalium. Hæc enim reservatio derogaret tacito mandato exercitii eorum, & etiam utilibus actionibus commodorum: quia reservatio alicujus juris non censetur in dubio facta de nudo nomine vel honore, sed etiam de commodo & effectu. Nisi ipsa commoda horum jurium essent expresse locata & concessa. Tunc enim ne sit repugnantia, reservatio eorundem jurium, intelligitur solum de exercitio directo, & honore.

Non obstat prædictis, quod quotidie usuvenit,

* Duo consideranda in iuribus dominicalibus.

* Utrum clausulæ generales sufficiant ad inducendum mandatum.

* Jus presentandi non venit in mandato etiam universali.

* Emptor nominis, etiam sine cessione utilium actiones habet. * Locator utilium actiones habet, & quomodo.

* Investitura, recognitiones & renovationes non sunt actus alienationis, sed administrationis.

simplices colonos, qui ad modicum tempus feudum dominans cum pertinentiis conduxerunt, nedum utiliter agere contra censuarios feudi, & exigere censum, & laudimia, & emendas, & efficacem Aorum apocham dare: sed etiam investire novos emptores, & quoslibet noviter acquirentes: quia iste est error* vulgarium & imperitorum, qui nullum facit jus, nec consuetudinem novam, etiam non solet fieri nisi sub fiducia mandati, vel ratihabitionis domini. Ex eo autem processit error, quod* investitura censuvariorum, est res perfunctoria & voluntaria, quia non recipitur nisi à volente, ut infra §. 78. unde super hoc parum sollicitantur domini censuarii. Secus est in investitura feudali, quæ est magis ardua, & utrinque debita: & in qua ultra commodum pecuniarium, semper aliquid honorificum est præstandum, videlicet fides, & homagium, unde super ea diligentius advertunt, & raro contingit vasalios aded errare, & imprudentes esse, ut contententur investiri à tali colono, sed patronum ipsum adire solent, vel eum de cuius sufficienti mandato eis constat, vel oblationes suas ritè faciunt. Ex ne cui fortè videatur ineptum, de singulis esse sollicitum, sæpe leve aliquod punctum magnam dissolvit dubitationem.

28 E multis unum proferatur exemplum. Consanguineus* venditoris, retractu experitur contra emptorem, qui ostendit ante annum se investitum, ab alio tamen quam à vero domino. Solutio patet ex prædictis, quia si à fructuario,* iustus est emptor. Idem si à colono ad longum tempus, secus si à colono ad modicum tempus, quantumcunque etiam census & laudimia cõduxisset, & revera sit censualis, nisi aliter* appareat colonum habuisse mandatum. ut plenius per multas quæst. scripsi. infra §. 172. quòd in prima editione penitus remisi (tum sperans omnia brevi edere: quam minime suspicabar studia mea totis 26. sequentibus ann. tot, tamque indignis cladibus opprimenda.) ne vero diutius suspensis sint studiosi, promo hæc exempl.

29 Ut si tacitè vel expressè colonus deputatus esset ad investituras, ut præsumitur* quando habet libros sedens in loco, tempore quo solvuntur census, hoc enim sufficit si cum hoc talis in loco reputetur. *facil. nte. C. de pact. conven.* quia in d. §. 173. duo sunt. Videlicet primò, jus politicum & bonum publicum, ut annus non statim currat dum res est occulta, sed à tempore alicujus notificationis. Quia quantum ad hoc dominus est publica persona, & libri censuales, publici, & sic eorum ignorantia supina est, unde in locis ubi per tyrannidem vel avaritiam hi libri non ostenduntur, non sufficit hæc publicatio vel occulta investitura, nisi possessio emptoris fuerit publica. Quòd si adsit, non refert à quo relata sit investitura in libris censualibus. Secundò, interesse dominorum directorum ut citius adeantur, & jura eis solvantur. Sed primum præcipuum est, domini enim locorum etiam minores, habent jurisdictionem quandam fundiariam, ut dicemus infra §. 74. glo. 1. num. 77.

30 Et solebant olim hujusmodi investituræ publicæ fieri vel apud acta in prætorio judicis, si dominus (ut plurimi) habebat jurisdictionem contentiosam: vel in loco dominantis, ubi præsentibus ministris & testibus in libro vel Cartophylacio ad hoc destinato conscribebantur investituræ, & sic inerat quædam solennis publicatio, ut etiam satis indicat disputatio statuum super §. 183. in processu verbali, qua publicatione cessante non videbatur res in aliam manum translata. Hodie ergo dum quæritur an annus* retrahendi currere incipiat à data investituræ, non tam inspicienda est persona quæ illam admisit, nec ejus mandatum, quam publicatio ipsa venditionis, & noticia communis in loco & vicinia, ut jam cognati venditoris non habeant justam causam ignorantie *facil. nos. infra §. 4. q. 4.* Redeundo ad rem.

31 Nota quòd dum fructuarius manum injicit feu-

do vel alium dominicalem actum exercet: eo ipso, quòd hoc facit tanquam fructuarius, censetur procuratorio nomine domini facere, & ad manum domini ponere, non ad manum suam, nisi ut vicariam, etiam si simpliciter dicat se ponere ad manum suam, nulla facta mentione domini, quia qualitas* usufructuarii, inest ipso jure qualitas procuratoria circa exercitium horum actuum. Sic dicens se procuratorem, eo ipso censetur facere in qualitate procuratoris. *l. pen. D. si quis cautio. Bal. * & ibi Bart. D. de instito. actio. Alber. in rubr. num. 4. C. de procur.* sic dicens se maritum, censetur nomine uxoris facere, *Bald. consil. ext. de procur.* Idem de tutore & aliis, *Andr. Tiraq. in præf. de retract. proximitat. §. 10. num. 4.* Imo etiã si non dicat se fructuarius, sed simpliciter agat, nulla qualitate expressa, dummodo non exprimat repugnantem qualitatem, censetur procuratorio nomine domini facere, quoniam in dubio videtur celebrari actus in illa qualitate, in qua subsistere potest, etiam si non sit expressa, præsertim in actu dependente à voluntate unius, ut in cap. cum super. & ibi nos. *Panorm. de offi. & potest. delegat. in l. 3. ff. de mil. testa.*

32 Unde non obstat *l. si quis domum §. 1. ff. locat.* ubi locatio facta per fructuarius simpliciter, censetur in dubio facta tanquam per proprietarium, & non tanquam per fructuarius, quia ille textus loquitur in actu dependente à voluntate libera duorum, in quo verisimiliter colonus vel inquilinus non fuisset tanti conducturus à simplici fructuario. Et quia actus non esset satis tutus in qualitate fructuarii sicut in qualitate simplici, ideo de simplici qualitate, expressa, tuta & valida, non fit transitus ad qualitatem alienam, invalidam & minime tutam, etiam alias tacitam, & imputet sibi qui simpliciter proprio nomine sese obligavit, sed ad sustinendum actum prout melius sustineri potest, bene attenditur qualitas tacita, etiam in terminis. *d. l. si quis domum §. primo.* si postea fructuarius renunciaverit juri suo in manus proprietarii, qui illico advolat ingrediens feudum, colonus excipit se debere frui ad vitam fructuarii qui erat talis tempore locationis: dominus replicat, quòd fructuarius non contraxit ut talis, sed proprio nomine tantum. Colonus duplicare potest, quòd etiam tanquam fructuarius tacitè contraxit, ex quo tunc fructuarius erat, & partem domini habebat: & hanc locationem ad tempus suum, seu vitam suam facere poterat. Ad hoc faciunt omnia jura, quæ volunt eam semper qualitatem & interpretationem assumi, per quam & quatenus actus sustineri potest. *l. ex ubi est, ibi semper in dubio id agendum est, ut quam tutissimo loco res sit. ff. de reb. dub. l. quoties in actionibus. eod. tit. l. quoties. ff. de verb. obl. l. quoties idem sermo. ff. de reg. jur.* Idem eadem ratione, in eo qui conduxit feudum dominans ad longum tempus, & in marito, & similibus, ut subintelligatur qualitas debita, etiam nullo modo expressa.

33 Verum est, quòd vasalli vel censuarii possunt eos cogere ad declarandum, & ostendendum, in qua qualitate processerunt, sed non corrumpit actus propter illam qualitatem à principio tacitam, quòd intellige de qualitate personali, non* autem de qualitate formali, videlicet an jure feudali, vel censuali fiat prehensio: & an ratione talis feudi vel loci dominantis, & an ex defectu fidei, census vel catalogi fiat, nisi enim hoc expressum fuerit, tanquam deficiente forma ipso jure non valet prehensio, etiam quantum ad actus facti, ita quòd posset impune contemni, ut infra dicemus loco congruo. Hæc enim jura sunt magis realia, quam personalia, ut infra eodem, gloss. 5. numero secundo.

34 Sed uberrimæ hujus materis discursu omisi respondere objectis, quibus ut breviter fiat satis: ad primum pro parte affirmativa adductum, patet solutio in primis allegationibus secundæ partis numero septimo, & octavo. Ad secundum respondetur, quòd istud jus non competit quasi domino, imo nec domino utili, alio existente domino directo, ut diximus super supra eodem numero vigesimo secundo, vigesimo septimo. Nec

* Error vulgarium & imperitorum non inducit jus & consuetudinem. * Differentia investituræ censuarie & feudalis.

* Investitura fructuarii vel coloni ad longum tempus, non autem coloni ad modicum tempus, prodest ad exclusionem retractus proximitatis.

* Investitura facta per fructuarius & colonum ad magni tempus, valet.

* Quibus casibus investitura facta per colonum modici temporis, valet.

* Præsumi quando soleat colonus deputatus ad investituram.

* Annus retrahendi à qua die currere incipiat.

* Qualitas congrua & debita & ex qua actus subsistere potest, in quocunque agere subsistitur, est nullo modo expressa sit.

* Ultima

* Defectus qualitatis formalis vitiat.

potest in alium etiam utilem dominum cedi. Et necessario ipsum verum jus dominicum in se respectu rei servientis, semper est directum, & nunquam utile, vel obliquum, sicut nec vera proprietates potest esse utile dominium, & hoc implicaret contradictionem. Ad tertium quoque respondetur, quod jus dominicum in se non est in fructu, nec separabile à patronatu, sed solum commoditas seu utilitas pecuniaria inde procedens. Et sic in iuribus dominicalibus hoc est speciale, quod non possidentur, nec quasi, nec civiliter, nec naturaliter, à fructuario suo nomine, quamvis servitutes & alia jura fundo fructuario accidentia, quasi naturaliter suo nomine possideat. Ex quibus patet responsio ad quartum & quintum, quod istud jus transiret cum universali ad eum ad quem transit ipsum jus patronatus in specie, nisi hoc impediret prædicta incompatibilitas extremorum, quæ non reperitur in jure patronatus ad sacerdotia, & multis aliis quæ transeunt cum universitate, ad alium quam dominum, puta fructuarium, vel colonum ad longum tempus etiam nomine suo. Et de tali colono debet intelligi dictum Io. Fab. in l. si quis. C. de cert. & commissi. ubi etiam se refert ad Inno. & notat. in d. cap. ex literis.

35 Ad sextum respondetur, quod eo ipso quod videtur tanquam doaria (*anonymus* enim de quo in l. ult. C. de donatio. ante nup. vulgo vocamus doarium, quod Siculi, qui bonam partem consuetudinum suarum à Gallorum Normanorum moribus, qui Græcis & Sarracenis eiecit, regnum ibi primum fundarunt, assumpserunt, vocant antiphatum) vel alius usufructuarius tanquam talis, vel simpliciter exercet actus dominicos, censetur procuratorio nomine (uti patroni) hoc facere, *ut dictum est*. Ex prædictis decisa fuit questio de qua anno 1540. non modica disputatio erat. Castellaniæ de *Milly*, domanii regii in comitatu Claromontensi, Rex Franciscus usufructum dederat domine *d'Arpajon*, retentis solis homagiis: dubitatur an ipsa posset subfeuda prehendere ex defectu hominis & iurium? Videbatur quod non, quia dependent ab homagio reservato. Contrarium respondi, dummodo non faciat solo nomine suo privato, sed nomine cedentis, expresso vel implicito, ut quia dicit nomine regis vel tantum jus habens ab eo: & sic explicitè. Implicitè verò, si faciat tanquam fructuaria: sed propter dictam exceptionem vasalli debent adire regem pro fidelitate & investitura, ut prius consueverant. Et offerendo apocham iurium utilium à dicta domina, debent ab officialibus regis in fidem admitti & investiri, & non alias. Et interim præfata domina prehendere potest ut dixi. In quo faciendum, facit negotium regis & suum, & fructus suos faciet ex defectu hominis: & si Rex ei cessit reliqua iurium debitorum, ipsa potest prehendere feuda aperta ex præcedentibus mutationibus & fructus suos facere, donec & cætera ut dixi. Sed si rex ei non cessit reliqua, nihilominus ipsa potest prehendere, ex defectu hominis & iurium, feuda adhuc aperta ratione mutationum præteritarum, & fructus suos faciet, usque ad finem vel congruam oblationem, sed hoc casu non spectat ad eam sed ad regem, apocham dare iurium utilium.

36 Præfata autem conclusionem nostram, quod doaria, vel alius fructuarius possit procuratorio nomine dominicales actus exercere, limita* primò, si in constitutione doarii vel usufructus, hoc fuerit reservatum, vel si alias quomodocumque appareat de contraria voluntate proprietarii, cui liberum est revocare mandatum, secundum not. *infra eo. glo. 3. q. 2.*

Limita secundò, si de consuetudine regionis non soleant hæc expediri per usufructuarii sed per solos proprietarios, *ut cavetur consuetudine Nivernensi, titulo de doaires. §. 9.* quia tunc clarum est, quod à mandato generali fructuarii excipiuntur insolita. *l. vel universorum D. de sign. actio.* Et tunc opus esset speciali & expresso mandato. Ana utem jure doarii, vel usufructus

fruentes aliquo castro, possint nomine suo jurisdictionem ei adhaerentem exercere, officiales instituire, vel destituere: quia hoc feudalem materiam excedit, dicam *infra §. 108. & 136.*

Limito 3. ut procedat quando doaria per manus suas fruitur: secus si non percipit fructus & emolumenta nisi per manum hæredis & proprietarii: quia tunc nullo modo potest prehendere nisi ex alio speciali mandato.

37. Libet hic tradere quæst. quam vidi in facto. A Baronia de *Perrense*, moveur feudum de *Villiers le seq.* quod venit tempore quo doaria rapiebat redditus Baronis seu mediam partem omnium reddituum per manum Baronis, à quo petit ut ipse manum injiceret feudo aperto, ad hoc, ut actrix haberet quintum & subquintum pretii, & interim lucraretur fructus pendente prehensione ex defectu hominis. Baro respondet se non teneri, quia donec emptor eum adeat & interpellat ut ab eo recipiatur in fidem & homagium, titulos exhibuerit & oblationes congruas fecerit, habet de jure & consuetudine 30. annos ad deliberandum utrum duorum eligere voluerit, vel retractum vel quintum pretii, & quod prius cogi nequit. Breviter ex hoc themate tres insurgunt quæstiones. Prima quæstio, an actrix sit admissibilis, secunda, an ex nunc sibi debeat quinta pars pretii: tertia, an per mortem vel contumaciam emptoris fructus debeantur doaria, vel soli domino contempto qui solus tandem manum injecit. Ad primam videtur quod non, quia ut licet domino vigilare, * ita licet ei dormire, ut verbis consuetudinis nostræ utar, *infra §. 61.* Secundò per regulam *C. ut nemo inustus agere.* Tertio quia in præfenti specie obligatio iurium utilium non est simplex sed alternativa, electione spectante ad dominum, & non ad vasallum. Ex parte vero domini non spectat ad doariam vel fructuarium, tametsi habeat partem domini: sed spectat ad proprietarium, qui solus potest unire, & feudo dominanti subfeudum incorporare, & ad hunc finem uti retractu, *ut infra §. 21.* & sic solus habet hanc electionem de qua *suprà §. 20.* Quarto, quia si dominus urget emptorem, cogeretur infra quadraginta dies eligere, pretium cum legalibus sumptibus refundere, vel jus retractus admittere, *ut infra §. 20.* Sed quando quis incipit emptor, non incipit cursus horum quadraginta dierum, & sic semper dominus habet spatium & libertatem non solum deliberandi, sed etiam pecunias præparandi. Ita quod hoc casu verum est, quod dormiente* vasallo dominus vigilat, hoc est, sibi ipsi prorogat & semper conservat jus retractus feudalis quo jure (quod habet à consuetudine & lege feudali) non est privandum per fructuarium, qui consequenter non solum non videtur admissibilis, sed injustam causam habere. Quintò, ista doaria non * vera fructuaria, hoc casu, sed longè minus juris habet, cum sibi non liceat per manus suas frui, sed tantum capere per manus domini, quod longè distat ab usufructu. *l. fundi Trebatiani. & ibi Bart. Lancel. Deci. ff. de usu & usufr. legat.* Et sic multò minus cogere potest dominum ad eligendum & consumendum jus suum, quia festinando perderet utrumque, & jus quinti quod cederet doaria, & jus retractus cum nondum habeat pecuniam paratam. Cum ergo suum & jus eligendi & non etiam veri fructuarii, & multo minus hujusmodi doaria quæ in præfenti specie per manus alienas capit, non tenetur jus suum præcipitare. Sextò, quia quamvis vasalli possint adire fructuarium loci dominantis, qui tenetur* eos in fidem admittere & investire, secundum prædicta (nisi hoc reservatum & exceptum sit, *ut supra eod. num. 35.*) tamen nullo modo possint adire hanc doariam, quæ nullam habet administrationem, nec in totum nec in parte: cum ergo omnis administratio fuerit reservata, totum arbitrium remanet domini. Septimò, quia etiam stante vero & integro totius fructuario habente plenam per manus suas administrationem nihilominus potest proprietarius ut per se investire

* Vigilare & dormire domino licet.

* Dormiente vasallo dominus vigilat.

* Fructuaria improprie est quæ non per suam sed alienam manum fruitur.

* Lege, qui possit eos.

*Ius prehendi transit ad usufructuar. & colonum ad longum tempus.

* Limitationes ad regulam: fructuarius procuratorio nomine actus dominicales exercere potest.

fructuario habente plenam per manus suas administrationem; nihilominus potest proprietarius ut per se investire, non vocato vel etiam invito tali fructuario, ita & inducias fidei dare novis acquiritoribus feudorum, & sic præcipere vero fructuario facultatemprehendendi, & fructus suos ex defectu hominis faciendi. Igitur multò fortius in hac hypothese potest emptori expressas vel tacitas inducias dare. Octavo, quia dominus non cessat ut doariz officiat, sed ut sibi prosit, & jus suum eligendi proroget, ut sic cesset objectio de qua in l. in summa. ff. de aqu. plu. arc. & per Jo. Fab. inst. de leg. Jus. Caus. sol.

38. Adverte, hæc quæstio diffusior est & profundior, quam prima facie videatur: implicat enim quinque principales quæstiones. Prima, an obligatio qua tenetur emptor solvere quintum, vel pati retractum, de qua infra §. 20. sit alternativa vel simplex. Secunda, an fructuarius possit uti retractu feudali. Tertia, an jura quintæ partis pretii releviorum & similia cedant & acquirantur fructuario inspecto tempore venditionis vel mutationis feudi, & extunc: an verò tempore investituræ vel oblationum vasalli. Quarta, an proprietarius utens retractu feudali teneatur solvere quintam pretii fructuario? Quinta, an invito fructuario possit gratiam facere vasallis, inducias aut dilationes voluntarias dando, vel provocando. Sexta, si proprietarius manum injecerit subfeudis ex defectu hominis, an fructus ex diligentia domini in commissum cadentes acquirantur ei, an vero fructuario negligenti? Quæ omnes ferè quæstiones excedunt materiam hujus §. dempta ultima, quam mox tractabo, reliquas suis quibusque locis discussurus, quia non omnia simul dici possunt. Sed ne diu nimis lector suspendatur in præfata hypothese: dico quod hujusmodi doaria petere potest congruum tempus præfigi domino infra quod deliberare, eligere & jura sua exercere debeat, vel actricem indemnem reddere de quinta pretii ei debita: cedit eum * ex die contractus. Ad tertiam quæstionem solutio liquebit ex quæstione sequenti. Ex prædictis apparet quod ususfr. formalis loci dominantis in alium translatus, non impedit quin dominus per se, vel alium procuratorem suum possit sine præjudicio jurium utilium fructuarii jura dominicalia exercere. de quo latius infra eod. gloss. 3. Hinc emergit

39. Secunda quæstio principalis, eodem themate retento, Patronus proprietarius, alio habente usumfructum, prehendit, seu manum injecit feudo aperto fortè per obitum vasalli: & hæredibus diu cessantibus in fidem domini se conferre, & debita jura solvere, plurium annorum fructus exciderunt. Quæro ad quem pertineant, an ad dominum proprietarium, an vero ad usufructuarium.

Et videtur quod ad proprietarium.

Primò per istum text. quia ipse solus est patronus, & dominus feudalis. Sed hæc consuetudo non dicit fructus acquiri, nisi soli domino feudali, ergo non acquiruntur usufructuario: quoniam (ut liquet ex his que supra diximus in rubric. colum. fina.) illi fructus non committerentur, nisi consuetudo diceret: & necesse est ad hoc fundare intentionem in hac sola consuetudine. Sed solus verus dominus feudalis habet intentionem fundatam in hac consuetudine, non autem fructuarius, cui verba consuetudinis nequeunt convenire. Igitur nec ejus dispositio. l. lita autem. in principio ff. de administ. tut. l. 4. §. toties. ff. de damn. infes. cum vulg. & qua late adducit Felinus in cap. novum. circa fin. in princ. col. 35. de rescript.

Secundò, isti fructus non proveniunt ex re in qua habet usumfructum, sed ex fundo cujusdam tertii, in quo iste fructuarius nullum prorsus habet jus, nullamque servitutem.

Tertiò, hi fructus proveniunt ex fundo serviente soli proprietario, & non fructuario, & ex fundo prehenso,posito & manente in manu solius proprietarii, ergo spectant ad solius proprietarii potestatem,

Tom. I.

dominium, & dispositionem, quæ significantur per manum, ut not. doctores in l. manumissiones. ff. de just. & jur. & remissive. infra in fin. glo. 4.

Quartò, iidem fructus immediatè acquiruntur ex facto, & industria solius proprietarii, qui liberè (quia erat in sua mera facultate facere, vel non facere) & suo nomine, suæque auctoritate manum suam injecit: quod non debet sibi luctuosum procedere, quomodo ad alium translato. l. cum oportet §. sic & enim. C. de bon. qua lib. inst. per quas personas nob. acq. §. 1. in fin. fa. inst. vid. §. de his. & l. sed & signid ff. de usufr.

40. Quintò, de natura & ratione usufr. est, quòd * usufructuarius capiat fructus propria auctoritate, & per manus suas, & non per manus domini. Alioquin si per manus domini haberet percipere, non diceretur habere usumfructum, nec habere jus inhabitandi, vel accedendi ad rem, nec impediendi quominus dominus posset rem vendere, vel disponere ad libitum, nec haberet reliqua jura, nec nomen usufructus. text. est in l. fundi Trebatiani, ubi per glo. Barr. & omnes. ff. de usu. & usufr. legato Alex. cons. 214. nu. 2. lib. 6. tradit Capol. in tract. de servit. urban. prad. c. 3. col. super diffinitione usufr.

Sextò per l. arboribus. §. si ff. usufr. l. si usufructuaris. ff. quib. modis usufruct. amittat. ubi fructus non efficiuntur fructuarii, nisi ab eo vel alio ejus nomine separantur à terra. Sed videtur fructuarium non posse capere istos fructus propria auctoritate, quum non possit sua auctoritate prehendere (ut dictum est) nec etiam per manus suas, quum res ipsa cum fructibus & pertinentiis sit prehenfa, & posita ad manum domini proprietarii, cujus nomine fructus separantur à fundo prehenso, ergo haberet necesse habere hos fructus de manibus domini. Igitur tanquam usufructuarius illos non capit, & sic non spectant ad fructuarium, sed ad proprietarium & ejus hæredem & non ad hæredem fructuarii, qui in hoc deterioris est conditionis, quam simplex bonæ fidei possessor, ut per gloss. Barr. Bald. in dicta l. si usufructuaris mollem. ff. quib. mod. usufructus amittat. Andr. Tirag. in tract. retractu. convens. §. 4. glo. 4.

Septimò, * isti fructus committuntur propter contumaciam & indevotionem vasalli, cessantis fidelitatem & justa facere: sed ista fidelitas debetur soli proprietario, & ejus omisio solius proprietarii domini feudalis injuriam, & contemptum concernit, ergo commissum fructuum qui in pœnam injuriæ, & contemptus solius domini à lege consuetudinaria instigatur, debet ad solum dominum velut in propriæ injuriæ ultionem spectare, & non ad usufructuarium, vel alium quemlibet, qui non est passus injuriam & contemptum.

41. Est enim maxima * in jure, Quod cum quis ex dispositione juris, alterius contemplatione vel favore, aliquo commodo privatur, & maximè quando propter delictum quod respicit certam personam, tunc illud commodum applicatur illi personæ offensæ, text. in l. si legatarius & ibi per omnes doctores C. de legat. in l. post legatum §. amittere. ff. de his quib. ut indign. in l. 2. §. fin. vers. duo frat. & ibi Barr. ff. de collat. bono. in authent. de sanctis episcop. §. si quis autem contra. colla. 9. & in usi. feud. qua suis primo causa bonefi. amitt. §. denique. licet aliud sit quando ex dispositione hominis, seu testatoris per text. in l. exorem. §. hæres. & ibi Barr. ff. de leg. 3. Lud. Rom. in sing. 692. regula est Barr. Phil. Corn. las. in l. 1. col. 2. C. de his quibus ut indign. Soz. in rub. ff. de his que pœna nomine. Ad hæc optimè faciunt quæ dicam infra ead. glo. q. 4. num. 41. 42. 43.

Octavo * arg. ab absurdo, si vasallus habeat usufructuarium sibi gratiosum, & fortè proprietario odiosum, erit via aperta ad dominum impunè contemnendum, nullamque recognitionem, & obsequium præstandum per vasallum, quamdiu vivet fructuarius, qui fructus (non usumfructum qui cessone expiraret) remittet, vel restituet vasallo, si proprietarius feudum contumacis prehendat.

E

* Lege e-
nim.

Arg. 1.

Arg. 2.

Arg. 3.

Arg. 4.

Arg. 5.
* Usufructuar. debet frui per manus suas.

Arg. 6.

Arg. 7.

* Commodum quo quis privatur à lege, contemplatione alterius ad eum deferretur.

Arg. 8.

Contrariū* tamen dicendum est per *l. usufr. legat. 42.*
 42 Respon. *l. l. item si fundo. in princ. l. arboros. ff. de usufr.* ubi dicitur, quod ad usufructuarium spectant, ne-
 dum omnes fructus nascentes ex re ipsa, sed etiam
 omnes obventiones, & cetera quaecunque, & quicquid
 inde percipi potest. Sed illi fructus sunt obventiones
 fundi dominantis, & illius occasione percipiuntur, igitur
 spectant ad habentem usufructū fundi dominantis, &
 in senens Oldrad. in q. 24. quod domine usufructuaria. *l. o.*
And. in add. ad Spec. de locat. §. nunc aliqua. versic. 93. in
verb. qui tabernas. Alber. in d. l. usufr. legat. & in ru-
bric. C. de usufr. Paul. Castro in l. 2. C. cod. & Ioan. And.
sequen. Alex. in l. divorzio. §. si fundum. col. 5. ff. solu-
matri. & in vlt. addi. ad Bald. in l. fin. C. de iure empht.
 Guid. Papa in dicta quest. 477. num. 2. Iason in l. 3.
 col. 10. quest. 5. C. de iure empht. Bened. in d. repetit. in
 c. Raynuius. ver. cetera bona, num. 33. non obstant
 quodam Tholosano aresto quod allegat. Amplia hanc
 decisionem, ut supra, num. 34.

43 Respondendo ad contraria, non obstat primò
 hic text, quia usufructuarius habet causam à domino
 proprietario, vel ejus prædecessore: non enim potest
 usufructus constitui nisi à domino. §. *constituitur. insti.*
de usufruct. l. 3. ff. eod. Igitur ipse dominus feudalis hos
 fructus percipere & lucrari videtur, eo ipso quòd perci-
 piuntur per eum, cui usufructum concessit. Et sic
 fructuarius non ex persona sua, sed ex persona propri-
 etarii fruitur his fructibus, quamvis nomine suo, sed
 respectivè, videlicet suo nomine, respectu vasalli, vel
 ejus hæredum, tanquam cessionarius procurator in rem
 suam. *l. illam. C. de donatio.*

44 Ex his patet solutio ad septimum Ad secun-
 dum & tertium, respondeo, quòd hi fructus realiter
 proveniunt ex fundo tertii, in quo fructuarius non
 habet usufructum. Sed tamen ille fundus dependet
 à fundo dominantis, & in feudum tenetur ratione
 loci dominantis, & sic censetur pars primi fundi ra-
 tione dependentiæ & emanationis feudalis, & di-
 recti domini retenti inter* jura & pertinentias fundi
 dominantis: & sic non censetur in totum fuisse aliena-
 tus, nec separatus à fundo dominante. per *tex. in l. talem*
in fi. ff. de hered. insti. per què not. sibi Bald. & Ioan. Immo.
 quòd vasalli continentur appellatione suorum & meo-
 rum. *l. d. Roma. conf. 155. in presenti. Guilelmus Cune.*
Cyn. & Bald. in l. 1. ff. de statu hom. Bal. Phil. Cornu. in l.
3. C. de fideicom. Igitur qui habet usufructum in
 fundo dominante & ejus pertinentiis, vel in fundo sim-
 pliciter, absque alia limitatione, habet etiam in conse-
 quentiam usufructum vasallorum, & aliorum jurium,
 & commoditatum à fundo dependentium, quia sunt
 pars fundi dominantis unde dependent, & latius dicendū
 refero *infra ea glo. in q. sequen. & in glo. 3.* Ad quartū
 respondeo, quòd argumentum militaret, si illud factum
 esset separatim à jure & proprietate fundi dominantis,
 quòd non est in casu præfenti: quia prehensio & injec-
 tio manus domini, sit virtute directi domini, retenti
 per dominum & prædecessores in fundo prehenso,
 quòd quidem directum dominum est de proprietate,
 jure & pertinentiis fundi dominantis. Et sic quemad-
 modum fructuarius habet fructus nascentes ex fundo
 dominantis, ita debet habere fructus obvenientes ex
 illo jure domini directi retenti in feudis clientelariis,
 fundo dominantis adherentis. Secus si alia ratione do-
 minus prehenderet, vel prehendi faceret illum fundum,
 puta virtute instrumenti garantigati, propter aliquod
 debitum privatum, etiam ex juribus feudilibus or-
 tum, puta ob compositionem relevii temporis præte-
 riti ad fructuarium non spectantis, & fortè ad judi-
 carentur sibi fructus in solūm, vel alias jure pignoris
 feudum possideret, ut in *cap. 1. de feud. quòd declarabo*
 contra communem opinionem *infra eod. §. glo. fin.*
 Idem si illos fructus emisset, aut alias quam ratione
 feudi dominantis, aut ex natura feudi, fructus fundi
 servientis, vel etiam ipsum fundum acquireret, quia

*Feudum
est de per-
tinentiis
fundi do-
minantis.

tunc militaret argumentum, & etiam alia ratio, quia
 accessio vel augmentum accedens diverso jure non
 censetur jure consolidationis, nec jure accrescendi,
 nec auget usufructum, vel partem illius cui alias ac-
 cresceret, ut dicam *infra. §. 20.*

45 Ad quintum respondeo, quòd differentiarum,
 quas scitè & breviter more suo tradit Serbidius Sca-
 vola Iuriconsul. in dicta *l. fundi Trebatiani*, inter*
 usufructuarium, & eum cui tantum fructus fundi de-
 bentur, potior hæc est, quòd usufructuarius possidet,
 & propria auctoritate fruitur, & fructus capit, vel alii
 fruendum locat. *l. arboribus. §. 2. ff. de usufruct.* alter
 verò non, sed fructus vice pensionis debet sibi sol-
 vuntur per dominum, plenum proprietarium, & pos-
 sessorem. At hic licet fructus feudi prehensi non com-
 mittantur, nisi in quantum & quandiu feudum prehen-
 sum tenetur sub manu domini feudalis: tamen nihil
 impedit quin interim fructuarius possit nomine suo
 illos fructus separare à solo, & tollere, sicut potest
 dominus cessante usufructuario; & censetur fructuarius
 possidere, vel quasi omnes servitutes, jura, obventio-
 nes, & commoditates accessorias fundi dominantis
 eodem jure, & eadem naturali possessione, qua ipsum
 fundum possidet, & contra dominum, vel extraneum
 si turbaretur, posset interdico *uti possidetis* experiri. *l.*
naturaliter in princ. ff. de acqui. vel amis. possess. l. fin. ff.
uti possid. l. secunda in fin. ff. si servit. vindi. Ad sex-
 tum dico quòd etiam si quando non facit suos, tamen
 habet ditionem. Ad septimum responsum est in solu-
 tione ad primum. Ad octavum, non est præsumenda,
 nec suspicanda fraus, nisi appareat: nec propter oppor-
 tunitatem, vel occasionem fraudis, sed propter frau-
 dem, vel aliam culpam, aut justam causam debet quis
 privari jure suo, *capite sine culpa. de regul. juris in 6. Pa-*
norm. in cap. 2. col. 1. de consti. facit. c. de occidendis. 23. q. 5.

46 Itaque si* constet fructuarium colludere cum
 vasallo, & ei fructus maxime futuros cedere, hac ratio-
 ne, ut dominum contemnat, privaretur fructuarius,
 quantum ad hoc, jure suo: quia usufructuarius qui malè
 versatur, nec fruitur arbitrio boni viri, non debet per-
 cipere obventiones, nec fructus, sed potest prohiberi
 uti frui. *Text. est in l. item si fundo. in princ. sibi. sic tamen ut*
boni viri arbitratu ff. de usufruct. in l. hoc amplius. §. finali.
ff. de damno infecto. facit lex cognovimus. Cod. de municipi.
& colo. lex eos de aqua ductu. libr. 11. Cod. & ita expressim te-
nent Guil. And. Paul. Ias. in auth. qui rem. col. 1. C. de sa-
cro. eccl. Jacobus de sancto Georg. in sua invest. feud. vers.
dicti vasalq. omni non commisit. felo. col. 9. Et optime facit
 authent. *cui relitū. C. de indic. vidu. toll. & sibi Bald. col. 2.*
 deinde videt: quòd faciens contra cautionem præstitam,
 sive contra conditionem requisitam, retrò non videtur
 cavisse nec implisse: & omne emolumentum tenetur
 restituere: ergo quandocunque apparebit fructuarium
 contra boni viri morem colluisse cum vasallo in frau-
 dem domini, privabitur fructibus & restituentur domi-
 no, non tamen dico quòd in totum privetur usufructu
 sed fructibus in quibus fraudem fecit, ut pœna com-
 mensuretur delicto, nec illud excedat. *l. rescriptum ff. de*
his quib. ut indig. & in l. hæres qui. eod. tit. ubi, in ea parte, in
qua fraudè adhibuit. Falcidia non utitur. l. Paulus respōdit
§. si certa. ff. ad Trebellia. l. 1. §. si due res ff. quor. legato-
rum l. ex facto. §. fin. ff. de vulga. & pupill.

47 Sed quid si fructuarius prius sine fraude vendi-
 derat vel locaverat fructus & obventiones domi-
 nicales fundi fructilis uni vasallorum ejusdem fun-
 di, postea contigit eundem vasallum, cujus feudum
 erat apertum, spernere dominum, vel hæredem
 ejusdem conductoris vel emptoris, nolle fidelitatem
 præstare proprietario, vel eundem emptorem aut con-
 ductorem succedere uni vasallorum, & post quadra-
 ginta dies proprietarium fundi dominantis manum
 injicere ex defectu hominis: sed vasallum negligere
 ea fortè confidentia, quòd relevium & fructus ad se
 jure dictæ emptionis aut conductionis spectant, quid.

*Differen-
tia fructu-
arii ab eo
cui fructus
fundi ali-
cujus de-
bentur.

*Usufruc-
tuarius
abotens
privatur
usufructu.

dicendum? Breviter: aut prehensio ipsa fit per proprietarium, qui recta contemnitur, & tunc quamvis fructuarius sit in bona fide nec deliquerit, tamen fructus non spectant eo casu ad eum qui à vendendo vel locando sese fecit ab illis extraneum. Tum quia censetur eos eorumve æstimationem & omne suum interesse percipere & intus habere, eo ipso quod dictum pretium vel illas mercedes habet. *l. quia qui pretio. ff. de usufruct. l. arboribus. §. usufruct. eod. tit. l. sed si quis servum cum l. seq. ff. de pecul. dixi infra §. 85. q. 8. in fine.* Et sic hoc casu proprietarius respectu fructuarii liberam ædes habet, & multo fortius liberam contra hunc indevotum vasallum. *l. si ades. de servit. urb. præd. l. si quis duas. ff. communia prædior. nec hic vasallus habiturus est regressum contra authorem suum, quia culpæ suæ & sibi imputare debet: nec potest plus juris aut immunitatis habere, quam si in simili haberet ipse fructuarius aut author ejus; qui si interim succederet univassallorum fundi fructibus prehensione ex defectu hominis à proprietario facta, fructus ejusdem feudi (quos ex lege feudali perdit) non retineret tanquam fructuarius fundi dominantis, quia in hoc abutitur: & sic in quo abutitur privatur usufructu. *per jura prædicta: non tamen perderet, sed lucraretur relevium vel quintum pretii feudi quod interim emit. Quia acquirendo non deliquit, nec est abusus, sed posteaquam manum domini spernit, quam non vult agnoscere, incipit abuti, & sic eodem modo inde procedentibus privari. Idem dicendum in dicto emptore, conductore vel ejus hærede, ut relevium quidem vel quintum pretii acquisitionis suæ in quo non deliquit lucratur sed suæ culpæ fructus perdat, & domino solvere debeat. Aut vero prehensio non est facta per proprietarium, sed per fructuarium (ut potest & debet quando dominus hoc non reservavit) & tunc emptor vel conductor ejus commissum fructuum non lucratur, sed debet solvere eidem fructuario qui lucratur, & qui non censetur eidem cessisse jura obventura, ex culpa & delicto ejusdem emptoris vel conductoris, nec dedisse ei occasionem abutendi. *l. si unus. §. illud nulla. ff. de pact. l. convenire. ff. de pact. dotal. facit l. ult. C. de solutio.***

48. Ex his deciditur alia pulchra & quotidiana questio. Vidua per manus suas fruens castro jure dotali, emit feudum inde dependens, certum est quod lucratur quintam & subquintam partem pretii: sed si proprietarius prehensio ex defectu hominis, tenetur eum agnoscere, alias fructus feudi quæsitamitteret, qui non reciderit in usufructum. et in generalissimum omnium pertinentiarum per prædicta. Sed domino non conquerente ipsa potest & debet acquisitionem illam in libros dominicales castri describere, inter eos qui investiti sunt à domino. Potest etiam acquisitionem illam publicare sua auctoritate prout faceret proprietarius, ad hoc ut annuus retractus proximitatis currere incipiat *juxta qua diximus infra §. 183.* Potest etiam proprietario ipsi literas acquisitionis exhibere, fidelitatem offerendo & investituram petendo, nisi malit ipse retractu feudali uti ad hoc, ut lapsis quadraginta diebus non possit amplius eo retractu uti. *juxta §. 20. infra eod.* Plurimæ questiones ex prædictis deciduntur, in quibus plura potuissent utrimque adducere: sed principale institutum est occurrentium questionum resolutio. Itaque (ut abbreviem) si dominus in fidem novum vasallum admittat, & tunc jura quædam, puta relevium, debeat, spectabit ad usufructuarium. & non ad dominum, per easdem rationes, Et idem generaliter dicendum de omnibus similibus commodis & obventionibus, sive ex renovatione census aut alias proveniant, & tenent doctores allegati. *supra ea q. in vers. contrarium tamen. nu. 42.* An autem dominus horum jurium gratiam facere possit in præjudicium usufructuarii, dicam *infra eodem in gloss. 3.*

49. **TEXTIO** juxta hæc quæro, *vasallo mortuo absque liberis, vel feudo vendito, incipit quis habere usumfructum fundi dominantis, deinde lateralis hæres, vel emptor in fidem domini se confert, justa

seu relevamenta offerens: An debeantur domino, vel fructuario? videtur quod fructuario, sicut fructus qui separantur à terra durante usufructu, ad eum spectant indistinctè, solo tempore collectionis inspecto, non attento tempore seminationis vel pensionis solvendæ. *l. defuncta. ff. de usufruct. & appositissimus text. in l. si pendentes in princ. ff. eod. ubi dicitur, quod statim incipiente usufructu fructus etiam prius maturi vel momento extantes cedunt fructuario.* Tum hujusmodi relevamenta in præmium quoddam renovationis fidei & investituræ deberi videntur, nec ad illa tenetur vasallus, nisi dominus velit eum in fidem admittere, quoniam reciproca est obligatio. Igitur non nisi tempore investituræ, datæque & acceptæ fidei cedere ac debitum iri videntur.

50. Contra dicendum est, quoniam hujusmodi relevia sunt fructus civiles seu ficti, qui civiliter producuntur immediatè à jure seu obligatione inducta, sive ex legis, sive ex hominis provisione, *text. in l. si navis. in princ. ibi, non natura provenit, sed jure percipitur. ff. de rei vend. ut pensiones & solaria, & hos fructus Bartol. in l. si. in fi. ff. de jur. fisci. vocat industriales simpliciter: & Bald. in l. si traditio. in fi. C. de act. emp. vocat industrialissimos: sed uterque improprie loquitur, rectius & clarius nuncupassent hos fructus civiles. Naturales * autem sunt qui immediatè producuntur à re seu materia rei corporalis, sive mobilis, sive immobilis, ut pecudum partus, & fruges: & hi fructus si non requirant notabilem hominis industriam, dicuntur simpliciter naturales: si requirunt magnam industriam, vel impensam, dicuntur industriales: & sunt nomina magistralia, non à lege, sed à doctoribus imposita, causa facilioris doctrinæ. *Vide plene per glo. Bart. & alias, in l. ex diverso. ff. de rei vend. per eam. in c. gravis de restitu. spoliat. Bald. in l. 1. de fructibus. & lic. empen. in l. 1. Cod. de usur. & fruct. lega. Aret. in consil. 59. col. 1.* Et licet fructus civiles proprie non dicantur fructus rei, sed potius obventiones, quia non ex ipso corpore, sed ex alia causa proveniunt, inquit Iuriconsultus, *in l. usura pecunia. ff. de verb. signific. & laud. Alexand. in l. divortio. in princ. col. 9. versic. puto tamen. ff. sol. matri.* Tamen generaliter veniunt appellatione fructuum simpliciter, *ut in d. l. si navis. & bonus text. in l. loci corpus. §. 1. ff. si servus vmd. in l. fructus rei. ff. de reg. jur. & fructibus naturalibus æquiparantur. text. in l. prædiorum. in l. usura vicem. ff. de usur. in l. si is qui bona. §. si antiphona. alias si antichresis secundum Alciat. dispunct. lib. 2. c. 3. ff. de pign. in l. apud Iulianum. §. 1. ff. de legat. 1. l. licta. in fi. ff. si cert. per. l. si urbana. ff. de condit. in deb. l. domum. C. de rei vindicat.**

51. Differunt tamen in modo producendi, quia naturales producuntur per separationem à re corporali: ante * enim quam nascantur vel separantur, non proprie fructus, sed pars rei verè & proprie dicuntur. *text. in l. in lege falcidia placuit. ff. ad leg. falcid. in l. fin. §. pen. ff. que in fraud. credit. in l. 1. §. ex hoc rescripto. ff. de ventr. inspici. unde in l. fructus pendentes. ff. de rei vend. verbum, videntur, veritatem & proprietatem designat secundum Angel. ibi inferentem. quod repletio legitime filiorum, quæ debet fieri de substantia bonorum patris tantum, l. scimus. §. repletionem. C. de inoff. testa. potest fieri in fructibus pendentibus, quia verè sunt de substantia fundi, hinc etiam statutum loquens de fructibus, non habet locum in pendentibus. *Albert. in 2. part. statut. qu. 226.* Civiles autem producuntur statim ac incipiunt deberi.*

52. Itaque quod operatur in naturalibus fructibus separatio, hoc * operatur in civilibus obligationis cessio. Et sicut in naturalibus attenditur tempus separationis quantum ad effectum acquisitionis, & sic loquuntur jura pro ratione dubitandi allegata: ita in civilibus attenditur tempus quo incipiunt deberi. Hinc est quod in pensionibus * domum, vel mercibus operarum, quæ tempus successivum habent,

tantur
fructuaris.

Qui fructus naturales & civiles.

* Fructus naturales & civiles qui dicantur.

* Pendendum fructuum naturalium quæ.

* Separationem à re in fructibus naturalibus, correspondet cessio obligationis in civilibus, * Pensiones

* Lege quam in simili.

* De Relevio seu Relevamento, uti ea adqui-

Domum & mercedem operarum inter venditorem & emptorem dividuntur pro rata: & eodem modo inter proprietarium & fructuarium.

& quotidie debentur incipiunt, inspiciuntur temporis rata, ad acquisitionem inter venditorem & emptorem *text. est. & ibi glo. Bart. & omnes faciunt hanc deferentiam in l. Julianus. §. si fructibus. ff. de actio. empt. & pulchre Salic. in l. fructus. C. cod. tit. & ita in effectu distinguit Bart. recte intelligenda. in l. fin. in fi. ff. de jure fisci.* Idem est inter proprietarium & fructuarium, & in aliis casibus. *text. in l. adhuc interesse. §. si operas. ff. de usufr.* Et ita expressim Bald. in c. unico. §. sciendum. de feud. cognitio. in cap. 1. in fin. princip. de pace tenen. in usib. feud. dicens quod fructus naturales pendentes judicantur ut fundus, & sunt ejus pars, & quid immobile: si vero sint separati, statim sunt quid mobile, pensiones autem seu fructus civiles æquiparatur fructibus separatis à solo, si cessit dies pensionis solvendæ: si autem nondum cessit, æquiparatur fructibus pendentes: si pro parte temporis cessit, & pro parte non, judicat de eis pro rata temporis: & nihil posset brevius & verius ad rem adduci.

53. Ex quibus sequitur, quod in fructibus civilibus qui non successivo tempore, sed semel & in momento debentur incipiunt, debet attendi quantum ad effectum acquisitionis, tempus quo semel cæperunt debentur, sed statim quod mortuo vasallo feudum devenit ad heredem collateralem, vel statim quod venditum, vel donatum est, incipiunt debentur, & debentur jura feudalia sive relevamenta, sive quantum simplex vel cum subquinto pretij, & illico eorum obligatio est formata, & cessit, nec reciprocatio obligationis impedit obligationem & actionis hincinde cessionem. *text. in l. Julianus. §. offerri. ff. de actio. empt.* Ex quibus patet dilutio contrariorum, & solutio questionis, quod istorum * jurium obligatio semel & efficaciter fuit domino acquisita, & sic ad eum spectant, & non ad supervenientem usufructuarium, licet tempore usufructus solvantur. Et pariter è converso jura hujusmodi quæ tempore durantis usufructus cedunt, & quovis modo debentur incipiunt, ad fructuarium spectant, quocunque tempore, etiam post usufructum finitum, fiat eorum solutio. Et idem censendum de omnibus reliquis obventionibus fundi dominantis, vel etiam jurisdictionis, alio habente usufructum: quia debet attendi tempus quo ipso jure cedunt, seu debentur incipiunt: quia statim quod cedunt, desinunt esse de corpore seu re principali, *text. in l. pradiis §. ex his §. pater l. questum. §. peto de leg. 3. & sunt tanquam proprietas separata, sicut fructus separati statim sunt corpus mobile & stans per se, ut eleganter inquit Bald. in cap. que in ecclesiis. col. 4. versic. sed statim quaritur. de cons. Phil. Franc. in cap. unico in princ. post Bald. ibi, de eo qui mitt. in possession. caus. rei ser. & in c. locupletari. col. pen. de reg. jur. in 6. Andr. Traquel. in tract. de retract. proximis. §. 1. gloss. 6. num. 10.* Et etiam in simili determinat consuetudo Nivern. ed. tit. §. 58. Et hinc est quod redditus * clericorum & ecclesiarum, quorum dies cessit, non possunt prehendi, nec pignori a iudice seculari, sed bene quoad pensiones quæ nondum cesserunt, sicut & quoad fructus pendentes: quoniam clerici & ecclesie speciali privilegio exempti sunt à jurisdictione seculari quoad bona eorum mobilia, sed non quoad mobilia, secundum ea quæ latè deduxi *suprà in proo. in gloss. 6.* Ille erat antiquus stylus in hoc regno, sed (ut dixi in annotat. ad Alex. cons. lib. 1.) hoc privilegium non concernit nisi mobilia necessaria personæ, usui & conditioni clerici, ut etiam dixi *suprà in stilo Parlamenti Parisiensis & durante me Jordanus Brini. in rep. §. contrahentes in cap. Romana. de fir. compet. in 6.* Et ita tandem constitutionibus regis statutum fuit, propter nimium luxum & abusum ecclesiasticorum.

* Releva, seu relevamenta quando pertinent ad proprietarium vel ad fructuarium.

* Clericorum & ecclesiarum redditus, pensiones, & mobilia quemadmodum possunt prehendi & pignori per iudicem.

* Quarta questio de commissio & pœna rei

54. QUANTO * ulterius quæro, quid de commissio rei feudalis, vel emphyteuticæ, aut censualis, à fundo dominantis dependentis, contingente tempore usufructus, ut quia vasallus abnegavit dominum &

convictus fuit, vel emphyteuta, aut censuarius non solverunt per tres annos, cum lege contractus cautum esset, rem hoc casu committendam, vel concessio facta erat ad certa tempora, vel generationes quæ finitæ sunt. Quod istud commissum cedat & acquiratur usufructuario, faciunt Primò, quæ supra in duabus proximis q. adducta sunt, & conclusa pro eo. Secundò facit. *l. usufructu. legato. §. 1. ff. de usufruct.* ubi per verba universalialia dicit text. quod quicumque rei redditus est, quæque obventiones sunt, ad fructuarium pertinent: unde infert, quod si ex causa damni infertur in possessionem vicinarum ædium ex primo decreto missus sit, & adhuc perseveretur, non caveri poterit ex secundo decreto jure domini possidere eas ædes: & sic jure proprietatis sibi & non proprietario acquiruntur, nec finito usufructu eas restituet. Et sic patet quod omnia lucra nedum profectitia ex re provenientia, sed etiam adventitia aliunde, extra rem obventionia, cedunt fructuario, non per modum usufructus, sed per modum proprietatis inseparabilis, *ut ibi dicit Bald.*

55. Tam n veritas * est, hujusmodi commissum cedere & acquiri proprietario, quia istud commissum venit jure consolidationis, & nihil aliud est quam concessionis feudalis emphyteuticæ, vel censualis extinctio, & utilis domini revertio, & consolidatio cum directo. Et sic necesse est quod proprietati ipsi acquiratur, & non fructuario. *& ita tenent Oldrad. in q. 239 super eod. Ioann. And. in addi. specul. tit. de locato. §. nunc aliqua. versic. 93. Alberic. in l. usufr. legato. ff. de usufr. & in rub. C. de usufr. Paul. in l. 2. C. eod. Guid. Pap. decis. Delphin. 477. respon. 3. Inson in l. fin. col. 10. q. 3. in fi. nu. 45. C. de jure emphyt. Nicol. Boer. in consue. Bisturi. de cons. feud. §. 9. in fin. Guilel. Bened. in resp. in e. Raynutus. in verb. cetera bona. num. 33. in fi. de testa. & dicitur in §. 20. gloss. 1. quest. 4. cum seq.* Nec obstat in præcedentibus quæ adducta pro fructuariis, quia procedunt in commodis & obventionibus, quæ vice fructuum fundi dominantis censentur, & quæ verè sunt ejus fructus civiles. Sed istud commissum nullo modo est, nec potest ceteri esse in fructu: hæc enim res commissæ tempore primæ concessionis in fundum, censum, vel emphyteusim, fuit pars fundi dominantis plenè, & omni respectu, & post concessionem remansit adhuc ejus pars respectu directi domini: & tempore revertionis & commissi redintegratur solum respectu domini utilis, quod ad sua initia, & primordiale statum revertitur: & sic non dicitur de novo acquiri: sed in antiquam causam restitui & uniri.

56. Res enim consolidata * unitur essentia & substantia rei cui consolidatur, & una & eadem res cum illa efficitur. *§. si. in fin. de usufr.* ibi, *quæ res consolidatio appellatur.* igitur, impossibile est quod sit vel censetur in fructu, cum sit res ipsa: fructus autem semper est accessio distincta à re, ex qua, vel propter quam proceditur, *text. in d. l. usufr. legato. in l. item si fundi. in princ. & per tot. tit. ff. de usufr. l. si aliena. in fin. ff. de usucapio.* Tum jus utendi fruendi nunquam absorbet ipsam rei substantiam: sed illa semper debet manere salva & integra ipsi proprietario, patet vel ex ipsa diffinitione usufructus, *l. 1. ff. de usufr.* sed si jus usufructus extenderetur ad lucranda hujusmodi commissæ, non remaneret substantia & proprietate rei salva & integra domino, sed partem auferret & retineret fructuarium, quod esset absurdissimum: quoniam hæc res quæ committuntur, sunt de substantia & proprietate fundi dominantis, & sunt pars directi domini ipsius fundi.

57. Ad * d. l. usufructu legato. miratus sum doctores dicere illam multum obitare, & ad ejus solutionem anxie laborasse: mihi videtur nullo modo obitare. Tum primò, quia illa domus per secundum decretum adjudicata, non erat pars fundi in quo habebatur usufructus, nec de ejus substantia, nec illi unitur nec consolidatur: sed erat & remaneat res prorsus separata, & sic patet illam legem nihil habere commune cum

feudalis, emphyteuticæ, vel censualis, utrum cedat fructuario, an vero proprietario.

* Quæ consolidantur, cedunt proprietario quoad proprietatem, ut hic fructuario quoad usufructum, ut questio 5. numero 62.

* Consolidatum essentia rei unitur.

* Verus intellectus. l. usufr. legato. ff. de usufructu.

commisso rei de qua agimus, & hæc vera & concludens solutio. Tum secundo, quia in d. l. illa domus non committitur virtute proprietatis seu directi domini, nec in vim legis feudalis vel emphyteuticæ, aut alterius juris existentis in proprietate domini, ut in casu nostro: sed ex causa prorsus extrinseca, & nullo modo dominium vel proprietatem rei concernente, sed solum personam fructuarii concernente, videlicet contumaciam in eum factam à non cavente de damno infecto. Igitur nihil mirum si ibi nihil proprietario acquiritur, sed totum soli fructuario cedat: hic vero fit è converso, quum simus in casu opposito, debet id operari quod propositum in proposito operatur. *l. fin. §. si. ff. de legat. 3. l. & si contra tabulas. ff. de vulg. & pupil. cum vulg.* hanc tamen solutionem magis ad differentiam ostendendum, & elevandum contrarium, quam ad solvendum adduco.

58. Tum tertio, quia illa domus non est, nec censeri potest fructus rei usufructus, & in hoc fuerunt decepti doctores ad pauca advertentes, dum putant versic. unde etiam in illa l. esse illationem ex vi dicti præcedentis, & ejus exemplum: quod est falsum, sed est alia sententia, eidem (brevitatis causa) continuato sermone inserta. Patet, quia illa domus non ex virtute usufructus, nec ex aliqua ejus potestate, adjudicatur fructuario, sed virtute sententiæ seu secundi decreti & edicti prætorii, fundati non in iuribus usufruct. nec in iuribus proprietatis, sed in sola contumacia non caventis à fructuario admissa, & quæ solum fructuarii personam concernit. Et sic illa adjudicatio non potest dici, nec censeri, fructus rei, vel usufructus, nec naturalis, nec civilis, quum à re vel usufructu nullo modo dependeat, nec ullum respectum habeat: sed dicitur poena & pensatio contumaciæ factæ adversus fructuarium, & sic non potest esse ille versic. exemplum, nec illatum primi vel secundi responsi illius legis: & nihil facit ad propositum nostræ quæstionis: sed est prorsus quod dicunt *à fortiori*. & hæc est propria & punctualis solutio. Idemque foret è converso, si ipse proprietorius contra dominum vicinarum ædium cavere sibi damni infecti nomine postulasset: & contra nolentem in possessionem missus, tandem ex secundo decreto ejus ædes obtinisset, quod potest, *ut in l. domini infecti, l. in princ. ff. l. inter fructuarium. ff. de dam. infect.* quia tunc * soli proprietario illæ ædes acquirerentur, ut poena contumaciæ, non ut fructus vel redditus qualiscunque rei suæ. Ideoque nec fructuarius hoc casu in illis ædibus quicquam, nec etiam usumfructum habebit.

59. Simile est in *l. item apud Labonem. §. si usumfructum. cum §. seq. ff. de injur.* ubi dicitur quod ex injuria facta servo, in quo alius habet usumfructum, non queritur actio injuriarum fructuario, nec inde capiet aliquod commodum: sed soli proprietario, nisi injuria specialiter in contumeliam fructuarii esset facta. Ratio, quia hujusmodi actio non est in aliquo fructu rei sed in solius personalis injuriæ reparationem.

Aliud simile in *l. utrum auctem in si. cum l. seq. ff. de pet. hered.* ubi licet bonæ fidei possessor alienæ hæreditatis teneatur, quatenus locupletior est, ad pretium rerum hæreditariarum quas bona fide vendidit, & etiam ad poenas, lucra, & accessiones, quas intuitu venditionis vel pretii rerum hæreditariarum consecutus est: tamen non tenetur restituere poenam ex eo commissam: quod ab alia violenter dejectus est, vel quod adversarius die dicta in jus non stetit, propterea quod hæc accessio nihil habet commune cum ipsa hæreditate, nec est de fructibus seu obventionibus illius, sed pensatio personalis injuriæ, ubi per Bart. Ang. & omnes.

Item creditor pignoratitius, vel emptor rei redhibitoris, tenetur in sortem computare, vel restituere poenam quam consecutus est propter delictum commissum in rem ipsam: sed non quod consecutus est, propter delictum commissum in personam suam occasione rei, *ut est bonus text. in l. bovem. §. si quis servum. ff. de adili. edict. in*

l. si pignori. in princ. ff. de pignorat. actio. tradit Bart. in d. l. si pignori. & in l. prætori ait. §. de fructibus. ff. de bon. aucto. judi. possid. seq. Ioan. Ana. in c. 1. col. 1. in not. 2. de usur.

60. Ex prædictis liquet dom. Guill. Benedic. *in rep. o.*

Raynusius, in verb. cetera bona. num. 20. dum copiose studet iudicio lapsus, cum dixit, thesaurum * inventum in fundo, in quo alius habet usumfructum, spectare ad fructuarium quoad usum quandiu vivet, & usufructu finito cum fundo restituendum proprietario, quod est erroneum: quia ommissa media parte thesauri, quæ absque dubio cedit fortunato inventori, altera media soli domino semper cedit, nec est dubium quin solius domini prædii sit. Hæc sunt verba *text. in l. si is qui §. si communis servus. ff. de acqui. rer. dom.* quod autem non spectet ad fructuarium etiam quoad usum tantum pendente usufructu, probo, quia thesaurus nullo modo est fructus fundi, nec naturalis nec civilis, *text. in d. l. divortio. §. si fundum, in fin.* nec est etiam pars vel portio aliqualis fundi, sed res prorsus separata, nihil cum fundo habens commune. *text. in l. 3. §. Neratius. ff. de acqui. vel amitt. poss.* Et sic usufructus qui habetur in fundo, non potest extendi ad thesaurum in eo inventum. Igitur fructuarius nec dominium, nec usumfructum habebit in thesauro seu ejus media, sed statim liberè & pleno jure cedit soli proprietario, *per d. §. si servus communis.* Et quod nullo modo cedat lucro fructuarii, tenet Oldradus *q. 239. super eo. in fin.* Nec obstat quod secundum opinionem. glo. Bart. Bald. quæ vera est in *d. §. si fundum*) maritus, quandiu durat matrimonium, habebit mediam illam thesauri in fundo dotali inventi, quia maritus de jure, fundi dotalis est dominus, licet ad tempus & revocabiliter: & sic pro tempore sui domini, suum efficitur dominium illius thesauri, & finitur finito dominio fundi, *ut habetur in d. §. si fundum, longè aliud in fructuario, ut satis deductum est*

61. His adde quæ dicam *infra §. 55. glo. si. in si.* & quæ dixi ad Philip. Dec. *conf. 160.* corrigendo illud consilium. Ex quibus etiam patet falsam esse illam solutionem (ut cæteras quæ ad rem nostram non pertinent omittam) in qua sistit Guid. Papæ *in dict. q. 477.* & quam dominus Andr. Tiraq. (virzate nostra doctissimus, suæque Pictaviæ eximium decus, *in repet. l. si nunquam in verb. revertatur. num. 322.*) ponit pro 47. discrimine inter ea quæ ipso jure quæve per sententiam fiunt: dum dicunt, rem emphyteuticam aut feudalem cadentem in commissum ipso jure, domino proprietario cedere, *ut in q. nostra*; sin per sententiam fructuario domini directi acquiri, *ut in d. l. usufructu.* quod est erroneum: sequeretur enim primo, quod regulariter commissum feudi acquireretur fructuario, attento quod regulariter feudum non committitur ipso jure, sed demum per sententiam, *ut in consil. Loth. de feud. sine culp. non amitt. c. 1. & quo tempore miles. c. 3. not. glo. in c. imperialem. §. calidis. verb. revertatur. & ibi Bal. Alvarez. & omnes de prohibi. feud. ali. per federic. in nob. feud. & dicemus in §. 30. quæst. 6.* Secundò, quod si per statutum certa poena ipso jure committeretur in non caventem de damno infecto, vel in violentum expulsorem, quod talis poena non cederet fructuario denegationem cautionis, vel expulsionem passò, sed proprietario: quorum utrumque falsum & absurdum esse patet per prædicta. Itaque stat conclusio, quod sive * ipso jure, sive per sententiam, prædium clientelarium, censuale vel emphyteuticum committatur: & directo dominio consolidetur, non fructuario, sed proprietario fundi dominantis acquiratur, & ita ultra adducta *sup. cod. num. 55.* expresse determinat Oldrad. *in consil. 148. quidam comes in q. 1.* Quo magis miratus sum Andream Tiraquellum virum diligentissimum, in ampliori sua editione repetitionis *l. si nunquam C. de revoc. dona. facta anno sesquimillesimo quinquagesimo secundo in verb. revertatur. in § 1. distinctione,* eandem errorem secutum esse post 14. annos. Qui error ille fuerat à nobis consutatus in prima horum editione facta anno

* Fructuarius nihil habet in thesauro invento in fundo serviente sine fructuario.

* Poena commissæ in feudis quibus cedat.

* Quæ ipso jure vel per sententiam censuaria vel emphyteutica committuntur, soli proprietatis domino sive directo adquiruntur non fructuario.

selequimillesimo trigesimo octavo. Et insuper magis miror eum in suam sententiam citasse Oldrad. lo. Andr. & Jasonem: qui omnes in locis per eum allegatis tenent sententiam nostram, ut sup. eadem glo. num. 55.

62 QUINTO* juxta hæc quæro, nunquid saltem fructuarius debeat habere usumfructum fundi consolidati, quando durat usumfructus? Videtur quod non, per text. in l. item si fundi §. sed si insula, ff. de usufr. ubi dicitur fructuarius non habere usumfructum in insula juxta fundum in flumine nata, sed quod est proprium & separatim prædium, soli proprietati accedens, sed hoc non obstat, quia talis insula non est pars primi fundi, nec in ejus fructibus vel pertinentiis, ut ibi dicitur. At fortius urget quod subjungit text. in si. d. §. ubi latet incrementum, usumfructum augeri: ubi autem apparet separatim, fructuario non accedere: sed nec hoc obstat, quia licet incrementum commissi, non sit successivum nec latens, sed momentaneum & apparens, tamen non est separatim sed consolidatum & unitum in unam & eandem rem cum fundo dominantis, ut diximus: & hac ratione concludo, quod in unito & consolidato fundo, fructuarius habebit usumfructum. Ita decidit Oldrad. in d. q. 239. col. fin. Ioan. Andr. in d. add. Speculat. de loca §. nunc aliqua. versic. 39. Paul. in d. l. 2. C. de usufruct. Guil. in d. cap. Raynnt. verb. cetera bona. nu. 33. & hac eadem ratione sicut augmentum alluvionis* accedit proprietario, quoad proprietatem & usufructuario quoad usumfructum, d. l. item si fundi: ita etiam creditori accedit quo ad hypothecam, l. si fundus, in princ. de pignoris, & fundo dominantis quoad jus servitutis, l. hoc jure §. 1. ff. de aqua quoti. & asti. & nos. gloss. in d. l. si fundus, in princip.

63 Facit quod augmentum accedens per modum unionis, & eandem rem constituens omnes qualitates & conditiones rei cui unitur suscipit, & omnino judicatur sicut eadem res, per text. l. inter focerum §. cum inter. ubi, nec separabitur portio dotis qua est data additamenti causa. ff. de pact. dotal. in l. etiam. C. de jure dot. ubi per doctores, & in pluribus concordant. cum ulatis per dom. Andr. Tiraq. in reper. l. si unquam, in verb. donat. largitus nu. 281. in fin. in 1. editione facta per eum ante annum 1530. & ultra eum copiosissime & eleganter tractant Franc. Curt. senior. in consi. 56. super eo. col. 4. §. 9. & Alber. Bru. in tract. de augmen. in concl. §. col. 27. cū pluribus seq. Adde quod pro conclusione hujus & præcedentis quæstionis optime facit Arboribus in princ. ff. de usufructu, quæ doctores non allegat, ubi deciditur, quod si grandes arbores sylvæ non cædunt vi ventorum evellantur, vel deiciantur, illæ arbores non cedent usufructuario sylvæ, sed proprietario: tamen in illis fructuarius habebit suum usumfructum: alioquin, ut inquit text. contingere posse omnes arbores auferre fructuarius. Et pariter in præsentis aliter diceremus, contingere posse fructuarius omnia prædia à fundo dominantis dependentia auferre, & non integram rei substantiam, sed mutilam & omnibus suis membris truncatam proprietatem restitvere. Igitur commissi cedunt proprietati quoad dominium: & usufructui, quoad usumfructum.

64 Conclusionem hujus quæstionis. amplio primò, nedum si fundus, vel subfeudum quod cecidit in commissum, uniat, & incorporatur fundo fructili: sed etiam si per se seorsim & separatim teneatur: non enim tenetur dominus subfeudum ad se jure commissi reversum, unire dominio feudi sui dominantis, nec ad hoc cogi potest à patrono superiori, ut plenè dicemus inf. §. 20. gloss. 1. quæst. 12. Et nihilominus fructuarius loci dominantis, in tali subfeudo habebit usumfructum, quia factis est quod dependet à re fructili, & ejus occasione revertitur. Quemadmodum in proceris arboribus vi ventorum evulsus habet usum fructum consequitivum, ut nuper diximus, quanquam illæ non remaneant pars fundi sed efficiantur quid mobile & prorsus separatim. ut sup. ead. glo. 1. q. 5. ad fin. Ex quibus patet quod conclusio quæstionis nostræ multò fortius habet locum in sub-

feudo vel emphyteusi, quæ non cadit in commissum, sed propria sua natura finitur, quia tunc ipso jure sine hominis ministerio consolidatur, ut plenè dicemus, inf. eod. §. 43. q. fin.

65 Nunc conclusionem quæstionis nostræ limitò primò procedere in commissio aut alia reversione proveniente immediatè & præcisè ex natura feudi, census vel emphyteusis, & ex veteri potentia causæ obligativæ sive necessariæ, inexistenti fundo dominantis ante constitutionem usumfructus, ex lege consuetudinis vel contractus: ita quod d tempore constituti usumfructus, fundus dominans habebat implicitum statum ad ineremeta hujusmodi commissorum, & sic accessione commissorum non videtur esse in alio statu, nec in alia causa. l. fin. ff. si ex naturali causa agat. & (ut ibi not. doctores) quædo illud quod erat in potentia deducitur ad actum, non dicitur esse quid novum: sed (ut scitè & eleganter inquit Bald. de feud. march. ducas. & comitat. in princip.) non censetur ex hoc novum dominium acquisitum, sed fertilior est annuus secus si aliunde, vel ex causa voluntaria committerentur, vel reunirentur prædia, ut si dominus emeret subfeudum, vel emphyteuticum aut censuarium prædium, vel sibi donarentur vel legarentur ab utili domino: quia tunc dico quod soli directo domino cederent, nec fructuarius in his haberet usumfructum, nec aliquid aliud commodum.

66 Ratio, quia ista accessio* est extra veterem & præexistentem causam, & jus fundi dominantis: quemadmodum si dominus nova quædam jura acquirat fundo, vel alia prædia ei uniat ad constituendum eundem fundum, quod potest, ut in l. quædam rer. natura. §. si quis post. ff. de legat. 1. in l. locum ff. de verb. signific. cum similibus. vel si non alluvione, sed fluminis impetu pars alieni fundi adjiciatur, & tanto tempore hæreat ut coalescat, §. præterea quod per alluvionem inf. de re. divis. d. l. item si fundi. circa med. ff. de usufructu. His enim & similibus casibus, soli proprietario accedere & prodesse puto, & non fructuario: quia ista adveniunt prorsus ex nova causa, & sic non augent usumfructum, qui debet contineri limitibus, actu vel potentia habituali inexistentibus tempore suæ constitutionis, per tex. in l. Rustilia Polla. ff. de contrah. emptio. & vendit. tum quia dominus ista non assequitur ut patronus, sed ut quilibet privatus, vel extraneus, & alio jure quàm patronatus, igitur sua pecunia acquisitum, vel beneficium in se collatum, non tenetur communicare fructuario, per text. optimum & clarè probantem in l. si vero §. item quidquid. ff. solut. matri.

67 Sublimito, nisi etiam fructuarius contribuere in pretio pro rata augendi usumfructus, vel nisi etiam ejus gratia & contemplatione fieret donatio vel legatum. per text. in l. hinc quaritur. §. potest. ff. de pecun. in l. profectitia. in princip. ff. de jure dot. in l. facta. §. si heredes ante. in si. ff. ad Trebellian. in l. sed si plures. §. in arrogato. ff. de vulg. & pupillari substi. ut plene per scribentes & in terminis usufructuarii, text. in l. sed & si quid ff. de usufructu. Posset secundò sublimitari, quando dominus feudum per vassallum extraneo venditum retinet pro pretio ex prærogativa feudali. sed de hoc dicam inf. §. 20. Sed quid est castrum, cui annexum tetritorium cum mero mixto imperio & jurisdictione, & confiscationes spectant ad dominum castri & jurisdictionis.

68 Citra controversiam est, multas & confiscationes bonorum esse fructus & redditus jurisdictionis. ut tenet Bar. in l. fin. ff. solut. matri. per c. univ. que sunt regal. in usib. feud. & omnes doctores seq. in d. l. si. & in l. divorzio. §. si vir in fundo. ff. solut. matri. Bald. in l. 1. col. 3. C. de fruct. & lic. impens. Bald. Paul. in l. 2. C. de Episc. audi. Et sic debent pertinere ad habentem tempore sententiæ vel condemnationis, usumfructum castri & jurisdictionis, vel etiam usumfruct. imperii & jurisdictionis tantum. Et quod pænz gabellarum & aliarum obventiones sint ipsius gabellarii, quamvis non sit expressum, tenet Syn. in l. creditor. in princ. per illum tex. ff. de actio. empti. & ibi Bald. & Alexander

*Quinta quæstio, utrū ususfructus fundi consolidati cedat fructuario quædo durat usufructus

*Alluvione quæ accrescent, quemadmodum proprietario, fructuario & hypothecario creditori, & fundo dominantis proficit Augmentum in unitate rei.

*Distinguitur an ex causa in existenti an ex accidentali accedat.

*Accessiones novæ fundi veteris & præexistentem causam & jus fundi dominantis soli proprietario adquiruntur exceptis duobus casibus, de quibus inf.

*Multas & confiscationes & reliqui fructus jurisdictionis quibus cedant.

& Alexan. in addit. ad Bart. idem Bald. in c. 1. §. sciendum de feud. cognitio. in usib. feudorum, in l. si quis C. de velligal. & communi. & in l. 1. C. de fruct. & lit. impens. in l. edito. l. si advers. fise. Joan. de Anan. in cap. ultimo col. 5. verbo ex predictis, extra de malefic. Paul. Castrens. in d. l. creditor, in princip. & bene. quamvis contrarium teneat Angel. Perus. in l. si quis id quod ff. de jurisdic. omni judic. Imo etiam actio ad pœnam semel quaesita durat post tempus locationis. l. prator. ait §. si etiam & ibi Bald. ff. de edend. Franc. Lucam in tract. de privilegio fise in 4. quæsto quæst. 48. Joan. Amic. consil. 110. col. ult. & an tempus delicti inspiciatur, dixi in annot. ad Phil. Deci. cons. 4. col. 2. nec dubium est, quin multæ & confiscationes mobilium perpetuè cedant fructuario: sed non leve dubium est de confiscatione bonorum * immobilium. Quidam enim tenent quod acquiruntur domino quoad proprietatem & dominium: & fructuario quoad usumfructum quandiu durabit ususfructus. Ita Alberic. in usufructu legato, post Jacobum Roveum, ff. de usufr. & in l. si vero col. 2. ff. solus. matrimo. Bald. in l. fin. ff. eod. tit. reddens rationem quia aliter finito usufructu non restitueretur integrum territorium. Et pro eis videtur facere l. arboribus, in princip. ff. de usufruct. in ratione sui, dum habet pro absurdo, si contingeret fructuarium auferre omnes grandes arbores vi ventorum evulsas. Et ita de facto consului contra parentem habentem custodiam liberorum, de quo infra tit. 2. & multi subscripserunt, facis l. fundus. ff. de fundo. dotati gloss. in l. si legato. ff. de jur. dot. Alii autem, ut Bart. Paul. in d. l. fin. & sepe omnes scribentes in d. §. si vir in fundo. ff. solus. matrimo. tenent quod in totum & perpetuè pleno jure cedunt fructuario: & est receptior opinio, sequentes Jacob. de S. Georg. in investit. feud. verbo de castro. rub. mont. col. 2. verbo, quæro etiam mulier. Ad rationem Baldi in d. l. fin. subtiliter respondet ibi Paul. quod imò restituet integrum territorium, quia non diminuit in aliquo quantum ad jurisdictionem Adde quod hoc casu subjectum usufructus est ipsa jurisdictio, cujus substantia salva semper & integra remanet, quamvis proprietates bonorum immobilium, quæ subsunt jurisdictioni, acquiratur fructuario vel alii cuicumque, ergo nullum videtur inconveniens, ex quo (ut in confesso est) hujusmodi confiscationes, quæ fiunt virtute jurisdictionis, sunt simpliciter in fructu jurisdictionis. Sed si hoc est verum, sequitur quod ad fructuarium nedum spectabunt prædia confiscata, quæ non recognoscebantur à domino castri jure feudi, vel aliàs ratione domini directi, sed solum ratione simplicis jurisdictionis: Sed etiam quod feuda ipsa, & emphyteutica & censualia prædia subditorum castri, quæ recognoscuntur à domino ratione proprietatis & directi domini penes eum existentis, si virtute jurisdictionis propter delictum confiscantur, acquiruntur fructuario, nedum quoad usumfructum, sed quoad dominium, & in perpetuum: & esset magna & secunda limitatio ad præcedentium quæstionum conclusionem.

69 Et si cui videtur esse repugnans resolutionibus prædictis, hunc fructuarium per hanc viam auferre partem immobilium, quæ sunt de proprietate & directo domino castri in quo habet usumfructum: posset responderi, quod præcedentia loquuntur in commissis, quæ fiunt ex vi legis feudi vel domini directi & fiunt domino tanquam domino feudali vel directo, sive fiant ipso jure, sive per sententiam mediante jurisdictione ipsiusmet domini, vel alterius judicis, non curo: modò ex vi, & natura legis contractus. Sed nunc loquimur in commissis, quæ fiunt virtute solius jurisdictionis & juris communis, puta in pœnam alicujus delicti communis, quæ possunt adjudicari per alium quàm per dominum feudi, si alius haberet ibi merum imperium & jurisdictionem, & tunc non spectarent ad dominum directum. Et sic in hoc casu non cedunt hujusmodi commissis domino, ut domino directo prædiorum confiscatorum, sed ut judi-

ci, & ut domino jurisdictionis; proprietates autem seu directum dominium prædiorum territorii, & jurisdictione ejusdem territorii, nihil habent commune: & ita punctualiter distinguit & decidit Oldrad. si subtiliter perpendatur, in consil. 148. quidam comes. Latius hinc inde disputerem & resolverem, sed ne nimium me transiliam, hanc quæstionem reservo in decedibus & centuriis meis, ubi liberè, vel non petita venia licebit excurrere, si quando detur otium.

70 Sexto pro complemento copiosæ hujus materie circa fructuarios, quæro, * si vassallus efficitur fructuarium feudi dominantis, utrum teneatur pendente usufructu ad clientelaria obsequia? Prima facie negandum videbatur: sed ex multis compendiosè deductis, supra eodem, quæstione prima, dicendum est, quod quoniam jus dominicum in se, & ejus virtus honorifica non est in fructu, ad hoc ut alii competat quàm vero patrono: sed bene jura utilia, ut ibi diximus, numero 19. & 22. Unde quocumque modo feudum fructuarium aperitur durante usufructu, vel prius apertum sit, sive ex persona vassalli, sive ex persona domini mutata, tenetur fructuarium ejus feudi nomine fidelitatem præstare proprietario, sicut quilibet alius vassallus. Verum est quod ad nulla jura utilia, puta relevia tenebitur: sed illa lucratur, & sibi compensat pro aperturis accedentibus tempore usufructus: unde nisi fidem præstiterit, poterit proprietarius illud feudum prehendere & redigere ad manum suam.

Sed cujus erunt fructus durante prehensione & usufructu? Videretur quod fructuarii, per nos. supra eadem gloss. quæstione secunda. Contra dicendum est, quia fructuarium hos fructus sua culpa amittit, unde non debet jure usufructus eos recipere. Tum ne impudè liceat dominum, & legem feudi offendere. Tum quia meretur privari usufructu fructuum illius rei, qua abutitur dominum contemnendo, per nos. supra eadem gloss. quæst. 2. num. 46. & 47. Similiter si negaverit se tenere à proprietario in feudum, & convictus fuerit, cadit in commissum: nedum quoad proprietatem, sed etiam quoad usumfructum, quem retinere non potest in re in qua deliquit, & abusus est. Idem dicendum in muliere vidua, jure dotali possidente feudum dominans, quia non est aliud quàm usufructuaria, de quo tamen dicendum ut infra §. 136. Secus in marito possidente, vel acquirente feuda moventia à propriis uxoris, quia magis * domini vicem quàm fructuarii gerit, ut not. infra §. 108. quod est limitandum in multis casibus, ut ibi scriptum.

Idem eadem ratione in tutore: quia licet teneatur in accepta referre omnia jura utilia à se debita: tamen interim non præstat clientelaria obsequia. Et hoc si solus sit tutor: quoniam si habeat contutorem, à quo non sit remota administratio feudi dominantis, puto, quod is ab eo exigere poterit clientelaria obsequia, & horum defectu manum injicere, & fructus pupillo acquirere: imo etiam si pupillus indigeat, poterit statim exigere jura utilia, vel retractu feudali uti ad commodum pupilli. Et idem in similibus, ut ad alia transeam.

71 Redeundo ad text. Quæro septimò, an habeat locum in * domino feudali pro parte? Dicendum quod sic: pro parte scilicet dominica, quam in feudo dominantis, & in jure feudali habet: pro cuius rata potest irrequisitis vel invitis condominis prehendere feudum serviens, & fructus partis ræ præhensæ suos facere, & cæteris feudalibus uti juribus, ut probatur in l. communis libertus. ff. de in jus vocati, ubi etiam in pœnalibus & odiosis appellatione patroni, venit patronus liberti cum pluribus comparationis communis. Et in comunibus pluribus ut singulis, quod est mihi cum alio * commune, dicitur meum, etiam verè & proprie loquendo, ut tenet Areti. in l. servi electione, §. Labeo. ff. de legat. 1. per text. in l. illud. ff. de rit. sup. reprobatur opinio Jaboleni, qui dixerat libertam communem non proprie dici suam

* Confiscationes bonorum immobilium cui cedant.

* Fructuarium feudi utrum teneatur pendente usufructu præstare clientelaria obsequia.

* Maritus magis domini vicem quàm fructuarii gerit.

* Dominus feudalis pro parte; utrum possit irrequisitis condominis invitis prehendere feudum serviens, & fructus partis ræ præhensæ suos facere & cæteris feudalibus uti juribus. * An quod commune est, dicatur proprie nostrum.

text. in l. pupillus, in fin. ff. de verborum signif. quia si verbum suum de propria significatione solum in totius rei dominio verificaretur, non esset ambiguum: quia ubi constat de certa & propria significatione verbi, nulla est ambiguitas, l. ille aut ille. §. cum in verbis, l. non aliter in princ. ff. de legat. 3. alius testis in l. 2. in princ. ff. de cond. instit. ubi conditio si meus erit, quæ verè & propriè tantum impletur l. qui heredi, in princ. l. Mevius. ff. de cond. & demon. verificatur, si in parte sit meus, ergo verè & propriè dicitur meus. Et licet receptor opinio gloss. in l. id quod nostrum ff. de regul. jur. & Deci. ibi. & in cap. ratio, de praben. Jason. Sexi. & fere omnium in d. §. Labeo. l. §. ff. de legat. 1. sit, quod simpliciter loquendo commune non dicatur propriè meum, sed solum largè & impropiè: tamen omnes conveniunt, quòd ubi agitur tantum de dispositione partis meæ, tunc quod commune est, dicitur meum, etiam in statutis & aliis dispositionibus, quantumcunque stricti juris, ut tenent, Bald. Angel. Saly. Alexand. Jason. in l. 1. col. 1. C. qui testam. facere possunt & ibi Philip. Cornuus dicens, quòd res communis respectu partis meæ, verè & propriè est res mea. Paul. Castr. in cons. 221. in hoc passim. vol. 1.

An autem posset patronus invitis, vel invito emptore, totum vel partem feudi retinere ex prerogativa feudali, dicam infra §. 20. gloss. 1. quæst. 6. & 7.

Adverte tamen diligenter ad id, quòd dixi, unum plurium patronorum pro parte sua tantum posse prehendere, hoc est sane intelligendum, nolentibus vel prohibentibus aliis patronis: quoniam in * dubio unus hæredum potest manum injicere toti feudo vice omnium, & omnibus pro rata fructus acquirere, l. heredes, §. si unus. ff. famil. heres. cund. sicut potest nomine omnium investire, & jura recipere, ut infra eadem gloss. in fin. sicut & totum fundum concutere vel inhabitare. Bald. l. si duo. ff. d. acquir. vel amitt. hered. & quæcunque sint administrationis vel usus destinati, & maxime si habet majorem partem. Hinc est quòd consuetudines hujus regni crebrius hoc deferunt primogenito qui hæc jura in solidum exercendo tanquam primogenitus, censetur non solum nomine proprio, sed etiam nomine hæredum vel consortium, in quantum eos tangit, & opus est, facere. Nec spectat ad vasallum, inquirere: an * & quod prehendens habent cohæredes & consentes vel non. hoc prius declarare ad validitatem & efficaciam prehensionis; sed vasallo justa offerenti, & ubi de investitura agitur, tenetur hoc declarare.

72 Oñavo quæro, an * procurator domini possit hanc prehensionem feudi facere? & non est dubium quòd sic, ut etiam notat. infra eadem gloss. 3. quæst. 2. quidquid enim procurator, habens sufficiens mandatum, nomine domini faciat, ipse dominus facere censetur, etiam verè & propriè, ut inquit text. in cap. mulieres, in fin. de senten. excommunic. quòd est intelligendum quantum ad validitatem actus, & effectum. text. in l. certe. §. primo, ibi, propriè habere dicor. ff. precario, facis l. offa, in fin. ff. de relig. & sumpt. funer. Et maxime quando est actus ex quo nihil procuratori potest acquiri, ut hic. Ita quòd præbet nudum ministerium facti, quia tunc dicitur potius nuntius quam procurator, l. quod mos. §. procurator, ff. de acquirend. vel amitt. possess. l. 3. in princ. ff. quod vi aut clam. l. qui autem in fin. cum l. seq. ff. de constit. pecun. actus autem qui fit per nuntium vel per procuratorem, cum nudum præstat ministerium, verè & propriè dicitur geri per dominum, ut tenet Bart. in repet. l. si is qui pro emptore, col. 13. num. 29. & 30. & ibi lasov. post eum, col. 65. 66. & 67. nec est opus huc insistere vel distinguere: quia si fictè & impropiè diceretur dominus facere, adhuc sibi liceret per regulam juris communis, qui per alium facit, &c. a qua haud dubiè hæc consuetudo recipit interpretationem. Et sic, sicut dominus potest de novo feuda constituere, & investire per procurato-

rem, cap. 2. §. sed utrum per quas fiat investit. ita & in fidem admittere, & investituram renovare, feudum prehendere, & reliqua omnia feudalia jura exequi. per not. Bald. Alvar. præposit. in cap. unicum quibus modis feudum constituitur potest. Requiritur tamen ante omnia, quòd præcedat, & adsit voluntas domini, sine qua, quantumcunque casus feudi aperti vel commissi contingat, nihil sit nec mutatur in feudo, ut tetigi infra ead. gloss. 3.

An autem generale, an speciale, an singulare, five individuale mandatum domini requiratur in isto procuratore vel nuncio: dicendum, quòd sufficit mandatum generale, aliter non limitatum per ea quæ scriptimus supra ead. gloss. quæst. 1. num. 19. & sequens. quia agitur de simplici administratione, & de utilitate domini: latius & compendiosè in §. 67. infra eod. ubi materia procuratorum in feudalibus, tam ex parte domini, quam ex parte vasalli, latè tractatur. Dixi etiam infra §. 20. gloss. 11. num. 2. & ut in simili dixi in fine quæst. præcedentis, non tenetur initio procurator ostendere procuratorium instrumentum, satis est quòd vasallo justa offerente vel se opponente aut investituram petente doceat de mandato.

73 Nono quæritur de marito, * an possit prehensione feudali uti in vasallos uxoris? quantum ad præsens, breviter dicendum est, quòd sic, & etiam eos in fidem admittere, non tamen simpliciter nomine suo, sed nomine mariti, hoc est tanquam dominus, vel quasi ad causam, & ratione uxoris: Adde quæ tradit domin. Andr. Tiraq. in consuetudine. Picca. sic. de veracit. proximata. §. 10. num. 3. non enim apud nos maritus est dominus propriorum uxoris, (sicut in terminis juris matrimonii constante dominus est dotis,) nec etiam est simplex usufructuarius propriorum: sed est sicut administrator legitimus in rem suam: sicut in terminis juris habetur de patre in adventitiis bonis filii, facit l. fia. C. de bon. qua liberis. Verùm quia quam plurimè & arduæ quæstiones hinc oriuntur, videlicet an ipse maritus solus possit passivè subire fidem & homagium, ut tenet Joan. Faber. §. fuerat. col. 1. vers. sed quid dices. instit. de actio. & commissum sive confiscationem de feudo uxoris: an recipere fidem & jura activè solus, & repudiare vel acceptare solus invita uxore prerogativas feudales, puta feudum à propriis uxoris dependens venditum, retinere pro pretio, vel investire emptorem, & an retentum feudum faciat uxori proprium, an communem jure conquestus, & plura alia, quæ non possunt commodè ab invicem separari, plenè & ordinatè tradam infra §. 107. & 108.

Postremò de tutore * & curatore non ambigitur quin nomine tutorio vel curatorio possint prehensione feudali uti, quum munere fungantur auctoritate publica, ad utilitatem pupillorum vel minorum & similitum, quorum commoda dum legaliter curant, pro dominis habentur. l. qui fundum. §. si tutor. ff. pro empto. Et quòd possint investiri & investire, patet per not. Joan. Fabri in l. sancimus. C. de admitt. tuto. Et maxime in tutore qui habet plenitudinem potestatis, ut not. in l. cum in una §. tutor. ff. de appella. in l. curatorem ff. de auctor. tutor. Idem tamen in quovis alio universali administratore, ut possit etiam, quòd plus est, homagia seu fidelitatem recipere, & investituram renovare, & ita expressim consuluit. Baldus in consilio 376. ex his, libro quinto. In domina Bona de Borbonio vidua comitis Sabaudie, qui in suo testamento reliquerat eam dominam administratricem ac usufructuariam Comitatus Sabaudie, ut posset homagia recipere tanquam administrans, non autem nomine suo tanquam usufructuaria. Tempore Alberic. & Baldi Sabaudia, regio Allobrogum, non erat nisi Comitatus, sed postea per Federicum tertium fuit erecta in ducatum, in persona Amedei primi Sabaudie ducis viri, optimi, timorem & reverentiam Dei habentis, qui relicto ducatu, fastu & deliciis, secedens apud Ripaliam, anachoretæ vitam duxit:

* Pro parte dominus potest toti feudo manum injicere, & quomodo.

Lege an qui preheaderit habeat cohæredes & confortes vel non, & hoc prius declarat, &c.

* Procurator domini utrum possit feudum preheaderi.

* Maritus utrum possit prehensione feudali uti in vasallos uxoris?

* Tutor & curator utrum possint prehensione feudali uti?

davit: donec inficius in Concilio Basileensi in summu pontificem, deposito Eugenio quarto, electus fuit.

Idem dico de custode * nobili, & civili, de quo *infra* cod. §. 32. & *in tit.* 8. ubi plene dicitur. Circa istos administratores plures decidentur quotidianæ quæstiones *infra* in locis opportunis.

74. Demum quæro. Quid de possessore* feudi dominantis?

Et videtur quod absque dubio possit efficaciter uti prehensione feudali in subfeuda aperta, & fructus suos facere, & cætera feudalia jura exigere. Tum quia hujusmodi non sunt actus alienationis, sed administrationis, & conservationis feudi & jurium ejus, & hi actus nedum fieri possunt, sed fieri debent per possessorem, *ut & infra* §. 12. num. 24. Tum quia sunt fructus juris patronatus quod est jus incorporale, annexum feudo dominantis: possessore* autem cujuscunque juris incorporalis, sive jurisdictionis, sive juris præsentandi, sive eligendi, debet hæc jura exercere. Idque ad eum spectat, & non ad proprietarium, ut not. *per Innoc. gloss. & doctores in cap. nihil. cap. querelam de elect. cap. in literis, de restit. spoliat. in cap. consultationibus de jur. patro. not. Bald. in l. certum. C. de rei. vend. in l. ultim. C. de servit. & aqua.* Tum si is qui est in possessione beneficii vel prælaturæ potest efficaciter agere pro juribus illius, nec possunt debitorum refricare defectum tituli, saltem si possessio non sit recens, ut decidit Oldrad. *quæst.* 312. Bald. *in cap. 5. crucis in princ. extra de veserip. Panorm. in cap. nihil col. fin. de election. Joan. Imo. Clement. 1. ut lite pendens. facit quod not. Federi. Sene. in consil. 13. parochianus, & cons. 237. col. 2. & quod not. Joan. Andr. post Vincent. in cap. per venerabilem qui fil. sunt legit. Ubi decidit, quod si Papa committat causam plebano sancti Stephani, & unus est verus prælatus, qui tamen non possidet, & alius est intrusus, sed communi opinione reputatur plebanus, quod intrusus & putativus plebanus, & non verus, cognoscat de causa, & ejus processus tenebit, & non processus veri plebani. Refert & sequitur. Lap. de Castellho. *in allegat. 89. versic. Et quod omnia.* Idem Anto. Butrig. *in d. c. per venerabilem, qui filii sunt legit.* loquens de causa commissa tali Episcopo, ut pendente lite Episcopatus ei intelligatur commissus qui est in possessione dicti Episcopatus, pariter onus decimæ ei qui possidet videtur impositum. Ludovic. Roma. *l. inter quos §. si dominus. ff. de damn. infect.* Hinc in Gallia ab officialibus regiis observatur, ut successor in beneficio non teneatur reliqua decimarum decessoris vel præcedentis possessoris solvere: sed contra eum vel ejus hæredes agendum sit, *ut infra* §. 55. *gloss. 5. in fin. nisi fructus & prædia fuissent ob id prehensa & committariis supposita super illo possessore, quia tunc successor non fiet donatio manus nisi omnia solvendo.* Idem in juribus prophanis, quia si possessore feudi agat consessoria pro servitutibus debitis illi fundo, non tenetur probare se esse dominum fundi, ex quo est possessore, sed satis est quod probet se possessorem, & haberi pro domino, quamvis hujusmodi actio sit talis, ut de se non competat, nisi vero domino. *l. 2. §. hæc autem. ff. si servit. vendicet.* & ita decidit *gloss. quam Bart. & ibi omnes seq. in l. scitis §. sed si quaratur. in verbo quis possessoris, in fin. cod. tit.* Idem tenent Bald. Alexand. *in l. si prius. & ibi Jason col. 8. ff. de operis novi nuntias.* Igitur non videtur dubium quin possessore feudi dominantis possit in judicium & extra uti servitutibus & juribus feudalibus, & aliis debitis fundo à se possessore.*

75. Quinetiam in statutis hæc habent locum: unde decidit Speculator, *in tit. de probat. num. 11. vers. sed pone statutum*, quod si statuto * cavetur, quod de damno in vinei, prædiis vel arboribus credatur juramento domini: quod credendum est juramento possessoris, etiam si non sit dominus, & sequitur Alberic. *in 2. part. statuti quæst. 74.* Et per prædicta, videtur quod licet verba hujus consuetudinis loquantur in do-

mino: quod tamen verificentur etiam in nudo possessore, ex quo non agitur de dominio, nec deducitur nisi incidenter, saltem quod sufficiat eum possidere, & pro domino feudali reputari. *Facit nos. infra* §. 3. *quæst. 4.* Confirmatur in fortiori, quia etiam in concernentibus alienationem proprietatis (earum scilicet rerum quas & ut rectè administrando alienari decebat) valet & ratur est gestum cum putativo hærede & possessore, *text. in l. si Titius ff. pro socio.* quæ generaliter loquitur simpliciter, sive cum clausula quisque in solidum, res cum alio communes cum putativo hærede & possessore vendiderim, etiam si apocha incerti pretii non simpliciter, & seorsum, sed cum clausula quisque in solidum contempta sit, ut latius in *novis intellect. super d. l. si Titius*, dixi: ad quos, ne in parergis nimium remorer, remitto.

In contrarium videtur inconveniens, vasallum teneri per obliquum agnoscere alium quam verum patronum.

76. Et licet non videatur sua interesse, quando non agitur nisi de simplici fidelitatis exhibitione, per *not. infra* §. 60. tamen satis est quod non tenetur homagium facere ei qui non est verus & naturalis patronus: sed merus incubator feudi dominantis. Et quod fortius est, non potest etiam à volente vero domino invitatus alii delegari, *ut infra* cod. *gloss. 3. quæst. 3.* si autem etiam debeatur & petatur relevium, certum est quod verus debitor non tenetur solvere nisi vero creditori. Ita etiam quod possessore hæreditatis defuncti creditoris non tenetur solvere, *l. 1. §. apud Julianum, & ibi Paul. in l. si quis inficiatus. ff. de posuit. l. si debitor. ff. de petis. hered. l. quando ff. de bon. liberior. l. 3. §. cum extaret ff. de carbo. edit. not. Salic. in l. fin. col. 2. & ibi Paul. quæst. 4. C. de petis. heredit.* Plura alia hinc inde latè disputando adduci possent.

77. Sed pro brevi resolutione dicendum, quod quicumque feudi dominantis possessore, scilicet nomine proprio possidens, potest manum injicere, & fructus suos facere, secundum formam hujus §. omnia alia dominicalia jura exercere in subfeuda, sicut verus dominus. Et valet ejus investitura etiam respectu tertii, puta ad hoc, ut incipiat currere annus in retractu proximitatis, ut dixi *infra* §. 173. Et quamvis in alia materia simplex possessore hæreditatis, non semper habeat ex hoc solo fundatam intentionem contra debitores hæreditarios negantes, vel etiam tantum ignorantes actorem esse hæredem, per jura præallegata, quod latius examinabimus *infra* §. 146. ubi tractavi de intellectu *d. l. fin. C. de petis. heredit. & an & quatenus apud nos practicetur:* Tamen in materia feudali, hoc est consuetæ & ordinariæ jurisdictionis, quod alio non concurrente qui patronatum prætendat, non est vasallus levationem manus, vel mancipationem feudi aut investituram petens admissibilis ad ignorandum patronum, sive ad dubitandum an prehensor sit patronus vel non, ut ab eo primitus exigatur probatio: sed tenetur vel expresse agnoscere patronum, vel expresse denegare patronum esse, sub periculo commissi, si per exitum litis actor inveniatur fuisse patronus, *ut infra* §. 43. Et hoc est quod per manus in foro traditur, *qu'il faut avouer ou desavouer*, hoc *

* Advoüer ou desavouer, quid sit.

est, quod oportet vasallum agnoscere, vel abnegare actorem esse patronum, de quo plenius tractabimus *infra* §. 45. §. 60. quod remitto. Et si agnoverit, exit extra periculum, quia fidem & jura ei præstando recuperabit feudum, & liberatur etiam à juribus utilibus ei solutis, erga verum dominum, & patronum, dummodo solvat possessore pacifico, & pro tali reputato, secundum notat. *infra* §. 55. *gloss. 5.* Si verò negaverit, recuperabit quidem feudum cum fructibus per modum provisionis, damnis & impensis reservatis in sine litis. Et tunc, & non prius astringitur actor ad probandum se dominum feudi dominantis, & verum patronum, quod si præliterit, feudum jure commissi ob-

* Costas nobilis & civilis potest feudali prehensione uti.

* Possessor & putativus hæres feudi dominantis utrum possit prehendere subfeuda aperta & fructus suos facere, & cætera feudalia jura exigere.

* Ad possessorem, & non ad proprietarium spectat quoscunque fructus percipere.

* Statutum loquens in domino, verificatur in possessore.

tenebitur fructibus à tempore prehensionis & impensis litis, *ut infra* §. 45. Si verò non probaverit, prehensio declarabitur nulla, & condemnabitur actor in damna, interesse, & impensas rei, qui etiam à conclusionibus actoris absolvetur.

78. Et advertite, quòd quamvis possessori feudi dominantis mota sit ab alio proprietatis quæstio, tamen tunc potest vasallus eidem possessori jura præstare & solvere & liberatur, etiam si prætendens proprietatem verus sit patronus, & evincat possessorem, nec tenebitur vasallus iterum jura præterita præstare vel solvere, sed præteritis fructibus imputantur per prædicta, & ea debet victor recuperare à possessore victo quatenus ad restitutionem fructuum condemnatur, & non aliter. Ad quod optime facit text. in *l. Statu liberi in ceteris*, in *fin. ff. de Statul.* ubi servus liber esse iussus, si hæredi decem dederit, consequitur libertatem solvendo possessori hereditatis, etiam si postea possessor succumbat, & vincatur à vero & legitimo hærede, nec tenebitur iterum solvere, sed victus eam quoque pecuniam cum cæteris victori restituere debet. Bene verum est, quòd tenetur vasallus victori tanquam novo domino adveniendi fidelitatem renovare, juxta formam §. 65. *infra* eod. Et sic tanquam ex nova apertura feudi per mutationem ex parte patroni contingentem facta, non autem tanquam ex antiqua apertura, nec propter jura præterita, si vasallus illa solverit possessori, & ab eo investitus fuerit. Si vero possessori feudi dominantis etiam possessionis intentaretur quæstio, tunc propter incertitudinem possessionis recurrendum esset ad not. *infra* §. 60. Sin verò maluerit vasallus abrogare prehensionem feudi in patronum, recuperabit quidem fructum feudi cum fructibus sub onere commissi, *ut infra* §. 45. & nuper diximus.

79. Sed quid si prehensor non possideat, vel is qui nullo modo locum dominantem possidet, manum feudo injiciat ut dominus feudalis? Hæc quæstio non tam ad hunc, quam ad §. 60. spectat. Dic breviter, quòd in materia prehensionis feudalis ad finem pre-

hensione sive distinctivè, sive provisionaliter, tollendi, nihil consultius quàm possessorem loci dominantis vocare, si quis sit. Aliàs si solus vasallus conqueratur, non curatur an prehensor sit possessor, vel non: imò nec curatur, an sit verus patronus, vel non, nisi casu quo vasallus hoc expressè denegaverit, ut dictum est. Sed si superveniat tertius, dicens se verum patronum, tunc si contendat se etiam in possessione patronatus esse, poterit intentare vel suscipere interdictum *uti possidetis*, contra prehensorem, & tunc inter eos tantum de possessione, vel quasi juris patronatu inquiretur: & vasallus interim levationem manus obtinebit, vel etiam si velit, investietur per manum supremam, secundum not. *infra* §. 60. Si verò tertius ille non differatur prehensorem esse in possessione, & declaret se nolle possessorem impedire, nec manum injiciat feudo, sed tantum controversiam domini & juris inferat in petitorio, tenebitur interim vasallus possessorem agnoscere, nisi malit adhærens vendicanti denegare possessionem in patronum: quod poterit facere sub periculo commissi, ut dictum est, & latius in d. §. 45. Ratio manifesta est quia nullo modo interest vasalli, qui agnoscendo verum possessorem loci dominantis, conservat veram feudalitatem, & semper est, & erit verus antiquus vasallus respectu cujusunque novi possessoris, vel novi domini supervenientis, *ut infra* §. 65. Semper enim manet feudalitas, quando remanet eadem res & dependentia, quia feuda in Gallia magis respiciunt rem quàm personas, ut dicam *infra* eod. *gloss. §. num. 2.* secus si tertius ille prætenderet feudalitatem ratione alterius loci à se possessi, quem verum locum dominantem prætendit. Tunc enim jam alia esset feudalitas, tunc demùm propriè controvertitur, & tunc vasallus, etiam si tertius ille tantum petitorii controvertiam inferat, potest sibi consulere remedio de quo *infra* §. 60. ut ibi dicam, *nu. 54. 55. 57.* Imò eo casu, quo non est tam personarum quàm rerum, & radicalis ipsius fidelitatis, incertitudo, potest vasallus etiam litem prævenire, ut ibi diximus *nu. 17.* Et sic est finis *gloss. 1.*

SUMMARIA GLOSS. II.

1. Non fit prehensio feudi pro juribus pecuniariis tantum.
2. Admissio in fidem sub conditione resolutiva, vel ad certam causam limitata.
3. Prehensio feudalis aliis prædominatur.
4. Propter solam absentiam non fit prehensio.
5. Sed bene super tertium possessorem vel occupatorem.
6. Nec patronus restituet fructus si fuerit in bona fide.

GLOSS. II. IN VERBO

Par faute d'homme, droits & devoirs

* Defectus hominis, utrum & debitorum, quando & intelligatur.



N verbo ex defectu hominis & jurium, id est, quando patronus caret vasallo, qui sit in fide sua: quod accidit qualitercunque mutetur persona vasalli, seu desinat esse vasallus, sive morte naturali, vel civili, sive alienatione feudi non retenta fide, ut dicemus, *infra* §. 51. sive habendo pro derelicto, exeundo de feudo animo derelinquendi: hoc enim casu amittitur dominium & possessio, etsi alii nondum acquiratur, *l. 1. & per tot. ff. pro derelict. not. in l. si qui vir. §. differentia. ff. de acquir. vel amitt. poss. &* quovis modo accidat dominium carere vasallo qui sit in fide sua, feudum dicitur esse apertum domino, quantum ad effectum hujus §. donec novus vasallus in fidem domini se contulerit, seu fidem & homagium fecerit. Item si mutatio contingat ex parte domini præmissa forma, §. 65. *infra* eodem.

Et nota quod satis est vasallum dejicere, seu fidem non præstare novo domino ad effectum hujus §. licet nulla alia jura debeantur quam fidelitatis recognitio.

Sed si vasallus jam esset in fidem admissus, non sufficeret jura quædam alia deberi, ut relevamenta vel quintum pretii, nec tunc posset dominus procedere per viam prehensionis, sed haberet petere residua jura via actionis: & talis est communis observantia valde æqua non mutanda *l. minime ff. de legib.*

2. Quod limbo, nisi admissio in fidem esset facta sub conditione resolutiva, si *infra* tale tempus non solverentur reliqua jura, quoniam admissio in fidem juribus nondum solutis, est gratiosa & liberalis, & sic potest tunc dominus apponere conditionem & modum quem vult, utpote cui liceret vasallum rejicere, & feudo frui & hoc vide plenius declaratum *infra* eod. *gloss. fin. in princ.* ubi etiam habes, an patronus possit prehensum feudum retinere pro illis antiquis juribus. Quæ autem sint hujusmodi jura, & an pro illis etiam hypothecaria actio competat, & quis sit effectus, dicetur *infra* §. 47. Adde multò fortius: si receptio in fidem sit limitata ad certam causam, & feudum sit apertum ex alia, tunc in nihilo prodest. Sed feudum iterum

libere prehendi potest, puta si vassallus fuerit investitus tanquam ex permutatione, sed in veritate emerat: non enim clauditur apertura per investituram erroneam, & ad aliam causam relatum, *ut infra eod. gloss. fin. & tactum est infra §. 26. de filio admisso in fidem ex causa donationis in anticipationem successionis, quæ postea detegitur, vel incipit esse donatio simplex.*

Ex prædictis inferitur, quod si vassallus est deportatus* vel bannitus (ut vulgò dicunt) fuerit, & sic amissis bonis, & civitate relicta, nudus exulavit. l. 2. l. *intelas in fin. ff. de capite miris.* Statim, lapsis tamen quadraginta dierum induciis: Cornæus *conf. 340. col. 2. lib. 1. conf. 181. littera quæst. lib. 2. conf. 204. conf. 108. littera cap. lib. 3. Avi. conf. 1. num. 42.* (ubi in annotat. dixi lib. 5. Andr. Alciat. *tract. de præsumpt. reg. 1. præsumpt. 44.* potest dominus manum feudo injicere: dummodò ea sententia non sit appellacione suspensa, sive sit in præsentem, sive in absentem, ut frequenter fit propter contumaciam, lata, etiam si ad alium spectet confiscatio: quia prehensio & injectio manus domini feudalis, tanquam ex causa primordiali & antiquiori procedens, debet manere & præferri omnibus aliis, ut dicitur infra §. 169.

Idem dicendum si vassallus fuerit nedum ingressus, sed etiam professus, sive expressè sive tacite, aliquem ex ordinibus sive regulis monasticis sive bona temporalia in communi capientibus, sive non.

An autem observetur *Authent. ingressi. C. de sacrosanct. eccles. & bonorum dedicatio ipso facto fiat, dicitur infra §. 152.*

4. Quæro, vassallus diu est absens, & ignoratur ubi sit, & an vivus vel mortuus, utrum dominus possit feudum tanquam deficiente vassallo prehendere? Similem quæst. latè & doctè tractat Ant. Corset. *in suo repertorio in verbo emphyteuta ecclesia*, ubi utrinque arguit, & solvit, & iterum reciprocata hinc inde argumentatione, tandem concludit pro parte negativa, videlicet quòd dominus directus emphyteuteos, (etiam si sit Ecclesia) non potest vendicare, nec ad mensam suam reducere prædium emphyteuticarium, prætextu diutinae absentia & incertitudinis vite vel mortis emphyteute: & poterunt procuratores seu negotiorum gestores emphyteute remanere in possessione, canonem annum solvendo; nisi dominus mortem emphyteute, & consequenter finitam emphyteusin probet: quod est juri & æquitati consonum, quia ex quo mors est fundamentum intentionis domini, debet eam probare, ut expressim notant Bart. & alii in l. *si quidem. ff. solut. matrim. in l. 2. §. si dubitemr. ff. quemadmo. testam. aperiant. text. in l. nec nos. C. de capti. & posth. rever. cum concordantiis cumulatis per Corset. apud quem videas, non transferibam, sed addam quòd Jason tenet hanc partem, in l. 2. col. 24. quæst. 24. C. de jur. emphis. licet Corset. alleget eum pro parte affirmativa. Idem tenet Phil. Deci. in l. 1. col. 5. num. 18. C. de pact. & consil. 57. facit quod vult Phil. Cornæus in consil. 251. in littera 1. col. 2. vol. 1. allegantem mortem debere eam probare, si non sunt elapsi centum anni à die natalitatis, per l. *fin. C. de sacrosanct. eccles. l. an usufruct. ff. de**

usufruct. legat. vel illis non expectatis statim quòd alius non tanquam hæres defuncti, nec ejus nomine se intrudit, ut dicam infra §. 7. Ex quibus inferitur, quòd dominus non potest feudum hoc casu prehendere, nisi probet mortem vel mutationem vassalli, intelligo (ne fortè quis cavilletur) non posse prehendere, scilicet cum effectu lucrando fructus absque periculo restituendi cum expensis, damnis & interesse. [*Remedium* est.*]

5. Limbo, si vivente vero vassallo, qui in fidem fuit admittus, feudum inciperet possideri per tertium, dicentem se hæredem, vel causam habentem ab aliquo vassallo, vel etiam si nullam prætenderet ab eo causam, modò jure & nomine suo possideret, & non nomine antiqui vassalli, quia contra istum novum occupatorem, putativum vassallum, & feudaliam obsequia, & jura non præstantem, & in ejus præjudicium, posset dominus prehensione feudali uti, per *text. in l. fin. versic. fin. autem ex contractibus. C. de petis. hered.* Sed ipso vero vassallo, qui investitus fuerat, quandoquocunque apparente, cessabit, quoad eum, effectus manus dominicæ. Et debebunt sibi etiam fructus relaxari per dominum, nisi in casu quo ille tertius occupator suos aliàs fecisset, puta ratione bonæ fidei & culturæ, quia quicquid iste occupator abstulisset à vero vassallo & utili domino, aufert dominus directus ab hujusmodi occupatore pro tempore suæ manus injectionis, quæ tenebit ipse in præjudicium occupatoris, & non in præjudicium vassalli, cujus respectu & in veritate feudum non est apertum domino, licet vassallus fortè expulsus, aut aliàs quovis modo possidere desierit, modò non desierit esse utilis dominus & vassallus, ad hoc quæ dicam infra §. 33. num. 2.

6. Quòd autem dixi, patronum teneri restituere fructus quos percepit feudo prehenso super malæ fidei possessore feudi, debet sublimitari, nisi patronus fuisset in bona fide: puta quia abest antiquus & verus vassallus, & apparet novus & incognitus possessor non possidens nomine antiqui vassalli, tunc enim patronus habet justam causam putandi vassallum esse mutatum, & si hoc errore ductus feudum prehendat, jure suo legitime & bona fide utitur. Itaque fructus à se perceptos & consumptos durante eadem bona fide, id est, donec appareat antiquus vassallus, non tenebitur restituere, quum nedum sit bonæ fidei possessor, sed etiam habens titulum justum, imò plus quàm titulum, nempe directum dominium: extantes autem vel collectos, postquam probabiliter certior factus fuit, antiquum vassallum superesse, tenebitur ei restituere, & pro consumptis à domino, malæ fidei invasor. qui causam damni dedit, tenebitur vero vassallo ad fructuum æstimationem, & damna & interesse, l. *si possessor. §. fin. l. illud. ff. de petis. hered. l. præterea ff. de rei vendic. facimus nos. in l. restituere. ff. de verbor. significat. in c. pro possessore. de regul. jur. in 6. cum vulg.* Quod autem juris sit, quando putativa mutatio feudi contingit ex facto vassalli, vel fortè tutoris sui, qui vendidit feudum minus solemniter, vel alienare simulavit, aptius dicemus infra §. 33.

* De vassallo deportato & bannito.

* De vassallo professio vel ingresso monasterium.

* De vassallo diu absente, qui ignoratur mortuus sit an vivus.

* Deest aliud quid in hoc exemplari.

SUMMARI A GLO. III.

1. 2. 3. Nova theoria super verbo potest.
4. Iura ad praxim expendenda ante judicium.
5. An verbum, potest, sit extensivum.
6. Clausula codicillaris per verba presentis temporis, non extenditur ad futuros casus, nisi ex vi verbi, potest.
7. 8. Contra communem, quòd non est magis extensivum quàm alia verba.
9. Futurum subjunctivum ad omne tempus versatile.

Tom. I.

10. Prehensio est jus residens in mera facultate patroni.
11. 2. 1. Fruentarius feudi dominantis quemadmodum agere possit, negligente proprietario.
Iura feudalia sunt veluti quadam servitutes reales.
12. 13. Negligens jus acquirendum radicatum de presenti certa spe & probabili, renuntiare ei, idque donare intelligitur.

Fij

14. 15. Qualiter intelligendum ex non facto debitoris creditorem fraudari.

Edictum, quæ in fraudem creditorum, & lex si unquam, non habent locum in renuntiatione hereditatis.

16. Reprobatur opinio Ripensis.

17. Dominus feudi potest gratiam facere vassallis suis invito fructuario in illis commodis, quæ nondum sunt quæsitæ.

18. Fructuarius non habet verum ususfructum in subfeudis prehensis.

19. 20. Quomodo intelligendum non posse proprietarium facere conditionem ususfructus deteriorum.

21. Q. 2. Ususfructus non impedit quin patronus prehendant.

22. Pariter mora domini non impedit fructuarium, nec censetur revocatum mandatum.

23. Patronus fructuarium prohibere potest ab actibus dominicalibus.

24. An fructuarius habeat recursum ad dominum investientem.

25. Patronus investiens tenetur hoc denunciare fructuario, non e contra.

26. Q. 3. An jus prehendi possit cedi, vel jus ingrediendi in feudum alienum.

27. Vassallus invitus non potest delegari etiam per regem, etiam causa pacis.

Artus Britannia minoris dux.

28. Vassalli non possunt alienari in inferiorem. Intra pecuniaria, & opera mechanica possunt cedi & delegari.

29. 30. 31. 32. Vassalli possunt alienari cum universitate.

33. 34. Jus dependentia feudalis non potest emi, & eius versus retractus acquiri.

Jus retractus non potest emi.

35. 36. 37. 38. 39. 40. Dominus non potest mutare locum feudi dominantis, etiam de consensu Regis, invito vassallo.

GLOSS. III. IN VERBO

Potest.

* Potest, verbum quam vim habeat



Potest, potest, quod verbum * quandoque ponitur dispositivè, principaliter & absolute, ut hic, & tunc aut ponitur negativè, aut affirmativè.

Si negativè, importat necessitatem, seu aptius loquendo, vim præcisam, quia omnino excludit potentiam & juris & facti, ut not. gloss. 1. in cap. 1. de regul. jur. in 6. cum concord. Ant. Corf. in sing. in verbo potest. & Hippol. Marfil. in sua pract. crim. §. sequitur. num. 15. Ampliatur etiam si præponatur verbo potest in tempore præsentis, quamvis aliter sentiat Bart. in l. cum lex. col. 2. verbo. sed juxta ff. de fideiuss.

Limitatur primò, quando apparet aliter esse dispositum. Jafon l. stipulatio ista habere licere. §. alteri, col. 6. ff. de verb. obligat. Limitatur secundò, quando materia non est de se prohibitiva, secundum Phil. Deci. in l. pacta que contra. col. 2. Cod. de pact. Sed hoc non sufficit, nisi addatur quòd etiam aliud exigit ratio materiæ subjæctæ, secundum quàm debent verba modificari, imò etiam impropiari & restringi contra propriam significationem, per l. si uno, in princ. ff. loca. cum similibus: quod semper debet intelligi expensis omnibus circumstantiis, ut resultet tacitam mentem esse pro natura actus contra propriam verbi significationem. Limitatur tertio (& istud dependet à prædictis) quando resultaret absonus intellectus. Panorm. in cap. quanto. not. 1. de præsumptio.

2. Aut verò ponitur affirmativè, & tunc sive profertur à lege, sive ab homine, regulariter nullam importat necessitatem, sed solum jus seu meram facultatem in persona ad quam hoc verbum dirigitur, l. 1. Cod. quomodo & quando judex. l. non quicquid. ff. de judic. Limita primò secundum materiam subjæctam, ut quando dirigitur ad judicem à lege, vel ab eo qui potest imperare in his quæ sunt iustitiæ, non gratiæ, sed jure communi debita, quia importat necessitatem, saltem petente parte: non tamen vi hujus verbi, sed vi juris communis, & ita potest salvari limitatio, quam ponunt Angel. & Raph. Fulgosi. in l. 1. per illum text. cum gloss. in verbo potest ff. de jurisdic. omni. judic. quamvis Jafon eum simpliciter reprobet, in l. Gallus, in princ. in utraque lectur. ff. de lib. & posthum. ex quo etiam infertur, quod si datur episcopo potestas dispensandi contra jus per verbum, possit, tamen si dispensatio sit necessaria Ecclesiæ, & sic debita, ut not. 1. quest. 7. cap. exiguit, tenetur Episcopus dispensare, & ad hoc

poterit præcisè cogi per superiorem. Ita tenet Archid. in cap. cum ex eo & ibi sequit. Jo. And. in Novel de elect. in 6. Aret. & Jaf. in d. l. Gallus, in princ. ita utraque lect. Limitant secundò in ultimis voluntatibus, quando dirigitur ad eum qui gravari potest à proferente: quia quælibet verba enunciativa seu præpositiva futuræ præstationis ad heredem vel onerandum à testatore directæ inducunt legatum seu fideicommissum, text. in l. unum ex familia. §. fin. ff. de legat. 2. in l. fideicommissa, §. hac verba in l. Pamphilo liberto, in princ. ff. de legat. 3. secus si essent directæ ad honorandum, seu ad eum, cujus commodum concernunt, quia nullam obligationem, nullam necessitatem inducerent. text. in l. generali in princ. ff. de ususfruct. legat. & notat. per gloss. ac doctores in l. peto, in princ. ff. de legat. 2. Ita post Bart. limitant & decidunt omnes scribentes in d. l. Gallus in princ.

3 Sed quicquid omnes dixerint, ego reprobò, & falsam dico hanc limitationem, quia ejus sensus & effectus est, si dicat testator: hæres tu potes vel poteris dare centum Titio, quòd istud sit legatum, sitque hæris alstrictus ad dandum centum, quod falsum est: nec ullo jure probatur. Ideo standum regulæ & propriæ significationi hujus verbi, quæ est meram facultatem designare, & non compulsionem, l. non aliter in princ. ff. de legat. 3. Non obstant dictæ tres leges pro fallentia allegatæ, quia loquuntur in verbis importantibus voluntatem tacitam seu desiderium & confidentiam testatoris, de futuro implemento: ut hæc verba ad heredem directæ, non dubito te restitutum, scio ad talem perventurum, d. l. unum, & d. l. Pamphilo, vel curaturum ut ad talem perveniat, d. §. hæc verba.

4. Secus si tantum essent verba designantia meram voluntatem vel facultatem hæredis, ut do vel lego si vis, vel dare potes, quia ipso jure non valet tale relictum, text. est in l. Senatus, §. legatum. ff. de legat. 1. in l. si sic. in fin. princ. eod. tit. & sic paralogisati sunt doctores, theoreticæ suas non resolventes ad praxim, quod frequenter nimis ex negligentia vel incipientia eis accidere compertissimum est: nec mirum, quoniam, ut inquit, Joan. Faber instit. de legatis §. sed nec usque, in fin. hæc juris scientia parum proficit, nisi bene & frequenter negotiis applicetur, quod intelligo etiam de profectu scientiæ. Hinc dicebat Bald. in reper. l. æmilis col. 9. ff. de minoribus, quod leges in scholis deglutiuntur, sed in palatiis digeruntur: quasi dicat, quòd

* Juris theoreticæ ad praxim reiol. vanda.

earum & effectum & praxim exactè, & undique perpendendo, tum demum perfectè intelliguntur. Igitur in hoc verbo, *potest*, non est aliter dicendum in testamentis, quàm in alia materia, nisi addantur verba illa prægnantia, aut similia quæ in d. l. *vel in d. l. si sic*, in pri. & in d. l. *fidei commissæ*. §. *quanquam*, aut similibus habentur.

5. Quando autem istud verbum ponitur accessorie vel subiectivè ad aliud verbum principale: tunc non importat necessitatem, imo nec actum, sed simplicem possibilitatem seu potentiam. *text. in l. 1. junctæ l. 3. ver. sed si stante. ff. de injusto rupto & irritato testa.* Fallit primò, adjecta dictione, *postquam*: hæc enim dicitio habet emphasim, & facit verba uberius & plenius accipienda, & non ex sola prima possibilitate, *text. in l. inter illam ff. de verborum significatio.* Fallit secundò, quando is quem concernit possibilitas, vult ex illa dispositione agere, vel aliquem novum effectum consequi: quia tunc non sufficit simplex possibilitas, sed requiritur quòd realiter exeat ad actum, & efficaciter impleatur etiam in dispositione quantumcunque favorabili, ut si sit relicta libertas servo cum decem dare potuerit, non erit liber cum primùm dare poterit: sed tùm demùm, postquam realiter dederit, *text. in l. 3. §. si quis si acceperit. ff. de fideicommiss. liberta.* & tradit Bart. in d. l. 1. de *injust. rup. & irri. test.*

Circa hæc not. quòd quamvis regulariter extra dispositionem legis quæ semper loquitur, l. *Ariani. C. de heretic.* verba præsentis temporis non extendantur * ad futura. l. *si ita stipulatus fuerim illud aut illud. §. 1. & ibi latè Iason. de verbor. obligatio. l. si ita scripserit. ff. de legat. 1. l. si ita. ff. de auro & argento legat.* sed bene verba futuri temporis cujuscunque modi quæ de sui natura sunt extensiva. *text. in l. filii mater. ff. ad Tertullianum. in l. 1. §. si quis adtra. ff. eod. tit.* & idem in futuro subjunctivi, quod est etiam præteriti temporis, ut pulchrè notat. Innocent. & inferens ad plures decisiones Felin in c. *significaverunt. col. si de testib. & latè Iason. in l. 3. §. ex pluribus col. 4. nu. 23. cum sequent. ff. de acquiren. vel amit. possess.* Tamen verbum *potest* etiam præsentis temporis & indicativi modi accessorie & ordinate positum, est extensivum * in futurum, & facit quòd dispositio non consumitur in primo actu vel defectu, sed quod sortitur effectum, quandocunque postea etiam ex intervallo accidit possibilitas. *text. in l. si ita quis. ff. de legat. 2. quod non esset deficiente verbo potest, & ita per illum text. tenet Bart. in l. ita. col. 1. ff. de auro & argento lega.*

6 Hinc est, quòd licèt clausula codicillaris concepta per verba præsentis temporis, non operetur conversionem institutionis directæ in fidei commissum, rupto postea testamento nativitate posthumi quia semel valuit: sed solum hoc casu aut aliàs pro tempore futuro post testamentum, hoc operatur, quando est etiam concepta per verba futuri temporis: ut cum dicitur, si non valet vel non va'ebit jure testamenti, valeat jure codicillorum, ut not. Dyn. in d. l. *si ita quis*, & omnes doctores. in *Auth. ex causa. C. de l. prate. vel exhere.* Aufferet. in addit. ad q. *Thom. 455. Alexan. in consil. 30. ponderatis his. & in consil. seq. lib. 3. Phil. Franc. in c. 1. col. 39. q. 5. de testam.* Salvo tamen, quod quando agnatione posthumi rumpitur testamentum, neque legata, neque fideicommissa conservantur, per d. *auth. ex causa*, neque institutio mutatur in fideicommissum per dictam clausulam codicillarem, quatenus excederent virilem portionè filii posthumi. Bald. in l. *Salvius per illum tex. ff. de lega. præstan. seq. Ias. in dict. auth. ex causa, col. 10. ver. quinto limitat. Benedic. in rep. c. Raynuntius. in ver. in eod. testam. relinq. 1. numero 241. versic. sexto. de testam.* Et hoc puto verum & d. l. *Salvius* non esse correctam, ut etiam tenet do. lo. Igneus in *reper. d. auth. ex causa col. 90.* quamvis Bald. Ang. Alexan. & Phil. Corn. col. 12. ibi teneant contrarium, & in totum legata sustineri & malè, ut dixi in annot. ad *Alexand. consil.*

41. lib. 1. consil. 26. lib. 5. consil. 50. lib. 7. & ad Phil. Dec. consil. 86. consil. 242. consil. 369. consil. 490.

7. Tamen præfata opinio de clausula codicillari esse limitanda, nisi verbum (*potest*) adjectum foret illi clausulæ: quia quum sit extensivum facit hanc clausulam codicillarem indistinctè operari, & testamentum per viam fideicommissi conservari, quandocunque ante mortem testatoris irritabitur. ut sing. not. Bald. in d. l. *si ita quis. per illum text.* quamvis Bart. in d. l. *si ita. col. fin.* conetur istud restringere. Salvo tamen & excepto quòd nuper dixi in agnatione posthumi propter verisimilem defectum voluntatis, ut nuper dixi in intellectu. quinque legum Dolæ & Vesuntii anno 1556.

8. Sed adverte, quod licèt hæc sit communis opinio, & omnium quotquot legi, de verbo, *potest*, quod sit extensivum etiam quando est præsentis: Tamen novissimè solus dom. Fortun. Gar. Hispanus, subtilis vir ingenii & excussi judicii, tenuit contrariù, in d. l. *Gallus in princip. col. 17. 18.* & habet intentionem fundatam in communi regula, & significatione verborum, & solum ob stare videtur d. l. *si ita quis.* ad quam respondet, quod ibi verbum, *potest*, non ex propria vi, sed ex re nata, seu materia subiecta extenditur in futurum: Ratio, quia legatum non potest tempore testamenti sortiri effectum, sed necessariò habet esse in suspensio & pendenti, saltem usque post mortem testatoris, l. *si ita. in fin. ff. communia prædico. l. quarta. ff. de adimend. legat. l. si quis in princip. ff. de legat. 3.* & sic ex conditione rei subiectæ, verbum *capere potest*, intelligitur de eo quod legatarius post mortem testatoris quandocunque capere poterit: & huic suæ opinioni subscribo, & veritatem esse puto. Tum quia præfata communis eorum opinio irrationalis est, tum quia nullum habet aliud fundamentum quàm meram decipulam & aucupium verborum, sumptum ex dicta lege *si ita quis*, quod non est admittendum, sed summopere vitandum Iureconsultis: non enim alteratio nativæ & germanæ proprietatis verbi semel in quadam lege admittita, debet extendi extra limites rationis & subiectæ materiz illius legis, *argum. l. scire leges. ff. de legibus*, & ut inquit gloss. not. in *capit. præterea, in fine de verborum significatio.* improprietas non sunt trahendæ ad consequentiam, sed excusandæ. Quod autem sit illa hucusque communis opinio irrationalis, imò falsa, clarè ostendo: si enim vera esset, sequeretur, quod si stipulatus essim centum si Titius potest legere legem Gallus, quod si non possit, nunc tamen non esset defecta conditio, sed extensiva, ut quandocunque postea legere posset, committeretur stipulatio: quod nemo (opinor) sanæ mentis diceret.

9. Et sic rejecta communi opinione, dico, quòd verbum, *potest*, non est magis extensivum quàm alia verba, quæ non sunt de se extensiva, nisi quando sunt futuri temporis, cujuscunque etiam indicativi modi, ut in dicta l. *filii mater.* & præcipuè futurum * subjunctivi modi quod est de se ad omne tempus versatile, si aliud non impedit, ut dixi. Et quod verbum, quod potest poni in præterito & futuro, in dubio utrumque tempus complectatur, decidit Ludovic. Rom. in *consil. 333. quoad primum.* Alexand. Ias. in l. *cum stipulamur ff. de verborum obligati. Ias. in l. 1. §. hæc verba. columna prima ff. quod quisque jur. Felyn. in capit. ad hæc de rescript. & exemplificant per multos casus quos ibi videas, quia transcribere nolo.*

10. Ex prædictis satis liquet, potestatem *prehendi esse in mera facultate patroni, & jus in eo residens, & illi competens jure proprio, & non judicis officio vel ministerio, quum verba legis hujus §. ad eum, & non ad judicem dirigantur, ut not. per Bart. in l. 1. col. lat. 3. vers. secundo principaliter. ff. de condit. ex lege Salicet. in rub. in fin. C. eod. fas. nos. per glossam, & omnes Doctores scrib. in l. si soror. Cod. de collatio. Felin. in capite, exceptionem. collat. tertia, de exceptio.

F ij

* De Extensivis in futurum verbis.

* Potest verbum an sit extensivum.

* Futurum subjunctivi.

* Potestasprehendendi est jus in mera facultate patroni residens.

* fructus
rius feudi
dominan-
tis quem-
admodum
agere pos-
sit, negli-
gente pro-
prietario.

11 Quæro quodam habente usumfructum * feudi dominantis, feudum inde dependens aperitur forte morte vassalli, cuius hæres negligit debita facere obsequia: dominus quoque feudalis videns quod non ad se, sed ad fructuarium devolveretur commodum, non vult feudum poni ad manum suam: fructuarius conquiretur hoc fieri in fraudem sui, & agit contra dominum, ut vel aperta feuda prehendant, vel suo nomine prehendi patiatur, & non revocet mandatum nec directio, nec per indirectum, vel solvat interesse: an rectè videtur quod sic: quia dominus qui non facit ut fructuarius fruatur commodis iurium dependentium à feudo, videtur facere quominus possit uti frui, ipsum enim non facere pro facto haberetur, *text. in l. 2. §. item si in facto juncta gloss. & ibi per omnes scribentes ff. de verb. obligat. text. in l. qui non facit. ff. de regul. jur. & in l. inde. que in fraud. credit.* Tum videtur esse casus in *d. l. in fraudem.* ubi Jurisconsult. exemplificat fraudem in non faciundo, in eo qui non utitur servitutibus. Sed jura feudalia sunt veluti quædam servitutes reales, in prædio clientelario, ut probavimus in *cod. glo. §. in princ.* Igitur si dominus non utatur illis cum possit, dicitur facere in fraudem fructuarii, qui est creditor de præfenti, *ut in l. corruptionem. C. de usufructu.* & hoc videtur clarissimum, quum omittendo pergat perdere lucrum certum, ex jure formato sibi de præfenti actualiter competentem proventurum: quin etiam si esset debitum non præfens, sed in diem vel sub conditione. & creditor, idemque debitor in fraudem creditorum futurorum remitteret, locus esset edicto de his que in fraud. cred. *revoc. l. aut prætor. §. si conditionalis. ff. de his que in fraud. credi.*

12. Confirmatur per ea, quæ longe fortioribus terminis decidit dom. Franc. Naza. Ripa. in *l. si unquam. g. 1. C. de revoca. dona.* ubi dicit, quod quando jus acquirendum est radicatum *, de præfenti, spe certa & probabili, renunciatio talis juris est donatio: ita quod ex supervenientia liberorum, ipso jure revocatur: & exemplificat, quando quis renunciat hæreditati sibi delatæ nondum aditæ, vel quando alter ex donatarii renunciat donationi nondum à se acceptatæ, in favorem alterius, talis enim renunciatio secundum eum est donatio. & habet locum *d. l. si unquam*, sicut quando renunciatur hæreditati patris vel matris viventis. Sed illud lucrum fructuum ex prehensione seu si proventuri non solum est radicatum in certa & probabili spe de præfenti, (patet, quum feudum sit purè & liberè apertum) sed etiam in jure actualiter competentem, & jam dudum acquisito dominio, quod est ipsum jus feudale, & servitus prædio clientelario inexistens, & realiter competentens domino. Igitur si nolit eo jure uti, censetur remittere & donare lucrum, nedum certæ spei de præfenti, sed etiam juris jam dudum sibi competentis. Igitur etiam ipse vassallus tenetur, etiam si non fuerit in aliqua fraude, ad omne illud lucrum restituendum fructuario, quia cum illud habeat ex causa lucrativa, scilicet ex gratuita remissione domini non attenditur, ut sciverit vel ignoraverit alium habere usumfructum istorum commodorum, & an habuerit animum fraudandi vel non *text. in l. qui autem. §. similique modo. ff. que in fraud. cred. l. pen. C. de revocan. his que in fraud. credi. l. prima. §. dolum. ff. si quid in fraud. patro. not. gloss. 2. Joan. Faber Pla. Ang. Jalon. est. 3. in §. Item si quis in fraudem. instit. de action.*

13 Contra dicendum est, quia jus prehendi est in mera facultate. & sic dominus nullo modo potest ad hoc cogi, lucrum autem fructuum inde proveniens ante prehensionem, nullo modo est debitum sed est quid merè casuale, dependens primò ab injectione manus dominicæ. Secundò à perseverantia cessationis & negligentia vassalli, & sic ante horum implementum, non est in rerum natura: & sic hujus rei nomine nihil debetur fructuario, nec per dominum, nec per vassallum: nec potest dici quod dominus faciat in fraudem

tanquam futuri creditoris, quia omittendo uti prehensione nil perdit, nil alienat, nil de suo dimittit sed, tantum non acquirit, & sic non potest dici fieri fraus etiam creditori præfenti, multò minus futuro, *text. in l. qui autem in princ. & per tot. ff. que in fraud. credit.* ubi si debitor non parer conditioni etiam merè potestativæ, ad hoc, ut stipulatio non committatur, non dicitur creditorem fraudare: idem si hæreditatem vel legatum (etiam postquam cessit sibi dies) repudiaverit: quia non dicitur aliquid de suo diminuere, sed duntaxat non acquirere, & vassallus quem dominus suffert, nihil acquirit de novo nec censetur aliquid lucrum, etiam à causa lucrativa consequi à domino cessante, sed retinere jus suum antiquum in statu suo. Tum licet domino dormire & vassallo vigilare, autoritate hujus consuetudinis §. 61. Utque tunc dominus nihil dicitur perdere nec alienare: ita vassallus nihil dicitur acquirere, sed conservare. Tum institutum est pœnale, sed remittere pœnam non est donare, sed nolle uti lege pœnali, *l. peculium. §. si eos. ff. de pecul. l. Divus. ff. de Senatusconsult. Sillan. l. meum. §. ex hoc, ubi gloss. & Alexand. in additio. ad Bart. ff. quod metus causa.* Quanto magis in pœna nondum quæsitæ, sed quærenda, *ut & infra §. 43. questione 6. questione 28.*

14 Non * obstat *d. l. in fraudem*, quia respondetur quod illa lex & omnes leges illius tit. & similes intelliguntur, quando ex facto vel non facto debitoris definit aliquid ipse habere, ita quod sibi incipit aliquid de novo adesse, quod alteri acquiritur, & incipit illi de novo adesse, ut pulchrè declarat Bart. in *d. l. qui autem in princ.* In universum enim tota hujus edicti ratio est reducitur: an debitor qui creditores vult fraudare, patrimonium suum diminuat: & an is, a quo creditores fraudati volunt revocare, aliquid acquisiverit. ut patet per totum illum tit. Itaque si debitor in fraudem creditorum non utendo amittat servitutem ususfructus, diminuitur jus suum. & acquiritur plenus jus alteri: vel si non utendo amittat fructus, quos permittit colligi à proprietario usufructus jam constituto, perdit illam commoditatem quam habebat. & acquiritur proprietario ad quem non spectabat. Ex his casibus habet locum illud edictum, & ita intelligitur, *d. l. in fraudem.* sed hic utrumque extremorum deficit, quia neque dominus nolens prehendere perdit servitutem suam, seu jus feudale, quum sibi semper æquè perfectum maneat, nec sibi quicquam de eo quod habeat incipit abesse, neque vassallo acquiritur, aut incipit adesse quod prius non habebat. Et sic nulla materia fraudis consistit: sed solum tunc demùm diceretur dominus facere vel omittere in fraudem fructuarii, quando alteri mandaret jus nomine domini prehendi: ut mandatarius suos faceret fructus & commoda inde procedentia: vel quando dominus acciperet pecuniam à vassallo, ut eum expectaret, & feudum non prehenderet: quia utroque casu dominus qui per alium percipit, vel qui pretium accipit, videtur ipse uti jure & servitute sibi competentem, *text. in l. non utitur. in l. quia qui pretio. ff. de usufr. facit l. si & rem ff. de per. hered. quare tenetur omne illud commodum fructuario restituere.*

15 Et si fortè dominus pro modico maximum emolumentum, puta redditus omnes feudi omiserit: & constet eum ita fecisse, ut fraudaretur fructuarius toto commo illorum fructuum, nihil tamen poterit consequi fructuarius, nisi illud modicum precium domino datum: quia in illo solo dicitur fraudatus, non autem est fraudatus in fructibus & redditibus feudi, quia licuit domino etiam pro nihilo in totum liberè dimittere vassallum, *argument. diste l. qui autem. §. si servum ibi, quia licuit ei etiam repudiare, ex quo infero, quod si debitor in odium creditorum aliquid modicum acceperit, ut simpliciter renunciaret opulentæ hæreditati, non ut eam alii cederet, creditores non possunt illam renunciationem ullo modo revocare, sed solum illud modicum debitori promissum, si forte*

* Debitor non acquiritur, quando id intelligatur facere in fraudem creditorum suorum.

* Jura feudalia sunt veluti quædam servitutes reales.

* Negligens: jus adquirendum radicatum de præfenti certa spe & probabili, renunciare ei utique intelligitur.

si forte postea illud remiserit, vel alii cesserit. Et quod dixi de renunciante hereditati ut alius cederet, sanè intellige, id est, ut loco cederet, sive obstaculum aut impedimentum non faceret, sed eum cuius favore renunciat, relinqueret in jure communi, cui jus desert, ut in *l. fuit questio. ff. de acquir. vel amitt. heredi.* Secus si renunciaret in favorem ejus, qui alias non vocatur jure communi vel statuto loci, nisi renuncians acceptet & transferat in eum alias non habiturum: quia ista non est renunciatio, sed additio, negotium iustum & alienatio, de quo in *l. si alienem, per Paul. Castren. Cod. de pactis, & tangam infra § 9. gloss. 4. num. 7. & infra §. 55. & in annot. ad Alexand. conj. 149. numer. §. lib. 7. & ad prædicta facit quod in fortioribus terminis consulti Decius in *conf. 261.* remissionem lucris dotis, quod per statutum deferretur superflui marito, heredi uxoris factam, non esse revocabilem per creditores mariti, qui effectus est non solvendo, quia secundum eum non ceteretur patrimonium suum diminuisse, sed noluisse acquirere. Cum quo transire videtur Andr. Tiraquell. in *repet. l. si unquam. in ver. donatione largitus, numer. 216. num. 219. cum sequ. l. de revocand. donat.* cuius dicti veritas latius & magis opportunè tractabitur infra *titul. 12. in rub.* Vbi & in annotation. ad Philip. Deci. *conf. 260.* dixi diligendum, an statutum illud post matrimonium contractum supervenisset, & propter statutum illud quoad jam contracta extenderetur, ita quod non comperet nisi conditio ex statuto, quod magis ultimæ voluntati quam contractui æquiparatur, ut dixi infra §. 3. gloss. 2. *quest. 4. num. 11. & in addition. ad l. hisp. Decium consil. 9. col. 2. & qua à jure per Anton. Rub. in l. non solum, in repet. §. moris nu. 830. ff. de operis nov. nuntia.* ut tunc procedat opinio Philippi Decij, ut in repudiatione legati non repudiari debet. Secus si statutum præcedit, quia tunc contractui, qui ad mores & statuta loci refertur, inest. Ita quod ad tale lucrum comoretur actio ex contractu, quo casu remissio donatio est. Et sic eo casu malè consuluit Philip. Deci. ut ibi dixi, loquitur enim in matrimonio contracto sponte & subtili statuto.*

16 Ex quibus falsa & erronea esse quæ voluit Ripensis in *d. l. si unquam. quest. 11.* quia si creditores, quibus est verè, & ex veteri etiam onerosa causa debitum, non possunt revocare renunciationem hereditatis delatæ non aditæ, vel donationis non acceptatæ, ut clare probatum est: multo minus filii renunciantes qui non possunt prætere, nisi quasi debitum, etiam in eo solo quod superest creditoribus, *l. cum furiosus. §. 1. ibi quasi debita. C. de curat. furio. glo. & doctores in l. si emancipata. Cod. de iur. & fact. igno.* Quod si dicatur, si renuncians sperasset sibi futuros liberos, non renunciasset: hoc planè fateor. Sed dico quod *l. si unquam,* non emanavit ad revocanda ea quæ quis desperatione filiorum omisit acquirere, sed quæ jam acquisita a se & à patrimonio suo alienando in alios transtulit. Et idem in oppositum ejus quod dixit Ripa decidunt Socin. in *l. 1. ad fin. & ibi Deci. col. 3. Cod. de pact. Soci. in conf. 53. viso instrumento donationis, col. penult. lib. 4. Jaf. conf. 154. col. antepenult. versic. 9. principaliter, lib. 2.* Rationes autem dom. Ripensis, quod portio renunciata dicatur donatio, quod quis renunciando hereditati delatæ videtur adire, quod aliud sit renunciare, aliud repudiare, sunt magis erubescendæ in tanto viro, alioquin adprimè docto (cui hoc accidisse miror) quam speciatim confutandæ, nec Paul. Cast. quem advocat in *l. si alienem C. de pact.* facit differentiam inter renunciationem & repudiationem. prout nulla est: sed solum an repudiatio sive renunciatio fiat ante aditam hereditatem delatam, vel aditione implicando, an post eam aditam, quod directò militat contra opinionem Ripensis. Et valde mirandù est dom. Andr. Tiraq. qui in *d. repet. legis si unquam,* tam multa etiam longè accersita congestit, & nominatim quæstiones & decisiones Francisci Rip. in *d. l. si unquam* dispunxit, in verbo

donatione largitus, tamen hanc quæstion. dissimulasse & clausis oculis præterisse non solum in prima, sed etiam in secunda & ultima editione facta plus quatuor & viginti annis post priorem.

17 Ex his concludo, dominum posse vasallis suis, emphyteutis & similibus gratiam facere invito fructuario: In illis videlicet commodis quæ nondum sunt acquisita, licet de præsentibus possent acquiri, si dominus vellet uti jure suo, ut de manus injectione dictum est. Item si feudum vel emphyteutis ceciderit in commissum, foret ob defectum solutionis canonis per triennium continuum, vel aliam causam, quia non committitur nisi domino volente, ut decidit Barr. in *l. 1. ff. si ager velletig. vel emphy. & omnes scribentes in l. 2. per illum text. in ver. volenti. C. de jure emphy.* quod procedit etiam si in concessione feudi vel emphyteutis fuisset expressè pactum, quod talibus casibus res ipso f. & cadat in commissum, ut tenet Casp. consil. 25. ex quæstione prædict. col. 2. & latius ducetur infra §. 4. 9. 6 & 28. Itaque poterit dominus liberè gratiam committi tacere, nec poterit conqueri fructuarius: sed necesse habebit contentari pensionibus & commodis actualiter cedentibus tempore sui usufructus: nec cenietur ista facere dominus in fraudem fructuarii, sed potius in gratiam vasalli, sibi grati, vel quem more boni & liberalis patroni fovere vult, & non rigidè tractare: & merito posset fructuario conquerenti obijci illud Evangeicum, * An oculus tuus nequam est, quia ego bonus sum? Similiter prehensio feudo non posset dominus manum suam levando relaxare fructus jam collectos, quum sint quæstus fructuario; sed bene poterit invito fructuario feudum restituere vasallo, etiam nondum justa facienti in præjudicium fructuarii, quoad fructus ejusdem feudi pendentes & maturos totius sequentis temporis: & inducias fidei voluntarias & conventionales dare majori urgente anno dummodo gratis det absque ulla compensatione. Aliàs dicendum esset ut nuper num. 15. dicimus, & aliàs non, nec poterit fructuarius intercedere nec impedire relaxationem feudi, quia non habet jus in illis fructibus nisi accessoriè, & in consequentiam juris usufructus quem habet in fundo dominantis & suis juribus.

18 Non enim propriè habet usufructum feudi prehensi, etiam quandiu prehensum manet, sicut nec propriè patronus habet ejus utile dominium, ut dicimus infra *cod. gloss. 4. quest. 2.* Sed habet usufructum in fundo dominantis, ratione ejus consequenter & accessoriè habet usufructum jurium ab eodem fundo dependentium, puta jurium feudaliū & dominicaliū, secundum naturam & conditionem eorum, quorum ratione habet fructus & commoda feudi prehensi, quæ sunt accessoriè in accessoriis. Bene facit. *l. in adibus. §. ex rebus. ibi, in ratione donationis non comparatur. ff. de donation. & sic non poterit hujusmodi subaccessoris commoda capere, nisi quandiu & quatenus est de natura & conditione jurium feudaliū: non enim poterit usufructus ad illa extendi nisi cum eorum qualitatibus & modis, argum. *l. lecta. vers. sed cum sortis, & ibi Iason col. 5. Decius col. 3. in 6. not. ff. si certum petat. Iason in l. 1. in fin. Cod. de judi. & omnes post Barr. in l. 1. §. & post operis. ff. de oper. nov. nunc.* Prehensio autem feudalis sui natura semper pendet à mera facultate patroni, & semper habet implicitum statum resolubilitatis, nedum vasallo justa faciente, sed etiam volente domino remittere: & sic usufructus in quantum ad ista extenditur, eidem resolubilitati subjacebit, arg. *l. fina. & not. ibi per Alex. & Iaf. ff. si ex noxali causa agatur. facit l. in fraudem. §. à debitore. ff. de jure fisci.**

19 Nec obstat quod semel constituto usufructu, non * poterit proprietarius facere constitutionem ejus deteriolem, *l. sed si quid. §. proprietarius dominus ff. de usufructu,* quia verum est in eo quod principaliter & simpliciter suppositum est usufructui: secus in eo quod non

* Dominus feudi potest vasallis & similibus suis gratià facere invito fructuario in illis commodis quæ nondum sunt quæstus.

* Matth. 20.

* Confutatur opinio Fran. Rip.

* Proprietarius quædo possit deteriolem facere conditionem usufructus vel non.

cadit in usufructum, nisi in consequentiam, & maxime in consequentiam consequentia, ut hic, & sub modis & conditionibus suis pristinis: quia tunc proprietarius utendo jure suo secundum naturam & conditionem illius juris, potest præjudicare usufructuario, nec dicitur conditionem usufructus deteriorem facere, ex quo semper res principalis remanet in sua integritate & statu pristino. *facit l. si unus. §. pactus ne peteres. ff. de pactis.* Secus si commissa etiam pendente usufructu obventa semel fuissent à domino recepta, & sic principali fundo in unitatem ejusdem rei incorporata vel simpliciter acceptata, quia tunc æquè principaliter subjacerent usufructui, ut supra eod. diximus in gloss. 1. & sic amplius non posset dominus de illis disponere in præjudicium fructuarij sine illius consensu.

20. Amplia præfatam conclusionem, etiam si dominus tali usufructuario mandasset jura & actiones suas, faciens eum procuratorem in rem suam, ut posset ad sui commodum, quando casus accideret, s. uda à fundo dependentiaprehendere. Et idem puto in vidua jure dotali fruente, nisi casu quo tempore suo esset facta domina: quod quomodo sit, dicemus infra. §. 137. Idem si dominus cuicumque donaverit, vendiderit, aut locaverit etiam ad longum tempus commoda & redditus jurium suorum dominicorum & feudalium, cum mandato vel etiam cessione jurium & actionum: faciendoeum procuratorem in rem suam, *juxta præmissa supra eod. glo. 1.* Nisi forsan expressim cautum fuerit, quòd hæc non posset facere, nec aliquid administrare. Quo casu idem esset dicendum, ac si domino prodigo datus esset curator, tamen hæc prædictiones valde essent inhonestæ & dedecentes jus & honorem dominicum, & illis non obstantibus, si vasallus eas ignorans habuerit breves, nec insolenter inducias à domino, quibus visis abiit ad sua negotia, & tempore messium emptor usufructus vel conductor manum injecit, non valet prehensio, sed ipso jure tutus est vasallus contra talem redemptorem cui tantum competit actio recusus contra dominum, *l. ult. & ibi Bart. in l. si cum emptore. ff. de pact. hujusmodi enim gratia magis est indulgentia infueta quam donatio, imo nullo modo donatio est, ut nulli tradit Bald. in l. si mulier. in fin. ff. de conditione cam. a data. Mart. Laud. exp. post. Meiol. in c. 1. coll. 1. quid juris. si post alienationem feud. in libr. de usib. feudor. facit l. Modestinus. & ibi Bart. ff. de donatio.*

21. QUÆRO secundò, utrum * patronus possit uti prehensione feudali in subfeuda, alio habente usufructum feudi dominantis? Et breuiter dicendum est, quòd * constitutio usufructus, vel locatio etiam ad longum tempus, non impedit dominum iura dominicalia per se exercere posse: sicut procuratoris constitutio non privat dominum potestate & exercitio. Et si dominus manum suam injecerit, non possunt amplius fructuarius, vel colonus prehendere ex eadem causa: sed prehensio domini eis prodest, non enim abdicat, nec abdicare potuit à se hæc jura, vel eorum exercitium, sed eorum commoda duntaxat, *per notas. supra. eo. gloss. 1. q. 1. & infra eo. gloss. q. seq. 22.*

22. Possunt etiam manum per ipsummet dominum appositam levare investiendo, vel inducias dando, etiam domino inconsulto, qui non censetur quoad reliquos actus revocasse mandatum, per appositionem manus suæ, cum sit mandatum dependens à concessione non revocabili & hoc nisi intersit ipsius patroni, puta si prætenderet feudum esse commissum, vel jure retractus feudalis sibi adjudicandum, tunc enim fructuarius & similes nihil possent facere in præjudicium patroni, & si facerent, ipso jure non valerent, tanquam excedens limites potestatis mandati, quòd non extenditur contra patronum, in his quæ ad eum pertinent.

23. Sed an * dominus post usufructum constitutum, vel locationem ad longum tempus factam, prohibere possit fructuarium, vel colonum, ad exercitio horum jurium? videtur quòd sic: quia nullo modo pos-

sunt hæc facere nomine proprio, sed nomine procuratorio domini duntaxat, ut plene dictum est sup. eod. glo. prima questione prima. Et sic sunt quantum ad hæc veri procuratores domini: ergo liberè prohiberi & revocari possunt: nec valeret pactum contrarium, *l. cum precario ff. de precar.* Contra facit, quòd hujusmodi mandatum est accessorium concessionis irrevocabilis, & quæ transiit in contractum, & ideo videtur irrevocabile *per ea quæ in notabili q. dicam infra §. 161. & in annotatione. ad Philip. Dec. consil. 521. num. 15. & in l. prima. §. sed si nisi. numer. 87. in lectura Dolana. ff. de verborum obligationibus.* Solve, videndum est quid actum sit.

24. Simplex enim constitutio, usufructus, venditio vel locatio fructuum, jurium & emolumentorum non privat dominum juribus honorificis, nec facultate gratiam faciendi vasallo & emphyt. in juribus & commodis in pœnam vel contumaciam querendis, ut in questione precedenti num. 13. 14. 17. & 19. Hoc etià congruit naturæ jurium dominicalium quæ de se non sunt cessibilia in extraneum, ut in questione seq. & sic invito & irrequisito fructuario vel colono, etiam ad longum tempus, cui etiam jura, & commoda feudalia locata sunt, liberum est patrono vasallum investire, inducias seu dilaciones quantumvis longas præstandæ fidelitatis dare, nedum præveniendoe fructuarium vel colonum: sed etiam postquam prævenerunt, potest manum levare, & feuda mancipare etiam fidelitate non recepta, & hoc etiam in præjudicium fructuarii, vel coloni, respectu fructuum futurorum feudi mancipati. Qui fructus non rei persecutionem, sed solum duritiam respiciunt, ut pote indignationem pœnæ non irrogatæ, & sic non cadunt in probabile interesse, *l. Servus. ead. l. in fin. ff. de ser. export.* Et omnino si vasallus patroni sui consensum habeat, ut fruatur feudo suo, poterit liberè frui: quoniam hoc dato, liberas ædes habet respectu fructuarii, vel coloni fundi dominantis. Unde liberè potest dominus vasallos in fidem admittere & investire, nedum cum nulla jura utilia debentur: ut in mutatione in linea directa: sed etiam cum relevia, vel quintum pretii debentur, dummodo prius videat de his satisfactum esse fructuario, puta per instrumentum apochæ, vel consensus & permissionis fructuarii, vel dummodo sub conditione suspensiva, vel resolutive, nisi pro dictis juribus dicto fructuario satisfactum fuerit, concedat investituram, ut infra eod. gloss. fin. q. 1. numer. 9. vel aliàs provideat securitati fructuarii, pro prompta & facili exactione jurium sibi acquiritorum. Alioquin causari posset fructuarius, se turbatum & impeditum esse in liberè fruendo. Et tam confessoria quam utili uti possidetis, agere posset contra dominum, & eum cogere ad desistendum & permittendum liberum usum, & ad damna & interesse: sed si constet ultra processum esse ita, quòd dominus omnem administrationem à se abdicaverit; tunc dicendum est, ut in fine quest. precedentis, numer. 20. quòd nihilominus jura honorifica & etiam gratias consuetas potest dominus exercere, & quale fecerit, valet & tenet salvo ipsi fructuario vel redemptori recursum contra dominum, nisi fructuarius vel conductor prævenerit, aut debite denuntiaverit vasallo, juxta not. in l. 3. C. de novatione & per gloss. & doctores. in l. ult. ff. de transact. Tunc enim non tenetur gestum per dominum in præjudicium fructuarii, vel redemptoris vel eo nolente, sed tunc vasallus recursum habebit contra dominum, nisi secus seipsum deceperit, *l. nam si actor. ff. de rei vendic. l. 1. §. ult. l. queritur. §. primo. ff. de adilit. edito l. Imo de liberali causa.*

25. Circa primum membrum hujus distinctionis num. 24. in princ. adverte, quòd si * patronus solus, ex causa justa & debita, vel ex honestate civili, ad precem vasalli, dederit ei certas inducias fidei præstandæ, vel eum ad se accedentem in fidem admisserit: tenetur denunciare, vel notificare fructuario: ad hoc ut sciat se præventum

longum ad longum tempus prohibere possit ab actis dominicalibus.

* Proprietarius feudi vasallum investiens, tenetur hoc denunciare fructuario.

* Proprietarius feudi dominantis utrum possit exercere jura dominicalia invito fructuario vel colono conductore ad longum tempus.
* Constitutio usufructus non impedit dominum jura dominicalia exercere.

* Proprietarius feudi utrum fructuarius & co-

se preventum, & non procedat ad temerariam prehensionem. Alioquin teneretur fructuario, ad sumptus damna & interesse, quæ fructuarius non admonitus solveret propter hujusmodi prehensionem. Abstineat igitur patronus, & venientes ad se remittat ad fructuarium, vel alium si quem ad hæc constituit, vel eis tempestivè notificet. *Argum. l. item queritur §. exercitu. ff. locati l. si quis vina ad fid. ff. de peric. & comm. rei vendit. l. si fidejussor. in princ. & §. 1. ff. mand. Francisc. Curt. junior. in l. si quis nec causam. in fin. ff. si cert. petat. & novissimè And. Alcía. in l. quod se. ad fin. cod. tit. Si tamen patronus oneravit vasallum, ut hoc notificet fructuario, securus erit, quia nisi vasallus ipse notificaverit, erit in culpa, & sic tenebitur dominum indemnem reddere & consequenter nihil nomine damnorum petere poterit à fructuario, qui non certificatus prendit.*

* Fructuarius investitus vasallum non tenetur id denunciare proprietaria.

Sed nunquid* è converso fructuarius tenetur denunciare patrono quod ejus nomine investivit vasallum, vel inducias dedit ne fortè patronus incautè prehensens incidat in damna & interesse? Videretur quod sic, per not. *infra cod. gloss. 8. ad fin. ubi fructuarius tenetur ad denunciationem, & non patronus. Contrarium puto quia hoc casu patronus non habet regulariter administrationem, custodiam, curam, & sollicitudinem rei fructuarie & jurium ab ea dependentium: sed hæc omnia sunt penes fructuarium. Unde fructuarius non debet presumere nec divinare quod patronus de aliquo se immisceat, sed quod omnia remittat ad fructuarium, tanquam generalem procuratorem suum, cujus oppositum est è converso.*

* Feudi domini utrum possit alii cedere jus saltem utile feudi prendendi.

26 Tertio quæro, utrum* dominus possit alicui cedere, vel in rem suam mandare jus prendendi, & commoda inde provenientia recipiendi: ita quod non possit in præjudicium cessionarii, disponere, nec gratiam facere? Videtur prima facie quod sic, per *l. in re mandata. C. mandati. quum feuda apud nos regulentur ut patrimonialia, & maximè quoad contractus, & successiones, ut diximus supra in rub. Tum quia mandatum directarum actionum, vel jurium, factum alicui in rem suam cum cessione utilium, sicut non finitur morte domini, *l. illam C. de donat. ita nec præsentia, nec revocatione domini: sed est irrevocabile, ut infra loco opportuno deducam. Et quod istud jus cedi possit, videtur in simili decidere Bart. in l. 1. §. fin. col. 1. ff. de operis nov. numt. ubi vult creditorem cedere posse jus ingrediendi in fundum debitoris propria autoritate, quum tale jus extra judicium exerceatur, & ibi sequuntur Ang. Imm. Roma. Paul. & Jason col. 2. Ang. in l. quod in diem §. Julianus de pet. hered. Franc. Aret. in l. si ita stipul. ibi, de verbor. obligatio. Quibus non obstantibus dicendum* est quod licet patronus possit constituere simplicem procuratorem ad prendendum, & alia jura feudalia exequenda nomine patroni, ut diximus supra in gloss. 1. & licet etiam possit isti cedere comoda ipsa inde provenientia, sicut illa in usufructuarium potest transferre: tamen non potest alicui cedere ipsum jus prendendi etiam utile tantum, hoc est quod ille cessionarius possit nomine suo tanquam jure sibi competente ratione cessionis, prehendere feudum. Ratio, quia jus ipsum prendendi, & ipsa proprietates, sive dominium illius juris, sive directum, ut est respectu vasalli, sive utile respectu superioris, si quis sit a quo teneatur in feudum, est inseparabile à fundo vel feudo dominantis cui adhæret, & ab ipso integro & totali jure patronatus: ita quod dominus retento feudo sive fundo & re dominantis, à qua movetur feudum vel subfeudum, non potest transferre in alium jus quod habet in vasallum, sive (ut vulgari sermone**

* Patronus non potest alii cedere jus prendendi etiam utile tantum.

utur) vasallagium* invito vasallo: & ita debet intelligi quod not. Faber in §. unico. post mod. Instit. de assignat. libert. Stephan. Aufre. in addit. ad quest. Tho. 48 §. quod procedit etiam si patronus esset Francorum rex, ut tenet Petr. Jacob. in tit. de caus. ex quib. dom. deb.

* Vasallagium invito suo vasallo etiam rex Francie trans-

mitt. prop. in fin. l. col. versic. Item dominus, etiam quod fortius est, si illa cessio & translatio fieret ratione pacis obtinendæ: ut etiam decidit Joan. Igne. in repet. l. donationes quest. 1. C. de dom. inter virum & uxorem. Facit Bald. l. ult. C. de conductione ob surpem causam, dicens quod per capitula pacis per se non potest ordinari.

27. Hinc cum post multa bella inter Reges Francia & Angliæ, tandem pace composita, & Isabella Philippulchri Francorum Regis filia nuptui data Eduardo regi Angliæ, inter cætera actum fuisset, quod rex Francie omne jus patronatus, superioritatis & vasallagii quod habebat in ducem & ducatum Britannie, scilicet minoris, quæ quondam Armorica nominabatur, cederet, & delegaret regi Angliæ: quod & facere voluit: sed non potuit, & infectum remansit, quoniam Arturus Britannie dux, cum proceribus & nobilibus suis contradixit: allegans hoc non posse nec debere fieri, & quod saltem domino minus digno non poterat invitus delegari. Consultus dom. Azo, fons legum, determinavit illam cessionem & delegationem non valere, & fieri non posse, ut patet in sua disput. quæ incipit an dominus rex. Et movetur principaliter ex obligatione mutua, quæ est inter patronum & clientem. Refert & seq. Cyn. in l. 6. C. de novat. & delegat. ubi in fin. concludit post Pet. non posse invitum vasallum delegari indistinctè, nec in majorem nec in minorem dominum. Ita etiam tenet Bald. in consil. incipit. pride. num. 4. 8. quod est secundum veterem impressionem Brixie consil. 277. lib. 3. & secundum novam impressionem consil. 327. lib. 1. Egid. Bella. cap. 2. num. 44. qu. 19. in fin. ext. de alio. ind. mus. cau. fact. Patronus enim & cliens sunt duo correlativa: & non potest alter subsistere sine alio, nec ab invicè possunt separari. *l. fin. ff. de acceptil. prout contingeret, si verus esset patronus, & alius posset suo nomine prehendere, vel quovis alio jure patronatus uti: ex quo inconvenienti plura alia sequerentur: primum quod patronus posset vasallum alteri extraneo delegare, etiam quantum ad obsequia. Secundum, quod vasallus posset & teneretur facere & offerre fidem & homagium alteri quam patrono: alioquin non posset extraneus nomine proprio feudum prehendere, nisi vasallus ei teneretur, & esset in mora fidei præstandæ. Tertium, quod feudum posset prehendi prehensione feudali, & tamen non poneretur ad manum domini, sed ad manum extraneam: quæ quàm sint repugnantia & incompatibilia, nulli non liquet.*

28 Et hæc tanto fortius procedunt quanto patronus est major & dignior, quia interest subditorum non mutare dominum. Unde non possunt alienari in inferiorum, ut not. per Host. Joan. Andr. Felin. & omnes in cap. dilecti filii de majoris. & obed. Philp. Cornutus consil. 121. in hac vol. 4. Jaf. Philip. Decius Andr. Alcía. in l. debitorum. col. 3. C. de pact. Philip. Decius cap. 1. num. 4. extra de probatio. & maximè per supremum regem: qui etiam non potest in aliquo alienare aut diminuerè suam jurisdictionem & recognitionem seu vasallagium regni sui, ut alibi latè dixi, supra in proem. in gloss. 5. Et sic concludo, quod propriè & categoricè loquendo, patronus non potest alii delegare clientem, quamvis* possit alii cedere jura pecuniaria à cliente debita, vel etiam delegare cui voluerit operas, si quæ fortè debeantur à cliente, non personam patroni & officium clientelæ: (qualis esset associatio domini, sive in foro ad honorem, sive in bello ad defensionem) concernentes. Sed merum factum indifferens commodum pecuniarium afferens, quod secundum naturam feudi nunquam debetur, ut opinor, nullibi tale onus usitatur, possent tamen hujusmodi mechanicæ operæ deberi ex speciali pacto, contra feudi naturam, cui derogat tenor investituræ, cap. 1. ibi, propter remorem investituræ, ubi not. Bald. de duobus farris à cap. 1. §. præterea, & ibi Bald. quid sit investitura in usibus feud. Franc. Curtius senior pulchrè in consil. 48. col. 7. Francisc. in 2. part. numero 57. & 58. & ne in concordantiis remo-

ferre in alium minorem vel majorem non potest; quantumvis ratione pacis obtinendæ: & cur? Vasallus invitus non potest alii delegari etiam per regem vel favore pacis.

utur) vasallagium* invito vasallo: & ita debet intelligi quod not. Faber in §. unico. post mod. Instit. de assignat. libert. Stephan. Aufre. in addit. ad quest. Tho. 48 §. quod procedit etiam si patronus esset Francorum rex, ut tenet Petr. Jacob. in tit. de caus. ex quib. dom. deb.

* Jura pecuniaria & operæ mechanicæ alicui cedi vel delegari vasallo non possunt.

rer, vide effusissime & fideliter per dom. Andr. Tiraq. in repet. l. si unquam. versic. liberis. num. 8. & num. 9. cum seq. C. de revocam. donat. Simile tradit Jurisconsult. in liberto in l. fin. non fortem. §. liberis. verbo sed & si delegatus. ff. de cond. indebi. ubi patronus, nedum obsequia, sed nec officiales operas liberti potest alii delegare, & si delegavit, non tenetur libertus obedire: sed tamen potest fabriles sive artificiales operas liberti, etiam eo invito delegare. Et per illum text. tenent omnes doctores

* Vasalli possunt alienari cu universitate

29 Ibi, vasallus non posse alienari & delegari alii, nisi * alienentur cum universitate territorii: hoc est cum ipsa curia, seu una cum re à qua feuda dependent. Et ita tenet Bald. in l. plures coll. 1. C. de condit. insert. & in col. 2. C. communis. de legat. ubi post Jacob. Aret. dicit, quòd si dominus vendat vasallum tantum, non tenetur vasallus jurare fidelitatem emptori, nec eum recognoscere: sed bene si dominus vendat totam rem, & omnia jura feudalia. Bald. in cap. fin. col. 2. de Offic. de leg. in l. imperialem §. praterea ducatus, coll. fin. de prohib. feud. alien. per Fede. Panorm. in cap. auditis col. 6. num. 21. de prescript. & in cons. 3. nitar. in presenti causa col. 15. in quest. 22. libro 2. Ludov. Roma. ejus synchronos cons. 26. proposita col. ult. Alexand. in l. 2. in fin. princ. ff. soluto matrim. in cons. 25. attentis narratis. col. fin. libro 5. & est opinio Oberi in cap. 1. §. ex eadem lege de lege. Corrad. in usibus feud. quæ usu approbatur & plenius dicam infra §. 35. His scriptis reperi dom. Zafi in sua epis. feud. part. 7. ad fin. in eandem quam scripsi sententiam concurrere super delegatione & alienatione vasalli & feudi. Et quatuor annis post primam horum editionem Franc. Tiraq. in consuet. Pictavi. tit. de retract. 9. 26. gloss. 1. nu. 75. ubi idem concludit. Ex quibus patet solutio ad illud dictum Bart. allegatum, supra num. 22. quia intelligitur quando creditor totum debitum vel quotam partem ipsius debiti principalis cedit, ita quod cessionarius efficitur creditor, & sic potest uti jure ingrediendi nomine suo, non alias. Itaque concludo, quòd quicquid cum extraneo faciat aut paciscatur patronus, non potest facere quin vasallus ipsi patrono justa offerendo, vel ab eo inducias fidei seu homagii obtinendo, vel ei ad ejus personam vel loco dominantis more consueto justa offerendo, debeat ab omni impedimento liberari, feudo & fructibus liberè potiri & frui, saltem per sententiam judicis competentis, ut infra §. 60. dicemus de vasallo justa offerente, sed domino detrectante.

An autem dominus faciens gratiam obsequiorum & consequenter futurorum fructuum teneatur ad interesse illi tertio, debet attendi qualitas, natura & tenor initæ cum eo conventionis, ut patet ex his quæ dico in dicto §. 51. & quæ nuper diximus numero 24.

* Quid in videat doaria.

Ex his liquet, An vidua * jure doarii fruens media prædiorum prædefuncti viri, possit uti prehensione feudali, & aliis juribus dominicis, in feuda indè dependentia, de quo supra gloss. 1. quest. 1. in fin. Et an possit impedire ne hæredes viri, gratiam obsequiorum & futurorum fructuum faciant vasallis: & loquor in simplici doaria vel fructuaria, ut supra gloss. 1. quest. 2. ad fin. non si etiam esset facta effecta domina illorum prædiorum, quod quando sit, dicam infra §. 137.

* Legradem videtur curia domini agrum.

30 Conclusionem hujus quæst. 3. limito. Primò, inter cohæredes & consortes: quamvis enim vasalli curiæ * communis sint etiam communes, tamen unus potest alteri omnes vasallos cedere, quia non censetur alienare in extraneum, sed eos relinquere in eadem curia, & dominio ejusdem curiæ seu loci dominantis, tamen cedens partem in curia vel loco dominantis retineat, & eadem ratione possunt mutos quosdam vasallos cedere, id est, homagia & jura vasallorum inter se distribuere, ut factum est in antiquissima castellania, Allodæ in Blæzia ad vetusiter ab Aureliis Carnotum,

ad quatuor leucas Carnotum, ubi lapides à tempore Romanorum milliaria distinguentes erecti visuntur. Cùm filiorum meorum proavia materna, ejus loci domina, duas filias reliquisset, diviserunt æqualiter. Et quamvis mansio principalis manserit in parte sororis meæ filiæ primogenitæ, tamen ejus soror quia partem quoque in curia habet, capax fuit vasallorum, qui distributi sunt, sex nobiles socru meæ, sex nobiles ejus sorori. Vasalli verò ignobiles seu roturarii pariter divisi. Ista cessio magis est distributio, quàm alienatio, & sic valet & tenet, quoniam jus ipsum castellanæ merique imperii & jurisdictionis non fuit divisum, sed semper indivisum & commune mansit. Quo respectu vasalli dicuntur adhuc communes, quam verè sint distributi & ita divisi, ut solidum jus investituræ, homagii, prehensionis, releviorum & retractus feudalis ad illos spectet cui distributi sunt privativè, & ad alios donec contingat eandem castellaniam, quæ vetustissima est totius Blæziæ, reuniri, & ad unum dominum reduci.

31 Secus si uni hæredum tota castellania obveniret, quia nullus vasallorum posset alteri cedi nec relinquere, etiam si hoc fieret per modum retentionis, imò etiam si fieret per modum supplementi portionis, ut quia alteri hæredum cui alia prædia obveniunt, relinquatur in supplementum jus vasallitium unius vasallorum Castellaniæ, quæ alteri hæredum obvenit, hoc enim fieri nequit, quia esset dismembrare feuda & ea separare à capite suo, conturbare & mutare dependentias feudorum. Quod fieri nequit præsertim in Gallia, ubi magis res quàm personas respiciunt, ut dicemus infra eod. gloss. 5. num. 2.

Amplio, etiam si distribueretur æquali vel digniori Castellaniæ diversæ, & discrepanti, quia non potest feudum mutari, nec in alium transferri sine consensu vasalli, cujus interest veteres dependentias & titulos in antiquo suo statu manere. Plus dico, quòd etiam si cohæredi vel consorti assignaretur ex divisione pars domanii loci dominantis; si tamen, non esset pars curiæ, nec arcis, nec mansionis à qua feuda dependent, non possent ei vasalli assignari vel relinqui prætextu alicujus prati vel aliquot jugerum terræ, vel etiam alicujus causæ vel mansionis loci dominantis quæ tamen non est principalis mansio à qua feuda dependent sed debet cohæres aliter recompenfari quam in aliquo vel in aliquibus vasallis, si non retinet partem in curia vel loco principali. Supplementum ergo divisionis bene potest fieri in distributione vasalli vel vasallorum, quando sit ei qui habet partem in curia & loco dominantis, & non alias. Et ita debent intelligi consuetudines Turoniz, Andium, Lodunenses & Cenomanenses, quæ distributionem vel supplementum in vasallis admittunt, quod etiam fieri potest non solum in continenti tempore divisionis, sed etiam ex intervallo supplementi in æqualitatem detectæ.

32 Hic sese offert pulchra quæstio quam vidi in facto. Quædam Castellania Pictaviensis ante ducentos annos divisa fuit in duas: in castrum de Magnac, & castrum de Riz-chauveron distincta & distantia, & cuique merum imperium cum omni jurisdictione & territorio diviso seorsum assignata, vasalli quoque distributi & de jurisdictione quidem propter antiquitatem manet, sed an initio fieri potuit? dixi infra §. 16. numero 25. Contigit autem quod tres fuerunt vasalli sub jurisdictione & territorio de Riz, tamen per dictam divisionem assignati castro de Magnac, à quo semper exinde dependebant, quoad omnino jus feudale, quod nihil habet commune cum jurisdictione forensi, ut dicam infra eod. gloss. 2. n. 22. tandem anno sesquimillesimo quadragesimo quarto lite suborta inter præfatos dominos: inter capitula transactionis hi tres vasalli ceduntur domino de Riz. Postea dominus de Magnac castrum suum cum omnibus antiquis suis juribus & pertinentiis vendit, exceptis

dictis tribus vasallis nuper per dictam transactionem domino de Riz relicti, quos dominus de Riz interpellat ut se cognoscant: recusant quod inviti delegari non potuerunt, breviter respondit, attento quod constat olim fuisse eandem Castellaniam, & quod hi tres vasalli sunt in eodem territorio de Riz, & ejusdem jurisdictioni subsumt: eos non posse recusare nec impedire, quandoquidem unaquæque res de facili ad priorem statum revertitur, *l. si unus §. pactus ne pateret. ff. de pact.* & sic non est verum quod sint delegati extraneo, sed relicti antiquo domino: & alioquin heredes vel consortes etiam curiam ipsam dividentes non possent sese accommodare. Tum hoc casu castrum de Riz, non solum est ejusdem dignitatis & qualitatis, sed etiam originis, & ipsa primitiva curia seu pars æquæ principalis curiæ, à qua eadem feuda dependent, & alioquin vasalli non solum indebitè provocarent in libertatem, sed æquales sese facerent dominis suis. Emptor enim castri de Magnac nihil ab eis petit nec petere potest: ergo manere debent sub castro de Riz, ut olim fuerunt, nec veteris dependentiæ vestigia exoleta sunt.

33 Anno vero sequenti primam horum editionem sesquimillesimo trigesimo nono contigit celebris magnisque hinc inde moliminibus agitata causa hujusmodi, quæ secundum prædicta decisa fuit: Augustinus de Thon, in hoc Senatu Advocatus, emit feudum in agro Stampensi, sed dominus de Jamet (yr potens vicinus dedignans habere vicinum talem Advocatum, ex humili plebe ortum, nec inveniens cognatum venditoris per quem retrahere posset, recurrit ad dominum feudi, & ab eo * emit *la tenue feudale*, id est, jus dependentiæ feudalis, seu directum dominium dicti feudi, & consequenter jus homagii, investituræ, quinti pretii vel retractus feudalis, & reliqua à vasallagio seu lege feudi dependentia. Deinde ex defectu hominis & jurium prehendi fecit nomine suo cesso dictum feudum: emptor exhibet literas acquisitionis, & offert fidem & quintum pretii. At ille retractum feudalem eligit. Tunc expersigitur emptor revocans oblationem suam ut erroneam, salvo quinto pretii tantum, & appellat à commissioneprehendendi Balivi Stampensis & ejus executione, ne coram suspecto iudice litigaret, utpote vicino & forsan conductitio (pensionarium vocant) potentis adversarii, sed in Senatu fundabat appellationem: in hoc quod in cognitione erat clausula consueta, *la main tenante*, id est, ut non obstante oppositione perseveraret effectus & executio prehensionis realis. De qua clausula dicam *infra §. 74. gloss. 2. num. 117.* quia hæc clausula est contra jus commune, quo non licet ab executione incipere, *ut infra eod. gloss. 4. quæst. 1.* Porro quamvis consuetudo & lex feudi hoc concedat domino feudali, tamen non dat simplici cessionario, qui debet venire via actionis in terminis, dicens appellante inadmiffibilem, nisi prius cognosceret vel abnegaret, quod Pragmatici dicunt, *qu'il faut avouer ou desavouer, supra eod. gloss. 77.* appellans dicit *qu'il avoie*, id est cognoscit verum dominum feudi, sed non intimatum, utpote simplicem cessionarium, cui tamen offert jura pecuniaria quintæ partis pretii quæ cedi possunt. Intimatus seu appellatus ponit in facto, quod de consuetudine Stampensi etiam jus * retractus feudalis cedi potest. Et quod ibi valida est & usitata hæc cessio, & hujusmodi commissio iudicis & executio: per arrestum interlocutorium dictum fuit, quod partes confusis testimoniis (turbas vocant) rarent de dicta consuetudine, modoque utendi. Et erim feudum mancipatum seu levatio manus facta appellanti, tanquam in jure communi fundato: neutra pars me consuluit. Cessionarius enim sciebat me contra se sentire, nec venalem habere linguam aut calamum. Emptor etiam hoc sciebat, & insuper non solum opinionem meam, sed etiam rationes meas elaboratas & exaratas gratis habebat, nec ipse nec filius,

Tom. I.

qui per eas vicerunt gratiam habuerunt. Hic est mos.

34 Cessionarius potens in aula, multosque faventes habens (etiam Cancellarium, qui lectis scriptis meis quæ mirabatur, eum deferuit) omnem movebat lapidem, causificans in Galliis feuda jure patrimonialium censerit, nisi quatenus consuetudo cujusdam loci aliter disponit, & quod liberè vendi possunt & alienari in totum vel in parte, & quod omne jus, omnis actio cedi potest, *l. ult. C. de hereditas. vel actione vendita* & ratio quod jus retractus feudalis per se cedi non posset; tamen cedi poterat cum universitate vasallagii, quando universum jus certi feudi servientis ceditur saltem vicino & æquæ digno & potenti domino, ita quod non interest vasalli novum æqualem habere dominum. Sed non obstantibus allegationibus & favoribus suis, visis scriptis meis quæ protulit emptor in Senatum, absolutus est excluso cessionario: responderunt amici, quod si vellet emptorem excludere, vel eum in vasallum habere, debuerat locum ipsum dominantem, saltem coram & æquæ principalem partem emere, quia vasalli non possunt alienari sine causa per prædicta.

35 His accedit pulchra quæstio, quam vidi in facto multum controversam. Anno sesquimillesimo quinquagesimo dominus de Lesigny habens in Andegavia duo feuda distincta, quamvis moventia ab eodem domino & castro de Baugé, & subvasallos in utroque feudo: vendit feudum de Lesigny, retentis * censibus & vasallis ab eodem feudo dependentibus: quorum tamen prædia sita sunt juxta territorium de la Bernardiere: quod est alterum feudum, quod retinet. Volebat enim feudum retentum ampliare de parte censuum & vasallorum feudi quod vendebat: sed dominus Crispinus unus vasallorum retentorum, dissentit & vult sequi emptorem & feudum de Lesigny venditum, quod est verum immediatè dominans feudum, venditor autem volens retinere, hoc est, adjungere, & transferte feudo retento, tria facit. Primò offert ei, quod pro oblationibus feudilibus non teneatur adire locum de la Bernardiere, sed possit adire castrum venditum, ut eum reddat indemnem: sed quod jura perpetuè sibi & dominis de la Bernardiere solventur. Secundò, facit consentire emptorem dominii veteris loci dominantis, qui etiam ad hoc onus emerit. Tertiò facit consentire, non solum usufructuarium baroniæ de Baugé, sed etiam regem ipsum, proprietarium ultimum & supremum dominum loci dominantis utriusque feudi & vasallorum ab utroque feudo dependentium. Quæstio fuit, an ista sufficerent ut subvasallus non posset conquiri: sed teneretur obedire.

36 Multi etiam ex primoribus togati nostri ordinis cenlebant quod sic: in queis Mathæus Quadrigarius, qui etiam dicebat non esse inconveniens locum dominantem mutari, proferens exemplum de feudo Scaturiginis: Gallicè, *de la Source*, sic denominato in agro Aurelianensi ab hoc eventu, quod antecessores domini omne domanium feudi dominantis particulatim alienaverant, excepto fonte ad quem subvasalli, qui non fuerunt alienati, accedunt pro homagio præstando vel juribus offerendis, eo quod nihil aliud residui sit ex feudo dominantis, & ita de facto iudicant Præfeci libellorum supplicum palatii Parisiensis, & damnarunt vasallum fidelitatem facere venditori, & ei jura præstare & continuare, ratione tamen veteris castri dominantis alienati. Ita tamen ut posset vasallus adire castrum alienatum, sed non personam, nec dominum castri alienati.

37 Breviter ex prædictis, & his quæ dicam *infra §. 77.* apparet, malè judicatum: venditor in sententiam defendebat per hæc potissimum quæ sequuntur: videlicet quod certum est jura dominicalia esse patrimonialia, jura enim vasallorum & vasalli ipsi sunt in bonis nostris, imo reliquæ pristini domini in feudum concessi,

G ij

* An emi possit jus dependentiæ feudalis & ejus verus retractus adqui-
ri.

* Jus retractus utrum cedi possit.

* Locum dominantis feudi utrum dominus possit mutare vasallo invito, de consensu etiam Regi.

ut inquit Bald. in *l. salem, in fine, per illum text. ff. de hered. institut. text. cap. autoritate, ibi, aut suorum hominum liberorum de privil. in 6.* unde appellatione rerum nostrarum veniunt etiam vassalli. Guill. de Cuneo. Cyn. Bald. in *l. 1. ff. de stat. homin. Bald. in l. omnia. §. ultim. per illum text. ff. de legat. 2. Bald. in cap. quanto, extra de judic. & in cap. significat, extra de testibus.* Sed regula juris est quod in re sua quilibet est moderator & arbiter. Igitur dominus potest jura vassallorum cedere, & sic multo magis retinere vel aliter disponere, *l. in re mandata. C. mandati. Præterea omne jus & omnis actio cedi potest, text. in l. ultim. C. de hered. vel actione vendit.* igitur multo fortius retineri.

38 Nec obstat quod non potest dominus transferre vassallagium invito vassallo, ut rotat Joan. Faber in §. unico instit. de assign. libert. Quia hoc est vel propter repugnantiam vel propter interesse vassalli, quorum utrumque hic cessat, videlicet primum, quia dominus non separat jus vassallitium à vassallo, sed utrumque retinet, prout potest in re sua. Secundum verò, quia dominus satisfecit offerendo, & consentiendo quod vassallus liberetur faciendo fidem in loco consueto, & modo solito, & sic non plus gravatur. Et consequenter sua non interest. Cum igitur non interfit, nec ratione rei ut dictum est, nec ratione domini: tum quia dominus non mutatur sed idem remanet: tum quia dominus retinet eandem, imò majorem in feudo suo vicino, ejusdem qualitatis, & ab eodem Barone moventis, autoritatem & splendorem, ut prius. Cum igitur sua non interest, non potest conqueri, nec impedire dominum disponere de re sua. Tum & tertio, quia venditor fecit consentire non solum emptorem* notralem dominum vassalli, sed etiam superiores dominos utriusque feudi dominantis, & regem ipsum: quorum ergo pervicacia aut superbia solius infimi vassalli, ut regalem sensum contemnat? *l. ultim. post princip. C. delegibus.*

39 Nec obstat Arrestum latum super dependentia feudali acquisita per dominum de saint Cyr, supra cod. num. 30. Tum quia ibi aliz erant circumstantiz & probationes, simulationes vel procuratorz cessiones in fraudem: tum ibi sicut cessio extraneo. Sed hic dominus antiquus non cedit, sed retinet, quod facilius & favorabilius est, propter reliquias pristini domini: tum cedendo non transfertur nisi utilis, & cessionarius non habet directas. Sed retinendo ut hic, ipsi retinenti, seu rei donanti remanent tam directæ quam utiles ac-

tionem, *l. si heres. ff. ad Trebell. l. ratio. C. de hered. vel act. vend.* & sic non est simile. Ceterum omnes rationes & regulæ juris militant pro domino, seu venditore, igitur cum reus non doceat de exceptione, judicandum est pro domino, qui habet jus clarum, ut pote fundatum in regula. Imò in multis reg. juris. Bald. in *l. si tutor. in fin. C. de servo. pign. dato manumisso. in l. omnes populi, col. 10. ff. de just. & jur. Petr. Anchar. in rub. de reg. juris in 6. col. 2. Jason in l. 2. col. 6. ff. si quis in jus vocat. non ierit.*

40 Sed ad hæc omnia respondetur dupliciter. Primo, quod sine consensu vassalli reciprocã inter eum & dominum obligationem & fidem, solus dominus non potest infringere, cujus obligationis inter præcipua capita, hoc est, nec dismembrari possit (ut verbis consuetudinis utar) nec feudum à capite separari, sed novatione & alia de integro infeudatione opus esse: cujus enim investitura habet duo extrema correlativa, videlicet locum dominantem, à quo dæcepitur locus serviturus, & locum servitutum inde decisum & concessum, ut teneatur in feudum ratione talis certi loci dominantis: hæc sunt duo extrema, principalia & essentialia fundamenta omnium infeudationum realium, quæ in hoc regno reales sunt. Sed non potest unum extremorum correlativorum destrui, quin aliud destruat. *l. ultima ff. de acceptilatione. Bald. in l. conventiculum C. de Episc. & cleric. Bart. Ang. Jason & omnes in l. ult. C. de indicta viduis. tollend. & ut inquit Bald. in l. cum te in Gallia, C. si cert. pet. regula correlativorum est regula parium. Ad quod citat l. Iulianus §. si procurator, in fin. ibi, & per contrarium, ff. de actio. empt. Bapt. de sancto Blasio, in tractat. correlativorum.* Secundo principaliter respondeo, quod omnia argumenta venditoris tendunt expresse contra consuetudinem loci, quæ part. 5. in princ. vult dominum eisdem casibus & modis amittere directum dominum, & illud acquiri vassallo, quibus utile per vassallum amittitur & consolidatur patrono, nunc & in perpetuum in feudo ligio (id est, strictius astringente) nunc ad tempus in feudo non ligio, ut patet in consuet. Andegavensi §. 187. Quomodo ergo vassallus non potest diminuerè feudum in præjudicium domini & futuræ commissionis feudi ex lege feudali, ita nec dominus locum dominantem diminuerè potest in præjudicium vassalli, vel singulorum vassallorum. Ex quibus concludo, malè fuisse judicatum, & quod vassallus debebat absolvi. Et hoc sit finis hujus glossæ.

* Lege emptorem futurum dominum vassalli.

SUMMARIA GLOSS. IV.

1. a. De manus injectione seu prehensione. Praxis manus injectionis feudalis, quæ congruè debet notificari. 3.
4. Intellectus novus l. de pupillo §. nunciationem, & l. operis novi. ff. de operis novi nunciat.
5. Habetur manus pro injecta quando vassallus dolose impedit accessum.
6. Quid requiratur in protestatione prohibitoria.
7. An debeat servari forma Clementinæ causam. de elect.
8. Actiones resident in persona creditoris. Nec reditus circumscribitur loco. 9.
10. Questio 1. Via facti prohibita.
11. Solutio quod potest patronus feudum apertum prehendere propria autoritate.
12. Verbis legis vel consuetudinis nihil addendum.
13. Quando intelligitur viam facti esse prohibitam.
14. Quæ jure familiaritatis sunt, non præjudicant etiam in possessione.
15. Quando usus dicatur implicare contrarium usum.
16. Pactum de ingrediendo propria autoritate, intelligitur sine violentia vel resistentiã facti.
17. Litera confortationis manus. 18. 19.
20. Emendatio praxis.
21. Q. 2. Sequestratio pratoria vel judicialis possessionem non tollit.
22. Patronus manu injecta possessor feudi efficitur.
23. Feudum pendente manus injectione censetur quasi consolidatum.
24. Prehensio feudalis est actus patrimonialis seu domanialis. Error imperitorum non inducit usum consuetudinarium.

25. Verba secundum subjectam materiam intelligenda sunt.
26. Relatum est in referente cum omnibus suis qualitatibus.
27. Quod dictum est patronum esse possessorem feudi, verum est respectu qualitas domini feudalis.
28. Feudum interim non est suspensum, nisi respectu dominicalium actionum.
29. Patronus feudum prehensum tractare non potest, nisi sub qualitate domini feudalis.
30. *Q. 3.* Prehensio ex causa falsa vel injusta facta, nulla est.
31. Decretum obreptitium nullum est.
32. 33. 34. Confirmatio non valet, si non sit confirmabile.
35. *Q. 4.* Non licet iudici via facti resistere, rejecta distinctione doctorum.
36. Nec patrono manu feudalis utenti.
37. 38. 39. 40. Secus si more depopulatoris procederet.
41. 42. 43. Fallentia in quibus lite pendente patronus non fruatur feudo prehensio.
44. *Q. 5.* Contra actum iudicis vel patroni non datur interdictum.
45. In parentes vel patronos non datur nulla persecutio famosa.
46. Client vel non petita venia patronum in jus vocare potest.
47. Non valet argumentum de libertis ad patronos aut vassallos.
48. Non justus vassallus antequam in fidem patroni admissus fuerit.
Nec est saisitus contra dominum.
49. Contra actum iudicis nunquam competit interdictum uti possidetis, nec unde vi.
50. Spoliatus à iudice ordine juris non servato, ante omnia debet restitui.
51. 52. 53. 54. 55. Nova distinctio & resolutio questionis.
56. 57. 58. 59. 60. 61. 62. 63. 64. 65. Si patronus tanquam propriarius pleno jure feudum occupat, contra eum habet locum interdictum uti possidetis.
66. *Q. 6.* A prehensione feudalis non potest appellari.
67. Prehensio feudalis non est publici, sed privati juris.
68. Commissiones generales reprobantur.
69. 70. 71. 72. 73. 74. Solennitas non necessaria visiose adposita non vitiat.
75. Verbum manuum.

GLOSS. IV. IN VER.

Mettre en sa main.

* Saisire & saisina quid Gallicis.

* Quod domini saisire possint, id est prehendere feuda vallallorum.

* Prehensio quam vim & quem effectum habeat.

* Forma prehensionis faciendae.

Moc est, prehendere: Galli, *saisire* * dicunt, licet & possessionem *saisinam* vocant, quod nec Cynus ignoravit, in *l. ea lege. C. de condit. ob causam*. Refert Paul. Castrenf. in *l. qui universas §. 1. in fin de acquirere. vel amittere. possessio*. Et communis modus utendi est, quod domini * merum vel mixtum Imperium habentes, prehendent feuda eis aperta, per officiales proprios jurisdictionis suae, & in vim commissionis seu mandati dati per eorum iudicem, seu balivum, aut alium jurisdictionem eorum exercentem. Idem si tantum infimam habent jurisdictionem: hi enim etiam in possessionem mittere possunt, ut & de petitorio praediorum suae jurisdictionis cognoscere, iudicare, & sententias exequi. Non enim in hoc à quo accepta est *l. iudicare. ff. de iurisdictione. omni iudic.* nec leges similes: longè aliusmodi jurisdictionem & graduum distinctionem habemus, de quo suo loco dixi. Sin autem nullam habent jurisdictionem, solent prehendere autoritate iudicis competentis, & in vim mandati seu commissionis à iudice decretæ. Et sic usitatum est huiusmodi prehensiones feudales fieri non autoritate privata, sed publica, nec per viam facti, sed per viam iustitiæ & jurisdictionis ordinariæ. Et hoc quidem civilius est, ut not. in *l. creditores. C. de pignoris. C. de pignoris. C. de pignoris*. Et maxime attempto, quod huiusmodi * prehensio, non est simplex ingressus feudi, nec simplex missio in possessionem, sed injectio manus dominicæ. quæ rem ipsam in jus & potestatem domini directi reducit, & utile dominium vassalli interim suspendit, & quodammodo interrumpit, ut statim dicam.

2. Et notandum primò, quod * ad prehensionem hanc faciendam, nullum requiritur fieri præceptum, ut in simili dicemus *infra §. 52. gloss. 1. num. 73.* nulla interpellatio vassallo, aut existentibus in feudo, ut fidelitas præstetur, juraque solvantur: sed feudo aperto, lapsò tempore, *infra §. 7.* statim nullo alio præmissò potest dominus manum suam injicere feudo,

debet tamen incontinenti quod factum est, notificare * vassallo, non tamen præcisè requiritur, quod ejus personæ notificet, maxime querendo eum extra mansionem feudi: sed sufficit, quod notificet vassallo existenti in feudo dominanti, vel ejus domicilio, vel si absit, notificet ei ad personas domesticorum, vel colonorum vassalli manentium in fundo, vel alibi, si nulla sit domus in fundo, ut in simili tradit Ulpian. Iuriscons. in *l. aut qui aliter. §. 1. & 2. ff. quod vi aut clam.* vel ad ultimum proximo vicino, ut in *casu converso inquit text. infra eodem titulo, §. 63.* ubi tractabitur de oblationibus clientum. Quamvis enim patronus non debeat adire nec rogare clientem, sed adiri & rogari à cliente: tamen non debet aliquid clandestinè nec fraudulenter agere ad circumventionem clientis, quod si faceret, doli exceptio vel replicatio patrono obstaret, quominus fructus lucraretur.

3. Et quod dixi sufficere notificare personæ vassalli, intelligendum, si est capax & idonea. Ideo si habet curatorem, debet ei notificari, vel bona fide his qui curatorem monere possunt & debent. Quod si curatore caret, & tamen eo indigeat, si quidem est vassallus minor viginti quinque annis, vel vassalla minor quindecim annis, aut alia ætate requisita per consuetudinem loci, & dominus nihil agit, quod teneatur inducias dare, & dictam ætatem expectare, ut *infra, §. 41.* si verò vassallus superior sit ea ætate, sed minor vel imbecillis; ad hoc non sufficit solù tali personæ notificare. Sed oportet consanguineis & amicis & his qui defendere & providere possunt & debent, juxta *l. his autem §. non defendi ff. ex quib. caus. in possession. eatur.* nisi malit dominus facere curatorem cæci: alias prehensio (ut indebitè notificata) non est efficax, faciunt quæ dicam *infra §. 59. gloss. 1. num. 62.*

4. Non obstat *l. de pupillo. §. nuntiare ff. de operis novi nuntiat. & l. operis novi. cod. tit.* Quia ut dixi in novis intellectibus loquuntur, & intelliguntur quan-

* Denunciari vassallo prehensio quemadmodum debeat.

opus est accedere ad certum locum. Tum si hæc jura alicubi esse censentur, non reputarentur esse in re pro illis hypothecata, nec in debitoris persona, sed magis in persona creditoris in quo activè resident, & ejus ossibus inhaerent. *l. quis ergo casus. & ibi gloss. ff. de Decur. l. licet. ff. pro socio. & ita decidit Salyc. in pulchro casu. in l. 1. coll. 7. versic. si autem essent jura & actiones. C. de sum. Trinit. & fin. capit. Alexand. in consil. 31. viso tit. collas. §. volum. 1. Jacob de sancto Georg. in tract. de homagi. collas. §. & sic esset solum ad personam vasalli accedendum, tamen non est necessarium, prout dixi.*

Prehen-
sio feudi
utrum de-
beat fieri
via judi-
ciaria au-
thoritate
& commisso-
ne judicis,
an non? de
quo vide
conclusio-
nem infra
numero 16.
in fin.
* Via facti
prohibita.

10. QUÆRO primo, an * hæc prehensio possit fieri per ipsummet dominum vel suum procuratorem aut gestorem autoritate ipsius domini tantum: sive privata autoritate domini, & via facti, an verò necesse sit etiam fieri via judiciaria per ministrum justitiæ, sive apparitorem, ex mandato & autoritate judicis competentis. Ut nova est hæc quaestio & à nemine tractata, ita absurdum nimis & insolens videtur dubitare, quin necesse sit domino via juris procedere, & non via facti, * quæ est omnibus & omni jure prohibita *l. 1. in princip. ff. quod vi aut clam. l. 1. in princ. versic. ne quid autem ff. de vi & vi armata. l. credit. ff. ad legem Juliam de vi priva. l. quemadmodum. §. 1. ff. ad legem Aquil. l. extra. ff. de eo quod met. causa. l. si ex stipulatione. ff. de acquir. vel amitt. possess. lege unica. in fine. Cod. de suffra. & bene facit l. deis. C. solus. maritum. ubi quavis dominium rerum dotialium soluto matrimonio morte viri sit ipso jure reversum ad mulierem, *l. in rebus. Cod. de jure dot.* tamen non potest mulier earum possessionem ingredi, sine autoritate judicis competentis. Igitur nec dominus soluta fide morte vasalli, aut aliàs, etiamsi ipso jure dominium utile esset ad eum reversum, potest ingredi possessionem feudi autoritate sua propria & privata, sed solum judicis competentis autoritate. Tum etiam domino rei cujuslibet est prohibitum, ne sit judex in causa propria, & ne jus sibi dicat. *lege unica. C. ne quis in sua. in l. lege in princip. ff. quorum lega. cum similibus.* Et hæc usque adeo nota & trita sunt, ut vel in proverbium vulgi abierint. Tum si mper fuit usitatum, & à tempore immemorabili observatum, hujusmodi prehensiones fieri autoritate & mandato judicis competentis: igitur non est aliter faciendum, *lege minimè. ff. de legibus. l. si de interpretatione. ff. eod. cap. cum dilectus. de consuet. nec debet facile recedi ab eo quod diu & quum visum est. l. in rebus. ff. de constit. princip.* Faciunt quæ supra de effectu communis observantiz & praxis dixi, *in proem. gloss. 1.* Tum regula juris est, non esse singulis seu privatæ singulorum potestati concedendum, quod per magistratum publicè, hoc est, judicis autoritate fieri potest. *l. non est singulis. ff. de regul. jur. & reddit rationem text. ne occasio sit tumultus faciendi.* Sed si dominus ommissa via judiciaria, quæ facilis est & prompta, sua tantum privata autoritate & via facti utatur, erit occasio ut viz facti resistatur usque ad arma & pericula personarum. Et maximè cum hæc via sit novitas inaudita & inusitata, quæ suapte natura discordiam generat. *capit. cum consuetudinis de consuet.* Tum videtur de hoc casus in rubri. & in *lege prima & 2. Cod. ut sine judicis autoritate nemini sign. impr. liceat.* ubi prohibetur in rebus ab alio detentis, vel in fructibus signa imprimere: etiamsi quis suas, vel sibi obligatas affirmet, & permittitur detentori illa licitè detrahere. Igitur si dominus feudum sine judicis autoritate prehenderit, & signa sua vel alia, ut moris est, apposerit, quod fecerit nullius erit momenti: & licebit hæredibus vasalli aut aliis in feudo clientelario existentibus impunè contemnere, & adposita signa amovere.*

11. His tamen non obstantibus aucter dico dominum sua tantum, vel privata autoritate manum suam injicere posse feudo aperto, sive per se, sive per

familiam suam privatam, & ex tunc facere fructus suos, sicut habetur in hoc §. licet nec judicis nec apparitorum suorum autoritas, vel ministerium intervererint. Probatum primò; Creditor ex simplici pacto de accipiendo & possidendo pignus vel rem hypothecatam, si ad diem solutum non fuerit, potest vel invito debitore sua propria & privata autoritate sine judice necdum ingredi, sed apprehendere & nancisci possessionem pignoris vel hypothecæ. *text. in l. penultim. C. de pignor. actio. & in l. creditores. Cod. de pignorib. cum concord. ibi per gloss. & omnes doctores qui ita tenent.* Si hoc potest simplex pactum in creditore simplicem hypothecam habente, multò fortius hoc potest lex appolita in concessione feudi facta à domino retinente directum dominium & possessionem civilem rei beneficiariz. Secundò & fortius, pactum manus injectionis in venditione appositum afficit rem ipsam: ita quòd venditor vel ejus hæres potest suo privato jure tantum utendo, sine aliqua judicis autoritate manum suam injicere, & possessionem & dominium rei acquirere, sua sola autoritate contra tertium emptorem vel detentorem. *text. in l. si quis sub hoc pacto. & ibi gloss. de contra. emptione, in l. Titius. ff. de servis export. in l. 1. & 2. C. de fin. serv. export. vend. per quocumque manus res ambulaverit, l. 1. Cod. si mancip. ita veniat ne prostituat.* Cyn. Ang. in d. l. 1. Cod. si serv. export. venier. ubi Angel. malè limitat, in pacto ne prostituatur, ut tunc (quia hoc occultè fuit) opus fuit permissione judicis, per d. l. C. si mancip. ita veniat. ne prosti. quòd l. 1. non excludit quin venditor possit propria autoritate manum suam injicere. Ex qua hoc pactum retinuit quod est juris realis executivi, nec opus est judice, nisi quatenus deest potestas, vel resistentia timetur. Et ita tenent Pannorm. Felin. in cap. verum col. penult. ex. de ser. compet. Joan. Regneri. de mota in rep. l. traditionibus. num. 64. Cod. de transact. Et tamen venditor omnem possessionem & omne dominium transfulerat: Igitur multò fortius idem pactum operatur in domino directo feudi, ut sua privata autoritate possit manum suam injicere, quia virtus directi domini retenti, semper est in actu permanenti ex vi attractiva, ut pulchrè ait Baldus *confi. 9. factum tale lib. 1. col. 1.* secundum novam impressionem, & lib. 3. secundum veterem impressionem Brixiz, Tertio, quia ista prehensio in se est actus dominicalis & extrajudicialis. Sed quoties lex concedit aliquid explicandum actu extrajudiciali, non requiritur adiri judicem pro actus executione. Ita Rapha. Cuman. in *lego de pupillo. §. si is cui in fin. de operi novi nuntiat.* Quarto, & fortissimè probatur per text. *hujus §.* cujus verba diriguntur ad dominum feudi, & ad merum ejus factum referuntur, ut diximus in *gloss. precedent. num. 8.* & similis text. *infra eod. titul. §. 54. 55. 56. & 60.* & quoties consuetudo nostra de hoc loquitur, semper refert verba sua directò ad dominum, & ad ejus facultatem, & factum duntaxat: nec aliud quicquam addit vel requirit. Igitur per seipsum vel ministerium suum privatum potest dominus prehendere.

12. Et ubi verba * consuetudinis clara sunt, ut hic, nihil aliud est subaudiendum nec addendum. *l. ille aut ille. §. cum in verbis l. non aliter. in princip. ff. de lega. 3. l. 1. §. si is qui navem. ff. de exercit. actio. l. quod constitutum, ibi, quantum ad verba ejus, & ibi Bartol. ff. de testa. milit.* nec debemus addere ad text. nec requirere plus quam litera requirat. *text. in lege Gallus. §. videntem est. ibi, nihil enim addidit.* ubi hoc not. Bald. in §. notab. ff. de lib. & posthu. & ibi seq. Angel. uterque Imo. & Bald. in l. 1. in fin. ff. de curat. furio. in *l. omnes populi. collas. 1. & coll. 7. versicul. dico ergo. ff. de just. & jure.* & hoc maximè peculiare est in consuetudinibus & constitutis, quòd eorum verbis tenaciter est inhaerendum, nec licet illis addere, nec aliter interpretari, quam loquantur. Pulchrè Bald. in *lege maximum vitium. coll. penultim. versic. in contrarium. C. de lib. pra-*

* Verbis
consuetudi-
nis nihil
addendum.

seris. vel exhere. in capit. significante. extra. de appella. in cap. 1. in fin. de alien. feud. & in tractatu status. in versic. citatio in fin. Alberic. in prima part. status. quest. 1. & alibi tam frequenter, ut magis tediosum quam utile videatur accumulare. Plura videre potes ad hoc per dom. Andr. Tiraq. in repet. legis si unquam in versic. libertus. num. 4. cum sequens numer. 12. C. de revocan. dona. Hic adie qua dixi infra. §. 13. gloss. 1. num. 25. & in tractat. regul. Cancellar. in regula de publicandis. num. 340. & in rebus de verborum obligat. num. 36. in lect. Tubingen. & in nos. intellect. in intellect. 4. legum num. 23. Et licet ubi habemus text. consuetudinis vel statuti, non sit inquirenda ratio, ut inquit Bald. in l. 1. coll. 4. C. de jure delib. in l. executorum coll. 3. C. de execn. rei judi. tamen de rationabilitate hujus consuetudinis sic simpliciter ut stat, intellect. constat primò per conformitatem juris communis, ut patet ex præcedentibus. Secundò per virtutem & efficaciam directi dominiis rententi, ut dicitur in sequentibus. Confirmatur, quia valiallus contra dominum non potest præscribere, ut est text. infra §. 12. & 69. ubi dicemus. Igitur non potest præscripsisse contra dominum ut ei non liceat sine judicis autoritate feudum prehendere: quum in hoc habeat dominus intentionem apertissimè fundatam tam de consuetudine per hunc text. quàm de jure communi, & per legem & pactum concessionis feudi, ut dictum est, & per ista satis aparet respontio ad omnia contraria, tamen, ut clarius liqueat.

* Quomodo intelligendum viam facti esse prohibitam.

13. Non * obstat primum de via facti prohibita, quia prout distinguitur à via jure concessa & approbata, procedit contrarium, & jura in eo allegata: scilicet prout distinguitur à via judiciali vel jurisdictionis: quia via facti, id est extrajudicialis sæpissimè in jure est approbata, & concessa utenti jure suo, ut probatum est maxime in casu præfenti. Et etiam per hoc patet solutio ad secundum, quia dominus prehensens nullum judicium exercet, sed jure suo utitur, ut inquit text. in d. l. 2. C. si serv. expor. veneat. Non obstat tertium, quia illa usitata observantia fuit ex mera civilitate, & sic in nullo derogavit juri dominico.

* Quæ ex veritate sure non præjudicant.

14. Hoc enim est exploratissimè, ea quæ ex civilitate, vel urbanitate fiunt, quantocunque tempore non præjudicare juri nec publico nec privato, nec in petitorio, nec in possessorio. l. qui jure familiaritatis, & ibi per Bartol. Joan. Imol. Paul. Alexan. ff. de acquirend. vel amittend. possess. l. & habet §. hospites. ff. de precar. l. si mulier. ff. quibus modis usufruct. amitt. Not. Inno. Panorm. in cap. cum ecclesia Sutrina. de causa possess. & propriet. & in cap. abbate sancti Sylvani, de verb. significat. Ancha. in repet. cap. sine possessione. coll. 21. de regul. jur. in 6. Paul. in consil. 179. in causa. coll. 3. vers. Item non constat. volum. 1. ubi etiam dicit non præsumi derogatum juri semel quæsito, sed ex gratia & civilitate factum, nisi probetur tanquam ex necessitate vel debito esse factum, per text. in l. fin. ff. quemad. servit. amitt. in l. 1. §. Julianus rectè ait. & l. final. ff. de itin. act. neque priva. l. 1. §. Aristo. ff. de aqua quodid. & asti. Imo probandum esset dominos volentes propria autoritate prehendere prohibitos fuisse & acquievisse, per not. gloss. Bartol. Ang. Flor. & omnium in l. qui luminibus. ff. de servit. prædio. verba. Igitur nullomodo fuit derogatum juri privato cujusque domini sibi competenti ex pacto in concessione feudi appposito vel subintellecto: & multominus derogatum est juri publico hujus consuetudinis, quæ per simplicem non usum nullo tempore tollitur, ut not. Petr. Cyn. l. 2. Cod. qua sit longa consuet. Alberic. in rubr. C. eod. Bald. Ang. in l. hac autem jura, per illum text. ff. de servit. prædio. Joan. And. Anton. But. Imol. Panorm. in cap. Joannes. de clericis conjuga.

15. Nec obest si dicatur illam observantiam habere implicitum contrarium usum: quia falsum est, attento quòd istud jus prehendi est in mera facultate & voluntate solius domini: qui potest pro libito uti

vel non uti: & nunc per unum modum civiliorè scilicet judicialem: nunc per alium modum, videlicet autoritate sua privata, & sic etiam si mille annis non fuisset usus, vel fuisset usus tantum per alterum modum, non tamen præscriptum est, quin & uti, vel per alterum modum uti possit quando voluerit, quemadmodum in canonicis qui habent plures vias eligendi, (videlicet inspirationis, scrutini & compromissi: & ut possint eligere de eorum gremio, vel alieno:) si per tempus immemorabile elegerint tantum per unam viam, vel de eorum gremio, vel certo alio collegio tantum: non tamen est præscriptum, quin possint liberè per aliam viam, vel aliunde eligere, quoniam * in actibus qui dependent à libera facultate unius, (qui potest facere, vel non, & certum modum servare, vel non) abstinentia vel observantia certi & determinati modi, quantumcunque diuturna, non censetur implicare contrarium usum: nec inducit desuetudinem, nec præscriptionem, ad alium modum utendi. Ita tenet Calderi. in consil. 1. & consil. 3. in fin. sub tit. de consuet. & in consil. 19. de præben. & seq. Rochus Curt. in repet. cap. fin. collas. 66. versic. rediendo ad primum. in fin. de consensu. bene facit text. in l. 2. ubi per occasionem. ff. de revis. Amplia, sive ab expressa, sive à tacita voluntate, ut sentit. Phil. Decius in cap. cum accessissent. col. 9. num. 14. exi. de constitutio. Idem in his quæ fiunt ad majorem cautelam vel per errorem assuetudinis tantum, ut dum solent insinuare testamenta, codicillos & similia, metu constitutionis Regiæ, quæ tamen de illis non loquitur. idem tenent Cyn. in l. 2. C. qua sit longa consuet. Panorm. in cap. ex parte. Estensis de concessi. præben. in cap. Abbate Socin. collas. 2. de verbor. signific. Luc. de Pen. l. 1. C. ne rusticani ad ill. obje. de vocent. lib. 1. Matth. de Affl. in deci. Neap. vol. 388. num. 3. Secus in actibus necessariis, & dependentibus à voluntate duarum, vel plurium partium, intervenientium pro conservatione privati & separati sui cujusque juris, ut in divisione hereditatis inter primogenitum & secundogenitos, inter agnatos, & cognatos, vel inter masculos & feminas, ut declarant Joan. Fab. Angel. Aretin. in §. ex non scripto. Insti. de jure nat. gen. & civil. Joan. And. Geminian. Philipp. in cap. fin. de consuetud. in 6. quia usus talium actuum sub certo & determinato modo, implicat & eo ipso per se, tacitum contrarium usum, admodum diversum vel oppositum. Itaque ex actu de quo agimus, à mera facultate & facto solius patroni dependente, non potest contrarius aliquis usus, nec aliud derogatum elici, nisi præciè probaretur patronos volentes sine judicis autoritate prehendere, prohibitos fuisse per judicem, aut alios, & acquievisse: alioquin succedit, quod dicit gloss. 1. quam ibi commendat Bald. in cap. 1. §. 1. per quos suas investit. consuetudinem perpetuò vigere, si non reperitur correctæ. Et hodie consuetudine nostra in publico civium consensu approbata regio edicto, supremi Senatus aresto sacrosancta & inviolabilis facta, non foret admissibilis cujusvis contrarii usus allegatio aut probatio, per ea quæ latè dicam in fine & conclusione harum consuetudinum.

16. Non obstat quartum, quia ut volunt Bart. Bald. Angel. Salyc. & omnes. in dict. l. creditores. C. de pignorib. creditor, ex pacto possessionem pignoris apprehendendi, potest jure suo uti per se, sine judicis autoritate, etiam debitore & domino invito, imò etiam resistente, modò, verbaliter tantum resistat: scilicet si per violentiam facti, quia tunc procedit d. l. non est singularis, ut teneatur adire judicem, qui cum immittat ac tuatur, & vigore publicæ potestatis cesset omnis violentia & tumultus. Itaque concludo, * quòd dominus feudi, in vim legis publicæ hujus consuetudinis & legis privatæ concessionis feudi, potest per se vel suos, sine judice manum suam injicere feudo aperto, & ejus possessionem nancisci, & fructus percipere, & suos facere sine violentia reali: Secus imminente

* Nota hanc theoriam non vulgarem, ad discernendum quando certus usus, implicet contrarium usum.

* Conclusio superioris quaestio nis.

nente resistentia & vi majore vasalli, vel aliorum in fundo existentium, quia tunc dominus, ad vitandam occasionem majoris tumultus, debet alterum duorum facere.

17. Primum est, officium judicis ordinarii implorare, ut ejus autoritate, & mandato feudum ad manum domini ponatur, si dominus nondum prehenderit vel si jam prehenderit, ut possessionem tueatur: & utroque casu interdicitur, ne dominus aut commissarius ab eo vel ministro judicis ad utilitatem domini deputati turbentur, ac impediuntibus vel opponentibus dies dicatur, ad allegandum causas impediuntis vel oppositionis: interim manu domini in suo vigore & effectu illibata manente: utque per judicem declaretur injectionem manus dominicæ ad justam causam factam, & validam esse, & plenum effectum sortiri debere. Poterique ipse dominus, brevius & celerius agendo, dum sua autoritate manum feudo injicit, paratum habere apparitorem cum judicis mandato, cujus vi & tenore interdicitur impediuntibus, & opponentibus, eisque dies dicatur, ut dictum est. Alterum est, si dominus manu sua injecta videat se minus potentem, ac manum suam contemni, aut in futurum contemptam iri, ut præsidem seu provincie præfectum adeat, à quo, etiam absente & non vocato vasallo, mandatum seu commissionem obtinebit, vel à regia cancellaria literas sigillo regio munitas, in forma, ut gallicè dicunt, *de consorte main*, quarum tenore mandabitur regio apparitori, ut constito de injectione manus domini feudalis, manum regiam adponat feudo ad utilitatem & corroborationem, seu, ut vulgo dicunt, ad confortationem manus dominicæ, priorésque vel alios idoneos feudi & fructuum ejus commissarios regia autoritate statuatur, interdicens, diemque dicendo, si opus sit, ad judicem competentem illis, & ad quæ dictum est, ut plenè norunt pragmatici omnes qui forensia negotia insignium præfecturarum hujus regni tractant: quorum stylum texere non est hujus instituti, sed solum quæ inde ad quæstionum occurrentium decisionem necessaria sunt, obiter tangere.

18. Ex his liquet, non obstare quintum, quia procedit ubi signa alienæ rei imprimens, non habet aliàs à jure communi, consuetudine, vel pacto jus manus injectionis & prehensionis, ut hic: non tamen nego, quin dominus nedum civilis, sed etiam prudentius, & utilius faciat prehendendo publica judicis (ut rectè est usitatum) quàm sua tantùm privata autoritate: nec usum illum hæcenus observatum amoliri nitor, sed ostendo quid de consuetudine & veteri more non exolet liceat, qui uno respectu civilis est, & vasallis utilior, quia tanto minores erunt sumptus si judex non adeatur, nec mandata sigillata impetrentur. Ita * etiam expressè tradit consuetudo *de Lorriseod. tit. §. 89.* Et idem de consuetudine Aurelianensi, quæ symbolizat cum consuetudine *de Lorriseod.* & initio fuit eadem. Patet etiam quia consuetudo Aurelia. §. 105. dat domino censuali (ut etiam consuet. *de Lorriseod. tit. 2. §. 2.*) potestatem manum injiciendi propria autoritate. Igitur fortius idem intelligit in domino feudali. Idem de consuetudine Rhemensis. §. 111. & similibus. Idem disertè Consuet. Carnoten. §. 111. Et expressus consuet. Biturigum *vetus hoc tit. §. 13.* idem de nova quæ modum prehendi non specificat. Et generaliter omnes consuetudines regni ita intelliguntur, nisi si quæ specialiter requirant commissionem & autoritatem judicis, ut consuet. Blef. §. 38. quæ tamen in hoc nova est, quia ut patet in processu verbali, dominus directus poterat per seipsum prehendere, nulla alterius judicis vel superioris commissione requisita, hoc autem fuit innovatum & additum à quibusdam fisealibus, cupientibus augere capturas & pretia actuariorum & redemptorum regionum. Sed vetus mos Francorum est, ut dominus directus sua sola autoritate prehendat, prout

executio est patrimonialis (quæquam à fundiaria quadam justitia) & non jurisdictionalis, ut etiam sentit Ioan. Fab. *inst. de actio. §. præjudiciales tollar. 9. versic. Quid dices de vasallo*, ubi dicit, quod deficiente recognitione vel homagio, remedium domini directi est, ut capiat feudum suum, nec aliud requirit? & verum dicit, ut erat callentissimus consuetudinum Franciæ. Istud etiam sanè intelligitur ut non fiat defunctoriè, sed seridè & tutè, prout actus privatorum serii & extra judiciales fieri debent testato. ut indicat textus *gloss. & Doctores in l. qui Roma §. cohæredes. ff. de verb. oblig. id est, idoneis testibus * adhibitis.* Dominus ergo directus manum injiciens sua autoritate ut potest, debet testes idoneos adhibere tam in prehensione, quàm in congrua notificatione. Et consequenter instrumentum hujus actus dare, quod plenam fidem faciat contra se sicut pro se ipso. Atque ita tabellione adhibito, ut indicat dicta consuetudo *de Lorriseod.*, quæ omnia brevius, minorique sumptu expediuntur per servientem commissionem vel infimi judicis habentem, ut dicam *infra §. 74. gloss. 1. num. 78.*

19. Ex quibus detegitur superstitiosa vanitas eorum, qui putarunt, & de facto judicarunt, non valere prehensionem factam autoritate superioris in vim suarum literarum in forma confortationis manus, nisi appareat de speciali instrumento ex commissione prehensionis manus primitivi domini quæ confortatur. Ego enim dico, & veritas est, quod eò ipso, quod apparet de instrumento authentico confortationis manus dominicæ factæ ad requisitionem domini, eo præfente vel minimo ejus famulo, satis vel eo instanti implicita est manus injectio domini, quia tunc potuit fieri. Igitur enunciativa fidem faciunt, ut per Bartol. Paul. Alexand. in *l. prædia. ff. de acquiren. vel amitt. possess. Alex. consil. 98. lib. 1. consil. 191. num. 2. lib. 6.* Tum per hoc instrumentum satis tuto cautum est de fide actus, ipsi proprietario quem vocant, & omnibus quorum interest. Tametsi Petr. Lisetus in hoc senatu, hos actus ut commissiones hujusmodi generales perperam infringeret, verùm Arresti nomen non merentur judicia, quæ justum Senatus consilium non habent. Adde quæ dicam *infra §. 74. gloss. 1. num. 63. cum sequent. num. 101. & num. 104. cum sequent.* Et quæ dicta sunt, & quæ sequuntur ad hoc deduxi, ut appareat quæ & quanta sit patronorum potestas, & autoritas in prædia clientelaria. Non enim habent jus in personas, ut post Jacob. Ravennatem, & Petrum Perticum doctores Gallos decidit Ioan. Faber. *in loco præallegato*, etiam secundum usum Insubriæ, cum invito domino possit libere feudum refutare *cap. unico. in fin. de vasall. qui contra consuetus. Lothar. in usib. feudor. & multo minus secundum usum Francorum, quibus libere potest cuivis vendere vel alienare.* Porro quamvis actio personalis ex contractu vel consuetudine feudali sit in rem scripta, tamen via simplicis actionis dominus nullam præ aliis prærogativam haberet nec fructus suos faceret. Sed manu feudo injecta cogit vasallum vel novum possessorem, ut se recognoscat seu *l'advoué*, (verbum Gallicum * est quo utitur Ioan. Fab.) vel ut sinat dominum frui & fructus suos facere per manus suas, vel ut si velit fructuonem feudi comparare abnegando, dominus petere posset commissum feudi. Hæc est mens Ioan. Fab. *in loco præallegato*, & ipsa veritas in jure nostro consuetudinatio & in praxi.

20. Admonendum * tamen cenfeo errorem quendam irrepsisse in illo civili & laudabili usu: dum videlicet dominus non habet jurisdictionem super feudo: volens tamen judicis autoritate illud prehendere, accipit literas à judice ordinario loci, in quo feudum est situm, per quas mandatur officiali judicis capere feudum cum pertinentiis suis, & ponere ad manum justitiæ, sive ad manum judicis, aut domini illius judicis & jurisdictionis, & non ad manum domini feudi. Et hic est error contra formam consuetudi-

* Testes idoneos ad vocare debet dominus propria autoritate prehensionem faciendum. ut & tabellionem.

* Jus prehendi propria autoritate variis consuetudinibus est receptum.

* Ab adoperando deductum vel advocando, id est ad hærendo.

* Emendatur error praxis de feudo ponendo in manu judicis non domini.

nis, naturam & concessionem feudi: quia insequendo tenorem consuetudinis, & naturam feudi, deberet & debet mandari, feudum ob defectum vasalli & iurium prehensum, poni in manus domini, ab illo fructum secundum naturam manus injectionis feudalis, quamvis enim dominus ad iudicis auctoritatem recurrat (quod non est necessitatis sed urbanitatis, ut diximus) non propterea debet minus auctoritate sua propria & iure suo uti: nec esse in aliquo deterioris conditionis, nec minus obtinere, quam sibi iure suo sine iudice liceat, *l. non solet. l. nemo enim prosequendo. ff. de reg. jur.* Itaque debet iudex referre feudum ponendum ad manum domini iuxta consuetudinem & legem feudi, & non ad manum ipsiusmet iudicis aut alterius, huncque errorem non ab advocatis forensibus ceterisque consuetudinum & praxis peritis processisse puto: sed ab ambitione officialium, qui plerumque quasi varii sunt (ut Gallicam jurisdictionem merito traducit Alberic. in *l. ult. C. de jurisdic. omn. jud.*) verum ab ignorantia quorundam circumforanatorum, qui scripturas actorum, & mandatorum iudicialium, quandoque regionum rescriptorum preparant, & usque ad signum & sigillum conficiunt inconsultis advocatis & peritis: unde saepe vidi errores emergere, & litigatores damna incurere. Et quamvis ille error non videatur prejudicialis domino, ut certe non prejudicat, quin fructus lucretur: tamen in multis aliis nocere potest, ut satis patebit ex sequentibus, & possem late exemplificare per plura, quae brevitatis causa omitto.

* Prehensione feudi utram dominus efficiatur possessor.

* Sequestratio praetoria vel iudicialis possessionem non tollit.

* Manus Regis vel iudicis non privat aliquem possessione.

21. QUÆRO secundo, an * per hanc manus injectionem dominus efficiatur feudi possessor? Videtur quod non, quia si missio in possessionem auctoritate iudicis non privet regulariter possessionem rei prehensae possessoris, etiam contra quem res prehenditur, ut sunt text. in *l. 3. §. fin. in l. si quis ante. ver. denique. ff. de acqui. vel amit. possessione. l. cum legato. ff. ex quibus cas. in posses. eat. l. missio ff. pro empto. l. 2. in princ. ff. pro hered. l. si cui. in princ. ff. ut in posses. non. lega. l. 1. §. quæstum. ff. quorum legato. l. si duo §. creditores. ff. uti possid. ita quod sequestrator * necessarius rei contentiosae per iudicem appositus, non possideat nec civiliter nec naturaliter, sed nihilominus prior possessor possidet. per text. ubi Bart. & omnes scribentes hoc tenent in *l. interesse ff. de acq. vel amit. posses.* quod procedit nedum in sequestro praetorio, de quo omnes conveniunt, sed etiam in iudiciali nullo irrevocabiliter ex causa iudicati, secundum receptiorem opinionem per text. in *l. 3. Cod. qui possio. in pign. habeant* & ita Raphael. Curt. Alex. Jafon. & ferè omnes tenent in *l. d. Devo Pio. §. si super rebus. ff. de re iudicata.* contra Bartol. Paul. & Petr. de Bexu. ibi Francis. Aretin. in *l. unica collat. septima, questione secunda, in fin. Cod. de probis. sequestra. pecun. idem cum communi.* Alexand. consil. in fin. libro sexto, hinc vulgatum illud dictum Cyn. (poit Jacob. Raven. & Petrum à Bell. Pert. in *d. l. unica in fin. secunda questione*) ab omnibus celebratum & approbatum: quod manus * regis vel iudicis non privat aliquem possessione sua: Quanto fortius videtur, quod manus domini feudalis, sive sua privata auctoritate tantum injecta sit, sive etiam iudicis auctoritate sit feudum ad utilitatem domini sequestratum, ut solent facere, non privabit vasallum vel alium quemcunque possessorem feudi, sua possessione, & maxime quum hæc prehensio sit revocabilis, & debeat relaxari fidelitate & iustis factis vel oblati?*

22. Sed his non obstantibus, dico vasallum possessione sua naturali privari & dominum directum possessorem ceteri feudi aperti, & prehensi, quamdiu manet sub manu sua. Probo, quia manus injectio tentata à venditore, facit quod ipso facto evellatur omnis possessio, & etiam dominium ab emptore, vel etiam à quovis tertio & extraneo possessore, text. cum gloss. in *l. si sub hoc pacto ff. de contrah. emptione.* & vero eum alius, in præceden. questione numer. 11. ad hoc allega-

tis: ergo multo fortius operatur reversionem simplicis possessionis naturalis ad dominum directum & civilem possessorem feudi. Verum illa manus injectio venditoris, quæ est perpetua & revocabilis, non est similis isti quæ est revocabilis à vasallo quandoque iusta faciente. Ideo aptius probatur per *d. l. penult. Cod. de pign. actione & l. creditores. C. de pign. ubi* creditor ex pacto rem accipiendi apprehendens verus possessor efficitur: at longè plus juris habet dominus directus feudi, ut per se patet. & per vim attractivam de qua supra ea. gloss. num. 11. Fab. Jafon. *l. clam possidere §. qui ad nudinas. in fin. ff. de acqui. vel amit. posses.*

23. Tum feudum * apertum & prehensum à domino directo censetur quodammodo saltem in effectu omnis commodi & emolumenti medii temporis reunitum, & quasi consolidatum dominio directo, & ad suam & primordiale causam reversionem, quale exiit & emanavit, per regulam quam elicit Bald. ex text. §. sed ut manifestetur. in *l. unic. C. de caduc. sol.* Hinc est quod dominus nullam interim servitutem, nullam pensionem, nec aliud quodcunque onus à vasallo impositum tenetur recognoscere. infra §. 28. ubi dicemus: sed pleno, & suo primitivo iure liberè fruitur: & ad eum spectat exercere omnia jura dominicalia, in subfeudis dependentibus à feudo prehensio, ut infra §. 54. quæ tamen non possunt exerceri, nisi per verum dominum & proprietarium, ut diximus supra eodem. in gloss. 1. circa fin. 1. questione. Et sic videtur etiam utile dominium feudi, interim reversionem & reunitum directo. Ex quibus patet responsum ad contraria. Hæc enim prehensio * non est missio in possessionem rei servandæ causæ, ut ibi: sed manus injectio domini directi: quæ vel ex diametro differt à manu regis, vel iudicis, quæ movetur & agit virtute publicæ jurisdictionis. Hæc autem movetur virtute domini directi, quod est in patrimonio privato domini. Et quum late differant dicæ infra §. 74. gloss. 1. q. 2. num. 12. cum seq.

24. Et sic ista prehensio * dominicalis est juris privati, & patrimonialis, sive (ut ita loquar) domanialis, & non jurisdictionalis, sed extrajudicialis: ut in simili ait Alex. consil. 105. collat. ult. num. 30. lib. 3. & non mittitur in re alienam custodiz causa, vel causa pignorandi ut illa, sed velut in rem propriam causam fruendi, ut sua & propria, & ad primordiale causam reversionem. Et hac ratione Canoniz justificat text. *capitulo primo extra de feudis,* de quo dicemus infra eod. in gloss. fin. Nec dicitur hoc casu res esse sequestrata, tū quia non est litigiosa nec controversa de se, ut saepe nulla est oppositio: tum quia etiam si sit oppositio, res non ponitur ad manum sequestrari, sed ad manum domini, quæ debet interim tenere & sine ejus prejudicio in calculo sententiæ diffinitivæ: & licet deputentur aliqui commissarii vel custodes, & ministri, ad commodum & utilitatem domini. Et hoc vult aperte Joan. Fab. *Instit. de interd. §. retinenda. col. 4. ver. præterea supposita,* Quod si iustitarius, hoc est, habens jurisdictionem, posuerit ad manum suam aliquam rem sibi subiectam ratione iustitiæ, hoc est, jurisdictionis suæ tanquam iudex, & ipse sic tenens turbaretur in possessione rei prehensæ, sed ad manum iustitiariorum positæ per aliquem, non posset contra turbantem agere interdicto *uti possidetis*, quia non detinet pro suo, sed tanquam iustitarius causa custodiz. per *l. si duo. §. eruditur. ff. uti possidetis*, civiliter & postquam realiter posuit ad manum suam rem quæ ab eo tenetur, absque dubio tanquam verus possessor, potest agere *uti possidetis*, contra quemcunque turbatorem in possessione illius rei vel iurium ejus. Hæc ferè ad verbum & omnino ex mente Ioan. Fabri.

Nec obstat quod secundum erroneum quendam usum in fin. quærit. præcedentis confutatum, solet feudum prehendi per publicum apparitorem, & non per dominum, & poni ad manum iudicis, & non ad manum domini: quia ille error quum sit imperitorum, ut diximus, non facit jus per *l. in fin. arg. à contrario & oppo-*

* Quando feudum est prehensum, censetur quasi consolidatum.

* Prehensio feudi quæ sit per dominum directum, differt à missione in possessionem rei servandæ causæ, & à manu Regis vel iudicis. * Prehensio feudalis est actus patrimonialis seu domanialis.

Sto casu, de supellex. legat. & quæ notat. Fab. lib. 1. Instit. orator. c. 12. Bald. in c. 1. col. 5. de success. feud. in usib. feud. & in l. 1. ad fin. ff. de successor. edic.

25. Sed debent verba illa impropriari secundum naturam actus & materiæ subjectæ, videlicet quod apparitorprehendit, id est dominus per ministerium sevientisprehendit: & quod ponit ad manum iudicia id est: ad manum domini, authorante & approbantef iudico: & quòd ita *intelligi debeat, probatur primò per reg. l. si uno, in princ. ff. locati l. insulam. ff. de prescrip. verb. q. stipulatus de usuris. l. damni infecti, l. nisi. in princip. & ibi Ang. ff. de damn. infecto. hinc dicit Bald. in cap. ad hac. col. si. de postul. pralas. & si materia dicat unum expressum, & verbo contrarium, non credam simplici verbo. & Joan. Fab. Instit. de interdicit. §. retinenda. collat. 3. versic. quid si materia, quòd materia plus inspiciatur quam verbum, per l. Mavia. ff. de manum. testamisa, in quia nolo occupari in concordantiis vide latissimè per dom. Nicolaum Everar. jurisperitissimum virum in locis legalib. in loco 46. à subjecta materia.

Secundò, ultra alleg. per Everar. ibi, quòd illa regula habeat locum etiam in sententiis, & verbis iudicium, quæ debent impropriari, ut reducantur ad intellectum juris, tenent Bald. in l. 1. in 1. oppo. & ibi Paul. C. de negotiis gest. Bald. in l. fin. in fin. C. de fruct. & lit. expens. in leg. 3. coll. 2. C. si pendens. appell. mors inter. Ludovic. Roman. consil. 320. hac sitorum. collat. secunda. Henric. Bohic. cap. ex lueris. de consis. Per Ancha. consil. 6. collat. fin.

26. Tertio virtute relationis: quia tenor commissionis iudicis, & verba relationis apparitoris, expressè referuntur ad jus consuetudinis, & ad legem & naturam feudi, quæ est ut feudum ponatur ad manum domini: ergo hoc censetur expressum in ipsa commissione, & ejus executione, quia relatum * virtualiter & efficaciter inest referenti, cum omnibus suis qualitatibus, l. institutio talis ff. de condi. instir. l. asse toto. ff. de heredit. instir. lege si si a scripsero. ff. de cond. & demon. Decius in l. certum. ff. si corr. pesa. & in consil. 47. uti in annotat. dixi & infra. §. 63. num. 18.

Quarto auctoritas iudicis solum ad commodum domini interponitur, & ad augendum vires & efficaciam prehensionis. Igitur non debet operari in præjudicium domini, ut minus juris habeat in possessione & fructione rei, per text. in lege nulla juris ratio. ff. de legibus, in lege quod favore. Cod. eod. titulo. l. 3. §. dua autem. in fin. Cod. de Carbo. edic. nec debent operari diminutionem. l. legata inuoluer. ff. de legat. 1. cum vulg. & quòd recursus ad iudicem, conservet possessionem, text. est in l. de pupillo. §. memuisse. ff. de oper. novi mun. per quæ decidit Bald. in l. 2. collat. 2. versic. sed an proprietarius. Cod. de jure emphyt. quod dominus directus qui potest propria auctoritate ingredi, si metuens potentiam emphyteutæ adeat iudicem, non perdit possessionem suam. l. non solet deterior. cum seq. ff. de reg. jur.

27. Et sic concludo, * quòd si per se, sive per prætorrem prehenderit, possessor efficitur: & vasallus vel alius etiam tertius possessor feudi possessione privatur, respectu eorum quæ statim dicam, quia hæc manus injectio afficit rem ad quemcunque pervenerit, ut supra probatum est. Hanc conclusionem declaro & limito, ut procedat respectu juris dominicalis, & feudalis, & eorum quæ ad dominum spectant ex consuetudine vel lege feudi, durante manus injectione, de quibus infra eod. in gloss. 8. & in §. 54. Secus quoad alia, in quibus vasallus, ejus hæres, aut quisquis erat possessor feudi, remanet dominus utilis & possessor, ut prius, maximè contra tertios & extraneos, ut & infra §. secundò numero 106.

28. Non * enim dominium utile vasalli vel possessoris feudi est interim extinctum, nec reversionem ad dominum, nec consolidatum directo, sed est velut offuscatum, & quoad jura dominicalia & feudalia, habetur pro suspensio à vasallo, & reverso ad domi-

num: quoad reliqua omnia non est in suspensio, sed in viridi subsistentia, quia vasallus potest ut prius vendere, donare & aliter disponere feudum, & ejus possessionem, qualem habet transferre, sine præjudicio domini: quod non posset, facere dominus, quoniam hoc non spectat ad eum jure feudi.

29. Sed bene posset dominus agere contra antiquos emphyteutas, & casuales & alios debentes jura inclusa in investitura, vel dinumeramento feudi prehensi, ad solutionem eorum quæ cesserunt à tempore manus injectæ, quia hæc sunt in fructu, qui spectat ad dominum jure feudali: & intelligo quòd posset agere tam actione personali, quàm (si opus sit) interdicto nisi possidetis, etiam contra vasallum, si forte ab eo turbaretur: dummodo quacunque actione agat, sub denominatione & qualitate expressa domini feudalis experiat, & ad causam feudi prehensi, & in sua manu existentis, jure & potestate feudali: quia solum * respectu hujus qualitatis possidet & fruitur: & in hac sola qualitate potest & debet exercere quæcunque spectant ad eum, tam in iudicio, quam extra iudicium. Si autem questio proprietatis alicujus rei, vel juris dependentis à feudo principaliter revocaretur in dubium, tunc non posset dominus agere, quia verè utile dominium feudi non est ad eum reversionem. Sed potest & debet solus vasallus actionibus realibus agere, quin etiam possessoris potest agere contra tertios extraneos, quia remanet fundi possessor, exceptis fructione feudi & actibus dominicalibus, ut sunt prehendere ex defectu fidelitatis, vel solutionis census, & in fidem admittere & investituras renovare subvasallorum, aut censuariorum feudi, dominus autem non possidet, nisi in qualitate domini feudalis, qui manum dominicam injecit, & possessio sua est limitata ad jura, commoda & effectus, quos consuetudo & lex feudi tribuunt hoc casu tali domino. Simile in pignore tradito creditori, vel per eum ex conventionem occupato: quia creditor illud possidet, & desinit debitor possidere, quoad est verum quoad jura, & effectus hypothecæ: secus quoad alia, quorum respectu debitor censetur remanere possessor, text. in l. qui pignoris causa. ff. de acquir. vel amit. possess. in l. sciendum. §. creditor, ff. qui satisfac. cog. an. in l. cum notissimi. §. sed cum illud. Cod. de prescrip. 30. vel 40. ann. & ita expressum concludit Joan. Ana. in cap. 1. col. 1. ver. & solet communiter concludi. de usur. Hinc dicit Jurisconsult. in l. pignori. in princ. & l. servi nomine. ff. de usurp. & usucapionib. quod usucapio, vel prescriptio pignoris contra tertium, non propter hoc interrumpitur, sed continuatur ad commodum debitoris: & ita dicendum est in vasallo. Hæc ad plura alia poterit studiosior extendere: non enim intendo singula persequi, hoc enim infiniti esset negotii & supra modum prolixum: mihi sat est principalia puncta explicare, ex quibus liquet quàm latè patet effectus & utilitas hujus inquisitionis.

30. QUÆRO tertio, quid si dominus prehenderit ex causa hujus §. sed falsa, * quum jam vasallus esset in fidem admissus, vel alias indebitè & injustè, puta ante lapsum 40. dierum, vel post oblationes ritè & debitè factas, vel pendentibus induciis, de quibus infra §. 41. an efficiatur possessor, & consequatur effectus memoratos in præcedentibus questionibus? Breviter dicendum quod non, quia sive causa prehensionis sit falsa, sive injusta, est ipso jure (quoad jus & consuetudinis effectum) nulla: cum non concedatur à consuetudine, nec à conventionem feudi, nisi in casu vero & justo: & sic hoc casu dominus non efficitur naturalis possessor, quod procedit nedum si per se & sua sola auctoritate prehenderit, sed etiam si iudice auctore & mandante manum injecerit: imò etiam si manui suæ, regiam manum, Præsidis provincie mandato, vel Regii diplomatis virtute superinduxerit, indistinctè prehensio nulla est ipso jure.

31. De privata domini non dubitatur. De judiciali patet, quia etiam decretum * iudicis ex falsa causa, pu-

intetim defuit respectu patroni & jurium suorum facta sunt velut organa vasalli.

* Patronus feudum prehensio & jura ejus tractare non potest, sive in iudicio, sive extra, nisi sub qualitate domini feudalis.

* Pignus quemmodum possideatur à creditore & debitore.

* Prehensio feudi ex falsa vel injusta causa facta, nulla est, & ideo prehendentem non facit possessorem.

* Decretum

* Accipienda sunt verba pro ratione materiæ subjectæ.

* Relatum est in referente cum omnibus qualitatibus.

* Prehensio feudalis vocat possessionem, & etiam transfert in patronum respectu eorum quæ ad eum spectant ex lege & conditione feudi.

* Per prehensionem feudalem non fit consolidatio, nec feudum

obreptionem pro
jure nullo
est.

ta per obreptionem latum, nullum est ipso jure. text. in l. cum vero. §. subventi versic. proinde. ff. de fideicom. lib. & appositissimus text. in l. 1. §. hac verba. ff. ne vis fiat ei qui in possess. missus est, ubi denegatur edictum Prætoris & omnis utilitas, ei qui ob falsam, vel nullam causam, vel quæ exceptione submoveri poterat, in possessionem missus fuit, l. Scia egressa & ibi Bart. ff. de iur. & cura. dat. ab his. Bart. & omnes in l. iuste possidet. ff. de acqui. vel amitt. possess. Ang. in l. cum fideicommissum in fin. ff. de confess. Panor. in c. 1. col. 6. & seq. de re judi. Bart. Jason in l. divus. col. 1. ff. de re judi. Alex. in cons. 69. in causa & lite. col. 1. lib. 3. & consil. 63. stantibus his. col. 6. versic. item non obstas. l. 4. Phil. Cor. cons. 28. col. 2. l. 1. sed causa existente falsa, vel injusta clarum est dominum obreptisse prætori.

Confir-
matio non
tollit, sed
incurrit
nullitatem
confirmati

32. De regia manu probatur, quia præsupponitur & subintelligitur inj. ctione manus dominicæ præcessisse, & validam esse tanquam pro fundamento & pro confirmabili: sed si confirmabile sit * nullum, pariter vel super mi principis confirmatio est nulla. text. in l. & quia in fin. ubi latè per omnes doctores. ff. de jurisdict. omni. judic. in cap. examinata. extra de confirm. unil. vel in unil. ut in annotat. ad Phil. Decium tetigi. & infra §. num. 88. Oldr. in consil. 164. viso privilegio. in fin. Alberic. in prima par. statuc. quest. 21. Bald. in statuc. in versic. Apostoli. Paul. in consil. 162. visis & ponderatis. vol. 2. tum deficiente fundamento, frustra superædificatur. l. egi tecum. in princip. ff. de except. rei judic. c. 1. q. 1. cap. cum Paulus, & de utraque videtur casus in l. 2. Cod. si per vim aut alio modo. l. meminerint. Cod. unde vi. non tamen intelligas quod prehensio etiam injusta sit nulla de facto, quia tenet & astringit donec aliter sit dispositum, ut in quest. seq. & hoc respectu venit per judicem causa cognita annullanda, & revocanda, cū expensis, damnis & interesse.

33. Amplio etiam si esset facta sub finem dictarum induciarum, & de feudo verè aperto, & dominus declaraverit quod non vult illam habere vim, nisi post tempus induciarum lapsum, & quod tempore præcedenti non vult habere effectum, nisi simplicis admonitionis: quia si hoc initè declaravit, hoc prodest advertenda damna & interesse duntaxat, sed non ut feudum remaneat prehensum post tempus lapsum: sed nova de integro prehensione opus est, alioquin daretur occasio cupidis, præsertim officialibus involandi præveniendæ, ut semper in momento induciarum lapsarum, vel aperturæ feuda invenirentur aperta, & abientes & impediti illaquearentur, forsitan etiam daretur occasio aliud genus fordide exercendi,prehendendo simul omnia fenda sub dicta protestatione, qua ommissa, semper locus est damnis & interesse, etiam ex simplici acceleratione, feudo quantumvis aperto, sed nondum prehensibili.

34. Quod dixi de confirmatione, limito, si fiat tempore habili, quia valet ut ex tunc. Non ostat quod si confirmatio non valet ut ex tunc, nec valet ut ex nunc, per jura præallegata, quia verum est, quando non est aliud confirmabile, quàm illud præteritum nullum, sicut est hic: quia tempore dictæ confirmationis si best & inest novum confirmabile, videlicet nova prehensio de præfenti, quæ nunc potest de novo fieri per dominum vel ejus famulum, ut diximus supra ead. gloss. quest. 1. num. 19. & infra §. 74. colat. 1. gloss. 1. num. 78. cum sequentibus. Nec necesse est probare, quod dominus præstendebat de novo prehendere vel prehendi facere, satis est quod alleget talem fuisse suam intentionem. Sufficit enim quantum ad hoc tacita & inquisita voluntas, quæ satis resultat ex novo mandato expresso, vel nova solemnè prehensione expressa: nec censetur dominus voluntatem suam limitasse & allegasse ad præteritam illam & solam expressam prehensionem duntaxat, l. 2. ff. de milita. testam. Alexand. consil. 53. num. 5. num. 8. lib. 7. Nec in dubio præsumitur voluntas limitata, sed ut valeat omni modo, quo magis valere potest, ut dixi in l. 1. §. si quis ita. num. 2. ff. de ver. oblig. in ter-

tionem Tubingensi. Cùm ergo concurrant ex nunc potestas & voluntas, valet actus ex nunc.

35. QUARTO quæro, an in casibus præcedentis quæstionis, liceat vasallo de facto & privata auctoritate resistere? Et ut breviter expediam, clarum est quod * non, quando judicis vel principis auctoritate & mandato res prehenditur, quia tunc via juris duntaxat est permessa: videlicet appellatio, vel intercessio, & nullo casu licet de facto resistere, quum factum sit reparabile, & ita videtur tenere Bartol. in l. ut vim. in 1. & 2. oppositio ff. de justitia & jure. & ibi Angel. quamvis alibi, & in l. prohibitum. Cod. de jure fisci. l. 1. & in l. devotum. de metatis & epidemetic. l. 12. & omnes Canon. in cap. si quando. de officio delegat. & in cap. dilecti, de sentent. excommunicat. in c. distinguant inter actum dubium, & manifestè injurium, & causam cognitam & non cognitam, & ordinem servatum vel non: quorum scrupulosa distinctio non placet, saltem in hoc florentissimo regno, in quo (& hæc scribo anno sesquimillesimo trigesimo nono, quo tempore magnæ pacis cepi calamum his mihi infelicissimis commentariis apponere, nondum summis & mediis tribunalibus tam sæcra nundinatione & multiplicatione quæstuariorum corruptis) omnibus judiciorum, & superiorum, promptus & facilis semper est aditus: Sed quando dominus sua tantum privata auctoritate manum injicit, ex caus. (fortè notoriè) falsa vel injusta, videretur licitum vasallo similiter de facto resistere: tum quia dominus nulla publica potestate nititur, tum quia nec jure consuetudinario nec à quo jure privato sibi competentem videtur uti, quum non habeat ullum jus hoc casu feudum fortè non apertum injustè prehendi, nec consuetudo permittit, sed potius prohibet his casibus prehendere: igitur dominus non dicitur nisi violentiam facere, & vim publicam vel privatam, sicut in simili dicit text. in l. creditores. ff. ad l. Ful. de vi priva. de creditore pignus capiente sine conventionione, vel extra casus conventos, & extra terminos pacti, & videtur succedere dispositio, l. 1. & 2. od. ut ne liceat sine iudicis auctoritate signa imponere ut liceat vasallo amovere sua auctoritate signa & impedimenta apposita indebitè, & privatim per dominum. Et ex quo sumus extra terminos & casus prehensionis à consuetudine permittos, videtur esse locus omnibus aliis juribus & rationibus juris communis supra allegatis, in ead. gloss. in princip. 1. quest.

36. In contrarium arguitur, non licere vasallo sua auctoritate resistere, nec signa aut impedimenta domini amovere: nec ejus procuratores aut commissarios expellere, nec fructus à fundo separare, nec à domino vel suis separatos tollere. Patet quia si attentaverit, poterit dominus eum compellere ad reparandum omnia in pristino statu, statim & antequam in causis suæ oppositionis, vel appellationis aliquatenus audiatur. Secundò, quando ut dominus feudalis, & secundum formam consuetudinis ingrediatur rem feudalem, non dicitur accedere ad rem alienam, sed potius ad rem suam, cujus dominus est directus & possessor civilis. Facit not. per doctores. in cap. 1. extra de feud. Et sic non dicitur committere vim ullam, nec publicam nec privatam: nec est simile de creditore, qui nullum habet jus pignus occupandi, nisi ex pacto, & sicutantum ad limites pacti: nec habet ullum dominium, nec aliquam possessionem rei, at dominus nedom ex lege privata feudi, sed ex lege publica consuetudinis habet istud jus, & etiam quasi possessionem hujus juris.

37. Breviter dicendum, quod cùm hæc prehensio * Injustè domini non solum sit injusta, sed etiam nulla, potest vasallus eam spernere, & jure suo & possessione sua uti, quam habet ex lege investituræ & consuetudine: sed absque vi, atrocitate verbi vel facti. Probo per text. in fortioribus terminis, in l. 1. §. proinde. ff. ne vis fiat ei qui in possessionem missus est. ubi quamvis quis sit per judicem auctoritate judiciali & publicæ jurisdictionis,

* Non licet vasallo via facti resistere, rejecta doctorum distinctione.

* Injustè prehensio domini quatenus possit vasallus resistere.

etiam cum causæ cognitione, sed summaria, in possessionem bonorum alterius missus, tamen si ex falsa vel indebita causa missus est, puta ob falsum creditum vel falsam petitionem, prohiberi potest, & prohibens vel impediens non incidit in edictum, nec in poenam. Fortius addit text. si missio facta est ob verum creditum, & veram petitionem, sed inefficacem: quia ei contra quem facta est missio, competeat exceptio, tamen missio nihil prodesse debet edictum prætoris, nec protrahitur per illam publicam auctoritatem qua abusus est, quia propter defectum iustæ causæ missio non valet. Ad hoc etiam textus in *l. cum vero §. subventum, versic. proinde. ff. de fideicommiss. libert. Bart. Paul. Alexand. in l. iusto possidet ff. de acquirenda vel amittenda possess.* Adhuc etiam, si exceptio illa competens missionem passio non esset favorabilis, sed odiosa, ut ex causa ex qua solum repeti non potest: quamvis glossa teneat contrarium, in *d. l. 1. §. proinde in verbo exceptione*, quæ reprehenditur per Bartol. & bene, quia textus loquitur indistinctè in omni exceptione legitima. Porro aliud missio in possessionem, aliud debiti exactio: aliud pati missionem, aliud solvere. Et sic ratio in qua fundatur dicta glossa, falsa est, & ejus limitatio, quanto fortius in præsentem, quamvis dominus feudi missus sit auctoritate consuetudinis, tamen non est missus mandato etiam iudicis ordinarii vel regii, non est missus auctoritate judiciali, ut in *d. §. proinde. sed extra judiciali. & absque ulla causæ cognitione, si ve ordinaria, si ve summaria. Nec parte quidem vocata, & sic talis missio impunè sperni potest, præsertim cum desit auctoritas consuetudinis, quæ refragatur, cum non subsit, sed deficiat causa à consuetudine requisita.*

38 Nec obstat quod dominus potest petere manum suam redintegrari: quia verum est nisi, in continenti appareat de defectu, vel fallitate causæ, & sic nullitate prehensionis, ut mox dicam. Intellige tamen hæc omnia sine violentia & atrocitate facti. Præsertim quando facta est missio vel prehensio auctoritate iudicis vel superioris: non enim licet injuria afficere ministros iudicis, nec eorum commissarios, nec illis de facto resistere, cum habeant prætextum consuetudinis. Quo casu cessant jura allegata in principio hujus questionis, sed via oppositionis, vel appellationis providere sibi debet in totum ad finem, definitivam relaxationem cum damnis & impensis recuperandi: & nihilominus interim si spreverit, & sine violentia frustraverit dictam prehensionem impunè erit, mox ut apparebit eam esse falsa vel nulla causam factam.

39 Nec patronus potest conqueri de infractione manus suæ, quam apparet injustam, sed potius gratam habere debet: quia tanto minora erunt damna & impensa, in quibus condemnarentur. *Fac. l. 3. C. de post. l. qui soveas, in fin. ff. ad legem Aquil.* ubi faciens lussas, neque denuncians, tenetur de damno, sed non denunciatus, si potuit evitare periculum exceptione repellitur, quamvis culpa adversarii præcesserit casum. Ad hoc etiam *l. sed & de damno, ibi, si ve custodire potuit ne damnum daretur, ff. locati.* ubi imputatur ei qui damnum vitare potest factò culpabili ab alio illatum. *Facit l. 6. metum autem, ff. de eo quod met. causa.* ubi metum patiens non excusatur, si non cadit in constantem & providum. *l. 2. in fin. cum l. seq. ff. ex quibus causis majores Tetigi remissive in extricatione primi Labyrinthi. de eo quod interst. num. 213. in fin.* in fin. Nec obstat si dicatur, quòd dominus debet habere plus juris, quàm simplex creditor habens pactum injectionis manus, ut in *d. l. creditores.* Quia primò ille habet dominium directum. Secundò, legem investituræ. Tertiò, publicam auctoritatem consuetudinis: quia vasallus habet utile dominium, quod excludit directum, & legem investituræ pro se ex hypothese & casu individuo. Cæterum auctoritas consuetudinis est limitata ad casus tacite vel expresse comprehensos in investitura, extra quos con-

suetudo nullam dat auctoritatem, nullam permissionem.

40 Quod autem dixi, non licere de facto resistere, intelligo, dummodo patronus alias civiliter agat: non excedendo modum, naturam, & terminos simplicis prehensionis feudalis: abstinendo* ab injuria personali vasalli, & suorum, & à mobilibus ad eos pertinentibus, & in brevi ut jure suo utens, & non ut vasallo, & rebus suis intempestivè insidians, alioquin* non video quin vasallo & suis liceat resistere adversus dominum, latronis & depopulatoris, magis quàm patroni more legerentem: per ea quæ dicam circa finem sequentis questionis. *Facit textus in l. prima §. interdictum hoc, vers. aliter atque. ff. de vi & vi armata.* ubi dicitur, quod si patronus adversus libertum vi armata, & sic via insolenti usus sit, potest libertus adversus eum directum interdictum unde vi, intentare, & se gerere, sicut erga quemvis extraneum. Idem esset dicendum, sicubi non pateret via justitiæ, nec aliter posset esse provisum clienti injustè oppresso, quàm via facti: quia tunc etiam esset locus dicto Innocentis quem canon. sequuntur in *cap. olim primò. in fin. de restit. spoliat.* quod alias latè examinabo, & textui in *cap. unico. de milit. vasall. quicquid maxè est, in usib. feudo.* quibus nullus potest esse locus in hoc regno, Deo dante sub hac saluberrima Francorum Regum monarchia, quadraginta annos, quæstui magis ac magis habita est justitiæ administratio concentricis & excentricis, tandem furis latus campus apertus est.

41 Quod autem dixi* pendente lite super nullitate, vel injustitia prehensionis feudalis, dominum debere manere in possessione,

Limito primò, nisi cliens in continenti* doceret de ejus nullitate & injustitia, puta productò suæ in fidem receptionis instrumento. Si enim dominus de falso argueret, puto quòd interim per modum provisionis deberet levare manus domini, saltem fructus & possessio feudi vasallo concedi sub manu justitiæ, donec in definitiva aliter ordinaretur, per textum optimum in *l. satis aperte. C. ad legem Cornel. de falsis & bene fac. l. 3. §. ibidem. ibi, si qua tam evidens sit exceptio, ut facile repellat agentem. ff. ad exhibend. & quæ notat. per Canon. in cap. suscitata. de restitutione in integr. per Legist. in *l. si causa cognita. C. de transact.* Idem si promptè doceat de induciis, ut etiam vult Consuetudo Aurelianensis, §. 79. quæ generaliter observatur: quia in quantumcunque summaris & executivis semper admittitur exceptio, cujus probatio in continenti offertur, *l. ille à quo, §. si de testamento, Et ibi Angel. uterque Imol. ff. ad Trebellianum, & quæ impediunt lris ingressum, impediunt etiam progressum si in continenti probentur, Ludovic. Roman. consil. 244. collat. 23. Jason l. 3. in fin. ff. de acquirenda vel amittenda possessione. Philip. Decius, cap. cum sit (ubi in annotat. tetigi) extra de appellat. & consil. 153. num. 6.**

42 Limito secundò,* si redditus feudi essent amplii, & patronus non esset solvendo ad illorum restitutionem in sine causæ, quia attento quòd fructus servando non servantur, sed dissipantur & consumuntur, poterunt justè & rationabiliter sequestrari extra manum domini, vel sub illius manu rei ejusque fructibus adhiberi idonei curatores obligati ad reddendum rationem victori: vel saltem dominus per manus suas vel domesticos suos fructus colligens (prout de jure potest, ut diximus) tenetur sufficientem & idoneam cautionem dare de illis restituendis in casum quo ita judicabitur, per text. in *l. Imperatores ff. ad Trebellianum & ibi Bartol. Paul. Alexand. & omnes, ubi fideicommissum etiam ante tempus & conditionem est restituendum, saltem fideicommissarius assicurandus, propter dissipationem & suspicionem gravati. Ita hic cum feudum sit subiectum restitutioni, & ipsi etiam præsentis fructus sint controversi, per text. in *l. Imperatores, in fin. ff. de appellat. in cap. fin. de sequestrat. possess. & fruct.* ubi pen-*

* Modum excedere in prehensione feudali, quando dominus censetur.

* Armis resistere patrono quòd liceat.

* Prehensio feudalis etiam pendente lite sortitur effectum saltem ut seq. & inf. eod. gloss. in. num. 1. * In continenti probanda exceptio magis quam rejeci debet.

* Propter suspicionem fructus sequestrantur, vel alia ut in tuto sit restitutio providetur.

dente appellatione, si appellans dissipat fructus, sequestrantur, & quamvis Joan. Andr. ibi in novell. dicat, illos rebus non habere locum in prima sententia, sive in causa principali, & sequentes decision. Tholos. 477.

43 Tamen verior est opinio Steph. Auffer. ibi in addit. & Panorm. in d. cap. fin. idem esse in causa principali, quando fructus dissipans non est solvendo, & ita expresse tenet Angl. in l. Divus, in fin. per illum text. ff. de petit. hered. & in l. si servum, §. aut prator, ff. de hered. ubi fortius dicit, istud nedum habere locum quando fructus actualiter dissipantur, vel quando subest iustus timor dilapidationis, sed etiam cum subest timor, ne possidens convertat fructus in alimoniam suam, vel suæ familiæ, & bene probatur, in d. l. Divus, ibi, sed & propter familiæ cibaria. quod dictum intelligendum cenfeo in eo, qui non est aliàs solvendo, secundum prædicta. Itaque concludo, quod controversia super iustitia & effectu prehensionis mota, si fortè patronus non est solvendo, vel aliàs non est, aut verisimiliter non erit idoneus ad conveniendum, vel exigendum medii temporis fructus, quod illi debent sequestrari, vel idoneis & non suspectis commissariis committi, qui tenebuntur victori ad redditionem rationis, & reliquorum, vel ad bonam & idoneam cautionem stringetur dominus, aut aliàs causa cognita per iudicis prudentiam debet provideri securitati & futuræ indemnitati vasalli. Ad hæc, l. si eum dotem, §. si autem, ff. solut. matrim. & quod not. Bart. in l. si constante, in princ. in 8. quest. 2. part. & ibi Imol. & Jason col. 28. nu. 196. ff. soluto matris. Bart. Bald. Philip. Cornarus in l. cum oportet, §. non autem, C. de bon. qua. lib. Philip. Decius in cap. cum teneamur, in 4. notab. extra de appellat.

An autem debitores, ut censuarii, qui solverunt domino, vel subvasalli qui ab eo renovationem investituræ acceperunt, pendente ejus manus injectione, quæ fuit postea declarata irrationabilis & reuocata, sint liberati à vasallo eorum vero & immediato domino, ne hic sim prolixior, latè examinabo infra §. 55.

44 Quinto quæro, utrum in casibus præcedentis quæstionis, vasallus possit contra dominum intentare* interdictum unde vi, si de facto expulsus se queratur?

Videtur quod sic, & maximè prehensione facta sine iudice: quia etiam si sit facta iudiciaria auctoritate, adhuc, ut dictum est, in his casibus nullitati subiacet, nec dominus aliquam possessionem acquirit, sed vasallus verè possessor remanet, & in sua possessione impeditur indebitè à domino: igitur ut per totum, ff. & Cod. nisi possideris: tum ut diximus supra circa finem rubric. feuda nostra patrimoniorum jure censentur, & in eis servandum est jus commune, ubi consuetudo nostra aliter non disponit: sed non apparet aliter disponere. Tum multæ consuetudines hujus regni videntur hoc expresse permittere, & conformari juri communi, ut Aurelianensis, cod. titul. §. 61. ubi dom. Pyrrhus ad hoc allegat duos textus in rubricis feud. in cap. 1. si de feud. sue. contro. inter dom. & agna. in cap. 1. si de invest. inter dom. & vasallum his oriatur. sed illi textus non loquuntur de aliquo interdicto, aut actione possessoria, & sic nihil ad rem faciunt: verum etiam de interdicto unde vi, ita tenet Bald. in cons. 323. proponitur vol. 2. in noviter excusis, tamen secundum veterem impressionem Brixiz est in ordine 190. in 1. vol. ita etiam concludit Jacobus de S. Georg. in sua invest. feud. vers. & dicti vasalli pro dictis reb. feud. col. 5. vers. advertite, quia licet hic paucis persolvere possem, brevitatè à me docti flagitant: sed quia tyronibus quoque consulere volo, prius quæ in contrariam partem faciunt adducam.

45 Et primò, contra* parentem vel patronum non potest intentari actio de dolo nec in factum, ex hoc edicto de calumniatoribus, nec alia actio infamans, text. in l. non debet ff. de dolo. in l. parens ff. de obsequiis à lib. & libertis. & nedum actiones famosæ adversus eos non dantur, sed nec hæc quidem quæ doli vel fraudis habent

mentionem, ut inquit Ulpianus in d. l. parens in fin. imò nec officium iudicis, aut restitutio in integrum, ut sanxit Justinianus in l. fin. C. qui & adversus quos. Hinc est quod interdicta unde vi, & quod vi aus clam, licet infamiam juris non inurant, l. cessat. ff. de actionib. & obligatis, tamen quia facti atrocitatem, aut fraudem arguunt, & opinionem re ipsa suggillant, prohibentur contra eos institui. Textus in l. 2. & l. licet. ff. de obsequiis à lib. & libert. in l. 1. §. interdictum hoc. ff. de vi & vi armata. sed si hac. §. penult. ff. de in jus vocando l. 2. C. de obsequiis. & quod fortius est, etiam exceptio doli, aut alia, æstimationem apud bonos gravans, prohibetur hujusmodi, nedum contra parentem vel patronum, sed etiam contra hæredes eorum, ex illo facto, quia semper reverentia & honor tam vivo quam mortuo patrono debet exhiberi, ut inquit pulcherrime textus in l. apud Celsum. §. advers. de doli mali & mor. exceptions. Sed certum est, & iudiciorum prætaxis docet, quod non solum interdictum unde vi, sed etiam interdictum nisi possideris, notat vim expulsivam vel turbativam, dolum, malitiam & fraudem ejus contra quem intentatur. Tum secundò videtur de hoc casus in cap. unico. §. si verò vasallus, de milite vasallo qui contum. ubi dicitur, vasallum injustè & præter ordinem feudo spoliatum per dominum, debere curiam vocare, curiæque dominum adire, eumque salva reverentia competenter cogere, ut vel possessionem restituat, vel iudicio curiæ se committat, & ibi notant Doctores

46 Vasallum non audiri contra dominum, nisi salva reverentia. Idem de libertis dicit textus in l. cum affirmes. C. de liberali causa. Tum tertio ita tenet Innoc. in cap. ceterum in princ. & ibi Panorm. col. 5. in fin. Felin. col. 4. Philip. Decius. col. 8. extra de iudic. Bald. in cap. Imperialem. §. fin. col. 3. versic. dubitatur tandem, de prohib. feud. alien. per Federic. & Alvaros. ibi, & in d. §. si verò vasallus, col. final. verbo opposit. ab extra. Math. de Afflic. decis. Neap. 265. col. 4. fall. 10. Udal. Zaf. in epitom. feud. part. 7. versic. hoc tamen constat. & part. 11. versic. quid ergo. Tum quarto facit quod Specular. tit. de feud. §. quoniam. quest. 17. Math. de Afflic. in d. decis. col. 5. fall. 14. Jalon. in l. si non sortem. §. libertas. col. 8. ff. de condic. indebi. & ibi dom. Zaf. col. 4. tenent, vasallum non posse* vocare dominum in jus, nisi petita & impetrata venia.

Sed ista opinio est falsa, & contrarium tenent Glossat. in d. §. si verò vasallus in verbo salva reverentia, & ibi Jacob. Bellovi. Nicol. de Neapol. Alvar. & alii. Joan. Faber in §. & in eum, in princ. Instit. de actio. Joan. Pla. in l. 1. C. de colonis Thrac. lib. 11. Alexand. in l. generaliter. collat. 2. versic. quid in vasallo ff. de in jus vocan. Jacob. de S. Georg. in sua invest. feud. in verbo dictique vasalli promise. non committ. felo. col. 11. in 24. causa. & in tract. de homagi. col. 6. in 6. quest. princip.

47. Et licet communiter Doctores teneant regulariter valere argumentum de libertis ad vasallos, & contra, ut latè per Nicol. Everard. in locis legal. in loco 59. tamen non* placet, nec est verum, nisi in casibus à jure expressis, ut etiam tenet Jacob. de S. Georg. in d. invest. feud. verbo & dicti vasalli pro dictis reb. feud. col. 5. & Francisc. Curt. in tract. feud. in 2. part. 3. partis princip. num. 4. & sentit Zaf. super intellect. d. §. libertas. col. fin. versic. quapropter. Tum quintò Barthol. in l. 1. §. hujus autem interdicti. col. 1. expressim tenet interdictum nisi possideris nunquam habere locum, quando subditus contradicit superiori: & idem dicit de adscriptio, & vasallo, ut contra eos non competat, sed bene contra tertium contententem, adscriptitium vel vasallum suum esse: ex quo sequeretur, idem dicendum è converso: ut nec vasallo competeret contra dominum, sed aliter non probat. Et ista pars negativa videtur tenenda, saltem duobus simul concurrentibus.

48 Primum, quando vasallus* nondum fuisset per dominum in fidem admissus, & investitus, quoniam talis non est integrè & absolutè vasallus: mutatione enim

* Interdictum unde vi, utrum possit vasallus experiri adversus dominum.

* In parentes vel patronos non datur ulla persecutio famosa.

* Diem in jus dicere non potest cliens patrono, non petita venia.

* Argumentum non valet de libertis ad vasallos vel contra.

* Non est justus vasallus antequam in fidem admissus sit & investitus, enim

enim prioris vasalli, soluta fidelitate, in qua feudum consistit: interim non videtur esse feudum, ut inquit gloss. not. in cap. 1. hic finis lex. in 1. gloss. circa medium, vers. Item tunc non dicitur in visibus feud. sed censetur tunc quasi revertum ad suam causam & originem, ut diximus supra eadem gloss. quest. 2. & hoc saltem domino vigilante (ut nostræ consuetudinis verbis utar) & feudum ad manum suam revocante: nec * tunc potest novus vasallus dicere, se possessorem feudi, seu saisitum (ut dicunt) contra dominum, maximè attento, quòd, ut testatur Joan. Faber. Instu. de interd. col. 4. versic. præterea. supposita tam consuetudine regni Franciæ, quàm de jure, vasallus non debet intrare, nec consequi possessionem feudi, nisi de manu domini, & de ejus voluntate. Et quedam consuetudines hujus regni, hæredem vel quemvis successorem vasalli (nisi sit filius, vel descendens in linea directâ) possessionem feudi ingredientem, non obtenta investitura vel licentia patroni, perpetuo commisso & amissione feudi damnant, ut consuetudo Calvimontis §. 56. quod est nimis austerum & rigidum. Ad hoc vide quæ dicantur infra §. 56. nu. 8. cum sequentibus. Reducendo ad materiam nostram, idem tenet Bald. in cap. 1. §. si facta col. 1. si de feud. deservit. content. si inter dom. & agnat. ubi dicit, vasallum non posse tradere possessionem feudi alii, putâ emptori, & futuro novo vasallo, quia hoc spectat ad dominum. Facit quod inquit Bald. in l. si postquam. C. ut in possess. legat. quod nulla realitas potest acquiri in feudo, sine corporali investitura domini, per notat. in cap. 1. in princip. quid sit investitura. refert & sequitur Alexand. in consil. 2. ex narratis. col. 4. vol. 4. Sed certè istæ rationes non concludunt, vasallo justarite offerente, & dominum in mora constituyente per ea quæ diximus supra ead. gloss. in duabus quæstionibus præcedentibus, & per consuetudines Biturigum, Montis Argici, & Auglian. de quibus supra numero 41.

49 Secundum ad partem negativam tenendam requisitum, ut supra num. 48. in princip. est, quando dominus judicis autoritate feudum prehendit, quia * contra actum judicis procedentis (ut judex) via jurisdictionis nunquam competit interdictum nisi possidetis. nec unde vi, nec aliud possessorium interdictum, etiam si nulliter vel injustè procedat. per textum in cap. presentium, & ibi gloss. fin. in fin. 7. quest. num. 1. sequenti. ibi per Archid. in cap. prefatus. 1. quest. num. 4. in cap. hoc quippe. 3. quest. 6. in cap. quorumdam. 74. distinct. Panorm. in cap. dilectus. 1. in 4. notab. extra de rescript. & consilium Decius. consil. 125. & in consil. 439. col. 3. num. 16. 17. & col. 4. num. 30. Jason. consil. 158. vol. 2. & consil. 9. vol. 3. apud quos plene videas, non transcribo. Secus si judex non tanquam judex, sed tanquam privatus procederet ut not. Joan. de Pla. l. si coloni. Cod. de agri. & cens. lib. 11. Panormit. & omnes in cap. conquerente, de restit. spoliat. Panorm. Felin. Philip. Decius in cap. cum causa, de offic. delegat. Felin. in d. cap. dilectus. 1. col. 1. de rescript. Philip. Decius, in cap. referunt in 12. notab. de prebend. Gemun. in consil. 5. quia supra. Et quamvis præfati Doctores idem dicant, quando judex etiam tanquam judex, sed notoriè injustè vel nulliter, vel non ritè, juris ordine non servato, procedit, per l. meminimus. Cod. unde vi. cap. notum sit. 2. quest. 2. cap. ex infirmatione, de procurat. d. cap. conquerente, & d. cap. referente. Tamen sicut judici via jurisdictionis procedenti etiam injustè, nulliter, & ordine juris non servato, non licet de facto resistere, ut salubriter observamus in hoc regno, in quo facilis est, & quamdiu durat ad superiorem recursus, & dixi supra ead. gloss. quest. 3. num. 28. ita contra eum vel ejus factum nullus auditur per viam alicujus interdicti possessorii: sed * nec esse habet indebitè gravatus vel spoliatus sibi providere per viam oppositionis, vel appellationis pro qualitate materiz subjectæ: & ita videtur clarè probari de jure Canonico, per omnes textus canonum supra,

& per præfatos doctores allegatos: ubi nunquam reperitur expulsum vel spoliatum de facto extra judicium ordine non servato per suum judicem & superiorem, fuisse auditum per viam interdicti recuperandæ, aut aliud remedium possessorium, sed semper & solum via appellationis, vel recursus ad superiorem judicis spoliantis.

50 Verum est tamen, quòd medio dictæ oppositionis vel appellationis, æquè promptè debet * ante omnia restitutio fieri hoc casu: sicut in interdicto unde vi, ut patet in illis textibus, & hoc est rationabilius & expeditius in regimine politico, quàm facultatem de facto resistendi, vel interdicta possessori intentandi concedere, quoniam acta publicæ jurisdictionis non debent privatorum actibus confecti. fac. l. penult. ff. de justu. & jure l. servo invito. §. cum prætor. ff. ad Trebell. Sed certè factum judicis posset si parari & distingui à facto & turbatione privata domini, ut dicam infra loco opportuno. Prout quotidie factum partis separatur à facto processu vel ordinatione judicis, etiam judicialiter procedentis, ut contra agnitem familiæ circiscundæ reus negans illum cohæredem, capite interdictum: nisi possidetis, & suspendit judicium inchoatum, ut infra tit. 3. in rub. Et sic neutra dictarum rationum, nec per se nec simul junctæ concludunt, quantumvis prima facie plausibiles videantur.

51 Quid anno dicendum scilicet quinquagesimo vigesimo sexto, juvenis admodum * distinctionem quandam super hac quæstione composui, quæ talis est.

Aut patronus procedit tanquam dominus feudalis, & in illa qualitate, & facit actum qui spectat ad dominum feudale, ex dispositione consuetudinis, jure & potestate dominica & feudali: ut si prehendar feudum ex defectu hominis & jurium, ut in hoc §. vel propter dinumeramentum non factum, ut infra §. 9. Et tunc vasallus indistinctè non potest aliquod interdictum possessorium intentare contra dominum: sed si se justa præstitisse, vel obtulisse, & prehensionem nullam vel injustam esse queratur, habet necesse venire via oppositionis, petendo retractari & manum levari, domino interim possidente, & fruente.

52 Ratio, quia eo ipso quòd quis est dominus, & possessor feudi dominantis, est in illa quasi possessione prehendenti, & sic dicitur sua possessione uti, etiam si injustè prehendar: quoniam in substantia & exercitio possessionis non consideratur justum an injustum sit: sed hoc solum, an & quis possideat, textus in l. 2. ff. nisi possidetis. At vasallus in nulla est possessione, vel quasi, ne indebitè feudum prehendar. Sed omnino quantum ad hos dominicales actus, feudum ipsum serviens possidetur à domino feudali, & non à vasallo: ergo vasallus adversus hos actus nullo interdicto possessorio uti potest: & sive justâ causam se opponendi habeat, sive non: nihil debet, nec vi nec clam facere in præjudicium domini: sed jus suum per prætorem tueri, l. 1. in princ. ff. quòd vi aut clam. Hæc tamen nostra conclusio non procederet in locis, in quibus consuetudo expressè concedit clienti agere hoc interdicto nisi possidetis contra patronum, prehensione feudali certo indebito casu utentem, ut puta post admissionem clientis in fidem, ut expressè disponit, consuetudo montis Argici: seu de Lorris in tit. des fiefs. art. 52. & licet idem videatur sentire consuetudo Aurelianensis, art. 91. tamen quia non expressè declarat hoc licere, etiam in quo patronus sola via prehensionis feudalis procedit: & si mihi ter consuetudo Turonensis. art. 49. ubi circa hunc casum est magis interminata: tutius esset apud Aurelianos & Turonenses inquirere de modo utendi & intelligendi. Quamvis judicio meo satis apparet de mente dictæ consuetudinis etiam in hunc casum & alioqui superfluerent, & ni hinc novo operarentur in dictis articulis 91. & 49.

53 Aut verò patronus apprehendit vel ingreditur feudum, vel aliquam ejus partem, non tanquam domi-

dicem injustè notoriè procedentem, sed via tantum oppositionis vel appellationis.

* Spoliatus à judice ordine iuris non servato, ante omnia debet restitui.

* Nova distinctio & solutio quæstionis.

* Non est saisitus contra dominum vasallus.

* Interdictum nisi possidetis, vel unde vi, non datur contra judicem qui ut judex via jurisdictionis utitur: sed tum demum tantum, cù ut privatus procedit.

* Interdictis possessoriis in Gallia non utimur adversus ju-

nus feudalis, & actus dominicales exercens: sed alias, puta quia prætendit se hæredem ultimi vasalli, vel feudum sibi donatum & traditum, vel feudum extinctum, & ad se perpetuo reversum: vel aliter dicit non esse feudum, sed rem suam propriam, aut alias quovis modo, & quacunq; occasione vera vel falsa, non curo, extra qualitates & actus feudales, turbat, vel impedit vasallum in possessione, vel fructione feudi, vel alicujus partis, sive arando, sive metendo, sive arbores præcincendo, jura à feudo dependentia recipiendo, vel exercendo nomine suo simplici, non in qualitate domini feudalis, nec permissa prehensione feudi in forma consuetudinis. Et tunc vasallus potest contra dominum agere *nude vi*, si expulsum se, vel *vis possidetis*, si turbatum se queratur: & alio quovis interdicto pro subjecti casus natura uti: idque indistinctè, nedum si jam sit in fidem admissus & investitus per eundem dominum: sed etiam si nondum sit admissus, imò nec etiam oblationes debitas fecerit: quum liceat ei vigilare, hoc est, liberè frui, quamdiu dominus dormit, id est cessat feudum tanquam apertum prehendere, *ut infra eod. §. 61.* Interim enim vasallus nedum habetur pro investito, sed etiam est verus dominus & possessor feudi, administrator & arbiter tanquam rei suæ patrimonialis, etiam privatè ad dominum feudi, ut in *l. in re mandata. C. mandati.*

54 Ratio decisiva hujus membri, quia hoc casu nulla possessio effectualis aut dispositoria feudi est penes patronum, sed omnino penes vasallum: nec dominus agit ut patronus, sed ut extraneus: nec tractat feudum tanquam prædium clientelarium, sed tanquam heterogeneum: nec habet vasallum pro cliente, sed pro extraneo: & in totum non utitur jure dominicali patronatus, sed more extranei invaloris, & in his terminis propriè loquitur Bald. in dicto consil. proponitur. Jacob. de S. Georg. in d. verbo & dicti vasalli pro dict. rub. feud. col. 5. dum contra opinionem Innoc. & communem in dicto cap. cæstrum, decidit vasallum posse agere contra suum proprium dominum interdicto *nude vi*, pro spoliatione feudi, & movetur, quia si dominus non habet vasallum ut vasallum, vasallus non debet habere ipsum dominum, ut dominum, per textum notabilem, in cap. esto subjectus. 95. distinct. ubi dicitur, factum est illud oratoris Domitii, Cur ego (inquit) te habeam ut principem, cum tu me non habeas ut senatorem? & vox illa honestissimæ libertatis Lucii Crassi ad Philippum, quam refert Fabi. Quintus instit. orato. lib. 8. tit. de ornatu. ad fin. & lib. 11. cap. 1. Ergo te (inquit) consulè putem, cum tu me non putes Senatorem? quod etiam scriptum reliquit Valerius Maximus lib. 6. cap. 2. §. 3. & Cicero libro. 3. dialog. de Orato. circa princip.

55 Hanc nostram conclusionem modificabam, ut vasallus deberet agere in factum actione, loco horum interdictorum, sive verbis quantum fieri potest temperatis, & honestis, salvo jure vasalli, & reverentia domini, per text. in l. 1. §. interdictum hoc. ff. de vi & vi armata in l. non debet in fin. ff. de dolo in l. si manumissor. in fin. C. de obsequent. in d. §. si verò vasallus, de milite vasal. qui contum. est. ubi ita tenent omnes doctores & Jacob. in tractatu de homag. coll. 6. in fin. 6. quest. princip. Sublimitando tamen, nisi patronus usus esset vi armata, aut alia via adeo scelerata aut impia, ut meritò esset omni reverentia indignus, & pœnæ obnoxius: quia nec tunc quidem putabam esse temperanda verba, per d. l. 1. §. interdictum hoc. ibi, aliter atque. cap. unico. in fin. de for. fidel. in usibus feud.

56 Huic juvenili meæ distinctioni causam dederant splendidissimæ illæ, quæ in maximo à magnis pretio habebantur causarum actiones, habitæ in hoc amplissimo Parisiorum Senatu, anno domini 1526. quo generosissimæ illæ heroides Francisca & Anna Alençonenses sorores, & heredes defuncti ultimi Caroli Alençonii Ducis, & Pertici Comitissæ fuerunt

agendo, & conquerendo in interdicto *vis possidetis*, sive in casu falsitatis & novitatis (ut nostri vocant) ratione possessionis dictorum ducatus & comitatus: contra ferentissimum dominum nostrum Regem, seu ejus Procuratorem generalem, verbis tamen temperatissimis, & ad regis majestatis reverentiam & fidelitatem aptissimis, ut videretur magis in factum actione agere causam earum arduo & eleganti stylo orante, disertissimo quondam ejusdem supremæ curiæ Advocato dom. Oliverio * Aligreto, qui triennio post in regium fisci patronum assumptus fuit. Quamvis amplissimus ille pragmaticorum princeps Petrus Lisetus * postea in eodem Senatu præses, (sed tunc fiscali patronatu in eodem Senatu fungens,) quàm pluribus & mihi tum (post multos qui columnæ videbantur) prævalidis rationibus, pro debito officii contenderet, dictas actrices non esse admittendas, nec audiendas, per viam interdicti *vis possidetis*, seu falsitatis & novitatis, & neque subditum contra Regem, neque vasallum contra dominum, posse talibus actionibus formaliter uti, nec aliis ordinariis actionibus juris communis, sed solum officio judicis: neque vasallum posse dici possessorem adversus dominum: fuerunt tamen, ut dixi & vidi, admittæ.

57 Ratio in promptu est, quia dominus noster Rex, seu ejus generalis procurator, dictum ducatum & comitatum cum eorum pertinentiis prehenderat, & ad manum suam posuerat, non per modum prehensionis feudalis, propter defectum fidelitatis renovandæ, nec tanquam dominus feudi adhuc manentis: sed tanquam plene dominus, & proprietarius, re ad se perpetuo reversa per obitum ultimi masculi Alençonii domus, & sic feudo regali & appanagio (quod nunquam ex dispositione legis Salicæ, transit ad feminas) dictorum ducatus & comitatus finito prorsus, resoluta & extincta, & ad coronam regiam reverso. In qua tamen reversione & consolidatione, semper existimavi particulares acquisitiones, post concessionem appanagii & regii feudi factas, per plures successivè Duces Alençonii, & Comites Pertici, & per eosdem annexas sive unitas ducatus & comitatus prædictis, non esse comprehensas, nec debere contineri, ut satis liquet per ea quæ latè deduxi *infra eodem gloss. sequent. 20.* Quorum ducatus & comitatus usumfructum per modum doairii (ut Galli vocant) idem Rex noster sub manu sua concessit, & reliquit inclutissimæ illi heroidi sorori suæ Christianissimæ, Margaritæ Reginæ Navarræ, tunc præfati ultimi Alençonii Ducis viduæ, cui in eadem causa & Senatu patronus adfuit clarissimus virtute & doctrina dom. Franciscus * de Montholon nunc in eodè Senatu præfatus meritissimus, tunc autem nobilissimi togatorum ejusdem curiæ ordinis Advocatus consultissimus simul ac disertissimus, de quo vide quæ scripsi in epistola liminari ad cons. Alexand. lib. 3. & *Labyrinthum juris extricatum.* Itaque cum dominus noster Rex non se dominum feudi, sed solidè & plene dominum, nec feudum adhuc durare, sed extinctum esse assereret: meritò dictæ actrices audite sunt, in hac formula agendi *vis possidetis*, temperatis tamen verbis, & velut in actionem in factum inflexis: de admissibilitate tamen justitiæ & meritis causæ principalis hic non loquor, quia non est de hoc differendi locus. Et hæc est vera ratio, quamvis non fuerit hæcenus aperte declarata, nec eam tangit dom. Francisc. Ripa. Jurisconsultus doctissimus, nunc Papiensis gymnasiu instaurator, in suo consilio quod pro dictis actricibus edidit in lib. 1. respons. 1. de legibus.

58 Verum ad ampullosas illas & phaleratas actiones, quantumvis summis à multis laudibus everherentur, mihi non quiescebat animus, & quum juvenis non auderem à summatibus illis dissentire, distinctionem illam consignavi de qua *suprà num. 51.* quam per amanuenses meos initio insertam huic operi, in animo erat cum aliis id genus recoquere. Sed tunc adversa

* Oliverius Aligret.
* Dom. Petrus Lisetus.

* Dom. Franciscus de Montholon.

* Interdicti loco potest vasallus agere actione in factum verbis temperatis & honestis adversus patronum & dominum: nisi scelerata via patronus usus sit, tunc enim verbis temperatis uti non cogitur.
* Splendidissimæ actiones causæ Alençonii & Pertici.

* Vel 1533.
ut infra.
num. 48.

valetudine correptus, non potui, ut conquestus & protestatus sum in fine primæ præcipitæ horum editionis, * anno 1539. Quibus autem cladibus deinde pressus, & sursum verum jactatus fuero, nimis notum est. Recuperato tandem Dei gratia quodam successivo otio, reservando concludo, veram esse partem affirmativam, de qua *supra* num. 44. Sed aliud quid liceat, aliud quid expediat, & utrumque confundere, nihil aliud est quam doctrinam conturbare. Stare quidem expedit vasallo vel censuario, contra dominum directum jure dominicali utentem, & manum fundo juxta formam consuetudinis, (sed ex causa in specie falsa vel indebita, ut *supra* *quæst.* 3. *in princip.*) injicientem, capere interdictum *uti possidetis*, quod hic vocant casum novitatis, cum brevius & commodius, ut plurimum subveniatur per viam simplicis oppositionis: sed tamen quandoque expediat. Ut enim quandoque via patet appellationis, quam contingit expeditiorem & commodiorem esse viam simplicis oppositionis: ut *supra* *cod. gloss.* 2. *num.* 4. ita contingere potest aliquo casu commodiorem esse viam interdicti possessorii sive retinendæ, sive redintegrandæ. Omnino igitur necesse est ad complementum doctrinæ, scire an & quatenus ea quoque via pateat.

59 Ut autem mutua & correlativa est obligatio, *cap. 1. de nova form. fidelis. in verbis feudorum infra* §. 2. *gloss.* 4. *quæst.* 2. *num.* 10. §. 55. *gloss.* 7. *in princip.* Ita mutua possessio vel quasi: ut enim dominus est in possessione loci dominantis, ita vasallus in possessione feudi servientis. Ut is in quasi possessione manum injiciendi in casibus consuetudinis: ita iste in quasi possessione libere fruendi. Et ne inquietetur à domino nec turbetur extra casus consuetudinis & legis investituræ, vasalli * & censuarii non sunt adscripti glebæ, & multò minus servi, sunt enim liberi. Ideo non est judicandum ut de servis, qui nihil & nullo modo possident, sed possidentur, & omnino sunt in ære dominorum: at judicandum ut de liberis. Est in fortioribus terminis vetè subditi ratione jurisdictionis, sive regie sive aristocraticæ, vel alterius cujusvis speciei, non tantum possidentur, sed etiam possident, & sunt in quasi possessione contra superiores proprios, ne metæ imperii excedantur, vel perperam administrantur: sed ut jura sua, & libertates sibi conserventur, quemadmodum inter principem & rempublicam ut inter politicos conjuges pulchrè describit Luc. à Penn. *l. in lege.* 2. De veto Rege & subditis dicitur 2. *Reg. 19. vers.* 12. *Frates mei estis, os meum & caro mea estis.* Et rursus: *Nunquid non os meum & caro mea estis?* Quanto fortius vasalli & censuarii, qui, ut testatur Joann. Faber *instit. de action. §. præjudiciales. col.* 9. non sunt subditi, sed tantum tenentur ad quædam jura ratione fundi, ut in *l. & si forte. §. etiam. verbo Labeo. ff. si servis. vend.* & dicemus *in gloss. sequens. in princ.* Mutuæ quoque servitutis realis exempla sunt in jure. in *l. jns qui & Bart. l. si duo. ff. de servis. rustie. prædior.* ubi prædium inferius debet servitutem aquæ excipiendæ superiori: & vicissim fundus superior debet servitutem ejusdem aquæ ducendæ & transferendæ ad utilitatem fundi inferioris, & sic ratione ejusdem aquæ, iidem fundi mutuò dominantur, & mutuò serviunt, ut patet per dictas duas leges simul junctas.

60 Et sic non obstant quæ adducebam *suprà* *nu.* 49. Quanquam ergo in substantia & exercitio possessionis non consideretur, justum an injustum sit: tamen omnino & ante omnia consideratur an possideat. Atqui extra casus à consuetudine permittos, non solum est defectus justitiæ, sed etiam defectus possessionis, utpote ad casus consuetudinis limitatæ. Quòd si dicas, dominus feudalis, eo ipso quod talis, est in quasi possessioneprehendendi feudum totiens quotiens ex defectu hominis & dinumeramenti, secundum formam consuetudinis. Respondeo primò, non esse verum, nisi in casibus concessis lege investituræ vel consuetudinis.

Tom. I.

Secundò, vasallum quoque esse in quasi possessione & fruiione fundi, utriusque enim possessio refertur ad titulum, & secundum illum ampliatur & restringitur. *l. jns cui ff. quemadmodum servit. amitt. gloss.* Angel. *Petrus. l. quedam mulier. ff. de rei vendic. gloss.* Bart. *Salic. l. 2. C. de acquir. & retin. possess. l. cum solus, in fin. ff. de usucapio.* Angel. *consil.* 161. *viso puncto.* Socin. *consil.* 15. *lib.* 4. *Decius conf.* 297. *nu.* 2. *Boët. decis.* *Burdega.* 77.

61 Dices, quorsum ergo ad possessionem, vel quasi non inspici justitiam vel injustitiam? Respondeo, latissimè hoc patere, ut quando quis non est dominus feudi dominantis, sed illum de facto possidet: sive enim justè, sive injustè possideat, tamen potest prehendere subfeuda in casibus concessis, & omnia administrationem concernentia facere, quæ verus dominus & possessor: sic si quis est in quasi possessione juris feudalis in fundum alaudialem, interim non curatur, justè vel injustè sit in ea possessione, sed ea uti dicitur, vel uti potest, donec evincatur, scilicet utendo in casibus concessis, sive ad limites dictæ quasi possessionis, quos excedendo jam non dicitur uti possessione, sed vel errare vel usurpare velle possessionem: quod non habet, & non solum injuste, sed etiam nulliter facere, & alienam possessionem vel libertatem turbare, etiamsi bona fide faciat, ut sive facti, sive juris errore contingere potest, ut *infra* §. 35. doaria secundò nubit: dominus feudi manum injicit, putans sibi licere in doariam, sicut in proprietariam, quod est falsum, ut ibi dicemus, & sic errore juris turbat eam, ejusque marium, cui doarium illud dos est apud nos: quod si putabat eam esse veram dominam & proprietariam, tunc non errore juris, sed facti, turbat possessionem doariæ & ejus viri.

Rursus exemplifica super hoc §. Tutor in fidem recepit vasallum, vel ex transactione conventas inducias ei dedit, vel tutore vocato receptus est vasallus in fidem, per manum supremam, ut *infra* §. 56. dominus major factus, putans hoc non tenere nisi ad tempus tutoris, non rescindendo prius dictam transactionem, fortè acquirendo novum, vel pacificando controversum vasallum, factam: nec appellando à dicta sententia receptionis, per manum supremam & ejus executionem, manum injicit feudo ex defectu hominis, errat in jure. Sed si ea ignoret, errat in facto, & nihilominus turbat vasallum, nec dicitur sua possessione uti vel abuti, sed eam excedere, & vasalli possessionem vel quasi turbare.

62 Summa, ut non est contractus nec obligatio injustitiæ. *l. generaliter l. si plagio. de verborum obligat. l. quod autem. ff. pro socio. l. si quis à nobis §. ult. ff. de fidejussoribus*, ita nec possessio vel quasi. Venior est vel proverbialis sermo, quod ajunt, quosdam esse in quasi possessione maleficiendi: dicendum erat, in assuetudine fraudem aut vim inferendi. Justitia ergo vel injustitia possessionis non refertur ad substantiam ipsam vel subjectum, seu rem possessam, sed ad qualitatem vel causam. Ut autem potest quis esse verus possessor, sed injustè: ita (licet rarius contingat) verus dominus, sed injustè, ut qui recepto jam pretio, non vult dominium transferre, nec nummos quos debet, solvere.

63 Quòd si vasallus per manum supremam à giudice vel superiore (ut *infra* §. 60.) receptus, contra patronum rursus manum injicientem, potest etiam casum novitatis intentare, ut etiam quædam consuetudines expriment, & in quibus non exprimitur, satis tacitè intelligitur. Sat est, non negari: quando fortius idem est, quando patronus ipse jam in fidè receperat vel inducias dederat, quum tunc veniat contra proprium factum. Idem si tutoris sui vel procuratoris factum: & quamvis crebrius sit breviorum & commodiorem esse viam * simplicis oppositionis vel appellationis, tamen quandoque usuvenerit potest, utiliorem esse viam novitatis, videlicet ut perveniat ad sequestrum: quo commissaria.

* Interdicto experiri an sit utilius, quàm via oppositionis vel appellationis.

rūs potentis & suspecti domini remotis, alii non suspecti per iudicem deputentur.

64 Ut autem via novitatis sēpius voluntariē omititur, alia commodiore suppetente : ita quandoque cogitur quis etiam invitus illam omittere.

Incipiam ab exemplo extrario, plenioris, per collationem similitum, lucis gratiā. Cohæres agit familiarē eriscundæ, in cuius prosecutione incidit quæstio certi fundi, quem primogenitus ait feudalem esse, ut inæqualiter; alter censualem, ut æqualiter dividatur: vel in collateralis successione, masculus ait esse feudum, ut feminam excludat: illa contendit esse censualem, ut concurret. Certum est hic non solum jus, sed etiam possessionem controversi: quoniam eo ipso dicit ille, se possessorem vel majoris partis; alter verò contrariam adstruit possessionem: an verò alteruter possit intentare casum novitatis, vel *uti possidetis*? Respondeo: mero quidem jure potest, sed admitti non debet altero impediēte, & offerente in lite cæpta sine frustratione procedere, hancque incidētam quæstionem eodem tramite discutere. Cùm ergo hoc non solum æquè commodè, sed commodiùs sic fieri possit, quàm per suspensionem vel interruptionem cæpti iudicii, inchoando novum iudicium possessorium, præsertim ob incidētam quæstionem rei particularis ad interruptendum iudicium majus jam cæptum. Certans enim de via utriusque parti commodiore præferendus est. l. 1. ubi Paul. ff. si quis cautionem in iudic. Fortius ergo de jam cæpta commodiore suo Marte peragenda: & sic non est admittendus contrarium ingerens, quia non certaret de explicando, sed de intricando negotio.

65 Facit in prædictis exemplis feudalis prehensio, supra num. 2. si ad oppositionem doariz dominus persistit, contendens se esse in quasi possessione prehendi & relevium exigendi, sive mulier nubens sit proprietaria, vel simplex doaria: hic est duplex turbatio, non solum possessionis, sed etiam novæ usurpandæ servitutis. Si ergo doaria ob hanc geminam turbationem intentet casum novitatis, mero quidem jure potest: sed dominus allegans hanc quæstionem decidi posse eadem jam cæpta oppositionis instantia, in qua procedere offert, audiendus est, prout is qui prior casum novitatis intentavit, impedire potest, ne reus eadem re conveniat, sed consueto modo se opponat, cùm iudicium sit commune, & ipsa vi seu potentia duplex, seu reciproca. l. in tribus. ff. de iudicis §. penul. inf. de interd. Et hoc est quod pragmatici dicunt: *Que complainte sur complainte ne vaut*. Id est, non admittitur, ne instantiæ de eadem re conturbentur, sed eodem filo meliùs expediantur, ut infra tit. 3. in rubr.

66 Sexto quæro, (ne videar viam intercessionis seu oppositionis & appellationis sēpius à me conjunctim expressas, in hac materia uniformiter admittere.)

* Appellare à prehensione utrius possit vasallus.

An * à prehensione feudali possit vasallus vel alius appellare? Paucis respondeo, quòd non: Aut enim prehensio facta est sine iudice, & tunc quomodo sit actus privati hominis, clarum est, deficere materiam, & subiectum appellationis, quæ non interponitur nisi à iudice, vel ab actu jurisdictionali, factò mandato iudicis, & virtute jurisdictionis. l. 1. ff. de appella. Aut prehensio est facta iudicis auctoritate, & adhuc multo minus debet appellari, quàm ab executione facta iudicis mandato in bonis debitoris ad instantiam creditoris, ut tractabimus infra §. 162. à qua executione frustratur appellatur: & si de facto appellatum sit, in oppositionem appellatio convertitur, appellante in causæ appellationis expensis condemnato, & quandoque pro ratione circumstantiarum & materiz subiectæ illis reservatis in diffinitiva principalis causæ: quoniam iudex juxta formulam garentigiz mandatum decernens, nullum gravamen facit debitori: qui si gravetur, id à creditore parte privata procedit.

67 Ita hoc casu iudex juxta legem feudi mandatum decernens, neminem gravat: & quod fortius est, pre-

hensio * feudalis etiam iudicis auctoritate facta, est plus factum patroni quàm iudicis, quomodo non ad manum iudicis, sed ad manum patroni feudum ponatur, vel poni intelligatur, ut supra ead. gloss. quæst. 2. Et iste actus semper est magis actus dominicalis, seu (ut ita loquar) dominialis, & patrimonialis, quàm jurisdictionalis: non enim fundatur nec justificatur in jurisdictione iudicis, sed in virtute directi domini, & possessionis civilis domini, & in lege concessiois feudi. Ex ita in effectu resolvit Bald. in l. nec quicquam. §. ubi decretum. col. 4. vers. sed dubitatur si possunt. ff. de Officio procons. & legat. ubi decidit, quòd huiusmodi prehensio possessionis non est prætoriz, quia non fit in forma prætoriz, sed conventionalis aut contractualis: & quòd iudex non propriè procedit ut iudex, sed magis ut merus executor contractus. Hinc vult idem Bald. in addit. Specul. tit. de appellation. quòd à præcepto garentigiz non appellatur, quia inhæret contractui, & pars ejus est. Et tamen executio garentigiz est magis jurisdictionalis, ut dicam infra §. 162. Igitur multò minus appellandum à prehensione feudi.

* Prehensio feudalis non est publici, sed privati juris.

68 Limite tripliciter. Primò, nisi commissio iudicis sit generalis, * & absque specificatione feudorumprehendorum, quia hoc est contra quædam arella curiz. Secundò, si emanavit à iudice incompetenti. Tertio, si aliud vitium aut gravamen per se infert. Circa primam limitationem fuit error temporarius, qui cum auctore evanuit, ut dicam infra §. 74. gloss. 1. num. 71. & num. 109. Sed quia error ille servabat tempore primæ horum editionis, anno scilicet millesimo trigesimo octavo, coactus fui hoc exprimere, ad cavendum, ne consultores prætextu scriptorum meorum in captioem incidere, & quamvis aliud sentirem, tamen quia juvenis eram, nondum audebam receptum in supremo tribunali errorem convellere; restrinxi tamen illum quatenus potui, addens in prima illa editione facta anno * 1538. verba modificativa sequentia. Et adhuc ista appellatio hoc casu modici erit effectus, quia non proderit nisi ad obtinendum expensas causæ appellationis contra dominum, callato simplici iudice, & sui apparitoris factò, non tamen propter hoc callabitur, nec revocabitur manus injectio domini, sed manebit inconcussa, nisi etiam de iniustitia ipsius domini, & defectu causæ prehensionis, conqueratur vasallus: quo casu ad oppositionem recipietur, & ad iudicem ordinarium remittetur, die certa dicturus causas oppositionis contra dictam manus injectionem: quòd autem annullatur, nec levetur manus dominica prætextu victoriz appellantis à stulta & vitiosa commissione iudicis, probò per hanc maximam iuris, Quando aliquid non requiritur de necessitate in aliquo actu, si illud interveniat etiam ineptè vel nulliter, non habet vitare actum, text. in l. 1. in princ. C. de rei uxori. actione.

* Iudicium inferiorum mandata specialia non generalia esse debent.

* Vel 1539. ut num. 118.

69 Et in terminis nostris, actus qui potest fieri sine prætorio, si fiat cum auctoritate prætoris, sed minus solemniter, puta in transitu, teatro, vel balneo, non vitatur, sed remanet validus. text. est juncta gloss. sing. in §. servi vero. in vers. transitu. Insti. de liberis seq. Bald. in c. 3. §. si quis verò, vers. quaritur si quis, de pace juram. firm. in vsibus feud. hinc decidit Bald. in d. l. nec quicquam. §. ubi decretum. col. 4. in vers. sed dubitatur si possunt. Quod si ex pacto habeo potestatem ingrediendi possessionem propria auctoritate, & tamen recurro ad auctoritatem & licentiam iudicis, quæ indebitè sine ordine, & non vocata parte interponitur, nihilominus valet actus, & apprehensio possessionis, non tanquam prætoriz, cùm non sit in forma debite prætoriz, sed tanquam conventionalis. Igitur in proposito, si injectio manus domini in feudum non valet tanquam prætoriz. (quia perperam & nulliter intervenit auctoritas prætoris) tamen valet tanquam simplex feudalis prehensio, ex lege & consuetudine feudi: & multa ad hoc axiomata accumulavit Alex. Jason & Franciscus Curtius iunior in l. vivum. in fin. ff. si cert. petat. Plura tamen in

* Solemnitas non necessaria vitiosè apponitur non vitiat.

*Philip.
Decius Ja-
sonis anta-
gonista.

diversum adducit ibi Philip. Decius * studio (quod sæpe solet) contradicendi Jasoni. Sed non obstant, & facile & prompte ad ea singulatim responderem, nisi prolixior essem in re, quæ non est hujus instituti.

70 Circa secundam limitationem idem dicendum, si commissio, medio cuius facta est prehensio, tantum laboreet incompetencia judicis, ut etiam plenius dicam *infra* §. 74. *gloss.* 1. num. 106. & *sequenti.* non transcribam, sed tantum addam quæstionem, quam dum hæc recognoscere vidi in publicis causarum actionibus hujus Senatus agitari die Martis mane 18. Januar. ann. 1563. more gallico computando. Domina de Reibes, in parte tenens feudum movens à loco de Reibes, negligens iusta facere condemnationem, prehensionem passa est ejus nomine per commissionem judicis loci, appellavit à commissione & executione, omnia funditus nulla causificans. Primò, quia cum sit æque domina loci dominantis, non debet compelli, cum in re communi melior sit conditio prohibentis. *l. Sabinus. ff. communi divid. l. parietem ff. de servis. urban. prædior. Oldrad. quest.* 34. Secundò, quia par in parem non habet imperium. *l. nam magistratus. ff. de arbit. l. ille à quo §. temporarium ff. ad Trebellianum.* Curia noluit dicere, sed remisit articulum appellationis ad Consiliarium ejusdem Curie, inter easdem partes super quibusdam incidentibus commissum, quod erat recte remittere ad consilium. Sed ex his quæ supra & in *gloss. sequente* ante edidi, facile judicari poterat, appellationem frivolum.

71 Potest enim condominus prehendere feuda forii à loco communi moventia, saltem pro parte sua. Et sic impertinens est dicere potiore causam prohibentis: tum quia non agitur de parte prohibentis, tum quia si fieret de toto, sit ad usum destinatum. *l. ædes. ff. communi divid. Socin. l. §. 1. & ibi Jason. col. 3. ff. communi divid.* Minus obicit, quòd par in parem, quandoquidem iudex deputatus à domino loci, potest contra ipsum in solidum dominum jus reddere: & sic multo fortius contra unum ex dominis: & illa jura quòd par in parem, loquuntur in dispartis diversas habentibus potestates, vel pro diviso.

72 Præterea non opus erat commissione alicujus judicis, & sic etiam nulliter vel incompetenter adhibita fuisse, non vitiat prehensionem, quæ est actus domanialis. Tum ut dicemus in *gloss. sequenti* nu. 44. & *sequen.* jurisdictio nihil habet commune cum feudalitate. Ex quibus apparet quòd dicendum erat, male & absque gravamine appellatum, & quòd prehensio fortiretur effectum cum perditione fructuum, donec iusta fecisset appellans, quæ in expensis causæ appellationis damari debebat. Nec etiam hujusmodi prehensio domanialis suspenditur per appellationem, etiamsi prehensor autoritate judicis processerit, ex quo poterat actus jure privato fieri & sustineri, ut dixi in *annot. ad Philip. Decium* l. 1. *C. de honor. poss. secund. tabulas.*

73 Adverte, quia per prædicta videtur hæc secunda limitatio reprobari, ut & prima, sed non est ita: quamvis enim incompetencia judicis vel executoris non vitiat hanc prehensionem, ut potius videretur hæc secunda limitatio vertenda in ampliationem: tamen propriè procedit limitatio, quando per illum actum prehensens novam possessionem usurpat, ut

eodem themate retento, si vasalla esset exempta à domini jurisdictione, qui non solum feudalitatem, quæ in confesso est, sed etiam si jurisdictionem quæ negatur prehenderet. Tunc enim iuste appellaretur à decreto, commissione & executione talis judicis: imò necessaria esset appellatio, ne coram incompetenti litigaretur, vel saltem quasi possessio jurisdictionis alienæ subiretur, quòd per appellationem evitatur, & periculum fructuum evitaret, licet iusta offerendo in loco dominantis, ut *infra* §. 63.

74 Circa tertiam limitationem utilitas apparet in exemplo *glossæ* præcedentis, ad vitandum iudicium suspectum, vel ad evitandas remoras, ut in exemplo sequenti. Jacobus de *Montgomery*, dominus de *Lorges* in agro Blefensi prehendit feudum de *Fontanailles* ex detectu hominis, jurium & catalogi. Deinde vasallus ab eo in fidem recipitur cum mancipatione feudi & apocha jurium utilium solutorum, & tradit catalogum, super quo nihil per decem annos responderit, sed iterum ut prius prehenditur, si se tantum oppulisset, frustra. Quia diu pertractus fuisset eorum iudicibus domini, qui semper fructus perciperet, vasallo semper exuto. Ideo ut celeriore expeditionem haberet, appellavit à decreto, commissione & executione judicis de *Lorges*, ad præfectum Blesensem: ubi prævisa investitura & apocha, dictum fuit, male executum, & bene appellatum, quamvis enim commissio non gravaret in forma, satis est quòd gravat in materia, & re * ipsa merito eligenda est appellatio, quando clarius vel pinguius subvenit. Et tertio vel quarto, multo fortius locus est appellationi, quando ipsa manus, & ipsa manus injectio domini per se vitio aperto laboraret, ut quia inciviliter & malo more, coactis hominibus, cum vi armata & tumultu (citra necessitatem) esset ingressus magis more hostili & prædonis, quam patroni jus suum conservantis, tunc enim deberet revocari, & vasallus restitui, salvo jure domino, civili & rationali modo procedendi per prædicta.

75 Multa alia prætereo, ne singula persequens, finem omitam. Ultimo not. quòd illud verbum, * manus, metaphoricè significat potestatem, & quandoque regiam. text. in *l. 2. in princ. juncta gloss. ff. de orig. jur. quandoque paternam. in l. fin. juncta gloss. C. de emancipat. liberor.* quandoque possessionem & dominium. *l. manumissiones. ubi late Jason. ff. de iustit. & jur. l. Titius. ff. de servis ex part.* quandoque possessionem & occupationem rei, ut hic, & pro ratione subjæctæ materiæ varie accipitur, & in variis quæstionibus infra in locis opportunis tractabitur. Quantum autem ad materiam criminalè, in qua propriè & naturaliter stat pro principaliori membrorum officialium, ut per scribentes in *l. 2. ff. de publ. iud. in authent. sed novo jure*, & ibi *Cæpol. in repet. C. de servis fugitia. per Angel. Aretin. in tract. de malefic. in verbo membrum*, ubi multa cumulavi, quorum insigniora tradam infra §. 197.

de usu suo dimitteret *Bald. l. sancimus. C. de reb. alienis non alienandis*, & in *cap. cum accessissent de consuetudinibus* & ideo si rem eam locaverit, non videbitur donatarius adversus pactum fecisse. *Bart. in l. manumissiones. ff. de iustit. ex jure* quia locatio domini non mutat, & eiusdem *Bald. in consil. 393. valdè notandum hoc*: cum qui nullo instituto hærede, Titio dixerit: Pono omnia mea bona in manibus tuis, intelligi his verbis Titium hæredem sibi instituisse. His adde quæ de significatione hujus verbi traduntur infra §. 30. num. 2.

* Appellatio quando eligenda sit, & præferenda oppositioni simplicia.

* Manus verbo quid intelligatur.

* Ut si quis quid alteri dederit ea lege, ne extra manum suam ponat, vel dimittat, intelligitur, id ea mente dedisse, ut ne donatarius de dominio suo, aut sal-

SUMMARIA GLOSS. V.

1. Nulla manus injectio potest fieri in personam vasalli, nec in ejus bona mobilia, etiam in feudo aperto inventa.
Feudum est quadam servitus.
2. Servitus feudalis realis est, & non personalis.
3. An cliens possit renunciare inuito patrono.
Tom. I.
4. Homagia sunt realia, & feudum magis patri-
monio quàm persona coheret.
5. Feuda ligia magis sunt personalia quàm realia.
Duo substantialia feudi ligii.
6. 7. Non potest quis esse ligius duorum, etiam ratione
diversorum, nisi ex post facto.
8. 9. Vasallus ligius principaliter subicit personam,
lij

- & non competit nisi supremo principi non recognoscens superiorem.
10. Vasallus ligius non potest invito domino renuntiare.
 11. In regno Francia nulla proprie feuda ligia possunt esse, nisi qua dependent à Rege.
 12. Quid sit homagium.
 13. Mobilia non possunt prehendi à domino, quia non sunt pars feudi.
 14. Feudo saisito veniunt omnes pertinentiæ, & appellatione rei pertinentiæ veniunt.
 15. 16. Quomodo fiat fundus destinatione patris-familias.
 17. In legato poderis inspiciendum tempus mortis.
 18. Pronomen (meum) non facit limitationem, sed demonstrationem contra communem.
 19. Intellectus l. si ita ff. de aur. & arg. lega.
 20. Vnita per vasallum fundo feudali, fiunt idem, sed non recipiunt qualitatem feudalem.
 21. Quomodo alaudium transeat in feudum.
 22. Erronea recognitio rei propriæ non valet, nec immutat qualitatem rei.
 23. Scierit conducentem vel in feudum recipiens rem propriam ut alienam nullum perdit dominium.
 24. Error nocet quatenus tollit consensum.
 25. 26. An recognoscens amittat possessionem, & quid si ab Ecclesia?
 27. 28. Improbatur opinio subtilis Aretini.
 29. Facta verbis potentiora.
 30. Enunciativa non disponunt.
 31. Si non valet principale, non valet clausula accedentes.
 32. 33. Confessio in realibus non disponit, sed probat.
 34. Conducentem vel recognoscens rem suam tanquam suam, amittit ejus dominium & possessionem.
 35. Quando dicatur res tanquam sua vel tanquam aliena recognosci.
 36. 37. 38. 39. Non est dabilis in jure fictus titulus contra omnium adhucque scribentium sententiam.
 40. 41. Quamvis in jure sit ficta traditio, tamen nullus est fictus titulus.
Fictio tantum à lege induci potest.
 42. Ad constitutionem feudi de novo non requiritur investitura, sed sufficit equipollens.
 43. Ampliatio ad l. quisquis de donat.
 44. Q. 1. Jurisdictio per se subsistit.
 45. Jurisdictio transit cum universitate castri.
Et nihil habet commune cum proprietate pradiorum.
 46. Jurisdictio adhaeret castro velus capiti.
 47. Concesso castro transeunt territorium & jurisdictio, quatenus sunt de pertinentiis castri.
 48. Concessio jurisdictionis intelligitur de simplici.
 49. Suprema potestas & appellationum cognitio censentur retenta.
Thesaurus dignitatum penes principem.
 50. In dubio non transit jurisdictio suprema, nisi propria instantia.
 51. Castellani sunt fundati in duobus gradibus jurisdictionis.
 52. Delegando non acquiritur novus gradus jurisdictionis.
 53. Regalia non transeunt in universali.
 54. Regalia non sunt alienabilia per principem.
 55. Specialis & expressa mentio requiritur in regalibus.
 56. Improbatur quoddam consilium Baldi pro Episcopo & Comite Belvacensi.
 57. Magistratus constitutio in se non est de regalibus.
 58. Ad usufructuarium non spectat deputare magistratum.
 59. Magistratus non habent nisi usum, & non possunt intentare interdictum uti possidetis.
 60. Quid de clausula generali.
 61. An in simplici recognitione castri veniant territorium & jurisdictio.
 62. Qualiter jurisdictio patrimonialis esse intelligitur.
 63. Joann. Faber Alberic. Henric. Bohic. contemporanei.
 64. Qualis jurisdictio in nativa suis puritate.
Principes debitores justitia.
 65. Quomodo omnia principis esse, intelligendum.
Pro regi subesse, summa libertas est.
 66. Vera regis jura.
 67. Quae sint augmenta intrinseca feudi.
 68. Aedificia an cedant feudo.
 69. 70. 71. 72. 73. 74. 75. Servitutes redemptae an cedant feudo.
 76. 77. An meliorationes & augmenta consolidentur, & cedant lucro domini directi.
 78. An procedat argumentum de feudo ad emphyteusum, vel contra.
 79. In dubiis feudalibus non est recurrendum ad jus canonicum.
 80. Etymon emphyteuscos.
 81. Emphyteuta culpa sua ejectus non perdit impensas excedentes rationem imponematon.
 82. An scierit aedificans in solo alieno perdat impensas.
 83. Novus intellectus §. emptor. in l. fin. C. communia de legat.
 84. 85. 86. 87. 88. 89. Regula: Aedificium solo cedit, limitatur.
 90. Sumptus quomodo retineat vasallus & emphyteuta.
 91. Cujus jure proprio sunt fructus, non tenetur eos compensare cum impensis.
 92. 93. Impense gratia fructuum, semper eos minuant.
 94. Tertius possessor sumptus deducit hypothecario creditori.
 95. Dominium utile subsidiarium equipollet hypotheca.
 96. 97. 98. Quid de melioratione casu vel fortuna contingente.
 99. An debeant compensari fructus procedentes ex melioratione & industria.
 100. Labor & opera sunt species sumptus.
 101. 102. Etiam verus mala fidei possessor impensas repetit.
 103. 104. Nova concordia plurimum jurium.
 105. 106. Novus intellectus ad l. si in arca. ff. de condiç. indeb.

- 107. 108. *Specialia remedia non consentnr excludi.*
- 109. *Intellectus l. hæreditas. in fin. ff. de pet. hæredit.*
- 110. 111. *Intellectus l. in hoc iudicium §. diversum. ff. communi divid.*
- 112. *Non repetuntur sumptus quos quis tenebatur facere.*
- 113. *Sumptuum ratio habenda est inspecto presenti statu rei.*
- 114. *Rejicitur opinio Baldi & feudistarum.*

- 115. *Quid de alluvione?*
- 116. *Alluvio auget territorium & imperium.*
- 117. *Auget etiam emphyteusiam, sed non canonem emphyteusicum.*
- 118. 119. *Quid de adjectis vi fluminis?*
- 120. *Quid juris in prædictis, quando flumen alveum mutat.*
- 121. *Quæ sunt prædia limitata.*
- 122. *In prædiis limitatis cessat jus accrescendi.*
- 123. 124. *Epilogus totius glossæ §.*

GLOSS. V. IN VER.

Le Fief.



Hoc est, ipsam rem beneficiariam quæ tenetur in feudum, sive sit prædium rusticum vel urbanum, sive res incorporalis, quæ pro re immobili habeatur, ut redditus annuus, vectigal, census, aut aliud jus in corpore sui natura perpetuum: quoniam in * mobilibus, vel nominibus debitorum ad mobilia vel temporalia jura competentium, non potest feudum consistere, ut patet per definitionem feudi, *supra in fin. rub. & est text. in cap. unico, in fin. de feudi cognit.*

1 Circa hunc textum nota. Primò, quòd nulla * manus injectio potest fieri in personam vassalli, sed solum in feudum ipsum, ut inquit textus, & in rem beneficiariam.

Ex quo infero, quòd dominus nullum jus reale, nullam servitutem habet in vassallum, sed tantum in rem quæ ab eo tenetur in feudum. Et licet feudum * sit quasi servitus quædam, ut inquit Gloss. in l. si usufructus legatus. in princ. in verbo oportet. ff. de usufruct. Bald. in cap. 1. §. inter filiam. ff. de feud. defunct. content. sit inter dom. & agnat. in usibus feud. in l. libertas in princ. ff. de statu. hominum in l. si uxore ad fin. C. de censur. in feta legat. in l. fin. col. 1. C. de suis & legit. in cap. 1. in l. 2. col. 4. de iudic. & in consil. 51. in bonis feudatis. num. 7. conf. 466. Andreas Feudatarius ad fin. vol. 1. Luc. Pen. in l. coloni. col. 1. in quibus causis coloni censui dominos accusare possint. lib. 11. & in l. decretum in princ. de metatis & epidemetic. lib. 12. C. Anton. Panorm. in cap. veniens in 2. notab. de accusa. per illum textum.

2 Corfeus in tract. de potestate regia. quest. 53. Franc. Curtius sentior. consil. 99. memoria recolenda. collat. 53. num. 54. Tamen huiusmodi servitus est realis, * ratione scilicet utilis dominii rei servientis directo: non autem personalis, quia vassallus apud nos est merè libera persona, licet sit personaliter obligatus domino ad jura feudalia, ratione feudi quamdiu illud possidet, & ita decidit Andr. Ifern. *qua sit prima causa beneficii amitt. §. sed nec est alia col. 2. in usibus feud. ubi concludit obligationem, qua tenetur vassallus servire, esse realem, non personalem.* Idem Ifern. in sua epigraphe super consil. Neap. incip. sive realis, dicit quod servitus feudi debetur ex re, & sequitur possessorem, sicut in l. 1. & 2. Cod. sine censu vel reliq. fund. quod ipsa prædia, seu ipsum feudum dicitur conveniri, non in persona. text. in l. Imper. ff. de publican. & vectigal. l. & si sorie. §. etiam. versis. Labeo. ff. si servit. vendic. l. qui aliena. §. uli. ff. de negot. gest. & in l. denique. ff. de jure fisci. Idem tenet Joan. Faber in §. præjudiciales. col. 9. vers. quid dices in fin. de actiomb. ubi decidit post Jacob. & Pet. ibi, quod actio confessoria, aut quæcunque actio præjudicialis, aut interdictam non competit contra vassallum, etiam si nolit se recognoscere in vassallum, sed inficietur: quia non vendicatur jus in persona. Et appositissimè facit quod inquit Bald. in cap. admonet de renunc. dominus oculos suos magis habet ad feudum, quam ad vassallum. Unde pro realibus servitiis potest compellere quemlibet possessorem: & licet non sit ob-

bligatio personalis nisi inter dominum & vassallum immediatum, tamen est obligatio realis, id est in rem ipsam. Hæc ibi Bald. Idem decidit Luc. de Penna. l. 2. ad fin. Cod. de fund. reipub. lib. 11. Et appositissimè inquit Matth. de Afflic. super consil. Neap. incip. consuetudinem sub iii. de præscrip. quòd feudum est obligatum ad servitium militare, & non persona.

3 Et hinc est quod in hac quæstione, utrum * vassallus possit invito domino renunciare feudo, an non? quamvis glossa & doctores communiter distinguant inter feudum concessum ad certum & determinatum servitium; ut non possit: & concessum simpliciter ad servitium incertum, ut liberè possit renunciare, ut tenet. gloss. ordin. de capit. qui curiam vendidit in gloss. fin. & ibi sequunt. Andr. Ifern. Bald. Carl. Alexand. & omnes. Andr. Ifern. de his qui feud. dare possunt. §. fin. ad fin. & in cap. unico col. 1. de vassallis qui contra constitut. Lothar. in usibus feud. Joan. Andr. in add. speculat. tit. loca. §. nunc aliqua versis. 128. in add. fin. Alberic. in l. cum fructuaris. ff. de usufruct. Baldus. cap. qua in Ecclesiarum, col. 6. versis. revertitur. Igitur de consil. & in cap. ceterum col. 4. versis. sed statim quaritur, de iudic. Alexand. in l. si quis ut, in fin. ff. de acquir. vel amitt. poss. Iacob. de S. Georg. in investit. feud. in versis. in feudum in 4. divisione in fin. & verbo. qui quidem investit. præstit. jura fidel. col. 7. ibi: nam si quaratur & in verbo & unus ex dict. vassall. refut. feud. in princ. decis. Thol. 404. & ibi late Auff. in add. post Felin. in d. cap. qua in Ecclesiarum. col. 30. Tamen apud nos indistinctè licet vassallo renunciare feudo, etiam domino invito, & textus in d. cap. unico in fin. de vassallo, qui contra constit. Lotharum.

4 Et est ratio, quia apud nos * homagia (ut dicunt) non sunt personalia, sed realia: nec præstantur simpliciter, nec ratione personæ, sed ratione: & contemplatione feudi concessi: & sic libere potest vassallus renunciando illi feudo se liberare ab omni jugo homagii, & ab omni obligatione & nexu feudali, ut expressè determinat Ioann. Raynal. in repet. cap. Imperialem §. fin. in antepen. Anchar. de probib. feud. alien. per Feder. refert, & seq. Iacob. de S. Georg. in tract. de operis col. 12. versis. nunc est. Facit Bald. in l. creditor. 2. ff. si cert. petas. & hanc opinionem firmat, & de consuetudine Germaniæ servari dicit Udal. Zali in ultim. part. feud. conelu. 2. idem generaliter firmat. Ioann. Faber instit. de donationibus. §. ultim. Unde apud nos non procedit quod dicit Bald. in antepen. si quis ruinas col. 3. vers. 5. Probatur quod feudum * magis cohæret personæ quam patrimonio, quia causa feudi radicata est in persona, id est in servitio personali. Sed * habet locum totum oppositum, quòd feudum magis cohæret patrimonio quam personæ: & ejus causa est radicata in re concessa in feudum, qua derelicta vel alienata, vassallus ipso jure desinit esse vassallus & obligatus domino, ut patet per prædicta. Et hæc vera in feudis privatorum, vel inferiorum à principe: in quibus aliquis potest esse vassallus diversorum

* Feudum in mobilibus vel nominibus non consistit.

* Manus injectionem in personam vassalli utrum habeat dominus feudi, an verò in res solas feudi.

* Feudum est quasi servitus, aut servitutis species.

* Servitus feudi realis est, non personalis, & cur.

* Renunciare feudo suo simplici (aliud enim in ligio num. 9. infra) vassallus potest invito domino & cur.

* Homagia apud Gallos realia sunt, non personalia.

* Feudum in Gallia magis cohæret patrimonio quam personæ.

dominorum, respectu diverforum feudorum, & illis fidelitatem facere salvâ fidelitate superioris & supremi principis. §. fin. de probib. feud. alien. per Feder.

* Feuda ligia magis coherere personæ quam patrimonio.

5 Secus in feudis * ligiis, quæ à solo supremo principe recognoscuntur in feuda ligia: quia in istis propriè procedit illud dictum Baldi quòd coherere magis personæ quàm patrimonio: unde iste non potest esse vassallus alterius, nec potest quis propriè esse ligius duorum. Non tamen intelligas, quòd ista qualitas ligia solam personam vassalli respiciat & afficiat, & non feudum ipsum, prout sensit insignis ille Zafius in sua eleganti epist. feud. part. 2. ad fin. quia imò etiam concernit & afficit rem ipsam, semel in feudum ligium concessam, adeo ut necesse sit eam in feudum ligium teneri & recognosci, tanquam sub qualitate feudo ipsi à sui origine impressa. Itaque hæc qualitas ligia efficit rem, & diversam feudi speciem (civili modo loquendo) constituit, & meritò à doctoribus adducitur ad unam ex potioribus divisionibus feudorum. Amplius tamen & evidentius afficit personam: quod patet ex natura & effectu feudi ligii, ad cujus constitutionem duo * de necessitate requiruntur, ut per ea quæ tradit Iason in preclud. feud. in 7. divis. col. 30. 31. & 32. Francisc. Curtius in 1. part. feud. quest. 8. collat. 5. n. 22. & sequentibus quorum utiliora dicta peritringam nonnullis additis.

* Ligii feudi duo substantialia,

* Ligius nō potest quis esse vassallus plurimū, etiam ratione diverforum feudorum. Vide tamē num. 7. infra.

6 Primum est quòd vassallus jurat fidelitatem, nullius alterius fidelitate salva vel excepta, ut est textus in Clem. pastoralis. §. rursus. juncta gloss. singular. in versiculo hominūque ligius. de rejudic. Specul. in titul. de feud. §. 1. col. 1. & notat. Bald. in preclud. feud. in 7. divisione & ibi Alvarot. in 13. divisione 6. & idè non * potest quis vassallus esse & homo ligius duorum plurimūque dominorum, sed unus tantum, ut tenet d. gloss. & Speculat. in d. §. 1. quest. 10. Bald. & Alvarot. in locis allegatis & Bald. in l. unica. §. 1. col. fin. C. de cad. e tollend. & in cap. inter dilectos. col. 3. vers. Item scias quòd in feud. de fide instrum. Iacobus de S. Georg. in investit. feudor. in verbo in feudum. col. 3. in 7. divis. & in tract. de homag. col. 1. quòd ampliatur etiam ratione diverforum feudorum, ut tenent præfati doctores & Guid. Pap. deci. Delph. 310. ubi refert. Petr. Iacob. circa fin. 9. distinct. feud. dicere se vidisse vassallos facere homagium ligium diversis dominis, pro diversis castris: sed malè refert, quia dum Petr. Iacob. dicit, quòd vidit fieri homagium diversis dominis, & pro diversis castris, non loquitur de homagio ligio, sed de homagio simpliciter: imò etiam dicit Petr. Iacob. ibi, quòd ligius homo non potest dici, si sit homo alicuius alterius. Et dum subdit Guido, quòd quicquid sit de jure, consuetudo Delphinatus & locorum circumvicinorum servat, quòd quis sit vassallus ligius diverforum dominorum, pro diversis castris: dico quòd illa consuetudo loquitur de quibusdam feudis non ligiis, quæ propter aliquam differentiam ab aliis per Catachrelin, id est, abusione corrupti vulgarij sermonis, vocantur ligia: quum verè & propriè non sint talia. Si milis abusus sermonis reperitur apud Cenomanos & Andegavos, ubi feuda ligia privatorum dicuntur, quibus vassalli strictius alligantur, & est mutua totius consuetudo in casum noxiæ. Et sic vocantur ad differentiam simplicium seu communium. Talia autem impropria feuda ligia plura teneri possunt ab eodem à pluribus. Quòd si talis * consuetudo intelligatur loqui, & disponere ipsa de feudis ligiis, fidelitate regia, esset nulla & abusiva, tanquam impossibilis, & repugnans veritati & substantiæ actus & rei, quæ est immutabilis, l. 2. §. 1. ff. de usufruct. ea re. que usu consumuntur text. in cap. 2. & ibi glossa in verbo officiali. verbo patet ergo. de consuetudinibus in 6. ubi notant doctores non valere consuetudinem contra substantiam actus quantumcunque tempore de facto observatam.

* Consuetudo non valet contra substantiam actus & rei.

* Ligius plarium esse quem admittum quis possit.

7 Conclusio sic ampliata limitatur * nisi ex post facto hoc contingat, ut ratione successione, nam vassal-

lus potest habere duos ligios dominos ex eodem stipite natos, ut inquit Bald. in cap. ceterum. col. 3. versic. sed è contra de judic. & latissimè in consil. 251 ad evidentiam. vol. 2. in noviter impressis, quia secundum veterem impressionem Brixiz incipit, queritur primo, quid est proprie in jure ligium, & est in ordine 159. volum. 1.

8 Secundum requisitum est, quòd nominatim & expressè dicatur in ejus concessione, seu investitura quòd sit feudum ligium, ut probat Bald. in d. cap. inter dilectos. collat. 3. versic. Item scias quòd non est, de fide instrumentum. Quòd autem Francisc. Curtius ubi supra ponit pro tertio requisito, quòd vassallus ligius principaliter personam suam, & in consequentiam etiam bona non feudalia subiciat potestati domini: istud non est de forma, nec de constitutione feudi ligii, sed de ejus effectu. Idè non debet connumerari inter requisita substantialia feudi ligii, sed inter effectus ejus, quoniam ut inquit Speculat. in d. §. 1. vers. 17. & sequent. Mart. Laud. in cap. 1. col. 9. qui feud. dare potest. Jacob. in d. investit. feud. in 7. divis. quamvis vassallus non ligius non obliget personam nisi ratione feudi, & in consequentiam rei: tamen * vassallus ligius principaliter & absolutè obligat & subicit personam domino, & in consequentiam personæ omnia bona.

* Vassallus ligius principaliter subicit personam suam domino, & consequenter bona.

9 Unde non potest feudum ligium concedi, nisi à non recognoscente superiorem, nec recipi, nisi à non recognoscente alium superiorem domino, cujus efficitur homo ligius, ut tenet Bald. Alvar. Iason ubi supra quamvis contrarium velit Franciscus in loco præallegato, num. 23. & male.

10 Et hinc est quòd in istis feudis non licet vassallo renunciare, * nec se liberare sine voluntate domini: tum quia persona principaliter est obligata, tum quia * gravissimum est supremo principi fidem fallere. Ita Bald. in d. cap. ceterum. col. 4. vers. similiter de judic. Mart. Laud. in d. cap. 1. col. 7. qui feud. dare possunt. Iacobus in d. vers. in feudum col. 2. & in d. tract. de homag. col. 1. in fin. sed in aliis feudis non ligiis habet locum. d. cap. unicum. de vassal. qui contra. consuet. Lorbur. in fin. quia in illis militat ratio, quæ tangitur in l. cum fructuarius. ff. de usufruct. videlicet quòd deficiente re, deficit onus rei, secundum Bald. in d. consil. ad evidentiam. collat. fin. num. 13. in fin.

* Renunciari feudo ligio non potest sine domini voluntate & cur.

* Fidem supremo principi fallere gravissimum est.

11 Ex quibus patet quòd * in toto hoc regno Franciæ nulla sunt feuda ligia, nisi quæ immediatè recognoscuntur à Christianissimo Rege nostro: ut solent esse feuda magnarum & regalium dignitatum, secundum Bald. in dicta l. 1. §. 1. col. fin. de catol. Et sic infero, quòd fidelitates illæ ligiæ, & feuda ligia inferiorum dominorum, quorum fit mentio in consuetudine Comitatus Cenomanensis & Andegavensis circa finem 3. partis & in consuetud. Prælav. §. 89. non sic dicuntur, nec sunt vere, sed improprie, & ut verbis Iuriconsul. Caii utar, in l. licet ff. de verbor. signific. Catachrelicos, id est, abusive, imò ut pulchre inquit Pap. in l. inter litteras. §. 1. ff. ad l. Iuliam de adult. Catachrelicoteròs, id est, abusivius & magis quàm improprie. Solus * enim Rex noster habet vassallos ligios, & illi soli debetur fidelitas ligia in suo regno.

* Ligia feuda quæ sunt apud Gallos.

* Ligia fidelitas soli Regi debetur.

12 Et quia necesse habui loqui de * homagio, istud verbum est barbarius feudo, ac tempore libri feudorum adhuc erat incognitum: fuit autem postea inductum moribus quorundam, & ex quadam consuetudine faciendi se hominem alterius, ut late per Specul. in * d. §. 1. Iacob. in tractatu de homagi. in princ. Iason l. in preclud. feud. col. 3. hodie illa consuetudo fere exolevit, retento tamen nomine (quo jus caronicum frequenter utitur) & pro fidelitate accipitur, & ita istud verbum homagium proponunt glossa & doctores ubique, ut glossa in cap. fin. in verbo homagium de regul. jur. Bald. in cap. veritatis, de iurjuram. non enim de natura & ratione feudi est, quòd vassallus præstet homagium domino, secundum quòd verbum sonat: nec quòd fiat ejus homo, sed solum quòd promittat & exhibeat

* Homagium andè dictum & quid. V. cap. veritatis de iurjuranda: & Chastanet in consuetudines Burgundie, Tit. des fiefs §. 3. in verbis, in homage. Buteleerium in summo Rubi facit aliud ho-

magium obsequiale, feudale, locale, de ser lib. 1. vice de Fief simple. & de paix.

& exhibeat fidelitatem, secundum naturam & conditionem feudi. Fab. Alexand. *consil.* 136. numero quarto lib. 1.

Quidam adijciunt Vadicum de plegure cum quis pro capto patrono cogitur se dare oblidem: de quibus vide Hotomanum. c. 24. *distinctionum feudaliu.*

* Ubi facit aliud Homagium edictale, aliud decretale.

13. Redeundo ad text. Nota secundo quod dominus ipsum solum feudum potestprehendere, nec potest mittere manum * ad mobilia in prædio clientelario existentia, quia non sunt pars fundi, vel feudi, nec cedunt in venditione, vel legato fundi vel feudi. *l. Julianus. §. fin. cum quinque l. seq. ff. de action. emp. l. cum fundus. ff. de fund. instrum. & instrument. lega.* Hinc appositissime dixit Bald. in *consil.* incipiente casus talis est. in *fin. lib. 1.* secundum veterem & *consil.* 22. lib. 3. secundum novam impressionem, quod extrinsecus acquisita, item boves & similia non sunt feudalia, sed propria. *ff. de act. emp. l. fundi nihil est 17.* Itaque licet domino domos feudales merito jure occupare, & illis uti, & frui, etiam expulso vasallo & suis, idque propter defectum hominis & contumaciam vasalli: scilicet quando de pervicacia & contumacia apparet, quia si de simplici mera dubitatione vel negligentia appareat, non debet expelli, satis est quod dominus feudi per se vel suos commissarios civiliter & moderatè utendo, fructus & redditus percipiat, in quo colonos vasalli & ipsum vasallum, si conducere vel operas præstare velint, exteris præferre debet, non enim licet infestè procedere & ad vivum telecare, nisi contra manifestè infestum. Et adhuc civilius & mitius procedere debet, si agatur de exactione relevii adversus vasallum, qui justa fecit, ut dicemus. *infra §. 34. ad fin.* non tamen licet mobilia eorum capere, nec illis uti, sed debet ea fideliter custodire, aut vasallo & suis auferenda & disponenda permittere, non tamen intelligo quod statim ingressus dominus possit illico vasallum & suos cum eorum bonis * expellere: hoc enim barbari, vel hostilis invasionis magis esset quàm patroni, sed cum competenti moderamine, & opportuno temporis spatio concessio, ut sibi & reliquis rebus suis possit vasallus relicto feudo consulere, si nolit aut differat justa fecere vel offerre: nobiliores tamen, cordati, & æquiores domini, non solent ita præfractè jure suo uti, nec tam rigidè & severè, cum clientulis cessantibus, etiam contumacibus agere. Sed sufficit eis potiores fructus, & redditus feudi prehensi percipere, relicti vasallis eorumque familia & bonis in fundis & domibus feudi. Et (quod frequenter pro nativa humanitate, & omnium civitatum & gentium civiliori comitate nostrates faciunt) ipsorummet clientium colonos, aut inquilinos custodes & curatores feudi & fructuum, sub manu & autoritate sua committere, ut minori quàm fieri possit jactura clientulus vel indevotus afficiatur.

14. Ex his inferitur, quod in fructibus jam separatis à solo tempore prehensionis, patronus nihil habet juris: idem de obvientiibus & fructibus civilibus rei feudalis, quorum dies jam cessit, quia sunt proprietates separata, ut dixi *supra eod. gloss. 1. num. §. 3.*

Nota tertio, quod feudo * prehensio veniunt omnia accedentia feudo, sive corporalia, sive incorporalia, videlicet omnes pertinentiæ annexæ & dependentes, quæ sunt de proprietate vel juribus feudi, quia non separantur à suo principali, sed cum illo unum integrale constituunt, ut not. Petr. Anchar. in *repet. cap. accessorium. de reg. jur. in 6.* ita quod feudo simpliciter prehensio, omnia illius accessoria & pertinentiæ includuntur, etiam si non sit dictum, & censentur unà cum principali esse sub manu & potestate patroni: quoniam * appellatione rei simpliciter, etiam alio non expresso, venit res cum omnibus suis accessoriis juribus & pertinentiis & è contrario in omni dispositione,

sive in contractibus, ut est text. in *l. si venditor. in fin. ibi, quid ergo si nihil de ea re. cum l. seq. in l. Julianus. in fin. cum quinque l. seq. in l. creditor in princ. & §. fin. ff. de actionib. emp. in l. aqueductus. ibi, etiam si nihil dictū sit. cum duabus l. seq. in l. fistulas. in princ. ibi, ut id quoque accederet, licet scriptura non contineretur, in l. Iulian. in princ. in l. qui fundum. §. 1. ff. de contrahend. exempt. & vendi. l. etiam. ff. de solution. live in ultimis voluntatibus, text. in l. restitutrix. §. fin. ff. si servi. in l. uxorem. §. legaverat. in l. prædus. §. Titio. §. balneus. §. fin. ff. de lega. 3. l. Scia. §. tyranna ff. de fund. instrum. & instrument. lega. live in concessionibus, & beneficiis principum, text. in *l. si quando. primo ibi, continebunt cum adjacentibus & omni jure suo. Cod. de bon. vacan. lib. 10.* live in usucapione aut præscriptione. *l. si aliena §. hoc jure. ff. de usucapion. & etiam in legibus & statutis, ut notant Inno. Panorm. & omnes in cap. cum ad sedem. de restit. spoliat. Bald. in cap. 1. collat. 1. & seq. de capis. qui curi. vend. in usibus feud. præd. Papi. in for. l. in act. real. vers. cum pertinentiis. Soci. in l. 1. collat. 2. not. 3. ff. de reb. dub. Et ita * intelligo, *l. rei appellatione. ff. de verbo. signifi.* Ex quibus infero, quod etiam in judiciis sive in libello, siue in sententia rei appellatione, & causæ & jura, hoc est, omnia pertinentia continentur, & consequenter etiam servitutes, sive personali, sive reali actione agatur, quod Dyn. & Alberio ibi placuit, quamvis dom. * Alciat. in glossate, *d. l. contrarium velit, si actione personali agatur, perquam inutili ratione nixus, quia sicut rem meam mihi restitui, vel alienam mihi dari personali actione experiri possum: ita & servitutum, live meam, live alienam eidem rei debitam. Et procedit istud notabile in pertinentiis originariis feudi, & quæ accedunt feudo tanquam feudo, in eadem qualitate feudali ejusdem feudi, & simul cum feudo tenentur & recognoscuntur à domino, ut sunt subfeuda, census, emphyteutes, & reliqua jura à feudo dependentia, in concessione, investitura & dimmeramentis feudi comprehensa: hinc potest dominus feudi prehensi, subfeuda prehendere, & eorum fructus suos facere, similiter subvasallos in fidem admittere & investire, ut patet. *infra eod. §. 14.****

15. Secus de pertinentiis quæ accedunt feudo, non ut feudo, nec in eadem qualitate ejusdem feudi: sed uniuntur ut fundo patrimoniali, ex destinatione patrisfam. non ex concessione, nec ex investitura feudali, puta si habens unum feudum consistens in domo & centum jugeris terræ arabilis: quia carebat vineis, pratis, & horto, emit jugerum vineæ, hortum, & quædam jugera prati sita juxta domum suam, & univit dicto feudo fortè sub eadem clausura, redditibus & rationibus confusus, sub denominatione unius & ejusdem feudi, ex quo patet unum & eundem ex pluribus partibus fundum esse factum, per text. in *d. l. prædus. §. Titio. de legat. 2.* quum * destinatione patrisfam. fundum constituatur, dilatetur & limitetur. *l. quod in rerum natura. §. si quis post. l. plane 1. §. fin. ff. de legat. 1. l. si quis duas. §. si quis partem. versic. plane si divisit. ff. communis præd. l. communi dividend. §. 1. ff. communis divid. l. dotale prædium. §. 1. ff. de fund. dota. l. locus ff. de verbo. signifi. & utra res cedat alteri, & ejus sit accessio, ex visu, atque usu rei, & consuetudine patrisfamilias etiam si aliter non expresserit, & mandandum est, ut inquit text. in *l. si quando. ff. de aur. & arg. lega.* Hinc consuluit Alexand. in *consil.* 171. *accuratè perspectis. l. §. quod hujusmodi adjectio vel detractio facta per testatorem, auget & minuit legatum fundi, live fiat ante testamentum, sive post, nec propter hoc censetur fundus mutari in se, nec esse in alio statu, ut ibi dicit in fin. dicit etiam in versicul. non ob. Igitur primum: quod in dubio sola partis detractio vel adjectio, vel destinatione, augetur, vel minuitur fundus, per *d. §. si quis post. fallit ubi apparet detractum, vel additum causa commodioris cultura.***

16. Sed istud dictum intellige prout dixi per *d. §.*

V. plura apud Socium Regula pertinentiarum. 296. Ranchorum 2. conclusionum 23. Bald. in l. a procuratore, Alex. l. 5. consil. 13. & in l. 3. ff. de acqu. poss. §. latio. nem in l. beneficium. ff. de constitut. principum.

* Intellectus l. rei appellatione. ff. de verbo. signifi.

* Lege dominus Accuratus.

* Destinatione patrisfamilias fundi constituuntur, & quomodo.

* Manum injicere mobilibus vasalli, feudi dominus non potest, & cur.

* Manum injiciendo non potest dominus vasallum & ejus famulos cum bonis illic expellere.

* Prehensio feudo quæ intelligantur prehensa, & de pertinentiis.

* Pertinentiæ includuntur suo principali.

Tunc ubi Juriscon. Papin. optimè declarat, quia non sufficit sola acquisitio vel locatio eidem colono, hoc enim posset esse gratia commodioris culturæ ad tempus, unius locationis tantùm, & non ad perpetuam necessitatem, suppletionem & perfectionem veteris fundi. *arg. l. Cajus. §. 1. ff. de legat. 1.* non etiam sufficit simplex simultanea possessio, ut est text. formalis in *d. l. Scia. §. tyranna. ff. de fund. instrum. & instrum. legat.* ubi dicit Jurisconsul. Scævola, quod fundo legato, cum omni instrumento rustico, ita demum veniunt & cedunt legato postea simul cum fundo possessa, si testator ea ita conjunxisset, ut sub una appellatione feudi haberentur. Requiritur ergo aliquis actus facti, per quem appareat quod fundus noviter acquisitus unitur veteri, jure perpetuæ accessionis & pertinentiæ, ex quo colligitur animus eundem fundum constituendi: ut expressè tenet Raph. Curt. in *l. servi electione. §. fin. ff. de legat. 1. & seq. idem Alexand. in consil. 169. viso themate. col. 3. vol. 5. Socin. in l. 1. col. 2. vers. primus est. & in col. 3. versic. 4. & ult. casus. ff. de reb. dub.* alioquin noviter acquisitum, & simul informiter possessum, non venit nec includitur in legato, vel alia dispositione rei, etiam si conferatur in conjunctas personas, vel in Ecclesiam, quicquid dicat Socin. in *l. 1. in secundo & tertio casibus*, non enim est recedendum à regula & jure communi, nisi clarè appareat & probetur de exceptione, ut latè per scribentes in *regul. jur. ff. & in 6.* & aliquid dixi suprà.

* Poderis Legatum quid contineat, contra Bart. Porro de Poderis verbo vide Baldum in Rubrica de verborum significatiõis, & in l. legat. C. de legatis. & in l. si plures. C. de conditionibus insertis. Nattam consilio 416. adde Bartolum in l. certarum in fin. ff. de testamentis. in rela. * Pronomen meum non facit limitationem & restrictionem ad tempus præsens: sed demonstrationem contra communem.

17. Ex his inferitur ad quæst. de legato poderis, quod est vulgare Thufcorum, ut inquit Bald. in *l. legatis. C. de legat. veteres Romani latinè & eleganter dicebant Synthefin scilicet feudorum seu prædiorum: & extat relatum apud Serbidium Scævola in l. Alumna. §. Titia testamento. ff. de adimen. legat.* in qua quæstion. Bart. in *l. si ita in fin. ff. de auro & argen. leg.* tenet, quòd illud quod post testamentum est additum, ut sit unum cum eo quod prius erat, venit in legatum. Idem sentit. in *l. 1. in fin. ff. de reb. dub.* dum dicit esse idem quod in legato certi fundi, & benè: sed in quantum subdit inspicendum tempus præsens, scilicet testamenti, errat, & sibi metipsum repugnat, per inadvertentiam (ut puto) quia ex prædictis patet inspicendum tempus mortis testatoris, ut per *d. §. si quis post. & §. tyranna. & ultra per text. in l. si ex toto in princ. de legat. 1. in l. cum fundus nominatum. de legat. 2. ff. & per not. apud Alber. Bru. in tract. de Augmento in 15. conclusione.*

18. Et hoc procedit etiam si in legato vel simili dispositione fundi esset appositum * pronomen (meum) quia non censetur appositum ad limitationem, sed ad demonstrationem: secundum Paul. Castro in *d. l. si ex toto in princ.* nisi quando testator haberet solum partem fundi legati, quia tunc secundum Pau. ibi si pronomen (meum) apponatur, operatur limitationem legati, & illud restringit ad partem quæ tempore testamenti competeat testatori: ita quod augmentum reliquæ partis postea accedens non auget, nec cedit legato, & ita tenet Gloss. fin. in princ. in *l. servi electione. §. fin. ff. de legat. 1. & ibi. Bart. & ferè omnes doctores seq.* tamen dom. Jas. ibi in col. 2. num. 10. tenet contrarium, quod indistinctè pronomen (meum) non operatur hanc limitationem in re specifica, vel universali legata: sed quod accessio quæ fit in unitatem ejusdem rei legatæ, semper auget legatum, & cedit legatario: Solus Jas. verum dicit in legato universali, sed in legato particulari vera est opinio Bart. ff. & communibus in dubio. l. 5. in fin. de legat. secus si apparet etiam in legato particulari voluntatem fuisse totum comprehendere. l. 2. ff. condit. instis. l. Julianus. §. servos communes. in fin. de legat. 3. & per jura præallegata: in quantum tamen Jas. dixit se ita (ut eum fideliter recitem) tenere contra omnes, non advertit, quòd Alex. ibi idem tenet, & ita residet contra communem in *d. l. 5. stat. super d. glos. fin. non obstat l. si ita. & l. fin. in princip. ff. de auro & argen. legat.* ubi legatum restringitur ad res & jura existentia in dominio tel-

tatoris, tempore testamenti, quia loquuntur in legato generali rerum, & dicunt quòd res supervenientes, per se & æquè principaliter subsistentes, non cedunt legato, ut declarat Alber. Bru. in *d. tract. de augmento conclusionis 15.* Secus si accederent accessorie ad res tempore testamenti existentes, & unum & idem fierent cum illis, ut nos loquimur, quia tunc cederent rebus legatis, & per consequens includerentur in legato. l. & si non sunt. §. fin. l. si quando. cod. tit. de auro & argen. leg. & sic data paritate terminorum illa jura non discordant, sed concordant: & idem juris est utrobique.

19. Nec est verum quòd putant doctores in * *d. l. si ita*, restrictionem fieri ad tempus præsens cõfectionis testamenti, ex vi & natura illius solius pronominis meum, ut etiam cum communi volunt, Bald. l. 1. col. 3. C. de alien. jud. mut. cau. fac. consil. 151. lib. 2. Phil. Cornæus consil. 14. col. ult. lib. 1. Bart. Jas. l. nlt. & ibi Hier. Cagn. in l. 11. C. de pact. Jas. l. si pater. col. 2. C. de inoff. testam. decis. Tholosæ. 190. quinimò hoc fit ex vi & natura dispositionis, quæ est præsentis temporis, & regulæ communis: Quòd non sit extensio ad futura, Patet etiam per text. in *l. fin. §. 1. ff. de legat. 2. & in l. nomen. §. 1. ff. de legat. 3. in l. Aurelius. §. l. 2. & l. fin. in fin. ff. de lib. lega.* ubi non est pronomen meum, & tamen intelligitur & restringitur dispositio ad existentia tempore præsentis: ad hoc etiam *l. si ita scripisses de legat. 2. l. nuper. ff. de legat. 3.* agitur enim de interpretatione voluntatis, an hoc vel illud voluerit includere. Et sic necessario tempus dispositionis vel testamenti inspicitur, ut novè dixi in *l. Lucius num. 22. de vulg. & pupill. substit. in 3. lect. Dolona. tetigi etiam in annot. ad Alex. consil. 171. col. 1. lib. 6. & hanc veritatem esse arbitror, quamvis Alber. Bru. in *d. tract. de augmen. in 6. limitat. 15. conclu.* sequatur commune sententiam, quam etiam limitant Jas. in *l. placet col. nlt. ff. de lib. & postum. Caro. Ruin. consil. 30. lib. 2. Ioan. Amicius consil. 59.**

20. Tamen ut ad rem revertamur, hujusmodi res sic * additæ & unitæ prædio feudali, licet cum eo fiant unus fundus, in quantum illud feudum est una quædam res patrimonialis, & hæredum possessoris, ita quod dispositio per eum facta de illo prædio vel fundo simpliciter, sive per venditionem, dationem in dorem, legatum, aut aliàs, complectitur & includit omnes illas res unitas, non tamen ununtur feudo, in quantum est feudum: quia non ununtur in qualitate feudali ejusdem feudi. Imò quantum ad ipsam qualitatem feudalem, nihil habent commune cum feudo, sed sunt prorsus separatæ & distinctæ, nec tenentur, nec recognoscuntur à domino illius feudi, nec veniunt in quacumque dispositione facta limitatim, de feudo suo non simpliciter, sed sub dominatione qualitatis feudalis illius feudi. Itaque feudo aperto non aperiuntur domino, nec potest dominus prehensens feudum, mittere manus ad illas res, nec quicquam de eis attingere. Ita etiam expressim tenet Bald. in *l. 1. q. 6. ff. de rer. divis.* ubi hanc vocat accessionem discretam. Ita enim quæ facta * hominis feudo adjiciuntur, propriam & separatam conditionem habent: & egent separata possessionis apprehensione, & separata præscriptione, ut appositissime inquit text. optimus in *l. qui fundum. §. 1. ff. pro emptore* licet secus esset in adjectis per alluvionem. ut ibi per gloss. in ver. conditionem, & dicemus infra in *nlt. q. hujus gloss.*

21. Itaque ista noviter acquisita & adjecta, de quibus loquimur, nova indigent investitura, nova & separata infeudatione (ut aiunt) antequam feudum efficiatur. Hinc memini me consuluisse, cum Amedeus I. Sabaudiz dux (de quo supra cod. gloss. 1. num. 72. instituto hærede universali, instituisset Philippum unum è secundo genitis hæredem particularem in Comitatu Gebenensi, & Baronia Foucigniæ, cum onere ut ea & omnia per eundem Philippum & suos acquirenda infra duodecim leucas à finibus Sabaudiz quæ essent * alaudalia, vel non aliàs astricta ad feudali-

* Intellectus l. si ita. ff. de auro & arg. lega.

* Unita per vasallum fundo feudali, sunt idem fundus, sed non idem feudum, nec qualitatem feudalem recipiunt, & ideo feudo aperto, res hujusmodi non aperiuntur domino, nec prehendi possunt, nec unà cum feudo præscribuntur. * Differentia eorum quæ facta hominis & nature ununtur.

* Alaudium quomodo fieri

possit feo-
dum & res
feudalis.

litatem vel dominium directum alterius domini quam imperii, recognosceret ab hærede universali & successoribus ejus Duce Sabaudie in feudum ligium & nobile. Respondi tamen, quod quæcunque postea ibi quæsitæ per dictum Philippum vel successores suos, non sunt effecta feuda Sabaudie, nisi fuerint de facto scienter recognita. Succedit igitur conclusionis nostræ optima limitatio: si hæc noviter addita per vasallum fuissent prædia merè libera, & vera alaudia, quæ vasallus sciens esse talia, & volens subicere domino, recognovisset ab illo acceptante, & ab eodem concedente in feudum recepisset, sub denominatione ejusdem veteris feudi, & in illius augmentum. Hoc enim modo prædia libera & vera alaudia, possunt effici feudalia: ut sentit Specular. in tit. de locat. §. nunc aliqua. & expresse tenent Joann. Andr. in addis. versicul. 60. in fin. Paul. Castro in l. cum falsa. verbo breviter istud. C. de juris & fact. ignorant. & in consil. 1. 1. super 1. quasi. vol. 2. Jacob. de S. Georg. in investitur. feud. in verbo subsequenter. col. 7. & 8. Plurima etiam sunt feuda in Germania, necnon in Gallia, quæ non sunt facta feuda per concessionem in feudum vel originalem infeudationem: sed per subjectiones & recognitiones, ut dum essem in Germania vidi instrumentum authenticum factum in præsentia Episcopi Aniciensis die Veneris 15. Augusti, anno 1292. quod quidam affectans vicinum alaudiale Castrum sibi subijci, legavit ejus domino mediam cujusdam villæ ad hoc onus. Quod cum ille nollet facere, hæres defuncti dedit ei totam villam, ut totum cum dicto castro in feudum recognosceret. Germani vocant hoc simplex & voluntarium feudum. Sed quando dominus dat de suo proprio in feudum, vocant illud feudum ligium.

*De Recognitione
rei propriæ
& quod
erronea recognitione
rei propriæ
in feudum,
cenfum,
emphyteu-
sim ipso
jure non
valeat, nec
quidquam
detrahat
recognoscen-
ti.

22 Redeundo ad rem. Notanter dixi sciens esse talia, quia si vasallus * ignoranter (sive per errorem juris vel facti, non refert in damnis amittendæ rei, inquit Papin. in l. error in fin. ff. de vis. & fact. ignorant.) fecisset talem recognitionem, ipso jure non valeret, & indistinctè non præjudicaret, nec in proprietate, nec in possessione, ut tenent præfati doctores per textum in l. qui rem l. ad probationem. C. de loca. & cond. in d. l. cum falsa. in l. si aliquam. in l. si me in vacuum. in fin. princip. ff. de acquir. vel amitt. possess. l. neque pignus ff. de Reg. jur. & hæc est concors omnium glossarum & doctorum sententia in dictis locis & ubique, tenentiū, quod error domini conducantis, vel precario, aut in feudum, cenfum, vel emphyteusim, recipientis rem suam, quam putat alienam, facit actum ipso jure nullum, & nullum dominium, nullam possessionem perdit: & ita ex consuetudine Rapha. Cun. in consil. 165. Gaspar. & quia quantum ad terminos materiæ, quam obiter ingredior, receptio in feudum, cenfum vel emphyteusim, conductioni æquiparatur, ut omnes doctores conveniunt, & est in hoc eadem ratio: utar in sequentibus, verbo conductionis tanquam apud doctores frequentiori, gratia brevioris & clarioris sermonis. Idem sentiens de feudo, emphyteusi, & similibus.

*Scienter
conducens
vel in feo-
dum reci-
piens rem
propriam
simpliciter,
sive ut alie-
nam, nul-
lum perdit
dominium
vel quasi
dominium.

23 Notanter etiam dixi, volens subicere domino, &c. quia quamvis * dominus conducens rem suam ab alio sciat se dominum & possessorem rei suæ, tamen præter id quod non valet conductione, non privat in aliquo dominio rei suæ, si illam condeat vel in feudum recipiat simpliciter, seu tanquam pertinentem ad locatorem. Et ita quantum ad dominium, tenent etiam omnes Glossæ & doct. & probatur in d. l. si aliquam circa princ. ff. de acquir. vel amitt. possess. ubi textus facit differentiam: utrum scienter conducens rem suam, condeat quasi alienam an quasi suam. Probatur etiam per textum in l. 3. §. subtilius. ff. de condit. causa dat. ubi si verè & realiter trado tibi rem meam tanquam tuam, nullum dominium transfero. Igitur multò minus si fictè trado, ut hic, in tantum, quod nec ufucapiendi conditio in te transfertur, & tenet Glossa magna Bart. & Joann. Imol. in l. non solum §. si mihi. ff. de usucapio. &

Tom. I.

est textus in l. cum solus. ff. eod. quamvis contradicat Glossa in d. l. subtilius. in verbo, non facio mos, quæ reprobatur per Jacob. Butr. Alexand. & Jason. ibi, & per bonæ memoriæ dom. Petr. * Stellam, quondam in legibus præceptorem meum, nuper supremi hujus Senatus consiliarium meritissimum, in sua docta repetit. l. repetitio, vers. 4. ff. de condit. indeb. Et quod dixi, non præjudicari in dominio, idem in quasi dominio, ut tenent præfati doctores & expressum Joannes Imol. in consil. 57. viso quodam instrumento locationis.

* Dom.
Petrus
Stella.

24 Nec obstat quod Bart. videtur velle contrarium in l. 1. col. 2. versic. tertio casu. ff. d. offic. procur. Cesar. ubi dicit, quod si tradens rem suam scit eam esse suam, sed tradit tanquam alienam, nihilominus transfert dominium: ut l. Julianus. §. final. ff. de curat. furio. quia illud dictum Bart. debet restringi, & intelligi secundum textum quem allegat, scilicet quando dominus scienter tradit, non tamen tanquam ejus cui tradit, sed tanquam rem alterius tertii seu potius nomine alterius tertii, cujus negotium scienter de suo proprio gerit: ut curator fuzioli, solvens ejus debita de suis nummis vel de proprio fundo. d. l. Julianus. §. Curator in 1. responsio. & sic habet animum transferendi dominium in recipientem, & recipiens habet animum acquirendi dominium de novo. Igitur sequitur effectus: & eadem ratione multo fortius dicendum est quod hoc casu possessio à tradente, si eam habeat, transferatur in recipientem. Nec obest * error recipientis, putantis acquirere dominium alterius quàm tradentis, sicut quantum ad acquisitionem domini & possessionis; non obest error putantis esse debitum quum sit indebitum l. 1. & per totum ff. de conditione indebiti. Sed satis est quod in ipsa translatione domini non sit error, nec dissensus, sed consensus transferendi in tradente, & acquirendi in recipiente.

*Error nocet
quatenus
colle
consensum.

25 Et ita illud dictum Bart. rectè declarat Aretin. licet non ita clarè in d. l. si aliquam rem col. 2. in princ. quod notat quia Jason in d. l. ubi multa effundit, hoc non declarat.

An autem iste scienter conducens, * vel recognoscens sibi præjudicet in possessione, doctores variant. Bart. enim & Angel. in d. l. si aliquam col. 1. tenent quod non: & hanc opinionem firmat Alex. in l. 1. §. si vir uxori col. 2. versic. fin. ff. de acquir. vel amitt. possess. & consil. 69. n. 13. cum seq. lib. 2. Carol. Ruin. col. 6. lib. 1. Verum idem Alexand. contra morem suum sui memor & plenius examinans in d. l. si aliquam col. 5. & 6. tenet contrarium, videlicet quod possessionem perdit: & ita tenet Glossa, ibi in verbo, quasi non meam in fin. & in l. qui rem C. de locat. & est communis opinio omnium Glossarum & doctorum ubique quæ an sit vera, latè aliàs examinavi in collectaneis meis super d. l. si aliquam rem in formam repetitionis, & pronunc omitto, ne nimis extra hujus Glossæ materiam efferat.

* Possessio-
nem utrum
amittat qui
sciens rem
suam, con-
ducit vel
recognos-
cit ab alio.

26 Ex prædictis concluditur, quod dominus & possessor, rem suam etiam scienter recipientis, vel recognoscens, in feudum, cenfum, vel emphyteusim, simpliciter vel ut rem concedentis, non perdit aliquod dominium: sed concessio & recognitio, & contractus non valet ipso jure, nec concedenti vel recognito, etiam si esset Ecclesia, acquiritur aliquis verus titulus, nec aliquod jus, & ita punctualiter & expressim determinat Bart. in d. l. si aliquam col. 2. in quest. incipient. quidam nobilis, uti fortius junctis his quæ ibidem dixit in col. 1. num. 3. & 5. tenet, quod per talem actum nec amittitur, nec transfertur ulla possessio: & opinio Bart. (excepto eo, quod dixit possessionem non amitti, etiam à sciente) sequuntur omnes doctores ubique, ut patet per Ang. Joan. Imol. Paul. Alexand. col. 11. Aret. col. 1. & alios in d. l. & per Baldum Ang. Salic. id d. §. qui rem. Angel. in §. emphyteusim. col. 2. verbo sed querens, in authent. de non alien. collat. 2. Antho. Bur. in cap. 2. col. 7. de confessi. Joann. Imol. in cap. si cautio. & ibi Feli. Sand. col. 21. de fid. instrum. Rapha. Cur.

K

in d. consil. 163. Gaspar Fulgo. in consil. 5. quidam Guilelmus Paul. consil. 11. super primo quaesito. vol. 2. Alexand. consil. 9. ponderatis his. col. 3. consil. 69. circa primum col. 3. vol. 5. Aretin. consil. 14. viso & diligenter. col. 5. Philip. Corn. in consil. 301. circa primum vol. 1.

* Id est nec ad actum aliquem decurrunt. Et quod dixi de possessione, sanè intellige, quamdiu partes remanent in terminis verbi dicti * actus nulli: si procedant ad actus facti, puta pignorationem fidelitatis, vel solutionem census, aut canonis.

27. Advertendum tamen quòd subtilis Franc. Aretin. in d. l. si aliquam col. 4. in princ. versic. adverte etiam diligenter. dicit, quod ista conclusio videtur posse limitari, nisi ille à quo recognoscitur res tanquam aliena, id est (tanquam recognita:) sciat etiam quod res non est sua sed conductoris: tunc enim potest resultare tacita donatio, quia licet locator locet rem ut suam, quia tamen scit eam esse conductoris, videtur tacitè consentire in donatione, quam videtur facere conductor, scienter conducens rem suam tanquam sit res locatoris, & allegat in simili, quod quando quis scienter solvit indebitum, si etiam ille cui solvitur scit esse indebitum, propriè contrahitur donatio tacita: & tamen ille qui recipiebat. recipiebat ut debitum quantum ad verba, quia indebitum solvebatur ut debitum: sed quia sciebat indebitum, quoad mentem & intentionem præsumitur recipere ut donatum, ut distinguit Bart. in l. 1. in princ. ff. de donat. per text. in l. 1. ff. de condic. indeb. in l. cuius per errorem. ff. de reg. jur. Hæc Aret. quod multum urget ad dicendum, quod conducens scienter rem suam tanquam sit locantis, videatur rem illi donare, & locans scienter videatur ipso facto donationem acceptare, sic quòd hoc casu hinc inde sit celebrata & perfecta donatio, & per consequens dominii & possessionis translatio, & quòd eò actus locationis valeat.

* Improbatur opinio subtilis Aret.

28. Et ista est magna, & multum colorata limitatio, tamen * non puto eam simpliciter veram pluribus rationibus. Tum prima, quia est maxima, & fere diametralis diversitas inter istos duos casus. Is enim qui solvit indebitum, intendit expresse, & eo ipso ex natura actus solutionis rem solutam à se transferre, & alienare in eum cui solvit, & ille qui recipit, intendit de novo acquirere sibi à solvente, rem solutam, & sic si solvatur indebitum utroque sciente, facilè actus transit in donationem, quia nulla sit mentio finalis & expressæ intentionis, quæ est hanc rem de isto transferre ad illum: sed solum alteratur modus & qualitas tituli transferendi: & propter utriusque scientiam, res quæ utroque agente omnino transferebatur, transfertur titulo donationis. Sed in casu nostro, ille qui rem suam à se possessam scienter conducit, non intendit expresse, & eo ipso ex natura contractus, rem aliquo modo transferre, nec aliquid alienare in locatorem, nec per hoc ex vi & natura actus intendit locator aliquid de novo in re acquirere: imò è converso potius conducens intendit acquirere detentionem rei, & locans intendit illam concedere. Et sic quantumcunque prima facie isti casus videantur similes, tamen in veritate nedum sunt diversi, sed prorsus oppositi: ut etiam sentit Aret. in d. l. si aliquam. col. 2. in princ. versic. sed in casu nostro. Tum secunda, quia in solutione indebiti partes procedunt ad actum facti, puta realiter solvendo, realiter recipiendo, & sic impossibile est dubitare de animo transferendæ & alienandæ rei. Sed in casu nostro partes remanserunt in simplicibus terminis verbi, nec fecerunt aliquam traditionem actualem: quia non exarserunt limites simplicis contractus. & sic quamvis uterque fuerit sciens, non tamen satis saltem æquè potest constare de animo alienandi rem, & maxime eam gratis donandi quum * multo sint potentiora facta ad declarandam voluntatem, & aliquem effectum inducendum quàm verba, ut testatur Pompo. in l. sic tamen §. ei qui. ibi, multò enim amplius est id facere quàm pronunciare. ff. de adili. edict. sext. in c. dilecti extra de appellat. in c. 1. nostram. C. de testam. & facta vero pro-

* Facta verbis potentiora.

ximiora sunt quàm nuda vocabula, inquit Bald. in l. non ignorat. collat. 1. C. qui accusare non possunt. Igitur non valet illatio de actu facti, ad actum verbi: & maxime in casu in quo repugnat præsumptio juris communis, quæ est quòd nemo præsumitur donare nec jactare suum. l. cum de indebito. ff. de proba. cum vulg.

29. Sed ego non facio vim in hac secunda ratione, quia in collectaneis meis tenui, in deductione meæ novæ distinctionis, quòd l. 1. in fin. ff. de condic. indeb. & d. l. cuius per errorem. æquè habent locum quando intervenit solum ficta & verbalis traditio, sicut quando vera & realis traditio intercedit. Tum tertio, quia in casu nostro non solum ipse actus & verba nihil omnino disponunt de alienando vel transferendo quovis modo, sed potius de se repugnant alienationi, imò etiam verba illa quæ præsupponunt locantem esse dominum & super quibus maxime posset fundari actus donationis si quis esset, non sunt ullo modo dispositivæ sed merè enunciativa & præsuppositiva, ut patet ad sensum in casu quo loquor: in quo aliquis simpliciter rem conduxit, vel expresse tanquam alienam, scilicet tanquam locantis.

30. Certum est autem quòd verba * præsuppositiva & enuntiativa non disponunt, etiam in testamentis vulg. l. ex facto. 1. ff. hered. instis. & maxime in contractibus, leg. publicæ. in fin. ff. deposit. sed solum faciunt probationem inter easdem partes, ad validitatem actus qui principaliter geritur duntaxat, ut in l. optimam. C. de contrah. & commis. stipul. & in §. illud quoque. qui ita debet intelligi & restringi in auth. nisi fratrum filii succed. collat. 9. non autem si de ipso enunciato principaliter movetur questio: quia tunc non probant, etiam inter easdem partes, licet quandam præsumptionem faciant. per text. d. c. illud de præsumptio. ubi ita not. Host. Anton. But. Panorm. Felin. Bald. in l. ad probationem. C. de loca. Ludovic. Roman. in sing. 446. nunquid per instrumentum mathefi. in sing. 80. nota. quod quotuscunque. Alex. in consil. 21. ubi in annotation. dixi lib. 1. consil. 132. col. 5. lib. 5. Felyn. in c. per tuas col. 3. & ibi Phil. Dec. col. 4. ubi in annotat. tetigi de probat. Phil. Dec. in c. cum causam. col. 3. de probat. c. cum venerabilis. col. 13. de exception. & in consil. 436. in fin. adde infra §. 5. num. 20. Et sic hujusmodi verba in veritate nihil inducunt, sed solum opinione, quæ prorsus cessat probata in contrarium veritate & publica. in d. l. optimam.

* Enuntiativa non disponunt.

31. Nec obstat quòd ex hypothesi hujusmodi verba sunt prolata à sciente. Tum primo, quia sunt accessoria contractus locationis qui est nullus ipso jure per l. neq. pignus ff. de reg. jur. cum ceteris supra allegatis, & sic eidem nullitati subjacent: quoniam * principali actu nullo existente non valent quæcunque clausulæ etiam confessiones in eo appositæ, ut expresse notat. Bald. in l. si absentis ad fin. C. si cert. peta. in l. non dubium in 10. opposi. C. de legib. per illum text. & per l. cum principalis ff. de reg. jur. l. Anselmus. §. legatum. ff. de liberat. lega. l. fin. ff. de constit. pecunia. l. si patronus, §. patronum, & ibi glos. in verb. Faviana. ff. si quid in fraud. patron. Bald. Jason. in l. ex testamento. C. de fideicommiss. Bald. in l. unica. C. de suffrag. Paul. Alexand. in l. 1. §. si vir uxori col. pen. & ibi Jason. col. 3. ff. de acquir. vel amitt. possess. Alex. in consil. 8. collat. pen. ff. soluto matrim. & in consil. 3. libro 1. Tum secundo, & fortius est quòd hæc verba possunt per se subsistere, & valere, non possunt ad summum plus esse nec plus efficere, quam confessio ex certa scientia facta, per quam iste conductor confessus fuisset explicitè, hanc rem non esse suam, sed locantis.

* Principalis actus si non valet, nec clausulæ & confessiones accedentes

32. Sed * sic est quòd ubi de dominio, vel alio jure reali agitur, confessio etiam à sciente facta, nullam inducit immutationem dominii, nec aliam dispositionem, & nihil aliud operatur quam simplicem probationem, donec contra probetur, sext. est in l. interrogatum. C. de liberali caus. & in l. cum falsa. C. de jur. & fact. ignorat. ubi Bart. Bald. Salyc. Paul. Jas. & omnes

* Confessio etiam à sciente facta super jure reali non disponit: sed tantum probat.

ita resolvunt, & est apud omnes in confesso. Carol. Ruin. *Pret. consil. 16. col. pen. l. 1.* Imò plus vult. Sali. in *d. l. cum falsa ad fin.* non esse verum quod per hæc verba etiam simplex possessio amittatur, vel transferatur: nec quod confitens habeat animum aliquid transferendi quum non sint verba dispositiva, sed tantum enuntiativa. Nec obstat quod ibi Salyc. notat aliud esse si confessioni additum esset constitutum, quia tunc confitens non remansisset in terminis simplicis enunciationis: sed processisset ad dispositionem, & in casu nostro videtur quod saltem locatio tantum valeat quantum constitutum: quia respondeo, quod licet verba locationis sint de se dispositiva, tamen nullius sunt valoris, & non disponunt, cum dominus rem suam conducit, ut dictum est, & tunc locatio non adducitur ad fulciendam confessionem, sed potius è converso.

33. Tum quod est peremptorium, hoc casu nulla est confessio explicita, seu per se subsistens, sed tantum illa quæ tacite elicitur ex locatione: & sic non potest ab actu locationis separari, nec distingui. Igitur nihil disponit, cum principalis actus à quo elicitur, non disponat, sed sit nullus. Et sic concludo quod ad validitatem hujus conductionis, vel recognitionis in feudum, rei suæ, aut similis actus, non sufficeret probare utramque partem fuisse scientem, nisi etiam probaretur quod disposuerunt, & intendunt agere & disponere quod res alienaretur, & transiret in dominium locatoris vel concedentis. Et maxime attento quod eo ipso quod iste conductor probabit se tempore contractus fuisse dominum, & sic contrarium eorum quæ supponuntur verbis enunciationis contractus, habet intentionem fundatam, quod adhuc sit dominus, & quod contractus sit nullus; locator autem replicans & probans de utriusque scientia, non satisfacit, nisi etiam probet deventum esse ad dispositionem donationis, & alienationis: tum quia instrumentum contractus, seu ejus forma, in se repugnat tali alienationi, & sic non præsumitur facta: tum quia in dubio faciendâ interpretatio contra actorem, & maxime se fundantem ad acquirendum in verbis enunciationis, quæ falsa ostensa sunt *l. veteribus. ff. de pact. l. stipulatio ista habere licere. §. in stipulationibus ff. de verborum obligat.* Bartol. in *l. sapè ff. de verb. signif. cum simil.* facile enim fuerat apertius exprimere in instrumento, talis locator sciens rem non esse suam, sed conducentis, volentis amodò locatorem esse dominum, & cum recognoscere &c. vel probare ultra instrumentum ita fuisse actum & dictum.

34. Sed hoc nihil aliud esset, quam clarè probare quod dominus non conduxit rem suam simpliciter, seu tanquam alienam, sed expresse tanquam suam, quo casu militat conclusio opposita: quod * qui rem suam scienter conducit, vel in feudum, censum aut emphyteusum accipit, non simpliciter, vel ut alienam, sed expresse tanquam suam: & non obstante quod sit sua, statim illius dominium, & possessionem transfert, & validus est contractus, ut statim probabimus. Dixi autem expresse, quia in dubio etiam si sciret rem esse suam, censetur non tanquam suam, sed tanquam alienam, sive concedentis conduxisse, vel recognovisse, ut est natura, & conditio actus & materię subjctæ, nisi expresse appareat de contrario, ut nominatim tenent Joan. Imo. in *d. l. si aliquam col. 2.* & ibi Aret. *col. 1. versic. primo quidem.*

35. Tunc autem dicitur conducere vel recipere tanquam alienam: quando dicitur talis dominus concessit talem rem suam, in locationem, feudum vel alias: vel quando dicitur, Titius accepit in locationem vel feudum, aut alias talem rem à tali domino concedente. Et dicitur accipere ut suam propriam, & à se possessam, quando dicitur. Titius sciens talem fundum esse suum, & à se libere possideri, hoc non obstante volens transferre illum in Sempronium, & ab

illo recipere in locatorem, vel feudum, conduxit, vel recepit in feudum, à Sempronio concedente. Vel Sempronius Titio scienti feudum tale esse suum, & volenti illud recognoscere à Sempronio, eidem Titio locavit, vel aliàs concessit. Ita declaravit Bartolus in dicta *l. si aliquam. col. 1. versic. ulterius quæro.* dicens non referre si hæc verba contineantur in instrumento an non: dummodo ita actum sit, & probetur: & ibi Alexan. *collat. 1. versicul. 4. præmitte.*

36. Et tunc in hoc ultimo casu, ego teneo valere contractum, & quod separatur dominium & possessio à recognoscente & recipiente: & transferatur in recognitum & concedentem. Ratio quia iste effectus de transfundo dominio & possessione, non simpliciter enunciatur, ut in primo casu: sed expresse agitur, intenditur, & disponitur. & ita tenet glossa in dicta *l. si aliquam. in versic. an quasi meam.* Idem sentit & tenet Angel. ibi in *collat. secunda, verb. credo totum oppositum.* Idem sentit ibi Joan. Imol. *col. 2.* licet non audeat discedere à communi opinione. Ita concludit & decidit Aretin. ibi *collat. 5. ad fin.* Antequam recitem & confutem adversas opiniones: hanc probò, quia ex omnium vel adversariorum sententia * quando intervenit verus titulus, & ficta traditio, transferatur dominium & possessio. *l. quedam mulier. ff. de rei vend. l. quisquis. C. de donationib.*

37. Sed utrumque hic intervenit. Primò, verus titulus quoniam scienter rem suam, ut suam conducens, habet animum illam transferendi in locatorem, & locator animum illam acquirendi: & uterque contrahentium hoc intendit, & disponit. Constat perpendendo, quid sit rem suam, ut suam scienter ab alio conducere. Igitur adest verus titulus, specificus, intentus, & dispositus: sive enim iste conductor intendat transferre liberally, est donatio: & est casus rotundus de validitate contractus, tam in capite donationis, quam locationis, & de translatione domini & possessionis in *d. l. quedam mulier* sive intendat transferre mediante certo pretio, est venditio: sive pro alia mercede, aut ob aliam causam transferat, est alius quivis contractus: & semper verus & legitimus titulus habilis ad translationem domini, eo ipso quod dominus eam tradit animo transferendi domini. Textus in *§. per traditionem. instit. de rer. divis. l. quæ ratione. §. hæc quoque res. ff. de acquir. rerum. dom.*

38. Secundo intervenit * ficta traditio à jure approbata, videlicet ejusdem rei conductio, per quam res ipsa, velut per columnam videtur tradi, ut inquit text. in *d. l. quedam mulier.* & contractus totus perficitur, & consummari per domini & possessionis translationem, & detentionis ex capite conductionis retentionem. Casus est in *d. l. quedam mulier.* similis casus est in *l. quisquis in l. si quis argentum. §. si quidem. C. de donat.* ubi si quis donet, vel in dotem det, aut vendat, aut alia quavis causa transferat rem suam, * retentio usufructu, illa retentio usufructus facit, quod statim fingitur res vere tradita, ita quod statim consummatus & perfectus est totus contractus, tam in capite donationis, venditionis, aut alterius tituli (quum acquirens statim effectus verus sit dominus & possessor) quam in capite usufructus retenti: quia statim alienator est factus verus usufructuarius rei quæ erat sua, & quasi possessor civilis & naturalis sui usufructus, & possessor rei naturalis tantum secundum communem opinionem, de qua in *l. naturaliter. §. nihil commune. ff. de acquir. vel amis. possessione:* nec opus est alia traditione, vel quasi traditione usufructus, de qua in *l. 3. ff. de usufruct.* sed statim habetur pro constituto & tradito.

39. Et quamvis ista omnia simul & eodem temporis momento fiant, ut patet in *d. l. quedam mulier. §. l. quisquis:* Tamen * ordine naturæ, & intellectus, censetur donatio, venditio, & alia translationis causa, & ejus executio, prius fieri, deinde locationis aut usufructus constitutio subsequi. ut etiam vult Aret. in *d.*

* Conducens vel alias recognoscentem rem suam tanquam suam, amittit dominium & possessionem.

* Quando dicatur res tanquam sua vel tanquam aliena conduci vel recipi.

* Dominium & possessio transferuntur interveniente vero titulo & ficta traditione.

* Ficta traditio.

* Retentio usufructus fingitur res vere tradita.

* Ordo intellectus.

l. si aliquam col. 4. ad fin. Ecquis igitur dubitaverit, quin hoc secundo & ultimo casu valeat contractus, & dominium & possessio transeat, quum sint casus dictorum *l. quadam mulier. & quisquis.* & ubi casus legis nulla est dubitatio. *lege illam, ibi minime dubitatur. C. de coll. l. quod Labeo. ff. de Carbon. edict. nulla questio. l. ancilla. C. de furt. & in auth. de non eligendo secundo. nub. mulier. in princ. juncta gloss. in versic. nulla quest. col. 1.*

* Error Bart. Alex. & seq. in *l. si aliquam rem ff. de adquenda possessione.*

40. Attamen palam videre est * Bartol. in *collat. 2. & Alexan. collat. 7. 8.* in dicta *l. si aliquam.* in hoc eodem ult. casu, quo quis conduxit rem suam, postquam declaraverunt quid sit conducere rem ut suam, ut supra diximus, tenere & concludere contra gloss. ibi quod non perditur, nec transfertur dominium, & sic quod non valet contractus, & quod non transfertur possessio in locatorem, licet perdatur pro conductorem scienter: & etiam non valere contractum, & nullum transferri dominium, concludit Raphael. Fulgos. in *consilio 5. quidam Guillelmus, collat. tertia, versic. verum promissis.* limitat tamen Bartol. in conductente scienter ut suam ab Ecclesia, quia illi ex donatione dominium acquiritur sine traditione. *l. fin. C. de sacrosanct. Eccles. & cum seq. Alexan. ibi, collat. 10. 11.*

* Famofus error ad huc usque pro jure usurpatus.

40. & eorum principale fundamentum est * famigerata ista theoria, à Dion. Jacob. Raven. primum inventa, quod quandoque intervenit verus titulus & vera traditio & transfertur dominium, & possessio: quandoque fictus titulus & vera traditio, & idem *l. prima. ff. de condict. indebit. l. cujus per errorem ff. de regulis juris.* quandoque verus titulus & ficta traditio & idem dict. *l. quadam, & d. l. quisquis.* quandoque fictus titulus & ficta traditio, & tunc non transfertur dominium: de possessione variant, ut diximus. Et istud quartum & ultimum membrum exemplificant & intelligunt in conductente rem suam etiam scienter, & quod plus est etiam si conducat expresse ut suam. Sed ista theoria est erronea in secundo & quarto membro & totus error consistit & fluit ab isto erroneo termino (*fictus titulus*) & hujus termini error facit eos insigniter paralogizare etiam in sententia, & in apertos errores incidere, ut patet in quarto membro, & in questionibus inde pendentibus. Quamvis enim sint plures

* Fictæ traditiones quædam à jure probantur.

* Fictus titulus nullus est in jure sententia Molinæ.

* fictæ traditiones à jure approbantur, ut conductio *d. l. quadam mulier. l. qui bona fide in princ. ff. de acquirenda vel amittenda possessione. retentio usufruct. l. quisquis. C. de donatio.* Tamen nullus est * fictus titulus, & nusquam in jure reperitur, quod lex fingat aliquem donare, vendere, aut alio quovis titulo transferre, ubi constat, quod hoc non facit, nisi sicubi (quod tamen verissimum est) materia subjecta, & utilitate publica exigente, lex fingat interpositam stipulationem ubi constat eam omisam, ut in leg. *his verbis. ff. de adoptio. lege prima, in principio. C. de rei vvor. actio.* Igitur male & temere illi antiqui doctores posuerunt fictum titulum: quia non est hominis, sed

* Fictio à lege tantum induci potest.

* solius legis fictionem introducere, ut decidit Bart. quem omnes sequunt. in *repet. l. si is qui pro emptore. ff. de usufructu. col. 7. in fin. num. 13.* plures ex illis doctores, etiam assumunt fictum titulum pro præsumpto, ut late tradit dom. Andr. Tiraq. in *tract. de consuet. possess. part. 3. limita. 5.*

41. Sed omnis titulus necessario aut est verus & validus, aut nullus. Verum est quod titulus verus & validus, aut est expressus, aut tacitus, sub quo datum illud à lege quem strictum vocant comprehendendo. Aut præsumptus, sufficienti præsumptione: & talis est is quem male vocant fictum in secundo membro, ut quando quis indebitum scienter solvit scienti, tunc enim non impropria, nec ficta, sed vera, licet tacita, celebratur donatio. Text. est in dicta *l. cujus per errorem ibi donatio est.* ergo verè & propriè est donatio. & ita tenet Bartol. in *l. 1. col. 1. ff. de donas. dicens insinuatio-*

nem requiri, sicut si expressum esset verbum, *dono*, & alii ibi seq. At in quarto membro gravius erraverunt exemplificando tam in conductione facta ab ignorante, quàm à sciente: tam in facta tanquam de re sua, quam ut de re aliena, inter quæ est diametralis differentia. Quia in ignoranter conductente, vel etiam scienter tanquam rem locatoris, & generaliter ubicumque locatio vel in feudum concessio, est nulla, non est aliquis nec præsumptus, nec fictus, nec putativus titulus, sed nullus & funditus defectus tituli, ut declarat Bald. in *d. l. cum falsa ad fin. & in d. l. qui rem.* Sed in scienter conductente ut suam, non obstante quod sit sua, non est fictus titulus, sed verus, licet tacitus vel præsumptus, sicut supra ostendimus. Et expressè tenet Aret. *d. l. si aliquam col. 4.* dicens quod ille qui conduit scienter simulatè temporis facit utrumque simul, quia donat & tradit. Et licet traditio sit ficta, tamen donatio est vera & præsumpta: & sicut ex titulo expresso & ficta traditione transit dominium de jure communi, ut *d. l. quadam mulier. & d. l. quisquis.* ita ex titulo tantum præsumpto & ficta traditione. Et sic non concurrat vere nisi una specialitas. ita ad literam Aret. in *d. l. si aliquam in fin. col. 5.* Post Lud. Roma. ibi, & dato quod essent duæ specialitates, tamen una venit in consequentiam alterius, ut tradit Andr. Tiraq. in *tract. de consuet. possess. par. 3. limit. 5. in fin.* reprobando opinionem Joan. de Monte Specillo in *l. certi conditio 5. de positi. ff. si cert. per.* Aliam autem distinctionem in dictis collectaneis meis concinnam, inter titulum verum, præsumptum vel putativum, cum traditione vera, vel ficta, & inter traditionem veram, vel fictam, omni specie tituli denudatam: quam cum multis aliis prolixitatem & evagationem veritus pro nunc omitto.

42. Ex his patet quod * dominus recognoscens, * vel recipiens in feudum rem suam liberam, scienter ut suam, hoc est non obstante quod sit sua, sive expresse, sive tacite hoc agatur, & de hoc constat, ut diximus efficit illam feudalem. Nec obstat quod non intervenit investitura, ut objicit Oldra. *q. 133. factum tale est, & refert Bald. de cap. qui curi, jam vendi. in princ. col. 6.* quod certus est modus constituendi feudum, puta per investituram, ut *cap. unico. quib. mod. feud. consti. potest* non autem hoc fit per simplicem recognitionem, ut *C. de liberali causa l. liberis. l. parentes. l. inter rogatam,* quia respondeo, quod etiam ad constitutionem feudi de novo non requiritur præcisa vera investitura, sed sufficit actus æquipollens, qui pro investitura reputatur, ut si dominus alicui coram patribus curiæ dixerit. Vade in possessionem illius fundi, & teneas illum pro feudo: licet enim non intercesserit investitura, tamen perinde feudum verum & rectum constituitur, ac si intervenisset. text. est in *cap. 1. in princ. de consuetud. velli. feudi. & ita not. Bald. Alvaror. & alii in dicto cap. unico quibus mod. feud. consti. potest in vobis feud.*

* Feudalis res efficitur, quam licet suam & liberam dominus feudalem scienter recognoscit & recipit.

* Investitura in novo feudo non requiritur, sed sufficit in ea æquipollens investitura.

43. Apud nos autem nulla requiritur præsentia curiæ vel parium, nec alia forma investituræ, sed sufficit simplex concessio, & receptio in feudum, quæ vere fit, & geritur in isto casu. Nec est facienda differentia utrum isto modo recognoscatur Ecclesia, vel privatus, in quo fere omnes doctores erraverunt: quia hic adest verus titulus, & sic nulla est specialitas nisi unica; videlicet quod traditio est ficta: sed non est minus efficax, ut patet in * *d. l. quisquis,* quæ solum habet locum ut ficta traditio intercedat, quando retinetur usufructus sed etiam quando utile dominium retinetur in feudum, vel emphyteusium, animo transferendi directum in recognitum: quia hoc pro vera traditione habetur: & directum dominium cum civili possessione transfertur. Ratio, quia id vere & ex certa scientia agitur, ut recognoscens remaneat in possessione, tanquam verus vasallus, vel emphyteuta quæ est ficta traditio possessionis translationem operans, & per con-

* Ampliatio ad *l. quisquis C. de dona.*

sequens domini etiam in privato. Ita decidit Bald. in c. unum venissent, in verbo fin. idem ergo. de restitu. spoliat. & in rubr. extra de prescrip. col. 2. in sine versicul. quid si confiteor. Ex his habes clare & resolutivè declaratam materiam recognitionis rei propriæ, in qua confuse & prolixè nimium locuti sunt scribentes in dicta l. si aliquam & l. cum falsa. C. de juris & fact. ignorans, quarum legum non potest una bene intelligi sine alia, ut patet per prædicta: quicquid dicat Paul. in d. l. cum falsa. & expeditam difficilem illam quæstionem quam in multis locis movit Jason, videlicet in l. 1. col. 3. un. 15. ff. de offic. procurat. Casar. & in d. l. cum falsa. & in l. 2. col. 57. quest. 16. C. de jure emphyt. & tamen semper indiscussam & indecisam reliquit. Ut ad id unde digressi sumus revertamur,

44 Quæro, vassallus habens castrum vel amplam domum cum certis adjacentibus prædiis in feudum, acquirat jurisdictionem in castro, vel domo & prædiis feudi, An cedat feudo? Videtur quod sic: quum videatur esse incrementum intrinsecum, & possit vassallus facere conditionem feudi, & domini meliorem, inquit text. de investit. de re alien. fact. §. è contrario, in sine, ibi num. 2. ita firmat præpositus Mediolanensis. Veritas est in contrario, quia jurisdictionis potest per se subsistere, & separari, salva sui substantia à castro, prædiis & rebus feudalibus, quæ poterunt esse unius & jurisdictionis alterius, ut originaliter decidit Bald. in §. è contrario de investit. de re alien. fact. & ibi Jacob. Alvarot. Et bene licet præpositus ibi contrarium teneat: & opinionem Baldi sequitur Carol. Ruin. consil. 14. lib. 1. & not. Paul. in consil. 56. videtur dicendum vol. 2. Alexand. in consil. 76. in casu & lite col. 2. vol. 2. Imo posset territorium esse sine jurisdictione & jurisdictionis sine territorio, ut declarat Bart. in l. 1. col. fin. ff. de jurisdic. omnium judic. Philip. Decius in consil. 483. col. 2. consil. 528. col. ultim. Nicol. Boer. decis. Burgal. 227. & dicit Baldus in l. data opera. collat. 10. super prædicamento finis ad fin. C. qui accusare non possunt, quod est quædam qualitas territorii, ab illo separabilis: & sic licet sit addita feudo, tamen dicitur augmentum extrinsecum: imo omnino alterius naturæ & qualitatis. Igitur non cedit feudo, per textum in dicto §. è contrario: ubi ita tenent Bald. Alvarot. in sine. plus dicit ibi Baldus, quod jurisdictionis nedom est separabilis, sed separata: quod non est verum, diu considerando jurisdictionem in se ipsa sola, & in abstracto, & prout est quid incorporale, distinctum à proprietate feudi, cum qua nihil habet commune, ut pulchrè not. Baldus in l. à procuratore C. mandas. Alioquin quandiu est annexa ipsi castro, non dicitur jus separatam, sed censetur de jure & pertinentiis castri, & in dubio dicitur adherere castro & territorio, ut tenet Bartolus in l. inter eos. ff. de acquir. rerum domi. Petr. Anchar. in repet. cap. accessorium. collat. 32. de regul. jur. in sexto, saltem materialiter & passive, ut inquit Alexand. in consil. 35. viso processu col. 2. vol. 4. & in dicta l. 1. col. fin. de jurisdic. omnium judic. ubi vide concord.

45 Et in alienatione & dispositione castri transit cum ejus universitate, per not. Innoc. in cap. cum ad sedem col. 1. extra de restitu. spoliat. in cap. ex literis de jure patron. ubi per Hosti. Joann. Andr. & ceteros canon. quod est verum quando disponitur de ipso castro in se, vel de ejus parte sub nomine quoræ. Secus si disponeretur de prædiis particularibus castri, etiam adjecta clausula universali, cum omni jure: quia per eorum venditionem aut alienationem, nulla transferretur jurisdictionis secundum Bartolum in dicta l. prima in sine. C. de jurisdic. omnium judicium, & omnes sequen. sed remanent prædia sub jurisdictione castri, ut prius: nihil enim habet commune proprietatis prædiorum cum jurisdictione, ut not. declaratio Oldrad. in consilio. 176. factum tale est, Baldus in dicta l. à procuratore, & ff. de rerum divisione in rubr. collat. 3. versic. sed nonne alienus. & pulchrè in consil. 138. considerandum est, in consil. 293.

Thema integrale & in consilio 322. in primis, val. 4. in capite unico. §. finali per illum textum, quibus modis feudum amittit. & ibi sequitur Alvarot. collat. fin. num. 4. Ludov. Rom. consil. 444. An dictum castrum. Jacob. de S. Georg. in sua investit. feud. in vers. de castro rubri montis, collat. 1. & 2. Bartha. fir. in tract. Gabell. part. 1. quest. 13. Andr. Barba. in addit. ad Bald. de cap. qui curiam vendidit in sine. princ. in visibus feud. Dom. Franciscus Curtius in l. prima, collat. final. ff. de jurisdictione omnium judicium. Philipp. Decius, consil. 483. num. 9. Et sic jurisdictionis acquisita & unita feudo per vassillum, efficitur sicut unum corpus cum castro, vel capite rei feudalis, cui castro & capiti, censetur adherere tanquam digniori, & sicut accessorio principali, ut inquit Baldus in cap. ad hoc. col. 2. de Alod. post Joann. Blan. in summo. feud. licet destinatione patriafamilias prædium acquisitum efficitur unum fundum cum feudo, in quantum feudum est res patrimonialis, ut supra declaravimus; non tamen jurisdictionis vel prædia addita efficiuntur feudum, nec cedunt feudo ut feudo, quia non uniantur ei in eadem qualitate feudali ejusdem feudi.

46 Igitur non subsunt manui domini prehensio feudo, imò nec includerentur in dispositione facta per vassillum de suo feudo in qualitate feudali talis feudi, nec etiam ubi alias ex circumstantiis apparet de intentione disponentis, quod non intendit comprehendere quædam pertinentias vel annexa, ut notabiliter tradit Aretin. in consil. 148. paucis est agendum, Ludov. Rom. in consil. 166. visa diligenter. col. 2. versic. quo ad secundum, quem seq. Sozi. in l. si quis ducens. §. utrum. collat. 3. num. 3. ff. de rebus dub. & Felin. in cap. 2. col. 9. notab. 6. versic. & prius nota. extra de rescript. Plus dico; quod in dubio jurisdictionis non præsumitur esse feudalis, nec de pertinentiis castri in quantum est feudum: & sic dominus feudalis (excepto rege) non habet intentionem fundatam in jurisdictione feudi, ut feudalis sit & à se moveatur, nisi probet, ut in simili notat Alexand. consil. 55. num. 18. num. 19. lib. 4. & not. supra ead. gloss. num. 20. & infra §. 46. num. 7. facit quod not. Alexand. consil. 94. num. 11. lib. 5. quod jurisdictionis in dubio intelligitur concessa personæ & non territorio. Et sic Cardin. Alexand. valde erravit in dicto §.

47 Ex his patet decisio illius quæstionis, an concessio castro sit concessio territorium & jurisdictionis? In quo dicendum est, quod sic, de territorio & jurisdictione quæ erant annexa castro tempore concessionis, non aliàs. Idem dicendum est de molendinis & aliis pertinentiis, quæ erant annexæ castro, & in dominio disponentis tempore concessionis: secus de his quæ erant de dominio privatorum, vel aliorum, vel etiam ipsius concedentis, sed ratione personæ, vel ex privilegio, aut aliàs, & non ratione castri, nec de pertinentiis castri. Bartol. dicta l. inter eos. ff. de acquir. rerum domi. Et ita determinat Bald. post longam disputationem in cap. de cap. qui curiam vend. in princ. col. 1. versic. salvend. dixit. Jacob. But. & in collat. fin. ibi, alia quæstio formatur à domino Dy. Idem Bald. in l. monumenta. C. de legat. in l. cum multa ad finem Codic. de ban. qua lib. & in l. 1. §. in initio. col. 1. versic. sed quid in donatione. ff. de Officio. præf. urb. & ibi Bartol. §. cum urbem & sequen. Petr. Anchar. in d. repetit. cap. accessorium col. 34. in sine 3. quest. principa. Paul. Call. in consil. 406. satisfaciendo. collat. 2. versicul. 4. queritur volum. 2. & consil. 187. notandum est collat. 2. volum. 2. Anto. Cor. in tractat. de potestas. & excell. reg. quest. 5. & scite tradit Fabius de monte sancti Savi. infra de emp. & vendit. in quest. 6. princip. versicul. circa tertium membrum. Franc. Purpura. l. 1. collat. penult. ff. de jurisdic. omnium judicium. Andr. Alciat. cap. quod sedem num. 89. extra de Offic. ordim. Philipp. Decius, consil. 483. n. 19. Et ita limitanda & intelligenda sunt quæ late discutit Oldrad. quest. 251. ad quæstionem, & Bartol. in l. 1. §. ultim. & omnes post eum ff. de jurisdic. omnium judicium. Jacob. de S. Georg. in investit. feud. versic. de

* Jurisdictionis adquisita per vassillum & adjecta feudo non cedit feudo, nec potest in eam dominus manum injicere: nec transit ea alienato feudo.

* Jurisdictionis potest esse sine territorio & è contrario.

* Jurisdictionis transit cum universitate castri.

* Jurisdictionis nihil habet commune cum prædiorum proprietate.

* Jurisdictionis adheret castro vel capiti territorii.

* Jurisdictionis non præsumitur esse feudalis nec de pertinentiis castri.

* In jurisdictione feudi nemo (præter Regem) suam intentionem fundatam habet nisi probet.

* Castro concessio videtur cedere territorium & jurisdictionem, ut & molendina & pertinentiæ omnes annexæ castro tempore concessionis.

* Castro concessio transferatur etiam merum & mixtum imperium adhaerens castro, maxime si castri concessio fiat à principe.

Jurisdictionis verbo intelligitur simplex jurisdictionis, non merum aut mixtum imperium.

Jurisdictione omnimoda & plena concessa intelligitur quae merum & mixtum concessum.

* Imperio omni & potestate concessis superiora potestas & appellatio non censetur concessa, & ideo jus superioritatis remanet penes concedentem.

* Jurisdictiones omnes fluunt à principe tanquam à mari & in eum, eodem modo resuunt.

castro rubri montis, cum concord. per eos allegata.

48 Declaro primo, ut * nedum transferatur simplex jurisdictionis, sed etiam merum & mixtum imperium: & maxime si concessio fiat à principe, ut not. per Bart. in d. §. cum urbem. Et doctores in l. fin. ff. de constit. princip. in l. si quando 1. C. de bon. vacan. lib. 10. quod intellige, ut dixi, quando merum & mixtum imperium adhaerent castro vel rei concessae, alias nulla transferatur jurisdictionis, etiam si conceder s alias habeat ibi omnem jurisdictionem, nisi expressè dicatur, quo casu si fiat mentio * jurisdictionis simpliciter intelligitur de simplici jurisdictione tantum, non autem de merito, nec de mixto imperio: ut rectè sentit Baldus in cap. quanto col. 2. extra de judic. Panorm. in cap. quod sedem de Offic. ordin. quamvis pract. Pap. in lib. action. confesso. pro servis. in gloss. plenam & omnimodam versicul. per hoc autem, tenuerit contrarium, & etiam Philipp. Decius in cap. licet causam. col. 1. de probat. Andr. Alciat. in dicto capite quod sedem num. 41. sed malè) quoniam in generali mandato & multo fortius, in nova & perpetua concessione in proprietatem non venit imperium merum vel mixtum, nisi expressim & specialiter dicatur. textus in l. 1. in princ. ff. de Offic. ejus cui mandata est jurisdic. etiam si concessio fieret à supremo principe Francorum Rege, ut in terminis decidit Speculat. in tit. de jurisdic. omnium judicium §. 2. num. 16. versic. verumtamen. & ibi Joann. Andr. in addit. Jason in l. imperium. collat. §. num. 14. ff. de jurisdic. omnium judicium, quorum dicta debent intelligi & limitari ex conditione & qualitate rei concessae, ut dixi, vel ex verbis concessionis, ut * si diceretur cum omnimoda jurisdictione vel cum plenissima jurisdictione, juxta glossam & doctores in clem. 1. versic. omnimodam de for. compet. ut tenet Bald. in l. placet collat. penult. C. de pedan. judic. Panorm. in cap. conquestus. collat. 2. extra de judicis. Jacob. de S. Georg. in investit. feud. in verbo cum mero mixto imperio col. 3. versicul. sed quid si habens. Et quod dixi in concessione jurisdictionis venire tantum simplicem, maxime procedit quando non ratione loci, nec in proprietatem donatur jurisdictionis, sed quando solum committitur seu mandatur in exercitium & administrationem, ut in concessione officii tenet Felin in cap. quod sedem. col. fin. de Offic. ordin. versic. cogitabant. ubi primus casus Felin. debet restringi secundum praedicta cum concord. quas Felin. Decius & alii praeallegati adducunt, quia nolo in illis minutatim congerendis occupari.

49. Declaro secundo, ut si concessio, vel nova infeudatio castri, seu alicujus ducatus, aut comitatus, fiat à supremo rege nostro, cum * translatione omnis imperii, & potestatis, etiam si expresse dicat se donare & cedere omne jus quod in eo habet: nihilominus jus superioritatis, & supremæ potestatis imperii & jurisdictionis remaneat penes concedentem: ad quem poterit appellari à sententiis latis per donatarium vel suos judices. Et de causis appellationum poterit concedens libere cognoscere ut dominus supremus, vel is cui commiserit. Ita decidit Joann. Andr. in addit. Speculat. de jurisdic. omnium judicium in addit. incip. vidisti datus. collat. fin. Angel. in l. prima §. qui mandatum. ff. de Officio ejus cui manda. est jurisdic. fac. quaedam infra §. sequ. glossa 4. numer. 18. quia * à supremo principe (in quo sunt omnes thesauri dignitatum reconditi, Baldus in cap. 1. in princ. quis ducat. dux.) velut à mari fluunt omnes jurisdictiones, & ad eum resuunt sicut flumina, inquit Azo. in summo. de jurisdic. omnium judic. Baldus in §. ad hoc. de Alhod. collat. 3. versicul. ex praemissis in usibus feudorum Angel. in l. 1. in princ. ff. de Officio ejus cui manda. est jurisdic. & rub. ff. de jurisdic. omn. judic. Carol. in consil. 13. n. 7. lib. 1. non quod sint manuales seu revocabiles ad nutum, (ut adulatores aulici & forenses quaestuarii blaterant) sed quod ut membra dependent a capite quod non potest sine illis subsistere, nec membra supprime-

re, nec * potest summus princeps in totum alienare, & abdicare, seu ut dicunt, expropriationem facere, territorii, dignitatis vel jurisdictionis, licet commoda, & utile dominium concedere possit: salva superioritate, recognitione & fide. ut notat. ait Baldus in proem. feud. collat. 8. versicul. expedita & in proem. C. col. 3. ibi, tertio per modum expropriationis, alias esset homicida suæ dignitatis, ut inquit idem Baldus in cap. licet causam collat. tertia extra de proba.

50 Adverte tamen quod quantumcunque concessum sit merum & mixtum imperium, cum omnimoda jurisdictione, etiam in proprietatem & ratione territorii * intelligitur in prima instantia, non autem de causis appellationum in secunda instantia, ita quod is cui facta est concessio non poterit deputare unum judicem pro prima instantia, & alium pro secunda; nec aliter per se vel alium cognoscere de causis appellationum à sententiis suorum judicum, quia istud jus cognoscendi de causis appellationum (quod Gallici, resortum vocant) ut patet per Joan. Fabrum instit. de Atti. lia tuto. in princ. col. 4. & declarat Guid. Pap. in deci. Delphin. §. 18. non censetur in dubio concessum, sed reservatum. Ita tenet Ang. in dicto §. qui mandatum, Jacob. de S. Georg. in investit. feud. verbo cum mero mixto imperio. col. 2. versic. sed an ille, & sub versic. & dicam vassalli pro dict. reb. feud. col. 13. versic. unum semper noveris, & hoc nisi expressim concedatur, vel sit de natura & conditione rei concessae, ut quando conceditur castrum in castellaniam, vel cum jure castellanæ, quod secundum communem usum & consuetudinem hujus regni, importat plenam jurisdictionem in prima instantia, & unum ressortum tantum, id est jus primarum appellationum à sententiis primæ instantiæ:

51. Si ita quoddam Castellani hujus regni solent habere unum judicem pro primo tribunali, quem præpositum vocant, qui omnem jurisdictionem exercet in prima instantia: & alium judicem pro secundo tribunali, quem Ballivum vocant, qui cognoscit in secunda instantia de causis appellationum à sententiis primi judicis domini castri & Castellani, quamvis è re publica esset, quod unicum tantum jurisdictionis gradum, eumque probè administratum haberent, ut not. infra §. 2. gloss. 3. Nec obstat quod Franciscus Curtius in 7. & ultim. par. feud. quest. 12. videatur tenere contra dictam opinionem Ang. per doctores Bart. in l. 1. ad fin. ff. quis & à quo appell. Panorm. in cap. relatum ad fin. extra de Officio delegat. dicentium quod à sententia vicarii non generalis vel foranei appellatur ad eum qui commisit, & non ad superiorem committentis: quia loquuntur in meris terminis juris communis disponentis, quod à sententia delegati appellatur ad immediatum delegantem: non autem decidunt quod inferior

52 * habens jurisdictionem limitatam, non potest delegare semel vel pluries, ut cognoscat de una vel pluribus causis appellationis, si ultrando superioris jure suo, quia hoc esset in fraudem appellationis ad superiorem devolvendæ, & non valeret etiam si fieret per viam statuti ab habente potestatem statuendi. per textum & notata in cap. venientes de jurejurando sive directo, sive per indirectum, ut notat Ludov. Rom. in consil. 2. visis. collat. 2. & sic vera est opinio Ang. & quotidie notorie practicitur. Quinetiam in meris terminis pontificii juris, Si Episcopus certam causam speciali vicario, & non generali delegaret, ad hoc ut ad se, & non ad superiorem appelleretur, non proderit sibi hujusmodi fraus, & cautela: sed poterit ad superiorem omisso delegante appellari. Et potest superior censura Ecclesiastica coercere committentes tales fraudes, etiam per viam constitutionis, & canonis generalis late sententiam, ut expressim tenet Speculat. in tit. de appellatione §. nunc tractemus. verbo sed secundum praemissa. num. 6. referunt & sequunt. Joann. Imo. Joann. Andr. Lap. Gemi. Philip. Franc. in cap. Romana in princ. de appellatione. in 6. & late Firmis. in tract. de Episcopis lib. 4. pars.

* Imperium omnimodum alienans princeps, est homicida suæ dignitatis.

* Jurisdictione concessa etiam in proprietatem, unicus tantum gradus jurisdictionis intelligitur concessas, hoc est primæ instantiæ, at non appellationum, nisi aliud natura rei concessae suadeat.

* Castellani hujus regni duos habent gradus jurisdictionis.

* Jurisdictionis habens certos gradus, non potest eos multiplicare delegando vel subdelegando.

part. quest. 26. Et generaliter & absolute quod hoc non possit fieri, etiam de jure civili, tenet & probat singulariter Joann. Faber *insti. de vulg. substit. in princ. ad fin.*

* Regalia non transeunt etiam sub universali clausula.

53 Declaro tertio ut in concessione castri, vel ducatus, aut comitatus, facta per supremum principem cum omni imperio, etiam cum hac clausula, *omni jure* quod habet nullo reservato, non veniant nec transferantur regalia, & alia reservata regie majestati in signum supremæ potestatis: sed solum ea quæ possunt convenire illi, cui sit concessio, seu cuilibet inferiori, & domino particulari castri. Nam duplex jus habet Rex in castro, vel re concessa, unum tanquam dominus specialis & utilis ipsius castri, quod forte emerit, & illud censetur transferre: aliud tanquam Rex, quia habet dominium directum & jus regium universaliter in toto regno, & de isto jure regio nihil transfertur, ita punctualiter decidit Alberic. in l. 1. in fin. ff. de officio ejus cui manda. est jurisdic. & in l. fin. in fin. C. de jurisdic. omnium judic. Luc. Penn. in l. 1. col. 7. vers. vel dicas plenius, de privileg. schola. & l. 1. col. 2. verbo sed ponere. de veteranis lib. 12. C. Laurent. Calea. in consil. 102. Ratio est duplex, prima, quia hujusmodi regalia sunt de jure coronæ, & illi annexa, & inseparabilia: nec sunt in commercio. l. apud Iulianum §. constat ff. de legat. 1. l. fin. ff. de in possess. legat.

* Regalia non sunt alienabilia per principem.

54 Ita quod non sunt alienabilia etiam per ipsū principem ex certa scientia vel motu proprio, ut decidit Andr. Ifern. in cap. 1. §. similiter potest col. 2. verbo in his functionibus de capitano. qui curiam vendidit & latius Luc. Penn. in l. 2. C. de jure reipub. ad fin. lib. 1. l. contra publicam col. 5. de reari milu. lib. 12. & copiosissime in l. quæcumque 2. per tot. col. 4. de omni agro deser. libro 11. Joan. Plat. in l. pradiu C. de divers. pradiu urban. libro 11. Omphalius lib. 1. distinct. princ. & de facto alienata debent sine ullius afectionis obstaculo, ad jus pristinum revocari, ita ut nulli penitus audiantur, qui aut rescripto, aut annotatione dominium, vel emphyteusum, vel conductionem, quolibet genere largitatis se meruisse causentur. per textum in l. omnes fundi de fund. patrimon. lib. 11. & ibi Luc. per argumentum à fortiori, quia si revocatur alienatio patrimonialium, multo magis fiscalium, quæ sunt in dominio coronæ, sit quod manubria nupta conquerente alia sibi detrahi l. 2. C. de apparito. Proconsul. & legat. lib. 12. Fortius probat Luc. in l. 2. in verbo quipiam de fundum limiro. eod. libro, quod nec à privatis possideri, nec præscribi possunt.

* In regalibus specialibus concessio requiritur.

55 Secunda ratio, quia etiam si aliquo modo possent concedi, tamen non veniunt sub quibuscunque verbis generalibus, sed demum si specialiter & expresse concedantur, ut notant omnes doctores in cap. unico qua sint regal. per illum textum in versiculo nisi qua specialiter, qui tamen textus non hoc, sed aliud intendit, sed satis clarè probatur per cap. quod translationem de officio delegat. & qua gloss. & doctores notant ibi, & in l. in princ. ff. de Officio ejus cui mandata est jurisdic. ubi vide, ne immeret in concordantiis non necessariis ad resolutionem. Itaque in prædicta concessione cum omni imperio & plenissimo jure, sive concedatur in proprietatem, ut in themate, sive in officium & administrationem, ut dignitas proconsulatus, velut hi quos nostrates vocant locum tenentes regios & gubernatores provinciarum, non venit potestas legitimandi, aut restituendi famæ, & cætera reservata, ut criminis, & damnationis capitalis gratiam facere secundum Baldum in d. l. placet. 1. col. fin. verbo secundo quaro. Cod. de pedan. judic. & eantem constitus. regis Ludovic. 12. anno 1499. artic. 70. hec potestas creandi notarios publicos: ut notant Innoc. & alii in cap. cum P. sabellio de fide instrum. & constit. regis Philippi Pulchri, anno 1130. artic. 20. & Baldus enumerat 16. reservata in l. imperium, collat. 2. ff. de jurisdic. omnium judic. Et prædicta procedunt quantumcunque verba sint

prægnantia, etiam si sit facta mentio quorundam regalium, & subjecta clausula generalis, quicquid dicant Andr. de Ifern. in rubr. qua sint regalia, collat. 2. in versic. feud. & Paulus consilio 63. quod dicti reditus lib. 1. quos refert & sequitur Andreas Alciat. in capite quod sedem, numero 43. extra de Officio ordin. & malè: semper etiam excepti censentur casus quos Regios vocant, Regiis iudicibus reservatos, puta falsæ monetæ vel violentiæ cum armis. Nunquam enim horum cognitio transit, nisi filiis Regum fieret concessio, & hinc est quod in ducatus & comitatibus, quin etiam in appanagium, ut vocant, dentur & deputentur iudices Regii qui de his casibus reservatis cognoscunt.

56 Ideo puto Baldum malè * consuluisse in consilio incip. Casus est talis: in ordin. 64. vol. 1. secundum veterem impressionem, & in ordin. 201. vol. 2. secundum novam, ubi consuluit pro Episcopo & Comite Belvacensi Pari Franciæ, quod per tempus immemorabile potuit in suo territorio præscribere potestatem, creandi notarios publicos, contra Regem privativè ad ipsum Regem: & malè, quum hæc jura regia non sint præscriptibilia per inferiorem, nec etiam transibit potestas condendi leges, vel statuta, ut tenet Angelus in dicta l. imperium col. 2. versicul. ex prædictis etiam, quamvis Jacob. de S. Georg. in investit. feud. in vers. cum vero & mixto imperio, col. 2. vers. an nobilis contrarium teneat: quia condere leges est ita arduum, quod etiam quibusdam speciatim regalibus concessis, sub generali clausula, non veniret; licet contrarium asserat Andr. Ifern. in rub. qua sint regalia, in col. 2. versicul. concedendo generaliter, & magis est erroneum quod idem Ifern. ibidem, dixit conlittere magistratus, non Jesse minus quam condere leges: & ad hunc errorem videtur impigisse Lucas Penn. in dicta l. 1. col. 7. de privileg. schola. dum inter potestatem leges condendi, notarios creandi, monetam cudendi, & cætera regalia, enumerat magistratum constitutionem.

57 Verum magistratum constituere, non * est in se de regalibus: sed est effectus domini jurisdictionis vel imperii, & sic est multo minus quam tuo jure habere jurisdictionem vel imperium. Et eo ipso quod jurisdictione in aliquem suo nomine transfertur, statim in necessariam consequentiam, venit potestas constituendi magistratus idoneos, ad illius administrationem & exercitium. Nec obstat quod in dicto §. ad hoc, inter regalia enumeratur potestas constituendorum magistratum ad justitiam expediendam, quia ille textus loquitur de magistratibus regis vel imperialibus, ad regiam vel imperatoriam jurisdictionem exercendam, non autem de aliis: singuli enim magistratus, nomine & vice domini jurisdictionis committuntur * nec possent committi ab usufructuario nisi prout distinximus, infra §. 108. hæc enim de se spectant ad proprietarium: * Nec magistratus habent aliquod jus aut dominium in jurisdictione, cujus omne jus, dominium & possessio, residet penes principem, vel alium dominum: sed habent exercitium & administrationem tantum. Et vera est maxime in hoc regno opinio illa Lotharii, quam scite & eleganter refert & sequitur Andreas Alciat. lib. Parado. 2. cap. 6. contra Axon.

58 Et hinc est ratio, quod magistratus (ut hodie usitur, olim si quidem aliter observatum fuit, ex tolerantia Regum, ut patet in constit. Caroli septimi, artic. 105. & Caroli octavi artic. 73.) non possunt sibi constituere vicarios, vel locum tenentes, sed hoc spectat ad dominum: quoniam usufructuarius alium usufructum nequit constituere, ut inquit Alciat. & ultra eum, quod etiam ipsi iudices ordinarii non sint domini jurisdictionis, sed simplices administrantes tenet Baldus in cap. cum vicissimum in fine col. 1. versic. quaro, qua atas, de Offic. de legat.

59 Et * hinc est ratio quod in hoc regno, non possunt pro titulo suorum officiorum experiri interdictio nisi possidetis adversus prætentem idem officium:

rege, quod in appanagium ut vocant, dantur, deputentur iudices Regii. * Contra Baldum.

* Magistratus constitutio in genere suo non est de regalibus.

* Usufructuarius non potest committere & constituere magistratum.

* Magistratus nudum usum & exercitium jurisdictionis habet nomine domini.

* Interdictio nisi possidetis cui non utantur Magistratus pro suis officiis tuendis.

quamvis ferè in effectu simili utantur formula, coram certis iudicibus, quos Magistros Requestrarum hospiti vocant, qui cognoscunt non de creatione officiorum regionum, sed inter plures de officio regio litigantes, & eadem instantia tam quasi possessorum quam petitorum decidunt: quidam enim arbitrantur esse rationem, quia domini concedentes officia, solent apponere hanc clausulam, *quamdiu nobis placebit*: quod non infert, quia habens precario vel ad nutum potest uti interdictioni *omni possidetis* adversus omnes præter dominum. textus in *l. qui precario ff. de precario*. Vera igitur ratio est, ut dixi, quod habens huiusmodi officium, nullum habet jus in iurisdictione, nullam possessionem, sed nudum exercitium & administrationem nomine domini: ut in simili de officio iudicis delegati, & procuratoris dicit Baldus in *l. 2. col. 1. versic. advertite quia nunquam juvenes. C. de sentent. & interlocut. omnium iudicum*. Amplio etiam in officariis dominorum locorum, quos subalternos vocant. Amplio 2. etiam in dependentibus ab officio ut si de priori possessione litigent, ut dixi *infra tit. 3.* Amplio etiam si promoti sint causa remunerationis vel alias, ut non possint ad libitum revocari.

Limito in officiis * hæreditariis, quia cum ad successores transeunt jure patrimoniali, pro fundis vel prædiis habentur.

60 Ut redeam ad conclusionem hujus tertiz declarationis, hanc limitant Ludov. Rom. in *consil. 271. vis tota* & Paulus in *consilio 6. quod dicti redimus satis, vol. 1.* quando * in concessione essent specificata quædam regalia, deinde subiecta clausula generalis, quia tunc veniunt reliqua regalia æqualia vel minora, sed non majora expressim per textus in *cap. sedes Apostolica, de rescript. cap. qui ad agendum, de procurat. in 6. elem. non potest eod. l. fin. §. cuius dicitur ff. & de oleo virri. legat. quamvis aliter etiam citra aliquorum specificationem nisi sit consulere Jason per novum fundamenta colorata in *consilio 45. in secundo dubio, volum. 1.* & adhuc ista limitatio est intelligenda in concessione temporali, quæ non inducit alienationem, alias frustra laboraretur, quia profus non possunt alienari, nisi in filios masculos Regum, per modum & formam appanagii, ut est lex, & modus utendi & loquendi in *Basilia, Francie*, & latè deduxi in quodam meo consilio, Anno 1530. super quibusdam pertinentiis comitatus Claramontensis, Ludovicæ à Sabaudia matris Regis Francisci primi.*

61 Ex prædictis etiam patet decisio alterius questionis, * an miles recognoscens castrum in feudum, videatur hoc ipso recognoscere iurisdictionem & territorium? quam questionem format Oldrad. in *consilio 121. ad primum, in princip.* ubi utrimque arguit, & tandem concludit quod non simpliciter nulla facta distinctione casuum, eum sequitur Albericus in *l. fin. col. ultimo. C. de iurisdictione omnium iudicum & in l. imperium, col. 15. ff. eodem.* Certè primò esset recurrendum ad tenorem primæ concessionis & investituræ: secundò ad dinumeramenta, quod si de nullo appareat, nisi de hac sola recognitione, de cuius errore, aut invaliditate non sit controversum, nec an sit tanquam de novo an tanquam de veteri feudo facta, an tanquam de re sua, an tanquam de aliena, sed solum de ejus effectu, debet tertio, & ultimò attendi, an territorium & iurisdictione sint de pertinentiis castri, & eodem jure & titulo teneantur simul, tanquam unares, & tunc censetur tota recognita, cum territorio, iurisdictione, & appendentiis: alioquin solum castrum muris clausum censetur recognitum, & ita decidit Baldus in *capite primo, in princip. col. 5. de capitaneis qui curiam vendidit*. Ex quo consequitur simpliciter loquendo, & in dubio, si non appareat de titulis nec de pertinentiis castri, veram esse opinionem Oldradi, quamvis eam reprehendat Petrus Anchar. in *reper. cap. accessor. col. 30. in 3. quest. princip.* ubi tamen inclinatur in

dictam opinionem Baldi & opinionem Oldradi & Alberici, sequitur Jacobus de sancto Georg. in *investit. feudor. in versicul. de castro rubei montis collar. 1. versicul. sed quid si recognoscas, & latè in verbo dicti que vasalli promiserunt recognoscere dictum feudum, in col. 1. & 2. limitans, nisi recognoscens apponeret aliquod verbum ampliativum, puta pleno statu vel cum omni jure per l. si quando 1. Cod. de bon. vocant. lib. 10. quod nihil est, nec prodest, nisi probetur iurisdictionem & territorium esse de jure & pertinentiis castri. Facit quod vult Andr. Isern. in dicto *cap. in princip. de capitaneis, qui curiam vendidit*, quod * si Baro vendit baroniam, quicquid pertinet ad eam videtur vendere: & si quis vendit feudum, omnia ad feudum pertinentia vendit.*

62 Et hæc de * iurisdictione dicta sunt prout consideratur esse in patrimonio & dominio nostro: & isto respectu potest infeudari, & subfeudari, & cadere sub dominio directo vel utili, ut notat Baldus in *cap. uno delegatorum col. fin. versic. Item non est inconveniens de officio delegat.* & isto respectu dicuntur potius quoddam hæreditarium, seu annexum & dependens à patrimonio, quam dignitas publica, per se, ideo huiusmodi dignitas, & iurisdictione non amittitur per eum, qui non amittit patrimonium, quantumcunque efficiatur ipso jure infamis, ut tenet Baldus in *l. 1. col. 1. versicul. pone ergo, & ibi Alexand. in addit. Cod. de secund. nup. fac. not. in c. dilecti. de arbitr. & per Decium, in l. 2. numero 3. ff. de regul. jur. & isto respectu procedit quod Joann. Faber. *institut. de action. in §. item Serviana. col. 12. versicul. quod de iurisdictione dicit se* non videre cur iurisdictiones non possint pignoriari sicut nomina,*

63 Similiter etiam quod Albericus suus * contemporaneus in *l. 1. §. fin. ff. de Offic. ejus cui mandata est iurisdictione & in l. fin. Cod. de iurisdictione omnium iudicum*, dixit hodie maximè in regno Franciæ, iurisdictionem esse in bonis cujuslibet, & quod venditur, dividitur & aliter sicut qualibet res corporalis & patrimonialis disponitur. Quod autem dixi Alberic fuisse contemporaneum Joann. Fabri, constat, quoniam ille dominus Joannes Faber, Faber inquam, dictus non ab opere ferrario, ut ipsemet testatur in *§. ex diversa, instit. de rer. divisione* sed propter ingenuarum artium *Flammarum, Angolismensis diocesis, Burdegalensis provincie*, ut idem ait in *proem. instit. in verbo Flavins.* (post * Petr. à Bella. restit. Jacob. Raven. Guill. Cunium doctissimos utriusque juris professores Gallie Belgicæ) subtilissimus & consummatissimus juris doctor, Gallus Aquitanus, quem nonnulli Cancellarium Franciæ fuisse autumant: floruit ante Bartol. & Baldum circa annum domini 1340. tempore Philippi sexti Valesii Francorum Regis, & Ludovici quarti Bavari, imperatoris, ut patet ex scriptis suis super *proem. Instit. in verbo imperatoriam, collar. 2.* ubi tum cum scriberet, regnare dixit præfatum Philippum comitem Valesii filium, qui Flamingos devicit apud Casellum: ibi etiam meminit Joannem natione Caturcensem fuisse Papam scilicet Joann. 22. & Benedictum scilicet 12. post eum, quo tempore florebat insignis ille Alberic. Rosatus, juris utriusque necnon & Theologiæ pro sui temporis captu, doctissimus, apud Parmam Advocatus, & causarum Patronus celeberrimus: qui etiam scribendo pervenit usque ad tempora Bartoli Piceni sub Carolo quarto Imperatore, ut patet in suo tract. *statu. part. 1. q. 53. in princip. & in fin. lectura sua super. Codic. quem pro ultimo operum suorum in favorem & gratiam Advocatorum complevit in festo Joann. Baptistæ anno domini 1364. ut ipsemet testatur in fine Cod. Adde quod tempore Joan. Fabri, legebat & scribebat in alma hujus urbis Academia, optimus ille Brito * Henricus Bohic Leonensis diocesis, in Britannia minore, decretorum ordinarius: quem Felin. in *cap. cum quidem, in princip. de iurejurand.* celeberrimum & antiquum, canonistam Gallum honoris gratia nuncupat:*

* Hereditaria officia ad successores transeunt & pro fundis, & patrimonii censentur.
* Regalia quæ & quando veniant & transferantur.

* Castrum ab alio recognoscens, videtur recognoscere hoc ipso iurisdictionem & territorium.

* Pertinentiæ Baronie & feudi cedunt Baronie & feudi emptori.

* Iurisdictione quem admodum sic patrimonialis: & in dominio nostro.

* Iurisdictiones possunt, in Gallia pignoriari, vendi, dividi.

* Joannes Faber & Albr. Rosatus, contemporanei.

* Petr. Petricus, Jacobus Ravenas, Guilelmus Cunius docti Galli.

* Henricus Bohic.

eupat, patet ex scriptis dom. Henrici in cap. *ad audienciam*. in fine 1. col. & in cap. *in presentia*. col. 2. de *spoualib. & matrim.* & sine operis sui quod complevit anno domini 1349. Utque è lemita in viam redeamus eodem respectu quo diximus accipitur, quod post præfatos Fabrum & Albericum inquit Baldus in cap. 1. col. 1. de *fendo marchi. duc. & comi.* hodie usurpatum in multis locis quod dignitates & jurisdictiones venduntur tanquam hæreditarium pecus & ovile, & in capite primo, §. *ex eadem lege col. 1. de lege Corrad.* quod rusticus potest emere dignitates, & jurisdictiones quæ sunt proprium patrimonium venditoris, & quod quotidie videmus castra & villas emi & vendi: cum mero & mixto imperio, & omnimoda jurisdictione, quæ consuetudo vincit legem.

* Jurisdic-
tio in nati-
va sui pu-
ritate qua-
lis sit.

64 Sed * prout jurisdic-
tio consideratur per se in
seipsa, in sui origine & effectu: non est in patrimo-
nio, nec in commercio, nec potest vendi, nec tractari,
sicut bona patrimonialia: à quibus in tantum distat
quantum sacra à prophanis, publica à privatis; quum sit
publici juris, textus. l. in 1. §. 1. in fine, ubi jus publicum
in factis sacerdotibus & magistratibus; & sic non potest
propriè esse in alicujus bonis, l. 2. §. *ha autem res. ff. de rerum divis.* & nedum absurdissimum, sed
& perniciosissimum est, eam esse venalem tanquam vile
aliquod mancipium, ut per multa clarè ostendit sanctissimus
& verissimus textus in *amb. ut iudices sine quoquo suffragio*,
sive in nonnullis, ut præsid. absque ulla datione. pecunia
ad offic. milit. col. 2. consil. 8. & * quicumque regno, vel
alio principatu funguntur, eo ipso debitores sunt
justitiæ: nec debent difficilem facere ejus assecutionem,
ait Andreas Isern. de *prohib. feud. alien. per Lothar. cap. quoniam collas. 2. & qua
sint regal. in versicul. ad justitiam expediendam in princ.*
Matth. de Afflict. in *decis. Neapol. 265. numero 79.* nec
debent privatæ utilitati negotiari, sed se gerere tanquam
res publica. Baldus de *feud. marchi. duc. & comi. col. 1. versic. unde imperator. 65.* & inter dominum su-
periorum, & subditos, est mutua & correlativa obligatio,
ut tradit Bart. in *tract. de alluvio. super verb. acquirunt
vers. 2. videndum & veridicum doctor Joan. Gerl. in remedi.
contra adulas. consideras. 7. in 4. part. operum.* late Gabr. Biel.
in 4. *sentent. dist. 15. quest. 5.* At sæpius ita se gerunt,
ut inter alia locum faciant veteri Græcorum proverbio,
quod refert Dion, Rex indigens magnus calumniator,
ut omittam plures valdè laborare, ut cognomina moveantur:
quibus notantur per Prophetas; *Esaie. 1. & per Christum, Luc. 13. vers. 32. & in Apocalypsi.* Nec obstat quod habetur 1. *Reg. 8. cap. ibi, hoc erit jus regis, & filios vestros tollet, filiasque
vestras faciet sibi unguentarias & focarias, & agros
quoque vestros, &c. Sed & segetes vestras & vinearum
reditus addecimabit, &c.* quia secundum Thomas Aquinatem
in l. 3. cap. 11. de *regis princip.* Prophetæ Samuel ibi * non
descripsit leges regias, sed despoticas: quod patet, dum
concludit, vosque eritis ei servi: quod est contrarium
regali regimini: quia vivere * sub unico & supremo rege
est summa libertas: in *authent. de hered. & falc. in princip.*
ibi antiquam recipientes libertatem. coll. 1. Luc. Penn. in
l. unica col. 2. & 3. *Cod. de capit. civium censibus ex menda. lib. 11.*
Hinc eleganter ait Claudia. in 3. *Nusquam libertas gratior
ulla est quam sub rege Pio.* Ad hoc Plin. Secundus in
Panegyrico Trajani imperatoris, cui optimi cognomen à
S. P. Q. R. inditum est *char. 3.* & tali regi servire
regnare est, ut de Francisco primo initio sui principatus
& Mediolanensis subacti dicebat Joann. Nevila. ita
jus consil. 12. *inter consilia Alberic Brunii.* Sed sobriè
& absque adulatione scripserat Seneca frænis Justitiæ
regi, eique obtemperare summam esse libertatem. Et
Propert. Libertas nulla melior, majorve potestas quàm
servire Deo. Itaque Samuel in dicto cap. 8. loquitur
est ad terrorem & demerita populi, ut declarant
Theologi, ibi & sanctus Thomas Aquin. Tom. 1.

Obligatio
mutua inter
superiores
&
subditos.

* Expositio
text. 1. Reg.
8. cap.
* Regi sub-
esse liber-
tas est.

in loco præallegato: & latius in prima secunda *quest. 105. artic. 1. in fin.* & admirabilis ille Theologus, universalis scientiæ Oceanus * Alphonfus Tostatus Abulensis Episcopus, in d. cap. 8. *circa princip.* Et novissimè magnus Erasmus *instans. principis Christiani*, & sic verbum jus ibi stat pro injuria & violentia secundum præfatos & Joann. Ger. in d. *tract. contra adulas. consil. 8.*

65 Veræ autem leges, & jura Regis seriòse traduntur in *Deuter. cap. 17.* ubi tria sunt præcepta negativa, & unum affirmativum. Primum ibi, Non multiplicabit sibi equos, & consequenter nec multos aulicos graves populo, Secundum ibi, Non habebit uxores plurimas: ergo multo minus scorta, ut curia ejus, nec facultatibus, nec minoribus & pudicitie subditorum infidietur. Tertium ibi, Neque argenti & auri immensa pondera, nempe ut opes populi foveat, magis quam sui fisci, quem Trajanus princeps ethnicus lieni scitè comparabat. Quartum ibi, describat sibi Deuteronomium legis hujus, id est ipsius Dei, & non inventiones hominum, ut puram legem Dei servet & servari faciat in toto regno, nec in dexteram nec in sinistram declinando. Quod etiam ex nostris pulchrè & doctè declarat. Bart. in *tractatu de regi. civitas. col. 2. num. 4. & 5.* idem vult Andr. Isern. in cap. 1. *de capit. qui curiam vendidit §. fin. in usibus feud. & in proce. constitut. Neapol. in 3. part. num. 10. & 11.* non tamen negatur quin ea quæ exprimuntur in dicto cap. 8. *primi Regum* legitime competant vero Regi, * quando commune bonum, & reipublicæ necessitas, hoc exposceret; tunc enim ad hunc duntaxat finem, omnia sunt Regis, ut per Sanctum Thom. Gerl. & Andr. Isern. in locis allegatis, & latius diximus. *suprà in proce. in gloss. 1.*

66 Pro complemento hujus glossæ & materiæ vidimus supra de augmento extrinseco, quod est separabile à feudo, & potest per se subsistere, & diximus quod nullo modo accrescit nec cedit feudo, nec coheret prædio clientelario in quantum tali.

67 Queritur nunc quid juris de augmento intrinseco * inseparabili, & per se non subsistenti, quod Baldus l. 1. *quest. 8. ff. de rerum divis.* vocat emissionem contractam, quæ potest esse tam corporalis quàm incorporalis. Puta si vasallus acquisivit servitutem prædio clientelario, vel in eo amplum & utile struxit ædificium: quum enim ista non possint per se subsistere, videntur haud dubiè feudo accrescere, & est casus in dicto §. *e contrario de investit. de re alien. fac.* Quantum ad servitutem scilicet * realem, sive prædialem, probatur: quia sine prædio constitui aut subsistere nequit, textus in l. 1. *ff. communia prædior. instit. de servitutibus §. ideo autem. & prædio accedunt. l. servientes. 3. in princip. ff. de servitut. & est jus in fundo: non in fundo serviente, cui tantum passivè & detractivè adhæret: sed in fundo dominante, cui activè adhæret velut jus positivum, & formatum, ut declarat Bartol. l. *Mevius. §. fundo. in fin. ff. de legat. 2. & est textus in l. arbor. §. fin. versicul. nam aut ipsius fundus est, junctæ glossa in verbo à fundo. ff. communia divisa. & ipsi prædio non servienti, sed dominantæ debetur, textus in l. *non ex sociis, in fin. princ. ff. de servitut. rustic. præd. l. 2. §. 1. in fin. ff. si servit. vendetur & sententia dicitur prædio dari. l. qui in aliena. §. final. ff. de acquir. velomit. hered.* patet etiam per definitionem servitutis apud Bart. & scribentes in l. 1. *ff. de servitut.* Et non dicitur esse in * bonis nec extra bona. l. 1. *ff. de usu & usufructu legat. scilicet principaliter & per se, quia per se subsistit: sed est qualitas fundi, illi accedens, l. quid aliud. ff. de verborum signific. notat Bartolus in dicta l. 1. in fin. de usufr. legat. dixi in tractatu *dividendi & dividendi per l. 3. numero 83. ubi numero 120. novum & verum intellectum decidi ad d. l. 1. & ratione fundi, dicitur accessoriè esse in bonis domini fundi dominantis, ut notat glossa & doctores. in l. rem in bonis. ff. de****

* Alphon-
sus Tosta-
tus.

Regis jura
vera &
propria
quæ sint.

* Regis
omnia esse,
quo sensu
intelligenda
sunt.

* Augmentum
intrinsicum
inseparabile
feudo accrescit.

* Servitus
prædialis
an feudo
cedat, vide
infra num.
69.

* Servitutes
principaliter
&
per se non
sunt in bonis
nec extra bona,
accessoriè.

acquir. rer. domi. ex quo consequitur dominium directum servitutis, esse penes dominum directum fundi dominantis, scilicet feudi, cui est acquisita illa servitus, & dominium ejus utile esse penes vasallum: igitur necessario accrescit feudo, ut feudo.

* **Edificia an cedant feudo.** v. num. 69. infra. 68 Quantum autem ad * edificium & similem meliorationem exploratissimum est fundo, & solo cedere. l. 2. l. si quis sciens. C. de rei. vendic. cum vulg. & latè dicimus infra §. 81. & statim necessario acquiritur domino directo quoad directum, & vasallo quoad utile dominium. Baldus in §. si quis de manso. col. 4. versic. pone quod vasallus facit causam de controvers. investit. Albert. Brutus in tractatu de augment. col. 60. conclus. 20. Et sic concludendum videtur hujusmodi augmenta accrescere & cedere fundo feudali ut feudo: & quod illo aperto, ut in casu nostri §. & à domino prehenso includuntur servitutes à vasallo, vel suis predecessoribus acquisitæ, & cetera quæcumque melioramenta in eo facta, & quod illis fruatur dominus, nec quicquam testietur inita fide quum id culpa vel mora cessantis vasalli contingat.

* **Servitutes redemptæ an cedant feudo.** v. num. 69. infra. Et multo fortius includuntur servitutes * redemptæ, quia est commodum libertatis acquisitæ feudo, cujus veterem servitutem redemit vasallus.

69 Sed his non obstantibus dicendum, quod in dubio & in effectu non cedunt feudo ut feudo. Sat est enim dominum directum uti feudo quale dedit illud, vel quale ab initio recognitum est & ei subiectum, nihil ad eum de augmentis postea sequentis præsertim sumptu & pecunia vasalli, & potest domino feudali dici, ut in simili ait textus in l. ex affe. ff. ad Trebellia. sufficit tibi jus tuum integrum servari, non autem meliorem tuam conditionem fieri, facis l. in agris. ff. de acquir. rerum domin. Investitura enim implicat

* **Limitatū est jus feudi dominantis.** imitationem, textus in cap. si quis de manso. & ibi Baldus de contro. investit. in usibus feudorum, ut & constitutio servitutis. Baldus l. nec modus. C. de servitut. & aqua. & in specie fac vasallum emisse, vel ei legatam esse servitutem viz, per fundum vicinum ad flumen, vel in sylvam, aut viam publicam: An dominus feudi durante hac prehensione possit hac servitute uti? Videtur quod sic per prædicta. Tum quia servitus est acquisita ipsi prædio. l. qui in aliena. in fin. ff. de acq. vel omittit. hered. l. sed & loci. §. si aliter. ff. fin. regundor. & non personæ: nec curatur quis sit verus dominus feudi. Competit enim vel simplici fructuario, imo etiam simplici possessori fundi dominantis, per notata supra eodem gloss. 1. & ult. Quanto fortius domino directo, qui etiam hoc casu factus est verus possessor, ut supra gloss. 4. quest. 2. & longe plus juris habet quàm usufructuarius? Contrarium dicendum est, quia dominus non est factus possessor simpliciter, sed limitatim respectu jurium & commodorum feudalium sibi per consuetudinem debitorum, tanquam dominus feudalis, sed non quoad reliqua omnia, in quibus vasallus remanet utilis dominus & possessor, ut diximus supra eodem gloss. 4. num. 27. & infra §. 8. num. 106.

70 Non ergo possidet feudum ut fundum, sed duntaxat ut feudum, & in qualitate feudia se moventis, & ad limites investituræ extra quos est extraneus. Et consequenter dominus vicini & servientis fundi, quoad quemvis extraneum liberat ædes habet, l. loci corrupti competit. in fin. si servit. vendicet. eumque prohibere potest, nisi dominus feudi vel suus commissarius dicat se ea uti non jure feudali, nec ut dominus feudalis, sed ad utilitatem fundi ut fundi, & ad conservationem juris ipsius fundi, & quasi possessionis domini fundi, qui etiam consentiat vel saltem non dissentiat, quod sufficit, quia sua interest, suam quasi possessionem per quemcumque conservari: sed si velit, potest servitutem illam in totum vel usum ejus ad tempus remittere invito domino feudi, qui ex tunc nullo modo poterit uti, nec nomine proprio scilicet simplicis domini feudalis, quod nunquam potuit nec

nomine fundi seu domini utilis propter ejus dissentium. Nec obstat d. §. è contrario de investit. de re alien. fact. in usibus feud. quia de localibus illis consuetudinibus Infubrix nihil ad nos, ut dictum est supra in rub. num. 2. Idem dico de jure patronatus ecclesiastici per vasallum acquisiti non de feudo sed aliunde nec ut feudi, sed ut fundi, ut dixi, infra §. 55. gloss. 10. num. 4. Idem si ratione ejusdem fundi (ut fundi) acquisivit jurisdictionem in habitantes ejusdem fundi: quia non est dubium si in habitantes extra fundum quod tenet à domino qui in eo non habet jurisdictionem, ut supra eadem gloss. num. 45. cum seq. Non est ergo dubium, quin pendente hac prehensione possit vasallus ea servitute ad commodum fundi sui uti, etiam si maneat in fundo ut commissarius domini, vel suus colonus, quia non habet eam servitutem ut vasallus, sed ut ipse & in ea nullum jus habet à domino feudi, sed à se ipso & ab eo à quo acquisivit. Et pariter ipse & non dominus feudalis utetur eo jure patronatus, & dicta jurisdictione etiam intra & super idem fundum à domino prehensum.

71 Quod autem dixi dominum non posse uti, fallit primo, si vasallus acquisivit eam ut vasallus, vel si legata sit ei tanquam vasallo, etiam si partim contemplatione domini directi facta sit acquisitio, quia tunc feudo ut feudo; unde si vicinus promisit Titio vendere hujusmodi servitutem, deinde Titius infeudavit feudum, cedendo jus dictæ promissionis, vi cujus vasallus emit, acquireretur feudo ut feudo. Nec obstat quod Albericus post Oldrad. in l. Rutilia Polla ff. de contrahen. empti. dicit de augmento facto cum impensa acquirentis, quia loquitur in acquisitione ex nova causa, sed hic fit ex veteri inexistente infeudatione.

72 Fallit secundo, si vasallus redimat veterem feudi servitutem (hoc est ante originalem investituram impositam) aliàs non esset dubium, quia tunc dominus feudalis utetur ea libertate tempore hujus prehensionis, nihil refundendo vasallo qui moræ suæ imputare debet quod non facit justa domino, unde non videtur damnum sentire, quod culpa sua sentit, l. damnum. ff. de regul. jur. Non obstat quod Alberic. post Oldrad. in dicta l. Rutilia. vult de augmento facto cum impensa, & quod hic facta est ex nova causa & mera indultia redimentis. Quia multum refert inter acquisitionem novi juris in re aliena, quod in dubio non prodest domino feudali: & inter extinctionem servitutis & liberationem feudi, quæ necessario etiam directum ipsum dominium & jus domini feudalis liberat & eximit, nedum utile dominium vasalli. Non enim potest redimens hujusmodi servitutem recipere possessionem actionum expressam vel tacitam contra seipsum, vel contra dominum, nec contra quemvis alium etiam jus vel partem habentem in fundo serviente, quia hujusmodi servitus prædialis non potest cedi, nec in alium transferri, nisi cum fundo dominante, à quo est inseparabilis, l. ergo. in fin. l. & meo. l. cum essent. §. plurimum de servit. rustic. prædior. esset enim alia nova servitus, ut latè dixi in extricat. Labyrinthi dividi & individui, parte tertia, nu. 310. & nu. 318. Sed tantum possunt in totum extendi & non pro parte, lege pro parte, ut ibi dixi in novis intellectibus in extricat. 3. Labyrinth. ff. de servitibus.

73 Secus si feudum ab antiquo ex tempore infeudationis deberet reditum aliis solvendum, quia vasallus potest ut ipse redimere, ut in dubio censetur facere, & cessionem jurium accipere; ideo etiam pendente hujusmodi prehensione dominus non faceret fructus suos, nisi cum onere hujusmodi reditus, ut ante redemptionem ejus facturus erat. Amplio etiam si dominus directus nullo modo erat alias obligatus nec personaliter, nec hypothecariè ad hujusmodi reditum, ut in reditu limitato ad fundum subiectum & ejus fructus, ut in d. & dixi infra §.

33. Et etiam propriè hujusmodi reditus facit partem

fundi infeudati. l. fundi partem. ff. de contrahenda emptione & venditione. l. si sterilis. §. si tibi. ff. de action. empti. dixi infra §. 33. quæst. 9. num. 90. & §. 33. in principio, & §. 76. num. 24.

74 Et hæc sit prima sublimitatio fallentis secundæ, quam sublimo secundo, ut procedat in servitute itineris vel aquæ haustæ debita vicino tempore infeudationis quæ non est magni valoris: nec absorbet sextam partem utilitatis fundi servientis, vel circiter. argumento notat. per Bart. in l. societatem. §. arbitrarium. ff. pro socio. Secus si esset talis servitus quæ absorberet majorem fere partem utilitatis fundi servientis, quia tunc non esset æquum dominum feudalem frui omnibus fructibus non deducta magna illa diminutione quam faciebat servitus: quia tunc non solum censetur frui fructibus fundi à se infeudati, sed etiam pecunia ipsiusmet vasalli, qui quamvis sit in culpa non faciendo fidem vel detrectando jura debita, tamen non debet inde patronus superlucrare, satis est quod faciat fructus suos rei, quatenus sua erat, & potest ei dici: sufficit tibi jus tuum integrum servari, non autem meliorem tuam conditionem fieri, l. ex asse. ff. ad Trebellianum. Et quod hoc esset iniquissimum, ait textus in l. Marcellus. §. quod si suspecta. eodem titulo: patet quia non solum frueretur re à se infeudata, sed etiam pretio per vasallū numerato, l. ff. de usufr. & quia qui pretio. ff. de usufr. l. si usufructus legatus: ad hoc quæ dicimus infra eadem gloss. quæst. 5. n. 28. & infra. §. 22. quemadm.

75 Quantum autem ad ædificium de quo infra numero 84. dicendum quod cedit feudo ut feudo: quia sit in fundo spectante ad directum dominum respectu directi domini: & ad ædificantem respectu utilis. Et sic utrique domino respective cedit, ut & redemptio servitutis quæ non est cessibilis sed extinguibilis. Nec est simile de acquisitione servitutis in alienum fundum, quia illa potest acquiri soli domino utili non tangendo directum, id est nihil acquirendo nec imprimendo respectu directi domini. Idque tam passivè, quam activè: patet, quia potest vasallus imponere servitutum prædialem respectu juris sui, resoluta jure suo resolvendam, cap. 1. §. rursus, quemadmodum feudum amittit. in usibus feudorum. Idem de quoenque domino utili respectu juris sui, ut dixi in tractatu de dividui & individui. Et est textus in l. 1. in princip. versic. Item in fundo vestigali ff. quibus modis usufruct. amittit. & expressè textus in l. 1. in fin. ff. de superficie. & pariter potest acquirere respectu juris sui, tantum ad utilitatem fundi sui, & quatenus suum est & quatenus jus suum durabit, ut etiam potest facere pleno jure dominus timens rem subjectam restitutioni fideicommissi, quo non obitante interim pleno jure dominus est, ait textus in l. generaliter. ff. qui, & à quibus manumiss. liberti. in fin. l. 1. §. servi appellatione ad Syllani. l. non ideo minus. ff. de re judicata, Alexand. consil. 162. num. 5. lib. 6. quum etiam propter hoc minori pretio vel leviori conditione acquirere poterit.

76 Sed quid si feudum in totum & perpetuo revertatur & consolidetur domino directo, * an debeat lucrari hujusmodi augmenta? breviter distinguendum videtur, an propter culpam vasalli, aut citra ejus culpam. Primo casu puta ob ingratitude quam feloniam vocant, & tunc augmenta incorporata vel inseparabilia nisi per sui peremptionem cedunt lucro domini, ut expressè tenet Bald. in cap. 2. §. si vasallus hic fin. lex. & ibi Jacob. Alvarot. in col. 2. versic. quero ab extra. Bald. in l. fin. in fin. C. comunia de legatis. Baldus Angel. Joann. Imol. Alexand. in l. Senatus. §. Marcellus. ff. de legat. 1. moventur per l. 2. versic. nulla. C. de jure emphyteutic. ubi emphyteuta cadens emphyteuti propter canonem non solum, aut aliam culpam, perdit omnia emponemata. & textus in authent. qui rem. in fin. C. de sacrosanct. Eccles. & in authent. de alien. & emphyteut. §. si verò quis locator colat. 9. nec hoc est iniquum, cum ex suo vitio hoc incommodo afficiatur, ut inquit text. in l. nec iniquum. ff. si quis omis. causa. test.

facit lex, quod quis ex culpa. ff. de regul. jur. cap. damnnum de regul. jur. in 6. cum ibi not. secus tamen esset in colono, qui etiam propter culpam ejectus, necessarias vel utiles impensas repetit. text. in colonus in princ. ff. locati.

77 Secundo casu quando citra culpam, puta propter defectum lineæ masculinæ, vel temporis lapsum, si ita limitatum erat feudum concessum, aut aliàs sine culpa vasalli feudum committitur & finitur, & tunc ne ea quidem etiam incorporata augmenta cedunt lucro domini: quia tenebitur vasallo vel hæredibus ejus pretium illius meliorationis solvere, vel pati illam auterri, ut expressè deciditur in dicto §. si vasallus. quod enim ille textus refert quosdam alios dicere, omnino ad dominum pertinere, eorum dictum non approbatur, sed velut ineptum rejicitur à g'oill. Andr. Her. Bald. & cæteris omnibus ibi scribentibus, Raph. Cuma. Alex. in l. domos de legatis 1. Carol. Ruin. consil. 14. in 2. dubio. cons. 24. num. 10. lib. 1. & idem dicunt Baldus, Alvar. & alii ibi. in emphyteuta, argumento sumpto à rudo ad emphyteusim, & è converso.

78. Quod argumentum sit * validū, latè discutunt Jason in l. 1. collat. 10. & 11. C. de jure emphyteut. Nicol. Everaldus, vir doctissimus in locis legal. loco. 12. ubi concludunt argumentum ab emphyteuti ad feudum procedere, quando non subest ratio diversitatis, nec reperitur aliter expressè decisum in feudis, argumentum vero à feudo ad emphyteusim procedere, quando jus feudorū est fundatum in ratione naturali, & justa, & non reperitur aliter decisum à jure communi, nec subest diversitatis ratio, alioquin non posse argui. Sed nec hoc quidem sufficit, nisi addit eadem ratio, ut dicam infra §. 13. gloss. 1. num. 49. dixit etiam Alex. in l. devotio. §. fundum. collat. 2. ff. sol. matrim. & in consil. 106. viso themate. coll. penul. vol. 4. quod valet argumentum de feudo ad emphyteusim: quando dispositio feudalis non est contra regulas juris communis, & seq. Philip. Decius in cap. cæterū. collat. 6. de judic. adde quod Joan. Bapt. Caccialup. in repetit. cap. 1. de feud. cogn. part. 5. reg. 32. tradit pro regula, quod ubi capitulum vel textus loquens de feudo continet jus commune, extenditur ad emphyteusim, & hanc regulam infallibilem esse asserit Philip. Cornæus in consil. 67. dom. Joan. Bapt. collat. 2. versic. 4. præmissis. vol. 2. Sed certè in quantum concedunt argumentum ab emphyteuti ad feudum, est potius argumentum à dispositione juris communis, quæ habet locum in feudo in casu consuetudine feudali non comprehenso, ut inquit textus d. cap. unice. de feud. cognit. & ubi deficit simile consuetudinis vel alius argumentum emanans propriè ab ejus mente, & ratione: quia demum tertio loco recurritur ad legem scriptam, ut tenet Jacob Bell. Alvaro. in d. cap. unice. collat. 3. & ibi Caccialup. in repetit. super gloss. 2. ad fin. quamvis in hoc Jason in d. l. collat. 11. in quadam sua secunda illatione dicat contrarium, & malè faciunt quæ dixi supra in præm. gloss. 1.

* 79 Et licet de se non valet argumentum de feudo ad emphyteusim vel contra, ut tenet Alexand. consil. 5. n. 5. n. 12. lib. 5. & dixi infra §. 56. n. 7. non autem est recurrendum ad jus canonicum, licet Alexand. consil. 5. n. 10. lib. 5. & Franc. Cur. in 2. pars. 2. pars. feudor. quæst. 2. n. 60. imperite nimis dixerit, ubicunque in materia feudali discrepant jus canonicum & civile in feudis, debere observari jus canonicum, & Curtius quidem allegat Bald. in cap. imperialem. §. præterea si inter. col. 2. de prohib. feud. alienas. per Fede. & quosdam sequaces: ex quo sequeretur in defectum consuetudinis feudalis esse immediatè recurrendum ad jus canonicū, quod est falsum & contra text. dicti cap. unice. ubi cavetur immediatè recurrendum ad jus civile Romanum. Bald. autem & sequaces solum se fundant in juramento, quæ est frivola ratio: quia (nisi fortè in terris Papalibus) juramentum non debet actum subicere alii legi vel foro, ut dicemus infra §. 166. in quantum vero præfati doctores concedunt argumentum, à feudo ad emphyteusim, est magis argumentum à * ratione, & naturali

* An procedat argumentum à feudo, ad emphyteusim vel e contra.

* In dubiis feudalibus non est recurrendum ad jus canonicum.

* Argum. à ratione & naturali justitia.

* An augmenta in-rinfeca consolidentur lucro domini. Resolutio hujus q. infra. eodem num. seq.

l. si aliquam col. 4. ad fin. Ecquis igitur dubitaverit, quin hoc secundo & ultimo casu valeat contractus, & dominium & possessio transeat, quum sint casus dictarum *l. quedam mulier. & quisquis.* & ubi casus legis nulla est dubitatio. *lege illam, ibi minime dubitatur. C. de coll. l. quod Labeo. ff. de Carbon, edict. nulla questio. l. ancilla. C. de furr. & in auth. de non eligendo secundo. nub. mulier. in princ. juncta gloss. in versic. nulla quest. col. 1.*

* Error Barr. Alex. & seq. in *l. si aliquam rem ff. de adquirenda possessio.*
40. Attamen palam videre est * Bartol. in *collat. 2. & Alexan. collat. 7. 8.* in dictal. *si aliquam*, in hoc eodem ult. casu, quo quis conduxit rem suam, postquam declaraverunt quid sit conducere rem ut suam, ut supra diximus, tenere & concludere contra gloss. ibi quod non perditur, nec transfertur dominium, & sic quod non valet contractus, & quod non transfertur possessio in locatorem, licet perdat per conductorem scienter: & etiam non valere contractum, & nullum transferri dominium, concludit Raphael. Fulgol. in *consilio 5.* quidam Guillelmus, *collat. tertia, versic. verum premissis.* limitat tamen Bartol. in conducente scienter ut suam ab Ecclesia, quia illi ex donatione dominium acquiritur sine traditione. *l. fin. C. de sacro sanct. Eccles. & cum seq. Alexan. ibi, collat. 10. 11.*

* Famosus error ad huc usque pro jure usurpatus.
40. & eorum principale fundamentum est * famigerata ista theoria, à Dion. Jacob. Raven. primum inventa, quod quandoque intervenit verus titulus & vera traditio & transfertur dominium, & possessio: quandoque fictus titulus & vera traditio, & idem *l. prima. ff. de condit. indebit. l. cuius per errorem ff. de regulis juris.* quandoque verus titulus & ficta traditio & idem dict. *l. quedam, & d. l. quisquis.* quandoque fictus titulus & ficta traditio, & tunc non transfertur dominium: de possessione variant, ut diximus. Et istud quartum & ultimum membrum exemplificant & intelligunt in conducente rem suam etiam scienter, & quod plus est etiam si conducatur expresse ut suam. Sed ista theoria est erronea in secundo & quarto membro & totus error consistit & fuit ab isto erroneo termino (*fictus titulus*) & hujus termini error facit eos insigniter paralogizare etiam in sententia, & in apertos errores incidere, ut patet in quarto membro, & in questionibus inde pendentibus. Quamvis enim sint plures

* Fictæ traditiones à jure approbatæ, ut conductio *d. l. quedam mulier. l. qui bona fide in princ. ff. de acquirenda vel amittenda possessione.* retentio usufruct. *l. quisquis. C. de donatio.* Tamen nullus est * fictus titulus, & nusquam in jure reperitur, quod lex fingat aliquem donare, vendere, aut alio quovis titulo transferte, ubi constat, quod hoc non facit, nisi sicubi (quod tamen verissimum est) materia subjecta, & utilitate publica exigente, lex fingat interpositam stipulationem ubi constat eam omittam, ut in *leg. bis verbis. ff. de adoptio. lege prima, in principio. C. de rei mtor. actio.* Igitur male & temere illi antiqui doctores posuerunt fictum titulum: quia non est hominis, sed

* Fictio à lege tantum induci potest.
* solius legis fictionem introducere, ut decidit Bart. quem omnes sequunt. in *repet. l. si is qui pro emptore. ff. de usufruct. col. 7. in fin. num. 13.* plures ex illis doctores, etiam assumunt fictum titulum pro præsumpto, ut latè tradit dom. Andr. Tiraq. in *tract. de constitut. possess. part. 3. limita. 5.*

41. Sed omnis titulus necessario aut est verus & validus, aut nullus. Verum est quod titulus verus & validus, aut est expressus, aut tacitus, sub quo datum illud à lege quem strictum vocant comprehendo. Aut præsumptus, sufficienti præsumptione: & talis est is quem male vocant fictum in secundo membro, ut quando quis indebitum scienter solvit scienti, tunc enim non impropria, nec ficta, sed vera, licet tacita, celebratur donatio. Text. est in dicta *l. cuius per errorem ibi donatio est.* ergo verè & propriè est donatio. & ita tenet Bartol. in *l. 1. col. 1. ff. de donat. dicens insinatio-*

nem requiri, sicut si expressum esset verbum, *domo*, & alii ibi seq. At in quarto membro gravius erraverunt exemplificando tam in conductione facta ab ignorante, quàm à sciente: tam in facta tanquam de re sua, quam ut de re aliena, inter quæ est diametralis differentia. Quia in ignoranter conducente, vel etiam scienter tanquam rem locatoris, & generaliter ubicumque locatio vel in feudum concessio, est nulla, non est aliquis nec præsumptus, nec fictus, nec putativus titulus, sed nullus & funditus defectus tituli, ut declarat Bald. in *d. l. cum falsa ad fin. & in d. l. qui rem.* Sed in scienter conducente ut suam, non obstante quod sit sua, non est fictus titulus, sed verus, licet tacitus vel præsumptus, sicut supra ostendimus. Et expresse tenet Aret. *d. l. si aliquam col. 4.* dicens quod ille qui conducit scienter simulatè temporis facit utrumque simul, quia donat & tradit. Et licet traditio sit ficta, tamen donatio est vera & præsumpta: & sicut ex titulo expresso & ficta traditione transit dominium de jure communi, ut *d. l. quedam mulier. & d. l. quisquis.* ita ex titulo tantum præsumpto & ficta traditione. Et sic non concurret vere nisi una specialitas. ita ad literam Aret. in *d. l. si aliquam in fin. col. 5.* Post Lud. Rom. ibi, & dato quod essent duæ specialitates, tamen una venit in consequentiam alterius, ut tradit Andr. Tiraq. in *tract. de constitut. possess. par. 3. limita. 5. in fin.* reprobando opinionem Joan. de Monte Specillo in *l. certi conductio 5. de positi. ff. si cert. per.* Aliam autem distinctionem in dictis collectaneis meis concinnam, inter titulum verum, præsumptum vel putativum, cum traditione vera, vel ficta, & inter traditionem veram, vel fictam, omni specie tituli denudatam: quam cum multis aliis prolixitatem & evagationem veritus pro nunc omitto.

42. Ex his patet quod * dominus recognoscens, vel recipiens in feudum rem suam liberam, scienter ut suam, hoc est non obstante quod sit sua, sive expresse, sive tacite hoc agatur, & de hoc constat, ut diximus efficit illam feudalem. Nec obstat quod non intervenit investitura, ut objicit Oldra. *q. 133. factum tale est, & refert Bald. de cap. qui curi. jam vendi. in princ. col. 6.* quod certus est modus constituendi feudum, puta per investituram, ut *cap. unico. quib. mod. feud. constit. potest non autem hoc sit per simplicem recognitionem, ut C. de liberali causa l. liberis. l. parentes. l. inter rogatam,* quia respondeo, quod etiam ad constitutionem feudi de * novo non requiritur præcisa vera investitura, sed sufficit actus æquipollens, qui pro investitura reputatur, ut si dominus alicui coram paribus curie dixerit. Vade in possessionem illius fundi, & teneas illum pro feudo: licet enim non intercesserit investitura, tamen perinde feudum verum & rectum constituitur, ac si intervenisset. text. est in *cap. 1. in princ. de consuetud. recti. feudi. & ita not. Bald. Alvarot. & alii in dicto cap. unico quibus mod. feud. constitui potest in verbis feud.*

43. Apud nos autem nulla requiritur præsentia curiæ vel parium, nec alia forma investituræ, sed sufficit simplex concessio, & receptio in feudum, quæ vere fit, & geritur in isto casu. Nec est facienda differentia utrum isto modo recognoscatur Ecclesia, vel privatus, in quo fere omnes doctores erraverunt: quia hic adest verus titulus, & sic nulla est specialitas nisi unica; videlicet quod traditio est ficta: sed non est minus efficax, ut patet in * *d. l. quisquis,* quæ solum habet locum ut ficta traditio intercedat, quando retinetur usufructus sed etiam quando utile dominium retinetur in feudum, vel emphyteusium, animo transferendi directum in recognitum: quia hoc pro vera traditione habetur: & directum dominium cum civili possessione transfertur. Ratio, quia id vere & ex certa scientia agitur, ut recognoscens remaneat in possessione, tanquam verus vasallus, vel emphyteuta quæ est ficta traditio possessionis translationem operans, & per con-

* Feudalis res efficitur, quam licet suam & liberam dominus feudalem scienter recognoscit & recipit.

* Investitura in novo feudo non requiritur, sed sufficit in ea æquipollens investitura.

* Ampliatio ad *l. quisquis C. de dona.*

sequens domini etiam in privato. Ita decidit Bald. in c. omni venissent, in verbo fin. idem ergo. de restitut. spoliat. & in rubr. extra de prescrip. col. 2. in fine versicul. quid si confiteor. Ex his habes clare & resolutivè declaratam materiam recognitionis rei propriæ, in qua confuse & prolixè nimium locuti sunt scribentes in dicta l. si aliquam & l. cum falsa. C. de juris & fact. ignorant. quarum legum non potest una bene intelligi sine alia, ut patet per prædicta: quicquid dicat Paul. in d. l. cum falsa. & expeditam difficilem illam quæstionem quam in multis locis movit Jason, videlicet in l. 1. col. 3. un. 15. ff. de offic. procurat. Cesar. & in d. l. cum falsa. & in l. 2. col. 57. quest. 16. C. de jure emphyt. & tamen semper indiscussam & indecisam reliquit. Ut ad id unde digressi sumus revertamur,

44 Quæro, vassallus habens castrum vel amplam domum cum cæcis adjacentibus prædiis in feudum, acquirit * jurisdictionem in castro, vel domo & prædiis feudi, An cedat feudo? Videtur quod sic: quum videatur esse incrementum intrinsicum, & possit vassallus facere conditionem feudi, & domini meliorem, inquit text. de investit. de re alien. fac. §. è contrario, in fine, ibi num. 2. ita firmat præpositus Mediolanensis. Veritas est in contrario, quia jurisdictione potest per se subsistere, & separari, salva sui substantia à castro, prædiis & rebus feudalibus, quæ poterunt esse unius & jurisdictione alterius, ut originaliter decidit Bald. in §. è contrario de investit. de re alien. fact. & ibi Jacob. Alvarot. Et bene licet præpositus ibi contrarium teneat: & opinionem Baldi sequitur Carol. Ruin. conf. 14. lib. 1. & not. Paul. in consil. 56. videtur dicendum vol. 2. Alexand. in consil. 76. in casu & lite col. 2. vol. 2. Imo possit * territorium esse sine jurisdictione & jurisdictione sine territorio, ut declarat Bart. in l. 1. col. fin. ff. de jurisdic. omnium judic. Philip. Decius in consil. 483. col. 2. consil. 528. col. ultim. Nicol. Boer. decis. Burgal. 127. & dicit Baldus in l. data opera. collat. 10. super prædicamentosis ad fin. C. qui accusare non possunt, quod est quædam qualitas territorii, ab illo separabilis: & sic licet sit addita feudo, tamen dicitur augmentum extrinsecum: imo omnino alterius naturæ & qualitatis. Igitur non cedit feudo, per textum in dicto §. è contrario: ubi ita tenent Bald. Alvarot. in fine. plus dicit ibi Baldus, quod jurisdictione nedom est separabilis, sed separata: quod non est verum, diu considerando jurisdictionem in se ipsa sola, & in abstracto, & prout est quid incorporale, distinctum à proprietate feudi, cum quæ nihil habet commune, ut pulchrè not. Baldus in l. à procuratore C. mandas. Alioquin quandiu est annexa ipsi castro, non dicitur jus separatum, sed censetur de jure & pertinentiis castri, & in dubio dicitur adhærere castro & territorio, ut tenet Bartolus in l. inter eos. ff. de acquir. rerum domi. Petr. Anchar. in repet. cap. accessorium. collat. 32. de regul. jur. in sexto, saltem materialiter & passive, ut inquit Alexand. in consil. 35. viso processu col. 2. vol. 4. & in dicta l. 1. col. fin. de jurisdic. omnium judic. ubi vide concord.

45 Et in alienatione * & dispositione castri transit cum ejus universitate, per not. Innoc. in cap. cum ad sedem col. 1. extra de restitut. spoliat. in cap. ex literis de jure patron. ubi per Hosti. Joann. Andr. & cæteros canon. quod est verum quando disponitur de ipso castro in se, vel de ejus parte sub nomine quotæ. Secus si disponeretur de prædiis particularibus castri, etiam adjuncta clausula universali, cum omni jure: quia per eorum venditionem aut alienationem, nulla transfertur jurisdictione secundum Bartolum in dicta l. prima in fine. C. de jurisdic. omnium judic. & omnes sequen. sed remanent prædia sub jurisdictione castri, ut prius*: nihil enim habet commune proprietates prædiorum cum jurisdictione, ut not. declaratio Oldrad. in consilio. 176. factum sale est, Baldus in dicta l. à procuratore, & ff. de rerum divisione in rubr. collat. 3. versic. sed nonne alienus. & pulchrè in consil. 138. considerandum est, in consil. 293.

Thema integrale & in consilio 322. in primis, vol. 4. in capite unico. §. finali per illum textum, quibus modis feudum amittit. & ibi sequitur Alvarot. collat. fin. num. 4. Ludov. Rom. consil. 444. An dictum castrum, Jacob. de S. Georg. in sua investit. feud. in vers. de castro rubri montis, collat. 1. & 2. Bartha. fir. in tract. Gabel. pays. 1. quest. 13. Andr. Barba. in addit. ad Bald. de cap. qui curiam vendit in fin. princ. in usibus feud. Dom. Franciscus Curtius in l. prima, collat. finali. ff. de jurisdictione omnium judic. Philipp. Decius, consil. 483. num. 9. Et sic jurisdictione acquisita & unita feudo per vassallum, efficitur sicut unum corpus cum castro, * velut capite rei feudalis, cui castro & capiti, censetur adhærere tanquam digniori, & sicut accessorio principali, ut inquit Baldus in cap. ad hoc. col. 2. de Alod. post Joann. Blan. in summo. feud. sicut destinatione patrisfamilias prædium acquiritum efficitur unum fin. cum feudo, in quantum feudum est res patrimonialis, ut supra declaravimus; non tamen jurisdictione vel prædia addita efficiuntur feudum, nec cedunt feudo ut feudo, quia non uniantur ei in eadem qualitate feudali ejusdem feudi.

46 Igitur non subsunt manui domini prehensio feudo, imò nec includerentur in dispositione facta per vassallum de suo feudo in qualitate feudali talis feudi, nec etiam ubi alias ex circumstantiis apparet de intentione disponentis, quod non intendit comprehendere quædam pertinentias vel annexa, ut notabiliter tradit Aretin. in consil. 148. paucis est agendum, Ludov. Rom. in consil. 166. visâ diligenter. col. 2. versic. quo ad secundum, quem seq. Sozi. in l. si quis ducenta. §. utrum. collat. 3. num. 3. ff. de rebus dub. & Felin. in cap. 1. col. 9. notab. 6. versic. & prius nota. extra de rescript. Plus dico, quod in dubio * jurisdictione non præsumitur esse feudalis, nec de pertinentiis castri in quantum est feudum: & sic * dominus feudalis (excepto rege) non habet intentionem fundatam in jurisdictione feudi, ut feudalis sit & à se moveatur, nisi probet, ut in simili notat Alexand. consil. 55. num. 18. num. 19. lib. 4. & not. supra ead. gloss. num. 20. & infra §. 46. num. 7. facit quod not. Alexand. consil. 94. num. 11. lib. 5. quod jurisdictione in dubio intelligitur concessa personæ & non territorio. Et sic Cardin. Alexand. valde erravit in dicto §.

47 Ex his patet decisio illius quæstionis, an * concessio castro sit concessio territorium & jurisdictione? In quo dicendum est, quod sic, de territorio & jurisdictione quæ erant annexa castro tempore concessionis, non aliis. Idem dicendum est de molendinis & aliis pertinentiis, quæ erant annexæ castro, & in dominio disponentis tempore concessionis: secus de his quæ erant de dominio privatorum, vel aliorum, vel etiam ipsius concedentis, sed ratione personæ, vel ex privilegio, aut alias, & non ratione castri, nec de pertinentiis castri. Bartol. dicta l. inter eos. ff. de acquir. rerum domi. Et ita determinat Bald. post longam disputationem in cap. de cap. qui curiam vend. in princ. col. 1. versic. salvendo dixit. Jacob. But. & in collat. fin. ibi, alia quæstio formatur à domino Dy. Idem Bald. in l. monumenta. C. de legat. in l. cum multa ad finem Codic. de bon. que lib. & in l. 1. §. in initio. col. 1. versic. sed quid in donatione. ff. de Officio. præf. urb. & ibi Bartol. §. cum urbem & sequen. Petr. Anchar. in d. repetit. cap. accessorium col. 34. in fine 3. quest. principa. Paul. Cast. in consil. 406. satisfaciendo. collat. 2. versicul. 4. queritur volum. 2. & consil. 187. notandum est collat. 2. volum. 2. Anto. Cor. in tractat. de potestat. & excell. reg. quest. 5. & scite tradit Fabius de monte sancti Savi. infra de empt. & vendit. in quest. 6. princip. versicul. circa tertium membrum. Franc. Purpura. l. 1. collat. penult. ff. de jurisdic. omnium judic. Andr. Aleiat. cap. quod sedem num. 89. extra de Offic. ordin. Philipp. Decius, consil. 483. n. 19. Et ita limitanda & intelligenda sunt quæ iste discuit Oldrad. quest. 251. ad quæstionem, & Bartol. in l. 1. §. ultimo. & omnes post eum ff. de jurisdic. omnium judic. Jacob. de S. Georg. in invest. feud. versic. de

* Jurisdictione acquisita per vassallum & adjuncta feudo non cedit feudo, nec potest in eam dominus manum injicere: nec transit ea alienato feudo.

* Jurisdictione potest esse sine territorio & vice versa.

* Jurisdictione transit cum universitate castri.

* Jurisdictione nihil habet commune cum prædiorum proprietate.

* Jurisdictione adhæret castro vel capiti territorii.

* Jurisdictione non præsumitur esse feudalis nec de pertinentiis castri. In jurisdictione feudi nemo (præter Regem) suam intentionem fundatam habet nisi probet.

* Castro concessio videtur cedere territorium & jurisdictione, ut & molendina & pertinentiis omnes annexæ castro tempore concessionis.

* Castro concesso transferatur etiam merum & mixtum imperium adhaerens castro, maxime si castri concessio fiat à principe.

Jurisdictionis verbo intelligitur simplex jurisdictio, non merum aut mixtum imperium.

Jurisdictione omnimoda & plena concessa intelligitur quod merum & mixtum concessum.

* Imperio omni & potestate concessa superioritas & appellatio non censentur concessa, & ideo jus superioritatis remanet penes concedentem.

* Jurisdictiones omnes fluunt à principe tanquam à mari & in eum, eodem modo refluunt.

castro rubri montis, cum concord. per eos allegata.

48 Declaro primo, ut * necdum transferatur simplex jurisdictio, sed etiam merum & mixtum imperium: & maxime si concessio fiat à principe, ut not. per Bart. in d. §. cum urbem. Et doctores in l. fin. ff. de constit. princip. in l. si quando 1. C. de bon. vacan. lib. 10. quod intellige, ut dixi, quando merum & mixtum imperium adherent castro vel rei concessæ, aliàs nulla transferatur jurisdictio, etiam si conceder & alias habeat ibi omnem jurisdictionem, nisi expressè dicatur, quo casu si fiat mentio * jurisdictionis simpliciter intelligitur de simplici jurisdictione tantum, non autem de merito, nec de mixto imperio: ut rectè sentit Baldus in cap. quanto col. 2. extra de judic. Panorm. in cap. quod sedem de Offic. ordin. quamvis pract. Pap. in lib. allion. confesso. pro servis. in gloss. plenam & omnimodam versicul. per hoc autem, tenuerit contrarium, & etiam Philipp. Decius in cap. licet causam. col. 1. de probat. Andr. Alciar. in dicto capite quod sedem num. 41. sed malè) quoniam in generali mandato & multo fortius, in nova & perpetua concessione in proprietatem non venit imperium merum vel mixtum, nisi expressim & specialiter dicatur. textus in l. 1. in princ. ff. de Offic. ejus cui mandata est jurisdict. etiam si concessio fieret à supremo principe Francorum Rege, ut in terminis decidit Speculat. in tit. de jurisdict. omnium judicum §. 2. num. 16. versic. verumtamen. & ibi Joann. Andr. in addit. Jason in l. imperium. collat. §. num. 14. ff. de jurisdict. omnium judicum, quorum dicta debent intelligi & limitari ex conditione & qualitate rei concessæ, ut dixi, vel ex verbis concessionis, ut * si diceretur cum omnimoda jurisdictione vel cum plenissima jurisdictione, juxta glossam & doctores in clem. 1. versic. omnimodam de for. compet. ut tenet Bald. in l. placet collat. penult. C. de pedan. judic. Panorm. in cap. conquestus. collat. 2. extra de judicis. Jacob. de S. Georg. in investit. feud. in verbo cum mero mixto imperio col. 3. versicul. sed quid si habens. Et quod dixi in concessione jurisdictionis venire tantum simplicem, maxime procedit quando non ratione loci, nec in proprietatem donatur jurisdictione, sed quando solum committitur seu mandatur in exercitium & administrationem, ut in concessione officii tenet Felin in cap. quod sedem. col. fin. de Offic. ordin. vers. cogitabant. ubi primus casus Felin. debet restringi secundum prædicta cum concord. quas Felin. Decius & alii præallegati adducunt, quia nolo in illis minutatim congerendis occupari.

49. Declaro secundo, ut si concessio, vel nova infeudatio castri, seu alicujus ducatus, aut comitatus, fiat à supremo rege nostro, cum * translatione omnis imperii, & potestatis, etiam si expresse dicat se donare & cedere omne jus quod in eo habet: nihilominus jus superioritatis, & supremæ potestatis imperii & jurisdictionis remaneat penes concedentem: ad quem poterit appellari à sententiis latis per donatarium vel suos judices. Et de causis appellationum poterit concedens libere cognoscere ut dominus supremus, vel is cui commiserit. Ita decidit Joann. Andr. in addit. Speculat. de jurisdict. omnium judicum in addit. incip. vidisti dux. collat. fin. Angel. in l. prima §. qui mandatum. ff. de Officio ejus cui manda. est jurisdict. fac. quæ dicam infra §. sequ. glossa 4. numer. 18. quia * à supremo principe (in quo sunt omnes thesauri dignitatum reconditi, Baldus in cap. 1. in princ. quis dicat. dux.) velut à mari fluunt omnes jurisdictiones, & ad eum refluunt sicut flumina, inquit Azo. in summ. de jurisdict. omnium judic. Baldus in §. ad hoc. de Allod. collat. 3. versicul. ex præmissis in usibus feudorum Angel. in l. 1. in princ. ff. de Officio ejus cui manda. est jurisdict. & rub. ff. de jurisdict. omn. judic. Carol. in consil. 22. n. 7. lib. 1. non quod sint manuales seu revocabiles ad nutum, (ut adulatores aulici & forenses quæstuarii blaterant) sed quod ut membra dependent a capite quod non potest sine illis subsistere, nec membra supprimere,

re, nec * potest summus princeps in totum alienare, & abdicare, seu ut dicunt, expropriationem facere, territorii, dignitatis vel jurisdictionis, licet commoda, & utile dominium concedere possit: salva superioritate, recognitione & fide. ut notat. ait Baldus in proam. feud. collat. 8. versicul. expedita & in proam. C. col. 3. ibi, tertio per modum expropriationis, alias esset homicida suæ dignitatis, ut inquit idem Baldus in cap. licet causam collat. tertia extra de proba.

50 Adverte tamen quod quantumcunque concessum sit merum & mixtum imperium, cum omnimoda jurisdictione, etiam in proprietatem & ratione territorii * intelligitur in prima instantia, non autem de causis appellationum in secunda instantia, ita quod is cui facta est concessio non poterit deputare unum judicem pro prima instantia, & alium pro secunda; nec aliter per se vel alium cognoscere de causis appellationum à sententiis suorum judicum, quia istud jus cognoscendi de causis appellationum (quod Gallici, resortum vocant) ut patet per Joan. Fabrum in situ. de Attalia tuto. in princ. col. 4. & declarat Guid. Pap. in deci. Delphin. §. 18. non censetur in dubio concessum, sed reservatum. Ita tenet Ang. in dicto §. qui mandatum, Jacob. de S. Georg. in investit. feud. verbo cum mero mixto imperio. col. 2. vers. sed an ille, & sub vers. & dicam vasalli pro dict. reb. feud. col. 13. vers. unum semper noveris, & hoc nisi expressim concedatur, vel sit de natura & conditione rei concessæ, ut quando conceditur castrum in castellaniam, vel cum jure castellaniam, quod secundum communem usum & consuetudinem hujus regni, importat plenam jurisdictionem in prima instantia, & unum resortum tantum, id est jus primarum appellationum à sententiis primæ instantiæ:

51. Si ita quod * Castellani hujus regni solent habere unum judicem pro primo tribunali, quem præpositum vocant, qui omnem jurisdictionem exercet in prima instantia: & alium judicem pro secundo tribunali, quem Ballivum vocant, qui cognoscit in secunda instantia de causis appellationum à sententiis primi judicis domini castri & Castellani, quamvis è re publica esset, quod unicum tantum jurisdictionis gradum, eumque probè administratum haberent, ut not. infra §. 2. gloss. 3. Nec obstat quod Franciscus Curtius in 7. & ultim. par. feud. quest. 12. videatur tenere contra dictam opinionem Ang. per de Acores Bart. in l. 1. ad fin. ff. quis & à quo appell. Panorm. in cap. relatum ad fin. extra de Officio delegat. dicentium quod à sententia vicarii non generalis vel foranei appellatur ad eum qui commisit, & non ad superiorem committentis: quia loquuntur in meris terminis juris communis disponentis, quod à sententia delegati appellatur ad immediatum delegantem: non autem decidunt quod inferior

§. 2. habens jurisdictionem limitatam, non potest delegare semel vel pluries, ut cognoscat de una vel pluribus causis appellationis, fruendo superiori jure suo, quia hoc esset in fraudem appellationis ad superiorem devolvendæ, & non valeret etiam si fieret per viam statuti ab habente potestatem statuendi. per textum & notata in cap. venientes de jurejurando sive directo, sive per indirectum, ut notat Ludov. Rom. in consil. 2. visis. collat. 2. & sic vera est opinio Ang. & quotidie notorie practicitur. Quinetiam in meris terminis pontificii juris, Si Episcopus certam causam speciali vicario, & non generali delegaret, ad hoc ut ad se, & non ad superiorem appelleretur, non proderit sibi hujusmodi fraus, & cautela: sed poterit ad superiorem omisso delegante appellari. Et potest superior censura Ecclesiastica coercere committentes tales fraudes, etiam per viam constitutionis, & canonis generalis latæ sententiæ, ut expressim tenet Speculat. in tit. de appellatione §. nunc tractemus. verbo sed secundum præmissa. num. 6. referunt & sequunt. Joann. Imo. Joann. Andr. Lap. Gemi. Philip. Franc. in cap. Romana in princ. de appellatione. in 6. & late Firmia. in tract. de Episcopis lib. 4. part.

* Imperium omnimodum alienans princeps, est homicida suæ dignitatis.

* Jurisdictione concessa etiam in proprietatem, unicus tantum gradus jurisdictionis intelligitur concessus, hoc est primæ instantiæ, ac non appellationum, nisi aliud natura rei concessæ suadeat.

* Castellani hujus regni duos habent gradus jurisdictionis

* Jurisdictionis habens certos gradus, non potest eos multiplicare delegando vel subdelegando.

part. quest. 26. Et generaliter & absolute quod hoc non possit fieri, etiam de jure civili, tenet & probat singulariter Joann. Faber *inst. de vulg. substit. in princ. ad fin.*

* Regalia non transeunt etiam sub universali clausula.

53 Declaro tertio ut in concessione castri, vel ducatus, aut comitatus, facta per supremum principem cum omni imperio, etiam cum hac clausula, *omni jure* quod habet nullo reservato, non veniant nec transeant regalia, & alia reservata regie majestati in signum supremæ potestatis: sed solum ea quæ possunt convenire illi, cui fit concessio, seu cuilibet inferiori, & domino particulari castri. Nam duplex jus habet Rex in castro, vel re concessa, unum tanquam dominus specialis & utilis ipsius castri, quod forte emerit, & illud censetur transferre: aliud tanquam Rex, quia habet dominium directum & jus regium universaliter in toto regno, & de isto jure regio nihil transfertur, ita punctualiter decidit Alberic. in l. 1. in fin. ff. de officio ejus cui manda. est jurisdict. & in l. fin. in fin. C. de jurisdict. omnium judic. Luc. Penn. in l. 1. col. 7. vers. vel dicas plenius, de privileg. schola. & l. 1. col. 2. verbo sed pone rex. de veterans lib. 12. C. Laurent. Calca. in consil. 102. Ratio est duplex, prima, quia hujusmodi regalia sunt de jure coronæ, & illi annexa, & inseparabilia: nec sunt in commercio. l. apud Iulianum §. confisat ff. de legat. 1. l. fin. ff. ut in possess. legat.

* Regalia non sunt alienabilia per principem.

54 Ita quod non sunt alienabilia etiã per ipsi principem ex certa scientia vel motu proprio, ut decidit Andr. Ifern. in cap. 1. §. similiter potest col. 2. verbo in his functionibus de capitans. qui curiam vendidit & latius Luc. Penn. in l. 2. C. de jure recipiend. ad fin. lib. 1. l. contra publicam col. 5. de reari milis. lib. 12. & copiosissime in l. quæcumque 2. per tot. col. 4. de omni agro deser. libro 11. Joan. Plat. in l. pradiis C. de divers. pradiis urban. libro 11. Omphalius lib. 1. distinct. princ. & de facto alienata debent sine ullius assertionis obstaculo, ad jus pristinum revocari, ita ut nulli penitus audiantur, qui aut rescripto, aut annotatione dominium, vel emphyteusim, vel conductionem, quolibet genere largitatis se meruissent auferentur. per textum in l. omnes fundi de fund. patrimon. lib. 11. & ibi Luc. per argumentum à fortiori, quia si revocatur alienatio patrimonialium, multo magis fiscalium, quæ sunt in dominio coronæ, fit quod manubria nupta conquerente alia sibi detrahi l. 2. C. de apparito. Proconsul. & legat. lib. 12. Fortius probat Luc. in l. 2. in verbo quispian de fundum limiro. eod. libro, quod nec à privatis possideri, nec præscribi possunt.

* In regalibus specialibus concessio requiritur.

55 Secunda ratio, quia etiam si aliquo modo possent concedi, tamen non veniunt sub quibuscunque verbis generalibus, sed demum si specialiter & expresse concedantur, ut notant omnes doctores in cap. unico que sint regal. per illum textum in versiculo nisi que specialiter, qui tamen textus non hoc, sed aliud intendit, sed satis clarè probatur per cap. quod translationem de officio delegat. & que gloss. & doctores notant ibi, & in l. in princip. ff. de officio ejus cui mandata est jurisdict. ubi vide, ne immeret in concordantiis non necessariis ad resolutionem. Itaque in prædicta concessione cum omni imperio & plenissimo jure, sive concedatur in proprietatem, ut in themate, sive in officium & administrationem, ut dignitas proconsulatus, velut hi quos nostrates vocant locum tenentes regios & gubernatores provinciarum, non venit potestas legitimandi, aut restituendi famæ, & cætera reservata, ut criminis, & damnationis capitalis gratiam facere secundum Baldum in d. l. placet. 1. col. fin. verbo secundo quæro. Cod. de pedan. judic. & causum constitus. regis Ludovic. 12. anno 1499. artic. 70. hec potestas creandi notarios publicos: ut notant Innoc. & alii in cap. cum P. rabellio de fide instrum. & consil. regis Philippi Pulchri, anno 1130. artic. 20. & Baldus enumerat 16. reservata in l. imperium, collat. 2. ff. de jurisdict. omnium judic. Et prædicta procedunt quantumcunque verba sint

prægnantia, etiam si sit facta mentio quorundam regalium, & subiecta clausula generalis, quicquid dicant Andr. de Ifern. in rubr. que sint regalia, collat. 2. in versic. feud. & Paulus consilio 63. quod dicti reditus lib. 1. quos refert & sequitur Andreas Alciat. in capite quod sedem, numero 43. extra de Officio ordin. & malè semper etiam excepti censentur casus quos Regios vocant, Regiis iudicibus reservatos, puta falsæ monete vel violentiæ cum armis. Nunquam enim horum cognitio transit, nisi filiis Regum fieret concessio, & hinc est quod in ducatus & comitatibus, quin etiam in appanagium, ut vocant, dentur & deputentur iudices Regii qui de his casibus reservatis cognoscunt.

56 Ideo puto Baldum malè consuluisse in consilio incip. Casus est talis: in ordin. 64. vol. 1. secundum veterem impressionem, & in ordin. 201. vol. 2. secundum novam, ubi consuluit pro Episcopo & Comite Belvacensi Pari Franciæ, quod per tempus immemorabile potuit in suo territorio præscribere potestatem, creandi notarios publicos, contra Regem privativè ad ipsum Regem: & malè, quum hæc jura regia non sint præscriptibilia per inferiorem, nec etiam transibit potestas condendi leges, vel statuta, ut tenet Angelus in dicta l. imperium col. 2. versicul. ex prædictis etiam, quamvis Jacob. de S. Georg. in investit. feud. in vers. cum mixto imperio, col. 2. vers. an nobilis contrarium teneat: quia condere leges est ita arduum, quod etiam quibusdam speciatim regalibus concessis, sub generali clausula, non veniret: licet contrarium asserat Andr. Ifern. in rub. que sint regalia, in col. 2. versicul. concedendo generaliter, & magis est erroneum quod idem Ifern. ibidem, dixit constituere magistratus, non esse minus quam condere leges: & ad hunc errorem videtur impigisse Lucas Penn. in dicta l. 1. col. 7. de privileg. schola. dum inter potestatem leges condendi, notarios creandi, monetam cudendi, & cætera regalia, enumerat magistratum constitutionem.

57 Verum magistratum constituere, non est in se de regalibus: sed est effectus domini jurisdictionis vel imperii, & sic est multo minus quam ius habere jurisdictionem vel imperium. Et eo ipso quod jurisdictione in aliquem suo nomine transfertur, statim in necessariam consequentiam, venit potestas constituendi magistratus idoneos, ad illius administrationem & exercitium. Nec obstat quod in dicto §. ad hoc, inter regalia enumeratur potestas constituendorum magistratum ad justitiam expediendam, quia ille textus loquitur de magistratibus regis vel imperialibus, ad regiam vel imperatoriam jurisdictionem exercendam, non autem de aliis: singuli enim magistratus, nomine & vice domini jurisdictionis committuntur nec possent committi ab usufructuario nisi prout distinctimus, infra §. 108. hæc enim de se spectant ad proprietarium: Nec magistratus habent aliquod jus aut dominium in jurisdictione, cujus omne jus, dominium & possessio, residet penes principem, vel alium dominum: sed habent exercitium & administrationem tantum. Et vera est maximè in hoc regno opinio illa Lotharii, quam scite & eleganter refert & sequitur Andreas Alciat. lib. Parado. 2. cap. 6. contra Azon.

58 Et hinc est ratio, quod magistratus (ut hodie usitur, olim si quidem aliter observatum fuit, ex tolerantia Regum, ut patet in constitut. Caroli septimi, artic. 105. & Caroli octavi artic. 73.) non possunt sibi constituere vicarios, vel locum tenentes, sed hoc spectat ad dominum: quoniam usufructuarius alium usufructuarium nequit constituere, ut inquit Alciat. & ultra eum, quod etiam ipsi iudices ordinarii non sunt domini jurisdictionis, sed simplices administrantes tenet Baldus in cap. cum vicissimum in fine col. 1. versic. quæro, que etas, de Offic. de legat.

59 Et hinc est ratio quod in hoc regno, non possunt pro titulo suorum officiorum experiri interdicto nisi possideris adversus prætendentem idem officium:

rege, quod in appanagium ut vocant, dantur, deputentur iudices Regii. * Contra Baldum.

* Magistratus constitutio in genere suo non est de regalibus.

* Usufructuarius non potest committere & constituere magistratum.

* Magistratus videtur usum & exercitium jurisdictionis habere nomine domini.

* Interdictio nisi possideris cur non utantur Magistratus pro suis officiis tuendis.

quamvis ferè in effectu simili utantur formula, coram certis iudicibus, quos Magistros Requestrarum hospitiū vocant, qui cognoscunt non de creatione officiorum regionum, sed inter plures de officio regio litigantes, & eadem instantia tam quasi possessorum quam petitorum decidunt: quidam enim arbitrantur esse rationem, quia domini concedentes officia, solent apponere hanc clausulam, *quandis nobis placebit*: quod non infert, quia habens precario vel ad nutum potest uti interdicto *ni possideris* adversus omnes præter dominum. textus in *l. qui precario ff. de precario*. Vera igitur ratio est, ut dixi, quod habens hujusmodi officium, nullum habet jus in iurisdictione, nullam possessionem, sed nudum exercitium & administrationem nomine domini: ut in simili de officio iudicis delegati, & procuratoris dicit Baldus in *l. 2. col. 1. versic. advertite quia nunquam juvenes. C. de sentent. & interlocut. omnium iudicum*. Amplio etiam in officariis dominorum locorum, quos subalternos vocant. Amplio 2. etiam in dependentibus ab officio ut si de priori possessione litigent, ut dixi *infra tit. 3.* Amplio etiam si promoti sint causa remunerationis vel alias, ut non possint ad libitum revocari.

Limite in officiis hæreditariis, quia cum ad successores transeunt jure patrimoniali, pro fundis vel prædiis habentur.

60 Ut redeam ad conclusionem hujus tertie declarationis, hanc limitant Ludov. Rom. in *consil. 271. vis tota* & Paulus in *consilio 6. quod dicti redimus satis, vol. 1.* quando in concessione essent specificata quedam regalia, deinde subiecta clausula generalis, quia tunc veniunt reliqua regalia æqualia vel minora, sed non majora expressim per textus in *cap. sedes Apostolica, de rescript. cap. qui ad agendum, de procurat. in 6. elem. non potest eod. l. fin. §. cui aulcia. ff. & de oleo visri. legat.* quamvis aliter etiam citra aliquorum specificationem nisi sit consulere Jason per aovm fundamenta colorata in *consilio 45. in secundo dubio, volum. 1.* & adhuc ista limitatio est intelligenda in concessione temporali, quæ non inducit alienationem, alias frustra laboraretur, quia præfatus non possunt alienari, nisi in filios masculos Regum, per modum & formam appanagii, ut est lex, & modus utendi & loquendi *vis Barilina, Francie, & latè deduxi in quodam meo consilio, Anno 1530. super quibusdam pertinentiis comitatus Claramontensis, Ludovicæ à Sabaudia matris Regis Francisci primi.*

61 Ex prædictis etiam patet decisio alterius questionis, * an miles recognoscens castrum in feudum, videatur hoc ipso recognoscere iurisdictionem & territorium? quam questionem format Oldrad. in *consilio 121. ad primam, in princip.* ubi utrimque arguit, & tandem concludit quod non simpliciter nulla facta distinctione casuum, cum sequitur Albericus in *l. fin. col. ultimo. C. de iurisdic. omnium iudicum & in l. imperium, col. 15. ff. eodem.* Certè primò esset recurrendum ad tenorem primæ concessionis & investituræ: secundò ad dinumeramenta, quod si de nullo appareat, nisi de hac sola recognitione, de cujus errore, aut invaliditate non sit controversum, nec an sit tanquam de novo an tanquam de veteri feudo facta, an tanquam de re sua, an tanquam de aliena, sed solum de ejus effectu, debet tertio, & ultimo attendi, an territorium & iurisdic. sint de pertinentiis castri, & eodem jure & titulo teneantur simul, tanquam unares, & tunc censetur tota recognita, cum territorio, iurisdictione, & appendentiis: alioquin solum castrum muris clausum censetur recognitum, & ita decidit Baldus in *capite primo, in princip. col. 5. de capit. qui curiam vendidit*. Ex quo consequitur simpliciter loquendo, & in dubio, si non appareat de titulis nec de pertinentiis castri, veram esse opinionem Oldradi, quamvis eam reprehendat Petrus Anchar. in *reper. cap. accessor. col. 30. in 3. quest. princip.* ubi tamen inclinatur in

dictam opinionem Baldi & opinionem Oldradi & Alberici, sequitur Jacobus de sancto Georg. in *investit. feudor. in versicul. de castro rubei montis collat. 1. versicul. sed quid si recognoscas, & latè in verbo dicti que vasalli promiserunt recognoscere dictum feudum, in col. 1. & 2. limitans, nisi recognoscens apponeret aliquod verbum ampliativum, puta pleno statu vel cum omni jure per l. si quando 1. Cod. de bon. vocant. lib. 10. quod nihil est, nec prodest, nisi probetur iurisdictionem & territorium esse de jure & pertinentiis castri. Facit quod vult Andr. Isern. in dicto *cap. 1. in princ. de capit. qui curiam vendidit*, quod * si Baro vendit baroniam, quicquid pertinet ad eam videtur vendere: & si quis vendit feudum, omnia ad feudum pertinentia vendit.*

62 Et hæc de * iurisdictione dicta sunt prout consideratur esse in patrimonio & dominio nostro: & isto respectu potest infeudari, & subfeudari, & cadere sub dominio directo vel utili, ut notat Baldus in *cap. uno delegatorum col. fin. versic. Item non est inconveniens de officio delegat.* & isto respectu dicuntur potius quoddam hæreditarium, seu annexum & dependens à patrimonio, quam dignitas publica, per se, ideo hujusmodi dignitas, & iurisdic. non amittitur per eum, qui non amittit patrimonium, quantumcumque efficiatur ipso jure infamis, ut tenet Baldus in *l. 1. col. 1. versicul. pone ergo, & ibi Alexand. in addit. Cod. de secund. nup. fac. nos. in c. dilect. de arbit. & per Decium, in l. 2. numero 3. ff. de regul. jur. & isto respectu procedit quod Joann. Faber. *instit. de action. in §. item Serviana. col. 12. versicul. quid de iurisdictione dicit se* non videre cur iurisdictiones non possint pignori sicut nomina,*

63 Similiter etiam quod Albericus suus * contemporaneus in *l. 1. §. fin. ff. de Offic. ejus cui mandata est iurisdic. & in l. fin. Cod. de iurisdic. omnium iudicum*, dixit hodie maximè in regno Francie, iurisdictionem esse in bonis cujuslibet, & quod venditur, dividitur & aliter sicut quilibet res corporalis & patrimonialis disponitur. Quod autem dixi Alberic fuisse contemporaneum Joann. Fabri, constat, quoniam ille dominus Joannes Faber, Faber inquam, dictus non ab opere ferrario, ut ipsemet testatur in *§. ex diversa, instit. de rer. divisione* sed propter ingenuarum artium *philosophia, Angolismensis dicecesis, Burdegalensis provincie, ut idem ait in proem. instit. in verbo Flavins.* (post * Petr. à Bella. restit. Jacob. Raven. Guill. Cunium doctissimos utriusque juris professores Gallie Belgicæ) subtilissimus & consummatissimus juris doctor, Gallus Aquitanus, quem nonnulli Cancellarium Francie fuisse autumant: floruit ante Bartol. & Baldum circa annum domini 1340. tempore Philippi sexti Valesii Francorum Regis, & Ludovici quarti Bavari, imperatoris, ut patet ex scriptis suis super *proem. instit. in verbo imperatoriam. collat. 2.* ubi tum cum scriberet, regnare dixit præfatum Philippum comitem Valesii filium, qui Flamingos devicit apud Castellum: ibi etiam meminit Joannem natione Caturcensem fuisse Papam scilicet Joann. 22. & Benedictum scilicet 12. post eum, quo tempore florebat insignis ille Alberic. Rosatus, juris utriusque necnon & Theologie pro sui temporis captu, doctissimus, apud Patmam Advocatus, & causarum Patronus celeberrimus: qui etiam scribendo pervenit usque ad tempora Bartoli Picensi sub Carolo quarto Imperatore, ut patet in suo tract. *statu. part. 1. q. 53. in princip. & in fin. lectura sua super. Codic.* quem pro ultimo operum suorum in favorem & gratiam Advocatorum complevit in festo Joann. Baptistæ anno domini 1364. ut ipsemet testatur in fine Cod. Adde quod tempore Joan. Fabri, legebat & scribebat in alma hujus urbis Academia, optimus ille Brito * Henricus Bohic Leonensis dicecesis, in Britannia minore, decretorum ordinarius: quem Felin. in *cap. cum quidem, in princip. de iurejurand.* celeberrimum & antiquum canonistam Gallum honoris gratia nuncupat:

* Hereditaria officia ad successores transeunt & pro fundis, & patrimonii censentur.
* Regalia quæ & quando veniant & transferantur.

* Castrum ab alio recognoscens, videtur recognoscere hoc ipso iurisdictionem & territorium.

* Pertinentia Baronie & feudi cedunt Baronie & feudi emptori.

* Iurisdic. quem admodum sit patrimonialis: & in dominio nostro.

* Iurisdictiones possunt, in Gallia pignori vendi, dividi.

* Joannes Faber & Albr. Rosatus, contemporanei.

* Petr. Peritius, Jacobus Ravenas, Guillelmus Cunius doct. Galli.

* Henricus Bohic.

cupat, patet ex scriptis dom. Henrici in cap. ad audientiam. in fine 1. col. & in cap. in presentia. col. 2. de sponsalib. & maritim. & sine operis sui quod complevit anno domini 1349. Utque è lemnia in viam redeamus eodem respectu quo diximus accipitur, quod post prefatos Fabrum & Albericum inquit Baldus in cap. 1. col. 1. de feudo march. duc. & comi. hodie usurpatum in multis locis quodd dignitates & jurisdictiones venduntur tanquam hæreditarium pecus & ovile, & in capite primo, §. ex eadem lege col. 1. de lege Corrad. quod rusticus potest emere dignitates, & jurisdictiones quæ sunt proprium patrimonium venditoris, & quodd quotidie videmus castra & villas emi & vendi: cum mero & mixto imperio, & omninoda jurisdictione, quæ consuetudo vincit legem.

in loco præallegato: & latius in prima secunda quest. 105. artic. 1. in fin. & admirabilis ille Theologus, universalis scientiæ Oceanus * Alphonsus Toftatus Abulensis Episcopus, in d. cap. 8. circa princip. Et novissimè magnus Erasmus instituit. principis Christiani, & sic verbum jus ibi stat pro injuria & violentia secundum prefatos & Joann. Ger. in d. tract. contra adulat. consid. 8.

* Alphonsus Toftatus.

65. Veræ autem leges, & jura Regis seriose traduntur in Deuter. cap. 17. ubi tria sunt præcepta negativa, & unum affirmativum. Primum ibi, Non multiplicabit sibi equos, & consequenter nec multos aulicos graves populo, Secundum ibi, Non habebit uxores plurimas: ergo multo minus scorta, ut curia ejus, nec facultatibus, nec minoribus & pudicitie subditorum insidietur. Tertium ibi, Neque argenti & auri immensa pondera, nempe ut opes populi foveat, magis quam sui fisci, quem Trajanus princeps ethnicus lieni scitè comparabat. Quartum ibi, describat sibi Deuteronomium legis hujus, id est ipsius Dei, & non inventiones hominum, ut puram legem Dei servet & servari faciat in toto regno, nec in dexteram nec in sinistram declinando. Quodd etiam ex nostris pulchrè & doctè declarat. Bart. in tractatu de regi. civitat. col. 2. num. 4. & 5. idem vult Andr. Ifern. in cap. 1. de capit. qui curiam vendidit §. fin. in usufructu. & in proem. constitut. Neapol. in 3. part. num. 10. & 11. non tamen negatur quin ea quæ exprimuntur in dicto cap. 8. primi Regum legitime competant vero Regi, * quando commune bonum, & reipublicæ necessitas, hoc exposceret; tunc enim ad hunc duntaxat finem, omnia sunt Regis, ut per Sanctum Thom. Gerl. & Andr. Ifern. in locis allegatis, & latius diximus. supra in proem. in gloss. 1.

Regis jura vera & propria quæ sunt.

66. Pro complemento hujus glossæ & materiæ vidimus supra de augmento extrinseco, quod est separabile à feudo, & potest per se subsistere, & diximus quod nullo modo accrescit nec cedit feudo, nec cohæret prædio clientelario in quantum tali.

* Regis omnia esse, quo sensu intelligendum sit.

67. Queritur nunc quid juris de augmento intrinseco * inseparabili, & per se non subsistenti, quod Baldus l. 1. quest. 8. ff. de rerum divis. vocat emissivum contractam, quæ potest esse tam corporalis quam incorporalis. Puta si vasallus acquisivit servitutem prædio clientelario, vel in eo amplum & utile struxit ædificium: quum enim ista non possint per se subsistere, videntur haud dubiè feudo accrescere, & est casus in dicto §. è contrario de investit. de re alien. fac. Quantum ad servitutem scilicet * realem, sive prædialem, probatur: quia sine prædio constitui aut subsistere nequit, textus in l. 1. ff. communia prædior. in lit. de servitutibus §. ideo autem. & prædio accedens. l. servitutes. 3. in princip. ff. de servitut. & est jus in fundo: non in fundo serviente, cui tantum passivè & detractivè adhæret: sed in fundo dominante, cui activè adhæret velut jus positivum, & formatum, ut declarat Bartol. l. Movius. §. fundo. in fin. ff. de legat. 2. & est textus in l. arbor. §. fin. versicul. nam aut ipsius fundi est. juncta glossa in verbo à fundo. ff. communia prædior. & ipsi prædio non servienti, sed dominantum debetur, textus in l. unus ex sociis, in fin. princ. ff. de servitut. rustic. præd. l. 2. §. 1. in fin. ff. si servit. vendicetur & sententia dicitur prædio dari. l. qui in aliena. §. final. ff. de acquir. vel omitt. hered. patet etiam per definitionem servitutis apud Bart. & scribentes in l. 1. ff. de servitut. Et non dicitur esse in * bonis nec extra bona. l. 1. ff. de usu & usufructu legat. scilicet principaliter & per se, quia per se subsistit: sed est qualitas fundi, illi accedens, l. quid aliud. ff. de verborum signific. notat Bartolus in dicta l. 1. in fin. de usufr. legat. dixi in tractatu dividui & dividui per l. 3. numero 83. ubi numero 120. novum & verum intellectum decidi ad d. l. 1. & ratione fundi, dicitur accessoriè esse in bonis domini fundi dominantis, ut notat glossa & doctores. in l. rem in bonis. ff. de

* Augmentum intrinsecum inseparabile feudo accrescit.

* Servitus prædialis in feudo cedit, vide infra num. 69.

* Servitutes principales & per se non sunt in bonis nec extra bona, accessoriè.

* Jurisdic-tio in nati-va sui puritate qua- lis sit.

* Principes debitores justitiæ.

Obligatio mutua inter superiores & subditos.

* Expositio text. 1. Reg. 8. cap. * Regi sub-esse liber-tas est.

64. Sed * prout jurisdic-tio consideratur per se in seipsa, in sui origine & effectu: non est in patrimonio, nec in commercio, nec potest vendi, nec tractari, sicut bona patrimonialia: à quibus in tantum distat quantum sacra à prophanis, publica à privatis; quum sit publici juris, textus. l. in 1. §. 1. in fine, ubi jus publicum in sacris sacerdotibus & magistratibus; & sic non potest propriè esse in alicujus bonis, l. 1. §. ha autem res. ff. de rerum divis. & nedum absurdissimum, sed & perniciosissimum est, eam esse venalem tanquam vile aliquod mancipium, ut per multa clarè ostendit sanctissimus & verissimus textus in anth. ut iudices sine quoquo suffragio, sive in nonnullis, ut præsid. absque ulla dation. pecunia ad offic. miss. col. 2. constit. 8. & * quicunque regno, vel alio principatu funguntur, eo ipso debitores sunt justitiæ: nec debent difficilem facere ejus affecutionem, ait Andreas Ifern. de prohib. feud. alien. per Lothar. cap. quoniam. collat. 2. & qua sint regal. in versicul. ad justitiam expediendam in princ. Matth. de Afflic. in decis. Neapol. 265. numero 79. nec debent privatæ utilitati negotiari, sed se gerere tanquam res publica. Baldus de feud. march. duc. & comi. col. 1. versic. unde imperator. 65. & inter dominum superiorem, & subditos, est mutua & correlativa obligatio, ut tradit Bart. in tract. de alluvio. super verb. acquiritur vers. 2. videndum & veridicus doctor Joan. Gerl. in remed. contra adulat. considerat. 7. in 4. part. operum. latè Gabr. Biel. in 4. sentent. dist. 15. quest. 5. At scipsum ita se gerunt, ut inter alia locum faciant veteri Græcorum proverbio, quod refert Dion, Rex indigens magnus calumniator, ut omitam plures valdè laborare, ut cognomina moveantur: quibus norantur per Prophetas; Esaiæ. 1. & per Christum, Luc. 13. vers. 32. & in Apocalypsi. Nec obstat quod habetur 1. Reg. 8. cap. ibi, hoc erit jus regis, & filios vestros tollet, filiasque vestras faciet sibi munerarias & fuscarias, & agros quoque vestros, &c. Sed & segetes vestras & vinearum reditus addecimabit, &c. quia secundum Thomas Aquinatem in l. 3. cap. 11. de regis princip. Propheta Samuel ibi * non descripsit leges regias, sed despoticas: quod patet, dum concludit, vosque eritis ei servi: quod est contrarium regali regimini: quia vivere * ubi unico & supremo rege est summa libertas: in anthent. de hered. & sale. in princip. ibi antiquam recipientes libertatem. coll. 1. Luc. Penn. in l. unica col. 2. & 3. Cod. de capit. civium censibus ex menda. lib. 11. Hinc eleganter ait Claudia. in 3. Nusquam libertas gratior ulla est quam sub rege Pio. Ad hoc Plin. Secundus in Panegyrico Trajani imperatoris, cui optimi cognomen à S. P. Q. R. inditum est char. 3. & tali regi servire regnare est, ut de Francisco primo initio sui principatus & Mediolanensis subacti dicebat Joann. Nevila. ita jus consil. 12. inter consilia Alberic Bruni. Sed sobrie & absque adulatione scripserat Seneca frenis Justitiæ regi, eique obtemperare summam esse libertatem. Ex Propert. Libertas nulla melior, majorve potestas quam servire Deo. Itaque Samuel in dicto cap. 8. loquutus est ad terrorem & demerita populi, ut declarant Theologi, ibi & sanctus Thomas Aquin. Tom. 1.

acquir. rer. domi. ex quo consequitur dominium directum servitutis, esse penes dominum directum fundi dominantis, scilicet feudi, cui est acquisita illa servitus, & dominium ejus utile esse penes vassallum: igitur necessario accrescit feudo, ut feudo.

* **Edificia** 68 Quantum autem ad * **edificium** & similem meliorationem exploratissimum est fundo, & solo cedere. l. 2. l. si quis sciens. C. de rei. vendic. cum vulg. & late dicemus infra §. 81. & statim necessario acquiritur domino directo quoad directum, & vassallo quoad utile dominium. Baldus in §. si quis de manso. col. 4. versic. pone quod vassallus facit clusum de contro. vers. investit. Albert. Brutus in tractatu de augment. col. 60. conclus. 20. Et sic concludendum videtur hujusmodi augmenta accrescere & cedere fundo feudali ut feudo: & quod illo aperto, ut in casu nostri §. & à domino prehenso includuntur servitutes à vassallo, vel suis predecessoribus acquisitæ, & cetera quæcumque melioramenta in eo facta, & quod illis fruetur dominus, nec quicquam restituet inita fide quum id culpa vel mora cessantis vassalli contingat.

* **Servitutes** redemptæ an cedant feudo. V. num. 69. infra.

Et multo fortius includuntur servitutes * **redemptæ**, quia est commodum libertatis acquisitæ feudo, cujus veterem servitutem redemit vassallus.

69 Sed his non obstantibus dicendum, quod in dubio & in effectu non cedunt feudo ut feudo. Sat est enim dominum directum uti feudo quale dedit illud, vel quale ab initio recognitum est & ei subiectum, nihil ad eum de augmentis postea sequentis præsertim sumptu & pecunia vassalli, & potest domino feudali dici, ut in simili ait textus in l. ex affe. ff. ad Trebellian. sufficit tibi jus tuum integrum servari, non autem meliorem tuam conditionem fieri, facit l. in agris. ff. de acquir. rerum domin. Investitura enim implicat

* **Limitatū** est jus feudi dominantis.

* **imitationem**, textus in cap. si quis de manso. & ibi Baldus de contro. investit. in usibus feudorum, ut & constitutio servitutis. Baldus l. nec modus. C. de servitut. & aqua. & in specie fac vassallum emisse, vel ei legatam esse servitutem viæ, per fundum vicinum ad flumen, vel in sylvam, aut viam publicam: An dominus feudi durante hac prehensione possit hac servitute uti? Videtur quod sic per prædicta. Tum quia servitus est acquisita ipsi prædio. l. qui in aliena. in fin. ff. de acq. vel omittit. hered. l. sed & loci. §. si aliter. ff. fin. regundor. & non personæ: nec curatur quis sit verus dominus feudi. Competit enim vel simplici fructuario, imo etiam simplici possessori fundi dominantis, per notata supra eodem gloss. 1. & ult. Quanto fortius domino directo, qui etiam hoc casu factus est verus possessor, ut supra gloss. 4. quest. 2. & longe plus juris habet quam usufructuarius? Contrarium dicendum est, quia dominus non est factus possessor simpliciter, sed limitatim respectu jurium & commodorum feudalium sibi per consuetudinem debitorum, tanquam dominus feudalis, sed non quoad reliqua omnia, in quibus vassallus remanet utilis dominus & possessor, ut diximus supra eodem gloss. 4. num. 27. & infra §. 8. num. 106.

70 Non ergo possidet feudum ut fundum, sed duntaxat ut feudum, & in qualitate feudia se moventis, & ad limites investituræ extra quos est extraneus. Et consequenter dominus vicini & servientis fundi, quoad quemvis extraneum liberæ ædes habet, l. loci corrupti competit. in fin. si servit. vendicet. eumque prohibere potest, nisi dominus feudi vel suus commissarius dicat se ea uti non jure feudali, nec ut dominus feudalis, sed ad utilitatem fundi ut fundi, & ad conservationem juris ipsius fundi, & quasi possessionis domini fundi, qui etiam consentiat vel saltem non dissentiat, quod sufficit, quia sua interest, suam quasi possessionem per quemcumque conservari: sed si velit, potest servitutem illam in totum vel usum ejus ad tempus remittere invito domino feudi, qui ex tunc nullo modo poterit uti, nec nomine proprio scilicet simplicis domini feudalis, quod nunquam potuit nec

nomine fundi seu domini utilis propter ejus dissentium. Nec obstat d. §. e contrario de investit. de re aliena. fact. in usibus feud. quia de localibus illis consuetudinibus Insulbricæ nihil ad nos, ut dictum est supra in rub. num. 2. Idem dico de jure patronatus ecclesiastici per vassallum acquisiti non de feudo sed aliunde nec ut feudi, sed ut fundi, ut dixi, infra §. 55. gloss. 10. num. 4. Idem si ratione ejusdem fundi (ut fundi) acquisivit jurisdictionem in habitantes ejusdem fundi: quia non est dubium si in habitantes extra fundum quod tenet à domino qui in eo non habet jurisdictionem, ut supra eadem gloss. num. 45. cum seq. Non est ergo dubium, quin pendente hac prehensione possit vassallus ea servitute ad commodum fundi sui uti, etiamsi maneat in fundo ut commissarius domini, vel suus colonus, quia non habet eam servitutem ut vassallus, sed ut ipse & in ea nullum jus habet à domino feudi, sed à se ipso & ab eo à quo acquisivit. Et pariter ipse & non dominus feudalis utetur eo jure patronatus, & dicta jurisdictione etiam intra & super idem fundum à domino prehensum.

71 Quod autem dixi dominum non posse uti, fallit primò, si vassallus acquisivit eam ut vassallus, vel si legata sit ei tanquam vassallo, etiam si partim contemplatione domini directi facta sit acquisitio, quia tunc feudo ut feudo; unde si vicinus promisit Titio vendere hujusmodi servitutem, deinde Titius infeudavit feudum, cedendo jus dictæ promissionis, vi cujus vassallus emit, acquireretur feudo ut feudo. Nec obstat quod Albericus post Oldrad. in l. Rustilia Polla ff. de contraben. empti. dicit de augmento facto cum impensa acipientis, quia loquitur in acquisitione ex nova causa, sed hic fit ex veteri inexistente infeudatione.

72 Fallit secundo, si vassallus redimat veterem feudi servitutem (hoc est ante originalem investituram impositam) aliàs non esset dubium, quia tunc dominus feudalis utetur ea libertate tempore hujus prehensionis, nihil refundendo vassallo qui moræ suæ imputare debet quod non facit justa domino, unde non videtur damnum sentire, quod culpa sua sentit, l. damnum. ff. de regul. jur. Non obstat quod Alberic. post Oldrad. in dicta l. Rustilia. vult de augmento facto cum impensa, & quod hic facta est ex nova causa & mera indultia redimentis. Quia multum refert inter acquisitionem novi juris in re aliena, quod in dubio non prodest domino feudali: & inter extinctionem servitutis & liberationem feudi, quæ necessario etiam directum ipsum dominium & jus domini feudalis liberat & eximit, nedum utile dominium vassalli. Non enim potest redimens hujusmodi servitutem recipere possessionem actionum expressam vel tacitam contra seipsum, vel contra dominum, nec contra quemvis alium etiam jus vel partem habentem in fundo serviente, quia hujusmodi servitus prædialis non potest cedi, nec in alium transferri, nisi cum fundo dominante, à quo est inseparabilis, l. ergo. in fin. l. & meo. l. cum essent. §. plurimum de servit. rustic. prædior. esset enim alia nova servitus, ut latè dixi in extricat. Labyrinthi dividi & individi, parte tertia, nu. 310. & nu. 318. Sed tantum possunt in totum extendi & non pro parte, lege pro parte, ut ibi dixi in novis intellectibus in extricat. 3. Labyrinthi. ff. de servitibus.

73 Secus si feudum ab antiquo ex tempore infeudationis deberet redditum aliis solvendum, quia vassallus potest ut ipse redimere, ut in dubio censetur facere, & cessionem jurium accipere; ideo etiam pendente hujusmodi prehensione dominus non faceret fructus suos, nisi cum onere hujusmodi redditus, ut ante redemptionem ejus facturus erat. Amplio etiam si dominus directus nullo modo erat alias obligatus nec personaliter, nec hypothecariè ad hujusmodi redditum, ut in reditu limitato ad fundum subiectum & ejus fructus, ut in d. & dixi infra §.

33. Et etiam propriè hujusmodi redditus facit partem

fundi infeudati. l. *fundi partem*. ff. de contrahenda emptione & venditione. l. *si sterilis*. §. *si tibi*. ff. de action. empti. dixi infra §. 33. *quasi*. 9. num. 90. & §. 33. in principio, & §. 76. num. 24.

74 Et hæc sit prima sublimitatio fallentia secunda, quam sublimito secundo, ut procedat in servitute itineris vel aquæ haustæ debita vicino tempore infeudationis quæ non est magni valoris: nec absorbet sextam partem utilitatis fundi servientis, vel circiter. argumento notat. per Bart. in l. *societatem*. §. *arbitrorum*. ff. pro socio. Secus si esset talis servitus quæ absorberet majorem fere partem utilitatis fundi servientis, quia tunc non esset æquum dominum feudalem frui omnibus fructibus non deducta magna illa diminutione quam faciebat servitus: quia tunc non solum censetur frui fructibus fundi à se infeudati, sed etiam pecunia ipsiusmet vassalli, qui quamvis sit in culpa non faciendo fidem vel deestando jura debita, tamen non debet inde patronus superlucrari, satis est quod faciat fructus suos rei, quatenus sua erat, & potest ei dici: sufficit tibi jus tuum integrum servari, non autem meliorem tuam conditionem fieri, l. *ex asse*. ff. ad Trebellianum. Et quod hoc esset iniquissimum, ait textus in l. *Marcellus*. §. *quod si suspecta*. eodem titulo: patet quia non solum frueretur re à se infeudata, sed etiam pretio per vassallū numerato, l. ff. de usufr. & quia qui pretio ff. de usufruct. l. *si usufructus legatus*: ad hoc quæ dicemus infra eadem gloss. *quasi*. §. n. 28. & infra. §. 32. *quemadmodum*.

75 Quantum autem ad ædificium de quo infra numero 84. dicendum quod cedit feudo ut feudo: quia sit in fundo spectante ad directum dominum respectu directi domini: & ad ædificantem respectu utilis. Et sic utrique domino respective cedit, ut & redemptio servitutis quæ non est cessibilis sed extinguibilis. Nec est simile de acquisitione servitutis in alienum fundum, quia illa potest acquiri soli domino utili non tangendo directum, id est nihil acquirendo nec imprimendo respectu directi domini. Idque tam passivè, quàm activè: patet, quia potest vassallus imponere servitute prædiale respectu juris sui, resoluta jure suo resolvendam, cap. 1. §. *versus*, *quemadmodum feudum amittit*. in *usibus feudorum*. Idem de quocunque domino utili respectu juris sui, ut dixi in *tractatu dividui & individui*. Et est textus in l. 1. in principio. *versic. Item in fundo veltigali ff. quibus modis usufruct. amittit*. & expressè textus in l. 1. in fine. ff. de superficie. & pariter potest acquirere respectu juris sui, tantum ad utilitatem fundi sui, & quatenus suum est & quatenus jus suum durabit, ut etiam potest facere pleno jure dominus timens rem subjectam restitutioni fideicommissi, quo non obitante interim pleno jure dominus est, ait textus in l. *generaliter*. ff. *qui, & à quibus manumiss. liberti*. in fine. l. 1. §. *servi appellatione ad Syllani*. l. *non idè minus*. ff. de re judicata, Alexand. *consil.* 162. num. 5. lib. 6. quum etiam propter hoc minori pretio vel leviori conditione acquirere poterit.

76 Sed quid si feudum in totum & perpetuo revertatur & consolidetur domino directo, * an debeat lucrari hujusmodi augmenta? breviter distinguendum videtur, an propter culpam vassalli, aut citra ejus culpam. Primo casu puta ob ingratitudinem quam feloniam vocant, & tunc augmenta incorporata vel inseparabilia nisi per sui peremptionem cedunt lucro domini, ut expressè tenet Bald. in cap. 2. §. *si vassallus hic fin. lex*. & ibi Jacob. Alvarot. in col. 2. *versic. quæro ab extra*. Bald. in l. *fin. in fin. C. communis de legatis*. Baldus Angel. Joann. Imol. Alexand. in l. *Senatus*. §. *Marcellus*. ff. de legat. 1. moventur per l. 2. *versic. nulla*. C. de jure emphyteutic. ubi emphyteuta cadens emphyteuli propter canonem non solum, aut aliam culpam, perdit omnia emponemata, & textus in *authent. qui rem. in fin. C. de sacrosanct. Eccles. & in authent. de alien. & emphyteut. §. si verò quis locator* collat. 9. nec hoc est iniquum, cum ex suo vitio hoc incommodo afficiatur, ut inquit text. in l. *nec iniquum*. ff. *si quis omis. causa est*.

facit lex, quod quis ex culpa. ff. de regul. jur. cap. *damnum de regul. jur. in 6. cum ibi not.* secus tamen esset in colono, qui etiam propter culpam ejectus, necessarias vel utiles impensas repetit. text. in *colonus in princ. ff. locati*.

77 Secundo casu quando citra culpam, puta propter defectum lineæ masculinæ, vel temporis lapsum, si ita limitatum erat feudum concessum, aut aliàs sine culpa vassalli feudum committitur & finitur, & tunc ne ea quidem etiam incorporata augmenta cedunt lucro domini: quia tenebitur vassallo vel hæredibus ejus pretium illius meliorationis solvere, vel pati illam auterri, ut expressè deciderit in dicto §. *si vassallus*. quod enim ille textus refert quosdam alios dicere, omnino ad dominum pertinere, eorum dictum non approbatur, sed velut ineptum rejicitur a g'oill. Andr. Iser. Bald. & cæteris omnibus ibi scribentibus, Raph. Cuma. Alex. in l. *domos de legatis* 1. Carol. Ruin. *consil.* 14. in 2. *dubio*. *consil.* 24. num. 10. lib. 1. & idem dicunt Baldus, Alvar. & alii ibi. in *emphyteuta*, argumento sumpto à feudo ad emphyteusim, & è converso.

78. Quod argumentum sit * validū, latè discutunt Jason in l. 1. *collat.* 10. & 11. C. de jure emphyteut. Nicol. Everaldus, vir doctissimus in *locis legal. loco*. 12. ubi concludunt argumentum ab emphyteusi ad feudum procedere, quando non subest ratio diversitatis, nec reperitur aliter expressè decitum in feudis, argumentum vero à feudo ad emphyteusim procedere, quando jus feudorū est fundatum in ratione naturali, & justa, & non reperitur aliter decitum à jure communi, nec subest diversitatis ratio, alioquin non posse argui. Sed nec hoc quidem sufficit, nisi adsit eadem ratio, ut dicam infra §. 13. *gloss.* 1. num. 49. dixit etiam Alex. in l. *divorsio*. §. *fundum*. *collat.* 2. ff. *sol. matrim.* & in *consil.* 106. *visio themate*. *coll. penul.* vol. 4. quod valet argumentum de feudo ad emphyteusim: quando dispositio feudalis non est contra regulas juris communis, & seq. Philip. Decius in cap. *cæteri*. *collat.* 6. de *judic.* adde quod Joan. Bapt. Caccialup. in *repetit. cap. 1. de feud. cogn. part. 5. rex.* 32. tradit pro regula, quod ubi capitulum vel textus loquens de feudo continet jus commune, extenditur ad emphyteusim, & hanc regulam infallibilem esse asserit Philip. Cornæus in *consil.* 67. dom. Joan. Bapt. *collat.* 2. *versic. 4. præmitto*. vol. 2. Sed certè in quantum concedunt argumentum ab emphyteusi ad feudum, est potius argumentum à dispositione juris communis, quæ habet locum in feudo in casu consuetudine feudali non comprehenso, ut inquit textus d. cap. *unic. de feud. cognit.* & ubi deficit simile consuetudinis vel alius argumentum emanans propriè ab ejus mente, & ratione: quia demum tertio loco recurritur ad legem scriptam, ut tenet Jacob Bell. Alvaro. in d. cap. *unic. collat.* 3. & ibi Caccialup. in *repetit. super gloss.* 2. ad *fin.* quamvis in hoc Jason in d. l. *collat.* 11. in quadam sua secunda illatione dicat contrarium, & malè faciunt quæ dixi supra in *proam. gloss.* 1.

* 79 Et sic de fe non valet argumentum de feudo ad emphyteusim vel contra, ut tenet Alexand. *consil.* 5. n. 5. m. 12. lib. 5. & dixi infra §. 56. n. 7. non autem est recurrendum ad jus canonicum, licet Alexand. *consil.* 5. n. 10. lib. 5. & Franc. Cur. in 2. *part. 2. partis feudor. quasi.* 2. n. 60. imperite nimis dixerit, ubicunque in materia feudali discrepant jus canonicum & civile in feudis, debere observari jus canonicum, & Curtius quidem allegat Bald. in cap. *imperiale*. §. *præterea si inter. col. 2. de probib. feud. alienas*. per Fede. & quosdam sequaces: ex quo sequeretur in defectum consuetudinis feudalis esse immediatè recurrendum ad jus canonicū, quod est falsum & contra text. dicti cap. *unic.* ubi cavetur immediatè recurrendum ad jus civile Romanum. Bald. autem & sequaces solum se fundant in juramento, quæ est frivola ratio: quia (nisi fortè in terris Papalibus) juramentum non debet actum subicere alii legi vel foro, ut dicemus infra §. 166. in quantum vero præfati doctores concedunt argumentum, à feudo ad emphyteusim, est magis argumentum à * ratione, & naturali

* An procedat argumentum à feudis, ad emphyteusim vel e contra.

* An augmenta in rinfeca consolidentur lucro domini. Resolutio hujus q. infra eodem num. seq.

* Indubiis feudatibus non est recurrendum ad jus canonicum.

* Argum. à ratione & naturali justitia.

justitia, lege vel consuetudine deficiente, quod est efficacius, ut diximus supra in proemio quam argumentum à feudo, vel jure feudorum, quorum consuetudines sunt locales, ut supra probatum est in rubr. & receptor, veriorque est opinio, quòd jura * feudorum sunt singularia, nec habent vim legis, nisi in materia feudali, nec possunt allegari decisive in alia materia, ut tenent Jacob. Bell. in *tit. episc. vel abb. Bald. Alvarot. & omnes in dicto cap. 1. de feud. cogni. Bart. in l. ut iurandi. §. si liberi in princ. & circa med. ff. de operis liberi. Salic. in dicta. l. 2. col. 4. Cod. de jure emphyteutico. Petr. Anchar. in l. 2. de jure patronat. Jas. in l. de quibus. collat. 7. n. 29. ff. de legi. Senatus cons. & longa consuetudin. quamvis super hoc nimium se involvat Franc. in 1. parte feud. quest. 3. & quicquid etiam dixerit Jason in *cons. 92. collat. 5. in fin. vol. 1.**

* Feudorū jura singularia sunt, nec habent locum nisi in materia feudali.

80 Obiter mentem subit unum, ad quod pauci advertunt incuria notitiz vocabulorum, citra quam tamen ne literati quidem nomine quisquam dignus est, nedum jurisperiti omnes scribentes in dicta l. 2. & in §. adeo. *instr. de locat. Lancelo. Decius in l. Senatus. §. Marcellus ff. de legat. Albertic. Brut. inter consilia feudalia. consil. 105. ista prohibitio. in fin. & ceteri quotquot legi ubique dicunt cum qui sua culpa cadit feudo: vel emphyteusi, perdere omnia melioramenta, * etiam ædificia, magnas meliorationes, acquisitas servitutes, & indistinctè quicquid reparavit, cõstruxit, aut alias utiliter in re impendit: tamè ubicunque textus codic. vel authent. de hoc loquuntur, ut in l. 2. C. de jure emphyt. in auth. de alien. & emphyt. §. si vero quis, collat. 9. non dicunt amitti quicquid impensum fuerit: sed solum ipsas meliorationes, sive quæ Græci dicunt *improvements*, quæ nihil aliud significant, quam rei steriles & incultæ redactionem ad culturam, ut satis apparet per textum juris in dicta l. 2. & in §. adeo *instr. de locat.* ex quo sequitur, quòd appellatione meliorationum sive emponematum veniunt illæ solum impensæ, quæ respiciunt debitam & consuetam culturam agri, vel structuram ædificii, secundum communem, & ordinariū modum, & usum regionis, quod etiam satis liquet ex etymo * hujus verbi Græci emphyteusis, quod Latine secundum Nebrissen significat insitionem, & plantationem, sive vinearum, sive arborum aut hujusmodi: derivatur enim ab hoc verbo Græco *impono*, id est infero vel planto. Ex quibus sequitur emphyteutam propter culpam, puta canonis non soluti ab emphyteusi lapsam, non continuo indistinctè amittere quæcunque in re impendit, sed solū ea quæ concernunt solitam & consuetam meliorationem prædii, & quæ ex natura concessionis expressè vel tacitè erat obligatus impendere, & hæc merito perdit.*

* Melioramenta & emponematam & quando amittat emphyteutarius.

* Emphyteusis etymologia.

* Emphyteuta culpa sua ejectus, non perdit impensas excedentes rationem emponematam.

81 Secus * de his quæ nudam & simplicem debitæ meliorationis formam excedunt, & quæ ex natura & lege contractus, non tenebatur facere, ut si emphyteuta novas mansiones, urbanas & rusticas magni sumptus, & valoris addiderit: vel stagnum & molendinum amplius redditus, inter anfractus, vel conflictus emphyteuticorum prædiorum gravi sumptu artificiosè construxerit: non est nec fuit unquam de mente juris rectè pendendo, quid significat emphyteusis, & quid sunt emponematam, quòd emphyteuta hæc ob defectum canonis amitteret, nec etiam esset rationabile maxime per ea quæ latè deduxi *infra eodem in 2. ampliatione*: itaque censeo illos textus juris & omnes similes ad hunc novum, sed verum & germanum sensum, exponendos, doctrinamque glossarum & doctorum omnium hæctenus nimis indistinctam ad hunc velut gnomonem regulandam esse, & modificandam: dicam circa hæc plura latius. *infra in rubrica seq.*

* Impensas graves non amittit emphyteutarius; & ideo eas servare potest finita emphyteuta.

* Natura abhorret

82 Ad id unde digressus sum rediens concludo, quod etiam * in emphyteusi ea finita tempore, aut aliàs, emphyteuta non perdit servitutes acquisitas, nec ædificiorum estructuras aut hujusmodi graves impensas, meliorationes, sed eas seu earum æstimationem potest retinere, quod probatur primo naturali * ratione, quæ neminem patitur cum jactura aliena fieri locupletiorum, l. nam hoc natura. ff. de condit.

inde. cum vulg. & bon. textum l. plani. §. sed benignius. ff. de petitione heredit. Secundo per dispositionem juris communis, quo cavetur cum qui bona fide in re aliena etiam scienter, (modo non adsit animus donandi,) vel in re sua, sed restitutioni subiecta, ædificavit: vel quid aliud ad perpetuam utilitatem fecit: posse sumptus hujusmodi utilium vel necessariorum impensarum repetere. §. certe illud instr. de rerum divi. l. qua ratione in princ. ff. de acquir. rerum dom. l. domos. ff. de legat. 1. l. si quis sciens. l. si in area. C. de rei vendicat. cum similibus & ita in emphyteuta tenent præfati doctores in dicta §. Marcellus. & §. si vasallus, & ultra eos idem vult Bald. in authen. excipitur. C. de bonis qua liber. in l. 2. ad fin. C. de rei vendic. l. in rem §. signum ad fin. ff. de rei vendicat. Paul. in authent. qui rem. C. de sacrosanct. eccles. & in consil. 237. primo videndum est ad fin. vol. 1. Rapha. Cu. latè in consil. 57. monasterium. col. 2. Guid. Pap. in deci. Delph. 169. & Decius cons. 439. Jason in d. l. 2. coll. 6. not. 7. C. ac jure emphyteu. Philip. Dec. consil. 518. Albertic Bru. in tract. de augment. conclus. 20. & hæc veritas quamvis Rapha. Fulgo. aliter consulat in consil. 9. Abbas.

quemque locupletari jactura aliena. Edificans scienter in solo alieno utitur perdat impensas.

Adverte tamen circa meliorationem * ædificiorum urbanorum, quòd non potest abradi, si inde sequatur deformitas civitatis: sed debet æstimatione extantis meliorationis reddi vasallo, emphyteutæ, aut simili, cui eo nomine retentio rei competit, ut notat Lancelot. deci. in d. §. Marcellus.

* Melioramenta ædificiorum quemadmodum sibi servare possit emphyteutarius. Intellectus §. emptor. in l. final. C. Communis de legat.

83 Non obstat §. * emptor, in fine in l. final. C. communis de legat. ubi dicitur emptorem qui fundum subiectum restitutioni vel fideicommissio scienter emit, & melioravit, illo evicto habere adversus venditorem actionem tantummodo ad restitutionem pretii, neque dupli stipulatione, neque melioratione locum habente, quia ille §. loquitur inter emptorem & venditorem tantum, & vult emptorem nullum recursum evictionis habere adversus venditorem etiam meliorationum nomine, non autem loquitur inter evincentem & emptorem, nec excludit emptorem à recuperatione meliorationum respectu evincentis, ad quem pervenit sine causa illæ meliorationes præfentes, sed de hoc nihil dicit, & sic relinquit juri veteri & communi, quod est in dicta lege domos, & sic dictus emptor habebit exceptionem, & etiam inserti conditionem, adversus legatarium vel fideicommissarium vendicantem, ratione hujusmodi sumptuum, & impensarum inspecto præfenti valore rei, sicut habet ipse hæres & venditor per dictam legem domos & duas leges sequentes de leg. 1. Et hoc notat ad sanum intellectum d. §. emptor, quia nulli doctores scribentes ibi quotquot legi advertunt sed simpliciter dicunt, illum emptorem suos perdere sumptus, quod est falsum. Item * in §. item queritur si sumptus in l. si quis domum ff. locat. ubi si is qui à fructuario fundum conduxit in quinquennium, primo anno sumptus fecerit, ad utilitatem totius temporis locationis: & primo anno moriatur locator, ait textus conductorem non recepturum sumptus, quia hoc evenire debuit ipse prospicere. Quamvis enim glossa & doctores ibi, nec alibi advertant, debent intelligi inter conductorem & hæres locatoris, ut patet per totam seriem dictæ legis quæ non loquitur nisi in actione ex locato & conducto, non autem inter conductorem & proprietarium: quia respectu proprietarii potest sumptus vel eorum æstimationem recipere: quatenus res est melior, & proprietarius locupletior, idque non modò via exceptionis, sed etiam actionis in factum vel conditionis, ex d. l. si & me & Titium, si tert. petat. quemadmodum quilibet tertius etiam malæ fidei possessor: quamvis enim iste conductor non possederit, & scientiam rei alienæ habuerit, tamen propter justam & licitam occasionem, eadem ratio militat in eo, quæ & in bonæ fidei possessore.

* Intellectus l. si quis domum §. item queritur. ff. locat.

* Regula, ædificium solo cedit, limitatur. Plures limitationes vide apud Socinon. Regula ædificium.

84 Præfatam * conclusionem supra num. 68. quòd ædificium cedit solo: Limita * dupliciter. Primo, si ex primitiva concessione apparet, solum ipsum tantum

esse concessum jure feudali vel emphyteutico: ita ut recipiens posset (si ædificare volet) habere ædificium jure proprio, quia pactum valet, per l. 2. C. de jur. emphyteus. ut expressim decidit Bald. in consil. 69. super solo lib. 2. secundum veterē Brixiz, quod est consil. 74. lib. 4. secundum posteriorem Lugduni impressionem, & consil. 134. quidam emis. lib. 3. posterioris editionis, idem tenet. Bald. in auth. excipitur, col. 1. ubi refert ita se consultiisse. Cod. de bon. que liber. & in l. 2. col. 1. C. de jure emphyteutic. in auth. qui rem, col. 2. de sacrosanct. eccles. & in col. 5. si quis de manso. collat. 4. vers. extra quem, de contro. investit. in usib. feud. & est veritas. facit nota divisio juris per partem inferiorem & superiorem, secundum Petr. & Cyn. in l. & si severior. C. de his qui not. infam. Alberic. in tract. statuto. part. 3. q. 46. & que dixi in ant. oratio. ad Philippum Decium in l. penult. §. si filius. ff. quod quisque jur. Non obstat l. obligationum ferē. §. placet. in fin. ff. de action. & obligation. ibi, nihil proficit quominus & superficies transeat, que natura solo coheret. & l. ult. ibi, quarum proprietates & civilis & naturalis jure ejus est, cujus & solum. ff. de superficie. per quos text. multi tenuerunt, non valere pactum in contrarium, tanquam contra jus naturale, & nullo pacto fieri posse, quin ædificium cedat solo, & transeat in dominium saltem directum ejus cujus est solum, ut decidit Bart. in l. prima. num. 1. & 2. ff. de superficie. Ludovic. Roman. singula. Philip. Corn. consil. 74. sit. libro 3. Socin. consil. 138. lib. 2. Paulus in l. 3. ff. de servitut. hinc decidit Bart. in dicta l. prima, num. 2. de superficie. quod in concessionibus que fiunt ab Ecclesiasticis hoc modo, videlicet solum emphyteutico, superficiem verò jure proprio, quod nihilominus debet intelligi, ut nota domus sit emphyteutica, non solum si daretur domus ædificata, sed etiam nudum solum, in quo recipiens posset ædificare. Et sequitur Paul. in dicta l. 3. de servitut.

85. Contrarium & melius voluit Baldus in consiliis & locis præfatis, & ad §. placet. & l. ult. ff. de superficie. respondet Bald. in d. auth. excipitur. col. 1. quod loquitur de juris subtilitate Glossa verò in d. §. placet verb. nihil proficit. dicit quod de rigore, secus de æquitate, que solutio non valet, quia perinde est ac legem corrigere, ut etiam sentit glossa in l. eodem. in gloss. ult. ff. de publican. dixi in novis intellectu. in l. commodissime, numer. 1. ff. de liber. & posthum. Vera solutio est, quod in quantum dicta jura dicunt, quod superficies naturā solo coheret, vel civili vel naturali jure ejus est, cujus & solum: intelligenda sunt sicut & illud jure naturali omnia esse communia & jure nature omnes homines nati liberos, l. manumissiones, ff. de justis. & jure, id est, jus naturale non invenit nec introduxit dominiorum distinctionem, nec servitutem. Sed non proinde sequitur eas esse nullas & reprobatas à jure naturali, sicut nec obligationes, & actiones civiles & prætorias, quas jus naturale nec novit, nec introduxit, ut plenius dixi in novis intellectu. Regula est ergo, superficiem & ædificium cedere solo, & dominium soli habere in hoc intentionem fundatam, l. 2. C. de rei vend. l. adeo. §. cum in suo. ff. de acquirend. rerum domin. ut in l. altius. C. de servitut. & aqua. Nisi tamen de contrario appareat, ut infra eadem gloss. num. 88.

86. Limita secundo ex consuetudine, nec enim dubium est quod potest fieri pacto, fortius effici posse consuetudine vel statuto, ut tenent gloss. & doct. in rub. C. de decret. Decurio. lib. 10. Valet enim argumentum de pacto ad statutum affirmativè. Alex. consil. 120. in fin. lib. 6. Philip. Dec. l. nec ex prætorio, in fin. de regul. jur. & in cap. 1. lect. 2. num. 6. extra de constitutio. And. Tiraq. in tract. de jure primogenit. q. 9. num. 1. & pro hac limitatione text. in l. venditor, ad fin. ff. commun. prad. quem Bald. citat in dicto consil. super solo, valde per exemplariorum traduces corrupto, ut omnia ferē Baldi consilia, ut sæpe mihi conqueri soleret doctissimus ille Senator, And. Tiraquell, qui quamprimum Parisiis designatus Senator venit anno 1540. bibliothecam

meam ingressus, quum valde laudasset, quod consilia Alexandri Tartaginz emendarem, que sunt etiam consilia Baldi: cui cum duo exemplaria exhibuissem vetera & nova, questus est, utraque nimis esse corrupta, & obnixè rogavit, ut manū emendationi apponerem, quemadmodum faciebam in consiliis Alexandri. Consilia quidem Alexandri, ut magis necessaria, expedi. In consiliis autem Baldi frequenti flagitatione præfati Tiraquelli impulsus, manum apposui, sed propter aliorum super alia negotiorum incurrentium molem non absolvi. Dynum itaque in regulas, & universum Philippum Decium (eo quod magis necessarij essent) recognovi.

87. Sed facile est ex his que nunc scribo prædicta duo Baldi consilia suæ puritati restituere. In primo, incipiente super solo, duplex erat quæstio: Prima, an finita emphyteusi sive lapsu temporis, sive commisso, puta ob canonem non solvendo per triennium, ædificium esset amissum? Altera quæstio, an emphyteuta posset ædificium sine domini consensu per se vendere? Et in utraque quæstione primò Baldus arguit contra emphyteutam, ex d. §. placet. Secundò ex l. 2. C. de jure emphyt. Tertio ex opinione Bal. in l. 1. §. 1. de superficie. contrarium decidit. Tum propter pactum, tum propter consuetudinem, & insuper addit, quod quamvis ex instrumento antiquo primitivæ concessionis non satis liqueat, an sit limitata ad solum, ut assolet in Italia solum quidem concedi jure libellario, id est, emphyteutico (ut ait.) Ædificium autem jure proprio, scilicet recipientis, id est, quod si emphyteuta ædificet, ædificium erit suum proprium & liberum. Tamen dicit hoc satis apparere ex instrumentis solutionum, ex quibus apparet solutionem esse factam, & contumaciam pro solo, & non pro ædificio. Quæ præsumptio adjuvatur consuetudine utentium, qui solent concedere solum jure libellario: ædificium autem jure proprio, que assuetudo interpretationem facit l. si servus plurimum. in fin. ff. de legat. 1. Bald. l. contractus. C. de fid. instrum.

88. In secundo verò Baldi consilio, incipiente, quidam fundus a monasterio datus fuerat ad libellum, seu in emphyteusim temporalem Titio, qui in eo domum ædificavit, postea vendidit jure proprio, & in perpetuum dictam domum Caio, qui ipsum solum suscepit seu recognovit in emphyteusim ab eodem monasterio, usque ad residuum temporis, videlicet viginti novem annorum. Accidit quod Caius per quadriennium non solvit censum libellarium, & etiam lapsi sunt vigintinovem anni: quæstio fuit, an ædificium unà cum solo reversum est ad monasterium: an verò solum tantum? Ait Baldus, primò considerandum, an solum trahat de necessitate superficiem ad se: in quo Bart. tenuit quod sic, & consequenter totum reverti. Contrarium decidit Bald. quod possunt esse duo domini & proprietarii, unus partis superioris, alter inferioris, ut in turri sic divisa, vel arbore retenta, si hoc apparet actum, & sic licet ipso jure (id est, ut ipsa & regulariter) ædificium cedat solo: ut supra ead. gloss. num. 85. tamen in effectum non cedit, si contrarium agitur inter partes, ut si dominus soli nolit requirere nec detinere dominium superficiem. l. si fundum. §. qui fundum, ff. de legat. 1. ut omnino appareat actum ex hypothesi, quia Caius non solum habet solum & superficiem diverso jure, sed etiam ex diversis causis diversis auctoribus, & sic uno amisso, non tamen perditur alterum. Et Bald. postquam distinxit opinionem Bart. rejicit eam in totum, quia hæc sunt pacto separabilia, & tunc diverso jure habentur, ut pulchre inquit Bald. in l. 3. ff. de servitut. Et sic concludit domum non esse reversam ad monasterium, quia in ea non habet causam à monasterio, sed idem si Bart. in introque causam ab eo sed de jure, ut supra ead. glossa num. 84.

89. Dicit tamen Bald. in fin. dicti consilii, quia quo non solum reversum est ad dominum, non tamen dominus ad aliud, nisi pati quod ille tollat ædificium.

arg. l. que pendente, ff. de act. emp. l. qui saxum, de donation. Confirmit, quia etiam in terminis q. sup. eod. num. 84. quamvis sit actum, ut recipiens habeat superficiem perpetuo & jure libero: non tamen actum videtur, quod in casum reversionis soli debeat solum remanere domino inutile. Addit Bald. quod iste cogitur accipere estimationem ruderum & camentorum ex æquitate. l. in fundo, ff. de rei vendic. quod intellige quando iste erat venditurus, secus si pro se usus, quia tunc vendere non tenetur, ut declarat Bald. in d. §. si quibus de manso. col. 4. in usib. feudor. Ex nota quod his casibus pacti vel consuetudinis, etiam in casum commissi, non sit ædificium lucro domini directi, tenet Baldus in omnibus locis præfatis, & nunquam contrarium scripsit: idem tenet Paulus in d. Ausubent. qui rem. C. de sacros. Eccles. & in l. 3. ff. de servitutibus quamvis videatur stare cum Bart. tamen in effectu relabatur in sententiam Bald. quem etiam sequitur Jason. in l. provinciali. §. si ego ff. de oper. novi nunc. & in l. 1. q. 3. col. 8. num. 45. 46. & 47. C. de jure emphyt.

* Sumptus quemadmodum retineat vasallus & emphyteuta.

90. Hanc autem conclusionem de * vasallo & emphyteuta, aut simili hujusmodi sumptus retinente, amplio primò etiam si per culpam vasalli vel emphyteute finiatur: in quantum tamen concernit impensas excedentes rationem meliorationis, & quas non tenebatur facere ex natura, vel lege contractus, per ea quæ supra dixi, hanc ampliationem intellige de culpa in omittendo non cadente in delictum punibile, secus in culpa cadente in delictum punibile, quia tunc totum amittitur, ut dicemus infra §. 30. q. 2. & si illud delictum est contra legem feudi vel emphyteuteos ut infra §. 43. cedit domino directo, cui committitur & acquiritur. Sin verò ex delicto communi, ex quo sequitur confiscatio, tunc spectabit ad eum, ad quem spectat confiscatio cum onere jurium feudaliū, censualiū vel emphyteuticorum, ut infra §. 43. quest. ult.

* Cujus iure proprio sunt fructus, non tenentur eos impensis contribucere.

91. Amplio secundò, ut * non teneantur deducere super fructibus, nec cum eis compensare dictos sumptus. Ratio, quia interim fuerunt domini saltem utiles rei beneficiarie vel emphyteuticæ, & sic omnes fructus ad eos pertinebant jure domini sive jure proprio, ita quod non potuissent illi fructus ab eis peti nec auferri: & sic succedit decisio glossæ sing. in l. emptor. in princ. in verb. superfluum, in fin. ff. de rei vendic. dicentis, quod hoc casu fructus non debent in sumptus imputari, & seq. Bart. Bald. Ang. ibi, idem Bald. Imol. Raph. Cum. Paul. Cast. Alex. Jas. in d. l. domos col. 1. Bald. Ang. Imol. Alexand. in l. insulam, §. fructus, ubi gloss. in ver. compensatis. ff. solut. matrim. idem sentit Bald. in c. gravis col. 2. versic. 2. si autem adquisissem, extra de restit. spoliar. Alexand. in consil. 123. discussis hesitationibus. in fin. vol. 1. Francisc. Cre. sing. 105. Carol. Ruin. consil. 132. lib. 1. & hoc nedum procedit in fructibus perceptis jure domini, sed etiam ex quavis alia justa causa: alias quàm ex simplici & nuda bona fide, Alex. consil. 154. lib. 6. quia si sola bona fides, cultura & cura suffragetur percipienti fructus, tenebitur eos imputare in hujusmodi sumptus. text. in l. quod si artificem, in insumptus, ff. de rei vendic. l. super. empr. C. de evictio.

* Impensis gratia fructuum eos ipso jure minuunt.

92. Et intellige semper de sumptibus qui sunt necessarij vel utiliter ad perpetuam rei utilitatem: non * autem de his qui fierent gratia querendorum fructuum quia isti primitus & ante omnia imputantur fructibus, & illos minuunt: quia non dicuntur fructus, nisi deductis hujusmodi impensis, eorum gratia factis: tuncque procedit regula l. fructus in princ. ff. solut. matrim. l. 1. C. de fructib. & lit. impen. & bon. text. in l. si a domino §. fin. ff. de petit. heredit. ubi dicitur, quod etiam prædonibus deducuntur, quia nullus casus intervenire potest, qui hoc genus deductionis impediatur, inquit Ulp. in l. fundus qui, in fin. princ. ff. famul. heres. & declar. Bald. in margine. in ver. fructus, & in consil. 303. ad evidentiam vol. 1.

93. Unde in casu hujus §. prehensione facta fructi-

bus maturis, * debet dominus hos sumptus deducere, non solum colono, sed etiam ipsimet moroso vasallo per manus suas collocato, ut latè probabo infra eod. gloss. 8. q. 3. Idem quando fructus capit in casum relevii, ut infra §. 56. ubi etiam dixi, sed quid si feudo resoluta, & penitus ad se reverso, & idem sive in emphyteusi, vel libellario aut superficiario contractu ad vitam vel certas generationes facto, quæ fructibus maturis finiuntur. Idem si usufructus maturis fructibus finitur, spectant enim ad proprietarium, ad quem ipso jure fit reversio ut dixi infra §. 43. quest. ult. sed deduci debent vel restitui omnes sumptus fructuum gratia facti, nos. l. 2. versic. nulla C. de jure emphyt. hoc tradit, nec hanc deductionem tenet, etiam si culpa sua non solvendo canonem cedat emphyteute. secus si culpa cadente in delictum punibile, ut in feloniam vasalli: ut supra num. 90. Quo casu adhuc duo hi sumptus debent reddi vel deduci tertio, puta colono, qui non deliquit, sed non ipsi delinquenti, qui ipsius dignus est, ut egestate laboret. l. usufructus. ff. depositi.

94. TERTIO ut plenius habeas, amplia quod dixi de retentione melioramentorum, ut procedat etiam * adversus creditorem hypothecarium, non tamen in ipso debitore, sed tertio possessore, qui emit vel alias acquisivit prædium fortè producentis hypothecatum quamvis non valeret, nisi centum tempore quo acquisivit, sed postea sumptibus suis, industria tantum melioravit, quod nunc valet ducentum: & creditor vult ab eo evocare, & facere distrahi pro suo debito per hypothecariam: quia quamvis nedum prædium ipsum, sed etiam omne melioramentum & augmentum intrinsecum illi unitum, sit creditori mero jure hypothecatum. l. si fundus, in princip. & §. 2. ff. de pignoris. l. si convenerit. §. si nuda ff. de pign. action. Tamen ille tertius possessor poterit ante omnia deducere impensas & meliorationes suas extantes, vel ei reddenti prædium, debent restitui. Textus est rotundus in l. Paulus respondit §. domus in fin. ff. de pignoris & hypothec. Adde text. in l. cum postulassem, §. damni infecti, ff. de damn. infecto. per text. in l. fin. de censibus & in l. qui agros, de omni agro deserto, lib. 11. C. Et quod fortius, tertius hic possessor nedum potest petere sibi refundi dictas impensas: sed etiam si hoc allegare malit, potest excludere creditorem, offerendo ei estimationem rei, quæ erat tempore quo acquisivit, & eam solvendo liberari ab omni hypotheca, & rem liberam sibi retinere, quia respectu tertii possessoris, ad quem res pervenit, & ab eo meliorata fuit, non censetur res creditori obnoxia in effectu, nisi in quantum valebat eo tempore, quo ad tertium possessorem pervenit, per textum in l. in his, C. de præd. & omnibus rebus manicul. lib. 11. & ita decidit ibi Bart. & Alexand. in addit. Joan. Plat. in §. notab. idem tenet Paul. in l. si convenerit, §. si fundus. ff. de pignoris. action. Socin in consil. 224. eleganter collat. 2. lib. 1. Anton. Corf. in sing. in versic. meliorationibus. l. in l. creditor, 1. ff. si cert. peta. Alberic. Brun. in tract. de augment. conclus. 14. fallen. 2. quod nota pro his, qui emunt domos ruinosas, multis redditibus annuis hypothecatas: deinde postquam illas splendide & utiliter reparaverunt, advolant undique creditores, & publicis hastis distrahendis subjiciunt: quia potest emptor, & quivis tertius possessor, se opponere distractioni & adjudicationi decreti pro suis impensis & meliorationibus, quæ debent sibi refundi. An autem & quando pro his habeat tacitam hypothecam, & prælationem, remitto ad dicenda infra ad rubric. 17. touchant les criées. ubi latè trado materiam hypothecarum & prælationum tam in personabilibus, quàm in hypothecariis actionibus. An autem etiam contra creditorem annui redditus habeat locum præfata theoria Bart. & seq. per d. l. in his, ne hic sim prolixior, quoniam distinctione opus est, dicam infra §. 72.

95. Subamplia hanc ampliationem dupliciter. Primò

* In maturis fructibus quemadmodum impensis deducende sint.

* Retentio & persecutio impensarum nomine etiam adversus creditorem hypothecarium competat.

* Habens
utile domi-
nium sub-
diarium,
creditori
hypotheca-
rio confer-
tur.

modò, ut nedum procedat contra simplicem credito-
rem, pignoratitium vel hypothecarium, sed etiam con-
tra eum qui habere dominium utile * vel utilem rei
vendicationem, in subsidium tamen, & de jure speciali,
sicut in re empta per virum, nomine suo, ex pecunia
dotali, vel sibi donata ab uxore, constante matrimo-
nio: quia est viri propria. text. in *l. ex pecunia, C. de jure
dor.* Tamen si maritus non sit solvendo, illa res empta in
subsidium efficitur uxoris, quoad utile dominium, &
utilem rei vendicationem. text. est, & ibi Bart. in *l.
uxor mariti, ff. de donat. inter vir. & uxor.* Et nihilo-
minus tertius possessor qui emit à marito, poterit u-
xori agenti utili rei vendicatione sicut cuilibet hypo-
thecario creditori objicere exceptionem discussionis,
ut prius discutiatur maritus, vel hæredes, & bona:
& eodem modo poterit ei facere oblationem æsti-
mationis valoris rei, quæ erat tempore suæ acquisitionis:
quamvis regulariter agenti rei vendicatione non
possit aliqua oblatio fieri: sed hoc est, quia uxor a-
gens non habet plenum & proprium dominium de
jure communi, sed solum de jure speciali, & in subsi-
dium: & facta hujusmodi oblatione, cessat causa illius
subsidiarii utilis dominii & vendicationis, sicut in si-
mili est text. & ibi not. Bald. Raph. Cuma. Phil. Corn.
in auth. *contra rogatus, C. ad Trebell.* & ita nobiliter
decidit Socin. in *d. consil. 224. lib. 1.* Secus si sctor
haberet directum dominium, vel etiam utile: tamen
principaliter non in subsidium, sed proprio & com-
muni jure, quia nedum non posset ei fieri hæc obla-
tio: sed etiam impensarum retentio cessaret, vel mo-
dificaretur, si aliàs esset re sua cariturus, ut statim
dicemus, per *l. in fundo ff. de rei vendic.* Subamplia
secundò contra habentem etiam ex statuto vel jure
consuetudinario, vel ex pacto matrimonii jus do-
arii: unde si hæres ita reficit, ut pluris locetur: deinde
vidua vult capere jure doarii, capiet in statu quo
erat tempore obitus viri. Reliquum verò redditus pro-
veniens ex melioramento hæredis, erit hæredis, per
*l. ceterum in fin. ff. de rei vendic. ad hoc infra eodem.
num. 99.*

96. Prædictam ampliationem num. 94. sic subam-
pliatam num. 95. limito ut procedat in melioratione
facta sumptu & industria possessoris ut in *d. l. in his*:
Secus si esset facta fortuito vel ex ipso lapsu temporis;
puta per alluvionem, vel quia creverunt pretia præ-
diorum, quia tunc non haberet locum oblatio æsti-
mationis, quæ erat tempore acquisitionis, sed solum
(ut dictum est) quando omne augmentum valoris pro-
cessit ex sumptu & industria possessoris, non alias &
ita etiam debet limitari, quod voluit Socin. in *d.
consil. 224.*

97. Ex quo infero, quòd si tempore hypothecati
fundi usufructus erat alienus, deinde pervenit pro-
prietas fundi ad tertium possessorem, qui usumfructum
redemit, & in continenti creditor intencat hypo-
thecariam, poterit possessor illum usumfructum de-
ducere, vel veram & ultimam æstimationem proprie-
tatis acquisitæ offerendo, rem liberam retinere: secus
si morte naturali vel civili fructuarii esset usufructus
finitus, & proprietati consolidatus. Quid autem si re-
nuntiatione fructuarii? Respondeo considerandum an
favore & contemplatione proprietarii remiserit usum-
fructum, & an causa remunerationis, vel secus, secun-
dum notata in simil. *infra §. 124.* ad quæ remitto, ne pro-
lixior sim quam par est. Adverte tamen, quia non po-
terit usumfructum deducere, nisi quandiu vivet ille
quondam fructuarius, vel quandiu alias durasset usus-
fructus, si non redemisset: ratio, quia in tantum & ea-
tenus extat, & remanet utilitas illius redemptionis &
impensæ: quod si jam finitus sit usufructus, non est
expedita, ut in *l. cum Titio, ff. ad legem Falcid.* Adverte
etiam quòd ista ampliatio, in quantum concernit facul-
tatem offerendi æstimationem rei quæ erat tempore ac-
quisitionis, & rem retinendi, non procedit apud nos

de consuetudine, quia possessor non habet hanc elec-
tionem, sed si velit rem retinere, habet necesse totum
& integrum debitum creditori offerre, cessis sibi si o-
pus sit auctionibus: vel semper in auctionibus ultimum
& carius pretium offerre, alioquin debet pati rem sub-
hastari, & adjudicari plus offerenti, & se opponere pro
retentione & refusione suorum sumptuum & meliora-
tionum, ut latè dicemus *infra in dista rubr. 17.* & hoc
est æquum & rationabile, quia ultra refusionem ex-
pensarum extantium non debet deterior fieri hypo-
thecæ conditio ex eo quòd res ad tertium possessore-
rem pervenit.

98. In quantum autem dictum est cum qui non ra-
tione dominii, sed ex sola bona fide pro cultura & cu-
ra fructus lucratur, teneri eos compensare cum ne-
cessariis & utilibus impensis: potest limitari quando
per tales impensas res nedum est facta majoris pre-
tii, sed majoris redditus, ita quòd ipsæ meliorationes
novum redditum & fructus adferunt ultra antiquum
reddidit rei: ut esset satio arborum fructiferorum,
vel ædificatio domus ad locandum, conversio de-
sertæ terræ in vineam. Certum est enim quòd sum-
ptus ad hoc facti, sunt restituendi, cum res evinci-
tur.

99. Sed * non est modicum dubium an refusio illo-
rum sumptuum minuatur ex fructibus quos possessor
percepit, non ex redditu antiquo rei (de quo non est
dubium, per notata in *d. l. sumptus, ff. de rei vendic.*) sed
ex redditu percepto ex melioratione facta: ut si res prius
afferebat in redditu singulis annis ducentos florenos, &
post meliorationem attulit mille florenos, & sic prop-
ter dictas impensas & meliorationes fuerunt majores
fructus, & valor illorum auctus est in florenis octin-
gentis in singulos annos: An fiat compensatio nedum
usque ad antiquum valorem ducentorum, sed etiam us-
que ad valorem mille florenorum pro quolibet anno.
Hanc quæstionem movet Stephan. Bertrandi in *consil. 15.
ex themate in fin. lib. 1.* & non solvit. * Ego tandem mul-
torum doctorum libris revolutis, solum reperi Matthæ.
de Afflic. in *decis. Neapol. 87. magnum est dubium. ad
fin.* tenentem quòd non debent fructus meliorationis
compensari cum sumptibus, etiam ab illo qui non fuit
dominus rei. & allegat Ang. in *d. l. emptor, ff. de rei
vendic.* ubi nil de hoc dicit: fortè voluit allegare Ang. in
l. ceterum, eod. tit. ubi dicit quòd etiam verus malæ fi-
dei possessor, non tenetur ad fructus qui percipi potue-
runt ex re meliorata sua industria & artificio, per il-
lum text. inferens ad malæ fidei possessores, qui vineas
plantaverunt suo sumptu vel ædificia construxerunt,
ut non teneantur ad fructus qui ex eisdem vineis & ædi-
ficiis ubiores percipi potuerunt: sed tantum ad per-
ceptos: & verum dicit quia propriè onus percipien-
dorum, vel qui percipi debuerunt fructuum, refer-
tur ad fructus antiquæ & naturalis bonitatis, & status
rei. Idem Ludov. Rom. *siug. 333. incip. mala fidei possessor.*
unde unum singulare notatu tradit Lancelo. Decius
in *l. apud Iulianum §. fructus in fin. ff. de legat. 1.* Quod
in omnibus casibus, in quibus malæ fidei possessor te-
netur de fructibus quos potuisset percipere, nunquam
tenetur de illis quos potuisset percipere ex augmento
rei factò per ipsum. casus est in *d. l. ceterum.* Sed ex
hoc non sequitur, si de facto multi fructus ex meliora-
tionibus percepti sint, quin debeant in totum compu-
tari & compensari, cum eorum impensis, ut est regu-
lare, ergo servandum, ex quo non probatur de excep-
tione. Itaque hanc limitationem & opinionem Matth.
non * puto veram in puncto juris: quia satis commodè
actum videtur cum non domino, quamvis bonæ fidei
possessore, quòd impensas suas accipiat, tamen nihil
lucratur de alieno.

100. Nec obstat quòd versabitur in damno, prop-
ter deperditam industriam, tempus & occupationem
suam: quia dico quòd in istis sumptibus, nedum de-
bent æstimari materia empta & appolita, sed * etiam

* Fructus
uberiores
provenien-
tes ex re
meliorata,
utrum mi-
nuant im-
pensas fac-
tas per pos-
sessorem,
vel posses-
sor in sum-
ptus ita fac-
tos imputa-
re debeat
tales fruc-
tus, & sic
tanto mi-
nus petere
sumptuum
nomine.
* Nota re-
lationem
non vulga-
rem fruct.
percipien-
dotum.

* Refelli-
tur opinio
Matthæi
de Afflic.

* Labor &
opera sunt
species
sumptus.

labores & operæ artificum, & colonorum. Itaque si ipse possessor, boni artificis, vel coloni munere functus sit, puto suæ ipsius operæ & industriæ rationem habendam, & æstimationem faciendam in quantitate sumptuum: quod expressè notat, Ang. in *l. si a non domino in sine. ff. de pet. hered.* Et sic hoc modo recuperando sumptus suos non videtur remanere in damno licet perdat interesse lucri cessantis. Tamen hæc opinio dom. Matth. de Afflic. est multum æqua, in bonæ fidei possessore diligenti & industrio, qui consumpsit tempus & industriam in illis meliorationibus: & hoc faciendum non potuit interim aliunde lucrari: tunc enim non est irrationabile, quòd ultra refusionem sumptuum, quatenus eorum utilitas manet ut statim dicam, habeat omnes fructus & redditus meliorationis suæ usque ad litem contestatam bona fide consumptos: absque eo quod eos computet in sumptus: quam in huiusmodi personis, qui non habent aliunde lucrum, cessans lucrum propemodum habetur pro damno, ut de iustis mercatoribus dixi in *tractatu de commercio & usura.* Et sic relinquo istud in boni & prudentis iudicis arbitrio circumstantiis omnibus ~~in rebus huiusmodi~~ sive in æqui bonique lance apensis.

* Etiam verus malæ fidei possessor impenfas deducit, imò repetit.

101. Amplio quarto * etiam si huiusmodi meliorationes & ædificia essent facta per amicum vasalli vel emphyteutæ, (ut esset clarum per *l. idemque in fin. cum l. sequenti. & quæ ibi notantur ff. manda. & in l. sed si plures. §. in arrogato. ff. de vulg. & pupil.*) vel per bonæ fidei possessorem (cui proculdubio teneatur vasallus, vel emphyteuta restituere) sed etiam si essent facta per malæ fidei possessorem, scientem rem alienam, & se nihil juris habere: quia vel malæ fidei possessor non continuo censetur huiusmodi impenfas velle donare, nisi aliter probetur: imò conitat de contrario quod non vult donare, sed potius alienum usurpare, & sic non perdit, sed debet recuperare, saltem quatenus dominus efficeretur locupletior, tempore recuperationis rei suæ: & hoc nedum per modum retentionis, sed etiam via actionis, post simplicem restitutionem rei, quod probò primo per textum apertum in *l. si pupilli. §. sed & si quis negotia. ff. de neg. gest.* ubi dicitur quod etiam prædo qui sui lucri causa, & non contemplatione domini aliquid impendit, habet etiam actionem negotiorum gestorum contra dominum, quatenus inde efficitur locupletior. nec valet expositio Joan. Bul. & glossa ibi, quamvis Bartolus, Baldus, Paulus, & omnes sequantur, quòd ibi impenfam fecit nomine domini, & non nomine suo: quia istud nedum est divinare ad text. sed expressam ejus literam & mentem destrueret: quod est intolerabile. Loquitur enim expressè ille text. in eo, qui nomine suo, & sui lucri causa, non domini contemplatione seu nomine gessit, & impendit. Probo secundò per text. in *l. plane. ff. de pet. hered.* ubi dicitur quòd etiam prædoni habetur ratio huiusmodi impenfarum: & quòd ad hoc sufficit solum officium iudicis, etiam citra exceptionem, quia non debet dominus ex aliena jactura lucrum facere. Probo tertio, per text. in *l. 2. in fin. Cod. de rei vendic.* ubi mala fide & scienter in alieno ædificanti, conceditur repetitio, & vindicatio materiz dissoluti ædificii, nisi donandi animo ædificaverit: ergo non potest dici, quod eo ipso quòd est in vera mala fide censetur donare, & non possit repetere, nisi aliunde probetur de animo donandi. Probo quarto, per text. in *l. 14. qui alienum. ff. de donation.* ponderando verba donationis causa, quæ glossa nimis extendit ad causam interpretativam, debebat dicere vel præsumtam excludendo fictam, quia textus clarè loquitur, in eo qui fundum quem scit alienum colit & tamen requirit quod donationis causa facit, ut perdat retentionem propter impenfas. Et sic non est verum, quod eo ipso præsumatur donare, nisi alia sufficiens præsump-

tio accedat. & in text. *ibi domini efficit*, intelligitur quod hoc casu, quando comitat quòd causa donandi statim facit rem domini non solo actu, sed perpetuo effectu, quia in *quod dicitur* cedit solo salva retentione vel repetitione *l. 2. C. de rei vendic. l. adeo. §. cum in suo. & §. ex diverso. ff. de acquirend. rerum domin.*

102. Et hæc erat opinio * Martini. antiqui glossatoris ut refert Accurs. in quinque locis: & ubicumque de hoc tractatu eam reprobat: & ferè semper solitus est passim in toto jure opiniones Martini dammare, sed cum opportunum fuerit, ostendimus, eas quandoque esse veriores: & in præsentis quæstione opinionem Martini sequimur, tanquam juri & æquitati consonam, contra omnes. Bart. enim in *d. l. plane*, eam sequitur quoad exceptionem duntaxat: ceteri omnes post Accurs. in totum reprobant. Solum restat respondere ad quosdam textus, quorum litera ad reliquos text. juris non diligenter expensa, dedit omnibus glossatoribus & doctoribus à Martino huculque ansam errandi, videlicet ad text. in *§. ex diverso. in fin. §. certè illud. in fin. Inst. de ver. div. in l. adeo. §. ex diverso. ff. de acquir. ver. dom.* Ego respondeo dupliciter. Primò cum subauditione & divinatione, non tamen cum destructione textus, ut ferè omnes faciunt dum respondent ad *d. §. sed & si quis negotia*, quod illi text. intelliguntur dummodo etiam aliunde quam ex sola scientia appareat illum malæ fidei possessorem ædificasse, vel impendisse animo donandi vero domino, vel perdendi: & * hæc erat solutio Martini, ut testatur glossa in *d. l. adeo. §. ex diverso. in verbo peti. in fin. sed quia vix. usquevenires.*

* Opiniones Martini non tam insolite, quam Accursio visum fuit. Opinio Martini defenditur contra omnes: & ad usque inventatus error convellitur.

103. Secundò & * melius respondeo absque subauditione & divinatione, quòd illi text. intelliguntur & procedunt de mero rigore. Et alii text. pro opinione mea allegati loquuntur de benignitate & æquitate naturali: nec hoc est divinare, quia satis apparet, ita esse ex re ipsa ad sensum, & intellectum cujunque bene organizati, & subtiliter intuentis, secundum quem jura ponderantur, ut verbis utar dom. Anton. Butr. in cap. *inter corporalia. col. 5. de translat. Episcop.* apparet etiam clarissimè ex verbis text. dicitur *l. plane ibi, sed benignus est.* ubi postquam dixit, prædoni non succurrendum, sed quòd de se queri debet qui sciens in rem alienam impendit: discedit ab illa priore sententia, non tanquam injusta: sed quia benignior, & æquior est sequens contraria sententia. Ecce quòd expressè ille text. discedit à sententia priore propter rigorem, & accedit posteriori & nostræ propter æquitatem. Patet etiam in ratione in qua se fundat ille text. nempe in illa sola æquitate naturali, ne quis aliena jactura locupletetur. *l. nam hoc natura. ff. de condi. indeb. l. jure natura. ff. de reg. jur.* Patet tertio, dum ille text. in fine dicit id ipsum officio iudicis contineri. nec exceptionem desiderari. quasi dicat, & est veritas: quòd mero jure nullam habet iste prædo actionem ad impenfarum repetitionem, nullam exceptionem. mero scilicet jure & de rigore: sed ex sola & mera æquitate.

* Solutio Martini teste gloss. Accurs. * Nova & vera solutio: & plurimum legum germanus intellectus.

104. Ex quibus habes verum intellectum ad *d. §. sed & si quis negotia*, quia non est intelligendum quòd illi prædoni mero jure oriatur, & competat actio negotiorum gestorum, quod esset impossibile, quum nullum negotium gesserit, & quum etiam ex animo & ut alienum negotium bona fide administranti, non oriatur, nec competat contra eum ad quem spectat, nisi habeat animum & intentionem ejus negotium gerendi. text. est in *l. item si cum putavi. in fin. ff. de negot. gest.* & quum nec exceptionem quidem haberet de rigore, ut est text. in *d. §. ex diverso & §. certè illud.* ergo multo minus actionem. per *l. creditores. C. de pact. l. 1. §. is autem. ff. de superficiebus cum vulg.* Sed sicut dicitur in *l. ait prator. §. & si furiosi. ff. eod. tit.* hanc actionem dari gerenti negotia furiosi contra ipsum furiosum, quamvis nullum negotium gerere possit, nec cum eo geri. *l. quod meo.*

§. 5.

§. si furioso. ff. de acquir. vel amitt. possess. l. in negotiis ff. de reg. jur. nec fingitur geri. l. qui ad certum. ff. locat. Atque adeo gloss. d. §. & si furioso in fin. quam seq. ibi Bart. & alii, exponunt actionem negotiorum gestorum, id est, actionem in factum ex negotio de facto gesto, in quantum furiosus est locupletior. ex æquitate l. si me & Titium. ff. si cert. petat, ita ego puto exponendum in d. §. sed & si quis negotia. ut pro actione negotiorum gestorum, intelligatur actio in factum dari prædoni contra dominum, in quantum ad eum pervenit & locupletior est factus, ex æquitate d. l. si me & Titium. quæ in specie sive individuo est illa eadem ipsissima æquitas naturalis, de qua in d. l. nam hoc natura & in d. l. plane. versic. sed benignus. Et sic notorium est pro opinione nostra militare æquitatem, expressum scriptam in specie. Igitur omnino præferri debet rigori quantumcumque in specie scripto, ut in contrariis quæ per consequens nullo modo obstant, etiam si essent posteriora, quod non est propter ultimam & posteriorem editionem Codicis & d. l. 2. de rei vendic. ut per gloss. & doctores in l. placuit. C. de judic. l. 1. C. de legibus.

* Recens æquitasque intellectus ad l. si in area. ff. de condit. indebiti.

105. Ex quibus do novum & æquissimum intellectum ad * l. si in area. ff. de cond. indebiti. ubi dicitur quod si quis etiam bona fide dominum se, vel hæredem exitimans, in aliena area ædificaverit, vel insulam hæreditariam fulserit, deinde cognita veritate, ex abundantia & promptitudine bonæ fidei, statim domino rem suam restituerit, nulla mentione nec retentione facta expensarum, fortè quia non fuit tunc recordatus, nec cogitavit, vel per errorem juris putabat se non posse, & sibi non licere quacumque retentione uti: & postea agnoscat se fuisse circumventum in expensis: quod tamen non potest, nec rem, nec expensas condicere, nec ullo alio modo recuperare, quia dico quod ille text. debet intelligi de mero jure, & rigore juris civilis vel positivi, quo nulla erat prodita actionis formula ædificanti in fundo alieno tanquam in suo, ad expensas recuperandas: sed solum erat permittenda retentio, & doli mali exceptio ante possessionis restitutionem, ut inquit Julian. Juriscon. in d. l. si in area, & in l. Paulus respondit, ff. de doli mali excepti. & adhuc illa retentio, & doli mali exceptio, soli bona fide possidenti, & impendenti, erat concessa, ut satis innuit Paulus jurisconsult. in d. l. plane in fin. princ. ff. de petit. hered. & sunt text. aperti in d. l. adeo. §. ex diverso vers. utique si nesciveris ff. de acquir. rer. dom. & instit. de rer. divis. in §. ex diverso vers. sed hoc casu. & in §. certe illud. vers. utiq. si bona fidei poss.

106. Verùm ut textus d. l. si in area, bona fide impendentem & rem restituentem omni actione & remedio privat, excepta sola retentionis exceptione quando rem possidet, idque de rigore: ita non excludit illum à remedio æquitatis actionis negotiorum gestorum, sive in factum: quod probatur primò per dict. l. si in area, quæ in principio, medio, & fin. in totum & tantum fundatur, super hoc quod inter bonæ fidei possessorem, qui extructas ædes restituit, & dominum, nullum gestum est negotium, id est nullus intercessit contractus, nec quasi contractus; & sic nulla obligatio, nulla actio, potest oriri ex contractu vel quasi: igitur illa lex non excludit, nisi conditiones quæ oriuntur ex illa juris formula contractus vel quasi; non autem excludit actiones quæ aliunde ex variis causarum figuris, vel quæ ex speciali æquitate produciuntur, & habentur à lege. Legis enim dispositio restringitur ad limites rationis, in qua fundatur. l. adigere. §. quamvis ff. de jure patron. l. cum pater. §. dulcissimis. ff. de legat. 2.

* Specialis juris aut æquitatis remedium, generalibus verbis non præci- ditur.

107. Secundò, quia * etiam per verba quantumcumque generalia vel universalia non excluditur remedium competens speciali jure & æquitate, text. cum gloss. 1. in l. decurionibus de silentiariis. lib. 12. Cod. not. Bald. in cap. 1. in fin. quo tempor. mil. in usib. feud. late Jason in l. postquam lris col. fin. post. gloss. fin. ibi. C. de post. imò r-

gori quantumcumque præcisè scripto derogat æquitas, etiam prius scripta, non autem ei derogatur per rigorem, etiam posterius scriptum, ut dictum est, igitur illa clausula nullo alio modo quam per retentionem in fin. d. l. non excludit actionem in factum ex dicta æquitate. Idem dico de l. Paulus. ff. de doli exceptione. Tertio non est verisimile Salvium Julianum qui fuit auctor d. l. si in area, & qui civilis sapientiz fuit studiosissimus, aduque ultimum vitæ spiritum vel sepulchrum ipsum, ut testatur Pomponius in l. apud Julianum ff. de fideicom. libertis. adeo boni & æqui (quæ est Jurisconsultorū professio. l. 1. in princ. ff. de just. & jur.) oblitum fuisse in d. l. si in area, ut remedium dictæ æquitatis excludere intendisset. Quarto, multominus est verisimile, imò incompatible, Julianum tantum Jurisconsultum, nedum suæ professionis, sed etiam sui ipsius fuisse dissimilem, sibi que repugnantem: quoniam idem Julianus auctor est d. l. si pupilli. & d. §. sed & si quis negotia. ubi in multo fortioribus terminis, actionem negotiorum gestorum, vel in factum nominatim concessit, etiam malæ fidei possessori, & prædoni, & non propter aliam rationem, quàm propter illam æquitatem naturalem, ne quis ex aliena jactura locupletetur, ut patet in fin. d. §. igitur multo magis fuisset concessurus in casu d. l. si in area, bonæ fidei possessori, cujus causam & bona fides & simplicitas utraque legibus amica, adjuvant. l. bona fides. ff. de positi c. veritatis. de jure jurand. cum vulg. Quæ æquitate indignus est is qui animo vultprehendendi alienum, & privandi dominum, in alieno, vel etiam in communi nomine proprio improbè ædificavit, l. §. si is contra. Cod. de ædific. privar. quæ non loquitur in simplici malæ fidei possessore: ut l. 2. & l. domus. C. de rei vendic. sed in eo qui animo totius loci dominium usurpandi reficit, quo casu specialiter jura antiqua corriguntur. ut in text. ibi, antiquato divi Adriani edicto. Et sic ibi sensus specialis & pœnalis, qui non debet extendi, nec habet aliquid commune cum d. §. sed & si quis negotia. & cum d. l. si in area.

108. Et sic non obstaret dicere, quod in d. l. si in area, non fit mentio nec reservatur illud remedium æquitatis, tum per prædicta, tum quia in dict. l. de hoc non agebatur, sed nec quærebatur, sed solum de conditione indebiti, aut alia simili actione oriente ex illa formula contractus vel quasi, ut patet per totum discursum illius legis, & per tit. sub quo sita est. Tum quia idem Julianus in libris & responsis suis, istud remedium expressit. patet in d. §. sed & si quis negotia, nec fuerunt omnia eius responsa suo ordine Pandectis nostris inserta, sed fructularim quædam in centones, pro oratione cujusque tituli: & sic unum debet suppleri per aliud, ut exploratissimum est in jure. Itaque firmissimè concludo in casu d. l. si in area, competere actionem in factum ex illa æquitate, ne quis ex aliena jactura lucrum faciat: in qua est etiam fundata, d. l. si me & Titium in subsidium deficientis conditionis indebiti, & alterius remedii & formulæ stricti juris; quamvis Paul. Cast. ibi ad fin. dicat se ad hunc finem voluisse patrocinari cuidam Florentino, sed nihil firmat, nec decidit. Reperio etiam quod practice Papiniens. in for. respon. rei conventi. versic. exceptionem expensarum, in fine, concedit in casu isto, bonæ fidei possessori qui simpliciter rem restituit, certi conditionem ad ipsam possessionem avocandam, quasi indebitam per l. quod si nulla ff. de legat. 1. Sed errat, tum quia deberet dicere incerti conditionem, tum quia in d. l. si cum nulla, est casus longè diversus, & ibi restituens rem, tanquam debitam solvebat, & si negotium gessit, contracta fuit formula quasi contractus, tanquam ex indebito vel plus debito soluto, ex qua formula oritur etiam de mero & stricto jure certi vel incerti conditio indebiti: secus in casu nostro, in quo restituens restituit, non ut retri debitam, sed ut rem propriam ipsius cui sicbat restitutio. & sic omne negotium, omnis stricti juris formula, & auxilium deficit, ut dicit text. in d. l. si in area, & utrobique de-

clarant doctores qui tamen prædictas leges non ita, ut dixi, ad boni & æqui normam interpretantur, sed cum Accurf. in variis & ineptis solutionibus (quas referre non libet) anxie & miserè torquentur.

* Intellectus l. hæreditas ad fin. ff. de pet. hæred. ubi bonæ fidei possessori, deinde retentione omiſſa, hæreditatem vero hæredi restituit, datur repetitio actione negotiorum, gestorum, veluti hæreditario negotio gesto, id est (ut intelligo) per actionem in factum, ex æquitate, propter negotium de facto gestum: aut si mavis, utilem negotiorum gestorum actionem, siquidem verè nullum fuit negotium gestum à bonæ fidei possessore: quia non hæredis, sed suo proprio nomine fecit monumentum. Et hoc etiam innuit ille text. in illo verbo *veluti*, quæ est nota fictionis & improprietas: & fortius & clarius probat ille text. in versic. immediatè sequenti ibi, *quamvis enim stricto jure nulla teneantur actione hæredes, &c.* intelligendo continuatè ad præcedentia, prout aptè & rectè potest intelligi: quamvis glossa ibi aliter accipiat. Et sic quamvis mero jure, & de rigore, nulla teneantur actione hæredes ad restitutionem hujus impensæ: tamen ex æquitate etiam via actionis compelluntur. Ita etiam intelligo l. *at si quis, §. si quis & l. si possessor in principio, ff. de religioſ. & sumpt. funerum.*

109. Et ita per prædicta noviter expono * *l. hæreditas, ad fin. ff. de pet. hæred.* ubi bonæ fidei possessori, qui monumentum in testamento defuncti ordinatè fecit, deinde retentione omiſſa, hæreditatem vero hæredi restituit, datur repetitio actione negotiorum, gestorum, veluti hæreditario negotio gesto, id est (ut intelligo) per actionem in factum, ex æquitate, propter negotium de facto gestum: aut si mavis, utilem negotiorum gestorum actionem, siquidem verè nullum fuit negotium gestum à bonæ fidei possessore: quia non hæredis, sed suo proprio nomine fecit monumentum. Et hoc etiam innuit ille text. in illo verbo *veluti*, quæ est nota fictionis & improprietas: & fortius & clarius probat ille text. in versic. immediatè sequenti ibi, *quamvis enim stricto jure nulla teneantur actione hæredes, &c.* intelligendo continuatè ad præcedentia, prout aptè & rectè potest intelligi: quamvis glossa ibi aliter accipiat. Et sic quamvis mero jure, & de rigore, nulla teneantur actione hæredes ad restitutionem hujus impensæ: tamen ex æquitate etiam via actionis compelluntur. Ita etiam intelligo l. *at si quis, §. si quis & l. si possessor in principio, ff. de religioſ. & sumpt. funerum.*

* Intellectus l. in hoc junctum, §. diversum ff. communi divid. ubi Paulus jurisconsultus ait, cum in re aliena aut communi, quasi in rem meam impendo, tantum retentionem habeo, quia neminem mihi obligare volui: intelligo quòd illa taxativa tantum, excludat solum actiones quæ mero jure competunt, & oriuntur ex illa formula contractus vel quasi: patet ultra prædicta per ipsam seriem text. & rationem, in qua se fundat in d. §. *diversum cum versic. seq.* quæ est in gestione negotij alieni, & animo alienum sibi obligandi, quæ quum deficient in eo qui nomine suo; quasi in rem suam impendit, sequitur quòd impendiorum nomine nullam habet actionem, quæ scilicet ex contractu vel quasi & mero jure oriatur. Et rationem reddit ibi text. quia nullum negotium gessit, neminem sibi obligare voluit, quæ quidem ratio est optima & concludentissima, quamvis Accurf. ibi in glo. versic. *volui*, opponat, quòd non sit bona, per dict. l. *at si quis, & l. si possessor.* in quibus leg. (non valens aliter solvere) respondet esse speciale. Sed errat, quia nulla est specialitas, sed idem jus utrobique, ut nulla sit repetitio stricto jure & directæ actione, sed bene utiliter ex æquitate, prout disseruimus. Et ita in cæteris id genus (ne in singulis enarrandis prolixior sim) dicendum puto. Ex his sub paucis habens facilem, & sanum multarum legum intellectum, in unam veritatis & æquitatis consonantiam, quam cum multis aliis in decadibus meis fufius explicandam referrebam: sed tum inter scribendum forte se obtulit cõmunis ille, & nimis inveteratus error, indignè duxi, tamdiu non retegè & pro jure contra jus usurpari; quare ne æquitas interpellatore careret hæc obiter inferui.

110. Similiter in * *l. in hoc junctum, §. diversum ff. communi dividendo*, ubi Paulus jurisconsultus ait, cum in re aliena aut communi, quasi in rem meam impendo, tantum retentionem habeo, quia neminem mihi obligare volui: intelligo quòd illa taxativa tantum, excludat solum actiones quæ mero jure competunt, & oriuntur ex illa formula contractus vel quasi: patet ultra prædicta per ipsam seriem text. & rationem, in qua se fundat in d. §. *diversum cum versic. seq.* quæ est in gestione negotij alieni, & animo alienum sibi obligandi, quæ quum deficient in eo qui nomine suo; quasi in rem suam impendit, sequitur quòd impendiorum nomine nullam habet actionem, quæ scilicet ex contractu vel quasi & mero jure oriatur. Et rationem reddit ibi text. quia nullum negotium gessit, neminem sibi obligare voluit, quæ quidem ratio est optima & concludentissima, quamvis Accurf. ibi in glo. versic. *volui*, opponat, quòd non sit bona, per dict. l. *at si quis, & l. si possessor.* in quibus leg. (non valens aliter solvere) respondet esse speciale. Sed errat, quia nulla est specialitas, sed idem jus utrobique, ut nulla sit repetitio stricto jure & directæ actione, sed bene utiliter ex æquitate, prout disseruimus. Et ita in cæteris id genus (ne in singulis enarrandis prolixior sim) dicendum puto. Ex his sub paucis habens facilem, & sanum multarum legum intellectum, in unam veritatis & æquitatis consonantiam, quam cum multis aliis in decadibus meis fufius explicandam referrebam: sed tum inter scribendum forte se obtulit cõmunis ille, & nimis inveteratus error, indignè duxi, tamdiu non retegè & pro jure contra jus usurpari; quare ne æquitas interpellatore careret hæc obiter inferui.

111. Ut autem ad quartam ampliationem *suprà dnum.* 101. redeam, hujusmodi impensæ in clientelario, aut vectigali prædio, à tertio quocunque factæ, aut sunt domini utilis, gratia vel animo ei donandi factæ, & perinde habentur ac si ipse fecisset: aut sunt factæ aliter quocunque modo, & adhuc idem est, ex quo tenetur eas saltem, quatenus locupletior est, restituere, ut dixi, excepto speciali & pœnali casu. *d. l. §. C. de edif. privat. sup. num. 107. in fin.* unde inferitur semper repetendas à domino directo, cui res sine culpa domini utilis, vel etiam cum culpa (in gravi impensa & naturam concessionis excedente) committitur.

112. Conclusionem sic ampliata limito primò ut procedat in sumptibus perpetuè utilitatis, qui non spectant ad vasallum vel emphyteutam: secus * in il-

* Sumptus

lis quos tenebantur, etiam pro perpetua utilitate facere ex speciali pacto, ut sentit dom. Jason. in l. 1. col. 5. num. 26. & l. 2. col. 7. num. 32. *C. de jur. emphy.* quia si non essent facti, essent ultra restitutionem rei, ad hoc vel ad interesse compellendi.

113. Limite secundò, ut * non possint solidam impensarum quantitatem retinere vel repetere, sed solum quantum propter antiquas reparaciones & melioraciones fundus plus valet, eo tempore quo revertitur ad dominum. per text. in d. l. *domos, ibi, adificiorum quantitatibus extantibus*, & ita tenent ibi Nicolaus Neapol. Jacob. de Aret. Barto. Bald. Ang. Paul. Imol. Alexan. Iaf. col. 1. Idem Carol. Ruin. *consil. 165, num. 5. lib. 4.* Hiero. Gratus *consil. 9. num. 15. lib. 2.* facit l. *omnimodo, §. imputari, vers. ita tamen. C. de inoffic. testa.* quod est æquissimum, quia ultra valorem tempore restitutionis extantem, nihil pervenit ad dominum de illis impensis & melioracionibus: sed perceptæ sunt vel percipi debuerunt à vasallo vel emphyteuta, durante feudo vel emphyteusi.

114. Ex his patet * nimis esse durū quod dicit Bald. in *Authen. excipitur. Cod. de bon. qua. lib. & in dict. §. si vasallus*, ubi scribentes sequuntur, præcisè standum esse literæ d. §. *si vasallus*, videlicet quòd dominus solvat omnes impensas factas in melioracione, vel quòd patiatur ædificium tolli, & quòd ita servat consuetudo. & seq. Iaf. in d. l. 2. col. 7. addens dominum posse prohibere demolitionem & ablationem ædificij, offerendo quantum vasallus vel emphyteuta esset laturus ex * rebus ablatis: quod adhuc est durius, quia esset via prompta dominis ad excludendum in totum emphyteutas & vasallos ferè pro nihilo, quia ruderera & dejecta materia non valet decimam, imò nec quinquagesimam partem stantis ædificij: ideo puto non curandum de dicto §. *si vasallus*, à barbaris & imperitis quibusdam compilato, ut satis patet in princ. ejusdem capituli, *domino guerram, &c.* Sed puto omnino recurrendum ad sanctissimum & æquissimum illud jus Romanorum, & doctrinam sapientissimorum jurisconsultorum, Papiniani, in d. l. *domos*, & Celsi in l. *in fundo ff. de rei vendic.* ut dominus non possit dicere, diruite & auferte ruderera, ne per hujusmodi angariam magnam utilitatem rapiat, pro modico vel nihilo: nec etiam è converso liceat vasallo aut emphyteutz dominum verentem deformitatem, & opprobrium demolitionis, ad solidam impensam adigere. Sed ut teneatur dominus secundum quod diximus in secūda limitatione juxta dict. l. *domos*, junctæ modificatione dict. l. *in fundo*, si fortè sibi non expediret tantum ædificium, nec esset alias venditurus, & tamen invitus re sua cariturus, restantem valorem refundendo: quia tunc satis esset illum offerre, quantum ex rebus ablatis haberi posset, ut dicitur in d. l. *in fundo*, nisi fortè major paupertas & gravius dānum, veteribus colonis immineret, quæ omnia in boni innocentisq; judicis arbitratu & officio consistunt, ne quanimia in alterutrum verſetur captio, ut in simili inquit Ulpian. in l. *cætera ff. famil. hercis. & aureus ille text. in l. in ambignis in fi. ff. de reg. juris.* quoties æquitatem desiderij naturalis ratio aut dubitatio juris moratur, justis decretis res temperanda est.

115. Sed (ut tandem finiam) Ultimo quæro quid de augmento extrinſeco, quod in unitatem ejusdem rei, & sub eadem causa, & qualitate unitur, ut de adjecto per * alluvionem, vel etiam subito fluminis impetu, postquā tamen coaluit: & dicitur in §. *præterea inſtitus. de rerum divis. & in l. adeo §. 1. & 2. ff. de acqui. rer. domi.* Resolutivè procedendo, dico accrescere & cedere feudo. Constat primò quantum ad incrementū latens alluvionis, quia nobis acquiritur eo jure quo ager augmentatus primū ad nos pertinebat, nec istud incrementum novus ager, sed pars primi. text. in d. l. *adeo §. 1.* ubi dicitur acquiri ipsi feudo, & omnino hujusmodi incrementum efficitur simile ei cui accedit inquit Ul-

ad perpetuam rei utilitatem facti vel speciali pacto nõ repetuntur per vasallum & emphyteutam. * Sumptu ratio habenda inſpecto præſenti ſtatu, & quantum fundus plus valet

* Reſicitur opinio Bald. & feudistarum.

* Id est ex ruderibus.

* Alluvione feudo adjecta cedunt feudo.

pian. in l. si ego §. idem ait. versic. quod tamen per alluvionem. ff. de publician. in rem actio. & sic eodem jure, eadem causa & qualitate acquiritur & possidetur, sicut aget cui adjectum est. Ita decidit Bart. in tract. de alluvio. in versic. nostro in prin. & in verb. acquiritur nobis in princ. unde habenti in prædio augmentato plenam proprietatem, istud incrementum acquiritur jure plenæ proprietatis. l. 12. C. de alluvionib. & habenti quasi dominium, accrescit jure quasi dominii, d. l. si ego §. idem ait. & habenti possessionem, titulum & ulucipiendi conditionem, accedit in possessione, titulo & præscriptione. Ita quod statim possidetur eodem titulo & perfectè præscribitur eadem præscriptione, pro solo tempore restante in primo, & principali fundo, nec opus est aliqua nova apprehensione, nec novo titulo, nec nova præscriptione, licet secus esset in adjectis facto & destinatione hominis per text. in l. qui fundum. §. 1. & ibi gloss. in vers. conditionem, quam Ang. & omnes ibi seq. ff. de usufructu. pro empto. & habenti jus usufructus, accrescit jure usufructus. l. item si fundi. §. hinc vicinus l. si Titio. in fin. ff. de usufructu. & habenti jus pignoris accrescit jure pignoris l. si convenit. §. si nuda. ff. de pignor. actio. l. si fundus. in princ. ff. de pignor.

* Alluvio territorium & imperium auget. * Collegium Tici. male.

116. Et habenti * territorium, jurisdictionem, merum & mixtum imperium, accrescit in eodem jure territorii, imperii & omnis jurisdictionis. Ita * consuluerunt celeberrimi & doctissimi illi jurisconsulti collegii & universitatis Papiensis pro domino Lazaræ per copiosissimas, veras & irrefragabiles rationes, ut patet in eruditissimo eorum consilio, quod est inter consilia Francisc. Curt. senior. in ordine 59. quamvis eodem tempore, & super eodem themate in contrarium (sed male) consuluerit Jas. in consil. 146. lib. 1. Et in terminis nostris habenti dominium utile ut vasallo, accrescit jure ejusdem utilis dominii, & spectat ad vasallum, vel etiam ad subvasallum jure feudi, vel subfeudi, quandiu durat feudum: quo resoluta statim totum cum incremento revertitur ad dominum, & directo dominio consolidatur text. in §. si quis de manso. & §. rursus. de controvers. investit. ubi per Bald. Alva. & omnes faciunt que dicam infra §. 7. num. 32.

117. Et eodem modo accrescet emphyteutz, nec propter hoc debet augeri canon, vel aliud onus, aut servitium, sicut nec è converso diminueretur: etiam si esset res concessa ab ecclesia, ut expressim consul. Philip. Corn. in consil. 15. licet clarum. lib. 4. & tenent gloss. fin. & omnes scribentes in l. 1. C. de jure emphyt. Quid autem sit alluvio, & de ejus effectu: vide ultra locos communes uberrimo & facili stylo per dom. Jas. in consil. 126. lib. 4.

* Vi fluminis adjecta feudo cui cedant.

118. Quantum autem ad incrementum apparens * ex fluminis impetu, postquam coarctat & unicum fuit ita ut discerni & separari non possit, (non enim prius acquiritur desinendo esse prioris domini, ut in dicta l. adeo §. secundo versic. plane si longiore, nec in hoc requiritur aliquod longum temporis spatium, sed satis est quod unitatem cum terra mea fecerit, ut inquit text. in l. hoc amplius. §. Alphonsus ff. de dam. infect. & declaravit Bartolus in tracta. de alluvio ubi gloss. dict. §. primum & §. secundum in d. ver. plane) constat quod cedit feudo per text. in d. §. si quis de manso. & §. sequ. ubi non distinguitur inter incrementum latens, vel apparens, prout non esse distinguendum tenet ibi Bald. in col. 1. quamvis Alvarot. ibi col. 2. contrarium velit, & male, attento maxime quod ille text. utitur signo universalitatis, omne incrementum, & probatur, quia hujusmodi incrementum fit ipsi fundo, text. in d. §. 2. in fin. & accedit de jure gentium sine facto hominis in unitatem ejusdem rei, text. in d. §. habemus. unde eodem jure, titulo, causa, & qualitate, censetur acquisitum & possessum: ut etiam tradit Bart. in d. tract. de alluv.

119. Unde etiam emphyteutz, aut alii cuiusque habenti dominium utile accrescit jure ejusdem utilis do-

Tom. I.

nii, ut tenent Alberic. in l. 1. col. ult. C. de jure emphyt. & ibi Bart. Salic. col. 2. Jas. col. 16. num. 79. idem Jas. in l. de quibus col. 7. num. 26. ff. de legib. & long. consuetud. Alberic. Brun. in tract. de augmen. col. 63. concl. 16. ampliat. 7. quamvis secus sit in usufructuario. l. item si fundi. §. si insula. ff. de usufructu. eodem modo acquiritur domino directo, respectu directi sui domini.

120. Et quæ dicta sunt de incremento latenti vel apparenti, habent locum quando inducitur à flumine publico: secus si à privato fluvio, ut Bart. in d. tract. verb. flumen. Item quando incrementum fit alluvione, vel vi fluminis manentis in suo alveo: secus * si prorsus relicto proprio & naturali alveo, incipiat alibi fluere: quia tunc habet locum §. quod si naturali insitis. de reru. div. & §. quod toto in d. l. adeo, quod alveus occupatus efficitur publicus ut flumen: alveus relictus, efficitur communis eorum qui prope ripam ejus prædia possident, pro modo latitudinis cujusque agris: quæ latitudo prope ripam fit, * nisi illa prædia essent limitata, juxta l. in agris. ff. de acquir. rer. dom. quia tunc ille alveus relictus fieret superioris domini, non autem tali casu aliquid immutaretur in dominio prædiorum viciniorum illi alveo relicto: nec etiam quicquam immutaretur in jure territorii vel jurisdictionis, quæ remanet in pristino statu, ut per Phil. Corn. in consil. 287. dominus Joachimus lib. 3. quod consilium debet ita intelligi & concordari cum præcedentibus consiliis & decisionibus in eodem lib.

Sed quid de * insula in flumine nata, ut l. inter eos ergo. l. in insulam l. penult. §. Paul. ff. de acquir. rer. domini. Breviter dico idem esse, quia pro qua parte accrescit fundo feudali vel emphyteutico ad commodum utilis domini, eadem ratione & eodem jure, pro eadem parte necessario quæritur domino directo, respectu directi domini. Accedit ergo feudo, ut feudo, quemadmodum fundo pluribus communi, ut communi. Est enim quædam subordinata comunio inter dominum directum & utilem. Nuper his scriptis invenimus quod ita punctualiter decidit Bald. in l. certa forma. in fine. C. de jure fisci. lib. 10. ubi quærit nunquid * agri mensurati habeant jus alluvionis? Et respondet, quod si civiliter mensurantur ad perticam, non habent jus alluvionis, quia semper apparere potest quantum accreverit: sed si destinatione sola patris familias vel principis limites habent per terminos lapideos vel fossata, ubi submotis terminis quantum accreverit, difficile discerni potest, ideo locus est alluvioni, per d. l. in agris, quam ita ut diximus, vult intelligi. Ex his habes obiter verum & sincerum * intellectum d. l. in agris, ut agri limitati sint, qui sub certa limitatione & taxatione mensuræ mancipati vel concessi sunt. Nec me latet Alciat. in l. 1. prætermisso col. 5. aliter ex Aggenio Urbico, ut refert, interpretari, sed ea interpretatio non quadrat menti, nec literæ dictæ legis, in qua mancipatus ager, idemque limitatum militibus aut veteranis emancipatus expressim distinguitur ab eo quod in publico relinquitur, & sic non potest censi publicus, atque ex eo quod publicus alluvione imminuibilis, prout, Alciat. æstimavit: quoniam * alluvio quum sit juris gentium, etiam in his quæ sunt juris publici, & non in usu publico; habet locum, ut tradit Bart. in tract. de alluvio. in ver. nostro & in ver. flumen. ad fin. per l. sed Celsus in princip. ff. de contrab. empt. & est text. in l. ergo. §. alluvio. ver. flumina. ibi, ex privato in publicum adducat, & ex publico in privatum. ff. de acquir. rer. dom. non igitur agrum remanere publicum populi Romani, sed agrum esse (ut supra exposuimus) limitatum, impedit alluvionem. Quod etiam refert Alciat. nec apud Aggenium Urbicum, nec apud Julium Frontinum de controversiis agrorum reperire potui.

121. Stat igitur conclusio, quod hujusmodi incrementum, sive latens, sive apparens, cedit feudo ut feudo, & tenebitur vasallus ponere, & describere in suo dinu-

* Alveus relictus à fluvio fit communis eorum qui prope ripam prædia possident: novus verò fit publicus nisi ager (qui in novum alveum est mutatus) esse limitatus.

* Limitatorum agrorum conditio que.

* Insula in flumine nata cujus sit.

* Alluvio utrum jus habeat in agris mensuratis.

* Intellectus in agris ff. de acquir. rer. domini.

* Alluvio locum habet etiam in his quæ sunt juris publici, & non eodem modo in his quæ sunt usu publica.

meramento, de quo *infra* §. 9. idem in emphyt. fallit in prædiis limitatis quibus non accrescit augmentum latens, & multominus apparens, text. in *l. in agris. ff. de acquir. rer. dom.*

* Limitata prædia quæ.

Et advertit quod * certum prædium in feudum vel emphyteusim concessum, certis limitibus designatum, non dicitur esse limitatum: ut concludit Andr. Isern. in *d. §. si quis de manso. col. 1. ibi Bald. col. 2. ver. concludo.* Joan. Bap. Caccialup. in *reper. cap. 1. de feud. cogni. part. 5. Reg. 22. Phil. Corn. in d. consil. 13. col. fin. versic. nec obstat sextum. vol. 4. quia sequeretur quod omnes agri possessi pro diviso, & sic cum suis certis terminis appositis essent limitati, & non reciperent hujusmodi augmenta quod est falsum: & satis patet in dict. *l. in agris. versic. & Trebatius ait.* Et in divisione agrorum quæ per triumviros fiebat in coloniis Romanorum, ut apud Livium *l. Decad. lib. 3. in princip. & ante eum apud Polybium.* Sed tunc demum est limitatum, quando est certis finibus & mensura taxatum, ita ut appareat, quid & quantum sit concessum, ut totum residuum sit concedentis, tanquam à concedente reservatum, ut declarat text. in *d. l. in agris. in fin.* ut sic non simplex adpositio terminorum: sed illa quæ fit expresse, & præcisè gratia taxationis, vel concessio incipiens non à corpore fundi, sed à certa mensura, ut quando conceduntur centum jugera in feudum, facit limitationem: quæ non admittit jus accrescendi per prædicta, quia tunc censetur omnis accessio prohibita & reservata. Idem si concessio non incipiat à mensura, sed à corpore, etiam absque mensura, sed appposito * limite immutabili, puta usque ad talem rupem vel montem, vel litoris metam, *l. locus. in princ. ff. de acquir. rer. dom. ceterum de limite fixo immobili supra dixi.**

* Limites immutabiles, rupes, mons, litus

* In Limitatis cessat jus accrescendi.

122. Et hoc est generale, quod * in omnibus dispositionibus limitatis cessat & censetur prohibitum jus accrescendi. Bald. in *l. 1. collas. ult. C. de secun. nup. per text. in l. Lucius. §. que habeat ff. ad senatuscons. Trebell. & quod not. gloss. fin. ibi alimenta taxationis loco. & Bald. in *l. dominus. §. 1. De usufruct.* Et ne ab instituto avocet, vide de hoc Felin. in *c. cum ordinem. col. 4. extra de rescriptis.* Non tamen intelligas hujusmodi, aut aliud incrementum hoc casu esse nullius, & fieri occupantis, ut dicitur in *l. 1. §. si insula. de statu liberis.* quia ibi loquitur in agris limitatis, in quibus tamen concedens nihil juris retinet: hic autem loquimur in feudo vel emphyteusi, quæ licet aliquando concedatur limitatim ad mensuram, tamen concedens semper retinet directum dominium, & sibi reservat quicquid est extra mensuram taxatam, vel extra metas termino immobili taxatas, & sic augmentum accedens accrescit directo domino, eique soli, & non domino utili, propter reservationem & prohibitionem quæ inest limitatæ concessioni. & hoc aperte sentit text. in *d. §. si quis de manso.**

* Augmentum aliud intrinsecum & intensivum: aliud corporale vel incorporale: aliud incorporatum si hoc actum sit, aliud separabile: & inseparabile aliud passivum & non passivum: aliud adquirens & extinguens,

123. Ex his habes * in summa divisionem, differentiam & effectum augmenti: in quantum concernit intellectum, & resolutionem materiz hujus consuetudinis: quia augmentum quoddam intrinsecum sive intensivum: quoddam extrinsecum sive extensivum: quoddam corporale, quoddam incorporale. Tertio, quoddam necessario incorporatum, quoddam non incorporatum, nisi hoc actum sit. Hanc tertiam divisionem non posui, nisi causa facilioris intelligentiz, quia subservit, & communis est duabus primis divisionibus, & eas exemplificat. Potuissim etiam addere quartam divisionem augmenti separabilis vel inseparabilis, & quintam activi vel passivi, & sextam augmenti quod fit acquirendo, vel augmenti quod fit in servitute extinguendo, & septimam ejus quod accedit facto hominis, vel ejus quod accedit mixtim ut præscriptione. Sed quia hæc sunt magis exempla vel accidentia membrorum dividendum, quam divisiones per se,

consulto prætermisi, & sub exemplis reliqui. Quia etiam non est bonæ methodi divisiones multiplicare, ideo duas illas primas §. 2. tantum reliqui, & proposui primum membrum primæ divisionis, quodque corporale, quandoque incorporale: De corporali intrinsecum exemplum est cavea, cellarium & omnis utilis constructio, sive hypogæorum sive superficialium, ut domuum. De * corporali * intrinsecum exemplum est redemptio servitutis prædialis quæ debebatur à feudo.

aliud factum hominis accedens vel mixtim.

* Augmentum intrinsecum corporale vel incorporale.

* Videtur legendum de incorporabili.

* Augmentum intrinsecum quid.

124. Augmentum istud voco * intrinsecum, quia statim necessario incorporatur & acquiritur toti fundo, & tam directo, quam utili domino, & ideo voco intrinsecum, quia necessario incorporatur. Nec obstat si quis dicat circa hoc exemplum intrinseci incorporalis, quod vasallus vel emphyteuta potest redimere servitute respectu sui duntaxat, & non respectu domini: & sic minoris redimet, prout etiam potest novam servitute prædialem acquirere sibi & non domino, vel solus imponere super suo utili dominio, & non super directo, ut supra ead. gloss. num. 69. cum seq. quia fateor, sed dico non esse simile in hac redemptione, quia servitus semel constituta super toto, debet redimi à toto, quoniam non potest redimi à parte indivisa, sive quota, sive integrali, *l. pro parte* (ubi in novis intellect. dixi) *ff. de servitut.* Et sic si dominus utilis redimat quoad se tantum, valet quidem actus ut valere potest, sed non est vera redemptio, nec extinctio ipsius servitutis, sed tantum redemptio usus, vel suspensio effectus. Patet, quia quandoque sive sine temporis sive commissio totali, vel alias jus utilis domini resolvitur, sive perpetuè vel ad tempus, vel etiam simpliciter fruitio rei, ut in casu hujus §. revertatur ad dominum directum, statim resurget & in actum exibat non servitus extincta, quia extincta non fuit, sed usus ejus & executio, quæ ad tempus interim vallata vel impedita fuit. Pariter augmentum * extrinsecum, quoddam corporale, ut unio fundi vel alluvio, quoddam incorporale, ut acquisitio jurisdictionis vel servitutis prædialis in fundos vicinos, hæc augmenta prima facie videntur intrinseca, sed non est ita, quia non incorporantur, nisi hoc agatur, ut de jurisdictione latè diximus supra ead. gloss. num. 44. usque ad num. 67. Et de acquisitione servitutis supra ead. gloss. num. 69. cum seq. & propterea sunt augmenta extrinseca & extensiva, sive sint corporalia, sive incorporalia, quia etiam si jurisdictionis non acquiratur ultra, sed tantum intra fines feudi, adhuc est extrinseca: tum quia nihil habet commune cum feudo vel feudi domino, ut supra ead. gloss. num. 45. tum quia non incorporatur, nisi hoc agatur. Servitus autem prædialis in fundum vicinum, manifestè est augmentum extrinsecum quantumvis incorporatum, quia agit in prædia extrinseca quæ serviunt: & licet acti vè adhaereat fundo dominantis, tamen non omnino incorporatur, quia nisi aliud agatur, acquisita à domino utili sibi tantum: & consequenter non feudo ut feudo, nec directo dominio acquiritur, ut supra ead. gloss. num. 70. & sic ad duas illas divisiones, imò ad primam subdividendo per secundam, omnia exempla reduci possunt.

* Augmentum extrinsecum corporale vel incorporale.

Quicquid autem cadit in augmentum intrinsecum, prodest domino directo, quia ei quoque quæritur salva recompensatione in casum reversionis utilis domini, secundum notata supra eadem gloss. num. 2. Idem de extrinsecum, quando contingit illud incorporari, etiam respectu superioris directi domini, & sic intrinsecum fieri: circa septimam autem illam subdivisionem satis supra diximus de augmento facto hominis, & de eo quod fit dispositione legis. At de eo quod fit mixtim, partim facto hominis, partim dispositione legis, ut est per usum & præscriptionem temporis, ne hic sim prolixior, dicam *infra* §. 12. num. 32. cum seq.

SVMMARIA GLOSS. VI.

1. Patronus nil potest in feudum mediatum, nisi immediato aperto & prehenso.
2. 3. *Virum vasallus vasalli mei, sit vasallus meus.*
4. *Subordinatè & diverso respectu possunt plures esse domini ejusdem rei, directo vel utiliter.*
5. *Dominium directum univrsale & peculiariter.*
6. *An Rex Sicilia sit dominus directus vel utilis.*
7. *Vtile dominium non est servitius, sed quadam inferior proprietatis.*
8. *Possessiones quadam subordinata, quadam opposita.*
9. 10. *Nova sententia.*
Qualibet proprietatis habet possessionem vel quasi correspondentem.
11. *Solus dominus immediatus est requirendus.*
12. *Omnes vasalli regni Francia magis subsunt Regi, quam proprio & immediato patrono.*
13. *Armorum usus penes solum Regem.*
14. *Cur in regno Francia cessant quæstiones illæ, utrum vasallus iurare debeat dominum suum contra patrem.*

GLOSS. VI. IN VERBO

Mouvans de luy.

* Immediata & mediata feuda quæ, & quæ possit dominus prehendere.

1. **I**ntellige * immediatè, quia dominus non potest prehendere feudum sui subvasalli, quod à se movetur seu dependet, mediante vasallo suo: & vocatur subfeudum, sive, ut vulgo dicunt, retrofeudum. Sed solum potest prehendere feudum immediatum, nisi postquam feudo immediato aperto & prehenso, subfeuda aperiuntur, vel inveniuntur aperta: tunc enim potest etiam illa ad manum suam ponere, & omnia dominicalia jura in illis exequi, quæ vasallus seu dominus immediatus possidet, quoniam interim quoad exercitium & commoda horum jurium, feudum prehensum habetur pro reverso ad dominum, ut diximus *suprà eadem gloss. 4. quæst. 2.* & latius videbitur *infra §. 34. & 55.* itaque non potest prehendere, nisi sit patronus immediatus, vel habeat jura patroni immediati: quoniam * virtus per se non agit, nisi in suum proprium & immediatum objectum: & regulariter clientis mei cliens, clientulus *

* Immediatorum vis & potestas.
* Vasallus vasalli mei, non est meus vasallus, quomodo intelligatur.

2. Mihi non est, quod est absolutè & sine exceptione verum in vasallo vasalli mei ratione alterius rei, quam ejus, quæ à me recognoscitur in feudum à vasallo meo: quia ex quo ipse meus cliens immediatus, non est meus vasallus ratione talis rei, quam à me in fidem non accepit, & quam à me nullo modo recognoscit, necessariò sequitur clientem, quem cliens meus ratione illius rei habet, nullo modo mihi esse vasallum, nec subvasallum: sed prorsus extraneum. Illud enim feudum, nihil habet commune cum feudo, quod accepit vel recognovit à me vasallus meus, nec à me, vel feudo meo dominantem derivatur, nec dependet, mediatè aut immediatè, & ita intelligitur & procedit illud vulgare dictum glossa in *l. de accessionibus, in verbo debet versic. item si ego ff. de divers. & temporalib. prescript. in l. Modestinus in fin. de verborum signific. cap. legitur, 81. distinct.*

Secus in vasallo vasalli mei ratione ejusdem rei: puta, Titius feudi à me accepti partem subinfeudavit Caio, qui recognoscit Titium pro illa parte, & Titius me recognoscit pro toto, videlicet tam pro parte quam retinuit, quam pro jure subvasalli. Et sic isto modo, clientis mei cliens, clientulus meus est, & ita tenet & declarat Andr. Ifern. in *cap. imperialem, §. illud collat. 1. de prohib. feud. alien.* per Fed. Bartol. in *l. Claudius, ad fin. ff. qui potio. in pign. habent. & in d. l. de accessionibus.* idem sentit Bonifa. de Vitali. in *Clem. unica. §. quia ergo. collat. 1. de jurejur.* Guido Pap. in *decis. Delph. 551. in 2. quæsto.* Philip. Decius in *l. consilii §. socii. ff. de reg. jur. seq. dom. Andr. Alciati. in d. l. Modestinus, dicens illud procedere*

*magistro regi, id est crassius, & pingui minerva, sive largo modo, quod Julianus dixit in l. ratum. ff. de solutio. & rectè, quia vasallus vasalli mei etiam ratione ejusdem rei, non absolutè, nec propriè, & simpliciter est meus vasallus: sed solum mediatè, & propriè loquendo non debet dici meus vasallus, sed meus subvasallus: nec propriè & simpliciter dicitur ejus dominus, sed dominus mediatum, seu dominus domini sui, ut inquit textus in *d. §. illud.* ubi solus prior vasallus, & non superior dominus, vocatur dominus subvasalli. idem textus in *cap. unico de allod. ad fin. ibi, aut sub rege dominum suum.**

3. Itaque dico, quod dominus feudi, nedum dicitur dominus directus, seu patronus aut dominus feudalis, clientis sui immediati, & hoc propriè & absolutè: sed etiam dicitur dominus directus omnium clientum & subvasallorum ejusdem feudi, & hoc mediatè, & ratione rei beneficiariz à se profectæ, quæ implicitum habet statum reversionis, in casum reversionis aut prehensionis feudi immediati. Quandoque tamen subfeudum revertitur pleno jure, ut quando subinfeudatio non fuit approbata à superiore domino: quandoque non revertitur, nisi quo ad jura feudalia secundum ea quæ dicemus, *infra §. 43. in fin. & §. 51.* ubi videas. Interim autem superior & mediatum dominus, non potest à mediatum vasallis aliqua jura dominicalia exigere, ut per multa dicta Jacobi. de S. Georg. in *investit. feud. in versicul. ita etiam quod ipsi vasalli. collat. 2. versicul. item quæro. & in versicul. qui quidem investit. præstis. jur. fidelis. collat. 3. versicul. moveo vobis, & omnes scribentes in cap. unico. §. fin. de allod. & in d. §. illud. ad quos remitto.* Et idem clarè sentit Baldus in *l. 1. collat. 2. verbo quæro restator. C. communia de legat.* ubi dicit vasallum vasalli mei, non esse meum vasallum, inspecta obligatione personali: nec tenetur mihi servire, aut jurare fidelitatem, quod intellige quandiu stat medium, sed bene dicitur meus directo, & in aptitudine, & potentia saltem remota, ad me redeundi, & tanto remotiora, quando plura intercedunt media. Rursus advertit quod etiam inter subvasallos ratione ejusdem rei reperitur difformitas & differentia: quia si Titius vasallus meus subinfeudavit partem feudi sui à me moventis Caio sine consensu meo, Caius non est propriè subvasallus meus, nec ego sum illi propriè patronus mediatum: patet quia feudo Titii aperto, totum prehendere possum, etiam partem Caii, nec teneor Caium recognoscere in vasallum vel subvasallum, sed tanquam extraneum expellere possum, per notata *infra §. 51. & 54.*

4. Tamen quodammodo sed improprie & imperfecte dicitur subvassallus, ratione videlicet utilis domini subalterni, quod feudaliter habet in parte ejusdem feudi. Sed si ego dictam subinféudationem approbavero, tunc Caius vere, plene & proprie subvassallus meus est, ut pote vinculo & obligatione subclientelari concurrente, quæ in præcedenti casu deficit.

* Quomodo intelligendum quod per manus traditur, non posse idem dominium esse infolidum apud plures.

* Per subordinationem & diversitatem respectu possunt plures esse ejusdem rei domini, tam in eadem quã diversa specie domini.

* Dominium directum superius, & directum inferius, utile superius, utile inferius.

* Dominium directum universale, directum particulare

* Bonorum possessor rerum in universo utile domini habet particularem verò directum.

* Fideicommissarius universalis quale domini habeat.

* Rex Sicilie est dominus utilis in universo, directus in particulari.

Sed ad majorem evidentiam quæro, quum idem dominium non possit in solidum esse apud plures, *l. si ut certo. §. si duobus. ff. commodati. l. hæreditate. §. pater. ff. de castrensi pecul.* qui sit ut ejusdem feudi sint duo vel plures domini directi, unus immediatus, alter & superiores mediatus, & pariter duo vel plures domini utiles, scilicet vassallus primus, & omnes subvassalli? Respondeo, quòd plures possunt esse directi domini vel utiles: vel unus directus tantum, & utilis tantum simul ejusdem rei, diversis respectibus, unde primus auctor feudi, dicitur esse dominus directus, respectu primi vassalli immediatè, & respectu subvassallorù mediatè: idem dicendum de primo vassallo, & respectu secundi vassalli, & ulteriorum, & sic de aliis, pariter primus aut alter medius vassallus dicitur dominus utilis, respectu domini superioris: & dominus directus, respectu inferioris vassalli, nec est inconveniens, propter diversas relationes: quia dicta regula loquitur nedum de dominio ejusdem speciei, sed etiam ejusdem relationis, & respectus, & ita in nostris terminis tenet Joann. Faber *instit. de loca. §. adeo. collat. 2.* & sic reperitur directum dominium superioris domini, & directum inferioris, & utile dominium superioris domini, & utile inferioris, *ut in eisdem terminis tradit Francis. Cur. in 4. part. in princ. feud. collat. 22. num. 83.*

5. Sicut alibi reperitur dominium directum universale totius apud unum, & dominium directum particulare rerum illius universi apud plures alios, ut notat Bartol. Angel. & alii in *l. 1. §. fin. per illum textum. ff. de rei vendic. Jalon in l. 3. §. ex contraria. collat. 16. & 17. ff. de acquir. vel amit. possess.* Ex apud eundem reperitur dominium utile in toto universo: & dominium directum in rebus singularibus ejusdem universi, ut patet in bonorum possessore, qui non est hæres, sed loco hæredis de jure prætorio, quod non potest facere verum & directum hæredem, sed utilem. *§. nos autem Institus. de bon. possess. l. 2. ff. eod.* unde non habet directum dominium hæreditatis, sed tantum utile, & utilem hæreditatis petitionem, non directam, quæ competit soli hæredi de jure civili: ut notat. in *l. 1. §. 2. ff. de poss. soria hæred. petition. per gloss. in rub. C. quorum bonorum.* Et tamen habet directum dominium rerum particularium hæreditatis, ut tenent. Bart. & Alexand. in *l. ex asse. ff. ad senatus. Treb. idem tenent Gloss. Bald. Joann. Faber Alexand. Philip. Decius in l. 1. Cod. unde legit. & unde cognat.* Et idem dicunt, de fideicommissario universalis, cui per hæredem directum, sive institutum, sive ab intestato facta est hæreditatis restitutio ex Senatusconsulto Trebelliano, quia solum utile dominium, & actiones utiles transferuntur, textus in *§. restituta. cum seq. Institus. de fideicommissa. hæred. in l. penult. in fin. ibi, utiles actiones transferuntur. C. ad Senatusconsult. Trebell.* quod est verum in universo: quia particularium rerum & actionum dominium directum transit in eum, secundum præfatos doctores & glossam & Bartol. in *l. 2. ff. de bon. possess.* & idem Alexand. in *l. 1. in princip. & ibi seq. Jalon in lect. 1. coll. 2. & in lect. 2. collat. 4. ad Trebell.* & est communis opinio.

6. Hic dicunt Baldus in *proem. ff. collat. 2.* Baldus Phil. Decius in *d. l. 1. C. unde legitimi. & consil. 517. in fin. Alexand. in consil. 1. collat. 10. volum. 5.* quòd licet directum dominium regni Sicilie in universo, sit penes Ecclesiam Romanam, & non penes Regem, qui illud tenet in feudum ab eadem Ecclesia: & sic habet solum dominium utile, scilicet in universo: tamen in singulis feudis, castris, & rebus particula-

ribus illius regni, habet directum dominium, & plenitudinem regis potestatis: & directe & nomine suo possidet, & exercet omnem jurisdictionem, & dominium in singulos, licet habeat solum utile dominium, respectu universitatis regni, quod vice exempli ab aliis relati dictum sit: quia dici potest etiam directum dominium dicti regni Sicilie esse translatum, ut actum est *suprà in Rubr. ad fin.*

7. Ex quibus liquet, errare eos qui dicunt primum vassallum inféudantem secundo transferre omne utile dominium & jus quod habet, & nihil penes eum remanere, ut tenuit Andr. Ifern. in *cap. 1. §. præterea. collat. 2. de cap. Corrad. Baldus, in cap. sanè, collat. fin. versicul. sed mirum videtur. extra de renunc. ubi etiam dicit quòd licet non invenitur servitus, l. 1. ff. de servit. legata. ita non invenitur utile dominium utilis domini: quibus non obstantibus tenendum, ut dixi: nec est simile de servitute, quia dominium utile non est servitus, sed quædam inferior proprietas, ut melius inquit idem Baldus in *cap. uno delegatorum, collat. fin. versicul. item non est inconveniens extra de officio de legati. & idem Bald. expressius dixit, in cap. casorum col. fin. versic. sicut est si vassallus, extra de judic. reperiri utile dominium superius, & utile dominium sub illo, per d. §. illud. & per gloss. subtilem in d. l. ex asse, ubi etiam Alexand. in *collat. fin.* respondit, non esse inconveniens, quòd duo sint domini utiliter, diversis respectibus: & eadem ratione dicendum, non esse inconveniens, quod duo vel plures sint directi domini, diversis respectibus, hinc etiam dicunt Baldus & Jacob. Alvarot. in *cap. 1. §. fin. ad fin. de controv. investit.* quòd penes primum vassallum inféudantem secundum, remanent quædam reliquæ & jura servitutum, unde quodam modo dominus dici potest, & dicit Baldus in *consil. 16. facti evidentia. versicul. porro. ad fin. lib. 1.* quòd magnæ sunt illæ reliquæ, & quòd non desinit esse vassallus, ille, qui acquisivit alium vassallum, per *l. salem in fin. ff. de hered. institus. & expressius vult Joann. Raynal. in dicto §. illud remanere quoddam quasi utile dominium: & sequitur Jacob. de S. Georg. in investit. feud. verbo ita etiam quòd ipsi vassalli, collat. 2. versicul. quæro an aliquid: & in versicul. dicitur vassalli primus non commisit. col. 2. sed hæc non satisfaciunt: quare plenius dicendum est, ut supra post Joann. Fabrum in dicto §. adeo, nec posset melius aut aptius dici. Dicere enim quod medius vassallus habeat directum dominium feudi ultimi vassalli: & quòd superior dominus habeat directum dominium feudi vassalli sui: in quo includatur quoddam directum dominium directi domini quod habet medius vassallus in ultimum: & sic quòd primus dominus nullo modo habeat directum dominium feudi possessi per ultimum, non placet, nec est tolerabile; esset enim constituere proprietatem proprietatis, quod in toto jure est inauditum & nunquam receptum, quare tanquam Saturninum quædam venit rejiciendum, *l. 1. ff. de senato.****

8. Dicendum est ergo, ut dixi etiam, primum dominum vere habere directum dominium in ultimo ipso feudo, sed mediatam, & ligatam respectu ultimi vassalli, donec sublatis vel cessantibus mediis, fiat debita & tanta approximatio, ut possit exire in actum. Ex his apparet, an vera sit Gloss. fin. circa mediam, ibi item cum feudatarius, in *l. unica. C. uti possideris*, quæ dicit quòd primus dominus feudi possidet civiliter, ultimus naturaliter, medius nullo modo, quam sequuntur ibi Bartol. & Salic. ad finem tamen Albericus & Baldus ibi tacite eam reprobant, quantum ad dominum domini medii. Albericus inquam *collat. 5. num. 10.* in quantum dicit quòd illud dictum glossæ intermedium nullam habere possessionem, debet intelligi dissentive non assentive: & paulò post dicit, primum, & secundum qui medius est, possidere civiliter. Sed quid Alberic. sentiat per illa duo verba, *dissentive, assentive*, non intelligo, quia nec clarant

* Utile dominium non est servitus, sed quædam inferior proprietas.

* Domini duo esse possunt utiliter vel directe diversis respectibus.

* Vassallus subinféudans remanet vassallus.

* Plures domini feudi gradatim quædammodum possidere intelligendi sunt.

Græca nec Latina sunt, nec Gallica, nec apud Logicos, aut Jurisperitos usitata. Baldus autem in *collat. 2. in fin.* subtilius intuens dicit, quod possessiones quædam sunt * subordinatæ, quædam oppositæ: deinde subdit subordinatas esse in proprietario, fructuario, emphyteuta, feudatario, & usufruario, & similibus respectivè: oppositas vero, quando duo aut plures simul possidere vellent in solidum eodem jure, & eodem respectu, ut duo proprietarii, vel duo fructuarii, quod est repugnans, & impossibile. Sed bene quod plura jura, & plures possessiones subordinatæ possunt concurrere: nec est inconveniens, quum hoc diversis juribus, & diversis respectibus fiat. Hæc ferè ad verbum, sed omnino ad mentem Baldi.

* Possessionum quædam subordinatæ: quædam oppositæ.

Opinio auctoritatis.

9 Ego autem dico, quod primus directus dominus possidet civiliter, vera & propria civili possessione: sicut solus propriè sive antonomasticè, est dominus directus: Ultimus autem dominus, sive sit ultimus vasallus, sive sit censuarius, aut emphyteuta ultimi vasalli, non curat: dummodo sit ultimus utilium dominorum: habens realem fructuationem, & verum & naturale commodum rei, possidet naturaliter, vera & propria perfectè naturali possessione, sicut ipse solus propriè & perfectè dicitur dominus utilis, quem Gallici, vulgò proprietarium vocant, prout declaro, *infra §. 55. in gloss. 1. super verbo, proprietarius.* * domini autem intermedii, habent sua dominia subordinata, & respectiva, quæ sunt directæ respectu inferioris, non tamen ita directæ sicut primordiale illud, propriè directum primi domini: respectu autem superioris sunt utilia, non tamen ita utilia, sicut illud propriè utile ultimi domini. Er quemadmodum, ut inquit Baldus in *d. l. unica. collat. 2.* * quælibet proprietas (largè sumpto vocabulo) habet possessionem vel quasi, sibi correspondentem: ita domini intermedii habent possessiones vel quasi, juribus & dominiis suis correspondentes: quia respectu inferioris dicuntur possidere vel quasi civiliter, & respectu superioris dicuntur possidere vel quasi naturaliter.

* Medius dominus respectu inferioris est directus: superioris, utilis dominus.

* Proprietatis quælibet habet possessionem vel quasi, sibi correspondentem.

10 Itaque in quantum dicta glossa dicit, primum dominum possidere civiliter & ultimum naturaliter, optimè & propriè loquitur: sed in quantum vult quod medii domini nullo modo possident (tamen si dom. Pyrrhus, in *consuetudinem Aurelianensem eodem titul. §. 48.* eam sequatur) * displicet mihi illud verbum, *nullo modo*, nisi restringatur, ad propriam & strictam possessionem ipsius rei, ut statim dicam: quia domini medii subordinatè, & diverso respectu pro sui cuiusque juris, & domini qualitatis, & conditione possident, vel quasi: & dico quasi, propriè loquendo, * possessiones mediorum dominorum (in quantum medii) sunt potius quasi possessiones juris feudalis, quam veræ possessiones fundi: sicut eorum dominia sunt potius subordinata quædam jura feudalia, quam vera dominia fundi: fundi inquam, ab utili dominio primi domini decisi, & per medios dominos derivati, utque ad ultimum vasallorum & possessorum, sicut enim hic solus, & non superiores domini, realiter tenet & fruitur: ita solus eum fundum, verè naturaliter possidet: & verus dominus utilis est: patronus autem immediatus hujus ultimi vasalli, dicitur ejus respectu fundum civiliter possidere, sed in veritate solum quasi possidet jus suum feudale immediatum: quod habet similitudinem quandam & virtutem directi domini, & civilis possessionis, respectu hujus ultimi vasalli: vera autem & propria civilis possessio hujus fundi, est penes primum dominum, sicut penes eum solum est verum & proprium directum dominium fundi: domini autem immediati, sicut verè & propriè habent dominia jurium suorum feudalium (quum etiam * simplex usufructuarius verè habeat dominium juris sui, textus in *l. qui usufructum, in fin. ff. si usufructus petat.*)

* Glossa reprobat, l. unica. Cad. nisi possidetur.

* Medii domini possessio est potius quasi, quam vera possessio.

* Dominii juris sui, habet usufructuarius

ita verè & propriè quasi possident eadem jura sua Non possum melius nec clarius dependentiam & subordinationem dominiorum feudalium, quibus utimur, explicare, nec video quod verius possint ad terminos, & veritatem juris reduci.

11 Ex prædictis infero, quod superior dominus, nullum jus, nullum commodum, potest percipere ex subfeudo vel subvasallo, etiam ratione ejusdem rei, quandiu stat jus feudi primi, & immediati vasalli, sed omnia sp. & ant ad hunc primum vasallum. Et sic evacuantur omnes illæ sinuosæ, & intricatæ quæstiones, an immediatus, an verò primus dominus sit ad eundem, pro autoramento alienationis, & laudimiot & utri eorum solvenda relevia, & cui cedat commissum feudi, quia hæc omnia pertinent ad immediatum dominum feudi, vel vasalli, ex cuius facto vel casu accidunt. Salvo quod dixi de alienatione, si fieret in potentiorum, vel Ecclesiam, seu ut vulgo dicunt, in manum mortuam, quia omnes domini usque ad dominum nostrum Regem inclusivè essent requirendi, & eis satisfaciendum, pro eorum interesse: de quo latè & decisivè tractamus *infra §. 51.* ubi etiam & in §. 51. planè videbitur an & quomodo liceat vasallo sine consensu domini subinfeudare, vel in censum, aut aliter concedere.

Quid autè sit de censuariis & emphyteutis, an possint similiter concedere, & quale jus retineant, & quis sit effectus, tradetur *infra titul. 1. in rubricam §. 76.*

12 Istud illatum limbo in universalis & supremo domino, qualis est serenissimus noster Francorum Rex, quia in toto regno suo, nedum sui vasalli immediati, sed subvasalli omnes, & eorum domini (nullo excepto) sunt clientes, & subditi sui, nedum primariè & prælativè, sed etiam (si opus sit) exclusivè, ad quemcunque alium dominum, quum in omni fidelitate & sacramento semper nominatim excipiantur, vel excipi intelligatur fidelitas supremo Regi nostro debita: non solum debita ut supremo domino feudali, sed multò magis ut Regi. Multa enim sunt feuda non dependentia à Rege, sed ab Allaudiis quæ à nullo moventur, nec à Rege quidem, sed nullus est locus in hoc regno, qui non subsit supremæ jurisdictioni & majestati regis, nec * facer quidem, ut dixi §. 51. numero 65. Aliud jurisdictionis & majestatis regia, aliud dominium directum feudale vel censuale & eorum recognitio, hæc enim nihil habent commune ut in glossa præcedenti, *num. 45.* sed major pars feudorum in hoc regno à Rege dependet: multa quidem immediatè, sed plura mediatè, quæ vocant retrofeuda, pauciora in gradu inferiori, quæ vocant subretrofeuda: Fidelitas autem supremi domini semper intelligitur excepta. Ad quod textus in *l. imperialem. §. si inter duos, in fin. de prohib. feud. alienatione, per Federicum.* Et tenentur Regi, tam vasalli quam subvasalli sui, secundum conditionem feudi, auxilium præstare contra omnes, * etiam contra eorum dominum immediatum, si illum infidelem aut perduellem esse contingat, pro defensione regni, utilitate, & necessitate reipublicæ tunc enim nedum habentes feuda, sed subditi omnes tenentur de jure naturali, & gentium, obedire & subvenire Regi non erranti, nec excedenti: ab omni enim potestate & auctoritate semper excipiuntur error & excessus, per notata in *l. veluti. ff. de justis. & jure.* Et fallit illa regula vulgata, quod vasallus vasalli mei, vel homo hominis mei, non est vasallus, nec homo meus, quia omnes subditi magis sunt clientes & homines Regis, quam cuiusvis alterius, etiam proprii domini. & ita concludit Specular, in *titul. de feud. §. quoniam. vers. 14. 15. & 16.* Jacobus de sancto Georg. in *investitur. feudorum verbo & promiss. eidem domino suo præstare sermo. collat. 4. & 5. quæst. 9. & 10.* Guido Papa, in *decisi. 55. in secundo quæsto.* Math. de Afflic. in *decisi. Neapoli. 265. vers. 30.* Franciscus Curtius

Regni francie omnis clientela, primariè & immediatè subest Regi.

* Sacra etiam loca substant Regi Francie in suo regno.

* Regis francie vasalli tenentur Regi auxiliū præstare etiam cetera dominium suum immediatum si perduellis sit.

Junior. in consil. 137. collat. 2. versicul. 3. *præmittendum.* ubi plura ad hanc rem effuse videas, non transcribo.

13 Magis autem astringuntur nobiles & prædia beneficiaria possidentes, pro quorum redditibus tenentur ad subsidium quod vulgo vocant bannum & retrobannum, ut latè deduxi *suprà in proem. in gloss. 7. versicul. nobiles.* ubi remitto, hoc addens, quòd subsidia certorum armigerorum & equorum, ad usum belli (quæ sæpè multisque locis debentur à subvasallis, dominis suis immediatis) in hoc regno, intelliguntur more antiquo Francorum, quinon utebantur externo nec conductio milite, nec exigebant tributa à provincialibus & incolis sive urbanis, sive rusticis, quæ tempore Ludovici noni, circa annum domini millesimum ducentiesimum quadragesimum quintum inventa sunt ad tempus: tamen & subfeudalibus contestationibus supprimendis, quæ nunquam finem sed suppressum tantum augmentum invenerunt: A quo tempore domini locorum non protegentes subditos ab hujusmodi novis tributis, & multo minus ab augmentatione & multiplicatione eorum, deserunt ab illis more pristino honorari. Jura quoque illa feudalia certorum militum & equorum, cæperunt in pecuniam converti soli supremo principi vel monarchæ, aut ducibus suis, armorum & bellorum usum, congrega-tione ductuque militum reservato, juxta *l. unicam, C. ut armorum usus,* se debere dominis immediatis formaliter:

sed solum ad certam summam pecuniarum. *Soli enim supremo principi vel Monarchæ, tanquam republicam representanti, pro ejus tuitione debetur omne auxilium belli. Unde in hoc regno ad solius Regis auctoritatem & potestatem spectat * armorum usus & congregatio militum, *dicitur l. unica, & in rubr. ut armorum usus lib. 11. C.* ubi illa verba, *Inscio principe.* intelliguntur, id est, non mandante: non enim sufficeret sola scientia & patientia principis, sed expressum & speciale mandatum requiritur, ut determinat Andr. Ifern. in *titul. hic fin. l. in usibus feud.* Luc. Pen. in *dicitur l. unica. super verbo inconsultis, collat. 1. per textum in l. 3. versicul. eadem legem ff. ad legem Juliam. majestatis.*

14 Cessant igitur apud nos tam multæ & perplexæ quæstiones, an clientulus debeat juvare dominum in armis contra fratrem, vel patrem proprium, an contra alium dominum, an contra superiorem domini sui patronum: in quibus quamplurimi celebres juris professores Italici, summo quidem ingenio & labore, sed majore patriæ calamitate, variè agitati sunt. Sed has jurium & doctorum allegationes ridet agentes in rebus, qui eas nisi in rem suam duntaxat, & ad pompam curant. Cæterùm hæc feudorum subordinatio fuit vetus quoddam Francorum *statutum* non parum utile ad statum eorum retinendum & propagandum, sed præcipuum *statutum* Francorum erat itatum & ordinum regni decretum.

* Subsidia clientelaria ad usum belli non debentur nisi Regi: * Armorum usus penes solum Regem:

SUMMARIA GLOSS. VII.

1. Patronus non debet malè versari in re beneficiaria.
2. Tempus petenda investitura non currit, nisi à die scientiæ.
3. 4. Vasallus non debet rigor servari.

5. Adversus prehensionem feudalem, non est locus restitutioni in integrum etiam ex capite minoris ætatis.
6. Generale statutum non excludit restitutionem in integrum.

GLOSS. VII. IN VERBO

Exploitèr en pure perte.

NQUIT textus, & iceluy sief exploitèr, hoc est, en vertu de l'exploit de saisie & main mise, j'ouyr dudit sief. Sequitur in textu, en pure perte, hoc est in purum & merum damnum vasalli, qui interim purè & irrevocabiliter perdit omnem feudi sui commoditatem, quæ cedit lucro & commodo patroni, quandiu feudum erit ad manum suam sine aliqua diminutione fortis principalis, nec jurium debitorum patrono.

1 * Non autem intelligitur, quòd patronus possit demoliri aliquid in re beneficiaria, aut malè versari, quia impiè & prædonis non patroni more ageret, & ad interesse teneretur. Sed intelligitur quod potest non abuti, sed uti, sicut dominus re sua, & exequi omnia jura feudalia, ad sui solius utilitatem: & interim vasallus purè perdit omnem utilitatem, honorem, & administrationem feudi & jurium ejus. Ista sunt declarata supra, & latius in glossis sequentibus.

Sed quæto an hic textus adeo præcisè procedat, ut sit exclusum omne remedium, puta * restitutio in integrum sive ratione minoris ætatis. *ff. de minoribus per totum,* sive ex causis specificatis in edicto prætoris, cujus verba ponuntur in *lege 1. ff. ex quibus causis majores* sive ex clausula generali, quæ est in fine illius edicti, *si qua alia justa causa,* &c. quam doctores ibi ex amplificanti in justa ignorantia hæredis, per *l. qui in alterius. ff. de regul. jur. cap. cum quis de regulis juris, in 6.*

2 Et * videtur restitutio in integrum ex dictis cau-

sis non excludi, primò, *per notata. in cap. 1. §. præterea si quis de probib. feud. alien. per Feder.* ubi vult textus majorem quatuordecim annis, non petentem investituram à domino per annum & diem, amittere feudum, & tamen glossa ibi in verbo *annis.* Andr. Ifern. Baldus, Nicol. de Neapoli. Alvarot. & omnes tenent, minorem viginti quinque annis adversus hanc caducitatem negligentia sua commissam posse restitui in integrum, ex capite minoris ætatis, & textus in *l. ex causa. §. fideicommissum. ff. de minoribus.* Imò nedum negligentia minori subvenitur, *l. 1. & penale. C. de in integrum restitut. minor.* sed etiam contumaci, *l. minor viginti quinque annis verbo sed etiam. ff. de minoribus.* imò etiam adversus dolum ejus præsumptum de præterito, ut notatur per glossam 2. & doctores in *l. ubi exigitur. ff. de edendo.* per Bartol. in *l. auxilium ff. de minorib.* Idem tenet Joan. Andr. in *addit. Specul. de feud. §. quoniam, versic. 27.* in glossa incipiente *si minor.*

3. Fortius tenent doctores etiam majorè viginti quinque annis eodem casu restituendum ex dicta clausula generali propter justam ignorantiam, ut quia hæres, ita Bald. in *consil. 429. quidam nobilis, libro 1.* ubi etiam subdit, quòd * erga vasallū potius debet servari æquitas, quam juris rigor: nec esse cum feudatariis, tanquam cum infestis agendum, sed benignè: nam origo feudorum est quædam benignitas & gratiositas, inquit Baldus & Paul. Castro. in *consil. 311. circa fin. Idem volum. 1.* tenet hunc hæredem restituendum infra quadriennium à tempore scientiæ: nisi appareat quòd penes eum fuerint investituræ prædecessorum, vel aliter de scientia

* Verbo exploitèr, quænam intelligantur.

* Restitut. in integrum utrum concedatur vasallo adversus dominum.

* Provasallo argumenta.

* Erga clientelares benignè non severè agendum infra gloss. seq. num. 35.

scientia probetur. Faciunt notata per scribentes in l. ad diem de verborum obligat. gloss. fin. & omnes in l. 1. C. de jure emphyt. imò fortius dixit Baldus in l. fin. C. si pendens appellat. quòd æquitas consuetudinis feudorum ipso jure conservat illæsum vasalli hæredem, qui propter ignorantiam non petiit investituram intra annum & diem, sequitur Alvarot. in cap. 1. in princ. collat. fin. num. 12. qua fuit prima caus. benefic. amitt. & est textus in cap. fin. de prohib. feud. alien. per Lotbar. ubi dicitur, quòd nec ipso jure amittit feudum, nisi fuerit in dolo; dolum autem abesse si justa causa impediens cessaverit petere investituram, idem textus in cap. 1. quo tempore mil. invest. pes. debeat. ubi inter justas causas, gratia exempli enumerat justam absentiam, ex quo sequitur idem dicendum in justa ignorantia, & sic hærede ignorante, ut ipso jure absque restitutione sit tutus a pœna, d. cap. 1. in princip. qua fuit prima causa.

* Ipso jure non currit tempus petendæ investituræ nisi à tempore scientiæ.

4 Et est veritatis, quia * ipso jure non incipit ei currere tempus petendæ investituræ, nisi à die scientiæ probabilis, & aditæ hæreditatis, ut tenet glossa 2. in d. cap. 1. quo tempore miles, & ibi omnes sequuntur, & expressè decidit Petr. Anchar. in consil. 174. dominus Lazarus, collat. 2. imò expressius dicit Baldus in cap. 1. in fin. princip. de capitul. Corrad. quòd dominus prætendens filium vasalli privandum per lapsum anni & diei, tenetur primò probare immisionem hæreditatis paternæ præcessisse, vel malitiosè dilatare esse. per l. 1. Cod. si us se ab hæredit. abstinere. l. pen. ff. ad Syllan. Et secundò tenetur probare scientiam feudis & sequuntur Alexand. in consil. 70. circa primum, collat. fin. volum. 1. consil. 14. collat. 2. lib. 2. consil. 92. in fin. num. 6. facit Philipp. Decius, cap. 2. lect. 2. num. 6. de constitut. Carol. Rm. consil. 1. num. 5. lib. 1.

* Resolutio questionis.

5. Et hæc quando agitur de commisso perpetuo legali, de quo & quid juris sit in commisso conventionali, latè dicemus infra §. 43. Quando autem non agitur de amissione servitutum & commoditatum, donec justa facta sint, in §. nostro sic distinguo: Aut mutatio seu apertio feudi (ut dicunt) contingit ex parte domini, & dicam infra §. 63. ne hic sim prolixior. Aut mutatio contingit ex parte vasalli, & subdividuo, aut tempore prehensionis novus vasallus erat habilis ad fidelitatem præstandam & administrationem feudi, & in ætate legitima, quæ quoad hoc, est viginti annorum in fœmina, ut infra §. 32. & lapsum erat tempus legitimum 40. dierum, ut infra §. 7. & tunc non restituatur in integrum, nec ullo modo recuperabit fructus, aut commoda feudi, nec ex capite minoris ætatis vigintiquinque annorum, nec ex capite juitæ absentie aut ignorantie, aut cujusvis alterius

causæ, dummodo non processerit impedimentum ex factò vel culpa domini. Ratio, quia prehensio est justè & debitè facta, & sic debet fortiri plenum effectum, idque præcise per hunc §. & §. 61. infra eodem qui non admittunt restitutionem in integrum.

6 Nec * obstat, quòd expresse eam non excludunt, & quòd quantumcunque lex vel statutum generaliter loquatur, non censetur excludere beneficium restitutionis in integrum, quòd competit de jure speciali & judicis officio, per glossam finalem in l. postquam liti. ubi Salic. in quest. 13. Jason. i. philipp. Decius ad finem firmant glossam finalem in l. unica. C. si de moment. possess. fuerit appellatum Socin. in l. qui duos, collat. 6. num. 19. ff. de jurisdic. omnium judicum & in l. si infans, in fin. Cod. de jure delibet. quia præter id, quòd dominus dicitur percipere ex re sua, cap. 1. de feud. & dictum est supra eod. in gloss. 4. & quòd vasallus potest dici non lædi, sed uti jure communi, l. fin. Cod. de in integrum restitut. & quòd istud est onus, natura & conditio rei. Respondet, quòd dominus interim caruit vasallo, & sibi absoit, & abest servitium, honos reverentia, & fidelitas debita, quæ non possunt pro tempore præterito restitui, nec etiam eorum æstimatio, quum non recipiant æstimationem, ut dicemus infra §. 67. & sic non est æquum, vasallum restitui ad fructus medii temporis, quia hoc non posset fieri absque captione domini, qui non posset ex parte sua in jure suo integrè reponi: sed remaneret læsus & frustratus. Restitutio autem non debet concedi, nisi ut æquè ex utraque parte cesset omnis captio, & unumquodque integrum jus suum recipiat. l. quod si minor. §. restitutio. ff. de minoribus, in l. unica, C. de reparationib. qua fiunt. in judicio. Aut verò tempore prehensionis feudalis non erat lapsum tempus legitimum, & tunc est ipso jure nulla, saltem annullanda, per §. 7. infra eodem. Aut erat lapsum, sed novus vasallus nondum erat in ætate habili: & tunc quamvis prehensio hoc casu non sit ipso jure nulla, tamen est revocanda, quia novo vasallo competit quædam legitima exceptio dilatoria, videlicet induciarum, de quibus infra §. 41. & sic interim non potest dominus prehendere feudum, saltem in eff. tu. Igitur mero jure non debet dominus consequi inde aliquod commodum, ut latius dicemus in dicto §. 41. ubi etiam tracto, quid juris, si novus vasallus illam ætatem attingerit, tamen aliàs sit inhabilis, puta furiosus & subcuratore. Et istud intellige, dummodo ille novus vasallus nulla alia jura debeat domino, quam fidelitatis exhibitionem: quia si alia jura, puta quæ vocantur relevia, essent debita, teneret prehensio sub moderatione, de qua in dicto §. 26. quest. 7.

* Generale statutum non excludit restitutionem in integrum.

SUMMARIA GLOSS. VIII.

1. 2. Fructus appellatione quid veniat.
3. Patronus æquatur fructuario, non è contra,
4. Axioma adæquationis.
5. Differentia fructuarii & patroni.
6. Patronus non potest deteriorare proprietatem.
7. Fructuarius etiam instrumentorum fundi usum habet.
8. 9. 10. Appellatione fundi non venit nisi quod est incorporatum fundo.
11. 12. Q. 2. Attendit debet tempus collectionis fructuum.
13. Q. 3. Verbum fructus, prolatum à lege deductis impensis accipitur.
14. Dies etiam legalis interpellat.
15. Patronus sumptus deducit, & ei deducuntur.

Tom. I.

16. Intellectus l. 2. verbo nulla, Cod. de jure emphyteut.
17. Interpretatio benignior præferenda.
18. Quest. 4. Pisces an sint pars fundi, an verò quid immobile.
19. Corpora perpetuantur per subrogationem,
20. 21. Confirmatur opinio Guid. Pap.
22. 23. Questio 5.
24. 25. Resolutio, an & quando in lucrandis fructibus debeat attendi momentum collectionis, vel rata temporis.
26. Moram suam vasallus potest purgare in contumaci, boni viri arbitrio. Mora malitiosa punitur.
27. Sumptus facti per patronum pendente prehensione feudi quomodo ei præstandi.

N

28. *Multa commissa vasalli non debet excedere proventum unius anni.*
 29. *Vasallo deducendi sunt sumptus per dominum.*
 30. 31. *Declaratio articuli 127. consuetudinis Meldensis.*
 32. *Q. 6. Patronus non debet abuti nec praecolligere fructus.*
 33. *Qua actione tenetur praefecator fructuum.*
 34. *Intellectus l. si absente §. finali ff. de usu fructu.*
 35. *Q. 7. Futuri haeres sub obitum parochi fructus immaturos secantes, tenentur restituere.*
 36. *Maturitas accipitur secundum commodum & usum regionis.*
 37. 38. *Q. 7. de Columbario.*
 39. *Parisiensium patronorum benignitas.*
 40. 41. *Q. 8. de Nemoribus.*
 42. 43. 44. 45. 46. 47. 48. *Fructus maturi & parasi colligi, habentur pro collectis.*
 49. *Q. 9. Finita prebensione, non tenetur vasallus stare colono qui conduxit à patrono.*
 50. *An patronus teneatur de evictione colono expulso.*
Attendi debet qualitas in qua contrahitur.

51. *An generalis clausula evictionis sufficiat.*
 52. *Præcisio evictionis ex certa causa, etiam pretii repetitionem ex eadem causa excludit.*
 53. 54. *Quis sit debitus modus utendi fructibus.*
 55. *Modus magis attenditur quam quantitas.*
 56. *Plenus quod principaliter, quam quod accessorie.*
 57. 61. 69. *Q. 10. An patronus teneatur ad facta secta.*
Patronus suo primitivo jure fruitur.
 58. *Bona fidei possessor hereditatis non tenetur succire, nec colere.*
 59. 60. *Idem in creditore misso in possessionem.*
 61. *Patronus non tenetur ad facta secta.*
Fructuarius tenetur de omni culpa, etiam in omittendo, secus in patrono.
 62. *Lata culpa dolo aequiparatur.*
 63. *Naturalis ratio lex est.*
 64. *Quæ sit ratio culpa in legatis & fideicommissis.*
 65. 66. 67. *Patronus tenetur de dolo & lata culpa tantum.*
 68. *Patronus an cedere debeat actiones pro deterioratione à suis facta.*
 70. *Fructuarius tenetur periculum rei nunciare, non patronus.*

GLOSS. VIII. IN VERBO

Faire les fruits siens.

* Fructus proprie & strictè qui dicantur.

1. 2.  Ructus * proprie & strictè sunt qui ex re proveniunt, ut dixi *suprà eodem gloss. 1. quest. 3.* Largè autem comprehenduntur etià fructus civiles, & omnes reatus, proventus & obventiones, de quibus verbis latè videte potes per dom. Chassan. in *consuetudine Burgundensi titul. 4. §. 17. gloss. 5.* & omnis utilitas & commodas rei, quæ largo modo dicuntur fructus, secundum Baldum, in *l. si traditio, in fin. C. de action. empti.* & non strictè secundum Alexand. in *l. divorzio. in princip. collat. nona versicul. puto tamen. ff. soluto matrim. per l. cum autem. §. cum redhiberetur; ibi, fructus percipit mercedis. ff. de adilect. edict. C. l. mercedis. ibi, loco fructuum. ff. de petition. heredit. & similis textus in *l. pradiorum. ff. de usur. quum aliud sit esse tale, aliud haberi pro tali l. mercis 2. de verborum significationibus l. maritus. §. legis. ubi Bartolus ff. ad legem Juliam, de adulterio. Et dicit Alexander in loco allegato, hoc esse notatum pro statutis & aliis dispositionibus strictè accipiendis: tamen hic capitur largè, Ratio, tum propter communem usum loquendi, qui in omni dispositione etiam statutaria dominatur, ut plenè per scribentes in *proem. Gregorii.* Tum civiliter accipiendo, & ut rectè scripsit Bartol. in *l. cum plures. in princip. ff. locati.* fructus fundi non dicuntur solum ea quæ ex fundo percipiuntur, sed etiam ea quæ fundi occasione recipiuntur, ut feræ, aves, & similia. Et tunc diceretur fructus aucupationis & venationis *l. item si fundi. §. aucupiorum. ff. de usufruct.* Sed & tunc licet etiam clericis in suo venari: *Hofiens. Henric. Boich. capite. unico. collat. 2. extra de clericis venato. Cardin. Florent. Clem. in cap. Varron. de statu Monach. & extraneus si sine jussu domini, committeret furtum. Floria, de sancto Petro, in l. divinis. ff. de servis. rustic. pradiorum. Cypol. in tract. de servis. rustic. prador. cap. 21. de aucupio.* Tum & est potior ratio, quia dominus percipit hos fructus tanquam ex re sua, quæ verè est sua quantum ad directum dominium. Et quantum ad utile, habetur interim pro sua, & velut pro consolidata, ut diximus *suprà eodem. gloss.***

4. *quest. 2.* merito potest & debet generaliter omnes fructus, & redditus percipere, & lucrari, sicut potest verus dominus. Quod est intelligendum primò de fructibus nondum lapsis, vel correptis, ut diximus *suprà gloss. 1. quest. 3.* Et ita debet exponi consuetudo Pictonum, §. 104. Secundò, de fructibus & utilitatibus quæ percipiuntur, administrando & utendo sicut bonus paterfamilias, secus de commoditate proveniente ex actu inducente alienationem, vel tendente ad eam, quale est posse rem pignori vel hypothecæ subijcere, quod appellatione fructus, sed crassius & ~~improprie~~ continetur. *l. fin. ff. de usur. l. fructus rei ff. de regulis jur. & idem puto de potestate vendendi sub pacto redimendi.* Hæc enim non spectant ad dominum feudalem, qui non potest alienare, nec pignozare, nec servitutem imponere, nec aliud quicquam facere in præjudicium utilis domini, seu (ut aiunt) proprietarii fundi, sed bene potest locare quandiu manet sub manu sua, quia tandiu ad eum pertinet omnis utilitas, quæ de jure, & secundum communem usum loquendi intelligitur esse in fructu, usu, & administratione patrisfamilias.

3. Et ut paucis multa complectar, quæcunque spectant ad usumfructuarium (de quibus in *l. usufructu legato in l. item si fundi. cum sequentibus & per totum ff. de usufruct.* & alibi in toto jure) spectant ad dominum feudalem, & ultra ad eum spectat honor, & exercitium jure & nomine domini feudalis, omnium jurium feudaliū, & dominicalium, quæ non habet fructuarius, ut diximus *suprà eodem gloss. 1.* quæcunque autem concernunt proprietatem, seu dominium utile feudi, non spectant ad eum, sed ad vasallum, vel ejus hæredes, aut causam habentes. Et hæc sufficerent pro hac glossa: sed ut latius pateat, Nota *

4. Quoties enim unum * adæquatur alteri, tunc rei ad quam sit adæquatio nihil adjicitur: sed bene è con-

* Patronus exæquatur fructuario, non è converso.
 * Adæquatorum natura.

tra, ipsi adæquato attribuitur, quicquid est plus juris in re ad quam sit adæquatio: per text. in l. illud in princ. ff. de donation. caus. mortis. l. 1. §. 1. ff. si quid in fraud. patron. Secus si duo adæquantur ad invicem: quia tunc hinc inde vices unius attribuntur alteri. l. 1. Cod. communia. de legat. Auth. in successione. Cod. de suis & legitimis. per gloss. & doctores in cap. unico extr. ne sede vacam. in can. & temporis qualitas. 16. q. 1. ita decidit Bart. in l. 1. col. 2. ff. de legat. 1. & ibi Angel. Paul. col. 2. Alex. Jaf. col. 5. & omnes seq. excepto Raphaël. Cu. cujus objecta pulchriè diluit Jason. ibi num. 37. Et idem cum Bart. tenet Carol. Ruin. consil. 54. lib. 3. consil. 43. lib. 5. Philip. Dec. consil. 46. in fin. ubi in annot. tetigi.

5. Differunt * igitur patronus, & fructuarius. Primo quia fructuarius fruitur re, ut profusus & verè aliena. l. 1. ff. de usufruct. l. rectè dicimus. ff. de verbor. signific. cum similib. At dominus feudalis fruitur re ut sua, & propria, & hæc est potissima differentia è qua ceteræ dependent. Secundo, usufructuarius tenetur cavere, & satisfacere de duobus, videlicet de utendo & fruendo arbitrio boni viri, & de restituendo finito usufructu, textus in l. prima. in principio. ff. usufructuar. quemadmodum caveat in l. prima & quarta. Cod. de usufructu. At dominus ad nullam cautionem tenetur: salvo casu de quo supra. eodem gloss. 4. quest. 4. ad fin. Et infra §. 33. quest. 12. Tertio fructuarius non facit fructus suos, nisi eos perceperit, vel à se, vel suo nomine, ab alio sint separati à solo, textus in l. si usufructuarius messem ff. quibus mod. usufruct. amitt. quod intellige esse verum in fructibus naturalibus, sicut in civilibus, quia isti indistinctè sunt fructuarii statim quod cedunt tempore usufructus, ut declaravi supra eodem gloss. 1. quest. 3. At patronus indistinctè facit suos à quocunque separantur: si enim bonæ fidei possessor à quocunque & quovis modo separatus fructus, omnes statim suos facit, ut in dicto l. si usufructuarius messem, in fin. & expressius in l. qui fecit. §. præterea. ff. de usufr. & hoc ideo, quia quoad fructus atinet, domini loco pendè est, ut inquit text. in l. bona fidei emptor. in princ. ff. de acquirendo rerum domin. quanto fortius patronus qui verè est dominus? Quarto, fructuarius feudi, non potest saltem proprio nomine investire subvassallos, censuarios, aut emphyteutas feudi, nec subfeuda aperta prehendere, quæ omnia & similes actus dominicales & omnia jura feudalia potest patronus exercere, & commoda inde provenientia lucrifacere, ut diximus supra ead. gloss. 1. quest. 1. etiam infra §. 31. 55.

6. Tamen quia feudum prehensum, quocunque tempore sub manu dominica possessum, est subiectum restitutioni, quocunque vassallus, ejus hæres, aut causam habens, fidelitatem, & iusta obtulit. * Non potest patronus in aliquo diminvere, nec deteriorare utile dominium, seu (ut aiunt) proprietatem feudi, & jurium ejus, nec aliquem actum facere in ejus rei præjudicium. Soli enim tantipendium ad manum suam tenet, habet jurium feudalem honorem, & exercitium in qualitate domini feudalis, & lucrum omnium commoditatum inde procedentium, & ceterorum omnium fructuum & proventuum fundi clientelarii, ut §. eod. gloss. 4. quest. 2. numer. 27.

7. Sed contra id quod dixi patronum fructuario exæquari, fortiter opponitur, quia usufructu fundi legato, vel alias constituto, fructuarius nedum habebit usum & commodum ipsius fundi, sed etiam totius instrumenti fundi, puta equorum vel boum aratoriorum, fructuum paratorum ad seminandum, ligonum, aratorum, & * omnium rusticorum instrumentorum: quæ proprietarius habebat in fundo, ad exercitium, culturam, & instructionem ipsius fundi. text. est in l. sed & si quid. §. proprietarius dominus, in fin. ff. de usufruct. & eodem titul. l. item si fundi. §. instrumenti. ubi Angel. exemplificat in bobus ara-

torii. & eadem lege, §. seminarios, secundum gloss. Accurs. & omnium doctorum * intellectum, quem Budæus noster ibi in annotationib. doctè & eleganter more suo reprobatur, probans illum §. intelligi de frumento seminario, seu serendi causa parato, quod verè est instrumentum fundi, ut inquit Ulpianus in l. questum. §. item nonnullis. ff. de fund. instrum. & instrum. legat. sed de ipso fundo seminario, ubi plantulæ & vivæ radices ad tempus seruntur, ut cum excreverint, in fundum principalem perpetuo transferantur: non tamen ipsum seminarium (quum sit fundus per se, vel pars fundi est instrumentum fundi. per text. in dicta. l. questum. §. eadem vero quæ solo. Sed ipsi fructus seminarii, ut sunt vivæ radices, plantulæ, & id genus propagines, postquam cæles seu à solo separati sunt, sunt instrumentum fundi, scilicet principalis. dicto §. eadem vero. & sic hi fructus quamvis antequam usufructus cesserit & constitutus fuerit, sint separati à solo, & ad mobilia redacti, tamen fructuario cedunt tanquam instrumentum fundi, in quo habet usufructum, ut est casus & verus & germanus sensus dicti §. seminarios, si autem intelligeretur de fructibus cælis tempore constituti usufructus, nullam haberet dubitationem, quod esset absurdum. Sed nos universaliter negavimus etiam instrumentorum fundi prehensi usum & commodum patrono competere, supra eadem gloss. 1. & in gloss. 5. not. 2. num. 13. diximus patronum non posse mittere manum nisi in feudum ipsum clientelarium clientelariæ conditioni obnoxium: & non posse ullo modo contingere quæcunque mobilia vassalli, vel ejus hæredum, in fundo existentia, puta stipulecilia vel equos, aut boves aratorios. Sed vassallo, aut suis, permittendum ea liberè referre.

8. Ad hæc ego respondeo paulo latius declarando, ut omnes intelligant quod regulariter quæcunque dispositio de fundo, vel domo, live venditio, live donatio, live inter vivos, live in ultima voluntate, non comprehendit nisi illud tantum quod verè est fundus vel pars fundi, vel domus, & ejus appellatione continetur, textus in lege Julianus in fine, cum legibus subsequentibus. l. fundi in princip. ff. de action. empr. l. cum fundus. ff. de fundo instrum. Ita quod in venditione vel legato * fundi, vel domus, non veniunt instrumenta, neque rei, neque patrisfamilias, nisi expressè dicatur, lege finali. ff. de suppellect. legat. sicut nec comprehenduntur rura & cæla, nisi specialiter venerint, vel legata sint. text. in d. l. fundi. §. si rura. Hæc autem regula fallit in usufructu, in quo tacitè, etiam alio non expresso, venit instrumentum patrisfamilias, nisi hoc esset expressum, vel nisi esset concessus usufructus fundi instrum. d. l. questum. §. sed si fundus. ff. de fund. instr. vel instrum. legat. l. 2. ubi per gloss. & omnes. C. de verb. signif. qui tunc accederet utrumque instrumentum.

9. Est autem * instrumentum fundi quod nuper est declaratum in formatione contrarii: instrumentum domus declaratur in d. l. questum. §. si domus. in instrumentum patrisfamilias habetur eadem sed si fundus. Verum hæc fallentia fuit ex mera positiva juris civilis Romani dispositione introducta, ideo in multis locis non servatur. Et apud nos non præcatur & merito, quia sub hoc prætextu possent homines decipere & decipi, dum vendentes, vel legantes usufructum, nihil minus adverterent, quam subtilitatem illius fallentia: confidentes in regula communi omnibus nota, & quæ solet omni casu esse uniformis, & quæ regula apud nos æquè servatur in usufructu, sicut in ceteris dispositionibus, & sic cessat contrarium. Ex his satis liquet quæ sit mens & effectus hujus consuetudinis: operæpretium tamen visum est præcipuas quæsdam quæstiones breviter & resolutivè discutere: ex quibus quid in ceteris quotidianam hanc materiam concernentibus dicendum sit, facilius clarescet.

* Intellectus §. seminarios in l. item si fundi. ff. de usufruct.

* Fundi appellatione quid venias.

* Instrumentum fundi quid:

* Differentia patroni, & fructuarii.

* Patronus nil facere potest in præjudicium utilium domini vassalli.

* Fructuarius etiam instrumentorum feudi usum habet.

10. Thema igitur plurium quæst. tale sit. Post die calendæ Octobris prehensum fuit feudum quoddam apertum, consistens in pluribus prædiis arabilibus, vineis, stagnis, & sylvis, nec non censibus solvendis calendis Octobris, & aliis pensionibus solvendis calendis Novembris: & duravit prehensio cum effectu, usque ad diem secundam Novembris immediatè sequentis: quia tunc demum vasallus iusta debitè obtulit, interea dominus vindemiavit, & partem censuum, & dictionum reddituum recepit, partem non: aliquot ex stagnis expiscavit, sylvarum cæduarum abscindenda ligna vendidit, & jam aliquam partem absciderant mercatores, reliqua stante, nunc quæritur primò quid * de pensionibus sive mercedibus debitis à colonis, quæ cesserunt calendis Novembris, & sic intra tempus manus dominicæ, ratione tamen frugum, mellium, & aliorum fructuum collectorum ante prehensionem?

* De pensionibus sive mercedibus debitis à colonis quid sit prehensio feudum.

* Attendendum tempus collectionis fructuum.

11. Respondetur, exploratissimum esse quòd spectant ad vasallum, & non ad dominum: & est casus in *l. defuncta. ff. de usufructu. ubi præcisè attenditur* * tempus collectionis & separationis fructuum, inter fructuarium & proprietarium: & idem dicendum est indistinctè inter vasallum & ejus hæredes, & dominum: etiam si feudum esset finitum, & perpetuo ad dominum reversum, ut pulchrè consuluit Petrus Ancharan. in *consilio* 163. *subtiliter*. Nec obstat *§. his consequenter, in tit. hic fin. text. in usibus feud.* ubi distinguitur an si vasallus decedat, & feudum finiat ante calendas Martii, ut tunc omnes fructus illius anni spectent ad dominum: si verò decedat post calendas Martii usque ad Augustum, spectant ad hæredes vasalli. Tum quia illa distinctio ibi non præcisè approbatur per compilatorem, sed ponitur una alia subsequens opinio, *in versic. quidam tamen dicunt*, quòd quancumque consolidatur feudum, omnes fructus pendentes spectant ad dominum: & sic innuunt fructus jam collectos stante adhuc feudo, pertinere ad vasallum, vel ejus hæredes, sicut de jure disponitur. Hæc est vera & rationabilis opinio: præcedens autem distinctio est falsa in jure, & irrationabilis, ut ibi etiam expressè notat Andr. Iser. *collat. 2.* & Baldus, nec posset obtinere, nisi sicubi inoleverit talis consuetudo localis, de qua in aliis locis minimè esset curandum, ut etiam decidit Albertic. in dicta *l. defunctam sine princ.* & expressius Andr. Iser. in *d. §. his consequenter. col. 2.*

* De censibus quæstio.

Et idem dicendum * de censibus qui cesserunt pridie prehensionis, quia ex quo cedente die cæperunt deberi, fuerunt fructus separati, ut latè probavi supra *ead. in gloss. 1. quæst. 3.* non repto, & sic ea quæ recepit dominus de hujusmodi pensionibus & censibus, debet restituere.

* De omnibus aliis commodis feudi quæstio.

Et generaliter * omnia commoda quæ spectant ad fructuarium pro tempore usufructus, quorum aliqua specificavi supra *ead. gloss. 1.* spectant ad dominum pro tempore prehensionis.

12. QUÆRITUR secundò, quid de vindemiis? & constat per prædicta omnino spectare ad dominum, nec obstat si fortè feudum in sola vinea consistat, quòd totius anni fructum auferet dominus, vel in uno mense si per unum mensem tantum plus vel minus duravit manus injectio, & ceteri diligentia universos fructus, maturos tamen, à solo separavit: quia non est inconveniens, quum liceat ei diligenter & opportunè uti jure suo, & vasallus de se queri debet, quòd non adit dominum, quum ad hoc competentes habeat inducias, ut dicemus *infra §. 4.* Itaque non erit hoc casu locus distinctioni *l. divorzio. ff. solus. matrim.* nec fiet divisio fructuum pro rata temporis: sed solum attenditur tempus separationis fructuum factæ tempore debito: sicut in vero & simplici usufructuario habetur.

13. Sed quæro tertio, * nunquid unà cum fructibus, amittet vasallus impensas fructuum causa factas? videtur quòd non. Tum primò, quia dominus non facit hujusmodi fructus suos, nisi vigore hujus consuetudinis, quæ non loquitur nisi de fructibus simpliciter & indeterminatè: sed in dispositione legis vel statuti verbum fructus (etiamsi dicatur, integri fructus, vel alia plenissima verborum forma) accipitur deductis impensis fructuum gratia factis: licet regulariter aliud sit in dispositionibus hominis: puta fructus pendentes vendentis vel donantis, ut notatur per Bartol. & alios in *l. fructus. ff. solus. matrim. in l. 1. C. de sumpt. & lit. impens.* Tum secundò, quia etiam prædoni deducuntur, per eum qui solidè & integre dominus est. *l. si à domino in fin. ff. de petit. hered. l. fundus qui. in fin. princ. ff. familia hercisc. Andr. Tiraq. in tract. de retract. proximitatis §. 15. gloss. 1. num. 2.* Tum tertio per *§. 38. infra eod. in contrarium* videtur, quum id accidat culpa negligentis, & indevoti vasalli, cujus culpa, si sciat, non vacat dolo in omittendo, per *textum in l. procuratorem, §. dolo. in l. dolo. ff. mandati.*

* Verbum fructus prolatum à lege deductis impensis recipitur.

14. Tum saltem absque dubio est in mora saltem habituali, lapsis induciis quadraginta dierum, quæ * interpellant pro homine, juxta notata in *l. magnam. C. de contrahenda vel cõmis. stipul. in l. si in insulam ff. de verb. oblig. text. in l. rajettri. §. de illo. ff. de actiom. & obligat.* quod procedit etiam in die legali & tacita, secundum *gloss. 1. Bartol. Joan. Imo. Paul. Jas. in l. si mora. ff. solus. matrimo. Bald. in l. si pacto quo penam. C. de pact. per text. in l. 2. ad fin. C. de jure emphyt. in l. unica. §. ex actio. C. de rei uxor. act. in cap. licet canon. de elect. in 6. Bart. in l. ita stipulatus magna. in 2. q. princ. ff. de verborum oblig. Bald. in l. quoties in diem. per illum text. cum *l. seq. eod. tit. & in rub. C. de constit. pecunia in 2. qm. Philip. Corn. consil. 26. in hac col. fin. lib. 1.* ubi hoc ampliat, etiamsi tacitum illud tempus sit breve. Tum videtur, & legem, & dominum continere: igitur etiam hujusmodi impensas perdit, ut in emphyteuta cavetur, *l. 2. §. si autem. C. de jure emphyt. & diximus supra gloss. 5.* Tum quia consuetudo non stat in simplici additione fructuum: sed adjicit illa verba, *exploictor en pure perte*, id est patronus potest in meram & puram perditionem, & detrimentum vasalli, uti & frui: ut diximus in gloss. præcedenti quæ verba denotant eniambent voluntatem, & emphasim quandam. Igitur debent aliquid operari ultra id, quod operaretur simplex verbum fructus.*

* Dies conventionalis & legalis etiam tacitè interpellat pro homine.

15. Primam partem teneo tanquam veram & æquam, per primam, & tertiam ejus rationem, non per secundam, quæ non militat inter eos qui habent causam ad invicem. Et ita expressim decidit consuetudo Aurelianensis *§. 22. §. 69. §. 74.* Idem generaliter de aliis consuetudinibus etiam si non expriment. Addo aliam rationem, quia si dominus prehensum fundum colat suis sumptibus, & paulò ante tempus colligendorum fructuum, vasallus iusta offerat, & sic debet relaxari manus dominica, saltem ex tunc in effectu cessit: & spectant fructus omnes ad vasallum, tenebitur vasallus restituere, aut * deducere patrono hujusmodi impensas: ergo è converso patronus debet deducere vasallo sumptus hujusmodi, ante prehensionem factos: ut quod ipse in clientis persona æquum esse crediderit, id in ipsius quoque persona valere patiatur. *l. 1. in fin. princ. ff. quod quisque juris.* Sicut ergo vult deducere clienti, ita pati debet ab illo sibi deduci, *fac. l. cum in eod. in fin. ff. de pact. l. cum hereditas. ff. de admini. tutor. l. 1. ff. de soluti. non enim debet petere, quod in casu converso non vellet præstare. l. pen. C. de soluti. cum simil. Imo æquissimum est, creditorem ita agere rem debitoris, ut suam ageret, *l. 1. ff. de soluti. fac. l. frater a fratre. ff. de condi. indebi. l. si negotia mea. ff. mandati. l. quoties tutor. §. item si temporali ff. de admini. tutor. Jas. d. l. frater. & bonus**

* Patronus sumptus deducit, & ei deducatur.

text. in cap. *justum est*. 1. *distinctio*. quod superest, etiam principes non possunt in se damnare jura, quæ in subiectis constituunt. Et quod hujusmodi sumptus debeant restitui, vel deduci vasallo, vel ejus vinitori, aut colono, est text. infra §. 86. ubi dicemus. Non obstat quòd ob culpam & cessationem vasalli, fit prehensio, quia contenti esse debemus pœna lege comprehensa. *l. si ira stipulatus. ff. de verborum obligat.* Hæc autem consuetudo non afficit vasallum nisi damno fructuum, & commoditatum contingentium, durante manus injectione: nec intendit eum gravare pro tempore præterito, quo quievit dominus, & licuit vasallo sibi vigilare, & rem suam facere, ut *infra* §. 61. At si perderet impendia gratia fructuum facta, retrotraheretur pœna ad tempus quo sibi licuit frui, permitte domino, & consuetudine: imò sæpè etiam ad tempus quo feudum nullo modo erat apertum, & nulla subsistebat culpa vel mora vasalli.

16. Nec obstat. *d. l. 2. Cod. de jure emphyt. versic. nulla*, quia non excludit horum sumptuum deductionem: alioquin multæ captiones sequi possent. Cùm enim ob non solutionem non fit commissæ emphyteusis, nisi domino volente, & quando declarare voluerit, si differat usque dum fructus sunt maturi, lucraretur labores & impensas interim factas per emphyteutam vel ejus hæredem, quod esset iniquum & præter mentem juris, nisi expressim hoc cautum fuerit in concessione privativa. Aliud est de meliorationibus conventis, quas etiam si non fecisset, teneretur facere non obstante commissio. Et idem esset de sumptibus temporariis fructuum si esset cautum: sed in dubio non intelligitur quòd debeant amitti, nisi ex culpa cadente in delictum punibile, & ita ut pœna teneat auctorem suum, *l. sancimus. C. de pœnis*. nec extendatur ad colonum, ut dixi *suprà eod. gloss. §. numm. 93.* quia loquitur in totali & perpetuo commissio rei, hic autem in simplici manus injectione, quæ non extinguit feudum, nec jus vasalli, imò illud in se conservat, ut dicemus *infra* §. 12. tum in dubio, non videtur esse in dolo, nec delinquere, quandiu dominus eum patitur, quia hujus consuetudinis auctoritate licet sibi tandiu vigilare, id est, ad suum commodum uti feudo, non autem debet, decipi sub auctoritate consuetudinis. *l. 1. C. de his qui venata. imper. Clem. unica de re permissis.* Tum in lege commissæ resolvitur ipso jure venditio, ex culpa & mora emptoris, quia ad diem præstitutum pretium non exolvit: fructusque omnes interim perceptos debet restituere, quia nihil penes eum residere oportet, ex re in qua fidem refellit, inquit Neratius in *lege fundo. ff. de lege commissor.* & tamen nemo dixerit hujusmodi sumptus & cætera justa impendia, non esse illi deducenda. *argum. l. imperator. ff. de in diem additione.*

17. Nec obstat quod hic text. dicit dominum in merum vasalli damnum frui, quia ad majorem expressionem hoc adjicitur, & ad tollendam omnem occasionem dubitandi de virtute & efficacia manus dominicæ, & ex hoc jus commune non læditur. *l. quinimquam in fin. princ. ff. mandat. 1. l. qua dubitationis. ff. de regul. jur.* & ista verba sunt intensionem. & non extensionem: ut etiam dixi. *suprà eod. gloss. 7. in princip.* Tum * in ambigua voce legis accipienda est significatio benignior. *l. benignius. ff. de legibus. l. proximè, versic. sed in re dubia. ff. de his qui in test. delent. l. semper in dubiis. ff. de regul. juris* cum similibus, & quæ vitio & captione caret. *l. in ambigua. ff. de leg. l. quoties nihil. ff. de reg. jur.* & quæ neutri partium est onerosa: sed per quam consultur utrique, *l. 1. in fin.* & ibi gloss. fin. & Paul. *ff. si quis cautionib. in judic.* Sed interpretatio nostra, sùptus utrinque esse deducendos, est hujusmodi, alioquin aperta esset via alterutrum insidiandi, & frustrandi laboribus & impensis, puta differendi prehensionem, vel justam oblationem usque ad horam collectionis fructuum, quod quàm longissimè abesse oportet à patronis & clientibus, inter quos nulla fraus nec ullum

malum ingenium debet intervenire, inquit text. in *l. fin. de probib. feud. alien. per Lotharium.*

18. QUÆRO quarto, quid de stagnis expiscatis? Et primo videndum est, an pisces * qui sunt in stagnis nostris, censeantur esse pars fundi, & quid immobile: an vero quid mobile, & aliud à fundo. Et resolutivè dicendum est: si in stagno habeantur, ut multiplicentur & crescant, censeantur pars fundi, & quid immobile, & sunt veri fructus pendentes illius stagni: si autem habeantur inclusi in certa parte stagni, vel scorsum in piscina, non refert quo loco, modo ibi sint tantum causa simplicis custodiæ, non censeantur pars fundi, sed quid mobile. Ita concludit Guid. Pap. *Decis. Delphi. 91.* Bertrand. Capri. post Jacob. Albi. in *e. 1. §. sciendum. de feud. cognit. in usib. feud. in fin. seq.* Nicol. Boëri. in *consuet. Bisurig. de feud. §. 5.* & Chassan. in *consuet. Burgund. tit. 4. §. 2. gloss. pen. col. fin.* Probari videtur in *l. limites. alias fumes. secundum dom. Bud. in annotat. ff. de actionib. emp. cum l. seq.* ubi dicitur, pisces qui sunt in piscina, non esse ædium, nec fundi, sicut nec pulli, aut cætera animalia, quæ in fundo sunt: & sic Ulpianus & Pomponius sentiunt aliud esse, si non in piscina, sed in stagno aut vivario essent ad multiplicandum, & reddendum fructum fundi ad hoc destinati.

19. Quæ enim ponuntur in fundo, ut sint fructus seu redditus ipsius fundi, non habentis alium fructum, efficiuntur pars fundi, quum sint ad perpetuam ejus utilitatem: perpetuam, inquam, non quoad singula corpora piscium, aut aliarum rerum, quæ tempore suo expiscantur vel colliguntur vice fructuum: sed quoad speciem rei immixtæ, quæ per subrogationem corporum ejusdem speciei continuatur, & perpetuatur, nec aliter posset res conservari, ut est elegans textus in *l. eum debere. ff. de servis. urban. pradior.* Et * licet spatio temporis singula corpora mutantur, tamen mediante subrogatione, semper dicitur eadem res, quia eadem colonia, *d. l. eum debere. idem populus. l. proponebatur. ff. de judic. l. ficut. §. pen. ff. quod cuiusque univ. nom. eadem navis, l. quid tamen. §. in navis quoque. ff. quibus modis ususfruct. amittat. idem ædificiis. l. servitutes. §. si sublatum. ff. de servis. urban. pradior. l. si ita legatum. §. fin. ff. de legat. 1. idem grex, l. si grege. ff. de legat. 1. cum fin. & sic idem vivarium, vel stagnum. Itaque doctrina quam tradit Bart. in *l. Julianus, in fin.* per illum text. cum *l. seq. ff. de actio. empri.* verificatur in piscibus stagni vel vivarii, licet de illis expressè non loquatur.*

20. Adverte * tamen, ut verum fatear, & ne decipiariis, quòd in terminis juris civilis Romani, ista probatio est magis colorata, quàm necessaria, aut vera; quoniam præfata resolutio non procedit de illo jure scripto, in quo licet reperitur, feras vivariis inclusas, & pisces in piscina collectos, esse in dominio nostro & possessione. *l. 3. §. item feras. ff. de acquir. rer. dom.* tamen nullum textum, nullam glossam nullum doctorem in aliqua lectura juris reperies, qui dicat vel sentiat quòd sint, vel censeantur pars fundi, & quid immobile, sed bene quòd sint quid mobile, & à fundo separatum. Nec obstat quòd in *l. usufructuarium. §. si in vivariis. ff. de usufruct.* dicitur fructuarium fundi posse de feris vivario fundi inclusis capere, & suas facere, dummodo eundem numerum per singula quæque ferarum genera, finito usufructu domino proprietatis assignet, qui fuit cepti usufructus tempore. Et quòd tales feras sunt in dominio & possessione proprietarii, ut ibi clarè probatur. Et quòd id non facit fructuarium, ut quilibet primus occupator, de generali jure gentium, prout in alio casu dicitur de venatione aprorum, & cervorum in saltibus vel montibus fundi *in prin. l. usufructuarium,* sed proprio jure usufructus: quia respondeo quòd ex hoc non sequitur, quod in casu *d. §. si in vivariis,* illæ feras sint, aut censeantur pars fundi, sed bene quòd saltem sunt instrumentum fundi, fructuarium enim nedum habet usufructum & com-

* Pisces, qui in stagnis, utrum sint pars fundi.

* Temperata corpora per subrogationem in eadem specie perpetuantur, & idem corpus censentur.

* Quod opinio Guid. Pap. (tamen usum nostrum approbata) de jure positivo non procedat.

* In dubio benignior & æquior interpretatio vincit.

moda fundi, sed etiam in dubio, nisi contraria voluntas appareat, habet usumfructum & commoditatem totius instrumenti fundi: ut supra diximus. patet in simili per text. in *l. de grege. in fin. cum duabus ll. seq. ff. de fund. instrum.* ubi dicitur quod grex comparatus gratia saltus, ex quo aliter fructus percipi non potest: similiter alvei, apesque fundi, cujus reditus in melle consistit: & aves quæ in insulis maritimis aluntur, sunt instrumentum fundi, & sic eadem ratione feræ inclusæ in vivario gratia fundi, ut inde aliquis reditus percipiatur, sunt instrumentum illius fundi. Igitur non sunt, nec possunt cæteri fundus, nec pars fundi per text. in *l. questum. §. ea vero ff. de fund. instr. vel instrum. facit text. in §. si in agro ead. l.* Et ita in terminis juris scripti esset dicendum, pisces in fundo seu vivario positos & destinatos, ut inde reditus percipiatur, non censerentur partem fundi, nec quid immobile, sed esse & censerentur instrumentum fundi, ex quo multæ decisiones sequerentur à nostris moribus & consuetudine abhorrentes.

21. Et quia consuetudines tractamus, tenenda est pro constanti, præfata distinctio Guid. Pap. quæ nedum apud Parisios, sed per universum ferè regnum Franciæ tenetur & observatur, & etiam in se rationabilissima est, & æquissima. Memini tamen quod de consuetudine Viennæ §. 114. istud limitatur & modificatur, nisi piscationis solitum tempus advenerit, quia tunc naturam mobilium sortiuntur, quod est rationale in se, sed locale. Cæterum apud nos tanquam fructus pendentes, & maturi, hoc casu judicabuntur, secundum præfaram distinctionem, quæ procedit nedum in stagnis, sed etiam in aviariis, leporariis, & aliis vivariis: quum sit eadem ratio. itaque sicut *d. §. si in vivariis*, practicatur apud nos in fructuario, ita etiam in domino feudali: non quia illæ feræ sint instrumentum fundi, sed quia censentur pars fundi, sicut fructus fundi, secundum nostrum rationabilem usum, & his scriptis, novissimè reperi de ætillimum illum Jurisconsultum dominum Zalium idem in effectu tenere quod Guid. Pap. in sua epit. *frud. pars. 4. col. 1.* Sentio interim arduum esse contrarium inter *l. 3. §. item feras. ff. de acquirend. vel amit. possess. d. §. si in vivariis*, quod male solvitur ab omnibus scribentibus in dict. *§. item feras*. ubi Jas. in *fin.* illud sentit, sed non solvit. in collectaneis meis novum intellectum dedi ad illum *§. item feras*. Sed quia hoc nimis excedit à proposito, reservo in decedibus, de distinctione autem, appellatione & effectu mobilium & immobilium rerum & jurium latius & plenè tracto *infra §. 145. in gloss. 3. super verb. biens meubles, & conquests immeubles*. Nunc ad resolutionem quæstionis: omnium stagnorum seu vivariorum piscationes cedunt lucro patroni, sicut fructus fundi clientelarii: secus de piscibus tempore prehensionis feudi jam collectis, & in piscina, vel in concavo cimbæ, aut alibi causa custodiæ repositis: in quibus sicut nec in cæteris mobilibus nihil juris patronus habet per prædicta. Et hæc similia intellige sub modificationibus sequentibus. *infra eadem gloss. num. 24.*

22. QUINTO ad uberiores doctrinam quæto, concessum fuit in feudum quoddam prædium, tunc vile & inutile, fortè propter descensus aquarum: vasallus cæpit in continenti de eo facere grande & optimum * stagnum quod novis aggeribus munivit, & piscibus replevit magnis sumptibus: deinde in fine quinque annorum relicto filio moritur, quum nullum omnino fructum percepisset, sed erat tempus piscandi, & erat piscatura maximi valoris, accidit fortè propter absentiam, impedimenta vel inadvertentiam filii 40. dies elabi non adito patrono, qui statim manum injicit feudo, & eadem die explicatur totum stagnum, die sequenti ad est filius, fidem & obsequia debita offerens: est ne rationale, & demente consuetudinis, patronum lucrari & retinere universos

* Si in stagnum utile prædium mutaverit vasallus, utiliter & id prehendat dominus circa tempus piscationis, utrum dominus om-

pisces? videtur quod non, quia nedum in una die lucratur fructus totius anni, ut dictum est supra *eodem q. 2.* sed etiam totorum quinque annorum, vel etiam plurium & totius præteriti quantumque temporis. Tum dominus non concessit stagnum in feudum: sed nudum & vile prædium, & sic videtur quod non deberet consequi fructus stagni, saltem omnes, sed solum pro rata prædii seu areæ in feudum concessæ, & quantum fructuum & commoditatum potuisset tempore prehensionis habere ille ager si mansisset in forma agri, in qua erat tempore concessionis: alioquin non videretur capere fructus rei à se concessæ, sed alterius rei. bene fac. not. *supra præced. §. gloss. 5. in 3. ampliat. num. 38.* Tum etiam si feudum fuisset tantum ad vitam concessum, & sic nunc esset reversum ad dominum, tamen stagnum non cederet ejus lucro: sed omnes impensæ essent restituendæ hæredi vasalli, quantum nunc res plus valet & locupletatur dominus, ut fuit conclusum supra *eodem §. gloss. 5. versic. limbo. 2. num. 93.* Sed hæres vasalli debet esse melioris conditionis, quando feudum est simpliciter apertum, quàm cum perpetuo est extinctum.

23. In contrarium videtur dicendum, dominum universos hos pisces, & fructus omnes stagni lucraturum, vigore hujus consuetudinis: quia sunt fructus pendentes, & parati collectioni in die prehensionis & sic dominus eadem die colligendo suos facit: & solum jure suo utitur. Et sicut non attenditur, an sint fructus totius unius anni, ut dictum est *supra eadem gloss. q. 2. num. 12.* Ita non est in consideratione, an sint fructus plurium præcedentium annorum.

Pro * generali resolutione præmitte regulam & modificationem.

24. Regula & maxima est, quodocumque patronus jure prehensionis seu manus iniectionis, ex defectu clientis, fructus percipit, tunc indistinctè lucratur, quotocumque civiliter cedunt, vel à solo maturitatis tempore quomodocumque, & à quocumque separentur, durante manus iniectione: sive longo, sive brevi tempore duraverit. Ratio, quia isti fructus non spectant ad dominum pro rata anni, mensis, hebdomadæ, vel diei, vel alterius certi temporis, nec pro rata seu portione certorum fructuum, aut pro rata oneris, vel culturæ, nec sub alia quacumque limitatione, aut relatione restringente: sed purè, simpliciter & absolutè: solum ideo quia dominus est; & censetur re propria frui, quæ ratio concludit ad omnes quotocumque fructus extantes, & qui extabunt, quandiu feudum in eodem statu (videlicet sub manu dominica) manebit.

25. Hæc est regula: * modificatio autem est triplex. Primò, quod non debet abuti, sed uti secundum modum regionis, & boni patris familias, unde cædendo sylvam cæduam non potest cædere, nec vendere arbores quæ secundum numerum vel distantiam solent reservari, Galli vocant, *Les balliveaux*, sic nec terram cultam immutare aut deteriorare, nec columbarium evacuare, ut *infra ad gloss. nu. 35.* nec piscando stagnum penitus exhaurire, non relinquendo solita relinquere vel apponi, sed terram modo consueto reficere, & feminarios istos relinquere, ut etiam in consuetudine Cenomanensi §. 131 & in summa, sicut usufructuario uti & frui liceret: & ut bonus pater familias, ut expressè volunt consuetudo Pictonum antiqua §. 100. Cenomanensis 117. Andegavens. §. 104. Et idem de cæteris, etiam si non exprimentur, intelligendum.

26. Secunda * est, quod si fructus tempore prehensionis erant maturi, & apti collectioni, & novus vasallus non fuerat interpellatus, nec alias in mora actuali præstandæ fidei, tunc hujusmodi fructus non spectant ad patronum, & vasallus * in continenti, hoc est

nes ejus stagni pisces suos faciat.

* Nota modificationem de civitatem juncto num. 25. infra ead. gloss. ad sciendum quando momento & quando ratio temporis debeat attendi.

* 1. Modificatio.

* 2. Modificatio.

* Moras

suam va-
fallus po-
test purgare
in conti-
nenti, id est
infra tri-
dium aut
quatri-
dium boni
viri arbi-
trio.

infra triduum aut quatrimum, boni viri arbitrio, & quam cito potuit dominum adivit, & clientelaria jura & obsequia debite obtulit. Et ad hanc modificationem summa moveor æquitate, & ut puto concludente, propter tria: primò quia quoad patronus cessat, & nullo modo vasallum interpellat, vasallus non est in mora, & ei liberè frui licet auctoritate legis feudalis *infra* §. 61. Secundò, quia patronus non debet insidiari vasallo suo. Tertio etiam citra insidias non debet ei merum rigorem servare. Si igitur prehensione facta nulla alia interpellatione, & actuali mora præcedente, statim vasallus obsequatur patrono, constat quòd non est, nec fuit in vera mora obsequendi, nec in mala fide. Et è diverso attenda qualitate & brevitate temporis, videtur patronum vel officiales ejus insidiosos esse vasallo. Igitur non debet hoc casu locus esse amissioni fructuum; & magis favendum est devoto & diligenti vasallo certanti de damno vitando, quam subdolo præsumptivèque insidiatori patrono, certanti de lucro captando. Nec pœna caducitatis fructuum in hoc §. introducta est ad circumveniendum alterutrum, sed potius ad contumaciam puniendam, quamvis non requiratur vera contumacia, nec negligentia, ut hæreditate jacente: tamen ex parte patroni debet abesse omnis species fraudis, & circumventionis, & sic in proposita questione & omnibus similibus concludo, diligenti vasallo fructus restituendos, deductis sumptibus à patrono, & suis factis tam inprehendendo feudo, quam colligendo & custodiendo fructus: secus si vasallus fuerit in alia præcedenti actuali * mora vel malitia, puta si dudum interpellatus de fide præstanda recusat: vel diu sine justa causa procrastinavit, & fortè cum pro juribus utilibus, puta relevio composuisset cum patrono, ad certam minorem summam quam promisit solvere certo termino, & non solvit, ideòque patronus videns vasallum gratia sua abuti, cœpit jure suo uti prehensio feudo, tunc enim puto quòd omnes fructus etiam tunc maturos & illico collectos suos faciat: & nihilominus summam illam compositionis relevii exigere possit, antequam oblationes admittat, & pro rectè factis habeat: idem si vasallus scierit alium in patronum recognoverit, vel aliter infideliter versatus: quamvis enim non sit causa sufficiens ad commissum, & amissionem totius feudi, est tamen causa sufficiens, ut doloso & ingrato rigor servetur: & dignum est ut malè meritis egestate laboret. *l. boni fidei. ff. de pignori.*

* Mora actualis & malitiosa vasalli puniatur.

* Somptus facti per patronum pendente prehensione feudi, quemadmodum ei præstandi.

27. Sed quid è converso, * si patronus feudum prehensum vacuum seminaverit, coluerit, & omnes sumptus & labore præstitit usque ad tempus maturitatis, & collectionis fructuum, tuncque & non prius accesserit vasallus ad obsequia, & jura præstanda? & videtur quòd quia non tenebitur patronus levare manum, nisi fructibus illis collectis vel illis reservatis, ut eos suos faciat: tum quia nedum fructus qui jam cœperunt colligi, de quibus non esset dubium, sed etiam fructus maturi & parati ad colligendum, habentur pro collectis, ut not. Bart. Angel. Paul. Alex. in *l. divorzio* §. *interdum* per gloss. & ibi latè *Jaf. col. 4. ff. de iur. matr.* Tum ne patronus eludatur, & ne liceat vasallo eum frustrari impunè, & non oportet frustrationem esse impunitam, inquit text. in *l. in fideicommissis* §. *suo. ff. de usufr.* Si autem ante tempus maturitatis, & collectionis accedat, sufficit sumptus prehensionis, & culturæ refundi patrono, ut dictum est *supra ead. gloss. num. 15.* Solve, etiam si non accedat nisi tempore maturitatis fructuum, adhuc item dicendum, & ita etiam plures consuetudines specialiter exprimunt: & ubi non exprimunt, idem intelligitur, nec est in hoc articulo paritas inter patronum & vasallum, quia vasallus certat de damno vitando, patronus autem de lucrando; & de pœna quæ potius restringenda, est & benignior sententia eligenda. *l. per.*

ff. de pan. l. benignius. ff. de legibus.

Quod autem nuper dicebatur de maturis & paratis colligi, non obstat, tum quia ibi loquitur in casu quo fructus dividendi sunt pro rata temporis, in *d. l. divorzio.* Tum quia ibi de rei persecutione & recompensatione certatur, hic autem de pœna: & sic non est simile, nec ad propositum. Fateor tamen quòd si patronus tum meliores, vel vindemiatores in messem aut vindemiam maturam immisisset: tunc fructus loci ipsius duntaxat, in quo operarii de facto actualiter secabant, lucro domini cederent, qui etiam solveret sumptus dictorum operariorum & culturæ pro rata, reliquos refunderet vasallus: & sic non esset impunita ejus negligentia. Et in ista regula, & modificationibus puto verum consuetudinis nostræ sensum cum æquitatis temperamento consistere. Si autem patronus tempore maturitatis fortè observato, manum injecerit, & statim fructus collegerit, tamen vasallus non festinaverit, sed aliquandiu distulerit adire patronum, & sic fuit in vera & actuali mora, hujusmodi mora trahitur ad tempus prehensionis, & sic locus erit dictæ regulæ, & non modificationi nostræ, & hæc nostra modificatio non potest habere locum in locis ubi consuetudo de alia modificatione providet, ut consuetudo Aurelianensis §. 23. *de Lorriz. eod. tit. Bituricensis. eod. tit. Carnotensis* §. 136. & consuetudo Vitriaca §. 54. & multæ alæ disponunt quòd patronus non faciat fructus suos statim à prehensione, congruè confiscata, sed demum post quadraginta dies: tunc enim si quadagesimo primo die patronus universos maturos fructus collegerit, jure suo usus est, & illos lucrificavit, nec aliquid, exceptis sumptibus culturæ, recuperabitur à vasallo, etiam eadem die serò accedenti.

28. Tertiam do * modificationem, ut si hujusmodi prehensio, diem unum aut alterum, hebdomadam unam vel alteram, aut menses aliquot tantum infra annum duraverit, * non debet lucrum domini fructus & proventus unius anni excedere. Quid enim iniquius & absurdius, quam ut biduo vel triduo possit fructus plurium annorum absorbere? ut in themate, de quo *supra ead. gloss. numer. 22.* hoc enim est contra mentem hujus consuetudinis in hoc §. *ibi, pendane ladis main-mise.* Et sic tacitè limitat lucrum fructuum ad tempus, seu durationem prehensionis. Quædam etiam consuetudines expressim limitant à die prehensionis, adusque congruas oblationes, ut consuetudo Cenomanensis §. 116. Veromanduenensis §. 184. Fateor quòd isti limites limitant spacium lucrandi, non autem quantitatem lucri. sed dico quòd lucrum non debet exorbitanter & absque ullo freno intelligi, & sic non debet extendi ultra metas communi usu receptas & approbatas. *l. si interpretations. ff. de legibus.* Frequenter quidem usitatum est, ut paucis diebus totius messis vel vindemiæ fructus lucretur patronus, sed non est saltem frequenter usitatum & receptum, ut paucis diebus hoc prætextu lucretur fructus multorum annorum. Cum ergo hoc sit exorbitans, nec jure nec consuetudine fundatum, sic rejiciendum. Non obstat quòd *supra num. 12. & numer. 24* diximus in hoc lucro fructuum ex defectu hominis non fieri divisionem pro rata temporis, juxta *l. divorzio. ff. solut. matrim.* sed tantum in lucro relevii: quia vera est & usitata hæc distinctio & differentia: quia lucrum prehensionis semper est incertum. Si enim superveniat vasallus ante fructus collectos, nihil lucretur patronus, sed tantum sumptus prehensionis culturæ & custodiæ, si qui sint, recipit, & deinceps nihil pro illa vice; lucrum autem relevii semper habet limites certos ad ratam fructuum anni. Porro quamvis prehensio unius diei possit tantundem quandoque prehendere, nunquam tamen ultra, quandoquidem frequenti usu receptum non est, ut minori spatio anni ultra annum lucretur: satis est pœnam

* Tertia mod. hęc.

* Multa commissa vasalli non debet excedere proventus unius anni.

perditionis fructuum unius anni imminere brevi temporis spatio, quia sæpè fuit usitatum. Non ergo debet extendi ad proventus plurium annorum, quantumvis vulgò quidam ita opinentur, sed opinio non facit consuetudinem: nec error quidem unius aut alterius sententiæ, sed oportet esse frequentem diuturnoque uniformi usu receptum, ut inducatur jus consuetudinarium. *l. de quibus ff. de legibus.* Quod de illo casu exorbitanti dici nequit.

* Quarta modificatio.

* Ex multa committenda ad versus vassallum deducendi ei sunt sumptus per dominum.

29. Quartam * insuper addo modificationem, ut de * lucro illo & commisso fructuum deduci debeant recentes & nondum repleti sumptus utiles vassalli, quibus fit ut antiquus reditus fuerit notabiliter, & majori fetè parte auctus, quia tunc diceretur aliis patronus percipere fructus, non solum feudum à se concessi, sed etiam pecuniaz vassalli etiam nondum per eum recuperatae, ut nuper tetigi *num. 2.* & probavi *supra gloss. 5. numer. 74.* Necessitas autem & utilitas prædictarum modificationum, præsertim illius tertiæ, liquet ex sequentibus, præsertim ex *g. 8. infra num. 40.*

* Declaratio articuli 127. consuetudinis Meldensis.

30. Et prælata distinctio, ut regulariter non inspicatur rata temporis in patrono fruente, ex defectu hominis: sed bene in fruente jure televii, servatur in majori parte præfecturarum patriz consuetudinaria hujus regni, quæ ferè omnes nostræ consuetudini (quæ est cæteris universalior & æquior, ut diximus. *supra in proem. in gloss. 1.*) quantum ad dispositionem hujus §. conformantur, ut patet in consuet. Meldensis, *art. 124. 125. 126. & 127.* Adverte tamen ad *art. 127.* ubi litera in multis libris habetur malè & erroneè punctuata & transposita, & iudicio meo verus sensus illius §. est, & esse debet, quòd vassallus evacuando stagnum in tempore congruo, ante prehensionem patroni, facit piscationem suam, etiam post prehensionem collectam, quia eo ipso quòd stagnum cæpit evacuari, censentur pisces præoccupati, & effecti quid mobile, ut ibi dicitur in fin. Secus si inciperet evacuari post prehensionem domini, ut latè probarem per inductionem illius §. præcedentium & sequentium, sed prolixitatem & instituti excessum vereor. Concordat enim consuetudo Meldensis, quando prehensio fit ex defectu fidei & clientis, ut patet in *art. 140. 145. 176. 210.* Quando autem agitur solum de fructibus unius anni pro relevamento, idem expressè disponit *art. 172.* ad probando distinctionem, quam *supra num. 24.* & in *num. seq.* fecimus, ita etiam expressè distinguit consuet. Senonensis *art. 166. juncto art. 18.* & in veteri, in nova anno 1556. reformata, *art. 180. juncto art. 194.* & consuet. Calvimonis, apud Bassimacum, *art. 26.* Vitriaca, *art. 37. 41.* Aurelianensis, *art. 70. 71. 81. 82. 93.* Montis Argici in *tit. 1. des fiefs. art. 70. 71. 72.* Ita etiam debent intelligi consuetudines, Trecentis *art. 22. 26.* Carnotensis in *tit. quand le seigneur feudal peut saisir & faire les fruits siens*, per tot. Turonensis in *cap. 1. art. 21.* & in *cap. des rachapes & ventes*, per tot. Alvernensis in *c. 22. art. 3. 4. 31.* Blæfensis, *art. 76. 77. 78. 160.* & in sua particulari consuetudine Dunensi, *art. 71.* Bituricensis in *tit. 4. des fiefs. §. 5. 13.* & ibi. per dom. Boëri. consuet. Marchiz, *art. 183.* Nivernensis, in *tit. des fiefs, art. 57. & 58.* Antissiodorensis, *art. 198.* Sylvanectensis in *tit. de saisine, art. 8.* Veromanduenfis in *3. part. art. 46. & 62.* Valefensis, *art. 37. 38. & 40.* Et idem ferè vult consuetudo Pictaviensis, *art. 73. 145.* salvo quod in quibusdam particularibus fructibus aliter disponit, in *art. 135.* cum multis sequentibus. Consuetudo autem Borboniensis, & similiter Burgundiz, non disponunt nisi de fructibus ex capite deficientis fidei & clientis, in quo idem in effectu volunt quod consuetudo nostra & communis usus regni, ut in *articul. 373.* & seq. alia autem onera, ut relevamenta, nescit. Idem consuetudo Engolismensis *articul. 20.* consuetudo Ru-

pellæ, *articul. 7.* Aliter tamen circa utrumque caput disponunt consuetudo Ambianensis, ut in generalibus, *articul. 18. 19.* & in particularibus Belliqueni, *articul. 26.* Discordant etiam à nostra consuetudine & communi usu, quantum ad modum fructuum relevamentorum attinet, consuetudo Cenomanensis, *artic. 124.* & in seq. Andegavensis *articul. 113.* & in seq. ubi videas, ne videar etiam cæteras consuetudines commentari.

31. Ex prædictis concludo in themate, de quo *supra num. 22.* quod omnibus subductis, dominus feudalis nihil penitus lucratur, nec lucrari potest pro hac vice, sed tantum recuperat sumptus prehensionis & piscaturæ, fundus enim datus vel recognitus in feudum erat inutilis & sterilis, & si talis mansisset, nihil laturus erat dominus per hanc prehensionem. Non obstat quod est augmentum intrinsecum & quòd potest vassallus meliorem facere feudi & domini directi conditionem: hoc enim verum est, sed etiam verum est, quod vassallus non debet solum recipere, sed etiam præcipere quod impendit, in quo omnem etiam priorem conventum & hypothecam antecedit. *l. interdum. ff. qui potiores in pig. hab.* Quandiu ergo aliquid superest de hac impensa, & donec vassallus illam recuperaverit, non potest nec dominus directus, nec antiquior creditor hypothecarius, vel alius aliquid percipere ex istis meliorationibus, & augmentis contra ipsum meliorantem, qui debet in hoc omnibus anteferri per ea quæ latè diximus *supra gloss. 5. num. 63.* cum seq. Sed boni consulere, imò etiam gratulari debet dominus directus, quòd in futurum postquam iste meliorator vel ejus successor impensas recuperaverit: tunc deinceps poterit patronus habere casu occurrente relevium anni feudum fructuosissimi, juxta not. *infra §. vicesimo secundo, questio. 1.* Et prehendendo ex defectu hominis lucrari uberes proventus, sub tribus prædictis modificationibus, *supra num. 25. 26. 28.* quarta modificatione cessante, utpote consumpta per longam fruitionem vassalli, qui sumptus præteritos recuperavit.

Ex prædictis etiam apparet quid dicendum sit, si dicta prehensio unam hebdomadam, vel unum aut plures menses duravit. Si enim tam vile erat prædium, ut sine ulla melioratione nullum attulisset redditum, idem dicendum ut dictum est. Sufficiet ergo novo vassallo innovationem investituræ, & mancipationem feudi petenti offerre fructus, qui tempore quo prehensio duravit, colligi potuissent, si fundus in pristino statu mansisset, & in casum relevii offerre fructus unius anni, obolum, aut dictum prudentium habità ratione ad statum feudi, qui erat & effect abique dicta melioratione infructuosus: cujus sumptus nondum recuperati sunt. Ex quibus patet solutio ad plurimas quæstiones inde dependentes,

32. SEXTO QUÆSTO, quid si patronus prævenit tempus messis, vindemiz, piscationis aut collectionis cæterorum quorumcumque fructuum? Distingue, aut accedit vassallus iusta offerens infra tempus quo solent fructus esse maturi, seu parati collectioni, aut accedit lapso illo tempore.

Primo casu dico patronum non lucrari, nec suos facere fructus, quia * non debet abuti rebus clientelariis, sed secundum earum conditionem uti. *l. sed si quid. §. mancipiorum & in §. generaliter.* Ibi dicendum est ita cum uti debere ne abutatur. *ff. de usufructu. & debet frui arbitrio boni viri*, ut bonus & prudens paterfamilias, licet non teneatur de hoc cavere, seu satisfacere. sicut fructuarius. *l. 1. ff. de usufructu. & quemadmodum quis utatur.* Sed hoc casu abutitur fructibus, dum ante debitum tempus colligit, idque in fraudem vassalli, & contra officium patroni, qui nulla fraude, nullo malo ingenio debet uti erga clientem & rem clientelariam. *cap. fin. de prohibita feud. alienat. per Lutha.* Igitur illa

* Utrum dominus possit antevertere tempus messis, vindemiz, piscationis, & collectionis fructuum, & immaturos fructus, ita suos facere. * Patronus non debet abuti sed v. bonus paterfamil.

illa accelerata collectio non debet prodesse patrono, nec nocere clienti, sed habetur pro non facta, ad hoc ut fructus ac si essent pendentis cedant vasallo. Et tenetur patronus illos restituere, cum interesse quantitatis & valoris ad quem verisimiliter ascenderent, si nondum fuissent collecti tempore quo accessit vasallus, aut si fructus non extant, vel sint inuiles, tenetur tantum prestare vasallo quantum verisimiliter consecutus fuisset ex fructibus aduersatis, & debito tempore collectis, deductis (quod semper intelligo) sumptibus quærendorum & colligendorum fructuum bonus text. est in *l. & hac distinctio. §. fin. ibi, prestabitur à te mihi damnum. ff. locat. per quem decidit gloss. t. in fine, l. penult. ff. de usu & usufruct. & red. legat. quod si ille qui nummis colit, in ultimo mense locationis colligit immaturos, ut dominus non habeat maturos, tenetur.*

* Quæ actione tenetur p[ri]marie tenens fructus rei restitutioni subiectæ.

32. Non tamen intelligas * quod teneatur patronus actione legis Aquiliæ vel furti, ut in *l. si servus servum §. si obviavit ff. ad legem Aquiliam*, quia quod fecit, non in re aliena, sed in sua fecit: nec dicitur etiam injuria damnum dedisse, nec furtum fecisse, nec alio nominato delicto deliquisse. Cessat etiam mero jure actio doli, quæ in sua forma non debet intentari contra patronum. Sed competit conditio ex moribus, seu alia actio ex contractu & lege feudali, in qua actione venit quod dolo, fraude vel culpa domini admissum est. per notata in *l. & eleganter. §. non solum. ff. de dolo malo.* & in *l. etiam. ff. de solutione.* ut in simili decidit Alberic. post Jacob. Ra. in *l. si usufructus legatus. ff. de usufruct.* quod si hæres ante aditam hæreditatem decerpit fructus immaturos, in fraudem eius cui legatus erat usufructus, tenetur ei, non actione legis Aquiliæ, nec dolo, sed ex testamento per text. apertum in dicta *l. & eleganter. §. utem si servum.* Idem dicendum puto de hærede gravato restituere hæreditatem vel feudum in diem certam vel incertam, qui adventante die immaturos fructus secuit, deinde infra tempus maturitatis & collectionis solitæ, dies fideicommissi vel legati cessit, quia tenebitur ex factis fructus restituere, cum omni damno & interesse, vel eorum æstimationem, & hoc non actione legis Aquiliæ, quia prius quam fierent legatarii vel fidei commissarii facti sunt, & tunc cum pleno jure essent hæredis, ut est textus singularis in *l. generaliter. §. sub conditione ff. qui & à quibus manumissi liberant.* nec etiam actione de dolo, sed ex testamento dicto. §. item si servum, dicta lege & eleganter.

34. Secundò casu quando accedit vasallus elapso toto tempore maturitatis, & collectionis fructuum: dico patronum non teneri, quia anticipando collectionem fructuum, nullum præjudicium fecit vasallo, æquè fructus maturos perdituro, & qui saltem tempore maturitatis collecti fuissent à domino, qui maturè colligendo sibi potius, quàm alii injuriam fecisse videtur, ut est textus appositissimus in *l. legis Aquilia. in fi. ff. ad l. Aquil.* Item dicendum est in hærede gravato fideicommissio, & in omnialio simili casu * text. est in *l. si absente. §. si. ff. de usufruct.* ubi sylva cædua intempestivè cæsa & lænum immaturum cæsum à fructuario in fructu sunt & ad eum spectant; & tamen constat quod plus habent valoris & redditus si maturè legantur. Itaque ille textus licet prima facie videatur obviare primo membro nostræ distinctionis, non tamen ullo modo discrepat, sed sanè intelligitur, quando usufructus erat duraturus & duravit usque ad inclusionem temporis illorum fructuum, quia quum tunc non intersit proprietario, potest fructuarius ante tempus vel immaturos fructus colligere, & pro libito disponere: secus si in fraudem finituri usufructus acceleraret, quia finito usufructu ante lapsum justæ collectionis tempus, teneretur in quantitate & bonitate, quæ verisimiliter futura fuisset, restituere, &

* Intellectus §. fin. in l. si absente. ff. de usufruct.

ita illum textum *d. l. si absente. §. intelligunt.* Iac. Ra. & Alberic. ibi Lancelot. Decius *l. pen. not. 1. ff. de usufruct. legat. inferentes ad q. seq.*

35. Quidam parochus infirmabatur, ita quod hæredes dubitantes de ejus morte, collegerunt * fructus immaturos ecclesiæ, & decidunt quod tenentur pretium fructuum restituere successori in ecclesia, quia ille §. fin. loquitur quando certum erat fructus spectare ad fructuarium tunc enim potest de illis facere ad libitum. Secus quando certum est, vel postea apparet fructus non pertinere ad eum, puta si est ei legatus usufructus usque ad decem annos, & exeunte ultimo anno vult colligere fructus immaturos, non potest. *d. l. & hac distinctio §. si. fundum. ff. locat.* Quod autem nuper dictum est de hæredibus parochi, sanè intellige, quando parochus ille præcedentis anni fructus perceperat: alioqui fructibus collectis curam ingressus per aliquot menses administrasset, & infra annum fructus ferè maturos obiisset, tunc hoc casu debent ejus hæredes capere, de fructibus etiam non collectis pro rata temporis, quo defunctus ministravit juxta *l. divorcio. in princ. ff. sol. matrimonio.* Et alioquin esset iniquitas, quia fructus dantur propter officium & ministerium: sed quando aliquot annis fructus est, tunc observatur *l. defuncta ff. de usufructu.* nec initur calculus ab initio, quia receptum est, ut in istis sacerdotiis titularii vel commendatarii æquiparentur usufructuariis, ut dixi *infra. §. 151.* & in annotat. ad Alexand. *confil. 101. num. 1. lib. 7.* & super stilo Parlamenti Parisiens. parte §. 9. 46.

* Si fructus immaturos hæredes defuncti parochi collegerint, qua actione teneantur.

36. Et adverte * quod non attenditur ipsa maturitas præcisè naturalis, sed tempus quo communiter magis expedit fructus colligere ad usum & commoditatem hominum, quorum gratia fructus omnes à natura comparantur. * text. est in *l. penult. ff. de usufruct. & usufruct. legat.* exemplificans in olea seu oliva quæ immaturè collecta plus habet redditus & plus deservit vñibus hominum, quàm si matura legatur. Itaque fructuarius potest securè illam immaturam colligere, & suam facere, absque metu finituri usufructus maturitatis naturalis tempore. Item dicendum in patrono in similibus casibus. In quantum autem ille textus se refert ad id tempus quo magis colono dominove cum fructum tollere expedit, intelligendum puto non de singulari interesse personæ coloni vel domini, sed de interesse communi cujuslibet boni patrisfamilias, ut sic se refert textus ad id quod communiter cuilibet colono vel domino expedit. Patet quia immediatè textus exemplificat in redditu oleæ, vel alterius rei, nisi ex communi, & non ex singulari utilitate acciperetur. text. in *l. pretia rerum. in princ. ff. ad legem Falcid.* Et sic maturitas & tempus collectionis quorumcunque fructuum accipitur secundum usum regionis & commoditatem hominum, etiam accidentalem, ut si supervenientibus hostibus vel alia communi clade necesse sit, vel utile fructus immaturos percipere. Tunc enim licet cuilibet cujus interest, vigilare, & hac occasione uti, quæ habetur pro tempore maturitatis, Idem si alias in re particulari fructus erant casu quodam fortuito perituri, & ubicunque alia justa ratio præsumptionem fraudis excludit.

* Maturitatis tempus quemadmodum attendatur. * Intellectus l. pen. ff. de usufruct. legat.

37. SEPTIMO quarto * de columbario. Dicendum quod si sit à fundamentis extractum, perpetuo destinatum in fundo clientelario ad afferendum redditum columbarum, tunc censetur esse pars fundi, unà cum columbis in eo existentibus ad crescendo & multiplicandum, & hoc casu columbæ, habentes consuetudinem evolandi & revolandi, nedum sunt in dominio nostro. *l. naturalem §. pavonum quoque ff. de acquir. rer. dom. & in possessione nostra. l. 3. §. item feræ bestias in fin. ff. de acq. vel amir. possess.* sed etiam censentur non instrumentum fundi: sed pars fundi, & ha-

* De columbis & columbariis. v. Chastaneum in consuetudines Burgundie Rubrica deo forestis & pasturages. §. ultimo.

bentur pro re immobili, sicut fructus fundi, donec capiantur, prout supra diximus de piscibus stagni. secus si haberentur columbæ in quadam summitate recti accessorie, non in ædificio principaliter & perpetuo ad hoc destinato, quia etiam si evolarent & revolarent, & essent in dominio & possessione patrisfamilias non censerentur pars, nec reditus fundi, sed paræ res mobiles. *l. limes in fin. cum l. seq. ff. de action. empri.* Intellige quando recensibi positæ sunt causa custodiæ, secus si ad multiplicandum & continuandum redditum columbarum: quia tunc idem dicendum, ut de majore columbario, quia istud est diminutivum, seu parvum columbarium: & ita utimur in hoc regno, & est rationabile, ex quo sequitur quod legatarius, vel hæres mobilium, non poterit petere, nec capere pullos columbarum exiistentes in tali columbario, nec cæteras evolantes & revolantes ad illud, sed spectant ad hæredem immobilium, & generaliter transeunt ad eum ad quem transit fundus & columbarium.

38. Æstimantur enim & appretiantur columbaria hujusmodi, & stagna, cum his quæ continent, in approbatione fundi, sicut æstimatur unus particularis ager, cum fructibus in eo pendentibus & contentis, & sic patet quod patronus poterit capere, & suas facere columbas columbarii feudi ad manum suam positi, tanquam fructum & redditum feudi, non tamen poterit unquam evacuare totum columbarium, nec etiam capere majores columbas, quæ fructificant: nec primos puta mensis Martii fœtus, qui solent relinqui ad multiplicandum, & redditum afferendum per totum annum: quoniam istud non esset fructus maturos durante manus appositione emergentes colligere, sed fructus futuros funditus destruere, & ipsum fundum, & quasi proprietatem deteriorare, & sterilem reddere, quod est illicitum & nimis dedecens patrono. Et quod dixi de columbis, idem intelligendum de armento & pecuario, quando feudalis fundus est ad hoc destinatus, ut fructum & redditum afferat ex illis, puta ex equitio, vel etiam ex leporario aut venatione. In Neustria pars agrorum destinata est pecuariis, & in vicina Cenomania, ita etiam expressim cavetur consuetudinis Cenomanens. §. 116. & Andegavens. §. 103. Debet ergo capere secundum modum regionis, & usum boni patrisfamilias & non aliter uti, nec abuti: interim autem merito jure non liceat vasallo illas contingere, sicut nec pisces stagni, nec alios fructus pendentes feudi. Sed ut * civiles & benigni sunt apud nos patroni, non solent hæc minuta persequi, sicut nec à laribus propriis vasallos, vel eorum hæredes expellere, aut habitationis mercedes exigere, pro tempore quo duravit manus injectio.

39. Sed contenti majoribus & certioribus fructibus, vel eorum pretio, reliqua permittunt, vel morosis clientibus, & rectè, & laudabiliter faciunt, nec aliter in cæteris provinciis fieri puto, à nobilioribus, & cordatis patronis, eorum enim gravitatem & officium decet, non ad vivum (quod aiunt) clientes exigere, & summo jure uti, sed mitius & non acerbè, tanquam cum infestis agere, ut etiam supra dixi: non enim jura hæc dominicalia seu feudalia debent inter patronos & clientes exerceri amarè, tanquam inter infestos, ut in simili textus est in *l. si id quid. §. si quas. seu quasi inter malevolos. l. sed si vir. §. quod legatarius. ff. de donat. inter vir. & uxor. facit.* quod nec vel ab extraneo venditore affirmatum, amarè ab eo exigendum est: sed cum quodam temperamento, inquit text. in *l. si quid venditor. ff. de edil. edict.* An autem in hoc regno, & maxime in præcellenti hujus urbis præfectura, liceat cuilibet de novo peristerotrophium, hoc est, columbarium ædificare, vel antiquum ampliare, quia aliis extra materiam hujus §. excurrit inquisitio

hujus quæstionis, & non potest commodè discutere seorsum à servitutibus & juribus curiarum dominicalium, de quibus latè tracto *infra* §. 169. & ita remitto ad ibi dicenda.

40. OCTAVO quæro de * nemoribus: & satis patet ex septem quæstionibus præcedentibus, & ex nota sequenti quid sit dicendum quo ad lucrum fructuum, commoditatem & usum, tam in cædis, quæ sunt in fructu & spectant ad patronum secundum præfata regulam & modificationem: præsertim *eod. §. supra num. 28.* quam in non cædis, quæ non sunt in fructu, & non possunt deijci à patrono, licet ad eum spectent pro tempore fructus glandium, & hujusmodi: quemadmodum non licet ei arbores proceras vel fructiferas feudi scindere, licet earum fructus interim lucretur. *l. ex sylva cadua. l. sequent. ff. de usufruct.*

Sed ad ampliorem doctrinam & utilitatis præcedentium examinationem quæro, quid * si dominus prehensio feudo statim vendidit ligna scindenda sylvæ cædæ, quæ erat in tempore scindendi, & recepit promptè quartam partem pretii, puta 300. libras: Emptor verò se obligavit ad solvendum aliam quartam pretii post tres menses, & totum residuum post alios tres menses, infra quos tenebitur omnia ligna scindere & exportare, ut sylva sine impedimento revirescat: vel aliter fuit conventum, ut solent hujusmodi contractus multifariam fieri. Et accidit quòd post tres menses à prehensione, quum emptor jam abscessisset quartam partem lignorum, & erat paratus ad totum residuum scindendum, vasallus (antiquus vel novus, non refert) accessit ad dominum, fidem & justa debite offerens, renovationem investituræ, & levationem manus dominicæ postulans: quæritur cujus sit hæc lignorum sectio vel eorum pretium. Sed circumscripta dicta nostra modificatione, *supra num. 28.* hæc quæ valde esset ambagiosa, & insuper in magnam duritiem & multa inconvenientia exiret & experiendi causa.

41. Primò, dicta modificatione cessante dicendum esset, quòd ligna jam scissa & ad mobilia redacta per patronum vel suos, essent ei irrevocabiler acquisita, saltem attento, quòd vasallus non purgavit moram in continenti, secundum not. *supra ead. gloss. num. 24.* Deinde superesset longa, triceps, perplexa & intricata quæstio, de eo quòd restat abscindendum, an scindi possit ad commodum patroni, an verò debeat relinqui vasallo. Et an teneatur stare venditioni factæ per patronum, ne patronus teneatur emptori de evictione. Quinetiam quæstio communis est ad inchoatam piscationem stagni, & ad multa alia similia. Et arguitur quòd illud quòd restat abscindendum, debeat relinqui vasallo, quia est pars feudi. *l. fructus pendentes. ff. de rei vendic. l. fin. §. fructus autem. ff. que in fraud. creditorum.* Et ritè factis oblationibus statim cessare debet prehensio feudalis, & omnis effectus pro tempore sequenti, ut dicemus *infra* in §. seq. & latius in §. 15. Et videtur calus in *l. qui faciem. ff. de donation.* ubi si vendidero vel donavero saxum eximendum, vel actionem cædendam, quamvis post exemptionem vel scissionem, non possim pœnitere, nec impedire evictio & adsportari: tamen antequam lapis exemptus sit, vel arbor cæsa, possum pœnitendo impedire exemptionem & scissionem: quia non obstante destinatione ad eximendum vel cædendum etiam deducta in contractum, tamen antequam actualiter consensu meo scindatur, vel eximatur, res remanet mea, & pars fundi, & non habetur pro re separata. Et hanc partem tenendo, insurgit duplex quæstio. Prima, an vasallus teneatur stare venditioni factæ per patronum, & an in totum: An verò tantum pro parte, sylva jam scissa, & ad mobile redacta. Secunda quæstio, An & in quantum patronus teneatur

* Adichasaneum in consuet. Burgund. rubric. des forestz, 2. num. 23. vers. de usagio vero memoris videndum est.

* Si prehensio feudo vasalli dominus ligna sylvæ cædæ statim vendiderit, & partem pretii receperit, & post superveniret vasallus, iusta ei offerens, utrum venditioni illi stare teneatur.

* Parisiensium patronorum benignitas & liberalitas.

tur emptori de evictione, quatenus vasallus non tenetur ei stare, nec ei stat. Utraque questio hinc inde disputari potest, sed his posterioribus capitibus omiffis, quia etiam explorandi gratia formatur tota hæc questio,

* Fructus maturi & colligi incepti habentur pro collectis.

42. Redeo ad primum, & præcipuum ejus caput, in quo contrarium arguitur, quia ex quo hujusmodi ligna sunt fructus nedum maturi & parati ad colligendum, sed etiam incepti colligi, habentur pro collectis, per not. *supra ead. gloss. num. 25.* Et alioqui tam mercatores quam patroni prætextu & auctoritate hujus §. possent decipi: quia patroni manu injecta, existimarent jure suo facere, vendendo collectionem fructuum maturorum vineæ, vel messium, vel stagni, aut sylvæ. Deinde in medio collectionis accederet vasallus, & si posset impedire collectionem perfici, fraudarentur mercatores, qui bona fide contraxerunt cum patrono, & patronus teneretur eis de evictione, & fieret prehensio justa (quamvis ritè facta) damnosa. Quare dicendum videtur, quod fructus maturi & incepti colligi habentur pro collectis, tam ex parte patroni, quam ex parte vasalli. Unde si vasallus postquam inceptit messem aut vindemiam facere, vel stagni clavem resignare, si vendat vel donet feudum, non transeunt hujusmodi fructus (etiam pro residuo adhuc stante) in emptorem scientem vel donatarium, sed tanquam mobilia & fructus collecti judicantur, & sic remanent vel donatori, ab eo tamen auferendi infra tempus competens, ne impedimentum faciant novo requisitori, juxta *l. Proculus, in fin. ff. de usufruct. l. prator. §. fin. ff. de damni infecto.*

43. Unde hoc ultimo cap. si patronus statim manum injiciat feudo per venditionem vel donationem, sub clausula constituti factam aperto, non potest colligere residuum dictorum fructuum, sed debet veteri vasallo permittere collectionem ceptam, quia præventus est. Idem pariter videtur, si feudum prius erat apertum. Et dum vasallus, qui nondum justa fecerat, instaret collectioni fructuum, patronus manum inject, & commissarios deputavit: quia patronus non debet impedire perfici collectionem ceptam, & in ea sui commissarii nihil habent facere, sed in aliis fructibus, si qui sint in feudo non cepti colligi. Idem etiam juris servandum videtur ex parte patroni, ut si dum ipse aut sui commissarii instant collectioni fructuum, vasallus accedat justa offerens, non debent dicti commissarii desistere à perficienda collectione cepta ad commodum patroni. Hinc est quod consuetudo Meldensis §. 127. & consuetudo Aurelianensis §. 81. expressè disponunt, quod piscatura stagni clave resignata, censetur quid mobile. Et quia istud est æquum & rationabile, & ad vitanda multa inconvenientia expediens, servandum videtur. Et cessabit illa questio, an saltem vasallus teneatur stare contractui bona fide facto per patronum, accipiendo pretium pro rata residui, per notata in *l. filio familias §. si vir in quinquennium. ff. solus. matrim. & quod ibi singulariter not. Alexand. collat. 4. versio. item fallit, quando. & collat. penal. ver. limita etiam in venditore, in vim pacti, de retrovendendo redimento.* Item cessat alia difficultas; An patronus teneatur de evictione, juxta *l. 1.* & per tot. *C. de eviction. ac non juxta l. si quis domum. §. 1. ff. locati.*

44. Sed quorsum multas difficultates evitare, velut è Charybdi in Scyllam ut in majus iniquitatis præcipitium recidatur? Quid enim iniquius, quam quod infra trimestre dominus feudi lucretur, non modò unius integri anni, sed novem vel duodecim annorum fructus diversos, si sylva hæc erat novem vel duodecim annorum, solita nono vel duodecimo quoque anno scindi? Ut omittam hujus partis argumenta, aliis argumentis everti posse, & priorem partem novis fulcigi; resolvendo dico, quod in hac

hypothesi, *supra num. 40.* nec illas quidem 300. libras lucrabitur dominus, & vix tertiam partem illius summx, sed tantum lucrari debet pro rata unius anni, videlicet nonam partem pretii, si sylva sit novem annorum, vel duodecimam, si sit duodecim. Et hoc per tertiam illam nostram modificationem, *supra num. 28.* quam utilem, æquam & necessariam ostendit, non solum viva ipsa ratio, quam supra tetigimus, sed etiam ipsa rerum experientia. Qua nostra moderatione contentari debet patronus, utpote capiens notabile lucrum, notabiliter excedens tempus prehensionis suæ: nec vasallus conqueri debet, quia non supra modum gravatur, & hoc est quod ait *l. in ambiguis, in fin. quotiens æquitatem desiderii, naturalis ratio aut dubitatio juris moratur, justis decretis retemperanda est. ff. de religiof. & sumpt. funer. l. non sine. §. quamvis. C. de bon. qua liberis.*

45. Sed quid si vasallus caussificetur, quod nondum erat venditurus, sed servaturus dictam sylvam usque ad viginti annos? Respondi, post factum non potest hoc caussificari in damnum patroni, qui fecit hoc secundum morem regionis, & consuetudinem patrisfamilias, ut fieri solet in actu simili, & in re ad talem usum destinata: sed ante factum, id est stante sylva, antequam ulla arbor secta sit, potest impedire, refundendo sumptus, ut dixi *supra eadem gloss. num. 31.* Nec est inconveniens quod hoc casu careat patronus omni lucro pœnali, ut quoties maturis fructibus, post prehensionem ferè etiam annalem supervenit vasallus, patronus etiam abic indemnus, nec tenetur de evictione superveniente vasallo, cum tantum dominus feudalis sub prehensione taliter resolvable, feudum tenens contraxerit, *d. l. si quis domum. §. 1. ff. locati.*

46. Unde in præfata hypothesi dico, quod vasallus potest in nondum secto, emptorem impedire, & residuum sectionis aliis vendere, vel differre sectionem in annos sequentes: & nihilominus exigere pretium pro rata sectionis, relinquendo domino partem contingentem ratam unius anni tantum. Nec habet emptor recursum injectionis, per *d. l. si quis domum.* Nec obstat quod vasallus non potest pro parte approbare, & pro parte improbare contractum, quia propriè non capit hanc partem pretii in vim contractus, sed tanquam æstimationem à secante factam lignorum suorum, quæ poterat auferre vel vendicare, sicut fructus suos maturos ab aliis dissectos. *l. si servus servum. §. si olivam. ff. ad legem Aquiliam,* videlicet quatenus patronus ultra debitum secuit, vel secare fecit. Quatenus enim ultra debitum secuit, vel secare fecit patronus (ut per adventum vasalli apparet) non fecit fructus suos.

47. Quod si vasallus justa facere desivisset per biennium, lucraretur dominus pro rata biennii per rationem ejusdem modificationis nostræ, nec tenebitur emptor facti, etiam si abstulerit, ut in *d. §. si olivam.* cum haberet iustum titulum, quamvis resolvablem. Quod si emptor vili pretio emerit, & dominum deceperit, potest vasallus ligna secta (parte cedente domino omiffa) vendicare, nisi reus justam æstimationem dare malit, quam etiam tenetur vasallus accipere pro lignis sectis, cum essent destinata ad vendendum, & venditio facta sit per habentem potestatem: nesciebatur enim, an in fine anni, vel post plures annos venturus esset vasallus.

48. Sed quid si ante prehensionem vasallus sectionem vendiderat? Respondeo, si sectio erat notabiliter inchoata, habetur pro perfecta, favore debitoris & pœnæ evitandæ. *l. Arrianns. ff. de action. & obligation. quamvis non ex parte patroni odio pœnæ, ut supra eod. num.* Sed si nondum est inchoata, nihil ad patronum de hac venditione, sicut nec de locatione, *ut infra §. 56.* nisi in locis in quibus tenetur patronus stare colono, ut in consuetud. Pictaviens. §. 100. Cenoman. §.

* Secta ligna per vasallum ante prehensionem feudi jacentia tamen, utrum prehendi possint per dominum.

bentur pro re immobili, sicut fructus fundi, donec capiantur, prout supra diximus de piscibus stagni. secus si haberentur columbarum in quadam summitate tecti accessorie, non in edificio principaliter & perpetuo ad hoc destinata, quia etiam si evolarent & revolarent, & essent in dominio & possessione patrisfamilias non censerentur pars, nec reditus fundi, sed puræ res mobiles. *l. limes in fin. cum l. seq. ff. de action. empti.* Intellige quando recensiti positi sunt causa custodiæ, secus si ad multiplicandum & continuandum redditum columbarum: quia tunc idem dicendum, ut de majore columbario, quia istud est diminutivum, seu parvum columbarium: & ita utimur in hoc regno, & est rationabile, ex quo sequitur quod legatarius, vel hæres mobilium, non poterit petere, nec capere pullos columbarum existentes in tali columbario, nec cæteras evolantes & revolantes ad illud, sed spectant ad hæredem immobilem, & generaliter transeunt ad eum ad quem transit fundus & columbarium.

38. Æstimantur enim & appetantur columbaria hujusmodi, & stagna, cum his quæ continent, in approbatione fundi, sicut æstimatur unus particularis ager, cum fructibus in eo pendentibus & contentis, & sic patet quod patronus poterit capere, & suas facere columbas columbarii feudi ad manum suam positi, tanquam fructum & redditum feudi, non tamen poterit unquam evacuare totum columbarium, nec etiam capere majores columbas, quæ fructificant: nec primos puta mensis Martii factus, qui solent relinqui ad multiplicandum, & redditum auferendum per totum annum: quoniam istud non esset fructus maturos durante manus appositione emergentes colligere, sed fructus futuros funditus destruere, & ipsum fundum, & quasi proprietatem deteriorare, & sterilem reddere, quod est illicitum & nimis dedecens patrono. Et quod dixi de columbis, idem intelligendum de armento & pecuario, quando feudalis fundus est ad hoc destinatus, ut fructum & redditum afferat ex illis, puta ex equitio, vel etiam ex leporario aut venatione. In Neustria pars agrorum destinata est pecuariis, & in vicina Cenomania, ita etiam expressim cavetur consuetudinis Cenomanens. §. 116. & Andegavens. §. 103. Debet ergo capere secundum modum regionis, & usum boni patrisfamilias & non aliter uti, nec abuti: interim autem merito jure non liceret vasallo illas contingere, sicut nec pisces stagni, nec alios fructus pendentes feudi. Sed ut * civiles & benigni sunt apud nos patroni, non solent hæc minuta persequi, sicut nec à laribus propriis vasallos, vel eorum hæredes expellere, aut habitationis mercedem exigere, pro tempore quo duravit manus injectio.

39. Sed contenti majoribus & certioribus fructibus, vel eorum pretio, reliqua permittunt, vel morosis clientibus, & rectè, & laudabiliter faciunt, nec aliter in cæteris provinciis fieri puto, à nobilioribus, & cordatis patronis, eorum enim gravitatem & officium decet, non ad vivum (quod aiunt) clientes exigere, & summo jure uti, sed mitius & non acerbè, tanquam cum infestis agere, ut etiam supra dixi: non enim jura hæc dominicalia seu feudalia debent inter patronos & clientes exerceri amarè, tanquam inter infestos, ut in simili textus est in *l. si id quid. §. si quas. seu quasi inter malevolos. l. sed si vir. §. quod legatarius. ff. de donat. inter vir. & uxor. facit.* quod nec vel ab extraneo venditore affirmatum, amarè ab eo exigendum est: sed cum quodam temperamento, inquit text. in *l. si quid venditor. ff. de adil. edict.* An autem in hoc regno, & maxime in præcellenti hujus urbis præfectura, liceat cuilibet de novo peristerotrophium, hoc est, columbarium ædificare, vel antiquum ampliare, quia aliis extra materiam hujus §. excurrit inquisitio

hujus quæstionis, & non potest commodè discutiri seorsum à servitutibus & juribus curiarum dominicalium, de quibus latè tracto *infra* §. 169. & ita remitto ad ibi dicenda.

40. OCTAVO quæro de * nemoribus: & satis patet ex septem quæstionibus præcedentibus, & ex nota sequenti quid sit dicendum quo ad lucrum fructuum, commoditatem & usum, tam in cædis, quæ sunt in fructu & spectant ad patronum secundum præfatam regulam & modificationem: præferim eod. §. supra num. 28. quam in non cædis, quæ non sunt in fructu, & non possunt deieci à patrono, licet ad eum spectent pro tempore fructus glandium, & hujusmodi: quemadmodum non licet ei arbores proceras vel fructiferas feudi scindere, licet earum fructus interim lucretur. *l. ex sylva cadua. l. sequent. ff. de usufruct.*

Sed ad ampliorem doctrinam & utilitatis præcedentium examinationem quæro, quid * si dominus prehensio feudo statim vendidit ligna scindenda sylvæ cædis, quæ erat in tempore scindendi, & recepit promptè quartam partem pretii, puta 300. libras: Emptor verò se obligavit ad solvendum aliam quartam pretii post tres menses, & totum residuum post alios tres menses, infra quos tenebitur omnia ligna scindere & exportare, ut sylva sine impedimento revirescat: vel aliter fuit conventum, ut solent hujusmodi contractus multifariam fieri. Et accidit quòd post tres menses à prehensione, quum emptor jam abscessisset quartam partem lignorum, & erat paratus ad totum residuum scindendum, vasallus (antiquus vel novus, non refert) accessit ad dominum, fidem & justa debite offerens, renovationem investituræ, & levationem manus dominicæ postulans: quaeritur cujus sit hæc lignorum sectio vel eorum pretium. Sed circumscripta dicta nostra modificatione, supra num. 28. hæc quæ valde esset ambigua, & insuper in magnam duritiam & multa inconvenientia exiret & experiendi causa.

41. Primò, dicta modificatione cessante dicendum esset, quòd ligna jam scissa & ad mobilia redacta per patronum vel suos, essent ei irrevocabiliter acquisita, saltem attento, quòd vasallus non purgavit moram in continenti, secundum not. supra ead. gloss. num. 24. Deinde superesset longa, triceps, perplexa & intricata quæstio, de eo quod restat abscindendum, an scindi possit ad commodum patroni, an verò debeat relinqui vasallo. Et an teneatur stare venditioni factæ per patronum, ne patronus teneatur emptori de evictione. Quinetiam quæstio communis est ad inchoatam piscationem stagni, & ad multa alia similia. Et arguitur quòd illud quòd restat abscindendum, debeat relinqui vasallo, quia est pars feudi. *l. fructus pendentes. ff. de rei vendic. l. fin. §. fructus autem. ff. que in fraud. creditorum.* Et ritè factis oblationibus statim cessare debet prehensio feudalis, & omnis effectus pro tempore sequenti, ut dicemus infra in §. seq. & latius in §. 15. Et videtur casus in *l. qui saxum. ff. de donation.* ubi si vendidero vel donavero saxum eximendum, vel actionem cædendam, quamvis post exemptionem vel scissionem, non possim pœnitere, nec impedire evchi & adsportari: tamen antequam lapis exemptus sit, vel arbor cæsa, possum pœnitendo impedire exemptionem & scissionem: quia non obstante destinatione ad eximendum vel cædendum etiam deducta in contractum, tamen antequam actualiter consensu meo scindatur, vel eximatur, res remanet mea, & pars fundi, & non habetur pro re separata. Et hanc partem tenendo, insurgit duplex quæstio. Prima, an vasallus teneatur stare venditioni factæ per patronum, & an in totum: An verò tantum pro parte, sylva jam scissa, & ad mobile redacta. Secunda quæstio, An & in quantum patronus tenea-

* Adichasancum in consuet. Burgund. rubric. des forestz, 2. num. 23. vers. de usagio vero nemoris vendendum est.

* Si prehensio feudo vasalli dominus ligna sylvæ cædis statim venderit, & partem pretii receperit, & post supervenit vasallus, iusta ei offerens, utrum venditioni illi stare teneatur.

* Parisiensium patronorum benignitas & liberalitas.

tur emptori de eviçione, quatenus vasallus non tenetur ei stare, nec ei stat. Utraque quæstio hinc inde disputari potest, sed his posterioribus capitibus omiffis, quia etiam explorandi gratia formatur tota hæc quæstio,

* Fructus maturi & colligi incæpti habentur pro collectis.

42. Redeo ad primum, & præcipuum ejus caput, in quo contrarium arguitur, quia ex quo hujusmodi ligna sunt fructus nedum maturi & parati ad colligendum, sed etiam incæpti colligi, habentur pro collectis, per not. *suprà ead. gloss. num. 25.* Et alioqui tam mercatores quam patroni prætextu & auctoritate hujus §. possent decipi: quia patroni manu injecta, existimarent jure suo facere, vendendo collectionem fructuum maturorum vineæ, vel messium, vel stagni, aut sylvæ. Deinde in medio collectionis accederet vasallus, & si posset impedire collectionem perfici, fraudarentur mercatores, qui bona fide contraxerunt cum patrono, & patronus teneretur eis de eviçione, & foret prehensio justa (quamvis ritè facta) damnosa. Quare dicendum videtur, quòd fructus maturi & incæpti colligi habentur pro collectis, tam ex parte patroni, quam ex parte vasalli. Unde si vasallus postquam incæpit messem aut vindemiam facere, vel stagni clavem resignare, si vendat vel donet feudum, non transeunt hujusmodi fructus (etiam pro residuo adhuc stante) in emptorem scientem vel donatarium, sed tanquam mobilia & fructus collecti judicantur, & sic remanent vel donatori, ab eo tamen auferendi infra tempus competens, ne impedimentum faciant novo requisitori, juxta *l. Præculus, in fin. ff. de usufruct. l. prætor. §. fin. ff. de damn. infecto.*

43. Unde hoc ultimo cap. si patronus statim manum injiciat feudo per venditionem vel donationem, sub clausula constituti factam aperto, non potest colligere residuum dictorum fructuum, sed debet veteri vasallo permittere collectionem cæptam, quia præventus est. Idem pariter videtur, si feudum prius erat apertum. Et dum vasallus, qui nondum justa fecerat, instaret collectioni fructuum, patronus manum injicit, & commissarios deputavit: quia patronus non debet impedire perfici collectionem cæptam, & in ea sui commissarii nihil habeat facere, sed in aliis fructibus, si qui sint in feudo non cæpti colligi. Idem etiam juris servandum videtur ex parte patroni, ut si dum ipse aut sui commissarii instant collectioni fructuum, vasallus accedat justa offerens, non debent dicti commissarii desistere à perficienda collectione cæpta ad commodum patroni. Hinc est quod consuetudo Meldensis §. 127. & consuetudo Aurelianensis §. 81. expresse disponunt, quòd piscatura stagni clave resignata, censetur quid mobile. Et quia istud est æquum & rationabile, & ad vitanda multa inconvenientia expediens, servandum videtur. Et cessabit illa quæstio, an saltem vasallus teneatur stare contractui bona fide facto per patronum, accipiendo pretium pro rata residui, per notata in *l. filio familias §. si vir in quinquennium. ff. solut. matrim. & quod ibi singulariter not. Alexand. collat. 4. versic. item fallit, quando. & collat. penult. ver. limita etiam in venditore, in vim pacti, de retrovendendo redimente.* Item cessat alia difficultas; An patronus teneatur de eviçione, juxta *l. 1.* & per tot. *C. de eviçion. ac non juxta l. si quis domum. §. 1. ff. locati.*

44. Sed quorsum multas difficultates evitare, velut è Charybdi in Scyllam ut in majus iniquitatis precipitium recidatur? Quid enim iniquius, quam quòd infra trimestre dominus feudi lucretur, non modò unius integri anni, sed novem vel duodecim annorum fructus diversos, si sylva hæc erat novem vel duodecim annorum, solita nono vel duodecimo quoque anno scindi? Ut omittam hujus partis argumenta, aliis argumentis everti posse, & priorem partem novis fulciji; resolvendo dico, quòd in hac

hypothesi, *suprà num. 40.* nec illas quidem 300. libras lucrabitur dominus, & vix tertiam partem illius summæ, sed tantum lucrari debet pro rata unius anni, videlicet nonam partem pretii, si sylva sit novem annorum, vel duodecimam, si sit duodecim. Et hoc per tertiam illam nostram modificationem, *suprà num. 28.* quam utilem, æquam & necessariam ostendit, non solum viva ipsa ratio, quam supra tetigimus, sed etiam ipsa rerum experientia. Qua nostra moderatione contentari debet patronus, utpote capiens notabile lucrum, notabiliter excedens tempus prehensionis suæ: nec vasallus conqueri debet, quia non supra modum gravatur, & hoc est quod ait *l. in ambiguis, in fin.* quotiens æquitatem desiderii, naturalis ratio aut dubitatio juris moratur, justis decretis retemperanda est. *ff. de religiof. & sumpt. funer. l. non sine. §. quamvis. C. de bon. que liberis.*

45. Sed quid si vasallus causificetur, quòd nondum erat venditurus, sed servaturus dictam sylvam usque ad viginti annos? Respondi, post factum non potest hoc causificari in damnum patroni, qui fecit hoc secundum morem regionis, & consuetudinem patrifamilias, ut fieri solet in actu simili, & in re ad talem usum destinata: sed ante factum, id est stante sylva, antequam ulla arbor secta sit, potest impedire, refundendo sumptus, ut dixi *suprà eadem gloss. num. 31.* Nec est inconveniens quòd hoc casu careat patronus omni lucro pœnali, ut quoties maturis fructibus, post prehensionem ferè etiam annale supervenit vasallus, patronus etiam abire indemnus, nec tenetur de eviçione superveniente vasallo, cum tantum dominus feudalis sub prehensione taliter resolvable, feudum tenens contraxerit, *d. l. si quis domum. §. 1. ff. locati.*

46. Unde in præfata hypothesi dico, quòd vasallus potest in nondum secto, emptorem impedire, & residuum sectionis aliis vendere, vel differre sectionem in annos sequentes: & nihilominus exigere pretium pro rata sectionis, relinquendo domino partem contingentem ratam unius anni tantum. Nec habet emptor recursum injectionis, per *d. l. si quis domum.* Nec obstat quòd vasallus non potest pro parte approbare, & pro parte improbare contractum, quia propriè non capit hanc partem pretii in vim contractus, sed tanquam æstimationem à secante factam lignorum suorum, quæ poterat auferre vel vendicare, sicut fructus suos maturos ab aliis dissectos. *l. si servus servum. §. si olivam. ff. ad legem Aquilianam,* videlicet quatenus patronus ultra debitum secuit, vel secare fecit. Quatenus enim ultra debitum secuit, vel secare fecit patronus (ut per adventum vasalli apparet) non fecit fructus suos.

47. Quod si vasallus justa facere desivisset per biennium, lucraretur dominus pro rata biennii per rationem ejusdem modificationis nostræ, nec tenebitur emptor facti, etiam si abstulerit, ut in *d. §. si olivam.* cum haberet iustum titulum, quamvis resolvablem. Quod si emptor vili pretio emerit, & dominum deceperit, potest vasallus ligna secta (parte cedente domino omiffa) vendicare, nisi reus justam æstimationem dare malit, quam etiam tenetur vasallus accipere pro lignis sectis, cum essent destinata ad vendendum, & venditio facta sit per habentem potestatem: nesciebatur enim, an in fine anni, vel post plures annos venturus esset vasallus.

48. Sed quid si anteprehensionem vasallus sectionem venderat? Respondeo, si sectio erat notabiliter inchoata, habetur pro perfecta, favore debitoris & pœnz evitandæ. *l. Arriani. ff. de action. & obligation. quamvis non ex parte patroni odio pœnz, ut supra eod. num.* Sed si nondum est inchoata, nihil ad patronum de hac venditione, sicut nec de locatione, *ut infra §. 56.* nisi in locis in quibus tenetur patronus stare colono, ut in consuetud. Picaviens. §. 100. Cenoman. §.

* Secta ligna per vasallum ante prehensionem feudi jacentia tamen, utrum prehendi possint per dominum.

§. 117. Andegavens. §. 104. Senonens. §. 184. *in fin.* Tunc enim sub illis & similibus consuetudinibus valde æquis tenebitur patronus * stare contractui. Recipiet etiam pretium, sed venienti vasallo restituet, retinendo partem anni, vel pro rata biennii, si veniat paulò post annum: vel triennii, si paulò post biennium, & sic de aliis. Idem de piscaturis stagnorum, & sic brevius multæ quæstiones æquabiliter & dilucidè solvuntur: sed quia de evictione tetigi, nec plenè resolvì, quia non omnia simul possunt dici, & explicatione indiget, formo hypothèsim sequentem.

* Contra. Qui factio per vasallum utrum patronus stare teneatur.

49. Nono juxta hæc quæro. Pone quod si patronus tenens feudum ex defectu hominis ad manum suam * locaverit colono usque ad tres, vel quatuor annos: deinde in secundo vel tertio anno accedat vasallus justa offerens, & fecit cessare vim prehensionis pro tempore futuro, Utrum vasallus teneatur ad hoc, ut obineat levationem manus, cavere de non expellendo dicto colono. Et si non teneatur & cum expellat, an patronus teneatur de evictione? Ad primum videretur quòd sic, supposito quod locatio sit alias ritè & utiliter facta, quum facta sit à legitimo administratore, cui officium non debet esse damnosum. *l. si quis. ff. quem ad mod. testam. aperiantur.* Igitur per not. in simili, per text. & ibi Bart. Paul. Alexand. in d. §. si vir in quinque annis; contrarium est verum, quia patronus non habet jus nec administrationem nisi ad tempus, & non nomine vasalli, sed nomine suo proprio duntaxat. Et sic non potest obligare vasallum qui non tenetur de factis & gestis à patrono, sicut & patronus prehensens non tenetur de factis & contractibus vasalli *infra* §. 18. Et sicut potest expellere colonum vasalli, ita & vasallus sublata prehensione colonum patroni, & ei relinquere solum impenfas seminis & laboris, prout in simili habetur. *infra* §. 56.

* Locatio. ni feudi facta per dominum utrum vasallus superveniens & justa ei offerens stare teneatur.

50. Ad secundum breviter respondeo, distinguendum in qua qualitate patronus contraxerit, quoniam non tenebitur, si locaverit tanquam dominus feudalis, prout * in illa qualitate feudum prehensum exercere debet, ut diximus. *supra* eo glo. 4. *quæst.* 2. *num.* 24. *per text. in l. si quis dominum §. 1. ff. locati.* ubi expressè norant Alber. Bald. in *l. et. antiq. in fin.* Bartol. & Paul. differentiam esse, an quis vendat, vel locet rem simpliciter, seu tanquam proprietarius: an verò limitatim tanquam usufructuarius, vel emphyteuta, quia hoc ultimo casu secuta evictione, sine sua culpa secunda naturam, illius juris vel qualitatis in qua contraxit: non tenetur de evictione. Ita dicendum in patrono, quia si locaverit feudum prehensum, sive ejus fructus pendentes vendiderit, sub qualitate domini feudalis, non tenetur secuta evictione per adventum vasalli superveniens antequam fructus inciperentur colligi, quia juxta hoc inerat ab initio contractus, & debuit prævideri à contrahente.

* Qualitas attenditur in qua actus geritur.

51. Secus si patronus simpliciter, seu tanquam proprietarius contraxerit, quia tunc secum contrahentem decepit: & teneri debet. Item secus si expressè se obligavit * de evictione: in quo nota quòd non sufficeret generalis, & solita clausula evictionis: quando contrahit, in qualitate expressa domini feudalis, quia illa generalis clausula intelligitur secundum naturam actus per *l. fin.* & quæ ibi not. *Cod. de non numerat. pecun.* Sed tunc opus esset quòd specialiter promitteret evictionem, etiamsi propter adventum vasalli sequeretur evictio. Tamen quo casu dixi patronum non teneri de evictione, debet intelligi de damnis & interesse: quia ad restitutionem pretii tenetur secum contrahenti, pro rata scilicet, quia ille contrahens non potuit frui, per text. & not. in *l. emptorem §. fin. ff. de act. empt.*

* An generalis sponso evictio nisi sufficiat

52. Sed * quid si specialiter esset conventum non

* Promissio

præstari evictionem propter adventum vasalli? Tunc aliud prima facie videretur, ex quo ad certam & specialem causam evictionis est devenitum: & sic quod excluditur etiam pretii repetitio, sicut si de pretio non repetendo expressè esset conventum, per text. in *l. qui libertatis. in princip. ff. de evictio.* ubi ita tenent Bart. & Bal. *Salic. l. 1. Cod. de peri. & com. rei vendite.* Ludo. Roman. in *sing.* 382. *si vendito.* Paul. in *d. l. emptorem §. fin.* Angel. Arct. in *§. actionum. collat. 16. in fin. de actio.* Hippol. Marfil. in *nota* 656. And. Tiracquel. in *consuetud. Picen. §. 12. gloss. 1. numer. 14. tit. de retract. proximitas.* Sed dico primo quòd etiamsi hoc commune dictum esset verum, adhuc intelligendum esset, & limitandum procedere in venditione fructuum pro certo pretio à principio semel solvendo. Secus in locatione, vel venditione fructuum, pretio per singulos annos pro rata distributo, quæ est vera locatio, ut tradit Bartol. in *dispu. publicamus.* In locatione autem indistinctè fienda est remissio mercedis, pro annis quibus non licet frui, per jura vulgar. *l. qui insulam. §. aditis. l. si fundus. & per nos. ff. locati.*

evictionis ex certa causa: etià pretii repetitionem excludit ex iisdem causis.

53. DECIMO quia sæpè diximus patronum debere uti ad modum boni patris familias, & quis sit ille modus, satis apparet ex prædictis in fructibus & redditibus, qui certo tempore totaliter colliguntur: sed non quantum ad * illos qui certum collectionis tempus non habent: nec simul, sed successive, & quotidie secundum exigentiam aut voluntatem patris familias colliguntur, putà in nemoribus, non destinatis ad scindendum, sed ad usum domini, pro ministrando igne necessario familiz ex lignis superfluis, fortè veterum aut demortuorum ramorum, vel arborum: in stagnis vel lacubus, qui non solent in totum evacuari, sed quodcumque opus est cum ibi piscatur: tum in columbariis, tum in vivariis ferarum, in his & omnibus similibus, quæritur quis sit modus utendi? Respondeo, ille est debitus * modus, qui sit secundum consuetudinem regionis, qualitatem & conditionem rei, & destinationem patris familias. Declaro primum, quia si consuetudo & communis usus certum tempus, & modum ostendat, hoc deberet observari, & non est excedendum. Declaro secundum, quia non debent tali tempore, nec tam frequenter, nec in tanta quantitate, redditus colligi, quòd res unde colligitur, non possit sustinere, sed in se deterioretur, & arescat, si àaque præjudicium notabile fructibus futuri temporis, aut proprietati vel substantiæ rei ipsius, quæ semper debet esse salva. Declaro tertium, quia si viridarium, salictum, sylva, vel stagnum, sunt destinata ad certum usum vel modum, putà viridarium ad voluptatem * salictum ad usum vinearum, & hortorum. est enim (ut frequentius usurpatur) locus salicibus constitus, & ita accipit Marcus Cato, *de re rust. cap. 9.* & Columel. *de re rust. lib. 4. c. 30.* Jurisconsul. in *l. item si fundi §. nam & si fundi. ff. de usufru. in l. quasium §. ea vero. ff. de fundo instruit. lega.* quandoque tamen pro ipsa arbore accipitur: ut in *l. vitem. ff. arbor. fruct. casarum.* Sylva, ut decimo quoque anno, decima ejus pars cædatur: vel, ut non cædatur, sed crescat in nemus procerum, & solum pedalia & superflua, pro igne familiz evellantur. Idem de arundineto, oliveto & similibus. Stagnum quoddam, non ut piscatura vendatur, sed ut in majoris stagni multiplicationem immittatur, non potest patronus ad alium usum convertere, nec alio tempore, aut alio modo, quàm destinato uti; nec potest excedere aliquod horum trium, quin arbitrium boni viri excedat, quod consistit in his tribus: hæc probantur in *l. item si fundi. l. equissimum. l. sed si quid. dict. l. usufructuarium. ff. de usufruct.*

* Fructibus certum collectionis tempus habentibus quemadmodum uti debeat dominus feudum vasalli prehensio.

* Modus utendi fructibus: debitus ex tribus circumstantiis colligitur.

* Salictum quid.

54. Juxta hæc ad majorem declarationem quæro. Est in fundo lacus, in quo quodcumque libet dominopatrifamilias piscari: & sylva non deputata ad cædendum, sed ad superflua ligna capiendum: vasallus modicè & parcè solitus erat uti, * pro se & sua familia tan-

* Uti sylva;

& lacu va-
salli pre-
hensis ad
eum mo-
dum quo-
modo ute-
batur va-
sallus, u-
trum domi-
nus teneat-
tur.

tum, & non vendese: An patronus injecta manu sua, habeat solum taliter uti? Respondeo quod non: sed poterit nedum pro se accipere, sed de piscaturis piscium, & de mortuis & superfluis lignis vendere, si lacus, & sylva ad hoc sufficiant: & in sui substantia non deteriorentur, nec fiat notabile præjudicium futuri temporis redditibus, text. in *d. l. item si fundi, in fi. ibi. & vendere licet*. paterfamilias non solebat vendere, sed ipse uti, ad modum enim referendum est, non ad qualitatem utendi, id est, non debet præcisè, & formaliter, seu in individuo attendi, qualiter & quatenus utebatur paterfamilias, sed modus ipse, destinationis, & conditio rei, in suo genere, quibus servatis dicitur patronus, vel usufructuarius, aut similis moderatè & rationabiliter uti: licet aliquando in simplici quantitate, vel qualitate, excedat specificam formam & circumstantias consuetudinis ultimi patris familias & per illum text, infert Alberic. ibi, quod quoties in testamento, lege vel contractu dicitur, aliquem debere uti vel facere secundum consuetudinem patrisfamilias.

* Modus
magis at-
tenditur
quam
quantitas.

55. Ista * verba non referuntur ad quantitatem, sed ad modum, id est, qualitatem utendi, unde si paterfamilias utebatur nemore incidendo solum unum plaustrum in anno: ego qui uti debeo, possum incidere decem, si sunt mihi necessaria: sed si consueverat cadere de quinquennio in quinquennium, istud bene respicit modum, ideo debeo servare. Et advertet quod Alberic. videtur in pen. verbo text. legere quantitatem, & non qualitatem: prout habet communis litera quam recitavi, & eam seq. gloss. fin. ibi: & litera Norica, necnon Pisana, Riven. Florentina: & licet litera Alberic. videatur aprior, tamen utraque bene quadrat, & exponenda est, ut dixi.

* Principa-
liter ve-
niens ple-
nius est
quam ac-
cessorie.

56. Quod autem dixi de salictò, arundinetò, vel alio simili, limita ut procedat quando illud accedit fundo clientelario * principali, quia tunc si illud salictum vel arundinetum sit destinatum ad commoditatem, & culturam fundi principalis tantum, non potest patronus, aut usufructuarius, ad alium usum uti: & sic non poterit inde aliquid vendere. Secus si feudum consistebat solum vel principaliter in illo salictò, vel arundinetò, quod fortè vasallus destinavit ad usum & culturam alterius fundi sui, qui non est de illo feudo, quia tunc poterit patronus uti, & frui illo salictò, & arundinetò liberè, & non habita ratione illius extraneæ & impertinentis destinationis, redditus omnes debito tempore & modo collectos vendere. Idem de eo cui specialiter seu per se principaliter, illius salicti aut arundineti usufructus esset legatus vel donatus. text. est in *d. l. item si fundi. §. nam & si fundi. ver. nisi forte*: ubi glo. & Ang. not. plenius esse legatum usufructus salicti, sylvæ, vel arundineti, quantum ad hæc, & cum per se principaliter relinquuntur, quam cum legatus est usufructus fundi, cui salictum, sylva vel arundinetum accedunt. Nam primo casu omnis fructus salicti, sylvæ vel arundineti ad legatarium pertinet. Secundo id solum quod est necessarium ad culturam fundi, quia efficaciora sunt quæ principaliter relinquuntur, quam quæ in consequentiam. Sublimo tamen nisi fructus salicti superfluerent, quia puto id quod superest à cultura fundi, & usu destinato, posse vendi, vel alias disponi ad lucrum & commodum fructuarii, vel patroni, re posita ad manum suam. Ex his satis apparet quantum & qualiter vivariis, leporariis, arundinetis, & similibus, ne singula sigillatim persequar, possit & debeat patronus uti, & redditus suos facere, & idem dicendum de usufructuario vel simili, puta de vidua habente *dominium*, quod vocant doarium in bonis propriis prædefuncti viri.

57. Abunde satis diximus de modo fructus colligendi ad commodum patroni: ut aliqua videamur

de modo administrandi ad onus patroni.

DECIMO quaeritur, an quandiu re ad manum suam posita fruitur, fortè tam urbanis quam rusticis prædiis feudi, teneatur * ad facta testata ædificiorum, & rectam culturam agrorum? Videtur * quod non.

Primò, quia patronus nullam habet causam à vasallo, sed à seipso, & * re fruitur tanquam sua, non per modum translationis juris vasalli in se, sed per modum puræ extinctionis vel quasi juris vasalli, & hoc est quod vult Bald. in *l. & si dotis C. de iure dotium* rem emphyteuticam & clientelariam, subjectam esse amissioni, & non redditioni: utitur enim patronus non jure noviter quæsitò, sed antiquo suo & primordiali, quale erat ante concessionem feudi ut latius supra, eod. gloss. 4. & sic non est similis fructuario, qui habet causam & jus à proprietario, imò verius assimilatur proprietario, ad quem velut usufructu vasalli finito, vel quasi ut hic, fit consolidatio. Igitur jura quæ fructuarium onerant sartorum tectorum, & culturæ impensæ, non videntur posse adaptari patrono, nec ad illum extendi.

58. Secundò * bonæ fidei possessor hæreditatis, si hujusmodi sumptus omiserit, nulli querelæ subjacet: sed sibi permittitur quasi rem suam negligere. text. in *l. si quid possessor §. sicut ff. de poss. hæredit.* unde si prædia urbana & rustica negligentia sua pejora facta sunt: veluti quod vineæ, pomaria, horti, extra consuetudinem patris familias malè culta sunt, non tenetur ad ullam æstimationem deteriorationis. text. in *l. ei qui §. si. juncta glossa. fin. ibi. eod. tit.* Imò potest velut re sua abuti, nedum in omittendo, sed etiam in committendo: ita quod quemcumque sumptum ex hæreditate fecerit, si quid dilapidaverit vel perdidit etiam, vel donaverit, nihil ex his præstabit, nec restituet. text. *l. sed & si lege. §. consilium. eo. tit.* si vilissimo pretio res hæreditarias distraxerit, non tenebitur nisi ad pretiolum illud quod recepit: & adhuc si illud perdidit, consumpserit vel donaverit, in nullo tenetur. text. in *l. utrum ff. eo. tit.* Sed patronus est multo plus quam bonæ fidei possessor, quia est verus dominus, non jure accepto à vasallo, sed suo & primitivo: igitur multo minus saltem non plus teneri debet de abusu sive in committendo, sive in omittendo, quam bonæ fidei possessor.

Tertiò, nullum jus, nulla consuetudo reperitur obligans patronum ad hujusmodi curam & sumptus, imò videtur consuetudo nostra ei expressè permittere abuti seu perdere, & adhuc non simplici, sed mera perditione, ut in text. ibi, & *icelwy sief exploitet en pure perte*, quæ verba sonant, quod potest patronus tractare prehensum feudum nedum perdendo, sed etiam merè & purè perdendo. postquam igitur lex ita scripta est, servanda est, et si perquam dura, inquit Ulpianus in *l. proffexit. in fi. principi. ff. qui & a quib. manumissi liber.*

Quartò, etsi videatur rationabile limitare dicta verba consuetudinis, ut non procedant quantum ad deteriorationem & malam versationem, quæ fieret committendo, ut diximus. supra eod. gloss. 7. in expositione dictorum verborum, tamen non videtur rationabile, adeo limitare & restringere, ut non liceat patrono in aliquo feudum negligere, & pati deteriorari simplici omissione, quia nedum esset obligare dominum vasallo, à quo nihil juris accipit, quod est absurdum: sed etiam esset constituere ipsum velut procuratorem, aut negotiorum gestorem vasalli, quod est absurdus, maximè cum tunc res non dicatur esse vasalli, sed patroni.

59. Quintò, casus est legis in fortioribus terminis, puta in simplici creditore, qui iudicis auctoritate missus in possessionem bonorum, vel certæ rei debitoris, vel quasi debitoris, potest negligere curam &

* An patronus teneatur ad facta testata & idonea culturam: * Aliud potest concludit auctor. num. 91. in fi. * Patronus fruitur non jure accepto à vasallo, sed suo primitivo.

* Bonæ fidei possessor hæreditatis non tenetur succurrere, nec colere.

refectionem rei, ita quod si nullum sumptum, nullam refectionem fecerit, & deteriora facta fuerint prædia vel jura eorum amissa, vel ædificia diruta, vel exusta, & cæterorum acta cura non sit, non tenetur in aliquo, dummodo non sit in dolo malo. text. in *l. si finita. §. si quis damn. ff. de damn. infect. in l. prator ait. §. est præterea. ff. de bon. auct. jud. possid.* Igitur multominus debet teneri patronus, qui non tanquam creditor in rem alienam servandam, sed tanquam dominus in rem propriam fruendam, est missus auctoritate consuetudinis & legis feudalis, & fortè etiam ex superabundanti auctoritate judicis, ut est usitatum.

60. Sextò, qua fronte, qua ratione poterit negligens, & indevotus, & fortè malitiosus vasallus exigere à patrono procuracionem, & sumptus sartorum tectorum, & culturæ, pro tempore, quo à lege per lapsum tempotis indicatum, & iterum à patrono per prehensionem realem, ejusque notificationem debite interpellatus, noluit iusta subire obsequia, sed in contemptu legis & domini permanit & fordui. Si enim interim feudum, omissione domini sit deterioratum, non videtur esse culpa, aut negligentia patroni sed culpa & negligentia vasalli: saltem constat culpam vasalli longè præponderare, ut in simili Joan. Imol. *l. ex damn. §. 1. ff. de damn. infect. facit l. item si obstetrix. in fin. & ibi, gloss. ff. ad legem Aquil.* Igitur de se tantum queri debet, imò videtur expressè nostra consuetudo hanc pœnam contumaciæ & indevotioni vasalli infligere; & huic pœnæ contemnendo legem & dominum censetur se subdidisse. *l. imperatores. ff. de jure fisci.* & maximè attento, quòd non erat in facultate domini feudum ad manum suam quamdiu vellet retinere: sed semper erat incertus: sciens quodocunque debite accedenti vasallo feudum restituendum, imò poterat verisimiliter credere quotidie vasallum adventurum, ne fructus & usum rei perderet, & sic quotidie justam habuit causam differendi sumptus culturæ, per vasallum arbitrio suo melius fiendæ: at è converso semper erat in facultate vasalli, iusta obsequia offerendi, & agnito domino investituram feudi consequendi, & quolibet momento cessationis suæ stetit in continua culpa, & mora. Igitur non videtur ullo modo audiendus procuracionem, & sumptus sartorum tectorum, & culturæ à patrono reposcens, quum illi & legi summè deberet gratulari, quòd feudum quale est sibi restituitur, & renovatur, & commodè satis longèque mitius secum agitur, quam pro vetusto jure feudorum, quo in perpetuum feudum amittere merebatur, ut in *cap. 1. in princip. qua fuit prima caus. benefic. amit. in vrb. feud.* Hæc possem multis legum & similibus inductionibus dilatare, sed resolutionis & brevitatis gratia satis habui potiora quædam dubitandi puncta tetigisse.

61. Istit tamen & alii quantuncunque urgere videantur non obstantibus, præponderante apud me æqui bonique lance, puto patronum * teneri ad curam, & impensam sartorum tectorum, & congruæ culturæ, & ut se gerat ad modum boni patrisfamilias nedum in colligendis fructibus & redditibus præsentibus rei, ut diximus, sed etiam in re & ejus bonitate conservanda sub modificatione, ut infra dicam. Ad hoc autem probandum non adducam *l. hactenus l. item si fundi. l. sed cum fructuarius.* & similia jura. *ff. de usufruct.* quæ loquuntur in fructuario, ad hoc plenè & adusque satisfactionem obligato: quoniam * nimis lata est differentia inter patronum & fructuarium, tum quia fructuarius à proprietario capit causam & jus, quæ nullo modo accipit patronus à vasallo: tum quia usufructus in totum est gratia solius fructuarii, qui ideo tenetur * de omni culpa, etiam levissima, etiam in omittendo, ut probatur per text. singularem in *l. si usufructus legatus. §. deditque. ff. de usufruct. juncta l. in l. Aquilia. & le-*

vissima. ff. ad legem Aquiliam. & omittis argumentis, & inductionibus est text. apertus in *l. 1. in fin. ibi, omnem enim rei curam suscepit,* & in *l. sequen. juncta gloss. ff. usufruct. quemadmodum amitt. & quod teneatur ad omnem custodiam & defensionem tradit Alberic. in l. quamvis alienation. num. 2. ff. de damn. infect. secus in patrono, ut statim dicam.*

62. Probatur autem conclusio nostra, primò, quia patronus nihil * dolosè admittere debet in clientem, vel rem clientelariam *cap. fin. de prohibis. feud. alien. per Lorha.* Igitur nec per latam culpam, quæ in contractibus & negotiis, etiam qui fiunt gratia alterius tantum, dolo * æquiparatur. text. in *l. 1. ad fin. versic. sed si negligenter. ff. si mensor. fals. modum dicat. l. 1. §. non autem. ff. si quis testam. lib. esse juss. fin. l. si fidejussor. in princip. ff. mandati l. magna negligentia. ff. de verb. significat.* Hinc depositarius, quem de dolo tantum teneri cum dictione taxativa, dicit regula juris in *l. contractus in princ. ff. de reg. jur.* tamen etiam de lata culpa tenetur, textus in *l. 1. C. deposit. quoniam magna negligentia in doli crimine cadit, inquit text. in l. 1. §. is quoque in fin. de action. & obligatio.* & appellatione doli, venit etiam lata culpa. *l. is cui. §. dolans accipere. ff. de in possess. legat. seu fideicommiss.*

63. Probatur secundò, quia etiam si nulla esset lex scripta, * naturalis ratio & æquitas satis hoc indicat, & in defectum legis sufficeret, per *l. cum ratio. in princip. ff. de bon. damnas. l. 3. §. si liberi. ibi, naturali æquitate motus. ff. de condic. eaus. dat.* & ita decidit Gloss. in *cap. consuetudo. in versic. ratione. distinc. 1. Gloss. in cap. ex eod. in versic. rationis. do elect. in 6. Andr. ller. in proæ. feud. collat. ult. ad fin. versic. nam rationabile dictum debet movere, sicut lex, &c. Jaslatè in d. §. si liber. & ultra eum Alberic. in d. l. cum ratio. in princip. Bald. in *cap. pastoralis. in fin. super text. in versic. æquitate. de causa possess. & proprias.* & in disput. *incip. accusatus de vi turbativa. collat. pen. Car. Flor. Clem. in princ. 3. de electio. Panor in cap. nulla ratio. in pr. notab. de præben. & in rep. 6. Ecclesia sanctæ Mariæ. collat. q. num. 15. in fin. de consuet. Felin. in cap. una nos. collat. 1. in fin. de jurejurand. Hipp. de Marfi. in rep. rub. de probat. chari. 23. Stephanus de Phedricis in tract. de interpretatione juris.**

64. Probatur ulterius, per *l. mulier. §. sed enim ff. ad Senatusc. Trebellian.* ubi hæres gravatus fideicommissò universalis, tenetur nedum de dolo, sed etiam de culpa dolo proxima, quamvis interim sit pleno jure & solidè dominus, ut supra dixi, & latius infra §. 92. & quamvis etiam nullum inde retineat commodum, sed totum fideicommissum sit gratia solius fideicommissarii, per quem textus, & *l. servus legatus. §. cum quidam ff. de legat. 1. l. si certis. §. nunc videndum. ff. commoda. dicit. tenet Bart. in l. quod Nerua. in fin. ff. deposit. Petr. à Bel. Perrica. Ray. Alber. Paul. Alex. in l. cum res. §. culpa. ff. de legat. 1. Bald. in l. que fortuitis. collat. fin. versic. sequitur videre. C. de pignor. action. Petr. Anchar. Joan. Imol. in cap. bona fides. de possess. Ang. Aretin. in §. si res legata. versic. tu distingue. in l. de legat. dom. Pyth. Ang. in rep. l. contractus. in 11. parte gloss. versic. item quid in legatis. ff. de reg. jur. * quod si hæres majorem utilitatem sit percipiturus ex testamento, quam fideicommissarius, vel legatarius, tenetur de culpa etiam levissima: si autem parem, de levi: si autem minorem, de lata tantum, ut in d. §. sed enim, ubi gravatus erat de tota hæreditate restituenda. Ita dicendum in proposito, quum feudum sit principaliter datum, ad utilitatem vasalli: patronus non tenetur nisi de lata culpa, etiam pro tempore quo tenens feudum ad manum, fecit omnes fructus suos: quia hoc non est, nisi ad tempus incertum, & finiturum volente vasallo officio suo functi, penes quem statim revertetur in perpetuam utilitatem & dominium.*

pa, etiam in omittendo.

* De dolo & culpa patroni & quemadmodum ea sit præstanda.

* Lata culpa dolo æquiparatur.

* Naturalis ratio, in defectum legis sufficit. Adde l. 13. §. 6. enim ff. de excusat. tutorum.

* Quæ sit ratio culpe in legatis fideicommissis.

* Patronus prehensio feudo vasalli tenetur ad facta tecta & congruam culturam, & ut se gerat ad modum optimi patrisfamilias.

* Differentia patroni & fructuarii.

* Usufructuarius tenetur de omni culpa.

* Patronus tenetur de dolo & lata culpa tantum.

65. Et sic concludo quod in themate nostro patronus * tenetur res clientelarias tenere in eadem bonitate, & statu: hæc tamen, ut non nisi de dolo & lata culpa, tam in committendo quam in omitendo teneatur: de levi autem vel levissima culpa, nullo modo teneatur. per text. in d. §. sed enim. Ibi, lata culpa non levi. Et per textum optimum in l. prator ait. §. est præterea. & §. in eum quoque ad fin. in ratione in text. expressa, ibi, cum voluntarium, & suum potius negotium reditor gerat. ubi loquitur text. de creditore misso in possessionem bonorum debitoris ex causa iudicati, qui non tenetur de negligentia, sive de levi culpa: sed solum de dolo, & lata: & hoc ideo quia suum & non debitoris negotium gerit, quæ ratio punctualiter quadrat in patrono, quiprehendendo feudum non venit ad negotium vasalli gerendum, sed suum proprium, unde negligentia seu levis culpa non debet ei imputari, si non diligenter fulcit domos, vel itagna & si non satis apte coluit, aut curavit coli agros clientelarios, ut verisimiliter fecisset vasallus, aut diligens paterfamilias, ob idque deteriores sunt effecti, sibi & suæ negligentiz, & indevotioni debet vasallus imputare, cujus negligentia longè præponderat negligentiz patroni. Si autem patronus prorsus absque ulla cultura agros descriuisset, & domos absque ulla custodia vel futura, lata & inexcusabilis est culpa, & dolo proxima, tenebitur ad interesse talis deteriorationis. Et contrarium dicere esset iniquum, & occasionem aperire malitiis, quibus est obviandum, l. in fundo. ff. de rei vendic.

Quæ autem sit differentia culparum, & earum exempla, vide per Bart. in l. quod Nerua. ff. de positi. Bald. in l. que fornicis. C. de pignor. action. & effusè per Salycet. in l. fin. nulla. C. cod. titul. Hæc autem in facto consistunt, ideo certis regulis, per singula determinari non possunt. l. mora. versic. divus quoque. ff. de usur. sed relinquuntur arbitrio boni viri, seu iudicis, qui summam æquitatem ante oculos habere debet, inquit Ulpianus in l. quod si Ephesi. in fin. ff. de eo quod certo loco dari oportet.

66. Ex his patet solutio ad primum, quia etiam in d. §. sed enim, hæres nullam omnino causam habet à fideicommissario: non obstat secundum, quia bonæ fidei possessores hæreditatis alienæ quandiu nec lis, nec controversia sibi movetur, putat se dominum incommutabilem, & sic abutendo rebus quas suas incommutabiliter putat, non est in mala fide, nec committit dolum, nec culpam, per l. in re mandata. C. mand. l. etiam. §. 1. solus. marrim. Atqui patronus licet sit dominus directus, & interim habeatur pro utili domino, tamen scit rem subjectam restitutioni, quandoeunque debet cedente vasallo, & se nihil debere facere in præjudicium domini utilis, & futurorum fructuum. Itaque si prorsus, vel in casu manifesto omnibus ejus conditionibus, omittat curam & custodiam rei, non potest excusari à dolo vel culpa lata.

67. Non obstat tertium, quia ut declaravi. supra eodem gloss. 7. & in hac gloss. num. 26. illud verbum * exploitet en pure perte, non refertur ad qualitatem exercendi rem beneficiariam, nec est sensus, quod patrono liceat eam perdere, vel alias malè versari, ad diminutionem perpetuæ utilitatis rei: sed referuntur ad effectum manus injectionis, & est sensus, quod illa durante vasallus, purè & irrevocabiliter perdit omnem redditum, & omnem utilitatem, & honorem rei prehensæ: & quod omnes fructus & redditus interim accedentes, cedunt in perpetuum lucro patroni. Non obstat quintum, & primò d. §. si quis damni, quia loquitur in pignore prætorio ex causa damni infecti, in quo missus in possessionem domus ruinosæ vicini, ad nullam ejus curam tenetur, sed ipse vicinus seu dominus, cui possessio & administratio rei

per talem missionem non aufertur, ad hoc tenetur, & est in mora: unde improbè postularer, idem ipsum quod debet, sibi præstari à misso, ut inquit textus in l. qui bona. §. si quis quia. ff. de damno. infecti. & sic non est mirum, si tali misso nihil possit imputari, nec in aliquo teneatur, nisi si quid dolo malo commiserit, ut per Bart. Paul. & omnes ibi. At hæc possessio, & administratio auferuntur vasallo. Secundò, ad §. est præterea, qui loquitur in pignore judiciali, concordat, quia secundum gloss. & omnes scribentes ibi sub dolo malo includitur lata culpa per prædicta: non obstat quòd in dictis §§. dicitur creditorem pignus conventionale possidentem teneri etiam de levi culpa; & quod prehensio dominica, de qua agitur, est magis conventionalis, seu patrimonialis quam prætoria, aut Jurisdictionalis, ut diximus. supra eod. gloss. 4. num. 19. & num. 45. quia verum est quoad originem. Sed quoad effectum prehensio dominica est multo efficacior, quàm possessio simplicis pignoris conventionalis, vel missio & detentio pignoris prætorii, & habet multo plus commodi & honoris. Patet ex deductis super hoc §. ex quibus abundè solutio colligitur ad reliqua.

68. Quod autem dixi vasallum nullum habere recursum contra patronum, nomine deteriorationum, quæ acciderunt citra dolum & culpam latam ipsius patroni, * limita, nisi earum nomine patronus ipse haberet actionem contra procuratores, vel colonos suos, aut alios quos ad regimen rei prehensæ deputavit, quia erga eum tenentur de dolo, lata culpa & levi, mandati, locati, vel negotiorum gestorum actione l. ait prator. §. si executor, juncta gloss. fin. ibi. in solutione fin. quam seq. Alberic. Bart. Bald. Ang. ibi ff. de nego. gest. vasallus autem contra tales procuratores vel gestores nullam habet actionem, quia nihil ejus contemplatione gesserunt, nisi quid injuriosè vel vero dolo commiserint, quia tunc vasallus posset ex persona sua, sine aliqua cessione contra eos, actione legis Aquiliæ, vel de dolo, vel arborum furtim cæsarum, aut alia quavis competenti actione ex delicto experiri, sicut contra quemlibet extraneum delinquentem, per text. in l. pignora, in fin. ff. de civilitio. nib. Patronus igitur actionem quam habet contra gestores suos, usque ad levem culpam, vel etiam quandoque usque ad levissimam, secundum circumstantias negotii, in quantum concernit fructus & redditus qui acciderunt, vel accidere debuerunt tempore quo res stetit ad manum suam, non debet cedere, sed ad suum commodum exercere, & exigere. Sed in quantum concernit rei ipsius, & fructuum futurorum deteriorationem, aut diminutionem, tenebitur eam cedere clienti suo iusta præstanti obsequia per text. in l. huic scriptura in princ. ff. ad l. Aquil. l. quod sape, §. si res, ff. de contrah. empr. & vend. l. eumque ff. de peric. & commod. rei vendit. l. eum qui, in princ. ff. de furtis nor. per Bartol. & omnes in l. si Stichus certo die, ff. de verb. obligat. & plenè per Joan. Fabrum in §. si res legata, Instit. de legat.

* Quando patronus actiones suas cedere debet clienti,

Idem censeo de actionibus quas habet patronus contra curatores rei seu commissarios (quos vocant) ad ejus instantiam à iudice vel apparitorie judiciaria auctoritate, ut (civilis vendendo) fieri solet deputatos. An autem hi curatores teneantur de dolo & lata culpa tantum, an etiam de levi, dicitur infra §. 6. non hæc sum prolixior.

69. D U O D E C I M O ad complementum hujus quæstionis quæro, * domus clientelaria vetustate, aut alio vitio ruinam minabatur: vel stagnum imminente majori aquarum inundatione, egebat novis, vel reparandis aggeribus; patronus apposuit fulcimenta solita tantum, cum modica & consuetâ impensa, quæ non suffecerunt, quia res graviore refectioe & impensa indigebat, concernente perpetuam utilitatem: ideo tandem concidit domus, vel stagnum vi aqua-

* Ad quæ facta tecta teneatur dominus, an ad consuetâ, & modica tantum, an verò ad alia.

* Exploitet en pure perte quid.

rum destructum est. An in aliquo teneatur patronus? Et ex prædictis apparet, quòd non: quia non tenetur nisi ad communia & solita fulcimenta, quæ factorum tectorum nomine comprehendere possunt, & ad modicam impensam, & adhuc in his non tenetur nisi de dolo & lata culpa. Ad graviores autem impensas, & reparationes majores non tenetur, quia nec fructuarius quidem ad hoc teneretur, l. *hactenus*, ff. de usufruct. longè autem plus honoris, & minus oneris debetur patrono, qui venit ut ad rem suam: quàm fructuario, qui ad rem profus alienam. Ideo plus habet oneris, & minus honoris, ut satis patet ex prædictis.

70. Hinc etiam in hoc ultimo casu, * si fructuarius non denunciaverit cum potuerit proprietariò probabiliter ignoranti periculum ruinæ vel inundationis, aut aliud necessariò sciendum impensa

propriarii, & damnum secutum fuerit, tenebitur ipsi proprietario ad interesse, argument. l. *si fidejussor*, ff. *mandati* est enim velut procurator propriarii, l. 1. in fin. ff. de operis novi nunciat. & tenetur ei ad omnem curam & custodiam, l. 1. in fin. ff. de usufruct. & quemadmodum quam non præstat, si saltem denunciare hujusmodi periculum neglexerit, facilius queritur, §. *exercitum*, ff. *locat. conducti* & ita decidit Paul. in l. *cum ad quem*, C. de usufruct. Atqui patronus ad nullam hujusmodi denunciationem clienti suo tenebitur, nec ad aliquod interesse: quoniam cliens est in mora continua, & semper tenetur ad dominum obsequiosius accedere, & rebus & commodis suis providere, quod si non fecerit, suæ ipsius tantum ignaviæ aut segnitæ imputare debet.

nuntiare proprietario, sed non patrono clienti.

SUMMARIUM GLOSS. IX.

1. Patronus non ligatur, nisi manu plena.
2. Previsio fit neganti feudum, & non manus levata.
3. Manus levatur, quando plures contendunt de patronatu.
4. §. 1. Patronus pendente prehensione potest exigere fidem.
Feudum contractus est nominatus.
6. §. 2. Quot modis finitur prehensio.
7. Potest fidelitas admitti sub conditione resolutionis.
8. Quando receptio in fidem est nulla.
9. Admissio in fidem quibus modis fiat.
10. Prehensio merè conventionalis.
11. §. 3.
12. Recommendatio quando fieri possit.
13. Fructus pignoris etiam percipiendi sorti imputandi.
14. Vasallo in fidem admissio, ipso jure ad eum reversa est possessio feudi.
15. Liberalitas actus non justificat usuram.
16. Usura licita veniunt propter moram re ipsa.
17. Valet pactum de lucrando fructibus rei concessa, donec presium solvatur.
18. Omne lucrum appositum dationi quantitatis, est usura.
19. Nil prodest auctoritas Papa Judais sanerantibus.
20. Usura quadam lucrativa, & quadam compensatoria.
21. 22. Vera lex contractuum.
23. 24. Consuetudines intellectus canonistarum super c. 1. de feud.
Obligatio antidotalis de se non obligat, nec potest in obligationem deduci in mutuo.
25. 26. Novus intellectus c. 1. de feudis & c. con-
- questus de usuris.
27. 28. §. 4. An feudum retineri possit pro antiquis juribus.
29. Causa productiva prehensionis est interruptio fidei.
30. 31. 32. Prehensio semel extincta nunquam reviviscit.
33. Speciale est, quod non verificatur nisi in una specie.
34. Missio in possessionem cessare debet cessante causa propter quam facta est.
35. 36. Retentio ex l. 1. Cod. etiam ob chirographariam pecun. pignus teneri posse est personalis.
37. 38. Cessante una ex pluribus causis integris, non cessat dispositio.
39. Absolutio vel relaxatio ex una causa, nil operatur quantum ad aliam.
40. Emancipatio feudi ex una causa, non liberat ab alia.
41. 42. Quando prehensio feudi ipso jure resolvitur.
An restitutio principis, trahatur ad alienam.
43. Virum prehensio partis feudi indivisa, resolvi possit per divisionem sequentem? & deciditur quod non.
44. Secus in jure retractus, sive feudalis, sive proximitatis.
45. Hypotheca verò nequit per divisionem sequentem alterari.
46. Idem in usufructu acquisito in parte fundi indivisa.
47. Prehensio feudalis est realis, & inducit jus in re.
48. 49. Restitutio in integrum non extenditur ad fidelitatem, per alienationem merito jure validam, interruptam.

GLOSS. IX. IN VERBO

Pendant ladite main mise.



Oc est, i. pendente manu injectione, que * quando dicitur, adeo valida deesse dicitur, ut debeat de facto stare cum effectu, etiam pendente lite super eius nobilitate vel iniquitate, per ea que diximus supra eod. gloss. 4. *quod* 3. *in fine* 4. *quod* 4. *del. ubi*. na quod * si vaillus infingeret manum domini, vel aliquid occupaverit, aut adtulit de re prehensa, vel fructibus in ea pendentibus: non debebit audiri, nec alimen ad proponendum, nec prosequendum aliquis causa opposicionis vel appellacionis, donec occupata & ablata restituatur, & reintegrata sit. seu repleta manu domini. Et hoc est, quod pragmatici dicunt. * domini feudalis non tenetur litigare manum suam. Fallit primo, quando client vel possessor denegat clientiarium conditionem, seu negat se vaillum per heredes, cumque esse patronum, seu dominum feudalem rei per heredes: quia tunc status conceditur usus & Fuitio res negatori, pendente lite.

2. Non tam intelligi s. quod verè tollatur manus domini, quos Gallicè vocant, *bailler main levée*, hoc enim relevatur in se litis, cum periculo damnorum & interelle contra dominum, si tales: se esse non probat, vel commisit feudi, cum restitutione fructuum a die prehensionis contra possessorem de mandato contrahentis: sed interim solum per mandatum provisionis (ut forenti verbo usat) permittitur possessores per manus suas uti re, & frui, sicut poterat ante prehensionem, ut *infra* §. 15. Quamquam tamen de re legit simpliciter vocatur *main levée*, seu mancipatio feudi, nisi sit realiter & de facto, sed in veritate non est definitiva, sed tantum provisionalis, quia acta judicialia referuntur ad materiam subiectam, & seu ut sum istam intelligitur. Bal. in l. 1. de 1. *oppos.* & ibi Paul. C. de *neg. prob.* Et requirit, quòd si possessor possit illud obtinere recipere expressa denegatio & judicialis, & per ipsum possessorem, vel per procuratorem, habentem ad hoc mandatum expressum & speciale, imò etiam in iudi iudicio, & alias per legitimam personam ita quòd sit veritas ut sufficiat ad commissum, & amissionem feudi, si per dominum conveniat de mendacio aliquo: si possessor dicit se nescire, an actor sit dominus feudi, etiam si neget se scire non tam se contrahentorie opponendo, ut declarat *infra* §. 9. *gloss.* 2. *num.* 3. nullus erit locus huius provisionis: & hoc est quod pragmatici dicunt, *quòd facte ad iure au dejudicare*, id est agnoscere dominum. & iusta etiam præstat: vel prorsus abnegare, ut rei preheusio restituatur.

3. Fallit tunc, quando alius venit præterens se patronum, ut quod plures d. pat. osari episcopi rei concordant: quia tunc vaillus offerendo se patronum solum & obsequia præstat illi qui verus patronus declarabitur, & deponendo in iudicio iura pecuniaria, si qua debeat, debet à iudice in fidem recipi, sub manu iustitie, quod dicunt esse *reum per manus iurisdictione*, & obtinere nedium simplicem provisionem, sed etiam plerum ablationem, seu levationem manus dominice, sive una, sive plures sint manus injectiones, ut latè declaro *infra eodem* §. 60. nec tunc tenetur client, *advocare au deservire*, id est, agnosce se vel abnegare aliquid ex contentiendis, nec se committere ancipiti periculo litis, cujus eventus est incertus. L. *quod debeat*, ff. de *peccat.* Fallit tertio, quando in continent consistat de nullitate vel iniuriosa manus injectionis, ut dixi *supra eodem* gloss. 4. *quod* 1. *ad fin.*

Fallit, seu potius modificatur quarto, propter notom.

tabilem suspicionem dissipationis, ut ibidem dixi non sepius.

4. QUARTO PRIMò, an * pendente hac prehensione possit patronus, non obstante quod interim feudum iustitiat, & fructus fructus sua, compellere vaillum in ad fidem exhibendam, & ad omnia clientelare obsequium, & aliud servitium ditionis? Videtur quod non, quia dominus non debet frui & uti re principi, & obsequio, & civitio: hoc enim esset iniquum, ut inq. in *Ulpian. in l. apud C. sum. & Iulianus, ff. de istis malis except. l. 2. in princ. l. 2. ad §. 1. ff. de iusticiariis, in princ. c. *restituere*, in §. si possit, ff. de pall. l. 5. qui a juu. ff. pro juu. l. p. auu. §. de alio. emp. Locatur quæ in excelsione dicitur 3. emphiteuta, aut censuarium non possidentem, latè dicitur *supra* §. 22. q. 42.*

Contra dicendum est, quia patronus habet actionem excusato. cum * et contrahentis legitimus & nominatus à consuetudine, ut expressè dicitur Bartol. in l. *in iudicium*, §. *quomodo col. fin. num.* 17. ff. de pall. Bald. in l. *legimus col. 1. & ibi Ang. col. 2. ff. eadem in. Baldus in c. quæ in *Exchequm. col. 5. ver.* *est ergo concessus nominatus*, & ibi *lemo. ut confiat. Bapst. Caccialup. in vpc. l. extra in 1. part. reg. 5. de feud. cognitio. & latè Jalom in *gradul. feud. col. 10. q. 4. C. laudi de Seyll. in special. feud. de dist. & in *com. feud. col. 9. quod* 4. *Francisc. Carr. junior. in real. feud. part. 1. q. 2.* & nedium habet personalem solidariam hypotecariam, ut probavi *supra num. infra* 47. et in 2. *in rubric* quibus poterit compellere vaillum ad fidem exhibendam, obsequia, servitia, & jura debita, vel ad purè & absolute seu definitivè remittendum feudo: secundum ea que diximus *supra eod. gloss.* §. *num.* 3. & etiam pendente lite super illa actione, potest comprehendere feudum & fructus herari, quando in mora est vaillus.***

5. Et * nihilominus dictam actionem intentatam, vel intentandam prosequi cum effectu, ostendendo mancipium dare, seu relaxare feudum vaillu iusta taciencia. Idem dico in censu, si possessor negligit permitens dominum luctus capere, quia dominus interest jus suum liquidare, & per sententiam definiti curare. Quod facere potest, semper tenendo rem ad manum suam, donec recognoscatur, vel provisioni petatur, consignando censum, ut *infra* §. 51. Idem si dominus feudi possidat feudum ex defectu catalogi: quia nihilominus potest compellere vaillum ad illud prestandum: quo sequitur mancipium feudum, & distinguitur catalogum. Idem dico si dominus velit solum agere ad solutionem releviorum, quia potest cum effectu, & compellere ad eorum solutionem, & nihilominus re beneficiaria ad manum suam redacta frui, sine aliqua eorum diminutione, quando fidelitas non præstat, quavis ratio silventis, patronum feudo prehensio fruventem, vel compellere clientem ad obsequiorum & jurium (ut pote cum interim non deperat, nec mutatur, nec præscribitur) solutionem: potest tamen hoc facile accidere, ut si feudum consistat in sola speciosa domo, quo magno pretio vendetur, & quantum pretii debitum patrono, ascendat ad modum quantitate, quam patroni intertel promptè habere, non autem frui tali domo, ex qua cultus & decus arbus potius, quam fructus possessiois provenit, ut inquit text. *supra* in l. *in his circa mediam de prodigijs et ambobus rebus navatorum. lib. 11. C. De cumulatione autem plurius remediorum, inquantum præxim & quotidianum usum concernit, dicit latè & dicitur *infra* §. 166.*

6. SECUNDO QUERO, quibus * modis tollatur seu initiat hæc manus injectio & ejus effectus? Respondeo, duobus modis

Manus injectionis infingeretis vaillu perna.

Patroni non tenetur dicere nisi manum sepleta.

* Pendente prehensione non possit dominus compellere vaillum ad fidem exhibendam.

* Feudum est contractus nominatus.

* Consulatio, actio nis & prehensio.

* Quibus modis tollitur prehensio seu manus injectio.

Primo per fidelitatis exhibitionem, & receptionem clientis in fidem patroni: & qualiter fiat, tractabitur in §. sequenti; & itam quod patronus habet vasallum in fidem laicam, definit posse prehendere feudum ex hoc capite, & si fit preherum, definit ex tunc fructus suos, etiamsi nondum manus sit levata, & nondum mancipaverit sive restituerit feudum clienti.

7. Limita primo, nisi patronus in fidem admittit: & investit clientem, sub conditione resolutionis, nisi reliqua debita jura, puta relevaments non solvantur ad terminum, quem patronus gratis concessit: tunc enim extante conditione, possit iterum cum esse luci fructuum feudum prehendere, ex causa & capite hujus §. videlicet ex defectu clientis & jurium, quia prior receptio habetur pro non facta, ut diximas supra eod. gloss. 2. num. 2. Et quod fortius est, visute hujus resolutionis, fructus retro percepti à cliente à tempore re-solubilis investituræ, esse domino restituendi, & ipsi lucro crederent, qui perinde habeatur ac si res semper mansisset ad manum domini, & nulla in fidem receptio facta fuisset, per text. in l. cum qui, l. item quod, & per tot. ff. de in divm additione.

8. Limita secundo, si receptio in fidem esset ipso jure nulla, ut facta per procuratorem patroni jandis non receptis, vel alias sine sufficienti mandato, de quo tractatur supra eod. gloss. 2. quest. 1. Et infra §. 20. gloss. 1. quest. 2. vel per patronam, sine sui mariti auctoritate, de quo infra §. 105. & multis aliis modis qui habentur infra locis opportunis, tunc prior prehensio cum effectu manet, vel ex integro prehendere licet per reg. cap. non prestat impedimentum, de regul. jur. m. 6.

Quil autem juris fit, cum admisso in fidem est limitata ad certam causam saltem vel nullam, vel quando est facta preterito acquisitionis novi vasalli, quæ est nulla, vel simulata, vel rescindenda, an prehensio & in fidem admisso fit nulla vel annullanda: Et an patroni volenti de novo prehendere ex causa vera, sit necessarium diploma rigam restitutionis in integrum, vel rescissionis, prout in hoc regno est usitatum, quandoctaque aliquis factus proprio contravenit: quoniam multi casus sunt distinguendi, nec potest unus sine alio discuti, refero dicendum infra §. 67.

Secundo modo solet prehensio feudalis per actum & debitam iustorum obligationem clientis, de qua latè dicemus infra §. 63. ubi est peculiaris locus.

9. Quid si admisso in fidem non fit facta sub conditione resolutionis, sed tantum sub reservatione, & sine prejudicio fructuum, & reliquorum jurium? Respondo, hoc potest fieri dupliciter. Primo modo, non resiliendo, sed retinendo feudum, ut cum patronus recipit in fidem novum clientem puta emptorem feudi, sed non relaxat feudum, sed retinet ad manum suam, donec quintum pretii sit perfolutum, quod absque dubio potest facere. * Secundo modo levando prout manum dominicum, & mancipando feudum clienti investito: sub oneramento, quod nisi clienta infra terminum prefixum reliqua jura solverit, patronus poterit iterum feudum prehendere, & ad manum suam reducere. An autem pactio & reservatio hoc secundo modo facta valeat, dicendum est quod sic, tamen quia nova prehensione hoc casu opus est, talis prehensio non erit proprie feudalis, quia non fit aliquo modo virtute consuetudinis, nec secundum naturam feudi.

10. Sed est * prehensio merè conversationalis, ex mera provisione hominis, præter naturam feudi: non enim fit ex defectu hominis, seu fidelitatis clientelæ, quoniam patronus habet vasallum, & nun fit prior investitura resoluta: sed fit ex defectu ob-

servantiæ pacti, & conditionis apposita, & non aliud est quam pignoratitio creditoris, quia non fit à patrono proprie in quantum patronus, sed in quantum creditor pignoratitius, & est sicut apprehensio pignoris, quam quis creditor ex pacto potest propria auctoritate facere, debitor volente, seu de facto non resiliendo, quoniam melius & civilius sacre potest cum iudicis auctoritate, ut est text. in d. l. creditoris, & ibi late per Barr. in repet. & alios post eum. C. de pignoris, & sic illa prehensio non egreditur vires & limites pacti, illo diligenter est attendendum qualiter pacta sint concepta, an quod possit dominus ingredi, an quod possit etiam possidere, an quod etiam fructus lucras: quod tam ex vi expressiois, quam relationis verborum colligitur, ut notatur per Bart. in repet. d. l. creditoris, col. 2. ver. hoc præmissis. Sed consuetudo localis comitatus Dunelm, non vult valere pactum, nisi ad viam actionis. §. 28.

11. Tertio quaeritur, utrum quando admisso in fidem est facta primo modo quest. 2. videlicet feudum adhuc retineo, perlevert pios prehensio cum effectu, ita quod patronus faciat fructus suos, sine diminutione foris principalis quinque partis pretii, vel relevamenti; vel an hæc nova conversationalis prehensio in secundo casu d. quest. 2. habeat eundem effectum, postea etiam quod ista expresse vel tacite actum & conveniam futurè tempore receptionis in fidem à aliquo non præsumitur de tanto prejudicio præter naturam actus cogitatum? Et videtur quod non. Tum primo, quia patronus non potest feudum prehendere, nisi soluta & deficiente fidelitate, ita quod illa pactis non potest manum injicere præterito juri debitorum, ut dicitur in supra eod. gloss. 2. num. 1. Igitur etiam prehensum feudum non poterit hinc inde retinere præterito aliquorum juri, quia hujusmodi retentio est qualem extortio, & non videtur posse fieri, nisi ex causa requisita ad prehensivam, & executionem feudi, sicut in simili dicitur.

12. Recommendationem ad retinendum aliquem in carcere non posse fieri, nisi ex causa qua posset recommendatus de novo incarcerari, ut notatur per Barr. disjunct. 6. in ep. Lupus. Hinc dicit Bald. in l. quisque in princip. ff. de in jus vocando, quod quicquid potest opponi carcerationi, potest opponi recommendationi, * quum sit species in carcerationis, de quolibet tractabimus infra §. 62. Tum secundò, quia constat quod hoc casu non potest retinere fructus esse suos in vim consuetudinis, & legis communis, & naturæ feudi: quum habeat clientem in fidem, sed feudum in vim pacti ipsi talis.

13. Sed istud pactum videtur illicitum, * & usurarium: quia pro relevaments vel similibus pecuniariis debitis retinere feudum, nihil aliud est quam retinere pignus vel hypothecam pro debito: quo casu necessario fructus, * nedum percepti, sed etiam percipiendi, sunt imputandi in forem. text. in l. 1. §. 2. C. de pignori, altum, ubi sunt textus aperti de percipiendis, quomodo in his aliter senserit Hostiens. in sum. tit. de pignoriis, §. quando effectus, ver. sed non quid creditor, & male text. in l. 2. C. de pall. pignori, cap. 1. & 2. de usuris, & quatenus sunt consummati, vel functionem recipiunt, ipso jure minuant forem, textus in l. fin. de pignoratitio altum, in cap. contra, de pignori, nec valet pactum etiam juratum in contrarium, ut pote usurarium, cap. significante, in fin. de pignori, Contrarium tamen expresse respiciunt Alexand. 2. in cap. conquectus, in fin. de usur. & Inoc. 3. in c. 1. de fruct. & quidem in fortioribus terminis, nempe in fundo clientelario, principaliter à cliente tradito in pignus formale patrono, pro certo debito, etiam ex munio, & aliunde quum occasione ipsius fundi debito, ut adhuc non teneatur patronus, idemque creditor, fructus imputare in forem, etiamsi

• Admissio in fidem quibus modis fiat

1. Modus

• Prehensio merè conversationalis pignoratitia

* Recommendationem, sicut in carceratione

* De usurario patitur

* Fructus pignoris clientis percipiendi foret imputandi

hoc expressè non sit conventum. Atqui in casu nostro hoc fuit expressè actum & conventum, nec feudum fuit formaliter in pignus concessum, sed ex honesta & licita causa & tanquam res propria prehendens prebendam retinetur, non per mutuo vel alio extraneo debita, sed pro eo quod ex natura feudi, atque ob ipsa feudi debet censere iugiter multis rationibus nempe tribus, altera casus distationem decretalium ad justificationem hujus pœcti in presenti consuetudinibus, videtur a formam dicendum, hanc relevationem & passionem valere.

14. Sed adhuc illa non excludunt dubium, quia statim quod patronus admisit clericum in fidem, omnino renovationem censuram suam, quod fidelitate soluta fuerat quodammodo cessans, & interruptum, ut diximus supra. *gloss. 2. q. 2. post gloss. fin. in cap. primo coram me. sic. lex. in verbo feudo.* & licet aliens est verus dominus, & possessor feudi sui etiam respectu domini, adhuc alia investitura vel restitutio, aut traditio facti, que non est necessaria hoc casu, quoniam non sit feudum novum, id est, de novo concessum, sed antiquum, & cujus ipse aliens erat verus dominus & possessor contra omnes ante prebendam, quinque etiam durante contra alios quam contra dominum, & extra actus dominicales, ut patet in *d. gloss. 4. q. 1.* in quod hoc casu, etiam adhuc patronus vel officiales sui de facto teneant feudum, tamen non spectat ad patronum, sed ad clientem omnes actus dominicales, seu domini feudalis exercere, libere nomine suo in subvasillos, & subfeuda feudi sui, ut dicam infra *cod. §. 55. gloss. 5. in fin.* Et sic non potest negari, quin amodo patronus percipiat fructus non ex re sua, sed ex re verè aliena: fructus non aliam ob causam, quam ratione certæ quantitatis pecunie sibi debite à clientulo: igitur punctualiter & adæquate militat iura & rationes ad hoc præ prima parte: nec prodest dicere, *propterea Canonista in d. c. 1. de feud. quod hoc fit ratione aliteri domini, quod semper habet patronus in re beneficiaria, & sic quod videtur percipere ex re sua: quia hæc ratio non valet, ut statim probabo: nec etiam videtur obviare, quod hujusmodi admissio in fidem est gratiosa & liberalis: & sic potest patronus, quam vult legem & modum apponere, ut diximus supra *cod. gloss. 2. num. 3.* quia verum est de modo & pacto licito, non de illicito, ut usurario tunc hoc est abominabilis & nefandus inter patronum & clientem, quam inter extraneos. *c. fin. 14. q. 4.* de cuius intellectu & an sit textus divi Ambrosii vide Conrad. Summenh. in tract. de censuris. q. 42. Gabriel Biel in 4. sentent. dist. 101. 25. q. 11. suo libro ubi post Alex. Ales. part. 3. q. 66. dicitur illud censuram non esse beati Ambrosii, sed Ambrosii Adoperii cuiusdam hæretici, qui sub nomine beati Ambrosii multa filia dicit, sentientes quod neholibus aut inimicus feneratori licet.*

15. Quod autem exercita liberalitas, non pingeret nec excludat vitium usurarum, dilucidius est quam ut probatione egeat. Patet in mutante, qui liberalitatem exercet, & tamen omni jure usuram stipulari vel exigere prohibetur, ut Evangelica lex, *Lec. 6. Mattheum date, nihil inde sperantes.* & c. 14. q. 3. & 4. per tot. non etiam videtur illud pactum posse justificari, ex eo quod patronus in fidem admittendo, implet contractum ex parte sua, aliens autem nondum perfecit implet, non solutus iuribus.

16. Et sic usura sive lacrum horum fructuum, videtur licitum, tanquam interesse eius qui implet contra morum per text. gloss. & doctores in *Leuaticis. C. de alienis. cap. quia illud bene conquiret in fundo novo, quando aliquis concedit aliquid suum, vel aliud proventus, etiam clientelarium, ut dicemus infra *cod. §. 51.* in feudum vel subfeudum, mediante certa summa pecunie in presenti semel solvenda, ut bonnalli faciunt, postquam enim impletur ex parte*

sua, & aliens est in mora, saltem re ipsa solvendi dictam pecuniam, poterit patronus petere usuras dictæ pecunie, que licet poterit ascendere ultra ad quantitatem fructuum feudi concessi, quoniam clientis percipit, ut notabiliter tradunt Sall. in l. 2. c. de usur. Paul. Cast. in l. Julianus. §. ex vendito. ff. de allion. cap.

17. Et quod valeat pactum de lucrando fructibus, vel pensione loco fructuum rei concessi, sine deductione sortis principalis, & donec integratur solvatur, est casus interminus, in l. seu empio in fin. cum l. sep. ff. locati, quod procedit etiam de jure Canonico, & in foro conscientie, ut pulchre deducit Alexand. in *causl. 121. q. 5. & paniterat. lib. 5.* quoniam Barthol. Capoll. aliter opinetur, & male, in *causla 173. incip. qui vult. quod. plus dico, quod hoc nedum procedit, si dominium esse retentum, uti in d. l. seu empio: sed etiam esset translatum, quia semper est eadem ratio & iustitias ex parte concedentis, cui res sua, & eius fructus, & pretium abest, & alteri adest, & tenent Sals. Paul. in locis præallegatis. Joan. Imol. in *cap. salubriter de usur.* & ita expressè consilii anno 1531. in causa tunc pendente in Parlamento Romano, quod consilium incipit. *Illustris utriusque Sæcie Rex Renato Provincia Comes, &c.* & extat. in l. 1. Tomo consiliorum meorum, *causl. 43.* ubi multa ad hoc adduxi, que brevitas causa omnia, quoniam in simili contrarium sentit Gabriel Biel in 4. sentent. dist. 101. q. 11. col. 17. & quoniam contrarium consulerit Decius *causl. 119. col. 1. num. 2. dubit. & male iudicio meo.* pro ut ibi in annotat. meis cum reprobus, & latius in *tratl. commercior. & usur. q. 77.* & contra Decium *causl. 3. in d. meo tratl. num. 132.**

18. Sed ista non videtur quadrare in renovatione investituræ feudi antiqui, de qua loquimur: quo casu patronus propriè rem suam non transfert in clientem, sed magis alienam rem domino restituit, ut patet per ea que diximus supra *cod. gloss. 2. quæst. 2.* & alibi lexè & maxime in hoc regno: in quo feuda sunt nostra patrimonialia, ut dictum est supra in *tratl. ad fin.* & sic cum non restitit, nisi debitum in quantitate, non videtur quicquam quoquo modo posse exigi, quando differitur solutio: est enim maxima in jure, quod omne pactum de aliquo lucrando, vel percipiendo, appositum debito, vel dationi quantitatis, sive per successivam diminutionem temporis, quando solutio differitur, sive semel, si ad certum terminum non solvatur: est formalitè usurarum, vel in fraudem usurarum, & illicitum, ut tenent Joan. Andr. in add. ad *Spenl. de allion. & obliq. in princ. num. 4. Bald. Sals. & omnes, in l. cum allegas. C. de usur. Ang. in l. servandum. ff. de vestitio. Alexand. in l. 5. fin. col. 2. in l. stipulatus habere licere. §. alieni col. 4. ff. de verb. obliq. & plene in *causl. 60. panis utar. lib. 4.* & ita communiter & indistinctè tenent omnes doctores utriusque juris, ut non remoretur in eis citandis.*

19. Quod dicendum ergo? dico hujusmodi pactum & reservationem esse validam, & licitam, non per dictas auctoritates Alexandris, & Imol. (quia etiam summi) Pontificis auctoritas non potest facere, quin usura sit usura, nec illam ex quavis causa etiam Judæis permittitur) ut est text. in *cap. super end. de usur.* & late Joan. Andr. in *cap. possessione. de reg. jur. in 6. in mercator. Andre. Clave, in ver. usura. 2. §. 14. & latissime dom. Alex. de Nevo, dicitur & humanis juris permissimus in suo consilio contra Judæos feneratoris, ubi consular rationes dom. Ang. de Castro, & magistri Guavian, qui consulariter posse per Papam dispensari, ut communiter concedat Judæis licentiam feneratoriam; & novissimè magister Conradus Theologicus & juris civilis & economi peritus in suo septemenario. de contrall. *tratl. 2. qn. 25. 26. 27. & 28.* quoniam aliter (quod miror) consularit Alex. in *causl. 1. 2. & consl. 107. lib. 2.* sed in*

* Pactum de lucrando fructibus vel pensione loco fructuum rei concessi sine deductione sortis valet.

* Omne lucrum dationis quantitatis adpositum est vitiosum.

* Antiquitate Papæ non possunt usuræ etiam ex quavis causa ipsæ etiam Judæis permitti.

* Usuras non excludit actus liberalitatis

* Usura licita veniens propter modum recipi.

Recivata-
tup.

hanc sententiam adoror, quia res de qua patronus investit clientem, affert fructum & redditum, & omnia ille redditus, jure optimo debetur, & spectat ad patronum, per hunc tunc quando jura debita sibi non possunt: itaque si clientem admittit in fidem juris non solius, multum honoris & gratia ei facit: etiam fructus & commoda retinendo quosque, quia interim poterit clientis se dicere plenè vasallum, & dominum suum, & omnia dominicalia jura carere in solviallos, ac fati abundantè sufficere, si cui vel in paucis amici labore vel gratia consulatur, ut inquit text. in l. inter. C. de neg. resp. igitur sicut dominus tempore receptionis vasalli, poterat cum in totum repellere, & fructus jure suo lucrari usque ad integram justam solutionem, sine totius diminutione: ita mitius agendo cum cliente, poterat eum recipiendo in fidem, facere potum quod retinere feudum eum eodem lucro fructum ut prius, donec jura solvantur: vel retri: vationem cum pacto apponere, quod sibi liceat iterum cum eodem effectu prehendere, si ad terminum prefatum non solverit, vel aliquam pensionem, aut penam, vel quid aliud stipulari: sive fuerit sive per diminutionem temporis: sive semel solvendam, si non solverat aut quando differatur: dummodo illud non excedat quantitatem & valorem fructum quos dominus fuisse percepturus, & lucraturus, quia quatenus excederet, esset illicitum & usurarium: sed quatenus concurrat, nihil aliud est quam pensatio ejus quod domino abest, vel abfuturum esset, & clienti adest, vel adesset, ex gratia liberali patroni. Et totum illud fit in favorem clientis, qui in fidem admittitur, & non patroni, qui alioquin plenus erat frustratus. Et sic impossibile est dicere quod sit usura, nec quod aliquid capiat ultra forem, quia * fores pensio stipulari à domino, non est ipsa quantitas quasi pretii, vel relevamenti: sed ipsi fructus & commoda mediis temporis, quae jure in actu existent, & formatio purè debetur domino: & sunt una alia fores per se, omnino distincta à relevamento vel alio jure, & sic potè forum illorum fructum retinere, vel justam totum compensationem accipere, quando gratiosè anticipat admissionem fidei: & hoc est quod Bald. Salic. Paul. in l. 2. C. de usur. Joan. Andr. in cap. 1. collat. pen. versic. 7. quando de usur.

20. Volunt quosdam esse usuras * lucrativas, & omnino illicitas: & quasdam compensatorias, & omni jure licitas, quia non sunt usurae, sed pensatio ejus quod justè competeat, & debitum orat, & alias amitteretur. Et his casibus & similibus in quibus hujusmodi usurae re perscrutoria, id est propter & debet fortis compensatoriae haberi locum, valet pactum etiam in pignore, fructibus non computandis in fortem principalem, sed in tales usuras permittis impunitas. Ita tenet Bald. in l. 1. C. de distric. pigno. post glof. su. ibi. quae ita debet intelligi, & ista requirere motus alias, sustinuit quemdam contractum in forma expressa pignorationis cum clausula de non impunitas fructibus in fortem conceptum, ut fufius habetur in d. consilio meo: nec facio differentiam, an transferatur, an verò retineatur dominium, prout facit Capol. in d. cautela 173. Alexand. consil. 119. consil. 120. consil. 121. libr. 4. consil. 121. libr. 5. Sen. consil. 174. libr. 2. quod repetitur consil. 105. libr. 3. & plures alii, nec an detur dilatio ad solvendum, an verò debitor in mora detineatur, licet in hoc sit Socin. in consil. 179. libr. 2. & consil. 88. libr. 4. nec reliquis id genus purè positivis, & ad superficialiorem usque scrupulosam quorundam distinctiões moror.

21. Sed * considero uter alterum in negotio supergradiatur, aut circumveniat. ad Thef. 3. cap. versic. 6. neuter alteri quod sibi nollet debere fieri faciat, aut e contra: Matthai 7. & Lucz 6. juxta sententiam scripturae gnomonem

indivisiibilem, naturalis rationis, & æquitas dictamen. Specto etiam rei ipsius effectum, in cujus gratiam & commodum vertatur, & an cum alterius injuria & jactura, vel non. Haec est mihi lex, in discernenda contractuum justitia vel injustitia, quam fufius exigitur in tract. commor. & usura. in princip. & quest. 2. contra impericos Ecclesiasticas, superstitiosas hypocrisis laqueum recis conscientias injicientes.

22. Ex pendictis patet, quod postquam patronus simpliciter admittit clientem in fidem, hoc est, sine reservatione lucris & commodi fructuum, qui sibi debebantur, donec reliqua jura perforeverimus, sed tantum reservavit actionem suam, (quae etiam tam in personali, quam in hypotheca facta tacite retinetur intelligitur) ad dicta jura, & sic non potest amplius sui prehensione feudali, de qua in hoc §. ut satis dictum est, nec habet amplius aliquod jus ad faciendum fructus suos, tunc si postea propter dicta jura non tollatur nanciscatur possessionem feudi, quod potest contingere, vel ex voluntate clientis debitoris, vel ex pacto ingrediendi & possessionem nanciscendi ex intervallo appolito vel permissionem in possessionem judicis auctoritate, sive per executionem instrumenti garantigii consentiens obligationem ad dicta jura, sive executionem rei judicatis pignoribus captis: quia clientis ad solutionem dictorum jurium condemnatum non satisfecit. His omnibus & similibus casibus patronus non poterit facere fructus feudi suos: sed accersario debent computari in fortem dictorum jurium, vel alterius cujusqueque debitis, ratione cujus feudum pignorat.

23. Sed * respondendum est ad cap. 1. de feud. &c. * Intellectus consuetudinis in fin. de usur. quae directo repugnare videntur hinc ultra nostrae conclusionis. Holt. Joan. Andr. Cavé. Florent. Tassinari. in d. cap. 1. intelligunt illos text. procedere ex natura feudi, & virtute directi dominii retenti à patrono, ad quem utile dominium revertitur ex voluntate vasalli pignorantis, & consolidati directo: unde patronus non dicitur percipere fructus ex re aliena, sed ex re propria: suspensa interim obligatione feudali inter dominium & clientem contracta, quum interea non sit vasallus adstrictus ad servitia feudi: & hic est receptor eorum intellectus (reliquis brevitas casuum omittis) ut non sit ibi speciale favore Ecclesiae, sed sit usus commune in directo domino. Idque approbant quidam Legilla, ut Marti. Ludov. & Caedi. Alexand. in cap. 1. §. item si de latere. col. 1. quae sunt prim. cum. benefic. amari. & Jacob. in feud. in ver. quibus investiti. praesit. intra fidei. col. 4. ver. quarta dispensata. & in ver. & primum. ead. domi. praesit. serviti. quest. 25. versic. 4. excusatur. Sed nonnulli etiam Theologi, quos Summis vocant sequuntur, ut Ang. Clau. in ver. feudum. §. pen. & fin. Sum. Sylvester. in verb. feudum. ad fin. quorum acerbiteram exasperans Ludov. Ron. in sing. 325. incip. evaditur. extendit ad omnem dominium directum, respectu emphyteutae: & idem vult, Imol. in d. cap. 1. col. 3. versic. an autem. & quod gravius est Ang. Clau. in loco praedictato, & in ver. usura. 1. §. 11. & 12. extendit ad proprietarium, respectu usufructuarius hypothecentis jus suum proprietatis, ut sic non teneatur dominus directus, qui mutavit certam summam suo clienti, emphyteutae, vel fructuario, à quo accipit in pignus fundum, censualem, emphyteuticarium, vel fructilem, ejus fructus imputare in fortem: quia (inquit) ex quo res pignorat ipsi fer domino directo, censetur fructus percipere, non ratione mutui, sed ratione dominii, & ex re sua interim ad re reversi & consolidati: ita ut hoc habeat locum etiam si feudum sit fructum sui liberum, ex quo nulla onera, nec servitia debebantur. Adde quod Joan. Imol. in d. cap. 1. col. 2. versic. unde alii dicuntur sum. 8. sequendo communem opinionem, ubi cum justificat ratione antiquioris obligationis,

* Vers. & fuerint
lex justis
vel injus-
tus contra-
ctum.* Intellectus
consuetudinis
Casuarum.

Quatenus tenetur clientis patrono, ultra onera, & commenda legem & naturam feudis, per l. sed. & si lege §. consuetud. ff. de petis. hanc, tanquam dominus iuste lucratur filios fructus, in remuneracionem illius obligationis antidotalis: & propterea non fit iuris.

24. Atqui si verum amamus iuxta Jurisconf. in l. cum. in a. legatum. ff. de cond. & demum. horum * interpretaciones sunt palliatae excusaciones in peccatis, & nihil aliud agunt, quam quod in simili ait Luc. Pen. in l. 2. col. 5. vixit pariter. qm. de tabularis. lib. 10. Cod. cauteriatis conscientis ex herbarum foliis texere petroxomata, & non adhibere medicamen, sed velamen. Prima enim eorum ratio est purè sophistica, quoniam ex eo quòd clientis tradit patrono feudum in pignus, non perdit suum utile dominium, & quando perderet & consolidaretur patrono obviens, tamen mutus, vel alterius debiti, ultra debitum, & si ipsa consolidatio cum lucro eam consequente esset restitutioni subiecta: sicut quilibet alia superabundantia: non enim potest racionabiliter dici quòd illud in sit fructo racione feudis, in quo Conradus (alioquin preteritacis & acris inimicis) fuit deceptus, in d. ius tractat. de contrait. ubi cum communi errore Canonistarum transit in q. 33. enclia. 3. sed illud lucrum provenit racione mutui vel extranei debiti ultra fortem: ergo mera usura. Secunda autem ratio Imol. est apertè frivola: quia obligatio * antidotalis non obligat, nec attingit, & sic non concludit, nec facit quòd invito cliente debitore fructus non computentur in fortem. Tum si illa ratio procederet, quom accipiens liberale mutuum naturaliter obligetur mutuanti ad antidota, sequeretur quòd ab eo aliquid possit exigi, in remuneracionem citra usuram: quod est notoriè falsum, quia etiam illam obligationem antidotalem non licet deducere in simplex pactum obligatum, ut expresse firmant glo. 1. in fin. in cap. si fuerit aversus. col. prima. qm. 3. Alberic. in d. §. consuetud. Philip. Dec. in l. regali. §. 1. ad finem. ff. si corr. per. Panor. & canonistae & in consuetud. de usur. & Theologi. in 4. sentent. dist. 15. ut Gabriel. ibi. q. 21. col. 3. Summa Sylvestr. in ver. usura. 2. q. 2. & latius si opus sit dicemus infra §. 94. Itaque dico, quòd illi text. secundum quòd eos communitè interpretantur Canonistae prelati, non possunt defendi ab usuraria pravitate.

25. Sed * debent sane intelligi, quando onus siue servitium quòd interit remittitur à patrono, & equipollet fructibus, vel quatenus cum illis concurrat. Patet quia text. d. cap. 1. se fundat in illa remissione, tanquam in racione finali & expressa. Igitur quom illa ratio sit iusta & racionabilis quatenus commensuratur fructibus; non est alia phantastica ratio ultra textum, & contra jura naturae & divinum fonnandi. Sed ad imitiam illius expressæ & iustæ racionis debet rescriptum summi Pontificis intelligi & determinari, per l. cum pater. §. dicitissimi. ff. de lega. 2. cum vulga. & postillimum cum non possit aliter iustè exponi: & ita nonnulli eodem interpretati sunt, ut refert Ioan. Imol. pro tertio lect. & Panor. pro secundo lect. d. cap. 1. quòd secundum hanc non est contra, sed secundum regulas juris, quicquid ibi dicit Anton. Butrig. & Card. Flo. in q. pen. in fin. quos sequitur Sum. Sylv. in ver. feudum. q. 30. quavis modellius loquantur, quom communitè ceteri. Ita etiam sentit dom. meus Pyrrhus super consuetud. Aurelian. ord. tit. cap. 3. & ita rectè decidit Jacob. Almain. Senonensis, hujus Academiæ Doctor Theologus Scholasticus perquam doctus super 4. sentent. dist. 15. in ar. de usura. col. 9. ubi q. 1. multum desiderat, ut dixi in tract. commensurac. & usurar. q. 74. nom. 524. Sed in art. de usur. col. 3. communem sententiam salvat, quando ab initio feudum esse concessum sub tali onere: quòd quovis impignorabitur domino, ad eum redeat dominium utile, & non teneatur fructus impurare in fortem, & tunc censet non esse usuram, sed

esse licitum, quia non fit (inquit) vi mutui postea subsecutus: sed racione contractus preterite infundacionis. Et sic illud pactum, in libera concessione sui iure adpositum, facit cessare formalem racionem usuræ.

26. Multum tamen illiberalè & sordidum esset tale pactum, & forsitan in æquitate consistorio reprobaretur, non tam propter formam usuræ, quam propter speciem malè, prout ferè in simili dispositionem quandam testatoris presertim Jurisconfult. in l. 1. in fin. & in. Bart. & Lancelo. Dec. ff. de annui legat. Et hoc nisi illud pactum referatur & restringatur ad onera imposita tempore concessione feudis, ab ipso fructo procedentia & delata: puta quòd si non solvantur relevia, vel alia feudalia jura, patronus possit occupare vel retinere feudum, etiam fidelitate renovata, vsque fructus lucrati non imputando in fortem debitum iurium feudaliùm. Id enim favorabiliter esset admittendum: sed extendere tale pactum etiam ad mutuum vel aliud extraneum futurum debitum abunde, quam ex primitiva natura feudis emergens, nimis odiosum & pendendum videtur. Imò puto esse illicitum, & contra bonos mores. Ex his, etiam paulò materiam hujus §. excedentibus, tamen pro ubertate & utilitate rei brevibus, habes redivium & excusum, verum & legitimum d. c. 1. & c. conquisitas, intellectum, hæcenus nimis positivorum & licetè mortificantium intervenièti cõventuriam cogere sepulchrum.

27. QUARTO quæro, feudo prehensio clientis offert domino fidem & iura debita, pro hac immutatione seu apertura feudis, dominus peti etiam sibi offerri & solvi quedam alia jura, ex preteritis mutationibus feudis restantia vel debita: nec aliter vult recipere clientem in fidem suam: Utrum dominus bene dicat, ita quòd semper perseveret cum effectu prehensio feudalis, & faciat fructus suos: & si non perseveret prehensio tanquam feudalis cum lucro fructuum, ex capite hujus §. An saltem possit dominus clientem in fidem amittit, vel non, feudum de facto retinere, tanquam pignus & hypothecam antiquorum iurium, non tamen faciendo fructus suos, sed eos imputando in fortem debiti, sicut quivis creditor? Et primò videtur prehensionem feudalem cum suo pleno effectu perseverare, quia est debite & ritè facta, clientis verò non offert plene & integrè, quicquid domino debetur, ergo non debet admitti in fidem, quia non constituit dominium in mora per imperfectam obligationem, imò semper morosus & culpabilis remanet. Et verum est semper, & clientem & jura detricere, igitur semper durat: effectus hujus §. Tum verba hujus §. sunt generalia & indefinita, ibi, devoti & devota, que non distinguunt inter jura nova ultimæ mutationis valiali: & vetera preteritarum mutationum: ergo indistinctè debent intelligi. L. de petis. ff. de publicianis in rem actibus & verbo generalis omnia cõplectuntur l. si servitus, ff. de servit. urban. prædictorum cum vulgæ & verba hujus consuetudinis æqui conveniant preteritis, et novis debitis, & mens congruit & dispositio. Ab omnibus, in fin. princip. ff. de legat. 1. not. Paul. in l. 4. §. totiens. ff. de damn. infist. & maxime cum hic sint duo verba copulativè * geminata, que tamq. magis debent aliquid de plenus operari, per notata Bartol. & Alexand. in addit. per illum text. in l. cum simus. C. de agricol. & censit. & calen. Bald. in l. fructus. C. de allon. emp. & in cap. eam re. col. 1. de reit. q. 3. & plenè Anton. Cost. in tract. de excellen. & possit. regu. in q. de geminatis.

28. Et ista pars abique dubio videtur vera, tribus aut quatuor concurrèntibus. Primùm, quòd manus injectio sit ritè & debite facta in forma hujus §. ex vero defectu clientis & iurium: alioquin si esset facta feudo non aperto, vel præter formam, aut indubie, effect nulla, aut annullanda, & revocanda, nec possit dominus aliquas retentione uti præterito preteritorum aut aliorum iurium: sed clientis veniret ante omnia restituentus, tanquam indebitè spoliatus, per not. Bart. in dist.

* Confessiones tenentur & raciones Canonistarum, & canonistæ schola post eum.

* Obligatio antidotalis de se non obligat, nec potest in obligationem deduci.

* Novus intellectus, cap. 6. de feud. & cap. commensurac. in h. de usur.

* Geminata verba.

par. 6. Lapsus, Joan. Imol. in l. qui a lazaribus, in primi ff. de test. & pulchre Petr. Anchar. in consil. 292. videtur plenus dicimus infra §. 65. & similiter. focus in manus injectione facta ex causa de qua infra §. 16. quia illa est limitata ad aliam causam, & non habet, ut possit extendi ad hunc effectum. Secundum requisitum, quod illa iura antiqua sint efficaciter debita, & non sine praescripta triginta vel quadraginta annorum spatio, quo iura particularia feudi praescribi possunt, ut dicam infra §. 12. pro debito enim praescripto non habet locum actio nec compensatio, nec retentio, sed bene soluti repetitio, ut per gloss. & Bartol. in l. fin. in fin. ff. rem rat. haberi & late dicitur infra §. 68. an autem in effecta requirantur quadraginta anni ratio hypothecae, dicitur infra §. 68. in gloss. 2. super ver. heritago. Tertium requisitum dummodo ille novus cliens sit debitor horum jurium, ut quia est haeres antiqui cliens ad illa obligati, vel est antiquus vasallus qui fuerat in fidem admissus & investitus salva actione iurium, deinde mutatio contingit ex parte domini, & novus dominus feudum prehendi, secundum formam §. 56. infra ead. quia si vasallus mudam fidem offerat, videtur posse repelli, & feudum cum effectu retineri, nisi iura quoque debet, & quorum fuit sibi hucusque facta gratia, persolvat: Secus in novo emptore, donatario, aut alio quovis particulari titulo succedente, qui non est personaliter obligatus ad reliqua auctoris sui: & sic si offerat quod ex capite suo, & nova mutazione debet, videtur quod teneatur dominus eum admittere & investire, & quod non possit feudum retinere, praeterea antiquorum iurium: saltem ad hoc, ut faciat fructus suos, nec imputet in sortem, quem illud sit odiosum, & restringendum. Quantum, dummodo constat, vel in continentem posse probati & liquidari: quae & qualia sunt illa iura, quorum novus vasallus est debitor, ratione praetertitum mutationum. Secus si essent controversa, & prompte non possent decidi: quia rationale effectus vasallum interim admitti & dominicum manum levari, saltem data cautione antiquorum iurium, & hoc ut via pracludatur fraudibus & technis quorumdam semper aliquod veterum iurium lupereffe causandum, & licet id prostrahendum, ut interim fructus feudi prehensis lucrifaciant, vel a novo vasallo indebitum quid torqueant.

* Solutio. membr.

29. Pro * solutione sic distinguo: Aut prior & immediatus vasallus fuit alias in fidem admissus, & investitus, salva actione iurium, ita quod (ut pragmatico- tum verbis utatur) prior immediata apertura feudi, & consequenter omnes praecedentes fuerunt clausae: nec est feudum illo modo apertum, nisi ex hac sola & ultima mutatione. Aut * vero feudum pluries fuit apertum, & nulla fuit renovata fidelitas, nec admissio in fidem facta pro illis antiquis mutationibus. Primo casu censio patronum nulla retentione feudi uti posse, praeterea antiquorum iurium: nec feudali retentione, de qua in hoc §. faciendo fructus suos nec simplici pignoratitia retentione, tanquam simpliciter pignori incumbens. Probo, quia manus injectio, de qua in hoc §. est praescripta limitata ad causam in hac constitutam, & in forma actualis prehensionis expressam: videlicet propter defectum cliens & iurium: & * causa principalis & productiva est ipsa interruptio fidelitatis, & vasalli: detrectus autem solutio iurium, non est causa effectiva, nec productiva potestatis prehendi, sed solum accessoria & concomitans causam principalem, ut patet per defectus supra ex. glo. 2.

* 1. Membrum.

30. Et sic, quomodo consuetudo loquatur simpliciter de iuribus, tamen non debet indiffinitè intelligi de quibuscumque iuribus, ex quacunque antiqua mutatione illius debitis, sed solum de his quae debentur ratione illius mutationis, sive interruptionis, ex qua feudum potest prehendi: non autem de illis, si quae fuisse solent ex praetertitis interruptionibus, quae fuerunt

* Sola causa principalis de prehensione vasallis est interruptio & del.

sublatz dudum redintegrata fide: cum enim consuetudo non permittat prehendere pro iuribus, nisi accessorie & dependenter, ad interruptionem & aperturam feudi: merito non debet intelligi, nisi de iuribus quae accedunt & dependent ab eadem apertura feudi, ex qua oritur, & competit juxta prehenda: non autem de illis quae dependent a praetertitis mutationibus, quarum ratione nullo modo licet manus feudo injicere: & quae iura non dependit ab apertura feudi, de qua est quæstio, & nihil cum ea habent commune: accessorium enim debet naturam & conditionem sui principalis sequi. cap. accessorium. de regal. jur. in 6. cum vulgo.

31. Tum per ultimam renovationem feudi praetertitae interruptiones feudi clausae fuerunt: & potestas prehendi feudum ratione illarum & iurium ab illis dependentium, fuit funditus & * perpetuo sublata, & extincta, & pro dictis iuribus, si qua non soluta fuerunt: non remanuit domino, nisi jus agendi. Et sic quomvis postea accidat nova mutatio feudi, non tamen recidunt potestatem prehendi. Tum quia semel fuerunt ab illa perpetuo separata, & exclusae: igitur argumentum l. fin. qua est singular. C. de remissionibus pignorum, quae tamen non concludit, quia d. l. fin. non debet extendi extra terminos suos. Tum quia illae mutationes antiquae nihil habent commune cum hac nova mutatione: sed potestas prehendi, & ipsa prehensio, est limitata ad hanc novam mutationem & iura ab eadem dependentia. Igitur limitatum ad ea tantum habet effectum, per regulam l. in agris. ff. de acquir. rer. dom. cum vulgo. & est concludens ratio. & hunc potestatem & sanum intellectum nostrae consuetudinis.

* Prehensio respectu causarum mutationis feudi, semel remissa eademdem respectu reviviscit.

32. Ex quo sequitur, quod vasallo offerente fidem & integra iura debita, ratione huius ultimae mutationis debet in fidem admitti, investiri, & feudum recuperare: nec poterit patronus illud retinere praeterea antiquorum iurium: etiam si solum vellet pignori incumbere, non faciendo fructus suos. Patet * ad maiorem evidentiam, ipsam fidei speciem cum sua circumstantiis, ad intellectus examen renovando. Aut enim patronus prehendendo feudum, causam specificam, seu individuum exprimit, puta manum inicio tali feudo mihi aperto, ex tali venditione, propter defectum vasalli. & non solutionem iurium ratione dictae venditionis debitorum: Et tunc clarum est hanc manus injectionem esse formaliter limitatam ad expressa in ea, & quae cessare debet cessantibus causis in ea expressis, ad quas fuit limitata: Aut patronus nihil expellit, nisi causam genericam in hoc §. expellam: non enim teneatur aliud exprimeret, ut diximus. Et tunc si non sit apertum, nisi ex una causa, puta ex tali certa venditione, quae est ultima mutatio, idem est quod in casu praecedenti, quia quærensatur ad illam limitata, ac si singulariter expressa fuisset.

* Specifica elucidatio

33. Mac est enim maxima in iure, quod * licet aliqua dispositio secundum figuram verborum sit generalis, & possit comprehendere plura subiecta: tamen si in veritate non venit verificanda, nisi in una specie, dicitur specialis, & sicut venit verificanda, nisi in uno certo individuo, dicitur vere & proprie singularis. text. est l. in fi. domus. ubi Dym. Bar. Bar. ff. de leg. 1. in l. si heres, l. si agri. ff. de opione legata in cap. ex parte 2. iuncta glo. fin. de respect. ubi hoc notant. Card. Flor. Pauc. Feb. Decius qui ad multa exemplificat, & in c. pastoris §. quomodo extra. de rescript. Franc. Arretin. in l. 1. col. 5. num. 8. ff. de vulg. & pupill. inf. §. et heres, col. pen. vers. et adde. ff. de verbor. oblig. Jas. in l. 2. in prin. per illud textum & in l. galbus §. 1. col. 2. l. 1. ff. de lib. & postum. & in consil. 15. & in consil. 16. col. pen. ver. 3. & fortius, lib. 1. frull. & in l. 1. Curt. in consil. 49. memorata restande. col. 18. Aymon. Craves. consil. 162. num. 4. ubi in regu. de susp. rescript. num. 235. Sed illa prehensio non potest fundari nec iustificari, nisi in sola ultima mutatione feudi, & iuribus inde dependentibus: igitur cessat in specie, imò singulariter ad illa referri, & consequenter atque in praecedenti casu limitari.

* Speciale est quod non potest verificari nisi in una specie.

34. Confirmatur

34. Confirmator per ill quod decidit Baldus in *Authen. ex quo jurat. colat. 6. vers. sed tunc quare*, ubi determinat, quod missus in possessionem ex primo decreto, comparate debitoris & offerendo sibi jurati, & satisfactio de expensis, & sic facere ea, ob quorum defectum facta est missio, non potest retinere possessionem præsertim hypothecæ conventionalis: quia non est eo nomine satisfactio, sed modio est limitata, & non debet recedere de possessione. * Essentia causationis & sequitur subest. Arerin. in *l. si aliquem colat. §. ff. de acquir. vel amitt. posses.* ubi reddit rationem, quia iusta, que fuit data a iudice, videtur data inadversariis, & sic limitata, unde non potest detentio retineri ex alia causa. Idem vult Baldus in *l. ponit. in fin. C. de pignorat. altius* ubi dicit, quod manet missa in possessionem ventris nomine, non potest interterere possessionem alio respectu. Item Baldus appositissime decidit in *addi. Specular. titul. de sentent. colat. 4. vers. sed an missus*, quod missus per prætorum, non potest rem retinere ex dominio vel pignore conventionali: quia non fuit illa intentio prætoris, ita in præteritis dicendum, quod patronus missus in possessionem feudali, auctoritate consuetudinis huius §. non potest aliqua retentione utitur alia causa, quam ex ipsa formaliter est facta missio & prehensio, quia illa non est intentio consuetudinis. Nec obstat quod diximus *supra eodem gloss. 4. quæst. 2. numero 9.* prehensio nem feudalem est: magis conventionalis, quam jurisdictionalis: quia est veram respectu pignorationum, que directo sunt, sive auctoritate publica iudicis: tamen non est in re conventionalis, quam magis procedat ex potestate legis, quam ex voluntate clientali & est quedam species jurisdictionis & executionis, competentis patrono in clientem, & rem beneficiariam. Tunc est prædicta limitata ad certam causam, igitur illa cessante, necessario cessare debet.

35. Sed notat resolutioni fortiter obviare * videtur *l. unica. C. etiam ob choreographiarum petam. pignus retinetur*, & quidem in fortioribus terminis, ubi dicitur creditorem, cui res est data in pignus, pro certo debito, pro quo solvitur, & non pro aliis debitis ejusdem debitoris in casu hypothecato: non teneri rem illam restituere debitori, pro lutione offerenti unquam debitum, pro quo res est pignoratæ: Sed posse retinere etiam pro aliis debitis merè choreographiarum, pro quibus nullam habet hypothecam in re quam retinet. At patronus habet hypothecam in feudo prehensio, pro omnibus juribus ratione ejusdem feudi debitis, quantumcumque antiquis, saltem infra 40. annos, igitur non ad fortius poterit retentione sui, quam debitum procedat a re ipsa: imò ipsa res debere videtur, ut exp. diximus. Respondet, siquidem ille novus vasalvus sit tertius seu singularis successore, non personaliter obligatus ad illa jura, non est locus *d. l. unica*, quia sic illa lex inducit jus retentionis in creditore per illi lenit pignus, seu rem que fuit in pignus data, licet tunc oblato debito pignoratitio cesset ipso jure pignus, idque contra ipsam rem debitorem duntaxat: & eam excludit respectu secundi creditoris, etiam possessioni pignoris incombens; ut patet per *textum dista legis in fin.* ex quo constat quòd illa retentio est personalis, ut tenent *gloss. Jacob. Ravenn. Baldus. Ang. Franc.* Feb. ibi, imò vult glossa finalis ibi, * illam retentionem non habere locum, contra tertium emptorem pignoris, vel alium extraneum non obligatum ad summam propter quam creditur vult ut retentionem & sequentes præfati distores, quamvis *Cyn. ibi. quæst. 14. in fin. & Sald. colat. §. quæst. 6. in fin. aliter ferunt velleantur, ut dicunt infra §. 77. titulu 5.*

36. Nec obstat quòd illud feudum est hypothecatum pro illis juribus, quia patronus debet prius dicere re personaliter obligatos, quam emptorem feudali *Authen. hoc na. C. de pignorat. Authen. sed vide.*

C. de alium & obligat. Nec obstat quòd illud beneficium novi juris, non est inductum contra creditores detinentes in possessionem pignora vel hypothecæ, sed solum contra volentes avocare a tertius possessoribus, ut patet in corpore *Authen.* quia ex quo patronus non possidebat, nec detinebat, sed a possessori avocavit, ex certa speciali & specifica causa, & tunc vult retinere ex alia causa, videtur se novo avocare, non autem idem vasallus sit ad illa jura personaliter obligatus, sive ex factu suo, sive prædictis suis: cuius est hæretic: tunc omnia prædicta videntur obviare. Sed est respondendum quòd non habent locum in prehensione rei ad certam speciem causam limitatam, & ex speciali & singulari quodam jure concessa, contra voluntatem possessoris, quod singulari & speciale justum debet extendi, nec incrementum recipit. *l. sui singulari. l. quod vero. ff. de legibus. l. mutari. & ibi Socin. ff. de conditionibus & demon. & hæc est propria solutio.*

37. Secundo casu principali, quando sunt plures mutationes clientum, & a nullis fuit renovata fidelitas: Tunc dico patronum posse feudum prehensum retinere, pro omnibus juribus vasallum mutationum non renovatarum, idque efficitur, faciendo interim fructus suos, *extra casum hujus §.* Ratio, quia ante secundam, tertiam, vel novissimam mutationem, poterat manum feudo injicere, & fructus suos facere, donec jura illius mutationis solverentur. Igitur si nulli sit facta fidelitas, sed semper mansit feudum apertum, idem poterit, quamvis feudum 2. §. vel ulterius mutetur, absque ulla exhibitione fidei, quia quanto frequentius mutatur, tanto magis & pluries committitur dominus, qui non recognoscitur: & licet ratione unius solius mutationis potest prehendere, ita ratione plurium: & quamvis pro omnibus sufficiat una fidelitas, utpotè personalis & individua, & in tantum debita ab uno quantum a pluribus, ut dicam infra §. sequenti *gloss. 4. quæst. 5. 6.*

38. Tamen ad defectum omnium mutationum non renovatarum, & omnium jurium dependentium refertur prehensio: & sic cum efficitur tenet & perferat, donec omnia illa jura integrè sint persoluta: Salva modificatione, quam ex æquitate posuit *supra eodem gloss. 4. quæst. 4. numero 31. & 32. et in præc. hujus gloss.* & sic hoc casum non sufficeret ostendere jura ultima mutationis, quia quando sunt due cause æquè principales, & sufficientes inducendæ dispositionis, una eorum * cessante, non cessat dispositio, prohibito vel

impedimentum. Textus est in *l. si non lex. Remissa Stella*, ubi hoc notat Baldus & expressius *Franc. Imol. ff. de heredit. institutis* textus in *l. si ventus §. in bonis. & ibi. quæst. in verbo credere in fin. ff. de pro sol. credit. in cap. quæstionum frequenter, §. parra. jacob. §. si autem, ubi Panor. in fin. ut late non consistat, *gloss. in §. officialis. institutis. de nupt. l. in liberorum. in versicul. collocari. ff. de his qui nos. infamia.* Baldus in *l. generaliter in 2. oppositione* ubi de pluribus causis quarum quælibet per se influit. *C. de episcop. & cler. Jason. in l. lex Corneli. numero 7. ff. de vulg. & pupillar.* Sic una servitus (substantia remanet alia. *l. xatus in l. si domini. ff. de servit. urban. prædialium l. si mihi. in principio eodem tit. & una hypothecæ extincta, potest tunc retineri & distrahi pro alio. *l. cum prior. l. cum secundum. ff. de distract. pignori. l. fin. quibus modis pignus vel hypotec. §. l. & dispensatio super uno detecto non extenditur ad alium. Textus in cap. non potest. de prebend. in 6. Olar. confusio 2. 47. factum sale. Dem. de S. Gem. consil. 3. pro examinatione. colat. 2. vers. item dicit.***

39. Et * excommunicatio pluribus excommunicationibus, si absolutus ab una, remanet ligatus ex alia: imò etiam una & eadem excommunicatio innoxia ex pluribus causis, si sit absolutus ex una tantum causa expressa, remanet adhuc excommunicatus. Textus est

Missa in possessionem amittitur cessare debet cessare causa, eorum contemplatio non facta est.

* Declaratio l. unica. C. etiam ob choreographiarum petam. pignus retinetur.

* Retentio ex d. l. unica. C. etiam ob choreographiarum petam. pignus retinetur.

* Cessante una ex pluribus causis cessat etiam non cessat dispositio.

* Absolutio excommunicatio vel banus ex una causa, non extenditur ad aliam ex diversis iactis.

in cap. *pro pro causa*, ubi gloss. *Insti. Aresin. Cordin. Fanovin. Felin. de fratre. excommunicatus. cap. Officiu in fin. eod. titul. cap. ex parte de offi. ordi. Idem dicens de banno pluribus bannis, vel ex pluribus causis, per l. cancellaverat. ff. de his que in testam. diles. quod intelligit procedentibus ex diversis factis. l. 1. §. si plura ff. ad Turpilian. quia plures excommunicationes vel banna ex eodem facto, habentur pro uno, & sufficeret una absolutio simpliciter facta, ut notat Baldus in l. fin. C. de nups. l. 2. *no infra certum tempus criminali questio agit* hac per Bartol. Paul. Alexand. Jason in l. de pupillo. §. si in pluribus ff. de operi nups. nunciat.*

40 Ex quibus infertur, quod in secundo membro, si patronus manumissionem feudi faciat clienti limitatam ex * una causa; remanet tamen feudum prehensum, & sub iura dominica cum effectu ex aliis causis, quae sufficiebant per se ad prehensionem: et tamen clientem admittit in fidem, modò etiam limitatam ex ea tantum causa admiserit, vel jus suum etiam quoad lacrum fructuum reservaverit, per ea quae diximus supra eadem gloss. *num. 37.* Idem multo fortius, quando patronus ex pluribus causis idem feudum etiam existens ad manum suam pluries prendit quod potest facere, ut tradam infra §. 65. quia si unam manus injectionem remittat, remanent aliae cum effectu per praedicta. & per textum in l. nec vi §. 1. ff. de nequir. velamit. heredit. ubi omnes doctores notant * *reputacione vel remissione unius juris, alium non esse remissum.* Textus in *Lusica §. sed vendendum ff. de iur. cesser. edit. in l. si filius, qui patri, in princip. ibi, & qui alio jure vocat, quomò si quod amittit, non nocet id quod perdit si id praedit aliquid habet. ff. de bon. libertorum & approposissimè textus in d. l. de pupillo §. si in pluribus, ubi remissa una nunciacione novi operis pro uno opere, non censetur remissa nunciacione alterius operis respectu: Secus si pro uno de eodem opere, ut ibi notatur Et si pro una de eadem mutatione sive apertura feudi, patronus pluries, sive per se, sive per alios prehensisset feudum, omnis hujusmodi prehensionis non reputaretur, nisi pro una, & sufficeret una remissio vel remissio feudi. Ex his habes quomò & quando tollatur manus injectio feudalis facta patroni, vel clientis.*

* Mancipia feodi ex una causa non liberat feudum tamen, sed etiam ex alia.

* Uno jure subleone remanet aliud.

* Quando prehensio feudi ipso prehensivitate.

* Resignatio principis trahitur quòd alienata.

41 Adde quod aliquando neutrius facti, * ipso jure resolvitur & extinguitur, ut si clientis bapis ademptis deportato, patronus feudum morte civili clientis a perpetuo prehenderit, deinde clientis principis beneficentia, non simplicem poenae indulgentiam, sed plenam & integram restitutionem consecutus fuerit: quia tunc ipso jure civitatem reviviscit, & recuperat bona, etiam in tertium alienata, * dummodo alienatio immediatè ea sententia & confiscacione processerit, per l. 1. §. fin. C. de senent. pass. & notat, ibi doctores Baldus in l. sed si huc. §. sed §. si per panem. in fin. ff. de in jus vocand. & omnes in l. galus. §. quid si tantum. ff. de lib. & posthum. Felin in cap. *inter quatuor. de majoritate & obedientia.* & consequenter ipso jure resolvitur manus injectio, per patronum facta ex capite mortis civili. An autem fructus, quos interim percepit, & suos fecit, & forte largius ut nò bona fide consum, sit, teneatur restituere, illud dependet ab effectibus restitutionis: de qua latè tracto *inf. §. argument. 163. ubi remota.* Quis autem sit iuris quando alienatio feudi facta per vasallum, postea per sententiam nulla declaretur vel rescindatur, dicam infra §. 21. Et quid si vasallus, contra quem fidelitatem non facientem, feudum fuit prehensum, decesserit relicto filio impubere, vel minore viginti annis. An prior prehensio pro tempore futuro ipso jure desinat, vel ope exceptionis, quoniam dominus tenetur precarium seu toleranziam fieri faceere huc minori, dicam infra §. 42. Adde alium quoddammodum casum, in quo prehensio ipso facto resolvitur. Fac donatarium vel ve-

tum heredem aut vasallum investitum à domino, quò nihilominus super possessore prendit ex defectu hominis, prout potest. ex quo ille non incumbit possessioni nomine investiti, qui postea etiam post multos annos possessorem vincit, certè eo veniente & recuperante feudum, prehensio ipso jure resolvitur nisi respectu extranei invasoris, & in ejus prejudicium, videlicet respectu fructuum, quos possessor non teneatur restituere victori, & quando condemnatur sine fructibus, vel à tempore litis contestatae tantum. Plus dico, contingere posse ut restituat fructus utriusque, quia tuncvis etiam dominus habeat verum vasallum in fide manentem, tamen quando is realiter non possidet, non censetur in effectu habere. Tum tertius qui nomine proprio possidet, non potest investituram alterius, quam non approbat, allegare: & multo minus de jure tertium impugnat excipere. Tum interit domini recognoscit possidore. Cum ergo tertius ille non praetendat se tenere in subfeudum, vel in censum ab investito, nec alios sub eo, nec ejus nomine, teneatur patronum cognoscere, qui alioquin potest manu injecta fructus suos contra tum facere. Ideo si possessor non curaverit sibi manum levare, & postea condemnatur restituere fructus evincens, tenebitur nihilominus tantumdem restituere domino feudi, qui culpa sua illos amisit vel prolegit. Poterat enim hominiam offerre domino, & congruis oblatione: & sic inefficacem reddere prehensionem, si forte dominus admittere noluisse, vel eum in fidem admittere, vel iudicaria dare utque ad finem litis, vel aliter manum levare, addito instrumente oblationis, per quam jus suum & quasi poss. sibi contra omnes conservaret. Potest etiam dominus, si velit, ut pie dicit *(cap. unico de forma fidelit. in vobis feudor.)* gerere negotium fidelis vasalli abiectione forte captivi vel pauperis contra violentum invasorem. Potest enim ei denegare investituram, tanquam injulto occupatori, subeundo onus hoc probandi si opus sit, postquam invasor titulos & auctoritates ediderit, prout tenetur & cogi potest à domino, non omni via actionis, sed etiam prehensionis, antequam in fidem eum admiserit, & se contra fructus lucrati, vel fidelis clientis conservare idem in similibus.

42 Circa haec de resolutione prehensionis quae fit ipso jure, hoc mense Novemb. Anno 1538. dum sextana & Autumnali si bre laborans, à solidioribus studiis fructus. intendo impressioni hujus primae partii, & singulas chartas antequam Typographo tradam relege, eodem sermè tempore dum hinc hujus glossae relegerem, oblata est in consilio peritorem in quo aderam, appositissima quaestio, cujus resolutionem continuo & paucis hic inferendum & addendum utile duxi. Thema est: feudum possidebatur pro * indiviso à quatuor h. redibus: Ad primogenitum spectabat dimidia, ad reliquos cuilibet tertia pars in altera dimidia, sive sextans totius deducta mansione principalis: quomvis totum feudum esset apertum, tamen patronus solum prehendi unum sextantem, sive portionem pro indiviso, spectantem ad quemdam secundum genium duntaxat, quem forte non habebat gratum. Hoc facta frater processerunt ad divisionem hereditatis, & totum illud feudum obvenit primogenito, illi autem secundo genito adjudicatum fuit aliud feudum movens ab alio patrono. Quæsitum fuit, an prehensio feudalis dicti sextantis per supervenientem divisionem ille resoluta? Hac quaestio est magni effectus & ad multa alia protenditur: tamen (quia nullum mihi videtur habere dubitationem) penitus omissem, nisi compellens etiam doctos quosdam & expertos dubitare, imò in alienatam partem inclinare, resolutam esse ipso jure prehensionem. Et movebatur argumento l. Juliani. §. idem Celsus. ff. de alien. empri. Et quod portio prehensio erat ante prehensionem suspecta huius casu & evenit divisionis & adjudicationis, ad hac

* Prehensio patroni non feudi indivisa, non tollitur, nec alteram per divisionem feudi sequitur.

quæ

que nota in l. fin. ff. de exhered. causa agri. Et sic iudicium divisionis intentatum post prehensionem, tunc tam esse in suspensio, & pendere à futuro eventu divisionis: Sententias quòd si iudicium secundo genito, loco sextantis indivisi adjudicata certa portio in eodem feudo pro diviso, quòd prehensio subsisteret in illa portione, nòd prout ex nunc a tempore divisionis, sed etiam prout ex tunc à tempore prehensionis: equali illa portio divisa tanquam ejusdem nature, & subrogata fortiori ipso iure eandem naturam & conditionem, velut ab initio prehensa, juxta glossam & doctores in l. certi conditio. in princip. ff. de cert. petat. in l. cum in fundo, §. si fundus, ff. de jure, dot. ita quòd ceteræ partes feudales sint ipso iure etiam retro liberæ ab hujusmodi prehensione, sicut & à venditione, eo d. §. idem Celsus. Idem etiam inferrebat ad hypothecam (ut etros semel admittis latè scrip.) & dicebant arefio decimum fuisse, creditorem qui mediam certæ hereditatis habebat ab altero heredum pro indiviso hypothecam, postea divisione certis regionibus inter hæredes facta, teneri hypothecam suam persequi & exercere super portione debitore suo pro diviso adjudicata tantum: Et non posse inquietari alterum heredem, non debitorem, nec portionem illi pro diviso remanentem, Inducunt etiam pro simili, quòd retractu proximitatis intentio contra extraneum emptorem, dum licet vel alterius patris domus antiquæ, quæ pro indiviso possideatur, partim à propinquis, partim ab extraneo si contingat inter eos divisionem fieri, & totam domum pervenire ad propinquos, vel unum ex propinquis, resolvitur & evanescit ipso iure actio, & jus retractus: Et si tota domus adjudicetur extraneo, tota cadit intractum erga dictum actorem, qui iure præventionis præfertur omnibus aliis proximis in retractu totius domus.

44 Nunc adverte, ego dixi, & dico, quòd quantum ad illud ultimum de retractu proximitatis, verissimum dicitur. Sed ultimum differat à hypotheca, & prehensione feudali: Tum quia jus retractus non est jus in re, sed solum jus ad rem, & actio personalis: & sic in eo habet locum dispositio d. l. Inlocum, §. idem Celsus, quæ loquitur in habente jus personale, secundum Bartol. & doctores ibi: tum quia divisio superveniens in casum, quo tota res adjudicatur uni propinquo, facit cessare omnem rationem & causam finalem retractus, ut plene scripsi infra §. 184. ubi hoc amplius primò ad retractum feudalem, quia est etiam eadem ratio, quom de se non fit jus in re: sed actio personalis ad rem avocandam, ut infra §. 20. Secundo amplius, etiam si divisio fuerit post actionem retractus intentatam, & litteræ super ea contentam quia divisio est alienatio necessaria, & permixta etiam res ipsa propter fit effecta litigiosa. Textus in *Authen. de litigiosis in princip. collat. 8.* Tum quia etiam antequam retractus intentaretur, res ipsa statum implicitem habebat ad omnes & eventum hujusmodi divisionis: igitur per nota Bartol. Alexand. in l. fin. ff. de exhered. causa agri. Tertio amplius etiam, si divisio fiat ab extraneo, & non vocato agente ad retractum, dummodò aliis iurè & vere facta, & non fit simulata.

45 Sed longè aliud est in hypotheca, quam fit jus formatum in re hypothecata: & non est alterabile nec aufertibile per debitorem, nedum per alienationem nec voluntariam, sed etiam pretextu divisionis, quæ hoc non obstat, sive res tota uni adjudicetur, sive æquis regionibus dividatur, semper remanet hypotheca in statu suo, & portione indivisa, ut prius. Textus in l. si quis pignori. §. si fundus, ff. commun. divid. in l. §. in fin. ff. qui potest. in pignore habent. in l. si confertur. in fin. ubi Bartol. ff. quibus modis pignori vel hypoth. solv. Baldus, Salic. in l. unica C. si commun. res pignori data sit, quod autem jectabant de arefio, nihil est: imò accepta viis Senatoris, pluries in hoc superno Senatu iudicatum conformiter ad hanc dis-

positionem juris communis, etiam si constitisset divisionem rei hypothecate esse probè & æqualibus portionibus factam: quo casu videbatur esse quædam apparentia, quasi non interesset creditoris, qui etiam ad divisionem potuisset provocari & compelli: Sed imò creditoris interest, quia quanto plures inquitantur, citius festinabit ad solvendum debitum. Et ultimo factus est, quod juri suo non potest factio alieno derogari.

46 Hinc est etiam, si socius in fundo communi pro indiviso legaverit usufructum, & post mortem testatoris ejus hæres ab altero socio provocatus fuerit ad divisionem, etiam si æquis regionibus dividatur fundus, tamen legatarius habebit & percipiet usufructum suum super dimidia parte pro indiviso totius fundi, nec tenetur assumere frustrationem partis divisæ hæres testatoris assignate. Textus in l. si qui, ff. de usufruct. legat. Et est ratio, ut ibi declarat Lancelot. Bartol. Lancelot. in l. si usufructus, eodem tit. quia usufructus legatus transit ipso iure & recta in legatarium à morte testatoris, sine aliqua traditione vel quasi. l. si partem ff. quemadmodum. servit. amitt. Et sic tempore divisionis legatarius erat verus usufructuarius, & habebat jus in re: Secus si tantum habuisset jus personale, puta si cum venditis vel donatis fuerit usufructus à socio fundi communis, qui vel ejus hæres ante traditionem vel quasi, divisionem fecit cum socio, quia tunc non erit locus d. l. si qui, sed habebit locum dispositio d. l. Inlocum, §. idem Celsus, qui loquitur in re vel portione tantum vendita: Secus si esset tradita & translatum dominium. Unde dico, quòd si in venditione partis pro indiviso, esset apponita clausula constituti vel similis, non haberet locum d. §. idem Celsus, & etiam ex tunc non poterat amplius fieri divisio cum venditore, sed solum cum emptore. Et quòd d. §. idem Celsus, procedat solum ante traditionem, est textus in l. si quis ff. commun. dividenda §. si debitor, versum. nam et ff. partem. An autem dispositio d. §. idem Celsus, habeat locum in dimidia pro indiviso, legata à socio in diem vel sub conditione: si c) hæres ante diem legatari eodem modo provocatus veniat ad divisionem, dicam infra §. 92. ubi revertitur.

47 Ex his clarissime patet resolutio propositæ questionis. Et concludendum esse in præfato themate pro parte negativa videlicet prehensionem feudalem partis indivisæ feudali modo resolvit, nec alterari per quantunqueque subsequentem divisionem. Unde eodem themate retento, sive totum feudum adjudicaretur primogenito, sive ipsi secundo genito, contra quem facta est prehensio, sive æquis regionibus dividatur, non resolvitur, nec augetur, nec dividitur prehensio patroni: Sed remanet in eodem feudo pro indiviso, semel prehensio, quoniam manus injectio feudalis non est personalis, sed realis: nec fit in personam, sed in rem ipsam, quam solum & non personam afficit. Et avocatur possessio non fit postionis prehensio, imò facit eam interim caseri quali reuniam, & quasi consolidatam dominio directo: Et sic non inducit jus personale, sed jus in re per notas supra eodem gloss. 2. quæ 2. et gloss. 5. in princip. Item resolvitur prehensio ipso iure, in casu de quo supra eodem glossa secunda, ad fin. Tamen in illo casu prehensio non erat propriè & simpliciter realis, sed solum tenebat respectu extranei infaustor feudis, & in ejus præjunctioem, quoniam feudum ipsum in se non erat apertum, sed supererat verus vasallus, qui recuperata possessione feudis sui, sive per viam extrajudicalem, sive per iudicium possessorium, aut petitorium, non indiget aliqua manus levatione, sicut nec nova investitura: sed in viam præcedentis ultimæ investiture suæ, liberè trahi potest, nec impediri potest à patrono.

48 Rursus ad majorem declarationem quaero, quid si minor vendidit & tradidit feudum solemniter & cum

Idem in u^o suscebat, quæso ita per parte indivisa.

prehensio realis est realis, & videtur in l. re.

Affio retractus per divisionem etiam post litteram contentam subsistentem resolvitur potest.

Hypotheca per divisionem seu auferrem in nullo mutatur.

* Restitutio in integrum non extenditur ad fidelitatem per alienationem mero jure validā interrupta.

decreto: Deinde infra vigintinovem ætatis annos impetravit restitutionem in integrum, qua mediante feudum recuperavit: Sed medio tempore, patronus feudum prehenderat super emptore iusta non faciente, & ex defectu hominis, & jurium juxta hunc §. possidebat, utrum per * restitutionem adjudicatam resolveretur ipso jure feudalis prehensio? Breviter respondeo quòd non. Aut enim minor nunquam se contulerat in fidem patroni, nec ab eo investitus fuerat, & non resolvitur, sed perseverat prehensio, quia etiam modò respectu minoris invenitur feudum apertum, necesse igitur habet patrono adito iusta offerre, & levationem manus petere, juxta notata infra §. 63. Alioquin semper fructus cedunt lucro patroni. Aut verò antequam venderet, fuerat in fidem admissus & investitus a patrono. Et prima facie videretur dicendum, quòd eo feudum recuperante continuo resolveretur prehensio, quasi non dicatur novus vasallus advenire, sed potius antiquus vasallus ad feudum suum reverti, quoniam restitutio in integrum retrotrahitur. *l. quod si minor. §. restitutio. ff. de minoribus.* Contrarium tamen dicendum est, quòd imò est novus adveniens vasallus. Ratio; quia dicta venditio & alienatio, mero jure tenuit & valuit, & feudum verè mutatum, & in aliam manum translatum fuit, & desit dictus minor esse vasallus, & in fide patroni. Et sic nova investitura & renovatione fidelitatis indiget. Verum quidem est, quòd nullum relevium, nulla nova jura utilia solvere tenetur (patrono, per ea que dicemus infra §. 33. quest. 6. sed tamen tenetur ad novum fidelitatis sacramentum.

49. Et si dictus emptor non præstiterit jura patrono, sed manus injectionem passus fuerit, fructus omnes sunt patroni, qui, nec ejus commissarii minimè tenentur recedere, licet sententia restitutionis in integrum per judicem exequatur contra emptorem, imò

semper potest dominus frui & fructus deinceps lucrari, donec victor iusta obtulerit: non tamen propter hoc liberabitur emptor à fructibus, sed æquè tenebitur restituere æstimationem, quia culpa sua amisit, ex quo prehensio patroni iusta fuit, *supra eadem gloss. num. 42.* Si verò dictus emptor fuisset à patrono investitus; per adjudicationem & executionem hujus restitutionis, feudum de novo aperitur, & de novo prehendi possit, tanquam ex vera & nova vasalli mutatione. Unde quantum ad prehensionem feudi, & ejus effectum, idem dicendum, quòd in primo membro. Secus si minor vendidisset sine decreto, ita quòd alienatio fuerit nulla, & sic nulla vera mutatio manus fuerit facta: quia tunc esset distinguendum, an aliàs ipse minor fuisset investitus, & tunc respectu evincens, cesset prehensio super mero & injusto possessore facta, & in vim ultimæ & non interruptæ fidelitatis minor frui possit: An verò nunquam fuisset investitus, ut tunc prehensio semper perseveret, donec dictus minor, nunc fortè factus major, iusta fecerit. Ex his patet, quòd quamvis quantum ad hoc, ut non sit locus novo relevio, vel utilibus juribus, non sit differentia, an contractus seu alienatio sit ipso jure nulla, an verò sit mero jure valida, sed resolvable, deinde retro resolveretur, & ad non causam rēducatur, ut latè tractabitur infra §. 33. quest. 3. & 7. & serè per totum. Tamen est differentia quantum ad effectum prehensionis feudalis, medio tempore factæ, & quantum ad sacramentum fidelitatis quod renovandum est, quoties mutatio facta est & fidelitatis interruptio. Resolutio enim & annullatio contractus nihil de se habet commune cum fidelitate & nexu clientelari. Plura alia omitto quæ occurrunt, ut tradam infra locis opportunis, ut sic finem inveniam hujus §.

§. II.*

* Hic articulus novæ est consuetudinis Parisiensis.

Usufructier d'un fief peut à sa requeste, perils & fortunes, faire saisir le fief ou fiefs & arriè-re-fiefs ouverts, mouvans & dependans du fief dont il jouït par usufruit, à faute d'homme, droicts & devoirs non faits & non payez. Pourveu qu'en l'exploict qui sera fait, le nom du propriétaire du fief soit mis & apposé: sommation toutesfois préalablement faite audit propriétaire à sa personne, ou au lieu du fief dominant, de faire saisir. Et ne peut le propriétaire bail-ler main-levée, sinon en payant les droicts audit usufruitier.

§. III.*

* Hic articulus olim fuit secundus.

Quand aucun fief eschet par succession de pere, mere, ayeul, ou ayeule: il n'est deu au Seigneur feodal dudit fief, par les descendans en ligne directe, que la bouche & les mains avec le serment de feauté, quand lesdits pere, mere, ayeul, ou ayeule, ont fait & payé les droicts & devoirs en leur temps, en ce non compris les fiefs qui relevent, & se gouvernent, selon la coustume de Vexin le François. [Esquels * fiefs, qui se gouvernent selon la coustume dudit Vexin, est deu relief à toutes mutations: Et aussi ne sont deubs quints.]

* Inclusa ad cetera sunt per novam consuetudinē.

Hæres per lineam directam descendens in feudo succedens, non tenetur patrono, nisi oris professione, manuumque porrectione, clientelare officium agnoscere, spondereque, cum fidelitatis sacramento: dummodo parentes & ascendentes sui feudalia jura tempore suo solverint. Exceptis feudis, quæ renovantur & reguntur secundum consuetudinem Vulgarem Gallici. H. D.



Ræsupponendum quòd per omnes ferè consuetudines hujus regni exceptis tamen ad minus 26. quæ usibus feudorum, Insulari Provincie, Navarre confirmantur in hoc, quatuor designatis *supra §. gloss. 8. quest. 5. num. 24.* quancumque feuda aperiuntur, seu quando accidit mutatio vasallorum, feudo transeunte ad aliam personam: debentur patronis ultra recognitionem fidelitatis, quæ est inseparabilis à feudo (utpote ejus substantia & forma) quædam jura & com-

moda pecuniaria, quæ communiter vocantur relevia, seu aptius relevamenta, ut tradetur infra §. 33. Idque diversimodè pro moribus cujusque loci, hic autem dicitur, quando translatio feudi fit per successionem in linea directa descendens, illa jura non debentur de jure communi consuetudinis nostre: sed solam fidelitatis exhibitionem & recognitionem, quam fidem & homagium vocant. Idem absolute & sine exceptione cautum est, quando non persona vasalli, sed solum persona patroni mutatur *infra §. 48.*

SUMMARIAGLOSS. I.

1. *Filius censetur eadem persona cum patre.*
2. *Verbum natus ex corpore verificatur in nepote, etiam ex filia.*
3. 4. *In successione liberorum cessat veſtigal &*

gabella.
5. *An hic §. habeat locum in feudis qua lege contractus vel substitutionis deseruntur.*

GLOSS. I. IN VERBO

Par succession.



Naturalis & civilis est ratio hujus consuetudinis.

Quoniam 1. * filius censetur una & eadem persona cum patre l. *fin. in fin. C. de impuberum & aliis substitut. §. si qui. Instit. de inutil. stipul. l. cum scimus. §. fin. de agricolis & censu. lib. 11. C. & vel patre vivo quodammodo dominus honorum patris, a quo moriente non dicitur de novo in filium transferti, sed continuari dominium, nec censetur filius rem acquirere, sed ejus liberam administrationem consequi, l. *in suis. ff. de lib. & posthum. in §. sui autem. Instit. de hereditat. qua ab intestato deserunt.* Igitur quando vasallus moritur relicto filio, vel alio naturali & legitimo descendente, non videtur mutata persona vasalli, nec fieri translatio feudi in alium, sed continuatio in eundem. Et quamvis quilibet etiam extraneus hæres fingatur eadem persona cum defuncto, quem adita hæreditate representat, ut in *Authent. de jurejurand. a morient. prebit. in princip. collat. 5. & hodie per consuetudinem regni, & ferè ubique per statuta ipso jure sit dominus, & possessor sine alia apprehensione facti, ut latè habetur infra §. 132. tamen non habet jura sunitatis.**

2. Quæ solis competunt liberis, in quibus longè perfectius, & evidentiùs apparet continuatio domini, ait Jurisconsultus in *dileta l. in suis*, quæ non solum in filiis procedit, sed etiam in omnibus liberis utriusque sexus in infinitum: nimirum concurrente sanguinis continuatione: ex qua urum & idem & immediatè dicitur quicquid * naturali sanguine continuatur, inquit Baldus in l. 1. *collat. 1. versic. quæro quid. C. de condit. inferr. ubi vult quod nepos ex filia, dicatur natus ex corpore avi sui materni, quod faciat deficere fideicommissum, quo idem avus erat gravatus, sub hac præcisa conditione, si decederet sine filiis ex suo corpore natis, & omnes doctores ibi sequuntur. Probat in l. *liberorum in fin. ff. de verbo significat.**

3. Hinc est quod statutum * solvendæ gabellæ, de acquisitione hæreditatis, vel cujuscunque domini, (addo etiam possessionis, quia eadem est ratio:) non habet locum in filio succedente patri, nec in alio quovis descendente ex liberis, ut decidit Ang. Joann. Imol. Raph. Curtius d. l. *in suis*, quamvis Alexand. ibi contrarium velit & malè, quinimo etiam si statutum loquatur de lucro obtingente, idem dicendum est, ut ibi tenet Lancelot. *Decius reprobatâ distinctione Aretin. ibi idem sentit. Ang. in l. cum in adoptivis. col. 2. versicul. nota quod pater*, ubi in adoptivis fatetur locum esse statuti. *C. de adoption. & firmat Joan. Plat. in proam. Instit. in verbo Alemanicus, & in l. unica. noi. 2. Cod. de impon. lucrativu. descript. lib. 10. per illum textum clarè probant Barba in sua Joannina. (ita gloriosus ille Siculus vocat verbum quoddam suum commentum) collat. 36. Philipp. Decius in l. fin. collat. 3. notat. 2. C. de edict. divi Adrian. toll. Philip. Corf. in consil. 286. in hac consultatione, col. 1. volum.*

3. *Phillip. Decius Authent. præterea. num. 20. C. unde vir & uxor. Guillelmus Benedict. in repet. cap. Raynuntius. verb. morituro itaque testatore 2. num. 52. quia in filiis non dicitur hæreditas parentum obvenire titulo * lucrativo, quum sit quasi debita. Alexand. consil. 144. num. 15. consil. 198 collat. fin. lib. 6.*

4. Et proprius ad terminos nostri §. dicit gloss. *fin. in fin. in cap. unico de feud. cognit. quod filii succedentes patri in feudo, non acquirunt feudum: sed adquisitionem capiunt, & sequuntur ibi Jacob. Be'l. Bald. Martin. Land. Alvarez. Cardin. Alexand. & Joann. Bapt. Cacciatup. in repet. in 6. parte, in ultim. different. Baldus in cap. 1. collat. ultims. an mutas. vel alias imperfect. in usibus feud. & latissimè Andr. Tirag. in repet. l. si unquam, in præfation. num. 22. C. de revocan. donat. Adde Baldum in cap. qua in Ecclesiarum, collat. 8. versicul. extra quæro, de constitut. ubi appositissimè ad materiam nostram decidit, quod quando fit renovatio feudi in persona filiorum non debet solvi laudimium seu capsoldum. Idem Alexand. consil. 5. num. 3. lib. 5. Et quod ex donatione feudi facta in descendentes non sit solvendum laudimium, decidit Alberic. Brun. in consil. 43. collat. fin. versicul. 3. videndum, inter consilia feudalia. Et sic optimo jure & æquissima ratione statutum est in hoc §. quod filiis, vel nepotibus, succedentibus patri vel matri, vel avo seu aviz, in feudo, nulla laudimia, nulla relevamenta, nulla alia onerosa jura debeantur patronis: sed solum honorifica jura agnitionis & sponſionis clientelaris obsequii, quæ propriè & essentialiter sunt feudalia.*

Idem * dicendum si succederent pro aviz & indistinctè in tota linea recta descendenti. Quod enim pater & avus hic nominantur, gratia exempli est majoris: quæ frequentè, & sic non restringit, per notata Anto Corf. in *singul. verb. frequentia.*

Quod autem hic dicitur de obventione feudi per successionem: * idem si obveniat per donationem in anticipationem successionis, ut infra §. 17. Secus si per donationem absolutam, vel virtute substitutionis, si ve conventionalis si ve testamentariæ, aut aliam quamcunque viam, ut dicemus infra §. 33.

5. Sed occurrit valdè necessaria quæstio. Certum est quod dispositio hujus §. habet locum in feudo hæreditario: Sed dubitatur an habeat locum in feudo, quod lege contractus deseritur: si ve hoc procedat ex lege investituræ, & infeudationis, si ve ex pacto appposito in donatione vel legato per vasallum factis; quia hæc quæstio majori discussione indiget, & ad plura utilis est, quàm prima facie videatur: nedum enim spectat ad relevia, sed etiam ad jus primogenituræ, nedum quando liberi succedunt gradatim post patrem, sed etiam quando veniunt ad doarium maternum: quæ omnia melius simul expeditur, non tradam in hoc §. nec in §. 13. qui satis onusti sunt, sed infra §. 137. quantum ad successiones & primogenituras, & §. 33. quæstione 26. quantum ad relevia.

* Filius eadem persona cum patre.

* Sanguinis naturalis continuatio quando operetur.

* Veſtigal acquisitorum cessat in successione descendenti.

* Lucrativo titulo hæreditas liberis obvenire non dicitur, sed ut debita.

* Ad avum & ascendentes extenditur sæpe quod de patre dicitur.

* Donatio in anticipationem successionis differt à simplici donatione.

* De feudo quod lege contractus deseritur.

SUMMARIA GLOSS. II.

1. *Liberis hereditas parentum quasi debita, non è diverso.*
2. *Tamen etiam in parentibus liberis succedentibus habet locum beneficium huius §.*
3. *Generaliter dictum, generaliter intelligendum.*
4. *Qualiter utendum argumento à contrario sensu.*
5. *An à dispositionibus negativis, sumi possit ar-*

- gumentum à contrario sensu.
6. *Veritas, & vis argumenti à contrario sensu.*
7. *Pars alternativa declaratur ab alia.*
8. *In dubio regula standum.*
9. *Conclusio.*
10. *Cognatio legalis tantum, nihil operatur ad successionem, nec ad retractum.*

GLOSS. II. IN VERBO

Descendens.

* Ascendentes si liberis suis succedant in feudo, quæ jura patronis feudi sui debeant, an utilia seu onerosa, an verò solū honorifica.



Uid è converso 1. * de ascendentibus in eadem directâ lineâ? Videtur secus esse, quia licet ascendentes quandoque ordine turbato succedant descendentibus, tamen non dicuntur venire ad rem suam, seu debitam, vel quasi. Textus in *l. nam & si parentibus, in princip. ff. de inoffic. testam. l. scriptor. in fin. ff. unde lib. quemadmodum è converso dicitur, in filiis & aliis liberis d. l. in suis ff. de lib. & posthum. quod jam sunt domini; & alibi, quod eis naturali jure hereditas parentis debita est, vel quasi, d. l. unica de imponenda lucrativa descripsit. lib. 10. C. l. cum furiosos. §. 1. C. de curatore furiosi vel l. fin. §. penult. C. de codicil. l. penult. §. omnia, ibi, naturalia debita. C. de adoption. l. & quia ff. pro socio. l. cum ratio. in princip. ff. de bon. damnat. hinc ex quocunque capite succedant, semper sunt sui hæredes parentibus. Textus singularis in *l. de bonis. §. hinc autem, ibi, quoniam sui sunt, vel ex illa qua cognatis datur. ff. de Carbon. edict. secus in parentibus, quibus repugnaret esse suos hæredes liberorum, ut patet per textum & notata in §. sui autem. Ista de hered. qualis. & differ. in l. si filius hæres. ff. de lib. & posthum. nisi tamen in rebus profectitiis, seu à parentibus donatis, l. quod scitis. C. de bon. qua lib. & dicam infra §. 128. Cæterum doctores vulgo tenent, quod statutum de gabella vel lucro hereditatis, acquisitionis, aut lucri cujuscunque, habeat locum quando parentes succedunt liberis, per notata doctorum in *d. l. in suis.***

2. Contrarium tamen puto verius, ut sit idem in parentibus quod in liberis, & stet regula uniformis, in omni successione lineæ directæ, sive descendentis, sive ascendentis, ut nulla jura utilia seu onerosa, sed solū honorifica debeantur: probo per textum clarum infra §. 33. in clausula fin. ubi simpliciter & indistinctè ab onere & jure relevamentorum excipitur successio lineæ directæ, nec distinguitur an sit descendens, an ascendens: igitur simpliciter absque alia distinctione est intelligendum.

Generaliter dictum generaliter intelligitur, & quomodo.

3. Lex enim non est ab homine distinguenda, sed * generaliter intelligenda, per regulam *l. de pretio. ff. de publiciana in rem actio. l. 1. §. & generaliter. ff. de legat. præstand. l. regula. in fin. ff. de juris & facti ignorant. quod procedit etiam, dato quod major esset ratio in una specie generis quàm in alia, quia nec in hac debet fieri restrictio, sed generaliter observari: per textum in *l. 1. §. quod autem. ff. de aleatoribus l. in fraudem, in fin. ff. de testam. milit. in dicto §. & generaliter. Philipp. Decius in rubr. ff. si certum petatur, num. 19. in lict. 1. & l. 1. collat. 2. eod. in l. fin. collat. 7. C. unde lib. in l. si emancipari, collat. 1. C. de collat. in l. unica, collat. 4. C. de sentent. qua pro eo quod interest, in cap. 1. collat. 3. de probat. in cap. cum**

fit Romana, collat. 9. de appellat. in cap. non liceat, collat. 2. de præbend. Optimè facit, quod immunitas lucrativæ descriptionis data liberis succedentibus parentibus, æquè vice versa datur parentibus succedentibus liberis, l. unica, & ibi hoc tenent Bartol. Baldus Angel. Perusi. Luc. de Penna. Joann. Platea. Andreas Alciat. & omnes. C. de imponenda lucrati. descript. lib. 10. Et in specie, quod linea ascendens non minus libera sit à releviis feudalibus, quàm linea descendens, exprimit consuetudo Trecentis §. 25. Sed idem intelligitur in aliis consuetudinibus, in quibus non est expressum, ut infra eadem gloss. num. 9.

4. Non obstat quod in hoc §. ubi principaliter tractatur de immunitate successionis directæ, sit solum mentio de lineâ descendenti, & non de ascendenti, quia hinc non sequitur solam lineam descendentem esse immunem, nec ad hoc potest hic §. induci à * contrario sensu, quia ut notat Anton. Butr. in cap. cum apostolica, in ultim. annot. de his qua fiunt à prelat. sine consens. cap. argumentum à contrario sensu debet strictè assumi ad limites verborum, & dispositionis sensus directi, & per istud argumentum cessat duntaxat illud quod in sensu directo disponitur, non autem inducitur dispositio contraria in oppositum in casu converso: & sic tunc demum procedit quando non potest dari medium, inter sensum qui directo habetur, & illum qui à contrario colligitur, ita notat & determinat Philipp. Decius in *l. 1. collat. 8. & 9. num. 38. & collat. 15. num. 53. ff. de officio ejus cui mandata est jurisdictio. & in consil. 216. collat. fin. consil. 264. per totum consil. 386. collat. 2. sic in proposito iste §. disponit, quod non debeantur jura onerosa à descendentibus in linea directâ: benè sequitur quod non negat expressè in casu converso scilicet in ascendentibus: & ita immediatè ad verborum limites est arguendum. Sed non sequitur, quod disponat ascendentes ad illa teneri: quia esset inferre aliam dispositionem de novo, quam textus non intendit, & sic illud relinquatur juri communi, quo non debentur hujusmodi relevamenta: hinc decidit Baldus post Jacob. [Bell. in l. 1. ad fin. C. de inutil. stipul. quod statutum dicens minorem quindecim annis non posse se obligare sine certa solennitate, non censetur post illam ætatem habitare majorem quindecim annis ultra jus commune: sed solum cessat dispositio statuti. Sed certè hæc theoria Butrio, & Decii nihil aliud est quàm destructio & explosio argumenti à contrario sensu.*

5. Aliter posset responderi, quod argumentum à contrario sensu non potest assumi à dispositionibus negativis, qualis est dispositio hujus §. & tenet Bald. in l. 2.

* Argumentum à contrario sensu quomodo valeat, & utrum in feudis liceat argumentari ex adversis, seu à contrario sensu: Vide Curtii tractatum de feudis parte 1. quest. cap. 4. & Everardū in Topicis, loco à contrario sensu.

C. de condit. infer. sequitur Petr. Anchar. in repet. cap. canonum statuta. ad fi. col. pen. versic. alibi etiam dicit Bald. de constitu. lason. in l. 1. in princip. col. 12. versic. quarto limita. Sed illud reprobatur Alexander, & bene, in dicta l. 1. in not. 4. in fin. 1. col. & in col. 12. in fi. & in d. l. 2. in addit. ad Bald. per text. in l. si quis na libertatem. §. fin. ff. de statulib. & latè recitat Lyetard. in locis legali. in loco a contrario sensu: col. 12. & contrarium tenuit Bald. sibi contrarius in pulchro casu, in l. voluntas, col. 2. versic. pone concessam, C. de fideicommiss. & etiam ut vult Philip. Decius in d. l. 1. col. 19. num. 54. data paritate terminorum, æquè procedit argum. à contrario sensu ex verbis, & dispositionibus negativis, sicut ex affirmativis, quamvis malè conetur reprehendere Alexandrum.

6. Ideo melius & brevius respondetur, quòd per dispositionem expressam d. §. 33. constat simpliciter non deberi relevamenta in translatione feudi, quæ fit in successione directa, igitur ex quo habetur dispositio expressa cessat tacita, qualis est illa quæ resultaret ex argumento à contrario sensu, ut not. per omnes in d. l. 1. & maximè attento, quòd hujusmodi onera sunt contra jus commune, non debet esse locus argumenti à contrario sensu ad correctionem juris communis, per text. in d. l. 2. C. de condition. inferius. Ulterius ergo dico, quòd argumentum à contrario sensu nihil est aliud quam tacita & verisimilis mens de contrario, in casu opposito: & sic hoc argumentum non procedit, nisi demum quando in casu opposito est contraria ratio, & tacita contraria mens, & nulla alia concurrat verisimilitudo, aut tacita præsumptio hoc impediens: alioquin nullo modo procederet, quia non satis, nec sufficienter constaret de illa tacita & opposita mente in casu opposito seu contrario, & ita intelligo & modifico omnia latè super hoc argumentum notata in l. conventiculum, C. de Episcopus & cleri. Et in d. l. 1. At in nostro §. licet in casu opposito videlicet in ascendentibus, non sit tam fortis ratio eximendi ab hoc onere, sicut in descendentibus: per allegata in gloss. precedent. & in princip. hujus glossæ: tamen non est ratio opposita, & sic non debet nec potest inferri oppositum casus directi, imò apparet quòd quodammodo ferè eadem vel similis est ratio propter magnam conjunctionem, & unionem personarum, quam ob rem vult text. non minus subveniri ascendentibus, quam descendentibus: in l. nam & si parentibus. in prin. ff. de inoffic. testam. unde rationabilis & melius posset inferri, idem esse in casu converso, videlicet in ascendentibus ex successione liberorum, etiam citra expressam & generalem exceptionem d. §. 33.

7. Sed advertit quòd dictus §. 35. quempro sententia nostra principaliter adduximus, videtur eam funditus subvertete, quia ibi ponitur regula universalis in omni mutatione, sive per obitum, successionem, donationem, aut alias quovis modo, semper debetur relevium: Sed nec ibi, nec hic, nec alibi, per totam hanc consuetudinem excipitur casus lineæ directæ ascendenti, videlicet quando parentes succedunt liberis. Igitur remanet in dispositione directæ regulæ universalis. Nec obstat si dicatur quòd imò excipitur in dicto §. 33. per illa verba, *Fors que en succession*, junctis verbis finalibus: quia respondetur quòd illa clausula, *Fors que en succession*, non itat per se, nec est perfecta & determinata in se: sed jungitur in eadem oratione & conceptione sermonis, cum alternativa immediate sequenti, *Ou en donation*: Et simul cum illa pariter determinatur ad casum lineæ directæ: Sed ista secunda pars alternativæ, de donatione, non potest intelligi nec verificari, nisi de donatione collata in descendentes, ut patet per illum textum, quia non donat ascendentes in anticipationem successionis, sed descendentes tantum. Igitur etiam prior pars alternativæ non debet intelligi, nisi de successione collata in descendentes, argument. l. 1. ubi Bartol. & Socin. ff. de

rebus dubiis facit quòd clausula quæ non stat per se, sed suppletur & perficitur à sequenti, recipit qualitatem & modificationem sequentis, per not. Bartol. in l. in repetendis, ff. de legat. 3. & que not. doctores in l. petens, super verbo statim, C. de pact. Præterea illa ultima verba, *en ligne directe*: veniunt ad simultaneam determinationem utriusque præcedentis fallentis, videlicet successionis, & donationis: Igitur pariter & æqualiter utramque determinare debent, l. jam hoc jure, ff. de vulg. & pupil. l. in testamento, C. de testam. milit. l. fin. C. de jement. & interloc. omni. jud. Sed illa ultima verba, non possunt determinare fallentiam donationis, nisi in donatione facta descendenti duntaxat, ut ibi patet. Igitur non determinat fallentiam successionis, nisi in successione directa & descendenti duntaxat.

8. Tum talem non potest negari obscuram esse exceptionem respectu ascendenti: igitur in * dubio standum dictæ regulæ universali. Bald. in l. si tutor. in fin. C. de servo pig. duo manum. & in l. omnes populi. col. 10. D. de justit. & jure. Petr. de Ancharan. in rubr. de reg. jur. in l. 6. Philipp. Deci. in l. certum, in princip. D. si cert. pesa. & l. 1. num. 8. ff. de reg. jur. Unde cum patronus petens relevium ab ascendente habeat intentionem fundatam in regula dictæ §. 33. fienda videtur interpretatio contra novum vasallum, qui habet se fundare in verbis l. veteribus, ff. de pactis. Alexand. in l. si pascenda, C. de pact. Decius in cap. in presentia, col. 17. de probatio. cum similibus. Et exceptio obscura non relevat. Bartol. in l. 1. ff. de except. l. 1. §. Labeo. ff. de summb. l. Titia textores, & ibi Inf. per illum text. ff. de legat. 2. Postremò tota illa clausula. *Fors, & c. in dicto, §. 33.* videtur adposita ad vitandam repugnantiam dictorum in præcedentibus, videlicet in hoc §. & in §. 20. infra eo. ad quos §§. videntur tacitè referri & concordari.

9. Sed in hoc §. & in §. 26. sive in successione, sive in donatione, nulla immunitas datur ascendenti, sed solum descendenti, in linea directa: & spectata serie, & discursu hujus consuetudinis, hæc videtur ejus mens: quoniam si voluisset eandem immunitatem intelligi in linea ascendenti, facile expressisset, ut in simili inquit text. in l. unica §. si vero, C. de caduc. tollen. cap. ad audientiam, de decim. Sed his adhuc non obstantibus sto in priori sententia. Quia cum successio filii satis de se lætuosa est, & dura fortuna patri & matri, inquit text. in l. si qua mulier. ad fi. C. ad senatuscons. Tertullia. & sic & parenti & afflictio non æquè hujus oneris afflictionem superaddere, maximè cum sit onus odiosum, & restringendum, ut dicemus infra §. 23. in princip. Unde multum rationabilis est consuetudo Turonensis, in tit. des rachaps & ventes, §. 2. Ubi vult non deberi relevia in omni successione directa, nec etiam in collateralibus inter fratres vel sorores. Et communiter reliquæ consuetudines vel expressè disponunt, relevium non deberi in linea directa, sive ascendenti, sive descendenti; ut Trecentis, §. 15. & Calvimontis, §. 16. & §. 40. vel simpliciter dicunt non deberi in linea directa, ut Anselmanensis, §. 36. & de Lorris eo. tit. §. 33. Nec est aliqua consuetudo in hoc regno (excepto Vulquecino: quod propriè non est consuetudo, ut dicam infra eo. gloss. fin.) quæ exigat relevia ab ascendenti in linea directa: quare non censo admittendum, quòd exigantur de nostra consuetudine: quum id expressè non disponat. Potuissent unico verbo quòd sentid exprimere. Sed ut liquet me non neglectim susceptum munus tractare: & quia audivi quosdam nedum in dubium revocare, sed etiam contrarium durè opinari, quam brevius & clarius potui, disserui.

10. Sed quæro utrum hic textus habeat locum in filio adoptivo, vel arrogato tantum? Dic breviter quòd non, quia, ut dicemus infra §. 122. hujusmodi cognitione legali tantum non utimur ad esse.

* In dubio standum regulæ.

* Vera ratio & vis argum. à contrario sensu.

* De adoptivo filio & quæ sint adoptivo.

rum jura
apud Gal-
los: adde
de adopti-
vorum iur-
cessione in
feudis, Ar-
dizonem
tractatu de
feudis, cap.
137. *verf.*
adoptivi
verò filii,
& Curt.
tractat. de
feudis par-
te 3. tracta-
tu 1. mem-
bro 3. verb.
undecimo
quæro an
filii adopti-
vum.

um succedendi, vel retractus proximitatis, ut dice-
mus *infra tit. 16. ad fi. §. 186.* Et latè tenent doctores
Andr. Tirag. in *tract. de retract. proximitatis. §. 1. gloss.*
8. num. 16. nec potest legitimus tantum quicquam
habere vi successionis: sed solum vi donationis, aut
contractus: nec erit saisitus per hanc consuetudi-
nem, sed solum si qua præcesserit traditio vera vel
ficta. Et sic omnino debentur patrono jura sua,
ac si in extraneos feuda essent translata: quod am-
plio, etiam si esset arrogatio auctorata à principe,
per l. nec annus, C. de adopt. cum similibus. Amplio
etiam si esset tanquam filius cum onere nomen, &
insignia familiæ deferendi, donatarius universalis vel
universaliter institutus, deficientibus naturalibus &
consentientibus collateralibus, adhuc non est saisitus
per consuetudinem, sed tantum apprehensione, ut
in *l. cum heredes. ff. de acquir. vel amis. possess. & de*

consensu vel permissione eorum, ad quos alias spec-
taret, ut dicam *infra titul. 11. §. 120.* utque anno ses-
quimillesimo quinquagesimo septimo respondi Do.
Joanni Plateano, subsidiorum & tributorum regio-
rum præsidii primo dignissimo, Adoptio peculiare
jus est Romanorum, sicut & patria potestas, *insti-
de patria. potest. §. 1.* Nec Græcis quidem com-
petit nisi usurpatione, unde apud eos *invidia* (quo
etiam beatus Paulus utitur *Ephef. 1.*) composi-
tum nomen est, cum apud Romanos adoptio sit
simplex. Et quemadmodum Galli quadantenus tan-
tum utuntur patria potestate, ita & adoptione.
Patria potestas non dat, nec tollit jus civitatis
vel succedendi apud nos, ut nec inter emancipatos
& multo minus adoptio. Reliquum dicam *infra §.*
122.

SUMMARIA GLOSS. III.

1. 2. Homagium tripliciter accipitur.
3. Qui sint liberi? Sed conditionata servi-
tutis.
4. 5. Servi quos vocant manus mortuæ, reli-
quia sunt veteris paganismi.
6. Jurisdictio est ad tuitionem & commodum
subditorum.
*Subditi non tenentur ad homagium vel sacra-
mentum erga dominum jurisdictionis.*
7. An domestici teneantur iurare fidelitatem
domino suo?
*De potestate æconomica & castigatoria in do-
mesticis.*
8. Quando possit dominus inter se & domesticos
iudicare.
9. Intellectus §. si verò forsan. in *Aut. de qua-
store colla. 6.*
10. Solutus fundatam ipso iure habet intencionem
in omni jurisdictione & imperio in toto
regno.
11. Solutus iudex regium antonomastice est ordina-
rius.
12. Subditi inferiorum nequeunt per se declinare
iudicem regium.
13. Jurisdictio ordinaria non devolvitur ad supe-
riorem ex negligentia: sed bene iurisdictio
competens de iure speciali.
14. Homagium idem est quod fidelitatis spon-
sio.
*Quomodo accipiendum, homagium pro spiri-
tualibus prestari, vel non.*
15. Homagium tertio modo sumptum, duplex
est.
16. Forma & solemnitas homagii.
17. Quam reverenter & obsequiose patronus ad-
cundus à cliente.
18. An fidelitas investituram præcedere debeat,
vel contrà?

GLOS. III. IN VERBO.

La bouche & les mains.



STA verba cum his duobus sequentibus
in textu *serment de feauté*, significant id,
quod vulgò Galli vocant fidem & homa-
gium: sive unico verbo brevius & aptius
loquendo, fidelitatem facere.

* Homagium quid.
V. Chassan-
cum in
consuetudi-
nes Bur-
gundie,
rab. des fiefs,
§ 3 in ver-
bo, *en hom-
mage,* &
Boëtium in
consuetud.
Bituricen-
tes, titulo
des fiefs. l. 3.
in verbis,
*saïro fay &
hommage.*

* Homagium crisa-
riam acci-
pitur.

1. Homagium autem vox est barbara, non solum
jure civili etiam tempore Justiniani ultimi auctoris in-
cognita, sed etiam adhuc tempore compilationis libri
usuum feudorum: ubi nulla omnino fit mentio de
hoc verbo, sed usitatum Francis & Gallis in Italiam
irrepsit, & à jure canonico passim usurpatur, ut tra-
dunt Mar. de Fan. in *suo tract. de homag.* (quem in-
seruit *specul. in tit. de feud. §. quoniam*) Andr. Iser.
in *cap. unico. de nova form. fidelis. col. 2.* Jacob de
S. Georg. in *tract. de homag. in princip. Fas. in proo-
fend. col. 3. numero 7.* Et nota quod homagium * tri-
pliciter accipitur, Primò ratione servitutis, vel quasi
ipsiusmet personæ. Secundò, ratione simplicis iurisdic-
tionis. Tertio, ratione feudi. Primo modo propriè
dicitur, secundo, & tertio modis impropiè & meta-
phoricè.

2. Tunc enim verè dicitur homagium, quando
quis est homo alterius, & se talem recognoscit, idque

personam ipsam afficit: quia servili cuidam condi-
tioni subicitur, non tamen propriè & absolutè est
servus, veteri illa & misera juris gentium servitute,
de qua in *l. & servorum, ff. de statu. hom. in l. 1.*
& *2. ff. de his qui sunt sui vel alieni iuris,* & in locis
vulgaribus. sed personali quadam conditione est astric-
tus, sicut ferè in simili servi * illi ascriptitij seu
colonarii, glebæ astricci, qui dicuntur servi, ut
est textus in *l. quemadmodum, in princip. in l. diu-
tius, ubi gloss. pen. C. de agric. & censit. lib. 11.* &
fugiendo dicuntur sese furari. text. in *l. cum satis,*
in princip. eod. titul. sunt ergo servi, scilicet respec-
tu conditionis ascriptitiz, & sic largè & impro-
piè, quia verè sunt liberi, *cap. 2. de Judais.* Imò
etiam ingenui, licet habeant libertatem conditio-
natam, textus in *l. cum satis, §. cum autem, eod.*
tit. l. 2. ibid. pene est, ut quadam dediti servitute
videantur, C. in quibus caus. coloni censiti dom.
accus. poss. & bonus text. in l. unica. ibi, licet con-
ditione videantur ingenui, servi tamen terra ipsius
cui nati sunt existimantur, de colonis Thrasens. lib.
11. Cod. censentur enim quid immobile & pars
fundi, text. in d. l. quemadmodum, & in d. l. cum
satis,

* Ascripti-
tij qui.

fatis, in princip. de agrico. & censuis. l. si quis inquilinos, in princ. ff. de legat. 1. quamvis reliqua instrumenta feudum sint, & cententur mobilia, l. 1. & 2. C. de verborum significatio. tradit Baldus in l. 1. collat. 5. versic. 3. C. de servis sinitis.

* Servi conditionate libertatis qui hodie dicantur, ad de Chastaneum in consuetud. Burgundie Rubrica de manumortis.

3. * Ita sunt hodie quidam servi conditionate libertatis, qui vere sunt liberi, quia possunt possidere, & habere bona propria sicut ascriptitii, l. in penes C. de agrico. & censuis. & testamentum facere citra domini prejudicium, l. si quis presbyter. C. de Episcopus & cleri. gloss. & doctores in d. l. 2. in versic. alienare. in quibus caus. colon. censuis dom. Specul. in tit. de instrum. ed. §. compendiose, col. 1. vers. quid de ascriptitio. Bald. in l. si queramus, col. 1. num. 4. ff. de testam. Hinc de his loquens Joann. Faber. non vocat eos servos, sed homines ascriptitios si conditionatos, insti. de interd. §. retinende, col. 3. versic. sed quid si homines. Differunt tamen ab ascriptitiis, quia possunt renuntiare glebæ, seu omnibus bonis quæ tenent ab eorum domino, & sub eo, in conditione servili, & illis domino resignatis, sibi deinde liberè acquirere, & jure plenæ & perfectæ libertatis potiri. Alioquin tenentur servilem hanc conditionem recognoscere, quod vulgò dicunt advoare. & istud verè & propriè loquendo, est homagium facere, nempe se hominem alterius recognoscere, & subiectum jure servitutis personalis, quæ diversimodè in pluribus jure consistit, pro more cujusque regionis, ut potest videri in consuetudinibus ducatus Burgundie, & præfecturatum Trecentium, & Blesentium, & quorundam aliorum locorum hujus regni.

4. Ubi etiamnum reperiuntur nonnulli hujusmodi servi, seu verius homines conditionate libertatis, quos Galli vocant *gens ou serfs de main morte*. Sunt tamen magis liberi, quàm illi quondam ascriptitii, ut dixi, & hodie minus ostricti, & longè melioris, & liberioris conditionis, quàm olim fuerunt tempore barbaricæ illius impressionis, quæ ubique terrarum viguit ante adventum domini nostri JESU CHRISTI, & Christianismum susceptum, cujus antiquæ barbaricæ, puto hujusmodi personales servitutes esse quasdam qualesquales reliquias, quarum nullæ supersunt, in hac felici Parisiorum provincia, sed omnes vel infimi rustici, sunt planè ingenui, & vera integra naturalis juris libertate gaudent. Ideo de his amplius tractare superfedeo & remitto ad Jacob. in tracta. de homagi. & in tract. de operis, & ad gloss. Chast. in consuetudin. Burgund. tit. 9. des mains-mortes, in rubr. & per tot. Solitus eram dicere, quos vocant servos manus mortuæ, * reliquias esse veteris paganissimi, donec recens historia me docuit, etiam recens esse refugium & asylum contra tolerandam tyrannidem, ut à tempore Francisci primi, qui exactiones illas (quas talias vocat) pluribus sæculis, post sæculum Caroli Magni inventas, & initio ad tempus tantum receptas, mirum in modum auxit, usque adeo ut ingens multitudo è Picardia & Neustria multiplicata exactionum, & novorum exactorum, & quæstuariorum judicum, onera ferre non valens, solum vertere coacta sit etiam extra regnum, cladem illam fugiens, barbarica incurfione non minorem, & in nemoribus, & desertis Sequanorum (Comitatuum Francium vocant) ad culturam reducendis, hujusmodi servili conditioni, quam *manus-mortina* vocant, sese subicere, ut anno sesquimillesimo quinquagesimo sexto, non sine magno dedecore Gallie vidi.

* Servi quos vocant manus mortuæ, reliquias sunt veteris paganissimi.

* Manus mortuæ duæ species.

5. Sunt tamen * duæ species hujusmodi servitutis: una quam personale vocant, quæ sequitur servum quocunque locorum profugerit, & bona acquisiverit, adhuc viget in paucis locis Gallie. Alteram realem vocant, quia servi, cedendo domino prædia quæ ab eo tenent in hanc conditionem, liberi sunt, ut supra eodem gloss. num. 3. frequentiores

sunt in Burgundia, quàm in ulla parte Gallie, in quæ vide consuet. Trecent. tit. 1. & Calvimontis Bassignac sub Lingonibus tit. 1.

6. Secundo modo, ratione Jurisdictionis, domini locorum, habentes territorium & jurisdictionem, solent subditos suos, & inhabitantes, vocare homines & hospites suos, qui tamen purè liberi sunt, quia potestas jurisdictionis libertatem subditorum non minuit, sed auget, & tuetur, quum ad eorum protectionem, & communem utilitatem sit introducta. * Alioquin non esset jurisdictionis, sed tyrannidis, aut barbaricæ impressio: debent autem subditi, obedientiam, & fidelitatem domino, sub cujus jurisdictione degunt, & idque jure divino, ut Matth. 22. Reddite quæ sunt Cæsaris. Cæsari, & quæ sunt Dei, Deo: Et ad Romanos cap. 13. Omnis anima potestatibus sublimioribus subdita sit, &c. Et 1. Petr. cap. 2. Subjecti igitur estote, &c. Deum timeo, regem honorificate, & 1. Regum 13. Qui non obedierit principi, morte moriatur. Et habetur in cap. 2. de majorita. & obedi. jure naturali gentium & civili. l. veluti. ff. de justit. & jur. non tamen de jure scripto tenentur ad præstationem alicujus homagii, vel juramenti, nisi in locis ubi hoc habet consuetudo, ut Mediolani, & apud Insulres. Patet per text. consuetudinis in cap. unico, in fin. qualiter jurare deb. vas. in usibus feud. & ita inquantum Baldus Alva. & alii ibi, Bald. de pace. Constant. in v. vasallique nostri Jac. de S. Georg. in investit. feud. in ver. quidquid investit. præst. jura. fidelit. col. 2. & in tract. de homog. col. 7. versic. 8. Cnid. Pap. in decis. Delph. 307. dicunt juramentum fidelitatis debitum & præstandum à subditis ratione jurisdictionis dominis suis, debet intelligi, supposito statuto vel consuetudine particulari loci.

* Homines pro subditis.

* Jurisdictio est adjunctionem & commo- dum subditorum.

* Juratæ subditi domino suo fidelitatem utrum trineantur.

Cæterum quamvis satis sit rationi consonum hujusmodi juramentum à subditis præstari, tamen citra specialem consuetudinem, non puto ab eis exigendum, nec eos posse compelli, nisi à supremo domino, nullum in superiorem cognoscente, quæ * est in suo regno *ius imperatoris*, i. lex animata à Deo hominibus demissa, inquit text. in Auth. de consulis. ad fin. collat. 86. cui plenaria nemine excepto debetur fidelitas, cap. 1. §. præterea si inter. & ibi Baldus. ad fin. de prohib. feud. alien. per Fed.

Rex ius in imperio

7. Huc accedit, quòd præfati doctores in dict. c. unico. qualiter juram. deb. vasall. per illum text. dicunt familiares, domesticos seu ministros, colonos, & reliquos t. neri, ad præstandum juramentum fidelitatis domino suo, qui in eos videtur habere jurisdictionem & coercitionem temperatam, secundum Baldum Alva. & alios, d. cap. unico, per text. l. Federicus §. si ministerialis, de pace tenenda in usib. feud. l. si quis forte. §. si quos. ff. de panis, qui non probant, qui loquuntur in ministris comitis vel proconsulis, habentis in eis publicam & ordinariam jurisdictionem. Ideo dicendum, quòd propriè nullam jurisdictionem seu publicam potestatem dominus in suos domesticos habet, sed æconomicam potestatem, & coercitionem seu emendationem privatam. quæ etiam usque ad mediocre, seu levem coercitionem & castigationem extenditur, ut habetur in titul. de emendat. servor. & in tit. de emend. propinq. C. text. est in Auth. de nup. §. ascriptitio. ibi, per se castigare plagis mediocribus, coll. u. 4. & in l. fin. ibi, moderata corrigere castigatione. C. de agrico. & censuis lib. 11. l. servi & filii in princip. ff. de furi. l. prætor. §. præterea l. non solum. §. levis enim correctio etiam in nuptiam. ff. de injuri. & hæc in merè privato domino.

8. Secus in eo qui haberet jurisdictionem, qui pro modo jurisdictionis suæ, posset inter suos domesticos judicialiter cognoscere, & judicare, & in delinquentes animadvertere. Et de tali domino debet intelligi quod dicit Joannes Faber. in lege unica. C. ne quis in sua causa iudices * dominum cognoscere inter * Judex

* Judex

inter se, & agricolas suos, & allegat *l. quisquis. C. de Episcopis, & clericis.* quæ nihil facit, sed debuit advocare text. formal. in *Authent. de quæstione. §. si vero forsan. collat. 6.* ubi Accursi. hoc notat. in *ver. domini.* ubi clarè probatur, dominos olim habuisse jurisdictionem in prima instantia in suos agricolas: quod autem etiam in propria causa contra suos agricolas, vel alios subditos possint cognoscere, probatur *argumento l. proxima. ff. de his qui in testat. delent.* quod tamen intelligitur, dummodo causæ cognitionem & decisionem permittat iudici ab eis publicè deputato, vel si ex justa causa recusetur, idoneo & non suspecto, ut iudicium absque ulla suspitione procedat, & ita in hoc regno utimur.

* Intellectus § si vero forsan. in *Aut. de quæstione. 80.* A. pul. Juliano tamen simplicior extat interpretatio, quem vide constitutio. 74.

* Iudice inferiore negligente, qualiter superius se interponat.

* Rex solus fundatam ipso jure habet intentionem in omni jurisdictione.

9. Et * nota ex *d. §. si vero forsan.* tria, ad quæ nunquam reperi à quoquam illum textum expensum. Primum, quod etiam tempore Justiniani, & veterum Imperatorum, domini locorum solebant habere publicam jurisdictionem in suos domesticos, agricolas, & alios homines & incolas subditos: & ad hoc habere, suos magistratus, cognitores litium, & iudices in prima instantia. Secundum, quod illam jurisdictionem, & iudices habebant in prima tantum instantia: non autem in secunda, aut ulteriori, patet quia ibi fit menti de interpellatione domini, vel sui cognitoris litis, pro jure reddendo, ex cujus prima negligentia, immediatè cognitio causæ ab eo evocatur per magistratum imperialem: ad quem devolvitur negotium examinandum & judicandum, ut ibi statuit Imperator, quod nunquam fecisset, si ultra primum litis cognitorem, ille dominus habuisset alios mediatos iudices, prius enim illi fuissent adundi, & non immediatè recurrendum ad magistratus imperatoris, qui nullam vult causam ad se, aut iudices suos omittis mediis devolvi, *l. Imperatores. ff. de appellat.* Tertium, * quod ex sola negligentia vel dilatione domini inferioris & suorum iudicum, in jure suis subditis reddendo, facta interpellatione debita. puta sub uno competenti termino, pro personarum & negotii qualitate à magistratu imperiali moderando, ad eam causam, sive contestatam, sive non, devolvebantur: & eadem cum litigantibus poterat ad se evocare, & examinatione & decisione negotii celerius disposita, ad proprias sedes lite perfunctos remittere, omni in hoc privilegio, & fori præscriptione cessante. Et ad hæc tria juri & æquitati consona, & bono reipublice summè utilia, nota illum textum singularem noviter à me inductum & expensum. Et ad tertium illud collimant, si bene inspicitur, *cap. eorum. & ibi Panorm. Felyn. extra de iudic. & c. verum.* & ibi Panorm. *num. 16. de foro compet. ante decretales text. in l. Fredericus. de pace tenenda, & ejus visitor. §. quicumque adeo etiam.* & ibi Baldus in *usibus feudor.* Jacob. de sancto Georg. in *tractat. de homagiis.* Thomas Gramma. *voto. 28.*

10. Quis enim non viderit utile futurum reipublice si barones, castellani, & reliqui temporales domini, sive seculares, sive Ecclesiastici, qui ex munificentia & concessione regia habent jurisdictionem omnimodam in terris, & dominiis suis, unum tantum jurisdictionis gradum haberent, eumque longè melius & diligentius administrandum, quàm duos aut plures, oppositum notoriè cedere in nimiam dilationem, ne dicam privationem justitiæ, cujus summus ipse Rex est debitor, & in damnum & depauperationem subditorum, atque adeo collatorum regis? Rursus si negligenter aut perperam utantur: cur non faciliè & promptè ad priorem naturam & exordium suum revertatur? * Constat enim in toto hoc regno, & qualibet ejus parte, Regem esse fundatum de jure communi in omni jurisdictione & imperio, quum sit summus monarcha regni sui, *fac. l. 1. in princip. ibi, et, & in eum omne imperium ff. de const. princ. l. unica. ibi regimentis reipublice ad imperatores perpetuo translatis ff. de*

offic. præf. prætor. & in hoc est fundatus specificè & dispositivè de jure gentium, l. ex hoc jure. ff. de justit. & jure. ex quo liquet delirare eos qui putant Regem solum esse fundatum in ultimo gradu appellationis, sive (ut eorum verbo utar) in ultimo ressorto: quia imò in omni gradu & specie jurisdictionis est fundatus in toto regno & in qualibet ejus parte, sicut intentio Episcopi est fundata ad spiritualia in tota diocesi & qualibet ejus parte. *gloss. in Clem. pastoralis. in versic. distinet. de sentent. & re judicatis.* Hostiens. Joan. Andr. in *cap. fin. de offic. Archid.* & ita jure communi, & gentium omnis jurisdictionis regni est Regis, quod nec minima jurisdictionis potest exerceri, nisi ab eo, vel ejus nomine & auctoritate. Bald. in *cap. ad hoc. collat. 1. de pace jur. firm. in usib. feud. Angel. in rubr. in fin. ff. de jurisd. omnium judic.* Et nullus alius potest habere dominium alicujus jurisdictionis seu jurisdictionem jure & nomine proprio, nisi solum de jure speciali, ex investitura & concessione Regis mediata vel immediata. Et adhuc ostenso de jure speciali inferioris cujuscunque domini, remanet Rex fundatus in recognitione & dependentia illius jurisdictionis à se, mediatè vel immediatè & in jure ultimæ appellationis ab ultima sententia inferiorum dominorum ad se, vel iudices suos devolvendæ, ut diximus supra §. 1. *gloss. §. num. 19.*

11. Igitur * solus iudex regius, est vere ordinarius & fundatus de jure communi nomine regio in omni jurisdictione totius sui territorii, ut præfectus urbis, seu præses provincie Parisiensis in tota urbe, comitatu & provincia. Inferiores autem domini, habentes jurisdictionem nomine proprio, in terris & dominiis suis, quæ possident infra eandem provinciam, sunt fundati solum de jure speciali: & sic de jure ex sola eorum negligentia jurisdictionis eorum deberet reverti ad ordinariam & regiam à qua emanavit per text. in *d. §. si vero forsan. & in simili in c. irrefragabilis. in fin. in princ. de offic. ord. vel saltem diceretur interim cessare & deficere, ut jurisdictionis regia quæ semper ubique remansit integra in se & in habitu, tunc tanquam remoto vel cessante obstaculo exiret in actum. quia secundum Hostiens. Pan. Felyn. in *d. c. irrefragabilis,* in hoc casu non propriè fit devolutio, seu translatio potestatis, de uno ad alium: sed potius recuperatio seu reversio ad priorem naturam & statum.*

12. Et hinc est quod * domino inferiore, vel suo procuratore non conquerente, potest iudex ordinarius regius cognoscere, etiam inter homines subditos dicti domini, & jurisdictionem suam exequi, nec poterunt dicti homines per se declinare iudicem regium, quum sit verus & naturalis ordinarius eorum de jure communi. Si tamen dominus inferior aut auditor suus ceperit cognoscere, non poterit apud nos, etiam propter ejus dilationem, adiri iudex regius per viam querelæ, sed solum via appellationis, qua secundum consuetudinem & constitutiones hujus regni semper est utendum, nec aliter poterit iudex regius sese interponere, ut not. *Joan. Faber. in situ. de Attiliano intore in princ. col. 4. versic. Sed an superior.* Poterit autem appellari etiam ante diffinitivam, etiam ante litis contestationem, ab omni gravamine, sive in committendo, sive in omittendo, ut à nimia negligentia, vel denegatione juris. Et si iudex regius inveniat bene appellatum, poterit negotium principale, sive contestatum, sive non, ad se evocare, & ejus cognitionem & decisionem retinere, & per hanc viam in effectu praticare. *d. §. si vero forsan.* quia si iudex inferioris domini, quem nonnulli vocant subalternum, possit de jure privari cognitione, & iudicio causæ, in qua expedienda fuit negligens, multo fortius quando de facto in ea malè versatus est, inique agendo. Secus in utroque in subditis iudicibus inferioris Regii, quia quoad primum possunt regulariter per se, superiore non requirente,

tione & imperio in horegna.

* Iudex regius solus antonomastice ordinarius.

* Iudicem Regium subditi inferiorum nequeunt per se declinare.

requirente, declinare forum judicis regii mediati, & petere se remitti ad immediatum suum judicem. Et quoad secundum, si judex regius immediatus, in quadam interlocutoria malè judicaverit, non potest judex regius superior corrigendo judicatum, causam principalem penes se retinere, sed necesse habet remittere ad tribunal inferioris judicis regii, non tamen coram eadem persona quæ judicavit, quum sit suspecta propter verificatum gravamen. *cap. ad hæc prima. & ibi Panor. de appell.* sed coram alio vices ejus in eodem tribunali, quantum ad illam causam gerente, nisi inferior illud & pedaneum tribunal, sit personis idoneis quæ loco-judicis possint subrogari, prorsus destitutum: & ita semper vidi praticari, & per plura a testa supremi hujus senatus judicari, donec paulo postquam hæc scripseram, supervenit insigne illud edictum regium datum apud Cremolium, 19. Junii anno 1536. publicatum in supremo hoc senatu 16. die Aprilis, anno 1537. quo inter cætera in §. 33. istud secundum fuit correctum, justissime & æquissime sancitum: quod si præpositus, aut alius inferior judex regius, inveniat malè judicasse, etiam in articulo vel incidenti causæ, tunc præses provincie, seu superior judex ad quem, retineat cognitionem totius negotii principalis, quod hoc casu ad eum devolvitur. Ad rem redeundo,

13. Adde quod in terminis juris jurisdictionis ejus qui jure communi est ordinarius, ex sui negligentia regulariter non devolvitur ad superiorem, quamvis superior possit & debeat eum cogere ad justitiam ministrandam, per text. in *cap. pastoralis, in princip. ibi.* exceptis quibusdam articulis nullam habent potestatem, quamvis *gloss. ibi.* & glossatores in *sum. 9. quest. 3.* contrarium teneant, & male. Secus in jurisdictione illius qui est judex tantum de jure speciali, quia non censetur habere jurisdictionem: nisi in quantum est vigil & sollicitus in ea bene administranda. Ideo ex sola ejus negligentia facile aperitur via ordinario communi, ut patet in *dicto cap. irrefragabili,* & in simili in *cap. cæterum de judic.* & ita declaravit Card. Flor. in *dicto cap. pastoralis in princip.* & Panor. ibi, & latius in *repetit. cap. si quis contra clericum. col. 15. num. 40. 41. de foro. compet.* Joan. Andr. Panor. in *cap. nullus de jure patronat.* Archid. in *cap. 1. de supplen. neglig. prelat. in 6. gloss. pragm. in titul. de concub. §. quod si his. in vers. illos.* Philipp. Dec. *cap. caprum. col. 4. de judic.* Ex quibus liquet judices regios longè majori prærogativa cæteros antecellere, sicut & in multis aliis quæ ad præfens omitto, quia non est locus principalis. Sed obiter hæc dixi, ut exemplo. *d. §. si vero forsan,* certior fias, nullos textus juris transitorio studio prætereundos, id quod accidit nonnullis *invis. vis.* quos meritò reprehendit Accurs. in *cod. tit. de questore. ad fin. in vers. transitoria.*

* Homagium quid sit secundum vulgarem modum loquendi & jus canonicum.

* Quomodo accipiendum homagium pro spiritualibus præstari, vel non.

14. Tertio & ultimo modo accipitur * homagium ratione feudi; & hic est frequens & usitatus modus loquendi vulgaris Gallici sermonis & juris canonici, & nihil aliud est quàm fidelitatis sponsio. Ideo passim doctores in jure canonico exponunt præstationem homagii, id est fidelitatis, in *cap. veritatis de jurejurand.* ubi Bald. notat quod homagium idem est quod fidelitas. non tamen quævis fidelitas, sed illa quæ debetur & præstatur ratione feudi, rei profane, seu temporalis. Hinc est quod * homagium prohibetur præstari pro beneficio ecclesiastico, seu alio jure sacrorum ministeriorum usui deputato, quod spirituale vocant, *cap. fin. de regnl. juris.* alioquin incurritur simonia, *cap. ex diligenti. de simon.* Et tamen promissio, imò etiam juramentum fidelitatis vel obedientie, nedum non prohibetur, sed etiam expresse permittitur exigi à clericis quibus beneficia, sacerdotia, & ecclesiastica ministeria conferuntur, vel committuntur. textus in *cap. quæquam 23. dist. cap. dilecti filii de major.*

Tom. I

ritate & obed. cap. ego. N. cap. nullus de jurejurando. Et adverte quia glossa & Panor. in *d. cap. fin. & in dicto cap. ex diligenti,* videntur facere vim in verbis. Sed vera & realis eorum mens est, quod in quantum homagium accipitur secundum communem usum loquendi, videlicet pro fidelitate & obsequio temporalis, quasi illud præstans, efficiatur homo concedentis, obligatus ei ad temporale servitium, & omnino prohibetur nedum jurari, sed etiam promitti, pro ecclesiasticis, seu spiritualibus. In quantum verò accipitur impropriissime, & præter communem usum, pro simplici fidelitate, obedientiâ, aut reverentiâ debita secundum naturam & qualitatem rei concessæ, ut capitur in *cap. gravem. de excessib. prelat.* & tunc potest pro ecclesiasticis promitti & jurari.

15. Et hoc tertio modo juxta communem usum, intelligitur in toto nostro tractatu, & ubique ferè apud omnes. Et hoc modo * aliquando stat strictè secundum etymon verbi, aliquando largè. Primo casu est illud quod præstatur imperatori, seu supremo regi, superiorem non recognoscenti à suo vasallo ligio, tunc propriè & secundum sui etymologiam est homagium, quod dicitur quasi hominis ligium, & illud præstans efficitur quasi homo recipientis, & ligatur ei contra omnes nemine excepto, ut tradit Panor. in *d. cap. ex diligenti.* & hæc soli clienti ligio conveniunt, qui in persona & bonis etiam non feudalibus subicitur jurisdictioni patroni, ut diximus *suprà §. 1. gloss. §. notato 1. & 2.* Et hinc est quod tale homagium facientes, solent recognoscendo & promittendo fidelitatem cum juramento solemniter flexis genibus ponere manus suas intra manus domini, in signum summæ subjectionis, reverentiæ, & fidei, & à domino admitti ad osculum pacis, in signum specialis confidentiæ & amoris, ut narrat Speculator in *tit. de feud. §. quoniam quest. 2. in fin. & in verb. porro num. 66.* quæ forma & solemnitas non servatur, nec congruit in præstatione homagii inferioribus dominis, quoniam soli supremo principi debetur fidelitas absoluta, & ligia, & summa abjectio & reverentia summa; puta cum flexu genuum, & junctione manuum: Ut enim inquit Andr. de Baruto. & post eum Ioan. de Plat. in *lib. 1. de cap. silentior. lib. 12.* nullus debet genua flectere coram alio, quàm coram supremo principe; inferioribus autem, aut nimis ambitiosum, aut ineptum esset tantam reverentiam exhibere, maxime cum apud istos, sola beneficentia certæ quantitatis terræ reveretur, in illis etiam suprema dignitas & potestas, vel per se summè reverenda. Itaque in inferioribus maxime privatis, non propriè, sed largè, magis abusivè dicitur homagium, quum prædicta omnia deficient. Sed quia vulgò usurpatur, eo utemur pro simplici fidelitate clientelaria.

* Homagium duplex.

16. Forma autem homagii est agnitio & sponsio fidelitatis clientelariæ. Id enim solum est de propria & intrinseca substantia & essentia feudi seu patronatus & clientelæ, ut patet in *cap. unico in fin. per quos, fiat investit. in visibus feud.* Solemnitas autem in summis & ligis est ea ferè quam diximus, eamque proximi sacrorum scriniorum, & agentes in rebus melius norunt. In inferioribus & privatis est ea quæ exprimitur in hoc §. in *tribus,* primum in textu, ibi, *La bouche.* Secundum ibi, *les mains.* Tertium ibi, *le serment de feauté.*

* Forma & solemnitas homagii.

Primum * expono de recognitione seu modo faciendi recognitionem, quia debet ore proprio vasalli, & sic à præsentate, & loquente fieri in propria persona. non igitur tenetur patronus admittere clientem per procuratorem vel nuncium, nisi justè sit impeditus vasallus ut infra *eodem §. 67.* ubi dicemus nullo modo teneri admittere per simplicem scripturam.

* Devoir la bouche au Seigneur. quid.

Secundum * expono de modo sponsonis & pro-

* Devoir, les mains au Seigneur. quid.

R

missionis fidei, quæ debet fieri per porrectionem manus vel manuum, sicut antiquitus solebant, & adhuc hodie frequenter iniri & firmari pacta, leg. 1. ff. de pact. & istud signum denotat stabilitatem & eximiam quandam firmitatem pacti clientelaris, & requirit præsentiam personalem, & sic ferè in idem recidit cum primo. Tertium * congruentius exponitur per se in gloss. sequenti.

* Devoir la serment de fidelité au Seigneur. quid. La bouche & les mains. quid nonnullis.

Non me fugit nonnullos opinari hæc verba textus *la bouche & les mains*, significare indifferenter osculum oris, porrectionem supplicum manuum, & fortè eorum simul junctarum immisionem in manus domini, flexis interim & in terram suppliciter advolutis genibus, quod non puto verum; & nimis esset indecens, imò reprehensibile, nisi in fidelitate ligia, quæ debetur soli principi, unde apud nos rarò practicitur, quamvis alibi in quibusdam locis etiam consuetudo scripta certam hujusmodi formam præscribat à vulgi fæce & superstitione magis quàm à ratione sumptam: quorum ineptiis omissis apparet Parisiorum consuetudines plus cæteris habere civilis & honestæ gravitatis. Vera igitur & sana mens nostri §. est qualis dixi veteri illi originariæ feudorum consuetudini conformis.

* Quàm reverenter & obsequiosè patronus à deo datus à cliente.

17. Dico tamen quòd * humiliter, reverenter, & obsequiosè, debet cliens accedere ad patronum, maxime dum in ejus fidem sese confert, non superbè, nec contemptim, aut negligentem; sed sicut inter bonos & graves solet accedi ad salutandum & gratias agendum amico & benefactori suo: in quo tria potissimum interveniunt. Primum, honesta & civilis reverentia. Secundum, beneficii accepti commemoratio, & obviatæ amicitie & fidei recognitio. Tertium, gratiæ & fidelis animi sponsio: nec est necesse scrupulosè, aut sigillatim ista velut præscriptis verbis observare, quia sicut hæc singula simul implicite continentur in una decenti & honorabili gratiarum actione, ita & in una debita & reverenti clientelaris obsequii exhibitione, prout ex naturalibus & bonis civitatis moribus potest

mélius percipi, quàm certa lege aut scripto aliquo comprehendendi, ut rectè ait Obertus in cap. unico, circa medium, in quibus caus. feud. amittatur. Quod autem dicit gloss. si. in princ. in d. §. nulla, per quos fiat investitura, de vocatione, expectatione, & præsentis parium curiæ, in investitura faciendâ vel petendâ, & fidelitate præstandâ, non servatur in hoc regno, nec in concessione novi feudi nec in renovatione antiqui, nec alia cujusvis pompæ solemnitate, ut etiam Jacob. Bell. ibi narrat se vidisse ea omitti in regno Siciliae, in quo consuetudines Francorum multum invaluerunt. Et nota quòd quamvis secundùm consuetudines illas feudorù quæ sunt in compilatione Oberti petitio & concessio investituræ debeat præcedere fidelitatem, quæ in concessione feudi novi, sive in renovatione veteris, ut in cap. unico. quod præced. debeat invest. fidelitas in cap. 1. in princ. qua sit prim. caus. benefic. amitt. gloss. fin. & doctores in d. §. nulla: tamen hoc non est de substantia, nec vitiat * præposteratio, sed reducitur ad ordinem rationis & intellectus secundùm Bald. in d. cap. unico quem Alvar. sibi in fin. & alii sequuntur. Et apud nos hoc non servatur nisi in concessione feudi novi, in * quo rationabiliter debet præcedere concessio domini, & investitura verbalis seu abusiva, deinde exhibitio fidelitatis clientis, postremò investitura realis, quæ est traditio actualis feudi. At in renovatione feudi antiqui, seu prius concessi, debet præcedere oblatio, & exhibitio fidelitatis per clientem, deinde sequi admissio patroni in fidem suam, nec opus est ulla alia investitura, sed solum sublatione manus dominicæ, si fortè injecta fuit, quæ est sicut remotio obitaculi, imò adhuc non est necessaria quia sequitur ipso jure, de quo alibi infra. Hæc & nonnulla alia quæ mihi videntur levissima, prorsus attingerem, nisi comperissem glossificarios aliarum consuetudinum, sæpe in his recitare & simpliciter sequi doctrinam & theorias gloss. & scribentium in d. libr. feud. non advertendo ad diversum, & rationabiliorum usum hujus regni.

* Præposterior ratio non semper nocet, sed interdum reducitur ad ordinem rationis & intellectus. * An fidelitas investituræ præcedere debeat, vel contra.

SUMMARIÆ GLOSS. IV.

1. Actualis præstatio juramenti fidelitatis, non est de substantia feudi.
2. In omni juramento fidelitatis, subintelligitur clausula, sicut jurari debet.
3. An in sacramento fidelitatis debent excipi dominus superior vel antiquior.
4. Verus & clarus intellectus cap. satis bene, de prohib. feud. alienat. per Lotharium.
5. Forma & qualitas feudo originaliter adhaerens permanet & attendi debet.
6. Juramentum intelligitur secundùm naturam & conditionem rei subjecta, & rebus sic stantibus.
7. Idem vasallus non potest jurare fidelitatem duobus contra omnes.
8. Omnia feuda à rege dependent, & ad illum terminantur.
Diversa feudorum consuetudo Gallia Comata, & Gallia Togata.
9. Q. 1. Sacramentum fidelitatis 6. continet.
10. Q. 2. Patronus reciprocam debet fidelitatem clienti.
11. Patronus enormiter offendens vasallum, privatur dominio feudi servientis & omni jure & potestate feudali.
12. Intellectus §. domino. si de feud. defunct. controv. sit inter domi. & agnat. in usib. feud.

13. Subvasallus enormiter offensus à suo domino immediato, liberatur ab illo, & remanet vasallus domini mediati.
14. Dominus malè tractans subditos aut vasallos suos, privandus jure suo.
15. Quando vasallus graviter offensus à patrono incipiat tenere in alodium.
16. Qua ratione domanium regis inseparabile est à corona.
Suprema jurisdictio, tam est inseparabilis à corona, quàm essentia rei à re ipsa.
17. Supremus princeps nec contrahendo, nec delinquendo potest jura dignitatis suæ minnere.
18. Rex nequit subditum à sua jurisdictione quacunq; de causa eximere.
19. Pralati ecclesie non sunt domini, sed administratores.
20. Delictum pralati non redundat in damnum ecclesie, sed solum ipsius delinquentis.
21. An prohibitus alienare possit delinquendo amittere?
22. Astringior est cliens patrono, quàm patronus clienti.
Facilius redit dominium utile ad directum, quàm directum ad utile.
23. Patronus non debet clientem criminosum favore, vel occultare.

24. Patronus non tenetur jurare clienti.
Clienſ patronum offendens, proditor appellatur, non è diverſo.
25. Q. 3. Quotquot ſunt hæredes vaſalli, ſinguli ad fidelitatem tenentur.
26. Q. 4. Fidelitatem offerens tenetur deſignare rem & cauſam.
Appellatione rei quando ſolum pars venire poſſit.
27. Inſtrumenta conſici debent de geſtis clientelari- bus.
28. 29. Q. 5. Tenetur patronus quemlibet hæredem vaſalli pro parte ſua in fidem admittere, nec per hoc fit ulla diviſio feudi.
30. Sicut fundus deſtinatione unius patrifamilias, ita feudum deſtinatione patroni clientisq; ſimul conſtituitur.
31. 32. Plures vaſalli ejuſdem feudi non poſſunt illud inter ſe dividere, ſed bene in partes quotas vel integrales diſtribuire, remanente ſemper eodem & unico titulo feudi.
33. Q. 6. Reſolutio, an onera feudi inter plures vaſallos dividantur, vel quemque teneant in ſolidum?
34. An & quo reſpectu juramentum fidelitatis fit individuum?
35. Quando fit ut plures conſiderentur collectivè, an verò ſingulariter & diſtributivè?
36. Etiam in individuis plures hæredes non tenentur collectivè, ſed diſtributivè.
Verbum omnes.
Virtus legum in inductione.
37. Verus intellectus. §. omnes filii ſi de feudo deſuncti content. ſi inter domin. & agnat.
Diſtio maximè, etiam præſertim ſignificat.
38. Diſtio reſpiciens plura determinabilia, debet ea determinare uniformiter.
39. Improbatur opinio Doctorum tenentium hæredes

- poſſe eligere unum ex ipſis cauſa præſtanda fidelitatis.
40. Onera qua ſingulos hæredes in ſolidum obligant, nec tamen multiplicantur.
41. Beneficium novæ conſtitutionis de duobus reis, non habet locum in obligationibus individuis ſed ſolum in omni reſpectu, dividuis.
42. 43. Quomodo conventio in ſolidum conſulatur contra coobligatos.
44. Univerſalis (omnes) in plurali regulariter ſtat collectivè.
45. Semper inſpicienda forma obligationis ab origine impreſſa.
Indeſinita equipollet univerſali collectivè, non diſtributivè.
46. 47. Et deinceps: Quamvis expreſſio nominis proprii faciat orationem ſingularem, non tamen quoad omnia diſtribuit eam.
48. 50. Enun- cia verbi qualibet explicatur.
49. Reſtituta litera l. ſi hæredi plures ff. de condit. inſtitut.
51. Individua jura pro qua parte cedant.
52. Obligatio dandi omni reſpectu dividua.
53. Patronus circa idem relevium licet à pluribus hæredibus debitum variare non poteſt.
54. Hypotheca afficit rem & quamlibet ejus partem in ſolidum.
55. Q. 7. Non prodeſt jurare fidelitatem pro ſucceſſoribus ſuis.
56. Nec etiam pro ſucceſſoribus patroni, ſed debet utrimque tamquam perſonale renovari.
57. 58. Q. 8. Virum ſingulis hæredibus patroni jurandum fit?
59. Reſolutio queſtionis.
60. Vaſallus in fidem admiſſus à primogenito, tutus eſt ab omnibus cæteris dominis.

GLOSS. IV. IN VERBO

Serment de feauté.

* fidelitas pro juramento fidelitatis.

* Actualis præſtatio juramenti fidelitatis, non eſt de ſubſtantia feudi, ſed de ejus natura tantum.



D* eſt juramentum fidelitatis, quod in dicto libro feudorum paſſim vocatur fidelitas, & eſt textus in cap. unico, in ſin. quod præcedere debeat inveſt. fidelitas. Hujus autem actualis præſtatio nõ eſt de ſubſtantia feudi, ſed de ejus natura, & communi feudorum conſuetudine debita, ut hic. Ideo in nova & ſimplici conceſſione feudi nunquam intelligitur remiſſa niſi expreſſè dictum ſit. cap. unico §. nulla in ſin. per quos fiat inveſtit. cap. 1. §. eſt & alia, qua fuit prima cauſa benefic. amitt. Si tamen perpetuò fuerit remiſſa, vel ſemel, puta pro una renovatione fidei, ſive ſcienter aut inadvertenter omiſſa, nihilominus tacitè in eſt & venit omnis fidelitatis effectus, ac ſi expreſſè juratum fuiſſet. ut not. Alvarot. præpoſit. in cap. 1. §. Nulla. per quos fiat inveſtit. cap. 1. in princip. de cap. Conrad. cap. 1. §. 1. qua fuit pri. cauſ. benefic. amitt. Videlicet. Zaſ. in epitome feud. part. 12. con- cluſ. 12. Andr. Iſern. in cap. unico, & ibi Alvarot. num. 8. in quibus cauſis feud. amitt. ubi tenent iuſdem cauſis & cauſis amitti feudum ac ſi ſpecificè in ſingulis capi- tulis fidelitatis juratum eſſet, nec in hoc juramento requiritur Evangeliorum tactus, aut alia certa jurandi formula: ſed ſufficit ſimplicibus verbis jurare, puta, Juro fidelitatem clientelarem, vel facio fidem & homa- gium ſub ſacramento fidelitatis, nec eſt necelle ſigilla- time expremere capitula fidelitatis, quia ſatis ſubintel- liguntur per ta citam relationem ad ea quæ de jure &

Tom. I.

conſuetudine feudorum, & ſpeciali lege recogniti feudi debentur & ita utimur. Nec obſtant cap. unicum. in princip. qualis. jurare debeat. vaſall. & cap. unicum de nov. fide forma in uſibus feud. quia ſunt conſuetudo localis; de qua apud nos non eſt curandum, niſi in quantum eſt conformis noſtris moribus, vel nititur boni & æqui ratione concludenti, ut ſuprà diximus in rub. Poſſet etiam reſponderi quòd expreſſiones particulares quæ in illis capitibus ſunt, ſunt ad majorem expreſſionem, & non ad neceſſariam formam, quod expreſſè tenet Andr. Iſern. in dicto cap. unico de nova fide forma in princ. & ſentit Bald. in dicto cap. 1. qual. debeat. jurare vaſall. in princip. ſuper illis verbis text. ſicut debet eſſe vaſallus domino.

2. Ex quibus nota tanquam aureum verbum quod in omni juramento fidelitatis intelligitur clauſula, ſicut debet jurari, & ſic quòd ſufficit juramentum referre ad id quod eſt juris, quamvis Alvarot. (quem nil moror) aliter ibi ſentiat. Non etiam in hoc ſacramento necelle erit nominatim excipere dominum noſtrum regem, nec alios ſuperiores & mediatos dominos, quia ſatis re ipſa juxta conditionem rei, & naturam actus cenſentur excepti. Poſſet tamen & rectè faciet vaſallus, à quo expreſſum juramentum exigitur, excipere ſuperiores dominos, ſeu patronos domini ſui immediati, ratione hujus feudi, uſque ad ſuperiorem dominum Regem incluſivè: non autem poteſt nec debet ullo

* In omni juramento fidelitatis ſubintelligitur clauſula ſicut debet jurari.

modo excipere patronos, quibus ratione diversorum feudorum, prius est fidelitati astrictus, quia nihil habent commune cum feudo de quo agitur & nullius fidelitati per fidelitatem alterius derogatur in aliquo, in feudis inferiorum à Rege nostro, seu non verè ligiis ut satis superque liquet per ea quæ dixi supra §. 1. gloss. §. num. 2. & ita utimur in hoc regno.

3. Quod ut clarius liqueat, propono hanc quæstionem. Scius tenebat castrum in feudum antiquum, à duce Aurelianensi, cui juravit fidelitatem solo Rege Francorum excepto, Titius tenebat aliud castrum à duce Bituricensi, cui similem præstitit fidelitatem solo Rege excepto, moritur Scius, & succedit ei Titius in illo feudo antiquo. *Utrum Titius teneatur jurare fidelitatem duci Aurelianensi contra omnes, solo Rege excepto, præferendo duce Aurelianensem duci Bituricensi, an vero excipere duce Bituricensi, cui prius erat astrictus fidelitatis juramento quam succederet Scio? Hanc quæstionem movet Jac. de S. Georg. in invest. feud. ver. & promiss. eidem dom. suo. præstaturam. collat. 12. versic. ultra quæro. Et primò arguit quòd Titius debeat jurare solo Rege excepto, sicut juravit Scius, cui succedit in illo castrò. Primò quia ex persona hæredis non mutatur nec variatur obligatio. l. 2. §. ex his ff. de verborum obligation. Secundò, quia res transit cum sua causa, & onere suo. l. traditionibus §. quoties ff. de acquir. rerum dom. quæ sunt duæ rationes insolubiles, tamen nescio quo erroris fascino velut ex ætate Georgius contrarium decidit, quòd debeat excipere & præponere duce Bituricensi antiquiorem dominum ipsius Titii, per duos textus feudorum malè à se intellectos, dein præfatis rationibus tam incitè, & deploratè respondet, ut indignum sit referre.

4. Ego autem dico primam partem esse verissimam & indubitaram, etiam itante in hac parte iure dicti libri feudorum. Non obstat primus text. in cap. 2. de prohib. feud. alien. per Loth. ubi est casus de milite, qui acquisivit duo beneficia à duobus dominis diversis temporibus, puta à priore domino castrum Virtutis, à posteriori domino castrum S. Martini & sic primo domino juravit fidelitatem nullo anteposito, posteriori vero juravit antiquiore excepto, deinde decessit relictiis duobus filiis videlicet Titio & Scio, qui dividerunt paterna beneficia & prius, scilicet castrum Virtutis obvenit Titio, posteriori vero, scilicet castrum S. Martini, Scio. Itaque Titius habens prius feudum, juravit antiquiori domino patris sui nullo anteposito, sicut quondam pater suus juraverat, ut inquit ibi text. quòd noto ne videatur divinare. Scius autem quamvis haberet feudum posteriori, tamen posteriori domino juravit simpliciter nullo anteposito. Ideo quia tunc nullum alium dominum habebat, quem exciperet, ut etiam inquit textus. *Contingit Scium habentem posteriori feudum mors sine filiis, succedente sibi in hoc posteriore feudo (nupte patrono) fratre suo Titio, à quo dominus huius posterioris feudi petiit sibi talem fidelitatem jurari, qualem ejus frater Scius fecerat, quòd recusat Titius, volens præponere seu prius excipere antiquiorem suum, & patris sui dominum, sicut fecerat pater suus. Quæsitum fuit quid juris, & statuit Lotharius 2. imperator nihil Titio obesse quòd defunctus frater fecit, scilicet fidelitatem simpliciter jurando posteriori domino, à duce quòd etiam, si in secundam & tertiam, vel ulteriorem generationem Scii, feudum posteriori pervenisset, adhuc idem juris esset, videlicet quòd non noceret superstiti antiquiori fratri, & suis factum posterioris fratris & suorum,*

5. Sed attendenda esset primordialis forma, & origo horum feudorum, qualis fuit in eorum constitutione in primo acquirente quòd est æquissimum, & omni juri & rationi consonum, ut etiam dicam infra §. §. num. 95. & latius §. §. num. 10. & §. §. 52. gloss. 2. num. 4. & hic est verus casus & clarus intellectus illius textus & non alius rectè perpendendo verba & contextum illius cap. quem sequuntur Andr. Ifern. Bald. & Alvarot

ibi, ex quo tantum abest, ut aliquid faciat contra meam opinionem, ut etiam illam apertissimè probet. Si enim forma & qualitas quæ feudo à sui origine adhæsit, non mutetur ex contrario continuato facto unius aut etiam plurium successivè hæredum, ut patet ibi, quomodo poterit alterari ex sola supervenientia unius novi hæredis re adhuc existente integra? Si pauper miles nihil habens donetur beneficio à quodam domino, ut ei fidelitatem nullo anteposito, nec excepto (nisi solo imperatore) faciat, idemque miles non possit aliud beneficium ab inferiore imperatore acquirere, in quo dominum primi feudi postponat, imò semper necesse habebit illum excipere in deinceps constituendis & quæ endis feudis, aut illa non acquirere, vel primum dimittere, ut est clarum: quomodo hæres militis hoc poterit facere, in præjudiciu dicti domini & dicti feudi? ex quo patet nimium desipuisse Georgium qui ita sensit, nec hæc forma & qualitas feudi, videlicet quòd dominus concedens nulli, nisi imperatori postponatur, personalis est & respiciens personam vasalli, sed realis, afficiens feudum ipsum, & respiciens jus & honorem concedentis domini, & sic liquet quòd etiam in terminis dictarum consuetudinum feudalium, prioritas & posterioritas dominorum judicatur, non ex persona vasalli qui jurat, ut in his omnibus merè delirat ille, sed ex persona domini, qui prius aut posterius feudum concedit, & ex ipsa forma & qualitate originali constitutionis feudi. Ita quòd si in casu d. cap. satis bene. Titius qui habebat prius feudum, decessisset, relicto & succedente sibi Scio, ille Scius debuisset priori domino jurare simpliciter, & etiam deinceps jurando fidelitatem posteriori domino vel suis successoribus præferre, & excipere illum antiquiorem dominum, non obstante juramento per se simpliciter præstito posteriori domino, pro tempore quo solum posteriori feudum tenebat, nec potest causari posteriori dominus de alteratione formæ ultimi juramenti, quia jus suum non dimittitur, sed priori naturæ & qualitati restituitur, ut expressè decidit Jacob. Alvarot. in dicto cap. collat. 2. versicul. quæro ab extra & bene facit l. si unus. §. pactus ne patret ff. de pact. Tum quia forma primæ infeudationis & investituræ semper debeat attendi, & secundum illam renovatione sequentes regulari, quamvis Jacob. Bellamera ibi in finem postquæ concludentes pro hac parte ratione adduxit illis non respondendo contrarium concludat, fundans se in solo perjuri metu, qui vanus est hoc casu; quia juramentum aut fuit simpliciter præstitum, & intelligitur & restringitur secundum conditionem & naturam rei subjectæ. l. fin. C. de non numerat. pecun. aut fuit præstitum in tali forma quæ de se non posset compati cum exceptione prioris domini, & tunc quia juramentum nedom est personale, sed etiam rebus suis stantibus intelligitur, debet restringi & intelligi quandiu istud feudum separatim tenebitur ab uno solo. Sed non postquam utrumque feudum ad eundem reversum fuerit, prout erat tempore primæ investituræ, & fidelitatis huius posterioris feudi, & sic ipso jure cessat obstaculum juramenti & periculum perjuri, nec opus est aliqua dispensatione. cap. ne quis. & ibi gloss. fin. 22. quæst. 2. in cap. quemadmodum, & ibi gloss. in versicul. conditio. de jurejur. Joann. Andr. in cap. in malis, de regulis jur. in 6.

6. Non obstat secundus textus in cap. 1. in fin. hic fin. lex. quia probat opinionem meam: ex quo (etiamsi desit lex) viva ipsa ratio probat, prioritatem domini attendi ex parte feudi concessi, & domini concedentis. Et ut clarius liqueat, nota quòd qui accepit beneficium à primo domino recognoscendum nullo excepto, non potest postea acquirere nec investire de secundo beneficio, nisi cum hoc quòd fidelitatem secundo domino faciat, excepto & anteposito priori domino, nisi primum beneficium dimitteret, alioquin utrumque dominum, & priorem & posteriorem deciperet. Itaque illa jura feudorum quæ dicunt antiquiorem dominum

* An in factis cato fidelitatis debeat excipi dominus superior vel antiquior.

Verus & clarus intellectus, c. satis bene de prohib. feud. alien. per Lothar.

* forma & qualitas feudo originaliter adherens permanet & attendi debet.

in jramento fidelitatis excipiendum; & in servitio præterendum, ita quod vasallus illum juvare tenetur etiam directe contra posteriorem dominum, ut expressè tenet Andreas Ifern, in *d. cap. satis bene, de prohib. feud. alien. per Lothar. Alvarot. post Jacob. Ardifo. in d. cap. 1. §. fin. ad fin. hic fin. lex.* præsupponunt quod posterior dominus beneficium scienter contulerit habenti priorem dominum qui debeat præponi & excipi & sic se & beneficium suum prioritati, & prælationi primi domini subjecerit, consentiendo sibi fidelitatem jurari & obsequium exhiberi illo anteposito, alioquin libere posset beneficium revocare à vasallo alium anteposente contra legem concessionis feudi, nec in terminis illarum consuetudinum, posset stare absque contrarietate & repugnantia, quod idem vasallus juraret fidelitatem duobus contra omnes, neutro eorum excepto.

7. Ex quo etiam fortificatur opinio mea quam supra §. 1. gloss. §. num. 6. tenui, non posse eundem esse vasallum verè ligium duorum. Itaque ad quæstionem apparet quod Titius tenetur ducti Aurelianensi jurare fidelitatem solo rege excepto, & nullo alio anteposito, prout prius juravit Seius, supposito etiam quod hæc talis sit forma & conditio originaria feudi, quod fuit tempore concessionis datum sub hac conditione, ut ab eodem Aurelianensi duce solo rege excepto recognoscere: esset enim absurdissimum & iniuissimum, ex qualitate vel fortuna vasalli, conditionem feudi deteriori fieri, & honorem domini diminui.

8. Sed ut appareat quorsum tendat hæc quæstio, quæritur utrum ille Titius poterit utrumque castrum simul retinere, & illud à duce Bituricensi, solo rege excepto, recognoscere, istud à duce Aurelianensi, pariter solo rege excepto? Videtur quod non, per ea quæ nuper dixi declarando *d. §. fin. in istis, hic fin. lex.* Tamen dicendum est quod sic, quia * in hoc felici regno Franciæ omnia fere feuda emanant & dependent à supremo rege nostro tanquam ab uno crebriore principio, & fonte ad quem redeunt & terminantur per recognitiones, tam immediatas quam mediatas: & vasalli inferiorum suorum, non tenentur servire patronis immediatis in bellis privatis, sed solum in bello publico pro servitio regis & communi bono totius reipublicæ Franciæ, ut dixi supra §. 1. gloss. 6. num. 13. Et sic cessant repugnantia, & cætera inconvenientia de quibus in *d. §. fin. quum multo salubrius, & stabilius ordinatae sint clientelæ in hoc regno, quam in locis consuetudinum dicti libri feudorum: & ut firmiora sint feuda in hoc regno, ut diximus sup. in fin. rub. ita firmior concordia & fidelitas.* Hanc itaque quæstionem quam brevius & clarius potui disculsi, ut liqueret qualiter de consuetudine Galliarum Togata compilata per Obertum, * qualiter de consuetudine hujus nostræ Galliarum Comata seu regni Franciæ intelligendum sit antiquiorem dominum esse excipiendum in fidelitate feudi præstanda, simul & de vero intellectu textus feudorum obiter occurrentium, reliquos cum cæteris multis quæstionibus doctorum prætereundo, quæ ad praxim, & usum nostrarum consuetudinum minus accedunt. Ulterius pro explicatione sacramenti fidelitatis,

9. Quæro primo quid saltem virtualiter in eo continetur? Respondeo * *lex. scilicet incolunt, insunt, honestum, utile, facile, possibile, quæ non possunt clarius & melius exponi quam ab ipso text. in cap. unico. de for. fidelitatis ad quem remitto.* Si vis laus ultra doctor. ibi videre potes Jacob. in *investit. feud. in ver. qui quidem vasall. prest. juram. fidelis. vers. Sed videndum est de effectu. collat. 45. Et Matth. de Afflict. in decis. Neap. 265. à num. 29. usque ad num. 47.* non tamen approbo singula quæ dicunt addendo ultra text. *d. cap. unic. de for. fidel.* non curo tamen illa referre, & ad juris & veritatis limam excutere, quia parum ad causarum decisionem & nostrarum consuetudinum intelligentiam conducerent. Ideo cum multis hujusmodi missa facio nec tamen æquo animo præterire possum, quod vult

Accurs. in *cap. unico qualis. jurare debeat. vassall. in gloss. 1.* in hoc sacramento contineri, quod vasallus ipsummet dominum suum exaltabit in quantum poterit, quod falsum & nimis ambitiosum judico: licet hoc aggravans Alvarot. ibi in *notat. 1.* dicat teneri vasallum in juramento fidelitatis specialiter exprimere singula quæ specificantur in *d. cap. 1. qualiter jurare debeat vassall. & nisi duobus titulis & cap. sequent.* & quod unum debet suppleri per aliud, & plus quod ultra contenta in formis dictorum capitulorum teneatur in suo juramento adjicere ea omnia quæ ponuntur in juramento, quod fecit rex Otho Joanni Papæ de quo in *d. gloss. & in cap. tibi domino 63. dist. quæ sunt erronea: non tamen intelligas quod ex qualibet omissione, vel levi contraventione alicujus ex illis lex possit vasallus tanquam perjurus & ingratus privari feudo, quia ut est text. notabilis in *cap. unico. circa medium, in quibus caus. feud. amitt.* non sufficit ad hoc omnis occasio per quem fidelis accepti beneficii videretur ingratus, sed requiritur gravis & enormis causa ingratitudinis, ex qua secundum mores illius civitatis seu curiæ beneficium solet adimi, de quo *tractabimus infra §. 30.**

10. Quæro secundo, * an patronus receiptè teneatur clienti suo ad eandem fidelitatem & ad contenta in illis lex capitulis juramenti fidelitatis? Respondeo sicut textus est in *cap. unico. in fin. de for. fidel. in cap. 1. §. domino, si de feud. defuncti. content. si inter dominum & agnat. in cap. ex facto qualis. dom. propr. feud. privetur* & hoc est divino, & naturali juri, & æquitati consonum, *cap. 1. dist. 1. ibi, quod quisque jubetur alii facere, quod sibi vult fieri: & prohibetur alii inferre, quod sibi nolu fieri,* hoc etiam est de natura, imò de substantia patronatus & clientelæ, quæ ex mutua benignitate & correlatione officiorum subsistit per ea quæ supra diximus in *rubr. & hoc sit pro regula.* Amplia in tantum quod patronus privandus est proprietate feudi, si in clientem enormem offensam commiserit, ex qua cliens privaretur feudo ad dominum revertente, si eam in patronum perpetrasset text. in *d. §. domino, & in d. cap. ex facto.*

11. Non tamen intelligas, quod privetur patronus proprietate feudi sui dominantis, sed privatur proprietate, directo dominio, & omni jure feudali, quod retinuerat & habebat tanquam patronus in re clientelaria, & ejus juribus & pertinentiis. Ita quod efficitur liber erga eum: & offensens desinit esse patronus, & offensus desinit esse vasallus ejus, nedum ad vitam offendentis, vel offensi, sed in perpetuum, ut notatur per doctores in dictis locis. Nisi ubi consuetudo loci aliter disponit, ut Cenomanensis *part. 5. §. 206. Andensis §. 185.* Et advertite, notanter dixi offensam, ex qua cliens nedum feudo privaretur, sed etiam feudum ad dominum reverteretur, quia si esset tale delictum ex quo cliens privaretur feudo, sed feudum non reverteretur ad dominum, sed ad alios, puta agnatos, ut quando cliens in alium delinquit, quam in patronum, *cap. 1. §. denique que fuit prima caus. benefic. amitt. cap. unico. an alleg. qui inter se fra. dom. sui gloss. & Andr. Ifern. in l. imperialem §. insuper coll. 1. de prohib. feud. alien. per Fed.* tunc si patronus in simili deliquerit, puta in alium quam in clientem, licet forte propter hoc privetur dominio directo, & omnibus bonis, non tamen liberatur cliens à conditione feudali, nec ei acquiritur dominium directum feudi, alioquin plus haberet cliens quam patronus, quod esset absurdum.

12. Nec obstat * *d. §. domino, ibi si peccaverit in vasallum, si in alium,* quia debet intelligi de alio, in quo tamen sit offensus cliens, ut si in ejus odium sæverit patronus in familiares clientis. Ita decidit & exponit Andr. Ifern. in *d. §. domino per aliam rationem quod cliens strictius tenetur, sed ra-*

* Patronus utrum reciprocam debeat si de litatem clienti.

* Omnia fere feuda à rege dependent, & ad illum terminantur.

* Differentia consuetudinis Galliarum hujus Cisalpinæ, & Galliarum Transalpinæ.

* Sacramentum fidelitatis lex continet.

* Intellectus §. domino si de feud. defuncti. content. si inter dom. & agnat.

tio quam deſi eſt concludentior, ne excedatur æqualitas à cliente, & ne plus habeat quàm patronus, quamvis Baldus *ibi in ſin.* aliter ſentiat & malè. Et iſtud intelligo procedere, etiam ſi feudum eſſet novum, quamvis Alvarot. *ibi col. 1.* inſcitè gloriatur ſe egregiè ſolvere contrarium intelligendo, d. §. *domino* in feudo novo, ut ejus proprietates directæ acquiratur vaſallo, patrono delinquente in quemlibet, ſicut è converſo rediret tale feudum ad patronum vaſallo delinquente in quemlibet. Sed hæc ſolutio eſt dignior ſcholari, quàm doctore: quia vaſallo novo delinquente in extraneum, feudum novum redit ad dominum, non quia vaſallus delinquit, nec propter ultionem injuriæ domini, quæ nulla eſt, ſed quia finitum eſt feudum, ex defectu vaſalli, & alterius perſonæ quæ illud capere poſſit. Et ſi hæc opinio Alvarot. nedum eſt divinatoria ad textum, ſed etiam falſa in terminis illius juris feudorum, quod interpretandum aſſumpſit.

* Subvaſallus enormiter offenſus à ſuo domino immediato liberatur ab illo, & remanet vaſallus domini mediati.

13. Hanc ampliacionem limito primo, ut procedat reſpectu ipſius patroni offendentis, & ſuorum hæredum, vel cauſam habentium in infinitum, ſed non reſpectu alterius, puta ſuperioris & mediati domini, vel patroni. Tum primò, quia pœna debet tenere ſuos auctores, l. *ſancimus. C. de pen. cum concord. gloſſ. ibi cap. ſi compromiſſarius, de elect. in 6.* Tum quia vaſallus non potèſt ullo modo deterioſorem domini conditionem facere, ſed meliorem, cap. 1. §. *è contrario in ſin. de inveſtit. de re alien. falſ.* Ex quo inferitur quòd ſi ſubvaſallus enormiter offenſus fuerit à ſuo domino immediato, efficitur liber ab illo, ſed non efficitur liber à conditione feudali, quia in illa ſubicit domino mediato, & tenebitur ab illo feudum recognoſcere, & feudalìa jura illi præſtare, & remanebit ejus vaſallus immediatus. Nec obſtat quòd ex delicti offendentis, plus videtur conſequi ſuperior immediatus offendentis quàm ipſe offenſus, quia non eſt abſurdum quantum ad aliquid, videlicet quantum ad dominium & dependentiam juris feudalis, quòd magis eſt in ſuperiore domino; in quo eſt tanquam in capite, & in cauſa agente, & influente, quàm in domino inferiori. Ut enim ſuprà diximus *in §. 1. gloſſ. 6.* dominus immediatus reſpectu ſuperioris domini, non dicitur propriè habere dominium directum ſubfeudi à ſe immediatè dependentis, nec etiam dominium utile ejuſdem. Sed potius quoddam jus feudale, quòd magis habet inſtar cujuſdam ſervitutis, quàm veri domini rei. Igitur tanquam ſublato medio illius ſervitutis per delictum immediati domini, remanet ſubvaſallus ſub dominio directo, & jure feudali ſuperioris domini, cujuſ efficitur immediatus cliens. Et ſic huic offenſo in duobus circa jura feudalìa conſultur præter privatam & ſeparatam proſecutionem delicti.

* Dominus male tractans ſubditos aut vaſallos ſuos, privandus eſt jure ſuo.

14. Primo, * quòd definit ſubefſe offendenti, & ab illo in perpetuum liberatur. Secundo, quòd deinceps ſuperiores & altiorem dominum immediatè recognoſcit. Simule videmus, quòd ſi habens caſtrum in feudo cum jurisdictione malè tractat homines & ſubditos ſuos, & monitus à domino non deſiſtat, privatur jurisdictione ſua, quæ revertitur ad dominum, & ſic illi ſubditi non liberantur à jurisdictione, ſed à perſona malè ſerviente, & mutant dominum, & efficiuntur immediati ſubditi ſuperioris domini. Textus eſt in l. *Federic. §. quicumque advocatiam. de pace tenen. c. ejus violat.* ubi hoc notat Baldus quem Alvarot. & alii ſequuntur. Idem dicentes de feudo, quòd propter malam tractationem & abuſum potèſt vaſallus privari, & feudum domino applicari, quòd ſequitur Paul. poſt Guillelm. Ang. in *Auth. qui rem. C. de ſacroſanct. eccleſ.* Sed vaſallus enormiter offenſus ſubvaſallum, illo abutitur & notoriè malè tractat. Igitur debet privari jure quòd habet in eum, & illud jus reverti ad ſuperiorem dominum. Et quòd non ſola adminiſtratio-

ne nec tantum ad vitam ſua ſit privandus, ſed etiam proprietate illius juris in perpetuum. Concludit Alberic. in *§. ſedemque. ff. de uſufruct.* quando ita acriter læviret quòd eſſet crimen capitale in alio quolibet, per l. *judices. C. de dignit. lib. 12. l. 2. in ſin. C. in quibus cauſ. colen. dom. accuſare poſſunt lib. 11.* An autem mala tractatio & abuſus ſit cauſa ſufficiens, & qualiter ad privandum vaſallum feudo, dicam latè inſrà §. 43.

15. Sed juxta hæc quæro, quando erit locus huic ampliacioni in hoc regno? Videtur quòd nunquam: quum ſereniſſimus Rex noſter ſit ſuperior & ſupremus dominus directus in regno ſuo, in quo (ut etiam ait Panorm. in *cap. veniens extra de accuſat.*) fundatus eſt in temporalibus etiam ratione domini ſeu proprietatis terrarum & prædiorum regni ſui, non quòd ſit dominus directus omnium & ubique: ſed quòd omnium fere ditionum & prædiorum particularium Regni ſit ſupremus dominus directus, ſic omnia fere feuda ab illo mediatè vel immediatè teneantur, & ad illum tanquam ad unum primum, ſummum & directum dominum terminentur, ut ſæpe diximus. Reſpondeo, quòd habebit locum in eo qui tenet prædium ſuum in alaudium. cujuſ partem vel etiam totum in feudo concedit, quia ſi enormiter offendet vaſallum ſuum tali offentione, ex qua ſi vaſallus eam commiſiſſet in patronum privaretur feudo, privabitur etiam hic patronus proprietate feudi, ſeu directo illo & alaudiali dominio quòd retinuerat in re in feudo conceſſa, quàm deinceps qui erat vaſallus, tenebit libere tanquam verum alaudium, in illa domini plenitudine & integritate in qua conſtituta ſeu verius diviſa & diſtributa fuerunt dominia de jure gentium, in l. *ex hoc jure. ff. de juſſit. & jur.* & iſtud eſt rem tenere.

16. In * verum, ſeu, ut dicunt in Francum alaudium, & ſicut tenebat patronus ſuus ante conceſſionem feudi. Nec obſtat quòd diximus omnia feuda dependentia à rege, quia hoc eſt verum de regulari & communi jure hujus regni, ſeu in ipſo univerſo, in quo rex habet ſuſtatam intentionem quantum ad hoc, tamen excipiuntur ſpecialiter quædam prædia quæ remanſerunt alaudia, ut dicemus inſrà §. 68. nec eſt inconveniens quantum ad hoc quædam excipi à directo dominio regis, quia proprietates ſeu directum dominium, vel etiam utile prædiorum ſeu aliorum bonorum temporalium, non eſt de ratione & ſubſtantia regni ſeu regis dignitatis: ſed quid accedens, quòd quandoque eſt inſeparabiliter unitum regis dignitati ſeu coronæ, ut ea quæ ſunt de ſacro domanio regio & * quòd dixi inſeparabiliter intellige non de ſe formaliter. Sed quia rex ipſe tanta dignitate pro tempore fungens non potèſt illud alienare nec diminuerè, nec expropriare, ſeu in totum ſeparatè à corona & dignitate regia, penes quam eſt vera proprietates, & dominium domanii, *ut alibi ſatis diximus.* Secus eſt de * ſuprema jurisdictione, & potèſtate regia, quæ eſt ipſa forma, & ſubſtantialis eſſentia majeſtatis regis. Ideo impoſſibile eſt in regno & de regno aliquem eſſe exemptum vel exceptum ab illa.

* In alaudium verè & Francū tenere, quid.

* Dominiſſi regis eſſe inſeparabile à corona & quomodo id intelligendum ſit

* Suprema jurisdictione, tam eſt inſeparabilis à corona quam eſſentia rei, à re ipſa.

17. Dictam regulam ſic ampliata limito, primo ut non procedat in rege, ſeu alio ſupremo domino ſuperiorem non recognoſcente, qui ſi unum ex vaſallis ſuis enormiter & injuſtè offenderet, (quòd non eſt præſumendum,) ſi tamen ita de facto contingeret, ita quòd ſi offenſus nedum in regem, ſed etiam in quemvis alium idem commiſiſſet, nedum feudo, ſed etiam omnibus bonis privaretur, non tamen haberet locum pœna privationis domini directi, nec juris feudalis, quia pœna d. *c. domino & c. ex facto,* ſolum habent locum in inferioribus dominis ſuperiorem recognoſcentibus, non autem in ſupremo rege. Ita expreſſè decidit Luc. Penna in l. *in ſacroſanct. 3. collat. penult. verſ. ſed ponit Rex Siciliae, de proxim. ſacroſanct. ſcriniar. lib. 12. C.* Idem tenet Bald. in d. *cap. ex facto verſ. pone quòd prælatuſ, dum dicit illud. c. non habere locum in Papa. Matr. de Afflict. in deciſ. Neap. 265. num. 13. in 3. fallent. ad hanc regulam.* Ratio quia illud

* dominium

*Supremus princeps nec contrahendo nec delinquendo potest jura dignitatis suae minueret.

*dominium directum & jus feudale est de dominio coronæ seu majestatis regie, & sic inalienabile & inabdicabile per ipsum regem, qui non censetur dominus seu proprietarius regni sui, sed administrator, ut inquit Paris put. in suo conjunctio tract. *syndica. sub rub. de excessib. impera. nu. 11. char. 4.* vel aptius eundem Luc. Pen. in l. *quicumque col. 3. & 4. de omni agro de ser. lib. 11. C. se habet erga bona & jura regni & reipub. sicut maritus erga dotem uxoris, ideo sive contrahendo, sive delinquendo non potest illa in aliquo diminueret: de quo etiam dixi §. 1. gloss. 5. nu. 4. Fortius dico quod nedum proprietate in perpetuum. sed nec etiam ad vitam, nec etiam simpliciter administratione privabitur, quia hoc esset contra utilitatem publicam, ut statim dicam, & ita sentit Bal. in d. c. *ex facto ad fi. dum facit differentiam inter Papam, ut in eo nullo modo habeat locum pena d. c. & sic nec ad vitam ejus, & inter inferiores prelatos ut non habeat locum nisi ad eorum vitam, & in eorum præjudicium secundum notata in *lynbemus nullum. C. de sacros. eccl. aliter tamen sine taxatione jurium regionum & coronæ satisfieri debet offensio, & etiam de pecuniis & fructibus bonorum sicut, si rex non habeat alia bona. Et advertit quod hæc planè procedunt in principatu quod electione, ut imperium & regnum Romanorum, vel jure sanguinis, ut regnum Francie deferretur, sed non quæ in regno mere hæreditario de quo aliqua dicam *infra §. 13.****

* Rex nequit subditum à sua jurisdictione quacunque de causa eximere.

18. Ex his multo fortius infero, quod rex non potest in aliquo privari jurisdictione regia quam habet in offensum, quia formalis & essentialis virtus regis est jurisdictione, quæ priorius de se est inabdicabile à rege manente rege, nec est separabilis à regia dignitate, sine sui velut subjecti corruptione. Igitur sicut non potest rex dividere, nec corrumpere regnum, ita nec aliquem de regno à sua jurisdictione eximere, & ita tenet Luc. Penna in d. *in sacris, & eadem ratione non potest rex abdicare totam administrationem jurisdictionis seu potestatis regie, etiam quoad aliquem locum, vel aliquam personam regni licet possit aliquem locum vel aliquos subjicere uni domino sub se in primo gradu jurisdictionis, dummodo jus appellationum & supremæ potestatis etiam quoad administrationem & executionem realem, quando & quoties opus erit penes eum remaneat. Et alioquin esset tales exemptos facere reges, ut in Senatu Neapolitano tempore Caroli VIII. Francie & Sicilie regis dicebat quidam Advocatus magnus sicut ut refert Matthæus d. Afflictus in *prælatus constit. Neapolit. q. 2. collat. mit. num. 9.* Et si factum fuerit etiam in Ecclesiam, nullum & revocandum esse censet ibi Matth. de Afflict.*

* Prælati ecclesie, non domini, sed administratores et.

19. SECUNDO limbo, in patrono ecclesiastico, qualis episcopus aut quisvis alius prælatus ecclesiasticus, quia ut peritum est, non est dominus, sed solum procurator, seu administrator rerum ecclesie: text. in c. 2. *de donat. in c. ultum. 12. quest. 1. c. 1. 14. quest. 1.* ita tenet Bald. in d. §. *domino & Alvarot. ad fin. Matth. de Afflict. in d. quest. 2. numer. 24. in fall. 4. dixi in tract. reg. cancell. Reg. 18. de insur. resignan.* Tamen licet ecclesia non privetur proprietate & jure suo, ipse prælatus quamdiu vivet, seu quamdiu illa prælatura fungetur, perdet administrationem illius juris, & omnem commoditatem quam interim potuisset lucrari & percipere à feudo, ita quod non poterit uti aliqua potestate dominica in vasallum, nec etiam in ejus hæredes vel causam habentes. & penes eos perpetuo remanebunt, quæcunque commoda quæ fuissent debita, ex mutationibus interim contingentibus; non autem spectabunt ad superiorem mediatum dominum feudi, & immediatum dominum seu patronum illius prælati vel ecclesie, ratione dicti feudi, quamvis text. in c. 1. §. *fin. de capitul. Conradi in usib. feud. videatur decidere contrarium, quem late discutiam, & declarabo *infra §. 43.* ubi reservo dicendum.*

20. Ex his patet quod si administratio hujus feudi vel ejus commoda spectarent ad collegium, seu aliud corpus ecclesie in toto, vel in parte, eatenus nihil immutaretur, nec liberaretur vasallus offensus in aliquo, sed solum quatenus ea spectant ad administrationem, & commodum offendentis. Nec obstat quod nuper dixi in prima limitatione, omne jus dominicale seu feudale cum omnibus commodis & obventionibus futuris, redire statim ad superiorem immediatum dominum offendentis, quia ibi offendens ipsius juris feudalis proprietate & possessione privatur, & sic liberè reddit, vel potius liberè remanet (tanquam obstaculo quod in medio fuerat remoto) ad superiorem dominum, qui ex tunc est & remanet immediatus dominus feudi. At hic verus immediatus patronus quæ est ecclesia nullo modo privatur, nec proprietate, nec possessione juris sui feudalis & patronatus, sed solum prælatus delinquens privatur administratione, & commodo quod ad eum devenisset, quamdiu prælaturam gereret, & sic nullum jus, nullum commodum potest devolvi, sive aperiri superiori domino, qui semper remanet mediatum & remotus ut prius, & sic nihil potest agere nec exigere in subfeudum vel subvasallum per ea quæ notata *supra §. 1. glo. 6. in ver. manant de luy.*

21. TERTIO videretur posse limitari in omnibus qui non possunt seu prohibentur rem suam alienare, etiam si esset eorum planè propria, & verum alaudium, ut declaravimus in *fin. quest. incidentis ad finem ampliationis.* Intelligendo tamen quando alienare prohibetur non propter se vel favore suo, sed favore tertii, ut contingit in rebus peculii adventitii filii-famil. qui prohibetur eas alienare favore patris habentis utrumfructum l. *fin. §. filius autem Cod. de bon. que lib.* quia tunc excluditur omnis alienatio, non solum voluntaria, sed etiam necessaria & non solum hominis, sed etiam legis. ut quando fieret propter factum, vel delictum prohibiti, ne sit in sua potestate alteri præjudicare, & tunc verum est quod qui non potest alienare, non potest etiam delinquendo, ut etiam patet in duabus præcedentibus limitationibus. Secus quædo alienatio prohiberetur favore prohibiti, ut in minore vel prodigo, quia tunc non excluditur alienatio quæ sit delinquendo, sed propter delictum perdit delinquens favorem suum, ita pulchre not. Bart. in l. *si quis in tantam. col. 3. versic. quæro an dominus. Cod. unde vi. & fuit inventum suum, ut ibi testatur idem Bartol. in l. *si finita. §. si de vestigali col. fin. ff. de damn. infect.* quem seq. ibi Pau. ad fi. Alex. in *confi. 23. oportune considerati. col. 2. lib. 1. Aretin. confi. 14. vi. & diligenter considerato. col. 4. versic. pro quibus facit Fabius. à monte S. Savi. in tract. de emp. & vendi. in 4. parte prime. quest. 14. ad fi. tangit Dec. in l. *furiosi nu. 2. ff. de reg. jur.***

Sed certè illa limitatio non posset verificari nec quadrare ex parte vasalli per ea, quæ dicam *infra §. 43.* ergo non videtur posse congruere, nec adaptari ex parte domini, cum patronus & cliens non sint judicandi ad imparia, d. c. *unico de forma fidei.* quod est expeditum & in confesso quantum ad commissum procedens ex delicto in alterutrum de quo agitur d. §. *domino & c. ex facto.* Ideo hanc limitationem hic non posui, nisi ad majorem declarationem, & ad cautelam, ne fortè quis legens præfatas duas limitationes incaute labatur in errorem, credens eadem ratione limitandum in omni casu, in quo saltem favore alterius esset prohibita alienatio, ut in feudis quæ essent in peculio adventitio filii familias, vel in dote uxoris, loquendo in terminis juris, de quorum veritate plenè discussi in d. §. 43.

22. QUARTO limbo, ut strictius teneatur cliens patrono quam patronus clienti, quoniam cliens subest patrono, & ab eo beneficium accepit, non è contra. Ita decidit And. Iser. in d. c. 1. in *fin. de form. fidelit. in*

* Prohibitus alienare an possit delinquendo amittere.

* Attributio est cliens & vasallus patrono.

quàm patronus clienti.

d. §. domino. & in d. c. ex facto. in fin. Jacobus de sancto Georgio in investitura feudali. verbo, qui quidem investitur, præstitit. juramen. fideli. col. 4. ubi tradit quatuor disparitates, vide apud eum, non transcribo. Adde Matth. de Afflict, decis. Neapol. 265. Ex quo inferitur primo, quòd si aliquo casu ex delicto clientis feudum ipso jure committeretur patrono, de quo infra §. 30. tamen ex delicto patroni nunquam ipso jure devolvetur proprietas seu directum dominium ad clientem, sed semper demum per sententiam, quia nunquam est tanta nec tam expedita ratio caducitatis committendæ de patrono ad clientem, sicut de cliente ad patronum, & * longè facilius est utile dominium consolidari directo & pristinae formæ & naturæ restitui, quàm directum devolvi ad utile, ut not. And. Iser. d. c. ex facto. in fin. Secundo infero quòd si aliquo aliter dubitetur an offensa sit sufficiens ad amissionem feudi, vel directi domini, graviores circumstantiæ aggravantes requirentur ex parte patroni, ad eum privandum, quàm ex parte clientis: & difficilius debet privari patronus, & facilius absolvi, quàm cliens, quia cæteris paribus eadem offensa est gravior illata à cliente in patronum, quàm e converso. *facit. l. 2. in prin. C. de libertis. & eorum liberis.*

* Facilius consolidatur utile dominium quàm amittatur directum.

* Patronus non debet clicatem criminiosum occultare, vel ei favere.

23. INFERT aliud Match. de Afflict in d. deci. 265. num. 4. videlicet quòd dominus non tenetur adjuvare vasallum, nisi ex urbanitate. *arg. l. creditores, & Lancilla. C. de pignoris.* quæ nihil prorsus faciunt, aptius allegasset *l. eum affirmes. C. de lib. caus.* Sed hoc est fallum, imò mero jure ad hoc tenetur in terminis istius juris feudorum, per *text. præcisum. de. 1. de forma fidelit. in fi.* non tamen approbo quod possit * receptare seu occultare vasallum criminiosum, ut quidam allegant. Bald. in §. *conventiculas in prin. de pace juram. fir.* ubi Bald. hoc non intendit. Sed benè vult non teneri patronum tradere vasallum suum ejus inimico, etiam si fecisset mille delicta: quod intelligo de inimico privato, non de ministris judicis; nec etiam aliàs licet ei ullo modo favere delictis, aut malitiæ vasalli, ne eorumdem criminum & pœnæ reus efficiatur, dum turpitudinis magis quam feudi patronus efficitur.

* Patronus non tenetur jurare clicati.

24. QUINTO limbo, quantum ad ea quæ sunt * humilis reverentiæ, quæ debentur à cliente patrono, non è converso: & ratio differentiæ per se patet, ex quo inferitur primò, quòd licet teneatur cliens jurare se fidelem fore patrono: non tamen tenetur patronus idem illi jurare, quamvis re ipsa sine ullo juramento æquè teneatur ad mutuam fidelitatem, & mutuam amorem, ita decidit. And. Iser. in *l. imperialem §. illud quoque. in fin. de prohi. fen. ali. per Fed.* quamvis gl. *pen. ibi in vier. sacramento. contra sentias.* quam reprehendit Alv. *ibi & in d. c. 1. col. 2. num. 7. de forma. fidelit. Jacob. in investit. feudo in vers. quique invest. præstit. jura fideli. col. 4. ver. sed nunquid e contra. Match. de Afflict. in d. deci. fall. 1. fa.* quod libertus non debet petere juramentum à patrono *l. jusjurandum, & ad pecunias. §. qui jusjurandum. ff. de jurejurand. l. de die §. jubetur. ff. qui satisf. cogan. l. qui bona. §. pe. ff. de dan. infect.* quia ei patroni persona semper honesta & sancta videri debet. *l. liberto & filio. ff. de obsequ. à lib. hinc dicunt Luc. Pen. in l. 2. g. 4. §. col. fin. in quib. caus. coloni domin. accusare poss. Phil. Deci. in c. cæterum col. 8. vers. Secundo quod dictum est, de judiciis quòd in his quæ concernunt reverentiam & honorem, patronus non adæquatur liberto, nec vasallo, hinc pulchrè dicit Jo. And. in c. 1. de feud. quòd vasallus offendens patronum dicitur perfidus, id est proditor & perjurus, quia fidelitatem expressam & juratam violat: patronus autem clientem offendens non dicitur proditor, * nec perjurus, sed maleficus, id est simpliciter malefidei, quia fidelitatem quam tacitè promissisè intelligitur, non servat. Et hæc sunt intelligenda de reverentia quæ con-*

* Client patronum offendens proditor

cernit dignitatem, & prælationem personæ, non autem de reverentia quæ concernit principaliter amorem, benevolentiam & confidentiam, quoniam hanc etiam reverentiam debet patronus clienti. Hinc lege Frederici primi cautum fuit, patronum non debere exigere à cliente juramentum calumniæ, sicut nec cliens à patrono, ut refert Ober. *de consuet. recti. feudi. §. in quib.* Plures aliæ fallentiæ enumerantur per varios doctores; sed quæ ad institutum nostrum conducunt multis additis adduxi, reliquis omisissis.

25. TERTIO quæro, vasallus decessit relictis pluribus * filiis, vel aliis hæredibus, aut aliàs quovis modo feudum pervenit ab uno ad plures, an singuli teneantur fidelitatem facere? Responde quòd sic, sive singuli possideant pro indiviso, sive pro diviso. *§. omnes filii, si de feu. controvers. sit inter dom. & agna.* Tamen sæpe solitum est solum primogenitum pro omnibus omnium nomine admitti & investiri, eo quod parum interest patroni omnes accedere. Et dicit Udalric. Zaf. in *episto feud. par. 7.* quòd plures hæredes unius vasalli, possunt eligere unum ex eis qui omnium nomine investituram petet, & jurabit. Et ita servari asserit de consuetudine Germaniæ, quod est valde æquum. Et crebrius in Galliis habens majorem partem feudi, potest nomine omnium fidelitatem facere, & patronus tenetur admittere ut in consuet. Cenomanensi. §. 13. nisi ubi consuetudo nec expressè nec tacitè hoc dicit, ut Parisiis, ubi hoc non tenetur, ut *infra eadem glo. num. 39.* nisi cum cæteri sunt minores, tunc enim tenetur antiquiorem vice omnium recipere, vel minoribus inducias dare, ut videbimus. *infra §. 41.* Et not. quòd quantum ad formam sive actum fidelitatis unusquisque faciet seu jurabit illam in solidum, quia fidelitas in se non dividitur, sed quantum ad rem, seu subjectum, pro quo præstatur, facient pro parte, quam prætendunt in re, vel feudo, hujusmodi enim fidelitas magis concernit ac afficit rem quam personam, & dominus dicitur magis habere oculos suos ad rem, seu ad feudum quàm ad vasallum. Bald. in c. *admonet. de renunt. & dictum est supra. §. 1. gl. §. in princ.* Quòd si feudum ad unum tantum vel ad aliquos remaneat, ille vel illi, tantum fidelitatem debent. d. §. *omnes.* Vide quæ statim latius dicam. *g. §.*

* appellation, non è diverso.

* Quotquot sunt clientes vasalli, singuli ad fidelitatem teneantur.

26. QUARTO quæro, * an vasallus accedens ad dominum causa fidelitatis præstandæ, & renovationis investituræ, teneatur exprimere rem & causam. Et dicendum quòd sic: debet enim exponere cujus feudi ratione, & an pro toto an pro parte, & si pro parte, an pro divisa, an pro indivisa, & pro quota. Et si sit admissus pro parte, tunc ad illam partem tantum fidelitas & admissio in fidem est limitata, pro reliquis autem partibus remanet feudum apertum domino, quantum ad illum qui pro parte tantum fuit admissus. Si autem fidelitas simpliciter pro certo feudo facta sit, intelligitur pro toto, quoniam appellatione rei simpliciter, in dispositione hominis, seu quando profertur ab homine, * venit totum præcisè, & non pars tantum. *l. de pupillo. §. qui nunciat. & ibi Bartol. Ang. ff. de ope. novi. nunt. glo. 2. in verbo totam, & ibi Bart. in l. si scirem. ff. de rei vendic. Bart. in l. legatis uxori. ff. de leg. 2. Bald. in l. Titia cum testamento. §. Lucius Titius. in 2. notab. ff. de leg. 2. & in l. Pomponius. §. sed & 1. reprobata glo. ibi. ff. de procuratorib. Ang. in l. si quis cum totum. in princip. per illum text. ff. de excep. rei judi. Alex. consi. 195. nu. 1. lib. 6.* Secus regulariter quando profertur à lege, quia tunc potest venire etiam sola pars, *l. ait prator. 2. in princ. & ibi Saly. Alex. Jaf. ff. de jurejur. l. appellatione rei ff. de ver. sign.* Si autem cliens offerret fidelitatem in genere, pro omnibus quæ tenet in feudum, vel pro his pro quibus debet, non aliter declarando & specificando rem seu aliàs obscure, ut non appareat certo, pro qua re in individuo, vel

* Fidelitatem offerens utrum teneatur designare rem quotà & causam.

* Rei appellatione an pars solum venire possit.

pro

pro qua parte fides offertur, non teneretur dominus admittere, sed posset jus dominicum exequi cum effectu, quia dominus debet effici certus, pro qua re, & quota parte, habet vasallum, alioqui frustraretur nedum honore debito, sed etiam jure suo, quia sua interest specificè, clarè & determinatè recognitionem feudi fieri, ad conservationem juris sui & possessionis. Similiter interest vasalli, pro certa & determinata re in fidem recipi. Et in istis omnibus incertitudo utriusque est captiosa: neutri enim suborta lite prodesse agnitio, aut admissio fidei, nisi certò constaret de corpore feudi, posset tamen incertitudo agnitiois aut admissiois, per relationem ad aliud, aut alias sufficientes demonstrationes, si adsint, probari, *l. certum. & ibi Decius. ff. si cert. per.*

27. Hic non tenetur patronus admittere in fidem nisi idoneo loco, ut *infra* dicitur, & coram idoneis testibus: potest etiam petere publicum de hoc confici * instrumentum, suis tamen & non vasalli impensis. Sicut e contra si velit vasallus, instrumentum publicum de admissione sua habebit impensis suis: magnum est enim interesse quodcumque controversum fuerit, posse statim ostendere jus suum, ut glossa quam ibi multum not. Ang. in *l. si pupillus. in princip. in ver. habet. ff. de novat.* Ideo creditores & debitores tenentur invicem facere instrumentum crediti & solutionis, ut tenet Ang. & est text. in *l. plures apochis. C. de fid. instr. Bart. in l. si finis. §. eleganter. ff. de dam. inject. & ibi latissimè Alexan. per *irresult. col. Felj. c. accedens. 1. col. 2. ut lit. non contest. Fas. l. 2. in fin. prin. ff. solut. matr. in l. ex ea parte. in princ. & in fin. ff. de verb. obli.* Similiter tenetur vasallus exprimere causam, sed immediatam tantum, & etiam in individuo, videlicet ex successione tali directà, vel collaterali, tali gradu, vel ex tali emptione, vel alia acquisitione: quo ultimo casu, quando scilicet venit ex titulo, particulari tenetur domino ostendere instrumenta si qua sint acquisitionis, vel quæ & qualis sit illa acquisitio, verè & dilucidè domino ex opere, ut possit certior fieri, quæ & qualia jura sibi debeantur *ut infra. §. 20. glo. pen. & fin.**

28. QUINTO quæro in thèmate. §. nostri, unus * solus filiorum vel liberorum accedit, offerens fidelitatem pro sua tantum parte, fortè indivisa, petens admitti seu investiri: dominus dicit quòd feudum nondum est divisum, sed unicum, ad unam fidelitatem & homagium tantum, & offert omnes simul admittere, recutans fidelitatem unius solius, an jure agat dominus? Respondeo, non, quia daretur occasio malignandi convassallis, vel uni eorum forte colludendi cum domino, qui vel ob unius solius contumaciam, sive veram, sive simulatam vel justam absentiam, reliquos omnes justa offerentes sperneret, & univèrso feudo prehensò omnes fructus suos faceret. Ideo dico hanc responsionem Patroni cancellariam esse & captatoriam, & quòd singulos accedentes, etiam unum solum tenetur pro portione vel portionibus eorum admittere, nec sufficeret patronum offerens inducias fidei donec omnes convassalli simul accedant. Possunt enim huic vasallo multa deinde supervenire impedimenta, ut finitis induciis adesse non possit & in captionem incidat. Cum ergo faciat & offerat quicquid debet, plenam vicissim securitatem referre debet, & per hanc oblationem alias congruè, ut §. *infra* 63. factam, jam tutus est quoad se dummodo saltem instrumentum suæ oblationis capiat, ne forte confidat responsionibus illufois quorundam officialium curiarum dominicalium, ut sæpe vidi simplices & si leles vasallos in captiones incidisse. Potest insuper unus hæredum cogere patronum ad se invitandum de parte sua, vel eo recusante aut differente investiri per judicem ordinatum *per not. infra. §. 60.* Et hæc procedunt non

solum in linea directà ubi sola fidelitas debetur, sed etiam ubi debetur relevium. Quanquam enim dominus non teneatur eligere donec omnes obtulerint,

29. Tamen quilibet debitè offerens interim debet esse intuto, nec ex hoc præjudicatur patrono, in unitate feudi, nec inducitur ulla divisio feudi, licet unus ex hæredibus recipiatur in fidem expressè pro parte, seu quota, aut rata sua, imò per hoc magis fortificatur & conservatur unitas feudi, quia eo ipso quod unus recipitur pro parte sua feudi, ostenditur quod pars sua non est feudum integrum, nec feudum per se, sed pars veteris feudi: ergo non dividitur feudum in se, sed semper necessario remanet unum, & idem feudum, quia commemoratio partis feudi, necessariò præsupponit, & infert perseverantem unitatem unius totalis feudi. Non obitat *l. si creditores. C. de pact. l. liberum. C. de fidejuf.* ubi creditore petente vel recipiente ab uno ex correis in solidum, sine divisionis beneficio obligatus, partem suam ratam debiti, sub expressa commemoratione partis virilis inducitur divisio obligationis in viriles, inter omnes debitores ex tacito pacto, quod etiam absentibus & ignorantibus prodest, ex dispositione illarum legum, ut ibi per omnes doctores; quia ibi creditor non petiit, nec recepit totum quod sibi debebatur ab eodem debitore quem posset, utpote quem in solidum sine divisione esset obligatus, sed partem duntaxat virilis voluit petere, vel recipere sub commemoratione virilis partis: & sic præsumitur tacitum pactum divisionis fecisse. At hic patronus recipiendo unum ex clientibus in fidem pro parte sua feudi, recipit totum & solidum quod sibi ab eodem debetur, nempe solidum obsequium & integram fidelitatem, contemplatione tamen illius partis feudi, quia plus non posset offerre, nec præstare iste cliens, nec patronus plus ab eo petere vel exigere. Et sic nullus relinquitur locus divisioni præsumendæ. Tum quòd atinet ad titulum feudi, apparet de expressa voluntate ejus unitatem conservandi. Et sic d. *l. si creditores, & liberum*, bene intellectæ nihil faciunt ad propositum, ad quod redeundo, ut omnes intelligant, apertissimè loquar.

30. Sicut * fundus constituitur solius patrisfamilias destinatione à qua dependet, *l. quid in rerum. §. 1. ff. de leg. 1.* Ita feudum constituitur destinatione patroni & clientis simul, & non alterius eorum tantum, quia non dependet à voluntate unius, sed duorum, & à vero contractu ultro citroque obligatorio. *l. La. beo. §. contractum ff. de ver. sign.* Et sicut fundus destinatione patrisfamilias constitutus, est integrum aliquid, ita quod partes fundi; non conjunctim, sed singulæ per se consideratæ non sunt fundus, sed loca fundi, nisi de novo accesserit voluntas patrisfamilias, ut fundo diviso singulæ partes sint fundus per se, text. est in *l. locus. ff. de verb. sign.* ita feudum semel constitutum, per primam investituram seu infeudationem, est unum quid integrum, & singuli fundi & portiones feudi, non sunt feudum per se, sed partes feudi, nec potest solus patronus sine cliente, nec solo cliente sine patrono, feudum multiplicare, seu de uno feudo facere plura, & singulas partes pro singulis feudis per se habendo, quia constitutio & titulus feudi non dependet à voluntate & potestate unius, sed duorum vel plurium, & omnium dominorum dominantis & servientis feudi. Simile in *l. per fundum ff. de servit. rusticor. prædio. l. ult. ff. communis prædiorum* & ita debet declarari quod dicit Andr. Ilr. in *c. unico col. 1. qualis. vasa. jura. deb.* quod potest R. x, vel alius dominus qui constituit feuda sicut vult, dare mihi feudum in pluribus terris & locis, sive distinctibus, sive cohærentibus, quia destinatione voluntatis domini hoc fit, sicut & fundi sunt: hoc enim est intelligendum ratione principii dispositio-

*Instrumenta clientelarium gestorum conficienda & ejus impensa.

* Tenetur patronus quemlibet hæredum vasalli pro parte sua in fidem admittere, nec per hoc fit ulla divisio feudi

* Sicut fundus destinatione unius patrisfamilias ita feudum destinatione patroni & clientis simul constituitur.

nis quæ incipit à domino, qui potest concessionem suam ab initio adhibere quem vult modum, *l. in traditionibus. ff. de pact. l. legem. C. eo.* Sed non respectu perfectionis & substantiæ dispositionis, quæ non inducitur adesse, nisi secuto consensu vassalli: quo factò, non licet alterutri quicquam immutare aut derogare, *l. sicut C. de actio. & oblig. l. perfecta. Cod. de donat. qua sub. modo. l. velle. Cod. de revocan. donation.* Sed derogaretur titulo feudi & formæ concessionis rei, si de uno plura principalia per se & separata constituerentur.

* Quomodo plures vassalli ejusdem feudi ipsi inter se dividere possint.

31. Itaque non possunt sive unus & idem vassallus, sive plures ab initio investiti, aut ex post factò hæredes, vel emptores (non refert) ejusdem feudi, multiplicare feudum in plura feuda: quod est propriè dividere ipsum feudum in se, seu titulum ipsum & formam feudi sine consensu domini. Sed bene possunt feudum dividere inter se in partes singulis assignandas, pro diviso, non tamen tanquam feuda separata, sed tanquam partes feudi, & sub denominatione, forma & titulo ejusdem feudi, sicut ab initio unum constitutum fuit. Et istud propriè non est divisio feudi, sed distributio partium feudi proportione & jure cujuslibet vassallorum, sive sint partes quotæ, sive partes integrales. Et hoc modo potest sine consensu patroni feudum, sive constet in re corporali, sive in re incorporali dividi, tam pro diviso, quàm pro indiviso, tam æqualiter, quàm inæqualiter. An autem inde aliqua jura debeantur patrono? dicendum quòd non, ut plene *infra §. 33. quest. 22.* Sic è diverso si ab initio unus vassallus, aut plures fuerint investiti de pluribus fundis, tanquam diversis & separatis per se feudis: non poterunt illos fundos unire, nec confundere in unum feudum, sed semper debebunt possidere tanquam diversa, & separata feuda, nisi in his omnibus tam uniendo, quam separando titulum feudi, domini consensus & auctoritas intervenerit, multum enim interest domini, titulos, formam & denominationem rei antiquam conservari, ut jurium suorum probationes successiva & continua conformitate titularum conserventur in promptu & inexpedito, quæ per contrarium obscurarentur, & possent in totum interire. Et hac eadem ratione interest vassallorum, & sine illorum consensu non potest dominus unionem aut divisionem titularum feudi facere. Sed manente uno & eodem titulo feudi potest pro parte aperiri, vel etiam in totum committi domino, pro parte non, puta vassallo partem feudi à domino teneri denegante, ut dicitur *infra §. 43.* pro parte prehendi, pro parte à manu dominica relaxari, recognosci, & investitura renovari, & pro parte non.

32. Itaque concludo in terminis nostri §. & similibus, patronum teneri unum ex vassallis ejusdem feudi pro parte sua in fidem admittere, & investituram pro parte renovare, & injectam feudo manum dominicam pro parte levare, non ergo potest repellere unum ex vassallis nec tenere diu in suspensò, pretextu absentiarum reliquorum, nisi de proximo verisimiliter essent venturi, & vellet dominus eos simul obsequium facere, & simul à se investiri, quia tunc deberet vassallus modicum expectare: & illud modicum æstimandum puto ex brevitate temporis, & modicitate interesse: interim tamen patronus debet saltem acceptare oblationem presentis vassalli, hoc est habere oblationem suam pro rectè & debitè facta, ne quid interim à patrono vel suis officialibus, possit innovari in præjudicium diligentis & devoti vassalli, quanquam etiam omnino recusante domino esset merito jure tutus, & fructus perceptos seu retentos à oblationem cum omni damno recuperaturus à domino

à tempore debitz, & justæ oblationis. Et advertite quòd hæc procedunt in terminis nostri §. videlicet quando sola fidelitas patrono absque aliis pecuniariis juribus debetur, ut in hæredibus directæ lineæ descendens. Idem in simili casu, puta in donatione facta uni ex liberis in anticipationem successionis, ut *infra §. 26.* vel quando contingit mutatio ex parte patroni, ut *infra §. 66.* Quid autem quando relevamenta seu alia jura feudalia debentur, ut in successione collateralis? Respondeo in effectu idem ut etiam dixi, *suprà ead. gloss. num. 28. in fi.* quilibet enim congruè offerens, statim capere potest instrumentum securitatis suæ. Sed dominus potest electionem jurium suorum & investituram differre donec omnes venerint & satis appareat quòd non facit animo captandi, quando offert omnes consortes simul per procuratorem vel per unum eorum investire. Adverte etiam quòd licet teneatur patronus unum ex his vassallis fidelitatem offerentem pro parte sua admittere, vel securum facere, potest tamen compellere omnes hæredes, vel alios ejusdem feudi vassallos, ad simul conficiendum & tradendum unum instrumentum unius agnitionis feudi, & dinumeramenti prædiorum, jurium & pertinentiarum feudi. Gallici dicunt, *par un seul aveu & denombrement*, quoniam non est nisi unum feudum, & unicus titulus feudi: quod si non præstitierint unum & idem dinumeramentum, poterit iterum prehendere feudum, sed non faciet fructus suos, & de hoc latius dicam, *infra §. 9.*

33. Sexto, quia *suprà* dixi idem feudum posse in partes possideri à convassallis: Quæro * an servitium & onus feudi inter eos dividatur? Respondeo duplex potest esse servitium sive onus. Quoddam quod non minuit redditum rei nec patrimonium debentis, quoddam minuens redditum rei & patrimonium. Et iterum istud duplex, quoddam non præstabile pro parte, & sic individuum; quoddam præstabile pro parte seu omni respectu dividuum. Primum non dividitur, sed multiplicabitur, & ab uno in solidum debetur, & solvendum est. Secundum non dividitur nec multiplicabitur, sed ab omnibus simul in solidum debetur, nec pro parte solvi potest, tamen unica integra solutio pro omnibus vassallis sufficit. Tertium non multiplicabitur, sed dividitur pro rata portionis cujusque, & a quolibet pro sua parte solvi potest, dummodo solutionis difformitas non sequatur. Declaro primum quòd est recognitio domini cum fidelitatis sponcione, sive sacramento, quæ omnia uno verbo fidelitatis continentur: hæc enim nullum damnum inferunt, nec aliquem sumptum pecuniarum: sed in obsequio clientelari & grati animi benevolentia consistunt, & ex istorum reiteratione seu multiplicatione non efficeretur patronus locupletior, nec cliens pauperior, & sic ab uno quoque clientium ejusdem feudi debent personaliter præstari, *us supra eo. quest. 3.* nec possunt de rigore committere unum, qui vice omnium hoc faceret, quum sint vassalli tanquam singuli, & singulariter ad hoc obligati. Salva modificatione de qua *suprà ead. gloss. quest. 3.* Et frequentiori usu consuetudinum hujus regni potest senior vel majorem partem habens vice omnium hoc facere, & dominus tenetur admittere & vice omnium investire. Et quando plures convassalli committunt unum ex se, non requiritur tam excepta excusatio impedimenti sicuti si committerent extraneum procuratorem de quo *infra §. 67.*

34. Non autem adduxi rationem illam vulgarem quæ est in ore omnium, quod * juramentum fidelitatis est quid individuum, ut tenent Andr. Iser. & omnes in d. §. omnes, *si de feud. defunc. consen. sit. Ang. in l. loci corpus. §. si fundus. ff. si servitus vend. &*

* Servitia & onera feudi usque inter plures vassallos dividantur, vel multiplicentur.

* Juramentum fidelitatis an & quo respectu sit individuum.

in l. 2. §. ex his. ff. de verb. obligat. Jacob. in investitura feudali in verb. qui quidem investit. prestans. juram fidel. collat. §. verfic. nunc quero. Tum quia licet sit individuum in se, seu formaliter, & quoad actum personæ, tamen respectu rei suæ materiæ subjectæ est dividuum, quia limitatur ad partem rei pro qua præstatur, ita quod parte illa alienata renovanda est fidelitas illius partis, & similiter pro alia parte ejusdem feudi acquisita, nova fidelitate & juramento opus est, per ea quæ supra §. 1. gloss. §. in principio & sic non est usquequaque individuum. Tum quia hæc ratio solum concluderet quemlibet vasallum esse ad hoc obligatum in solidum, sed non concluderet ab unoquoque in solidum præstandum, ut diceretur in sequenti membro. Ego autem dico, quemque eorum personaliter, æqualiter, & in solidum: contemplatione tamen, seu sub commemoratione partis suæ, ad hoc teneri sive possideant feudum sive pro diviso, sive pro indiviso, sive æqualiter, sive inæqualiter: eodem ipso enim quod quisque hæredum tenet partem suam feudi, sive divisam, sive indivisam, sive majorem, sive minimam, non refert, est vasallus pro eo quod tenet, ergo quilibet æqualiter quantum ad ipsum obsequium fidelitatis est strictus, & ita concludit Andr. Fern. in d. §. omnes. collat. 1. verfic. sed certe, quamvis Alvaroz. ibi alleget eum in diversum.

* Dissolvitur dubitatio doctorum §. omnes. ff. de feud. de sum. cont. sic inter dom. & a. quas.

35. Ex quibus * frivola ostenditur dubitatio Joann. Blanch. Marli. in sum. feudor. in ritual. de sacra fidelit. §. Item dubitari consuevit. & doctores in d. §. omnes dum quando plures hæredes vasalli possident feudum pro indiviso, dicunt esse magnam dubitationem, utrum omnes simul teneantur præstare unum juramentum, an verò quilibet ipsorum? & addunt istud esse magnæ utilitatis, quia si omnes simul seu collectivè teneantur, erit solum (ut eorum verbis utar) unum jus vasalliticum. Si verò quilibet in solidum singulariter seu distributivè teneatur jurare fidelitatem, erunt plura jura vasallitica. Quia dico primo, quod ille qui jura discussit, & vivam legum radicem attenderit, nulla potest esse dubitatio. Tunc enim in jure plures considerantur collectivè, quando faciunt collegium, vel aliud corpus representatum, & quando commodum spectat ad eos ut ad universos, non ut ad singulos, ut habetur in l. quod major. ff. ad municipalem, in l. aliud §. referat. ff. de regulis juris in cap. cum omnes de constit. Quando autem plures non faciunt collegium, & rei, commodum, & incommodum, ad eos spectat ut singulos, non ad universos, nunquam considerantur collectivè, sed distributivè & singulariter quilibet per se, l. per profundum, & ibi per Bartol. ff. de servit. rusticor. præd. hæreditas autem non pertinet ad plures hæredes, ut ad universos seu tanquam ad facientes vel representantes unum corpus, sed ut ad singulos, ut notorium est, & quilibet singulariter per se, pro parte sua hæreditaria, consideratur: & pro ea parte tantum dicitur representare defunctum: in reliquis censetur extraneus. Textus & ibi Baldus & alii in l. cum à matre. Cod. de rei vendic. gloss. fin. vers. sed huic potest dici in l. 2. ff. de pratori stipul. Bartol. in l. 2. §. item si in factio. ff. de verb. obligat.

* Etiam in individuis plures hæredes non tenentur collectivè sed distributivè.

36. Et hinc est quod * in his quæ sunt in dividua obligatione, lex voluit, quod obligatio descendat in hæredes in solidum, non collectivè, sed singulariter, & distributivè, ita quod nedum obligatio descendit in eos in solidum, sed etiam multiplicatur in quolibet eorum æqualiter, sive æqualiter, sive inæqualiter sint hæredes: & mero jure hæres in minima parte æquè tenetur per se in solidum, atque hæres in maxima parte. Ita notant doctores in l. 2. §. ex his, & præcipuè Jason. notab. 3. numer. 4. in fin. Et miror quomodo aliqui juris peritiam professi, ausi sint de hoc dubitare, ut Andr. Alciat. in l. 2. §. ex his numer. 29. in fin. dum Jasonem malè reprehendit, de verb. obligat. Et Uldaric. Zasius in l.

Tom. I.

stipular. nom. divi. num. 22. ubi ita tacitè sentit, quum sint textus aperti, ubique hoc expressè dicentes, videlicet in dicto §. ex his. Ibi singuli in solidum tenentur, ergo non omnes simul collectivè in solidum, sed quilibet singulariter per se, & similis textus in l. hæredes. §. an ea stipulatio ff. familie herciscunde quin & regulariter juris lege ea quæ in partes dividi non possunt solida à singulis hæredibus debentur. Ecce quod textus non dicunt omnes teneri, seu ab omnibus deberi: in quo posset super verbo universali * Omnes, dubitatio probabilis fieri, quum etiam in plurali aliquando stet collectivè, ut in l. non distinguemus. §. cum in plures. ff. de arbor. aliquando distributivè, ut in l. 2. ff. de stat. bom. Et, cum articulum plenè explicavi cum resolutione plurimarum quæstionum infra 93. gloss. 1. & latius in tract. divid. & individ. part. secunda. numer. 327. cum sequent. & numer. 427. & numer. 458. scribendo opinionem Sorini consil. 207. numer. 32. libr. 4. & Carol. Ruin. de repetit. §. Caso. numer. 78. num. 79. l. 4. de verb. obligat. Sed utuntur præfati textus hoc verbo singuli, & à singulis, quod nullam dubitationem, nullam cavillationem admittere potest, quin necessario distribuat, & in quolibet per se obligationem solidam multiplicari faciat. Secundò dico textum esse in individuo apertum & inevitabilem in dicto §. omnes. inducendo dupliciter, quoniam * virtus legum consistit in inductione & explicatione, textus in l. non solum. §. qui principium. in ver. adapteans: ubi ad hoc nos. Baldus. ff. de exsation. tuto. Idem Baldus in l. petens. collat. 8. in fin. Cod. de pact. in l. abletas. §. ait prator. in fin. ff. de his qui not. infam. Ludov. Rom. in sing. 651. tu scis bene.

* Verbum omnes.

* Virtus legum in inductione consistit.

37. Primò in illis * verbis, maximè si indivisum habent, ubi dictio maximè implicat casum quando possident pro diviso. Et sic ille textus vult evidenter, quod omnes filii vasalli debeant facere fidelitatem, quando possident pro diviso. Et ultra idem vult multo fortius quando possident pro indiviso, quoniam ea est propria virtus & natura hujus * dictionis, maximè, quod implicat casum magis dubitabilem, & explicat minus dubitabilem: & sic facit in casu explicito illationem à fortiori: & tantum valet quantum dictio multo magis. text. in l. qui se patris. Cod. unde liberi & ibi Fulg. Ludov. Rom. & pulchrè Decius in not. 1. collat. 3. Idem dicens de dictione etiam text. in l. 1. Cod. de rescind. empt. & vend. in l. si quis pro uxore. in princip. ff. de donat. inter viv. & uxorem. in l. & si maximè. ff. de servit. legata in cap. cum contingat extra, de for. compet. in cap. sponsam, de sponsalibus & idem de verbo præsertim, gloss. Panorm. in cap. per suas. in ver. præsertim, de simonia. Sed omnes præfati doctores in dicto §. omnes. & in summis, & tract. feud. fatentur, quod quando plures hæredes possident idem feudum pro diviso, absque dubio tenentur non collectivè simul, sed singuli per se in solidum facere fidelitatis juramentum, ergo necessariò habent confiteri, idem esse absque dubio, & multo magis quando possident pro indiviso.

* Verus intellectus dicti §. omnes.

* Dicitio maximè.

38. Secundò universalis, omnes determinat verbum filii, cui adjicitur in illo textu distributivè & non collectivè, quando filii possident feudum pro diviso, ut ex omnium sententia liquet. Ergo debet eodem modo idem verbum determinare quando filii possident pro indiviso. Est enim vulgatum axioma juris, quod * quoties una determinatio respicit plura determinabilia, debet ea pariter & uniformiter determinare, & non differenter. Textus in l. jam hoc jure. §. sed si aliter ubi Jason. & omnes hoc notant & in l. Titius. ff. de vulg. & pupil. text. in l. in testamento, & ibi Jason. in not. 2. & Decius collat. 4. in not. 3. Cod. de milit. testam. l. quamvis. l. hereditatem. C. de impub. & aliis subdit. Et quando duo verba, vel duæ dispositiones recipiunt unam determinationem, intelliguntur eam uniformiter

* Dicitio respiciens plura determinabilia debet ea determinare uniformiter.

S ij

Recipere. text. est in l. fin. C. de sensent. & interlocut. omni judic. in l. si legatarius. §. fin. ff. de legat. 3. ubi hoc expressè notant Dyn. Petr. Alberic. & Bartol. inferens ad decisionem hujus quæstionis quòd si vir reliquit uxori omni anno ex tali feudo decem corbes frumenti, & decem libras, ex quo de jure frumentum non debet solvi in initio anni, sed eo tempore quo recolligitur, l. Firmio. §. pater. ff. quando dies legat. cedat. Idem dicendum est in decem libris, ut debeant solvi simul eodem tempore, ut uniformiter intelligatur, & hanc decisionem Bartol. sequitur Ludov. Rom. in l. qui hoc anno ff. de verborum obligat. Igitur multo fortius quando non est nisi unum determinabile, duos casus in eadem oratione & constructione verborum complectens (ut patet in textu d. §. omnes filii) debet eodem modo & uniformiter in utroque determinari, igitur supina nimis fuit dubitatio doctorum hæctenus feuda tractantium.

39. Quod autem Alvarot. & Cardin. Alexand. in dicto §. omnes (quos sequuntur Jacob. in investit. feud. ver. qui quidem investit. prastit. fide. versicul. nunc quero. & Chassan. recitando non examinando, in consuetudinem Burgundens. eodem titul. §. 7. numer. 3. & novissimè Zaf. in tractatu feud. part. 7. versicul. possunt tamen.) concludunt, istos hæredes eligere posse unum ex eis qui juret fidelitatem nomine suo & aliorum, non * puto de jure verum quia, ut dixi, hujusmodi fidelitas à à singulis debetur, & personaliter est præstanda, non autem per procuratorem, etiam habentem speciale mandatum, invito domino, nisi ex iusto & sufficiente impedimento, ut infra §. 49. quod etiam de jure feudor. compilato per Oberium procedit.

Et sic concludo quòd de antiquo jure feudorum, & hac nostra consuetudine, non * est verum, posse fidelitatem fieri per alium, nisi in illis qui haberent feudum, non tanquam singuli, sed tanquam unum corpus representatum, puta collegium, quia tunc non singulariter, sed collegialiter hanc deberent, & non deberet præstari nisi unicum juramentum tempore renovationis per eos, vel unum eorum, aut alium vice & nomine collegii, per notata in l. in tantum. §. universitatis. ff. de verum divis. l. sed si hac. §. qui manumittuntur. ff. de in jus vocand. l. 2. l. sicut in princip. ff. quod cujusque univers. nomine l. Senatus. ff. de rebus dubis l. 1. §. si autem. ff. ad Trebell. l. 1. §. servum municipium. ff. de quest. Joan. Reyn. in l. Imperialem. §. præterea ducatus de prohib. feud. alien. per Federic. Jacob. in dicto vers. qui quidem investit. prastit. juram. fide. collat. 7. versicul. sed restat. Item nisi quando filii, aut plures alii convassalli, sive pro divito, sive pro indiviso sunt minores excepto uno, ille solus tam suo, quam consortium nomine potest totius feudi fidelitatem offerre, Et debet admitti, nisi patronus malit inducias dare respectu minorum, ut dicemus infra §. 28. Limita secundum majorem & frequentiore partem consuetudinum hujus regni, ut tetigi supra eadem gloss. num. 25. & num. 33. in fin.

40. Declaro * secundum, ut est certum & determinatum servitium personale, puta esse in exercitu cum domino per tres menses, ut in regno Sicilia, teste Andr. Ifern. in dicto §. omnes, vel aliud onus in facto consistens. Ea enim quæ in facto consistunt, regulariter sunt dividua contractu, sed individua obligatione, seu petitione, & solutione, & sic pro parte solvi, seu præstari non possunt, imò à quolibet hæredum mero jure in solidum debentur, textus in l. stipulationes non dividuntur, & ibi Bartol. in 6. opposit. ff. de verborum obligationibus in l. in executione. §. secundo. ff. eod. tradunt omnes scriptores in l. 2. §. 1. eodem titul. Hoc autem ultimum de regula obligationis factæ scripsi anno sesquimillesimo trigesimo

quinto sequendo communem errorem, quem potea confutavi in extricatione tertii labyrinthi dividuorum & individuorum part. 3. Redeundo ad rem, patet istud secundum non dividi: quod autem dixi non multiplicari, debet intelligi quòd ad effectum, quia quum juris subtilitate singuli hæredum in solidum teneantur, igitur obligatio quantum ad formam & petitionem multiplicatur, tamen non dicitur in effectu multiplicari, quia non debet nisi semel exigi, & sufficit omnes hæredes simul, vel unum ex eis, tantum præstare, quantum eorum pater, vel prædecessor fuisset præstaturus, cum succedat loco unius, l. qui fundus. ff. de condit. & demonstrat. & sufficere debet domino quod habet æquè idoneum. l. jam tamen. §. si plures. ff. judicatum sol. l. qui autem. §. 2. ff. de constitut. pecun. Nec debet conditio domini melior aut deterior esse, sive vassallus requirit unum, sive majores vel plures hæredes; sicut si habeant unum sive plures tutores. Ita etiam in effectu tenet Alberic. Brun. in tractatu de augmento. collat. 46. in 11. conclus. principal. Et hoc habet locum etiam in illis quæ sunt omni respectu individua, videlicet contractu, obligatione seu petitione, & solutione, seu executione: ut sunt omnes servitutes tam merè reales, quam mixtæ, excepto solo usufructu. Textus rotundus in l. 1. §. si usufructus. ff. ad legem Falcid. Bartol. in dicta l. stipulationes non dividuntur quest. 4. quod scripsi dicto anno 1515. sequendo præjudicantem omnium ubique sententiam, quam tandem correxì in dicto tract. dividu. & individ. part. 3. Redeundo ad rem: Sufficit unum solidum solvere, & habebit recursum contra alios judicio familiæ heriscundæ vel alia cõpetenti actione. Textus in dicta l. 2. §. ex his. versicul. sed quo casu. l. hæredes §. an ea in fin. ff. familia herisc. & ita tenet Andr. Ifern. in dicto §. omnes. collat. 1. versic. sed certè. & omnes scriptores nisi in illis individuis quæ consistunt in obsequio & honore, sive sumptu & labore personali minuente patrimonium, ut dictum est defidelitate, quæ est velut quasi servitus individua personalis, sed veriùs realis, ut probavimus supra §. 1. gloss. §. in princip. Sed juxta hæc quæro.

41. Quòd si patronus conveniat unum ex hæredibus, aut vassallis, fortè minorem partem feudi habentem, & contra eum in solidum concludat, ad integrum servitium, seu onus facti subeundum & præstandum, an saltem possit reus conventus petere beneficium divisionis, nominando cohæredes, aut convassallos præsentés, & idoneos ad conventionem & exactorem? Videretur quòd sic, quia dato quòd plures sint obligati, singuli in solidum, & singuli mero jure pro solido exigibiles, tamen habent beneficium divisionis, ex beneficio novæ constitutionis in Authent. de duobus reis. in princip. & §. seq. collat. 7. & Authent. hoc ita. C. de duobus reis.

Contrarium respondeo, quia * non habet locum, nisi in obligationibus, simpliciter seu omni respectu dividuis, patet per textum d. novella constitutionis. de duobus reis, ubi fit mentio quòd simpliciter obligati tenentur tantum in viriles, & non singuli in solidum nisi sit actû, & casu quo hoc sit actum expressè, vel etiam tacitè, secundum Bartol. & communem in dicta Auth. hoc ita. & Bartol. in l. reos. 2. ff. eodem. tit. tunc datur eis beneficium divisionis inter præsentés & idoneos, & sic patet quòd illud novum beneficium non fuit concessum, nisi in obligationibus per se dividuis: Secus in obligationibus individuis in quibus remanet jus antiquum D & C. Tum quia non apparet immutatum, tum quia beneficium in istis non congruit, nec potest adaptari, quia præsupponit rem esse divisibilem, ergo si sui naturæ sit individua, cessat, & non habet locum, quia divisio corrumperet subjectum. Et ita resolvit Bartol. in l. in duobus. §. ubi duo col. 2. quest. 2. in fin. ff. de duobus reis. Ex quibus, & his quæ plenius dixi in tractatu dividui & individuis, part. 3. num. 66. num. 165. num. 167. apparet frivolum esse dubitationem doctorum in l. 4. §. Caro. de

*Notabilis limitatio ad beneficium divisionis ex nova constitutione in Authent. de duobus reis.

*Improbatur opinio doctorum tenentium hæredes posse eligere unum ex ipsis præstandam fidelitatis ergo. *et alium fidelitas fieri non potest.

*Quæ onera quæcumque hæredum in solidum obligant, sed non multiplicantur.

verborum obligationibus. super comparatione & conciliatione textus in *l. si ut certo. § si duobus vehiculum. ff. commodat. & l. 1. § si apud duos. ff. depositi.* Præsertim Francisc. Aretin. in dicto. §. Cato. & Carol. Ruin. num. 47. scilicet an commendatarii & depositarii habeant beneficium divisionis, ut tutores.

* Quomodo conventio solidum consular, contra coobligatos, & de recurso & summatione cohæredum.

42. Dico tamen quod iste reus in solidum solus conventus poterit ejusdem iudicis autoritate, sine tamen aliqua processu retardatione, hoc est nulla dilatione propter hoc impetrata, summare cohæredes, aut convassallos suos, & ad hoc commissionem iudicalem accipere, ut veniant ad se defendendum pro communi negotio vel ad videndum litem agitari, & ad contribuendum, si opus sit, in onere communi. Et hoc proderit reo in hoc, quod ubi alias solum haberet via actionis per novum processum, & novam forte prolixam instantiam, experiri contra cohæredes aut convassallos, ad recuperandum quæ solverit pro rata portionis eorum: nunc contra eos comparentes, & assistentes iudicio, vel etiam contumaces (si hoc ultimum stylus curiæ ubi lis agitur habeat, ut est plurimum in hoc regno) obtinebit sententiam ex eodem processu, & in eadem instantia, & ut in simili solet rectè fieri, ex eadem sententia: in qua pro solido condemnabitur erga dominum, & vicissim sui cohæredes erga se ad exonerandum pro rata. Quemadmodum quotidie usitatur, quando unus solus ex in solidum obligatus convenitur, sive principaliter sive accessorie, sed sine beneficio divisionis, cui renunciaverunt tam novæ constitutioni, ut principes correi, quam epistola divi Adriani, ut fidei iustores.

43. An autem hoc casu illi qui ad contributionem vel recursum vocantur, summam possint uti privilegio fori, aut aliis exceptionibus declinatoriis? dicam alibi infra ubi opportunum fuerit, quia pronunc hoc esse nimis remotum à materia nostra.

Contra hanc ultimam decisionem de recurso absque retardatione, oppono d. *l. fideicommissoria §. penult. ff. de legat.* ubi uni hæredum in solidum convento ratione obligationis individuz danda est dilatio ad confortes vocandos, ut etiam dixi in tract. *dividui & individui part. 2. numer. 465. & part. 3. in 6. modificatione. numer. 90.* ubi dixi hoc esse verum, non solum inter plures hæredes obligatos, sed etiam inter plures hæredes testatoris qui sunt principales. Quia ab eis obligatio incipit, imò etiam inter plures principales ex contractu suo inter vivos ad individuum obligatos, simpliciter non tanquam correos, & quod isti hæredes ratione fundi in solidum obligati, non ob id dicuntur, nec sunt correi quibus denegaretur dilatio, ut dixi in tract. *divid. & individ. part. 3. in 5. modificatione, numer. 89.* quia fateor quid isti cohæredes, non sunt correi ex formula personalis obligationis correorum debendi, de qua *ff. & C. de duobus reis.* Sed tenetur personali actione in rem scripta, quæ magis realis est quam personalis, quia reus renunciando rei eximitur in futurum ab omni obligatione personali. Itaque hæc obligatio quemlibet hæredum, & detentorum obligat in solidum absque beneficio recursum, vel dilationis respectu actoris, quamvis sine retardatione quoslibet vocare possit, ut plenius dicam infra *titul. 5. §. 70.* Unde si isti hæredes non convenirentur tanquam detentores, puta unus hæredum dumtaxat tanquam hæres & non tanquam possessor rei immobilis suppositæ, haberet locum dicta sexta modificatio de qua dixi in d. *tract. divid. & individ. part. 3. numer. 90. per d. l. fideicommissoria. §. penult.* Sed nos loquimur, quando unus hæredum non simpliciter tanquam hæres, sed etiam tanquam possessor feudl totius vel partis, majoris vel minoris, non refert, convenitur: quia tunc habent locum quæ de actionibus personalibus in rem scriptis ratione onerum realium, diximus, *infra §. 70.*

44. Iterum juxta hæc ad majorem evidentiam quæro, quid si ab initio istud onus fuit impositum pluribus? Ut in quæstione quam format Dyn. in *l. si pluribus. 44. in princ. ff. de leg. 2.* si duobus fratribus fundus fuerit concessus in feudum, ut præstent quaternum bovis & quatuor operas singulis annis: vel ponamus concessum castrum, ut præstent singulis annis subsidium quatuor equitum cataphractorum, pro spatio trium mensium ad arbitrium domini: utrum quilibet eorum teneatur ad quatuor operas, & unum quaternum, vel ad quatuor cataphractos: ita quod quilibet teneatur integrum præstare cum effectu? Accipe primam solutionem meam juvenilem secundum communem doctorum sententiam, videlicet quod aut est dictum quod omnes præstent, aut quod singuli, seu quilibet eorum: aut concessio est, quantum ad hoc indefinita, seu alias dubia. Primo casu, quamvis semper teneantur singuli in solidum sine divisione, ex natura obligationis facti, tamen non tenentur, omnes, nisi ad unam integram præstationem: & solutio integra unius cæteros liberat, quia istud * signum universale omnes in plurali numero regulariter stat collectivè & non distributivè. text. est optimus gloss. 1. in dicta *l. si pluribus. in princ. in verb. sed omnes.* Bartol. in *l. hoc articulo. collat. 1. num. 3. ff. de hered. insti. in l. moyses. ad fin. ff. de jure fidei.*

* Universalis omnes in Plurali stat collectivè, non distributivè.

45. Secundo casu tenentur singuli per se, seu ad tot integræ facta, quot fuerint personæ à principio inventæ: sive postea successione, cessione, aut alias feudum devenerit ad unum, vel ad plures, quia * semper attenditur forma obligationis ab origine impressa, quam constat fuisse distributam, & cum effectu multiplicatam in singulos recipientes in feudum, quod etiam probatur in d. *l. si pluribus. in princ. in verb. quilibet. ff. de leg. 2.* Tertio casu idem quod in primo, quia oratio * indefinita æquipollet universali coll. *ctivæ, & non distributivæ, ut in cod. text. probatur ibi, hæres meus damnus.* Idem si alias sit dubium, quia in obligationibus accipitur, quod est minimum, ut est regula juris, in *l. semper in obscuris, cum concord. gloss. Alber. & Dec. ibi, & sit interpretatio contra eum, nempe dominum, qui legem dicere potuit apertius, & qui se fundat in verbis *l. veteribus. ff. de pact. l. Labeo scribit. ff. de contrab. empt. & vend. l. stipulatio ista habere. §. in stipulationibus. ff. de verb. oblig. sup. in presentia. & ibi Dec. col. 17. de probat. & in consilio 42. in princ.* ita in effectu sentit. Dyn. & sequuntur. Albert. Baric. in *d. l. si pluribus in fin. princip.**

* Forma obligationis ab origine impressa semper inspicienda.

* Indefinita æquipollet universali collectivæ, non distributivæ.

46. Amplio etiam si expressè esset concepta obligatio per nomina propria singulariter expressa, puta & dicti Titius, Seius, & Caius, investiti tenebuntur talia præstare, &c. ut est tabellionum stylus nomina repetere: quia adhuc non tenebuntur nisi simul, seu collectivè: quia * licet expressio nominis proprii faciat orationem singularem, ut tradit Bartol. in *l. si ita in princ. ff. de leg. 2.* non distribuit eam omni respectu: nec facit ut singuli nominati solidum per se debeant, nisi expressè dicatur, vel nisi istud distributivum singuli vel quilibet apponatur. textus est in *l. 1. & 2. C. si plures una sentent. & ita etiam in dubium est accipiendum.*

* Expressio nominis proprii facit orationem singularem, sed non quoad omnia distribuit eam.

47. Hactenus ante viginti quinque annos secundum communem doctrinam quam tunc non poteram, nec ausus fuisset convellere, scripsi: nunc autem postquam longa experientia & assiduis studiis edoctus, novam & veram doctrinam dividuarum & individuarum obligationum, dispunctis omnium ad usque gloss. & doctorum erroribus detexi in secundo juris extricato labyrintho, nuper in lucem edito, vera solutio ad thema de quo supra *num. 44.* Est quod circa quaternum bovis multum refert an intelligatur de quadriga boum semel, seu tunc danda & solvenda, an verò de præstandis operis quatuor boum, an vero de præstandis operis unius quadrigæ quatuor boum, hæc tria multum differunt. Præterea

priusquam istud & duo reliqua exempla discutiam, distinguendum est inter viam actionis seu petitionis personalis & inter persecutionem realem. Puta per manus injectionem incumbendo pignori proprio, non simplici, sed, ut pressius loquar, prerogato. Quantum autem ad persecutionem personalem, si agatur de quadriga bouum, equorum vel mularum semel solvenda: idem in proposito dicendum, quod de obligatione hominis vel bovis in genere, ut sit obligatione dividua, sed solutione tantum individua, *m. l. 2. §. & harum, in fin. l. in executione. §. pro parte. ff. de verb. obligat. l. si stipulatus. §. qui decem, l. hominem. §. si duobus in fin. ff. de solutionibus.* in qua non refert, sive unus sive plures sint hæredes vel unius debitoris plures hæredes, *d. §. si duobus.* non enim in hæ hypothesi intelligitur de certa certorum animalium quadriga, sed de quadriga in genere. Et sic creditor ab altero principalium debitorum vel hæredum, non tenetur recipere partem eum contingentem. Et si receperit, non tamen sequitur aliqua liberatio, nec in parte quidem soluta per dicta jura, ut dixi in tract. *divid. & individ. part. 2. num. 244.*

* Energia
verbi quilibet.

48. Et adverte circa istud verbum * *quilibet*. Est enim signum particulare, non ad rem universale: nec facit terminum communem cui adjicitur stare pro omnibus suis inferioribus simul, prout est natura universalis: sed solum pro aliquo ex illis, prout est natura particularis: & significat unum cum optione ad cetera. Et ita usi sunt, & utuntur omnes Latine lingue probati auctores, & periti, quos hic citare non libet. Ita etiam & nostri Jurisconsulti, ut patet *ff. de adoptione, l. si paterfamil. §. 1. & l. si pluribus in principio de legat. 2. l. ibi non qualiter, sed omnes, in l. non distinguimus. §. cum in plures, ff. de receptis arbitris ibi ut si qualiter, vel unus, id est, si quisvis ex illis vel unus certus, & ibi, & si ea conditione, ut omnes.* Ergo dictio *quilibet* non est collectiva, sed tantum distributiva de uno incerto, *ff. de acquirend. vel amit. possess. in l. possederis, in princip. ibi. sed sufficit quamlibet partem, id est, quamvis, sive unam quam voles. & ff. de conditionibus Instituit. l. si heredi plures. in hoc ultim. verbo cuilibet, id est uni de pluribus conditionibus cui voles.* Eodem modo Justinian. in *§. si plures. Instituit. de heredib. instituend. in l. femina, C. de secund. nuptiar.* Ex quibus patet hanc esse veram, propriam & latinam & legalem significationem hujus verbi: quam latinis inciscitia corruerunt dialectice tractatores, & eos secuti theologi scholastici, eorum (malum) magis quam veterum Jurisconsultorum imitatores juris nostri professores: dum latinis imperitia usurpant hoc verbum *quilibet*, pro hoc verbo *omnis*.

* Restituta
litera, l. si
heredis plu-
res. ff. de
condit. instit.

49. Quin * usque adeo vel ad sacrilegium invaluit error, ut Accurs. ausus sit vim inferre literæ legis, & ejus textum dividere in *d. l. si heredi plures in dicto ultimo verbo quilibet*: quod Accurs. (quem ceteri, etiam nostra exemplaria, secuti sunt) legit per duo vocabula, scilicet pro nomine *qui*, & per verbum *libet*, cum tamen vera litera, & lectura sit per hoc unicum nomen *quilibet*: hæc tantominus solvi, quanto nullus professorum juris adusque animadvertit.

Causa autem (ut vel hoc obiter adjiciam) erroris fuit, neglecta, & malè perspecta energia hujus vocis, quæ cum genuina sui natura sit particularis, ut dictum est, habet tamen semper vim quandam distributivam, idque non una, sed varia & difformi ratione.

50. Quandoque enim distribuit, non singula subjecta termini communis cui adjicitur, sed eorum electionem & optionem, ita quod non comprehendit singula, sed electionem in singulis. Et hæc est regularis acceptio, & crebrior vis & proprietas hujus verbi, ut patet in orationibus enunciativis & latinis, maxime de futuro aut præterito. Quandoque verò distribuit singula ipsa subjecta, ut frequenter accidit in orationibus dispositivis de præsentis, ut patet in *l. omnes in*

princip. Cod. de præscript. 30. vel 40. annorum. ubi vox *quibuslibet* idem pollet, quod quibuscumque: quo ultimo casu, videlicet cum distribuit singula ipsa subjecta, affinis est universali, in hoc quod in singulis debet verificari: & si deficiat in uno, falsa est oratio, sicut & universali accidit. *l. si is qui ducenta. §. utrum. ff. de rebus dubis.* hinc dialectici vocem hanc universalem putaverunt, & ab his ad alios error dimanavit: non tamen etiam hoc ultimo casu universalis est verè & proprie, sed particularis, compendio sermonis multiplicata, & velut repetita in singula utriusque acceptionis. Habes pulchrum exemplum in *l. femina, C. de secund. nupt.* Ex hac varietate distributionis scite perspecta, quam plurimæ quæstiones subtiliter & novè decidi possunt, & plures congeffi, in miscellaneis meis, sed quia propositum nimis excederem, necesse est eas, & dictæ acceptionis rationem & distinctionem alibi reservare. Regressus igitur, unde efferri coeperam.

51. Adverte circa istud secundum membrum, de quo supra *ead. gloss. num. 33. & num. 40.* quod si feudum non aperiatur, nisi pro parte, quod frequenter potest contingere, ut diximus supra *ead. gloss. quest. 5.* tunc hujusmodi jura utilia, quantumcumque etiam omni respectu individua, non cedunt nec debentur, nisi pro rata, seu parte feudi aperti, & tunc deveniendum erit ad estimationem, ut in simili dicit Jurisconsultus quando testamentum pro parte rumpitur in *l. cum filius. in princip. ff. de leg. 2.* & per ea quæ prius dixi. in tractat. *divid. & individ. part. 3.*

52. Declaro tertium, ut si ex lege investituræ, aut aliàs, quinto quoque anno teneantur dare unum vel plures equos, aut libras centum, vel aliam certam summam in qualibet mutatione, seu apertura feudi, sive ex parte domini, sive ex parte vasalli contingente: ea enim * quæ consistunt in dando, regulariter sunt omni respectu dividua, quod est expeditum in obligatione certi individui, vel quantitatis, *l. in executione. §. prima species, juncta gloss. in vers. pecunie certa. ff. de verb. obligatione.* Sed obligatio alternativa, vel generis non recipiens functionem, licet sit dividua contractu, & obligatione, seu petitione, est tamen individua, quoad solutionem: quia pars equi in genere debiti, vel pars unius ex rebus alternativè debitis, soluta non parit liberationem in illa parte, ne sequatur inconveniens, quod creditori invito fiat solutio in diversis rebus. Sed solutio & liberatio est in pendenti, seu potius pars soluta, ut dixi in tract. *divid. & individ. part. 1.* donec reliquæ partes in eadem resolvantur, & tunc sequatur liberatio: vel alia res integra præstetur, & tunc pars quæ soluta fuit, tanquam indebita repetatur, per conditionem indebiti, *l. 2. §. & harum. ff. de verb. obligat. l. si non scierim. §. si decem. ff. de conditione indebit.* Et sic patet quod quantum ad debitum certæ summæ, quisque hæredum vasalli tenetur solum pro parte hæreditaria, si feudum pro portionibus hæreditariis deferatur, ut in linea collateralis: Si autem inæqualiter, ut in directa existente masculo, tenebuntur solum pro parte quam habent in feudo, quia est onus vasalli habentis feudum, per textum in *d. §. prima species.* Si autem debeantur equi debent omnes convenire, ut patrono solvant eosdem equos, quorum pretium partes inter se partientur pro rata, sive cuiusque partis feudi. Idem in similibus. Et sic quando apud nos debentur relevamenta, patet quod sive dominus eligat fructus anni, sive arbitramentum proborum, supposito tamen quod illud arbitramentum non sit, nisi de re dividua, an autem illi probi viri possint arbitrari solvendo tot equos, vel personale factum præstandum, & præcisè obligare, explicabo infra §. 33.) sive eligat certam summam, semper istud onus, quælibet vasallorum pro portione sua feudi tantum, afficit, tam in obligatione, quam in solutionis effectu. *

53. Tunc enim non potest contingere varietas, aut suspensio alternationis relevamentorum, quum co-

* Obligatio dandi omni respectu dividua.

* Patronus tenetur eligere alterum

rum de tri-
bus releva-
mentis, nec
potest va-
riando eli-
gere par-
te de uno,
partem de
alio, etiam
respectu
plurium
successorū
vasalli.

rum electio est patroni, qui non poterit respectu unius hæredum eligere unum, respectu alterius aliud, in eorum præjudicium & illis invidus: sed tenebitur tantum alterum de tribus eligere, ut dicemus *infra* §. 33. Et hoc quando est una tantum apertio feudi, secus si essent diversæ, sive totius feudi, sive diversarum partium feudi, separatim apertarum, quod potest contingere, ut *supra ead. gloss. quest. 4. ad fin.* quia pro qualibet apertura habet unum diversum jus, & diversam electionem.

54. Limita quæ dixi circa istud tertium membrum, ut procedat respectu actionis & obligationis personalis de jure communi: sed non respectu * hypothecæ, quæ quamlibet partem rei in solidum afficit, *l. quamdiu. C. de distract. pignor. l. 1. & 2. C. de lition. pign. l. hæredes, §. idem observatur, ff. fam. hercis. l. si necessarias, §. si unus, l. solutum, §. si creditori. ff. de pignor. actio. nec etiam respectu obligationis * dativæ à consuetudine in solidum, contra quemlibet proprietarium & detentorem sive totius, sive alicujus partis rei hypothecæ, ut *infra* §. 70. Quid igitur, quando ultra fidelitatem jura quædam utilia, etiam omni respectu dividua debentur: An sufficiat, & tutum sit uni ex novis vasallis vel hæredibus, partem suam quotam horum jurium tantum offerre, ad impediendam vel amoliendam manum dominicam respectu sui, & portionis quam habet in feudo? Dicam *infra* §. 45. ubi est propria sedes.*

55. Septimo pro complemento hujus glossæ quæro an hic text. habeat locum, quando pater aut avus, vel quivis ejus prædecessor præstitit, & juraverat fidelitatem * pro se & successoribus suis: an nihilominus successor & novus vasallus, teneatur ad sacramentum fidelitatis, sive ad fidem & homagium? Bald. in *Lunica, §. exceptio. circa medium, Cod. de caduc. toll. quem seq. Jas. in consil. 159. col. 3. versic. quod autem. lib. 2. tenent quod non, sed malè, cum juramentum ex parte jurantis sit personale. cap. veritatis. de jurejurand. tum licet ipsum juramentum possit remitti. cap. unico. in fin. per quos fiat investit. in usibus feud. tamen ipsa fidelitas remitti non potest. Francisc. Curt. in *prima part. feud. quest. ult. & ideo novus vasallus indistincte tenetur de novo feudum recognoscere, fidelitatem exhibere, & etiam jurare, si juramentum non sit remissum. Et quod successor vasalli non relevetur ex præfato juramento vel fidelitate prædecessoris, tenet idem Bald. in *cap. qua in ecclesiis. col. pen. versic. sed numquid de consil. & omnes canonistæ in d. cap. veritatis. Alvar. in cap. 1. in princ. num. 7. qua fuit prima causa beneficii amitt. Jacob. de S. Georg. in *sua investit. feud. ver. qui quidem investit. præstit. jur. fid. col. 9. verb. amplius dico. Sed quid si è converso vasallus juravit & fidelitatem præstitit domino, pro ipso domino & ejus successoribus, an idem vasallus teneatur novo domino iterum jurare, & fidelitatem & homagium præstare? licet hæc quæstio melius quadraret *infra* §. 48. tamen ne materia dividatur, hic explicabitur: & videtur quod non, per text. in *d. cap. veritatis de jurejur. & ita expresse decidit Specul. in tit. de feud. §. quoniam. versic. hoc etiam num. 68. Alexand. consil. 79. circa primum. de quo col. ult. num. 11. lib. 1. hinc dicunt Bald. Jacob. de Bellam. Alvar. Cardin. Alexand. & omnes in *cap. 1. in princip. qua si prima causa beneficii amitt. quod pœna illius cap. non habet locum in vasallo qui juravit domino recipienti* * pro se & successoribus suis.*****

56. Tamen idem vasallus tenetur saltem investituram renovare à novo domino, & se vasallum recognoscere, ut expresse tenent Bald. & Henric. Bohic. in dicto *cap. veritatis. sed hoc in effectu nihil aliud est quam fidem & homagium facere. Si tamen novus dominus exigat expressum fidelitatis juramentum ab antiquo vasallo, puto quod tenetur iterum illi jurare, quantumcumque semel juraverit ultimo prædecessori do-*

mini, pro se & successoribus suis recipienti. Et hoc per nostram consuetudinem, *infra artic. 65. 66. ut etiam tetigit in annot. marginal. ad text. dict. cap. veritatis. Et quamvis consuetudo in dict. art. 65. 66. expressim non loquatur de ipso juramento, tamen tacite ex natura actus inest. Tum ex hoc non magis gravatur, nec magis astringitur vasallus quam prius. Et sic concludo, quod ista jura obsequialia & honorifica, videlicet agnitio fidei & sacramentum, indistinctè debentur, & renovari debent à quolibet in solidum, in qualibet mutatione feudi, sive ex parte domini, sive ex parte vasalli procedente. Et ex defectu istorum jurium, poterit feudum prehendi, cum amissione fructum, ut in §. præcedenti etiam contra antiquum vasallum, qui prædecessori domini præstitit fidelitatem & juramentum conceptum in rem, videlicet domino & successoribus.*

57. Sed juxta hæc occurrit alia & octava quæstio Quid è converso si patronus decesserit relictis pluribus filiis vel aliis hæredibus, utrum vasallus teneatur singulis eorum præstare sacramentum fidelitatis? Hæc quæstio multum fuit agitata à doctoribus, quare primum solam decisionem ponere volui, remissione facta ad loca ordinaria, sed animadverti fundamenta & puncta hujus decisionis necessaria esse ad plurium aliarum quæstionū hujus materiz elucidationem & solutionem: quæ causa fuit ut plenius, paucioribus tamen verbis quam possem, hanc quæstionem resumere. Et primò videtur singulis hæredibus præstandum esse juramentum fidelitatis, quia singuli sunt patroni, & singulis competit jus patronatus. Non tamen dico quicquid alii dicant quod competat eis istud jus patronatus cuiuslibet in solidum * tanquam sit indivisibile: quia teneo quod est divisibile, sicut feudum ipsum dominans est divisibile & dividitur: ideo non competit jus patronatus, nisi cuique pro portione sua, quam habet in feudo dominanti, illud tamen cum Andr. Iser. & omnibus feudistis, in *cap. §. omnes. si de feud. defunct. cont. sit in usibus feud. fateor juramentum fidelitatis in se esse individuum, secundum tamen quod nuper dixi supra ea. glo. quest. 6. num. 32. & eodem modo, quo dixi debere in solidum cuiuslibet hæredum patroni: sicut debetur in solidum à quolibet hæredum unius vasalli: ut probatum est in *d. quest. 6. hæc est enim maxima & universalis in individuis, quod solida à singulis hæredibus debentur, l. ea que. ff. de reg. jur. Et è converso, in solidum cuiuslibet hæredum debentur. l. hæredes. §. an ea. ff. famil. herc. l. 2. §. ex his. ff. de verb. oblig. cum similibus. Ad hoc optimè facit text. in *l. stipulatio. §. quæsitum. ff. de oper. novi nunc. quod si pluribus nunciatur novum opus, singuli cavere debent de demoliendo & restituendo, & sufficit unica cautio, si in unam conveniant, & si plures nunciaverint, (quamvis si consentiant quod uni ex eis nomine omnium caveatur, sufficiat) tamen illis nolentibus non sufficit, sed omnibus una tamen cautione cavendum est. Igitur si plures patroni ejusdem feudi consentiant uni ex eis vice omnium præstari juramentum fidelitatis, sufficit, de quo non est dubium. Sed si non consentiant, videtur necesse quod omnibus præstetur juramentum, & ita tenet glossa in *l. usufructus legatus. in princip. in verb. oportet. ff. de usufructu. Baldus in l. 1. quest. 22. ff. de rer. divis. Ang. in *l. loci corpus. §. si fundus. ff. si servit. vendi & in l. 2. §. ex his. & ibi. Ludovic. Rom. collat. 3. ff. de verb. oblig. Joan. de Immol. in l. 4. in fin. princip. cod. tit. Et fuit opinio Pylei, quem in effectu sequuntur Jacob. Alvar. in *cap. 1. §. omnes. nos. 4. si de feud. defunct. consuer. inter dom. & agnat. Dyn. Raym. Bartol. in l. cum unus. in princip. ff. de aliment. & cibor. legat. & per illum text. Alvar. in *cap. 1. §. præterea ducatus. in 1. oppositio. de prohib. feud. alien. per Meder. Jaso in l. de pupillo. §. si plurium. col. 3. & 4. ff. de oper. no. nunc. Chassa. in conjunct. Burgund. cod. tit. §. 1. gloss. 2.*******

* Hypotheca afficit rem & quamlibet ejus partem in solidum

* Obligatio dativa à consuetudine.

* Juramentum fidelitatis non potest præstari pro successore jurantis.

* Jus patronatus est divisibile sicut ipsum feudum dominans.

* Nec etiã pro successore ejus cui juratur.

§8. In contrariū quia ex personis hæredū patroni non debet durior effici conditio vassalli, seu obligatio feudalis. l. 2. §. ex his. ff. de verb. oblig. l. 2. §. incertam. ff. de prator. stipula. l. damni. 1. §. si is qui vicinas. ff. de damn. inf. l. cui fundus. in fin. de condit. & demonstrat. Unde vassallus qui ex lege feudi non tenetur, nisi ad unam fidelitatem & homagium, non debet astringi ad plura homagia, ex eo quod patronus decesserit relictis pluribus hæredibus. Facit, l. ne in plures. ff. de exercitator. action. l. quod si nolit. §. si plures. ff. de adil. edict. l. jam tamen. in fin. ff. iudic. solvi. & est text. in l. imperialem. §. præterea ducatus. ibid. Ita tamen ut vassallus pro uno feudo plures dominos habere non compellatur: de prohib. feud. alien. per Feder. in usib. feud. Et ita tenet gloss. in dicto §. omnes. si de feud. defunct. controvers. sit inter domin. & agnat. & Andr. lser. Jacob. de Bellam. Bald. ibi, Hostien. in sum. titul. de feud. §. fin. Speculat. in tit. de feud. §. 1. quest. 29. & ibi Joan. Andr. Joan. Fab. cap. quadam. col. 4. Instit. de action. Alberic. in l. cum unus. in fin. princip. de alimont. & cibar. legat. in l. de pupillo. §. si plurimum, in l. stipulatio. §. questum. ff. de oper. novi. nuncia. in l. 2. §. ex his. ff. de verb. obligat. Guido. Papa in cons. 207. dominus Joan. Coral. in l. via fin. ff. de servitutib. & tenet gloss. in dict. §. præterea ducatus, quod est electio vassalli, cui ex hæredibus patroni fidelitatem præstet, quod est verum secundum Jacob. Bellam. ibi & Joan. Andr. in dict. addit. specul. nisi hæredes de uno ex eis consentiant, quod etiam sequitur Francisc. Aretin. in dict. §. ex his. ff. de verb. oblig. nisi unus sit antiquior, quia illi in dubio debet fidelitas exhiberi, quod vult Fel. n. in cap. 1. de majorit. & obediunt. Nicol. Boër. in consuetud. Burg. de consuet. feud. §. 10. Facit quod Andr. lser. in cap. 1. §. 1. §. ex eadem lege, de l. Corra. in usibus feud. tenet patronum non posse partem feudi dominantis vendere, partem retinere, & quod vassallus non tenebitur servire emptori, & quod non potest facere patronus, ut qui erat vassallus unius, sit vassallus plurium. Jacob. autem in tractat. feud. in verb. qui quidem investit. præstet. jura fidelit. colat. 7. vers. quid autem & contra. distinguit an feudum inceperit ab uno patrono & concedente, an à pluribus: sed non placet, ex quo concessio est facta ad unum titulum unius feudi, & sic unius fidei & homagii.

* Solutio. 8. quest.

§9. Pro * resolutione dico, quod licet patronus non possit ullo modo dividere, sive separare patronatum & clientelam, ut plenè diximus, supra §. 1. gloss. 3. quest. 2. tamen potest dividere feudum suum dominans, simul cum universitate & pertinentiis suis, nedum ex necessario eventu, ut quando reliquit plures

hæredes, sed etiam ex facto mere voluntario, puta totum locum dominantem cedendo pluribus, aut vendendo vel donando partem uni vel pluribus, aut unum vel plures associando: ita quod loco unius incipient esse plures patroni, ut tradit Panor. in cap. audiss. col. 8. de præscript. pulchrè Alexandr. in consil. 25. attentis narratis. col. fin. lib. 5. Jaso. in l. si non sortem. §. libertus col. 9. ff. de condit. indeb. Sed nullo modo præjudicabitur vassallo, nec fit deterior ejus conditio: tenebitur enim ad unam fidem & homagium ut prius, sed non tenebitur pluries & pluribus separatim id præstare, quocumque modo contigerit esse plures patronos. Sed vel omnibus patronis, si simul conveniant, semel & unico actu, jurabit fidelitatem, vel uni ex eis vice & nomine omnium recipienti. Et ita observamus. Et reperio quod hæc fuit opinio Mart. Laudan. in dict. §. omnes & Udalr. Zasius. in epistolam. feud. in 7. parte, ubi dicitur ita apud Germanos observari. Idem Jaso. in l. 2. si in facto. in fin. de verb. oblig. Et sic in effectu secunda opinio conjungitur cum prima.

60. Ex quibus infero, quod si novus vassallus adierit primogenitum filiorum patroni, & ei fidelitatem præstiterit, nomine suo, & fratrum recipienti: tutus est vassallus ab omnibus & tenentur reliqui filii vel patroni habere gratum, & amplius non possunt pro portionibus, quas habent in feudo dominantis præstare, ex defectu hominis vel jurium, quia nullus est defectus, ex quo vassallus fecit quod debuit, imò si fidelitatem solidam præstiterit soli primogenito simpliciter nomine suo recipienti in fidem totius feudi, satis est, quia etiam aliorum non interest, & æquè jus eorum conservatur, ac si nomine communi recepisset. Plus dicam, quod si sint plures hæredes æqualiter, puta in linea collateralis, & vassallus ab uno tantum investitus fuit, cui solidam fidelitatem fecerit, hoc sufficit, quia non tenetur plures dominos adire, nec pluries jurare. Tum eo ipso, quod sub commemoratione totius & unici feudi dominantis est facta obligatio, & receptio fidei, videtur oblata & recepta pro omnibus, & nomine omnium dominorum feudi dominantis, & æquè eorum jura conservantur, ac si omnibus esset juratum, & omnibus astrictus est vassallus juramento fidelitatis. Et jura utilia quæ investitor recepit, tenetur aliis pro rata communicare, judicio familiæ heriscundæ, vel communi dividendo. l. herodes. ff. famil. herisc. cum similibus, Et hæc intellige, quamdiu plures patroni in communi, & pro indiviso possident, quod etiam in simili habetur de consuetud. Dunensi. cod. tit. §. 24. Reliqua vide infra §. 63.

* Vassallus in fidem admissus à primogenito, tutus est ab omnibus reliquis patronis.

GLOSS. V. IN VERBO

Ont fait ou payé.

* Jura utilia, relevia & quinea pretii.



STA verba intelliguntur de * juribus utilibus feudi, puta releviis, vel quinto pretii: quia si qua debita fuerint à parentibus, & non soluta, proculdubio tenentur liberi solvere. Et istud tacitè intelligeretur, etiam si non esset hic exceptum: quia immunitas successionis directæ nihil infert ad jura, quæ ex successione collateralis, vel particulari acquisitione prædecessoris debentur.

Amplia etiam, si liberi non sint hæredes, sed ex substitutione testamentaria, vel contractuali, aut aliis feudum capiant: quia non tenetur patronus eos in fidem admittere, nisi etiam solvant jura à tempore ultimæ investituræ debita, alioquin feudo fructur, ut supra §. 1.

Fallit printò, si illa jura spatio triginta annorum præscripta sint ut infra §. 7. Fallit secundo, si parentes fuerint investiti juribus non solutis, sed habita

fide, vel dilatione solvendi data, quia quamvis adhuc sint debita, tamen non remorantur investituram filii vel nepotis, nec feudi mancipationem, sed solum superest patrono via actionis pro dictis juribus. ut dictum est supra §. 1. gloss. fin. quest. 4. Verùm si qua honorifica jura non fuerint exhibita per patrem, avum, & cæteros antecessores clientis, non tamen tenebitur pluries hæc clientelaria obsequia præstare, vel offerre, seu vice & nomine majorum suorum, qui illa nunquam fecerunt, fidelitatem facere: sed solum semel pro se, & nomine suo, quoniam fides & homagium est quid personale, tam pro parte patroni, quam clientis: & alterutris persona mutata interruptitur, & feudum aperitur, ut patet in quest. fin. gloss. præc. nec potest in se solvi successoribus, quum sit factū & obsequiū personalissimū, l. si non sortem. §. libertus. ff. de condit. indeb. nec recipit inter esse estimationem, aut aliā commutationem, ut sentit Bald. in c. qua in ecclesiarum col. pen. vers. sed nunquid. de constit.

Fidelitas personalis est & inextimabilis.

SUMMARIUM.

SUMMARIAM GLOSS. VI

1. Quid sit mos Vulquecini?
Non est jus consuetudinarium, sed jus particulare & privatum.
2. Patronus pretendens feudum Vulquecini more regi, tenetur hoc probare.
3. Vasallus negans feudum more Vulquecini regi, & convictus, non punitur.
Qua probationes ad hoc requirantur?
4. Virum quasi possessio in feudalibus relevet ab onere probandi.
5. Etiam in Vulquecino non attenditur mutatio ex parte patroni.
6. 7. 8. Ad probandum certum feudum regi more Vulquecini, non sufficit ostendere, quod caetera omnia feuda ejusdem patroni, & circumvicina eodem modo reguntur.

GLOSS. VI. IN VERBO

Vulquecin. *

* Forè
Bellocassii,
vel à Bel-
locassii de-
ducti.



CIENDUM quædam esse feuda ex lege infeudationis & investituræ concessa & affecta ad onus, de relevet à sones mains, hoc est, solvendi relevium in omni mutatione manus: taliter quòd quamvis filius succedat patri veteri vasallo, tamen non minus debet relevium patrono, quàm si per successionem collateralem remotissimam succederet.

1. Et hujusmodi forma & conditio investituræ vocatur mos seu consuetudo Vulquecini. Et frequentatur in quibusdam locis sitis infra ambitum hujus præsidatus, versus fines Neustriæ seu Normaniæ, ut apud Pontisaram & vallem Galliæ: & in Comitatu Calvimontis, qui cognominatur ad Vulquecinum Gallicum, ad differentiam Comitatus Calvimontis apud Bassigniacum. Dico tamen * quòd istud jus exigendi relevia in omni mutatione more Vulquecini, non est jus consuetudinarium, nec potest peti aut exigi per modum legis, nec in vim hujus consuetudinis in toto hoc præsidatu: Sed est jus particulare & privatum quorundam particularium feudorum & patronorum, qui feuda sua sub hoc onere concesserunt, quorum particularibus juribus consuetudo nostra noluit derogare. Et ne forè per generalitatem universalem hujus §. viderentur abrogata, nominatim fuerunt hic excepta, non tamen confirmata, nec inducta de novo, sed in quantum aliàs justè debentur.

2. Unde patroni hujusmodi relevia & jura exorbitantia prætendentes, clarè probare debent, puta per tenorem infeudationis, seu primæ investituræ & concessionis feudi ad hoc onus, vel non apparente prima investitura, tam per renovationes investiturarum, quàm per testes: prout in simili decidit Andr. Ifern. in §. præterea ducatus, collat. 2. de probib. feud. alien. per Fedo. & in sua peregrin. in consis. incipient. parisiensem, quòd quamvis in multis locis regni Siciliæ vivatur jure Francorum, ut Neapoli & Averlæ, tamen quia istud jus non est commune, sed speciale in illo regno, allegans tenetur probare. Alioquin stabitur juri communi & generali quo filij æqualiter succedunt. Sed extra hunc præsidatum quædam sunt loca, in quibus viget mos Vulquecini jure localis consuetudinis: ut in castellania Calvimontis, sita sub præfectura Sylvaneënsis, ut in §. 244. consuetudinis Sylvaneënsis, post primæ hujus partis editionem primam reductæ & publicatæ, & consuetudo Claramontensis. §. 64. Nota etiam quòd more illo Vulquecini relevium semper est uniforme: quia etiam in casu venditionis non solvitur quintum vel subquintum pretii: Sed simplex relevium, de quo infra §. 76. vel certa compacta summa adhuc non solvitur pro divisione vel adjudicatione etiam totius feudi ex causa divisionis. Quia hoc non dicitur mutatio manus, sed distributio, ut infra §. 33. quest. 22.

Tome J.

3. Sed quid si vasallus negaverit feudum suum regi hoc Vulquecini more: Utrum convictus amittat feudum, vel aliter puniatur? Respondeo, non nisi in impensis litis: quia jure non cavetur. Et per nosata infra §. 43. Et advertite quòd mos Vulquecini nihil aliud est quàm jus particulare exigendi relevia, in omni vera & efficaci mutatione manus, etiam in linea directæ, sive ascendenti, sive descendenti, & ad aliud non extenditur: quod etiam satis innuit hic textus. Unde in feudis quæ illo privato more reguntur, non aliter sub hoc præsidatu Parisienti succeditur, nec aliter habet locum jus primogenituræ, quàm dicta nostra consuetudo. Et generaliter, excepto casu de quo in fine hujus §. in cæteris omnibus locis est generali legi & juri communi hujus consuetudinis. Et sic non est patrono probandum, in quo consistat, & qualis sit hic mos Vulquecini, sed solum probare habet, feudum de quo agitur, illo more regi, seu vetius illi oneri subditum esse. Quomodo autem hoc probetur, patet etiam per ea quæ tradit Ifern. in d. §. præterea ducatus, col. fin. Primò probari posse per testes vel instrumenta, concessionem & investituram hujus feudi factam ad hoc onus. Secundò per præjudicia iudiciorum, quibus judicatum hoc feudum ita debere regi & relevari. Tertio probando ita de facto fuisse rectum & relevatum juxta illum morem, pluries à triginta annis. Sed istud tertium non prodesset, nisi apparet de concessione feudi pura & simplici, vel quòd tempore præcedenti regebatur hæc nostra consuetudine generali, quia hoc ostenso, detegeretur patronum non fundari consuetudine illa vel titulo particulari, sed meta præscriptione, quæ non habet locum inter patronum & clientem, ut infra §. 12.

4. Quartò secundum And. Ifern. in loco præallegato, probando quasi possessionem utendi hoc more, transfertur onus probandi in adversarium. Sed videtur istud esse falsum, tum quia istud onus exorbitans, est quædam servitus realis, ut probavi supra §. 1. gloss. 5. in princip. & sic quasi possessio non relevat ab onere probandi, ut deciditur per gloss. 5. & doctores in l. circa. ff. de probat. Bartol. in l. si prius. collat. 2. in 7. opposit. Et ibi Alexand. col. 4. Jafow collat. 6. num. 23. & collat. 10. num. 35. reprobatâ opinione Dyni. ff. de operis nov. nunciat. Pract. Papien. in lib. action. confess. pro servit. in verb. pleno jure. collat. 2. Tum quia consuetudo nostra generalis, & jus commune resistunt. Et sic sola quasi possessio non relevat, per textum in cap. cum persona, & ibi Gemin. & Philip. Franc. col. penult. de privileg. in 6. Ex quibus fortius videretur, quòd etiam in simplici possessorio iudicio non sufficeret patrono sola quasi possessio, nisi esset immemorialis; quia huic quasi possessioni nedum resistit generalis nostræ consuetudinis præsumptio, & favor juris communis, & odiositas hujus relevii in linea directæ, ut supra ead. gloss.

Terum quasi possessio in feudalibus relevet ab onere probandi.

T

sed etiam specialis dispositio prohibitoria consuetudinis, *infra* §. 12. ubi prohibetur patronus aliquod jus, vel aliud acquirere contra clientem in feudo per prescriptionem, cui prohibitioni facile illuderetur, si quasi possessio, quæ non valet ad prescriptionem, prodesset ad translationem oneris probandi negativam contrariam. Puto tamen istum quartum modum probandi *Andr. de Isern.* esse verum, etiam in petitorio tribus concurrentibus: Primum quod probetur continua quasi possessio triginta annorum ad minus. Secundum quod aliter non appareat de primitiva institutione & constitutione feudi. Tertium, quod patronus non ininitatur simplici possessioni nec prescriptioni, sed alleget concessionem feudi ad hoc oneris esse factam: alioquin succumbet, secundum ea quæ dicam *infra eodem §. 12. num. 14.*

5. Sed quaeritur, utrum constituto de infeudatione ad onus relevandi ab omni manu, debeatur relevium contingente mutatione ex parte patroni? Dico breviter quod non, siquidem alia ratione non debetur hoc casu, quia propter casum contingentem ex parte patroni, sive voluntariè, sive à casu, non debet conditio vassalli aggravari. argumento not. in *l. si uno. §. item cum quidam. ff. locati.* Alioquin essent duo specialia, videlicet quod deberetur relevium etiam in linea directæ: & nedom ex parte vassalli, sed etiam, quod esset absurdum, ex parte patroni. Tum consuetudo nostra, *infra* §. 67. generaliter respondit, nullum jus utile deberi propter mutationem contingentem ex parte patroni: nec excipit feuda quæ reguntur more Vulquecini, quæ alias verisimiliter excepsisset, sicut & hic. Et secundum prædicta puto intelligendam in simili consuetudinem Sylvanectensem, in *tit. des successions des fiefs. §. 45.* ubi dicit, quod in toto baillivatu Sylvanectensi nulla debentur relevia in successione directâ, nisi in duabus tantum castellaniis, Gallicè nuncupatis *de Meslo, & de Moucy le Chastel,* & earum dependentiis, ubi relevia debentur ab omni manu: quod intelligo de mutatione efficaci ex parte vassalli tantum. Et ita observatur quod mos Vulquecini solum habet locum in mutationibus vassallorum. Sed nunquid habet locum etiam si fiat mutatio per divisionem? dicam *infra* §. 33. *quest. 22. in fin.*

* Feudum non præsumitur onere Vulquecini affectum, quâvis cetera vicina feudataria sint.

6. Sed pone in hoc præsidatu, patronus probat reliqua omnia feuda à se dependentia, & omnia convicina subesse oneri Vulquecini, & eodem illo more regi: Utrum hoc sufficiat ad probandum, quod certum feudum, de quo est quæstio, eidem oneri subiaceat, posito quod alias respectu hujus feudi controversi nihil appareat, nec in specie probatum sit, per aliquod de deductis, *suprà ead. gloss. num. 2. 3.* Videretur quod sic: *per text. gloss. & not. in cap. cum olim, de consuetud. in p. 2. de capel. monast. in cap. ecclesiis, cap. sopita. cap. super ead. de censibus.* Contrarium dico, quia, *ut etiam rongo infra* §. 8. *num. 22. in fin.* dicta jura loquuntur, ubi non est quæstio nec controversia de jure ipso, sed solum de quantitate & modo: ut si constet feudum esse censuale: sed solum dubitatur, quanta quantitas census solvenda sit, tunc enim ad eam verificandam sufficit consuetudo regionis & locorum circumvicinorum. Secus si de aliquo alio onere extraordinario imponendo ageretur, quia etiam si maximè ceteri omnes circumvicini fundi illud pendant, nihil concludit ad onerandum certum intermedium prædium, nisi alias de titulo vel longissima perceptione particulari doceatur. Unde sæpè respondi incolis Blefensibus circa certum quoddam, exorbitans, odiosum & barbaricum onus, quod vocatur relevium census cari pretii, de quo *infra* §. 76. *num. 12. cum seq.* quod quantumcumque dominus directus probaret cetera omnia territorii sui prædia eidem oneri affecta esse, ramen nequicquam hoc concludit ad onerandum certum ejusdem territorii censuale prædium, circa quod de titulo particulari, vel longissima prescriptione non constat. Et hoc nisi cum

possessione generali & indifferenti ostenderetur generalis vel universalis titulus de prætenso onere super universo territorio. Nolo ulterius in his extendi. Sed dico, simile esse de hoc onere Vulquecini, quod profecto est valde odiosum & illiberale, & à quodam fortè sordido & avaro inventum, cui non sufficiebant onera ordinaria & regularia feudorum nostrorum, tametsi satis onerosa, atque ideo non solebat infeudare, nisi cum onere releviorum ab omni manu.

7. Ultimò advertendum, quod in hujusmodi feudis, si contingat vassallum mori, relictis pluribus filiis minoribus, qui non habent aliunde unde vivant, tunc debent prius alimenta accipere de fructibus illius anni pro illo anno, & dominus pro suo relevio contentus esse debet reliquo fructuum dicti anni, deductis illis alimentis. Hunc casum habui de facto anno sesquimillesimo quinquagesimo septimo, dum vassallus obiisset in bello, relictis tribus pupillis: dominus feudi siti in Comitatu Calvimontis, volebat capere omnes fructus unius anni, & negabat se teneri ad alimenta, nec consuetudines Insubriæ quantum ad hoc receptas in Gallia; & ad summum dicebat, quod mater tuxrix poterat hypothecare aut vendere partem proprietatis feudi pro alimentis. Ego verò scripsi & obtinui pro dictis pupillis, & primum allegavi vulgatam illam juris scripti decisionem: Quod * sicut vassallus tenetur alere dominum pauperem, ita & dominus tenetur alere vassallum pauperem, sicut & filius patrem, & è converso. ita decedit Bartol. in *l. alimenta. §. Imperas. ff. de liber. agnoscent. & in tract. de alimentis. feudis in cap. licet. si feud. cont. fuor. inter dom. & agnat. in usib. feud.* Joan. Fab. Angel. Arctin. in *§. sed & si quis cum parente. Institut. de allion.* Dominus enim & vassallus mutua fide invicem obligati sunt. Et eandem vicem debet dominus vassallo, quam vassallus domino, & in eisdem habet dominus vassallum obligatum, *l. Imperialem, in fin. & ibi Andr. de Isern. de prohib. feud. alien. per Federic. in usib. feudor.* Sunt enim ista correlativa, dominus & vassallus, & dispositum in uno, censetur dispositum in alio, ut notatur per Jacob. Alvarot. *§. præterea. in 2. notat. cap. quid sit investit.* Ideo dicit textus in *cap. de form. fidelit. circa fin.* quando dominus & vassallus judicantur ad paria. Idem text. in *cap. de forma 22. quest. 5. ad hoc text. in cap. 1. §. si enim, in fin. quid sit investit. in cap. 1. §. ult. de milit. vassall. qui contum. est, in usib. feud.* & in specificis terminis, quod sicut vassallus tenetur alere dominum pauperem, ita dominus tenetur alere vassallum, & filios vassalli pauperes, decedit Joan. Baptist. Caccialup. de sancto Severin. in *reper. cap. 1. art. 6. concordant. 15. de feud. cognit. in usib. feud.* Benè fateor, quod hæc regula insolens est in Gallia, in qua feuda, maximè post exoletam Caroli Magni stirpem, non sunt amplius personalia, sed realia, ut diximus *suprà* §. 1. *gloss. 5. in princip.* Ita quod vassalli improprie & abusive vocantur Clientes, & domini feudorum abusive vocantur Patroni, ut dixi *suprà* in *rubr. num. 12.* Hodie enim magis est negotiatio limitata, quàm fidelitas vel homagium, ut vocant: quomodo enim mobilibus & prædiis vir locupletissimus, censetur cliens alterius, ratione unius jugeri terræ feudalis, vel cliens tot patronorum, quot jugera à diversis in feudum tenebit? non est ergo vassallus, nisi respectivè, videlicet ratione rei feudalis tantum, & contra: ceterum quoad omnia alia, extraneus est: et si hæc ratio non tam personas quàm res respicit, ad quas limitata est.

* Correlativorum eadem disciplina & ratio inter dominum & vassallum.

8. Quia tamen adhuc vestigium quoddam manet respectu rei, debet vetus illa theoria & æquitas manere ad limites rei, ut videlicet vassallus pro modo feudi servientis dumtaxat alimentis inopis domini contribute teneatur, & contra dominus feudi pro modo feudi dominantis, non quod debeat vendi vel hypothecari proprietatis, sed pro modo fructuum & empo-

lumentorum dicti temporis tantum. Quia in materia alimentorum non est alienanda proprietas: debent enim capi de fructibus tantum. textus & ibi Bartol. Ang. Perus. in *l. qui bonis. ff. de cession. bonorum.* Paul. Alexand. in *l. maritum, in fin. ff. ad legem Falcii.* Angel. Imol. Alexand. in *l. Imperator, ff. ad Trebell.* Alexand. *consil. 72. col. 17. lib. 5.* ubi in annotat. dixi, & in annotat. ad Philip. Deci. *l. Divus. de regul. jur.* Lancelot. Deci. *l. apud Julianum, §. hares. ff. de legat. 1.* Philipp. Deci. *Auth. praeerea, col. ult. num. 22.* C. unde vir & uxor, & in cap. *Episcopus, num. 13. cap. de prebend.* Adde Bald. in *consil. 30. lib. 5.* hanc ergo æquitatem ad rationem fructuum restrictam, omnino in hoc casu observandam consului, quo agitur de liberis vasalli, qui censentur una & eadem persona cum patre, veteri vasallo. *Lult. in fin. C. de impuberum & aliis*

substitutionib. & patre vivo domini, ut in eos nō dīcatur transferri, sed continuari dominiū. l. in suis. de liber. & posthum. §. sui anti, Institut. de hered. qua ab intest. defer. Faciunt notata supra eodem §. 2. gloss. 1. num. 4. Tūm quia agitur de relevio valde exorbitanti & odioso, & merito præfata nostra æquitate temperando: & ita judicatum fuit. ex quibus apparet, valde iniquam esse contrariam consuetudinem Senonensem, §. 204. in veteri, & §. 210. in nova. ubi nimis segniter sese gesserunt delegati, quòd hanc duriciem transmiserunt, nec corrigendam admonuerunt. Sciunt quanta hæc re peccora, & quanto honore ab exteris vocatus fui. Cur ergo hic in patria neglectus fui? In promptu causa est: nolui quæstui habere reipublicam, nec iudicaturas emere.

§. IV. *

* Hic articulus cum duobus sequentibus nova reformatione consuetudinis additus fuit.

PAREILLEMENT aux successions venans à pere, mere, ayeul ou ayeulle, de leurs enfans & descendans, n'est deu au Seigneur feodal que la bouche & les mains, avec le serment de fidelité, quand lesdits enfans ont fait hommage, & payé les droicts, fors & excepté les fiefs du Vexin, comme dessus.

§. V.

N'EST deu foy & hommage, relief, ne profit feodal par la femme acceptant communauté pour le fief acquis par le mary, durant ladite communauté. Aussi n'est deu relief ne profit feodal par les heritiers dudit mary, advenant que ladite vefve renonce à ladite communauté: encore que par le moyen de ladite renonciation le total dudit fief demeure aux heritiers dudit mary. Pourveu qu'esdits cas ledit mary ait fait sa foy & hommage, & payé les droits.

§. VI.

N'EST aussi deu droit de relief par la renonciation faite par aucuns des enfans à l'heredité de leur pere & mere, ayeul ou ayeulle, encore que par ladite renonciation il y ait accroissement au profit des autres enfans: pourveu toutesfois que pour faire ladite renonciation n'y ait argent baillé ou autre chose équipollante.

§. VII.

LE Seigneur feodal, apres le trépas de son vassal, ne peut saisir le fief mouvant de luy, ne exploiter en * pure perte, jusques à quarante jours apres ledit trépas.

Patronus mortui clientis feudano nequit prebendere, nec exequi, nisi post quadragesimum diem mortis.

* Hic articulus in veteri consuetudine quartus fuit.
* In veteri consuetudine legabatur en pure perte.

SUMMARIA §. VII.

1. 2. 3. *Q. 1. Ha inducia 40. dierum non habent locum nisi in feudo aperto per obitum. Tamen in feudo alijs aperto datur modicum temperamentum novo vasallo.*
4. *Q. 2. Hi quadraginta dies currunt statim ab hora obitus, de momento ad momentum.*
5. *Q. 3. Tempus petenda investitura non incipit nisi à die scientia, & hereditatis adita.*
6. *Tamen hi quadraginta dies currunt statim ab obitu, nec curatur an aliquis sit hares vel non. Quacumque dicuntur de hærede, intelliguntur adita hereditate.*
7. *Consuetudo nostra nullo modo refertur ad consuetudines Insurbia.*
8. *Q. 4. Hi quadraginta dies non currunt contra*
9. 10. *Q. 5. Quamvis hares vasalli moriatur infra quadraginta dies, tamen hæredi hæredis non renovantur inducia, sed solum habes quod superest.*
11. *Notabilis limitatio ad hunc textum. Vasallus propriè non dicitur, nisi post fidelitatem.*
12. 13. *Q. 6. Pendensibus his inducijs, fructus maturos licet colligere, non præcipere immaturos.*
14. *Q. 7. Quid si à pradone fuerint sublatis?*
15. *Q. 8. Prebensio ab initio nulla non convalescit.*

16. Q. 9. An valeat secunda collatio, prima non revocata.
 17. Secunda prehensio fieri non potest, prima invalida non revocata, sed bene post primam validam.
 18. Sed in prehensione verbali sufficit remissio absque alia revocatione vel testatione facta.

19. Q. 10. Lapsus horum quadraginta dierum non constituit in mora.
 20. Q. 11. Pendentibus his induciis, non potest contra heredem aliquo modo procedi.
 21. Q. 12. Nisi propter alia iura, si que debentur, non ratione apertura feudi.

* 40. dierum.



Hæ induciæ (quas fatales, seu aptius legitimas nuncupare possum, quia à lege sine ministerio hominis conceduntur) dantur hæredibus vasalli, ut commodius interim, & citra præcipationem fungi possint officio debito erga patronum.

* Dilatio hæc in quibus apertura feudi locum habeat?

1. Quæro primò, utrum hæ induciæ* habeant locum generaliter in qualibet apertura feudi, & mutatione vasalli, puta per venditionem vel donationem? Et videtur quòd sic, ne infestum se patronus exhibeat vasallis contra naturam feudi, quæ in benignitate consistit. Unde patronus non debet servare merum juris rigorem, inquit Bald. consilio 49. quidam nobilis, lib. 1. Et quum ita potestas prehensoria sit valde rigorosa, utpotè meram amissionem omnium fructuum importans: rationabile est, ut quadam velut fræni temperie moderetur, quod solum videtur intendisse hæc consuetudo, ne forte patronus aut ejus officiales insidiantes feudo, statim contractu factò, & fide dimissa insiliant, & fructus universos fortè maturos in momento lucrentur, priusquam novus vasallus, quantumcumque diligens, potuerit adire patronum, & iura offerre. Hæc autem ratio militat in omni apertura feudi, ita ut species obitus hic expressa, videatur solum gratia exempli, & majoris frequentiz. Facit quod de* jure quantumcumque obligatio sit pura: tamen non teneatur debitor illico venire cum sacco paratus, nec illico interpellari potest, sed aliquo modico temporis intervallo adhibito, puta decem dierum, ut est textus in l. promissor. §. 1. ff. de constitut. pecun. vel alio competenti spatio, quod magis intellectu quàm locutione exprimi possit, ut in simili, textus in l. ratum. ff. de solutionib. Unde licet novus successor in feudo statim teneatur patronum agnoscere, & pura sit obligatio: tamen non videtur illico cogendus saltem sub pœna. Unde apud Insubres datur spatium anni & diei ad investituram petendam, & quandoque anni & mensis, cap. 1. in princip. que fuit prima caus. benefic. amitt. cap. 1. quo tempore miles, in v. sibus. feudo. Et in hoc regno consuetudo Viætriaca, vult indistinctè quod patronus non faciat fructus suos statim à prehensione, sed demum post quadraginta dies. Ita quod nullæ sunt simplicis prehensionis, quæ semper statim à feudo, etiam per obitum aperto fieri potest, sed respectu effectus semper sunt induciæ quadraginta dierum à die prehensionis, sive feudum sit apertum & prehensum per obitum, ut §. 41. sive per venditionem, vel alias, ut §. 54. dicta consuetud. Viætriace. Idem videtur velle consuetudo Dorcentis (ubi olim Druidæ) §. 136. Sed certè verba d. §. 136. valdè sunt amphibola. Ideo ut concordentur cum articulo immediatè præcedenti, & immediatè sequenti ejusdem consuetudinis Dorcentis, & cum §. 31. consuetudinis Carnotensis, quæ ferè eadem est: dico quod d. §. 136. Dorcatum debet intelligi de feudo aperto per obitum vasalli. Crebrius autè reliquæ consuetudines regni concordant cum nostra in hoc, quòd statim à prehensione patronus facit fructus suos, sed adhibent frenum celeritati prehensionis, ut Nivernensis, eod. tit. §. 1. ubi disponit in apertura per obitum non posse prehendi, nisi post 40. dies, & in alia apertura post 20. dies, & Cenomanensis eod. tit. §. 114. & §. sequentib. in apertura per obitum idem, in alia verò requirit spatium 15. dierum. Reliquas brevitatis causa omitto. Sed certè hæ consuetudines locales sunt.

* Dilatio modici temporis debitori ad solvendum semper intelligitur.

2. Et pro resolutione dico in terminis nostræ consuetudinis, quòd induciæ hujus §. non habent locum nisi in casu in quo loquitur, videlicet quando feudum aperitur per obitum: quando autem alio modo aperitur, nullum tempus præfigitur nec fidelitati nec prehensioni faciendæ, sed relinquitur locus dispositioni §. 1. supra eod. Et quamvis esset æquum extendere, tamen non est nostrum, quum non sit ratio ad hoc necessariò cogens, imò alia ratio est in hærede, alia in singulari successore. Tum quia hæres habet justam causam ignorantiz, l. qui in alterius. ff. de regul. jur. Tum quia & hæc punctualis ratio de generali observantia hujus regni: Quilibet hæres habet 40. dies ad deliberandum, an velit acceptare, vel omittere hæreditatem, ut diximus infra §. 121. Hoc autem beneficium auferretur, si patronus statim ab obitu manum injicere posset, & cogere hæredem ad alligandum se hæreditati, vel amittendum fructus temporis deliberandi, quæ ratio cessat in alio singulari successore, puta emptore, vel donatario, sive feudi particularis, sive hæreditatis, in qua sint feuda: quia dum contrahit, deliberatum & certum se esse, vel esse debere ostendit. Ideo statim videlicet à traditione vera vel ficta, vel dimissione fidei, non autem à simplici contractu, potest patronus manum injicere, & fructus suos facere, secundum formam §. 1. supra eod. & ita observatur. Et idem dicendum in terminis cæterarum consuetudinum quæ nullas inducias concedunt feudo aliter quam per obitum aperto, ut Trecentis, eod. titulo, §. 28. & Calvimontis §. 18. de Lorriz. eod. tit. §. 93. & Aurelianensis, eod. tit. §. 7. & §. 8. ubi apertè distinguit inter aperturam obitus & alias, secundum quod diximus, & similes, versic. quod si pro herede.

3. Quod ego modico, nisi singulari successor quam citius fieri potest, adeat patronum. Et fortè dum est in itinere, vel dum se præparat, officiales patroni fructibus maturis insidiantesprehendant, & fructus à solo separent: hoc casu, attenda temporis brevitate, & novi vasalli devotione & diligentia, puto fructus ei restituendos.

Possent tamen objici, quòd novus vasallus non debebat ingredi, vel acceptare possessionè feudi, antequam esset à patrono investitus. Sed respondeo hoc non esse apud nos, licet de consuetudine Calvimontis in quodam loco designato in §. 56. de quo diximus infra §. 56. num. 32. cum sequent. prohibitum, & non debere has feudales consuetudines tam amarè accipi inter patronos & clientes, velut inter infestos, sed cum quodam æquitatis temperamento, ut in fortioribus est textus, l. si id quod, §. si quas. ff. de don. int. viri. & uxor. l. si quid venditori. ff. de edil. edict. Cùm igitur taxatio 40. dierum, de qua in hoc §. sit limitata ad casum hic expressum, inferitur quòd quomodocumque, sive per confiscationem, cessionem bonorum, aut alias quàm per obitum feudum aperiatur, potest patronus, cessante interceptione diligentis vasalli, apponere manum suam, & fructus suos statim facere, non expectato lapsu quadraginta dierum. Et nota, quòd hi quadraginta dies de naturalibus intelliguntur, ut est regulare per not. in l. more Romanorum ff. de feriis.

4. Sed quæritur secundò, an incipiant statim currere ab* hora vel instanti obitus, an verò à die obitus? In hoc enim non modica differentia versatur, ad multa etiam alia graviora utilis: quia primo casu, residuum diei feudi aperti computatur in termino. Secundò ca-

* A quo momento hi dies currere incipiant.

*Tempus
currit re-
gulariter
de momento
ad momen-
tum.

fu tota dies feudi aperti non computatur, sed excluditur. Et videretur, quod statim ab hora vel instanti aperti feudi, currere incipiunt de momento ad momentum. Tum quia hoc est vulgare in jure, de momento ad momentum debere computari, nisi de contrario doceatur, ut est text. in l. denique. §. minore. ff. de minor. l. 1. §. dies. junctis gl. in verb. subtraxisse. ff. quand. appellatum sit. Bar. Bal. Ang. Paul. Alexand. Jaf. in l. 1. ff. si quis caus. Rayn. Ang. in l. hujusmodi 2. de verb. obl. Bald. in l. eos. §. fin. autem. C. de appell. Joan. And. Bald. Anton. Parnorm. Phil. Dec. in c. super. eod. 2. in gl. fin. de appell. Dom. de sancto Gemino. in conf. 91. premissis. versific. tertio excluditur. tum satis clarè hoc innuit text. hujus §. dum concedit quadraginta dies post obitum, non enim dicit post diem obitus: quo casu nihil de die aperturæ in termino computaretur, sed dicit simpliciter post obitum: ergo simpliciter & statim ab obitu debent hi quadraginta dies computari. Si enim voluisset consuetudo excludi diem obitus, vel faciliè expressisset à die obitus, vel post diem obitus, vel ad positum aliis dictionibus exclusivis. Alex. conf. 87. in fin. lib. 7. Ludovic. Gomefius in regul. cancell. in tit. de infirmo. resignant. quest. 37. quod quia non fecit, intelligitur noluisse excludere à termino, sed includere & comprehendere reliquum diei aperturæ. Tum omne tempus in dubio non utile, sed continuum intelligitur. Hieronymus Gratus conf. 137. lib. 2.

Quibus non obstantibus dicendum, nec diem obitus, nec diem prehensionis computari in hoc termino, sed hos 40. dies esse liberos, per ea quæ latius tracto infra §. 44. qu. 1. & §. 172. ubi propria sedes: ad quod etiam facit thema hujus §. ibi. Jusques à quarante jours après le trépas, id est, donec quadraginta dies lapsi sint post obitum: hæc etiam interpretatio favorabilior, æquior & receptor est. Tum quia, ut super num. 2. dixi, quadraginta dies temporis deliberandi debiti hæredi debent esse integri, & liberi, ut practicatur: quod non esset si pars diei obitus vel prehensionis computaretur in testamento. Facit quod ex parte novi patroni quadraginta dies debent esse liberi, ut nec dies proclamationis, nec dies prehensionis computarentur.

*Dilatio
hæc utrum
indistinctè
semper
currat à
puncto
mortis va-
falli?

5. Tertio quæro, an istud tempus 40. dierum nedum regulariter, (ut vidimus in procedenti quæst.) sed etiam semper & indistinctè incipiat currere à puncto mortis vasalli? Videtur quod non: & primò quod non incipiat nisi à die aditæ hæreditatis, vel ex quo hæres se immiscuit, etiam si esset filius & suus hæres, quia quantum ad onera nou dicitur hæres, nisi post immitionem realem text. in l. 1. C. si minor. ab heredit. se abli. & ibi gl. Dy. Jo. Fab. Bald. Salic gl. in l. si cum dotem. §. transgrediamur. in ver. exiterit. & ibi Dy. Alex. ff. solut. matr. glo. in l. necessariis. in ver. teneantur. & ibi Alex. ff. de acquir. hered. ita * quod tempus anni & diei, quod datur hæredi vasalli, ad dominum adeundum & petendum renovationem investituræ, non currit, nisi postquam filius, aut alius hæres se immiscuit, & patronus dicens hæredem feudo privandum per lapsum anni & diei, tenetur probare tria ante principium anni & diei contigisse: videlicet hæredem scivisse mortem defuncti, & qualitatem feudi, & se immiscuisse hæreditati, vel malitiosè distulisse, ut concludit Bald. in c. 1. in princip. per illum text. de cap. Corrad. seq. Alvar. & Cardin. Alex. in c. 1. in princip. col. si. qua suis prima caus. benef. amitt. lac. in investit. feud. in ver. qui quidem investit. prest. juram. fide. collat. 9. versic. adverte samem. ubi dicit ita se obtinuisse in quæst. feud. Franc. in 4. part. feud. ex quib. caus. feud. amitt. quæst. 24. in fin. & latissimè Jason. conf. 64. col. 3. lib. 3. Videtur secundò, quod non incipiat currere, nisi postquam hæres, aut novus vasallus est in ætate ha-

bili, ad hujusmodi obsequium præstandum, sicut illud tempus anni & diei ipso jure non currit durante pupillari ætate. text. in l. Imperialem. §. præterea si quis. de probib. feud. alie. per. Feder. Tum futurus vasallus antequam adierit hæreditatem defuncti, & quàm sit in ætate habili, non potest per patronum interpellari, nec cogi ad præstationem fidelitatis, igitur non potest esse in mora, nec ei poterit currere tempus hujus §. quod videtur subrogatum loco dicti anni & diei in non milite, vel anni & mensis in milite. ut in cap. 1. quo tempor. miles in usib. feud.

6. His non obstantibus concludendum puto, ut dixi, quia consuetudo certum & determinatum principium præfigit cursui hujus temporis, videlicet diem mortis vasalli, vel alterius novæ aperturæ feudi, atque in eo figitur, nec aliud considerat, igitur præcisè standum, juxta gl. pen. in si. l. si non fuerit ff. pro socio. cum similib. Tum hic §. ponitur ad modificationem §. supra eo. ubi simpliciter & absolutè permittitur patrono, feudum apertum prehendere, cõquod frui. quod hic temperatur, ut non liceat nisi post 40. dies ab obitu. Igitur in reliquo liberæ relinquuntur habentæ patrono. Non obstat illud dictum Baldi quia solutionem secum adfert. ut enim inquit Bal. illi textus feudorum in cap. 1. quo tempor. miles. & in cap. 1. in princip. que sit prim. caus. benef. amitt. & in cap. 1. in princip. de cap. Corrad. loquuntur expressè in hærede & successore vasalli negligente, & hoc tantum intendunt, ut illius negligentiam & ingratitude puniant, meritò non possunt habere locum, nisi prius sit hæres, idèmq; negligens & ingratus, ad quæ necesse est præcedere scientiam & aditionem hæreditatis. quæcunque * enim dicuntur de hærede ex ipsa hypothese, necessario intelliguntur adita hæreditate. ut notat. Imol. in l. 3. §. si quis ita. per illum text. ff. de hereditib. instit. Alex. conf. 36. num. 11. (ubi in annot. dixi) lib. 4. Phil. Dec. in l. ejus. §. ult. num. 8. ff. si cert. per. in l. 1. num. 20. Cod. de pact. in l. heredem. num. 9. de reg. jur. in conf. 633. num. 3. Adde text. in l. Celsus. §. quod alicujus. de legat. 2. & in l. statuliberos. §. si quis heredi de statu liber. At nostra consuetudo nullo modò loquitur de hærede, vel alio quovis successore vasalli, nec se fundat super illius negligentia vel ingratitude: Sed hoc solum intendit & disponit, domini potestatem statim à feudo per obitum aperto exercitam, quadraginta dierum induciis à nimia festinatione coercere. Et sic verbis hujus §. non congruit, nec adaptari potest illa determinatio Baldi alioquin multo fortius adaptaretur modificatio text. in dicto c. 1. quo tempore miles ubi à cursu anni & mensis expressim excipitur justa absentia vasalli, & generaliter quævis alia justa causa quod si esset verum, sequeretur quod justa absentia vel ignorantia, & quodvis aliud fortuitum impedimentum novi vasalli æquè pollerent, ac fides & homagium, & quod interim etiam mero jure non posset patronus prehendere feudum, ex defectu hominis & jurium, nec fructus suos facere, secundum formam §. 1. quod tamen usque adeo falsum est, ut nedum hoc mero jure patrono liceat, sed in tantum liceat, ut vasallus, nec tanquam minor, tanquam major, possit adversus hoc restitui, ut clarè probavimus supra §. 1. gloss. 7. Ex his apparet solutio ad secundum de dicto §. præterea si quis, quia ubi directè agitur de negligentia & ingratitude puniendi, meritò non includitur pupillus, nec persona alias inhabilis, in quam vitium, quod est subiectum & finale objectum dispositionis, punitivæ non cadit.

7. Ex quo inferitur quod si hæres vasalli sit pupillus, statim quod masculus compleverit vicessimam annum, vel femina quintumdecimum, poterit patronus non expectatis 40. diebus prehendere cum ef-

* Quæcun-
que dicuntur
de hæ-
rede, intel-
liguntur a-
dita hære-
ditate.

fectu: & omnino quantum ad hunc §. satis est quod inter diem obitus & prehensionis sint 40. dies. Quod autem etiam post 40. dies non potest patronus cum effectu occupare feudum hæredum qui non pervenerunt ad præfatam ætatem, hoc palam est, non esse propter inducias fatales & legitimas hujus §. sed propter inducias à patrono huic ætati debitas, ut *infra* §. 41. Non obstat ultimum, quia mora futuri vassalli nihil hic facit ad rthumbum, per prædicta, nec est verum has inducias esse subrogatas loco illius anni & dici, vel anni & mensis, quum nostra consuetudo nullo modo referatur ad consuetudines Insularum, quæ sunt in dicta compilatione Oberti, nec habemus illas pro jure communi feudorum, prout nec sunt, nec unquam fuerunt, ut supra diximus *ad fin. rubr.* tum ista tempora prorsus disparata sunt: illud prolixius tendit ad puniendam negligentiam & ingratitude, istud ad executionem manus dominicæ parumper velut freni temperie retardandam. unde etiam nulla negligentia, nulla culpa futuri vassalli subsistente præterfluit, citra spem restitutionis cuiuscunque. Illud tendit ad perpetuam totius feudi, istud ad temporariam fructuum amissionem, quas ob res de uno ad aliud minimè licet argumentari. *l. Papinianus. ff. de minoribus cum vulg.* Si tamen tunc vassallus esset minor, vel de illis quibus debentur induciæ, patronus non hæeret fructus suos, de quo* §. 41.

* Lege infra.

* Si in provinciis remotis mortuus sit vassallus, quæ admodum dilatio hæc temporis connumeranda sit, maximè si prius innotuerit domino quàm hæredibus vassalli.

8. Quarto quæro de quæstione valde utili in praxi. Vassallus* Romæ vel Neapoli obiit Calend. Maij, dominus feudi, qui infra mensem vel sesquimensum per quemdam illico ad se bene versum scivit, vel forsitan ipse dominus, qui in locis illis erat, statim reversus undecima Junii: & sic post integros 40. dies ab obitu feudum apprehendit, & colonis aut habitantibus notificavit, ut *supra* §. 1. *gloss. 4. num. 2.* ignorantibus hæredibus, ubi in loco remotiore commorantibus aut aliis occupatis, nec sollicitis de hæreditate ejus, quem putabant vivere: & ejus forte reditum expectantibus, donec de ejus obitu inopina nuntia habuerunt ad medium Augusti, & sic omnibus fructibus jam collectis, quos dominus feudi cepit, cogens commillarios sibi reddere, & ab hæredibus accedentibus etiam sequentis anni fructus pro relevio petit & eligit: An jure? videtur quod sic, per verba hujus consuetudinis, cujus formam dominus servavit. Tum quia, ut diximus *supra* §. 1. *gloss. 5. in princip.* hujusmodi prehensiones sunt reales, nec personas respiciunt, sed rem. Tertio, quia non consideratur scientia hæredis vel novi vassalli. Quid enim si is in regionibus remotis absit forè carceribus detentus, & cui non potest infra trimestre vel semestre denunciari? nihil ad dominum, qui post 40. dies ab obitu jus suum exequi potest, sciat heres, vel non, impeditus sit vel non, sive possit vel non. Quibus non obstantibus, contrarium in hac specie dicendum est: quia utunque non exigatur scientia, culpa, aut negligentia novi vassalli, hujus aut alterius personæ: tamen exigitur notitia in communi, ita quod quamdiu per rerum naturam sciri non potest feudum esse apertum, vel communiter ignoratur, non incipiunt hi 40. dies currere: quamvis enim hæc induciæ non propriè respiciant certam personam, tamen omnes quos id contingere potest respiciunt. Vero enim & propinquiori hærede absente, propinquior post eum vel diligentior, ea quæ hæredis sunt, gerere potest. Nec tenetur probare se proximiorum vel solum, ut dicam *infra* §. 33. *num. 90.* Et latius §. 145. quamvis aliter sentiat Alexand. *consil. 124. col. 1. lib. 7.* ubi hoc in *annotat.* reprobavi. Sufficit ergo & requiritur obitum notum esse in communi, ut hi quos hoc contingit vel concernere potest sibi consulere possint. Hoc autem est quando obitus notus est in

loco seu vicinia feudi, juxta id quod in simili dicitur in *Clement. unica in fin. de concess. prebend. Aretin. consilio 29. num. 7. Dominic. de sancto Geminian. Phil. Franc. in cap. 1. §. sanct. in fin. de cens. in 6. Philipp. Dec. consil. 135.* Hieronym. Gratus *consilio 49. num. 8. lib. 1.* Et sic quamdiu non est notum in loco, ita quod nullus scire potest, non incipiunt currere hæc induciæ. Limite respectu scientis & præsentis, hic enim non amplius nec in communi nec in particulari, certificandus est *l. 1. in fin. ff. de action. empt. cap. eum qui certus. de reg. jur. in 6.* Quando igitur non est notum in loco, dominus curare debet id in loco seu vicinia notum fieri, si omnibus præjudicare velit aut certificare omnes, contra quos vult has inducias currere, non ex communi loco, sed ex particulari seu personali notitia. Alioquin si unum etiam propinquiorum hæredum certificavit de eo, quod non erat notum in loco, si post 40. dies à notificatione manum injiciat, potest ejus prehensio eludi per quemlibet de cognatione, qui se ut hæredem offerret, quique alio non apparente nec concurrente, minimè tenetur probare se proximiorum, & sic levanda erit ei manus cum fructibus, utpote cujus respectu hæc induciæ non currerunt.

9. Quinto quæro, hæres vassalli infra hos* quædraginta dies moritur, an hæredis hæres, & idem de successore successoris, habeat aliud integrum tempus 40. dierum, vel solum residuum temporis quod supererat defuncto? Et videtur quod integrum tempus habeat, quia amodo non potest fieri prehensio super defuncto, sed solum super novo hærede vel successore, nec potest exigi fidelitas prædecessoris, sed solum præsentis successoris. Et sic cum principaliter ejus persona contempletur, & afficiatur in prehensione, videtur principaliter consideranda in præambulis prehensionis, ut sic ex persona sua habeat has inducias integras. Saltem non videtur dubitandum quando feudum devolveretur non jure hæreditario, sed jure contractus, quum tunc successor nullum jus capiat à prædecessore, sed à domino concedente ut in simili inquit Bart. in *l. mortis causa capitur. in princip. ff. de mort. caus. donat. & in l. si mihi & Titio. ubi Alex. & alii. ff. de verborum obligat. Francisc. Atet. in cap. in presentia. collat. 7. de probat. & in consil. 53. diligenter. collat. 2.* Hinc decidit Joann. Andr. in *addit. Spec. de feud. §. quoniam. versicul. 27.* quod in feudo antiquo, novus & ultimus successor habebit integrum tempus anni & diei, vel anni & mensis, de quo in *d. c. 1. quo temp. miles.* Sed in feudo novo habebit solum quod superest de tempore, & hoc seq. Jac. de Bellamera, Nicol. de Neapol. Alvar. in *dist. cap. 1. Jacob. in invest. feud. ver. qui quidem invest. prest. juram. fid. collat. 9. versic. sed veram.* Francisc. in *4. part. feud. quest. 23. in 4. limit. & elegantissimè dom. Udalric. Zab. in tract. feud. part. 7.*

10. Verùm indistinctè puto solum omnibus successoribus id temporis superesse, quod restat à prima apertione feudi non clausa, quia consuetudo noluit ultra 40. dies executionem manus dominicæ suspendere. Igitur fines ab illa præfixi, nullo ingenio sunt prorogandi. Non obstat primum, quia est phantasia fallax, non enim prehensio utilis de qua agitur, fit (proprius pressiusque loquendo) super vassallo, vel ejus hærede vel successore, sed super ipso feudo aperto, cujus (quod ad patronum & legem clientelæ attinet) nullus subsistit cliens, nullus vassallus, nec fit propter defectum, vel moram personæ præsentis vel præteritæ, sed absolutè & incircumscripè propter ipsum solum merè abnegativum defectum, seu carentiam clientis. Et hoc est quod consuetudo nostra dicit & sentit, per illa verba, *par sainte d'homme*, * non enim ad certum hominem refe-

* Dilatio hæc quædam modum datur hæredi.

* Prehensio

feudi non
sic super
persona

runtur, sed ad puram carentiam & negationem infinitam (ut obiter dialecticè loquar) clientis, ut etiam dictum est *supra quæst. 1. gloss. 2.* Hæc igitur prehensio rem, non personam de se respicit & afficit. Fac. no. *supra §. 1. gloss. 5. in princip.* non igitur curandum quantum ad vim & executionem manus dominicæ, quoties personarum mutatio intervenerit: sed an de facto apertum sit feudum, & jam quadraginta diebus apertum manserit, & maneat; Et sic an feudum fortè mera lege contractus, & investituræ deferatur, nihil hinc variat, quia huic oneri res ipsa ab initio constitutionis feudi subjecta est.

11. Ex quibus infero limitationem, seu potius declarationem summopere notandam ad hunc §. ut procedat, quando vassallus ultimus mortuus erat in fide domini, & tempore mortis ejus feudum non erat apertum, aliàs secus, unde si quis diu steterit in feudo non præstando fidelitatem, sed sibi vigilando, prout licet patiente sive dormiente domino, deinde moriatur, statim & in continenti poterit dominus cum effectu prehendere feudum. Ratio, quia ante mortem vel alienationem hoc sibi licebat, nec debet sua conditio morte vel facto vassalli deterior fieri. Tum hujusmodi prehensio non innititur solum huic novæ & ultimæ aperturæ, quo casu expectandæ essent induciæ hujus §. sed veteri & adhuc perseveranti aperturæ, à cujus initio jam dudum 40. dies fatales lapsi sunt. Igitur auctoritate consuetudinis, vel hujus §. liberè licet patrono jus suum exequi. Hoc etiam probatur in ipso textu ibi, *apud la mort de son vassal*, ponderando illud verbum *vassal*, quod * proprie & adæquatè loquendo in materia clientelari, non supponit pro simplici proprietario (ut vocant) feudi, sed pro eo qui nexum clientelarem subiit, & in fidem patroni admissus est. ante enim proprie non dicitur respectu patroni esse clientis, vel vassallus, sed extraneus. quod patet in dicto §. 1. ibi, *par faute d'homme*, quod intelligitur, id est, per defectum clientis vel vassalli. Et sic patronus dicitur carere vassallo, quandocumque caret homine qui sit in fide sua, ut satis patet per contextum & seriem hujus tituli. Si igitur proprie verba expendamus, hic text. præfixit principium cursus 40. dierum, non à morte vel mutatione cujusvis possessoris vel incubatoris feudi, sed à morte vel mutatione veri & perfecti clientis, à quo feudum, fidelitatis nexibus obvinctum, nunc primum incipit solvi, interrumpi, & aperiri: nec clarius aut penitus possum adperire verum (ut puto) & germanum sensum hujus §. Nec obstat si dicatur hæredem non posse conveniri, nec exequi pendente tempore deliberandi: quia fateor, quòd si patronus vellet via actionis compellere hæredem ad fidelitatem vel solutionem relevii, teneretur expectare lapsum dicti temporis. Idem si vellet prehendere virtute ultimæ aperturæ per obitum: secus quando nititur ex apertura veteri, quia de illa hæc consuetudo nihil disponit. Et sic remanet virtus prehensoria illo respectu, non obstante supervento obitu, quia prehensio ista sit in rem & non in personam, ut dictum est.

12. Sexto quæro, pendentibus istis 40. diebus, hæres, aut successor vassalli, collegit omnes * fructus feudi, & contempsit fidelitatem debitam offerre patrono, qui post 40. dies manum apponens feudo nihil invenit: An possit petere prædictos fructus tempore medio sublato? Hæc quæstio parum in se habet dubitationis, tamen quia nihil usque adeo indubitarum, ut non sollicitam quandam dubitationem suscipere possit, ut inquit text. in *Autb. de tabellion. col. 4.* quod frequenter accidit quibusdam supra modum anxiiis, & omnimodæ certitudinis *vacillans*, tum ob præparationem quæstionis sequentis omittere nolui. Et videretur, quamvis quandiu patronus dormit (scilicet volun-

tariè) liceat clienti sibi vigilare *infra §. 61.* tunc enim censetur cliens de consensu patroni fructus colligere. Tamen quando patronus lege cogente cessat, quum in necessitatibus nemo liberalis existat, *l. rem legatam. ff. de adimend. legat. cum vulg.* non videtur velle nec consentire, quòd non vassallus quod ad se, utpote non investitus & in auctoratus, fructus feudi aperti & velut interrupti percipiat, & lucretur, nihilominus respondetur procul dubio peti non posse, quoniam nihil juris habet patronus in fructibus; imò nec in toto feudo aut aliqua ejus parte, nisi in casibus à consuetudine expressis, vel permissis, quum in reliquis feuda regantur ut patrimonialia, dixi *supra in rubr. ad fin.* At pro illo tempore medio, consuetudo nedum non permittit, sed expressè prohibet patronum feudum exequi, & frustra desideratur ejus assensus, in quo nihil habet quod petat vel remittat.

13. Limbo, nisi successor clientis aut gestores sui, præproperè fructus immaturos in fraudem imminentis manus dominicæ præripissent, quia tenerentur conditione ex moribus, vel contractu feudali, restituere, ex quo deteriore feudi conditione, malo more & in præjudicium domini fecerunt, nec causari possunt ante prehensionem hæc sibi licuisse, non magis quàm si possidens rem ex testamento vel contractu restitutioni subjectam, sub diem restitutionis immaturos fructus decerpit in fraudem ejus cui res venit restituenda, tenetur enim restituere una cum illis fructibus vel eorum æstimatione. Et diximus *supra §. 1. glo. 81. qu. 6.* hoc procedere etiam respectu patroni, qui non falsus nec injustus, sed verus & justus est creditor in omnibus juribus & commodis feudaliibus, nihil ergo in fraudem vel diminutionem suorum jurium, & commodorum fieri licitum est: Sed maturè clientelariibus obsequiis exhibitis consulere debent clientes commodis suis. Secus si solum maturos fructus diligenter & festinanter, etiam sub adventum patroni colligerent, quia nihil facerent prohibitum, nec improbè re clientelaria abuterentur, ideo nihil restituere tenerentur, etiam si solum malitiosè in odium patroni hoc fecissent. Similiter si casu fortuito fructus vel immaturi dejicerentur, cederent hæredibus & successoribus defuncti, qui verè domini fundi sunt, nec quicquam in illis pretereundere posset patronus, sicut nec in cæteris mobilibus in fundo repertis, ut dictum est *supra §. 1. gloss. 5.*

14. Septimo juxta hoc quæro, quid si extraneus (fortè prædo) interim fructus abstulerit? Respondeo, aut non fecit animo antevertendi patrono & exquisita machinatione nocendi: aut sic: primò casu, nihil juris habet patronus in fructibus nec ullam actionem in prædonem, quum tunc temporis non esset dominus utilis fundi, nec prehensio etiam immediatè sequens trahatur retro: Sed omne jus fructuum, actio & omnis persecutio eorum ratione spectat irrevocabiliter ad dominos utiles, sicut res mobilis, vel actio ad mobile. Secundo casu tenetur prædo patrono actione de dolo in id quod interest, per not. in *l. elegantior. ff. de dolo.* etiam si jam maturos fructus abstulerit, dummodo verisimiliter fuissent pendentibus in feudo tempore prehensionis, si non fuisset anticipata collectio. facta notata. *d. §. 1. gl. 8. qu. 6.* Et nihilominus tenebitur dominus utilibus, actione legis Aquiliæ, in id quod eorum interest, hujusmodi damnum non esse datum.

15. Octavo quæro, quid si pendentibus his induciis, patronus manum injecit? Certum est quòd fructus infra quadagesimum diem feudi aperti perceptos non lucretur. Sed quid de deinceps perceptis non facta fidelitate? breviter idem dico, quia illa manus injectio ab initio nulla fuit ipso jure, iniqua & injusta. Patet per hunc textum ibi, *ne pens.* hoc est, non potest. quæ verba excludunt potestatem de jure & de facto.

* Vassallus
quòd proprie
dicatur.

* Pendentibus
his induciis
fructus maturos
licet colligere,
non præripere
immaturos.

*Prepro-
pere facta
prehenſio
poſtea non
cōvaleſcit

per gl. & doctores in c. 1. de reg. jur. in 6. & dixi ſupra §. 1. gl. 3. nu. 1. & quod aſ * initio vitioſum eſt, tractu temporis non conualeſcit, etiam ſi ceſſat cauſa, propter quam actus fuit nullus. l. quod in initio. & ibi Decius. ff. de reg. jur. c. non firmatur. eod. in 6. unde etiam ſi decem annis à cliente contemneretur patronus, tenens ad manum ſuam feudum nulliter (ut tempore harum induciarum) prehenſum, non purgaretur nullitas prehenſionis, ſed eſſet quocumque nulla, reclamante vaſallo, declaranda & revocanda, cum reſtitutione feudi, & fructuum: nec prodeſſet patrono excipere de fidelitate non facta, niſi à tempore quo de integro, tempore & cauſa permiſſo, ritè rectèque manum injeciſſet. An autem via oppoſitionis aut actionis conſulatur clienti, dictum eſt ſupra §. 1. gloſſ. 4. qu. 6.

*An ſecunda
collatio
prima non
caſſata va-
leat.

*Prehenſio
ſecunda ſi
non po-
teſt, prima
invalida non
reparata,
ſed bene
poſt primam
validam.

16. Nono quæro, an patronus lapſis induciis poſſit de novo validè prehendere, priore prehenſione illicitè & tempore prohibito facta, non caſſata nec reparata? Videretur quod ſic, tum cum ſit nulla, non præſtat impedimentum, tum actui valido ſe non præſtat, de reg. jur. in 6. tum licèt ſecunda electio vel collatio facta poſt primam, quæ non eſt ipſo jure nulla, ſed annullanda, antequàm prima retractetur & annulletur non valeat. c. conſideravimus. de electio. Tamen * ſecunda facta poſt primam ipſo jure nullam, etiam nondum de facto revocatam, vel nullam declaratam, valet & efficax eſt c. conſtitutus 1. de appellat. c. cum terra. de election. Panorm. in c. auditis. eo. tit. Franciſc. Ripa reſponſ. 15. ſub tit. de reſcriptis.

17. Contrarium puto. Ratio, quia patronus illicitè & indebitè occupavit & poſſidet feudum clientelarium, & in legem feudi commiſit, ideo beneficio & commodo ejuſdem legis non debet frui, donec quod malè fecit, in priſtinum ſtatum repoſuerit, qui enim permiſſis aut privilegiis malè utitur, illa amittit. l. qui ſine, in fin. ff. de negot. geſt. c. ſuarum. de privileg. Tum ex quo patronus indebitè feudum invalit, & à vaſallo abſtulit, & habet illud apud ſe, eſt in continua mora feudi cum fructibus reſtituendi. arg. l. fin. ff. de condiſt. ſurr. Igitur non poteſt obſequium petere à vaſallo, & ſi peteret, exceptione repellere, nec audiretur, fidem ſibi ſervari poſtulans in eo ipſo feudo, in quo legem contractus violat. l. cum proponat 2. C. de pact. c. fruſtra ſibi fidem, de reg. jur. in 6. Igitur multo minùs poteſt via executionis prehenſionis procedere, ob defectum fidelitatis præſtitæ, & legis ejuſdem feudi non ſervatæ. Tum vaſallus verè hoc cauſa ſpoliatus eſt, & licèt formula interdicti unde vi ceſſet contra patronum, qui ut patronus proceſſit, licèt indebitè, & in cauſa non permiſſo, ut diximus ſupra §. 1. gloſſ. 4. quæſt. 5. nu. 40. tamen æquè via oppoſitionis aut actionis ex lege feudi, ante omnia debet clienti reſtitui, l. meminerit. C. unde vi. Et ſic concludo, quamdiu patronus feudum illicitè occupatum injuſtè detinet, non poteſt de novo validè, nec efficaciter prehendere, prout nec ullum obſequium aut ſervitium à cliente petere. Nec tenetur cliens etiam interpellatus illi offerre, donec ante omnia ſit reintegratus, vel per eum ſtet quominus plenè reintegratur: quo factò, liberè poterit patronus (modo aliud non obſtet, & fidelitas, & juſta non præſententur) manum efficaciter injicere, & fructus ſuos facere, juxta §. 1. Secus ſi cliens eſſet ab extraneo ſpoliatus, ut diximus in d. §. 1. gl. 2. nu. 3.

18. Item ſecus, ſi patronus ſolo verbo prehendiſſet, etiam h vaſallum ipſum, vel ejus colonos & inhabitantes commiſſarios deputaſſet, nihil realiter innovando: quia talis prehenſio ſolo verbo remitti poteſt, nec opus eſt redintegratione facti, quum non præcedat ſpoliatio facti. Et ſic nihil impedit, quin abſque reali redintegratione de novo validè prehendat: prædicta verò procedunt, quando patronus non ſolum verbo, ſed etiam factò prehendit expulſo vaſallo

vel ejus colonis. Secus etiam & tertio, ſi ipſemet patronus feudum ex alia juſta cauſa poſſideret, puta in pignus traditum, vel fortè etiam conductum, quia quolibet cauſa mutationis vaſalli occurrente, poſſet manum injicere, & hoc debite notificare vaſallo, ut in d. §. 1. gloſſ. 4. in princip. & deinceps jure dominico frui. Quin etiam dum ex juſta & vera cauſa prehenſum feudum penes ſe habet adhuc, ſi libeat (quamvis necelle non ſit) poteſt quoties de novo aperitur, & mutatur vaſallus, de novo prehendere, ut latius tradetur infra §. 62. atque etiam interea clientem ad fidelitatis, & alterius ſervitii debiti præſtationem, & jurium ſolutionem, actionibus competentibus ex feudi contractu compellere, ut dixi in d. §. 1. gloſſ. finali qu. 4.

19. Decimo quæri poteſt, an * per lapſum harum induciarum hæres aut ſucceſſor clientis conſtituatur in aliqua mora? Quod videtur, quum dies etiam legalis interpellat pro homine. l. 2. C. de jure emphyſ. c. potuit de locat. gloſſ. & doctores in l. ſi mora. ff. ſoluit. mati. ubi Jal. nu. 21. notat fortius & potentius per lapſum temporis à lege, quàm ab homine poſſiti moram conſtitui, etiam ſi eſſet tempus indultum miſerationis gratia. l. 1. §. exaltio, C. de rei uxoria. action. l. promiſſor, §. 1. & ibi Bal. ff. de conſtit. pecun. Mathens. in nota. 122. Tamen abſque dubio tenendum, nullam moram per hujus temporis moram incurri, quum non ſit præfixum ad finem interpellandi, ſed poteſtatem patroni ſuſpendendi: quæ etiam quando non eſt ſuſpenſa, quandiu tamen non deducitur ad actum, licet clientibus & eorum ſucceſſoribus liberè & bona fide frui, auctoritate conſuetudinis infra §. 43. & ſic non ſunt in aliqua mora, donec per patronum interpellentur verbo vel factò.

20. Undecimo quæro, utrum * pendente hoc tempore, poſſit patronus citra prehenſionem & executionem feudi, cogere ſucceſſorem vaſalli ad præſtationem fidelitatis, ſeu renovationem inveſtituræ? Videretur quod ſic, ut ſublata vel potius ſuſpenſa via executionis, remaneat via actionis. arg. l. ſi domus, ff. de ſervit. urbanor. præd. cum vulg. ſac. noſ. ſupra §. 1. gl. fin. qu. 2. Contrarium puto ex mente hujus conſuetudinis quæ has inducias concedit favore ſucceſſoris clientis, ſut deliberet & ſe præparet ad conditionem clientelarem ſubeundam. Et clarè probatur per ea quæ dicemus infra §. 171. non poſſe contra hæredem procedi, nec via actionis, nec via executionis, pendente tempore deliberandi. Sic è converſo, quando accidit mutatio ex parte patroni, novus patronus nedum non poteſt infra 40. dies à proclamatione prehendere, ſed nec alia via ad fidelitatem vel renovationem cogere. Et eadem ratione decidunt Jaco. Ardizo. in tit. quib. mod. feud. amitt. ſub rub. ſi non peti. vaſall. inveſti. infra. annuum Andr. Ilern. Nicol. de Neapol. Alvarot. in c. 3 in princip. quæ ſunt pri. cam. benefic. amitt. non poſſe hæredem vaſalli infra tempus anni & diei, de quo ibi, cogi ad fidelitatem jurandam, vel inveſtituram renovandam.

21. Duodecimo quæro, quid de aliis juribus & * ſervitiis? Doctores in d. c. 1. variant. Ego, quantum ad conſuetudinem noſtram, dico, quòd interim non tenebitur ad ſolvenda relevia, ex hac ultima apertura deberi cœpta, nec ſi qua alia ſint onera in ſingulis vel certis mutationibus feudi præſtanda. Et intelligo in effectu, quia ſtatim hæres mero jure purè obligatus eſt, ſed habet exceptionem dilatoriam pro omni fidelitate, ſervitio, & alio onere ratione hujus noviffimæ mutationis debito. Secus de ſervitiis ordinariis, ſi qua fortè quotidie, vel ſingulis annis, aut certis temporibus deberentur, non habito reſpectu ad aperturam vel mutationem feudi: ad illa enim teneretur cum effectu, nec ad ea hujus §. induciæ extenduntur, quia reſpiciunt ſolum jura debita ratione ultimæ aperturæ. Tenetur nihilominus interim hæres vaſalli, * fidelis

* Harum
induciarum
lapſus non
conſtituit
in mora.

*Pendente
tempore
induciarum
lapſus non
poſſunt jura
feudalia
peti.

* Verum
poſſunt peti
pendente
hoc tempore.

fidelis esse patrono, eumque observare & revereri, & si interim eum offenderet enormiter, vel patronum esse scienter pernegaret, caderet à feudo, ut dicitur infra §. 43. Sed quid è converso, an interim hæres

vasalli possit cogere patronum ad renovationem investituræ? quod dubio procul fatendum est, quum hæc dilatio in favorem clientis, non patroni, sit introducta.

* In veteri consuetudine fuit quintus.

§. VIII. *

* Inclusa addita fuerunt per novâ consuetudinē.

LE vassal qui a esté receu en foy & hommage par son Seigneur, est tenu de bailler son denombrement (en * forme probante & authentique, écrit en parchemin, passé pardevant Notaires ou Tabellion) dedans quarante jours, à compter du jour de ladite reception.

SUMMARIA §. VIII.

1. De editione instrumentorum faciendâ patrono: duo solent fieri instrumenta: primum agnitionis fidei, secundum catalogi.
2. Ad quem finem fiant dinumeramenta.
3. Vasallus antiquus non tenetur tradere novum catalogum.
4. Tenetur vasallus ad clientelariarum rerum & jarium declarationem. Idem in emphyteuta.
5. Q. 1. An patronus teneatur clienti res feudales ostendere.
6. Q. 2. Mutua est editio inter patronum & clientem.
7. Vtrum originalis infeudatio debeat ostendi.
8. Q. 3. Qua fides catalogis adhibenda? Instrumenta publica probant rem gestam contra omnes.
9. Quod est verum ad limites facti, tempore instrumenti gesti.
10. Instrumentum publicum probat enunciata inter easdem partes ad finem principalis, non si de his seorsum & principaliter queratur. Eisdem prajudicant instrumenta inter alios acta, quibus actus prajudicâtes.
11. Nuda scriptura privata nullum gradum probationis facit. Falsum committitur etiam in privatiis scripturis.
12. Sigillum de se non probat. Sigillum non operatur nisi ad finem, gratia cuius apponitur.
13. Sigillum sine subscriptione vel equipollenti, nihil operatur.
14. An prajumatur voluntate domini sigillum impressum.
15. Sigilla principum probant.
16. Scriptura privata recognita quid operetur?
17. Scriptura privata antiqua.
18. Martyrologia, Pancharta, censuales libri.
19. Non potest fides ejusdem scriptura dividi.
20. Quandoque libro rationum fides adhibetur pro scribente.
21. Libris antiquis & ordinatè scriptis magis creditur.
22. Quæ dicantur scriptura antiqua?
23. Libri confecti à publicis officialibus in concernensibus eorum officium, plenè probant.
24. Præsumptio qualis qualis.
25. Quid de libris qui incerto loco reputantur authentici?
26. Scriptura archivi publici plene probat. Triarequiruntur in archivo publico. Quando requiratur testimonium præfecti archivi?
27. Quando requiratur sollemnis exemplatio?
28. Exempla extracta à præfectis factorum scriniorum Regis, etiam nemine vocato, plene probant.
29. Scriptura archivi ubique probat, reprobatâ communi sententia.
30. Cujus autoritate erigendum archivum?
31. Scriptura archivi non faciunt fidem, nisi ibi tanquam authentice reposita sint & asserta.
32. Quandoque authentica est oblatio instrumenti, sed non ejus tenor.
33. Vberrima resolutio, an & quantum exempla probent. Exemplum exempli non probat.
34. Exemplum potest iterum ad finem plena probationis inter easdem partes, earumve hæredes contemplari.
35. Exemplum exempli potest inducere præsumptionem hominis, & causare bonam fidem.
36. Producent scripturam, censetur eo ipso fateri omnia in ea contenta. Sed ea confessio ipso jure resolvitur, si instrumentum productum reperitur falsum.
37. Exemplum solemne non probat, nec retrotrahitur contra tertium.
38. Exemplationes sententia, & reliqua in alios etiam solemniter acta, non probant etiam semiplenè tantum contra tertium, etiam subsistente ratione connexitatis: sed solum præsumptionem qualem qualem faciunt.
39. Qualisqualis præsumptio duos effectus operatur.
40. Præsumitur contra detrectantem producere originale. Nota quando exemplum semiplenè probat contra tertium.
41. Exemplum solemne antiquum plenè probat contra

- TRA OMNES.
42. Exemplum confectum ab eodem notario cum omni tenore & solemnitate, est verum originale.
Differentia Notarii & Tabellionis.
43. Logomachia Doctorum super Bartholo cum seipso concordando.
44. Vera conciliatio.
45. Paria sunt, totum scribere vel subscribere.
46. An notarius debeat pluries eidem parti conficere instrumentum? arrestum; 47. 53.
48. Quando tenor procurationis contractui insertus probet mandatum. Quantum referat exemplum fieri ab eodem vel alio tabellione.
49. Relatio prateriti instrumenti etiam ab eodem tabellione facta, non plene probat, nisi quatenus actus potuit tunc repeti. 50. 52. 55. 56.
51. Gabeia soluta de contractu non solvitur de contractu facto in prioris executionem. 56.
54. Tabellioni vel testi attestanti de facto suo magis creditur, quam si de alieno.
57. Antiquitas facit presumi pro possidente contra non possidentem.
58. Novus intellectus ad l. fir. C. de fid. instrument. & cap. accepimus, extra eod. tit.
60. Limitatio ad l. fi. C. si ex fals. instrum.
61. Exemplum omni carens solemnitate, non iuratur antiquitate.
62. Idem si sit aliquatenus solemnne, sed recusatur productio originalis.
63. Quatenus & quantum probet exemplum non plane solemnne.
64. Notarius non potest instrumentum conficere, nisi de his que in eius presentia geruntur à partibus, & quorum notitiam habet propriis sensibus.
65. Judicis presentia & auctoritas est de forma publicationis.
66. Statut exemplo, quando culpa adversarii perit originale.
67. Quam exactum equilibrium in probationibus expendendis. 68.
69. Exemplum habens unius solius notarii subscriptionem, non facit iudicium.
70. Quomodo accipiendum. quod exemplum consensu partium factum probet? 71.
72. An exemplum minus solemnne parte non opponente probet?
73. Presumitur solemnitas extrinseca enunciata, cuius defectus non opponitur.
74. Sufficit in genere opponere.
75. Qualiter intelligendum, in antiquis sufficere probationes quales haberi possunt?
76. Antiquitas non inducis, sed coadiuvat repetitam probationem.
77. Enunciativa in antiquis probant.
78. Nedum acta litis, sed etiam compromissum probatur per verba enunciativa sententia antiqua.
79. Antiquitas in materia probationum duo operatur.
80. Presumptio que oritur propter antiquitatem, tollitur si per ipsam scripturam appareat de contrario.
81. Resolutio quando dicantur esse in antiquis. 82.
83. Vbi agitur de gravi prajudicio alterius, non sufficit minus spatium triginta annorum, ad prajumendum solemnitatem, vel coadiuvandum probationem.
84. An unicum ultimum instrumentum renovata investitura probet absque originali infeudatione?
85. Dicitur, sicut, secundum, & similes, stant casualiter. 86.
87. Nisi in confirmationibus in forma communi, ubi stant conditionaliter.
88. Aliud tamen in confirmatione cum causa cognitione, vel ex certa scientia, quia hac quod nullum est validat. Confirmatio etiam ex certa scientia, restringitur ad limites confirmati.
89. Quomodo cognoscatur an confirmatio sit in forma communi: an vero sit ex certa scientia & dispositiva?
90. Confirmatio etiam ex certa scientia non retrahitur ad datam confirmati in prajudicium tertii.
91. Imò non tollit jus tertio acquisitum. Clausula ex certa scientia nil operatur, nisi in his que apparet confirmantem vel rescribentem certo scivisse.
92. Infeudatio simpliciter facta refertur ad consuetudinem loci. Natura actus debet accipi secundum consuetudinem loci, que est ibi ius commune.
93. Nisi constet de relato, relatio etiam dispositiva est nulla, nisi quatenus in se est certa & specifica.
94. Renovaciones regulantur & reformantur ad originalem concessionem, si de illa appareat.
95. Confessio relata ad aliud non valet, si aliter appareat in relato.
96. Eo ipso quod recognitio discrepat à prima concessione, apparet erronea, nisi probetur de certa scientia, & animo primam concessionem immutandi.
97. Quid feudum novum paternum vel antiquum?
98. Proprie non differunt feudum novum, antiquum vel paternum, quia semper soli descendentes primi investiti à quo caput feudum, succedunt.
99. Quid operatur clausula, jure feudi paterni vel antiqui, in nova concessione apposta.
100. Clausula, jure feudi aviti, tam paterni quam materni, facit quod descendentes vel conjuncti per feminam possunt succedere.
101. Clausula, jure feudi antiqui, noviter expressa.
102. Fallit in non habente potestatem, ut in Pralato Ecclesia.
103. 104. Sola confessio Pralati & capituli sufficit ad obligandum Ecclesiam in musuo.

105. *Renovatio feudi quid in dubio probet.*
 106. *Renovatio investitura facta à Prelato, fundat intentionem vassalli contra Ecclesiam. Prebentio patroni conservat jus & possessionem vassalli.*
 107. *An feudum presumatur novum vel antiquum?*
 108. *Simplex renovatio vel investitura non facit fidem contra Ecclesiam pro vassallo, qui non est in aliqua possessione.*
 109. *Secus si sit in possessione, quia tunc confessio prelati sulcitur juris presumptione. Tutius est nullum, quam defectivum ostendere*



Hoc est, dinumeramentum (ut crassius & apertius loquar) in qualibet autem renovatione investituræ possunt & conducit fieri duo instrumenta. Primum, de fidelitate facta per clientem, & admissione in fidem facta per patronum, ratione talis rei, quæ ab eo tenetur in feudum serviens, ratione talis feudi, vel loci dominantis. Et istud est verum instrumentum renovatæ investituræ, & contractus feudalitatis. Et si debeantur quædam relevamenta, solet ibi inferri clausula de eorum solutione facta vel promissa. Tum solet inferri clausula de dinumeramento præstando infra 40. dies immediatè sequentes, juxta hunc §. vel in longius tempus, prout placebit patrono prorogare. Solet etiam communiter inferri clausula illa vulgaris, *salvo jure nostro & alieno*, de cujus effectu tractabitur infra §. 66. Secundum instrumentum, in quo specificè declaratur, in quo consistat res feudalitatis, ejus situs, & singula pertinentia minutatim describuntur. Primo loco describendo principalem mansionem, si qua sit, cum suis accessoriis & reliquis ædificiis, & quot jugera soli contineant. Secundo loco singula prædia cum eorum situ, qualitate, quantitate, & confinibus. Tertio loco censuales & veltigalia prædia, cum eorum situ, quantitate, qualitate, à quibus detineantur, & quantum census, veltigalis & oneris debeant. Quarto loco cæteræ servitutes, aut jura alia quæcunque debita vassallo ratione talis feudi, ex concessione & investitura feudi. Ultimo loco subfeuda ab hoc feudo dependentia, cum eorum particulari declaratione, pro qua tutius & facilius facienda, solent dinumeramenta subvassallorum ad contextum inferri, in catalogis quos vassalli immediati patroni tradunt superioribus patronis. Nec refert, si dictus ordo convertatur, dummodo minutatim, clarè & verè singula, in quibus consistit feudum, declarentur. Quandoque tamen diligentiores vassalli simul cum fidelitate dinumeramentum offerunt, & fit unum solum instrumentum de oblatione fidei & dinumeramenti, & de admissione utriusque, vel solius fidei. Si (ut frequentius & tutius est) patronus velit super dinumeramento deliberare, ut infra §. 10.

2. Et fit istud dinumeramentum ad optimum finem, ut sciat patronus quæ sint sua, quæ verò clientis, & è converso. Et inter res clientis, quæ sint feudales patrono subjæctæ, in clientelari conditione: quæ vero ab eo liberæ, ut etiam promptius cognoscatur, quantum debeat relevamentorum nomine. Unde licet semel vel pluries idem dinumeramentum fuerit traditum per prædecessores vassalli, & hodie adhuc nihil sit immutatum, expedit tamen causa juris & probationis conservandæ, vel idem dinumeramentum iterum à novo vassallo offerri, signari & recognosci: unde non sufficeret solis verbis se referre ad dinumeramenta prædecessorum, sed saltem unum ex illis debet realiter produci & approbari. Et illud quod diximus primum instrumentum, vocant Gallici, *adveu*, & simpliciter vel aptius, *reception en foy & hommage*. Istud verò secundum vocant, *adveu & dénombremens*, eo

Tom. I.

titulum.

110. *Clausula, jure fundi paterni, operatur, ut etiam feudum novum possit in agnatos domino invito transferri.*
 111. *Sed nihil minus potest investitus alienare in remotiorem agnatum. sed si immerè extraneum, redit ad dominum. Nec potest renovari nisi per masculos descendentes investiti.*
 112. *Etiam in feudis nihil speciale in fratre cui ut extraneo non potest quis stipulari, nisi secuta satisfactio, reintegra, & tempore congruo.*
 113. *Pacta dotalia intelliguntur favore mulieris, nec patiuntur jus retractus etiam cognatis.*

quòd in isto cliens dinumerat singulas res & jura feudi, & eadem agnoscit se tenere à patrono in tale suum feudum serviens, ratione talis feudi vel loci dominantis patroni, & sic continet agnitionem & dinumerationem.

3. Et advertite, quòd hic §. & §. sequens, intelliguntur in novo vassallo. Si enim sit mutatio solum ex parte patroni, tunc antiquus vassallus, qui semel in fidem admissus fuit, & catalogum tradidit, non tenetur iterum tradere, sed solum debet fidelitatis obsequium, ut infra §. 10. Et intellige quòd antiquus cliens non tenetur tradere, ad vitandum manum dominicam, ut in §. sequenti. Sed si ex qua justa causa patronus petat editionem, debet fieri, ut dicam statim infra eodem quest. 2. Sed ad hoc debet patronus venire via actionis vel implorationis officii iudicis, non autem potest compellere via prehensionis, quia non habet locum nisi in casibus expresse à consuetudine permissis.

4. Notatur in textu ibi, *est tenu*, clientem teneri propriis impensis conficere & tradere hujusmodi catalogum, Ratio, quia quamvis illud fiat ad commodum patroni & clientis, tamen est principaliter ad utilitatem clientis, qui habet utile dominium, ut notatur supra §. 1. gloss. 8. Et quòd ad curam & particularem declarationem & ostensionem rerum feudaliū teneatur vassallus, de jure etiam circumscripta speciali consuetudine, tenet glossa in l. penult. in ver. jurata. C. quando & quibus quarta pars lib. 12. C. & ibi Bartol. Luc. Joann. de Plat. in fin. Hostien. in summo. titul. de feud. §. quibus modis feud. amitt. vers. quid si vassallus. Alberic. in l. si certis annis. col. 3. num. 10. C. de pact. & in l. Tutius 2. ff. de action. emp. Joann. Faber. §. præjudiciales. Insti. de action. Angel. in l. si rem, ff. de rei vindicat. latè Jacob. in investitur. feud. versicul. diciturque vassalli promiss. collat. 5. 6. 7. Joann. Petr. de Ferrar. in lib. quo agitur ad fidei præstas. gloss. vers. super solmerra. vers. quod autem. Præpositus in §. vassallus. collat. 2. si de feud. fuer. controvers. inter dom. & agnat. Ludov. Rom. consil. 161. constitutio curia, collat. ultim. Jaf. in l. 2. ad fin. gloss. magna. quest. 15. collat. 57. C. de iure emphyt. Idem dicendum in emphyteuta, Alberic. in locis præallegatis & in l. plures apochis. C. de fide instrum. Baldus in consil. 225. quest. est de terra. lib. 1. Alciat. l. 1. collat. 8. super 6. casu, C. de edend. post Jason. in dicto §. 2. coll. 57. Angel. in cap. prator ait, §. is etiam. ff. de edend. ubi male addit, quòd si non edat, præsumitur finis: quod est falsum, nisi constet de dolo & aliis circumstantiis. Vide quæ ad hæc cumulavit Boeri. in consuetudinibus Bituric. §. 12. Chassan. in consuetud. Burgund. §. 4. eodem titul. Quod si vassallus aut emphyteuta nolit declarare & ostendere, tenent præfati Doctores post Speculatorem in titul. de locat. §. nunc aliqua, vers. 69. omnia ejus bona præsumuntur feudalia vel emphyteutica, & sequuntur Jason. in l. 2. quest. 13. num. 173. C. de iur. emphyt. Franc. Curtius in 2. parti. 2. feud. quest. 6. Idem voluit Bald. cons. 225. questio est de terra lib. 1. Carol. Ruin.

Vij

* Vassallus antiquus non tenetur tradere novum catalogum.

* Tenetur vassallus ad clientelariam rerum & jurium declarationem.

* Item in emphyteuta.

conf. 50. num. 14. lib. 1. quod ultimum non est simpliciter verum, ut etiam sensit Bald. in addis. ad Specular. titul. de locat. in ver. *Escleria concessit*. sed prædia pignora sunt, & tunc si vasallus neget, & vincatur de mendacio, cadet à feudo: si autem confiteatur, cogetur recognoscere, ut tradunt Bald. Præpositus in d. l. *vasallus* §. 1. *si de feud. fuerit controu. inter dom. & agnat.* Adverte, hæc pœna non habet locum in censu, ut plenè dicam *infra* §. 72. *gloss. 1. numer. 169.* & in feudis non est æquum, & quæ periclitari dominum, ut negantem vasallum, videlicet ut dominus directus omnino semper perdat jus suum, nisi determinatè probet, singulas glebas prehensas à se feudaliter moveri. Ideo opinio Speculatoris Alberic. Bald. & communis potest saluari, sanè intelligendo non de omnibus terris diffidentis, sed tantum de prædiis, quæ vasallus, emphyteuta, vel censuarius possidet in certo loco, pro quibus in genere recognovit homagium, canonem, vel censum, quia siue declarare nolit, siue etiam velit, sed ob mutationem confinium, quæ temporis lapsu contingit, non potest determinatè ostendere, quid & quantum (ex his quæ ibi possidet) in feudum, censum, vel emphyteusim ab actore teneat. Tunc præsumitur, quòd omnia prædia, per eum ibi possessa, sint feudalia, emphyteutica vel censualia respectivè, videlicet ejus conditionis, sub qua solitus est in genere recognoscere ab actore, qui habet intentionem fundatam, exceptis his quæ reus doceret se noviter alio jure acquisivisse, vel ab aliis moveri, aut alterius conditionis esse, & ita propriè loquuntur Alberic. Baldus & alii in locis præfatis. Carol. Ruin. *consil. 50. lib. 1.*

* Patronus tenetur clienti res feudales ostendere.

5. Quæro primò, * an è diverso teneatur patronus declarare & ostendere clienti, res feudales, earum fines, & in quibus consistat feudum? Respondeo sic, ita tenet gloss. Alvarot. Præpositus in l. *Imperialem*. §. *illud quoque de prohib. feud. alienat. per Federic.* Quod ego intelligo in feudo de novo constituto, vel jam diu possessore per patronum, fortè ex defectu vasalli, quia novus vasallus debita obsequia & jura præstans, justè petit ostendi, quibus in rebus feudum consistat. Secus in vasallo existente in possessione, qui quum ad rerum feudalium curam & custodiam teneatur, non debet eandem requirere à patrono. *argumento l. si quis ex argentariis*. §. *prohibet. ff. de edend.* & hoc nisi ex justa causa, puta propter absentiam, vel instrumentorum amissionem, notitia obscurata, vel si sit hæres probabiliter hæc ignorans; tunc enim tenebitur patronus facere, quòd sibi non noceret, imò sibi & clienti prodest, impensis tamen clientis, si quas hujusmodi negotium desideret. Quòd si forte patronus æquè ignoret, juramento se purgabit, *ut in quest. seq.*

6. Secundo quæro, vasallus offert dinumeramentum, patronus deliberaturus petit edi & ostendi sibi vetera dinumeramenta & instrumenta feudi, an teneatur vasallus? Breviter respondeo. Aut quæritur ad evitandam manum dominicam, seu ad effectum obtinendi levationem manus dominicæ, & impediendi prehensionem feudi, de qua in §. *seq.* Et non tenetur, sed satis est unum & ultimum dinumeramentum offerri: quo facto cessat consuetudo concedens prehensionem feudi. Aut quæritur an teneatur ex bona fide, & natura contractus, & possit compelli via actionis. Et dicendum quòd sic, & * è converso patronus tenetur edere clienti, quod procedit etiam respectu veterum renovationum, & originalium instrumentorum concessionis feudi, ut quoties opus fuerit, vicissim debeant non tradi, sed edi. Et idem juris est inter dominum & emphyteutam, vel censuarium, ut probatur per textum in d. l. *Titus*. & ibi Alberic. *ff. de action. emphy. in l. creditor. in fin. princip. ff. eodem titul. in l. instrumenta.* & ibi Baldus. *C. de fideicommissis.* Baldus in l. 2. *C. quomodo, & quando judex. & in addis. Specular. titul. de locat. ver. emphyteuta cogitur.* Jason

* Mutua editio inter patronum & clientem.

in d. l. 2. *quest. 15. C. de jure emphyteut. in præjud. feud. collat. 15. num. 51.* Nec obstat regula, neminem cogi dicere vel edere titulum rei suæ, vulgari, l. *cogi. C. de petit. heredis.* quia loquitur in possessore nomine proprio, & nihil recognoscere ab actore. Secus in eo qui fatetur se vasallum, vel emphyteutam. Doctores in præfatis locis. Decius in *consil. 61.*

7. Nec etiam obstat quòd dom. Phyrthus in *consuetudi n. Arvel.* §. 63. *eodem.* scripsit non teneti originale in feudationem ostendere, quia hoc debet intelligi, quantum ad necessitatem probationis feudi, vel emphyteusis, quæ sufficienter fit per instrumenta ultimatum renovationum, ut statim dicam in §. *seq.* Secus quantum ad utilitatem alterutrius partium habentium causam ad invicem, ut hic, quo certior fiat patronus, vel cliens, de conditionibus, & oneribus investituræ, & an quid indebite addatur, vel detrahatur in ultima renovatione, vel dinumeramento, quia tunc nedum ultima, sed etiam omnia vel originalia instrumenta edenda sunt, & exemplum seu copia danda quod debet intelligi affirmanti etiam cum juramento (si postulatur juramentum) se non calumniosè postulare: ut notat Specular. in *titul. de loca. nunc aliqua. ver. 141.* per textum in l. *si quis ex argentariis*. §. *exigitur. de edendo seq. Angel. in l. prætor. ar. §. 1. eodem titul. Jason. in l. 2. eodem.* Et ab habente facultatem hanc editionem faciendi, in qua is à quo petitur editio, si non habeat, nec dolo desierit habere, poterit se purgare juramento. Et ita decidit Baldus & alii in *cap. 1. §. vasallus. 1. in fin. si de feud. defunct. content. sit inter dom. & agnat.* Jacob. in dicto *versicul. dictis quo vasalli promiss. recogn. collat. 6.* & quæ plene tradunt scribentes in l. *si quis ex argentariis* §. *fin. ff. de edend. in l. fin. de fid. instrum. Paul. l. 2. in fin. & ibi Alexand. & Philipp. Corn. C. de testam. Arctim. in consil. 120. procedendo.* Et istud est generale, tam in locis quæ jure Romano, quam quæ jure Gallorum consuetudinario reguntur.

Non obstat consuetudo Alvernæ, *eodem titul. §. 9.* quia intelligitur secundum sex §. præcedentes & §. immediate sequentem, videlicet quando feudum est deprehensum ex defectu vasalli, & possessor non vult abnegare, nec agnoscere dominum, sed pendente lite frui ut prius, vel habere manus levationem saltem provisionalem, donec actor docuerit de jure suo. Quod est insolens, & contra omnes consuetudines feudales regni, *ut dixi infra in §. 31.* Secus si possessor dubius & timidus sufferens interim prehensionem, petat ab actore, sibi titulos & auctoritates edi, offerens jus ex illis capere, vel illis stare, quia tunc actor ad hoc tenetur, absque eo quod reus teneatur prius, *advouer on desavoier*; id est agnoscere vel abnegare, dummodo manum interim domini redintegret, si eam spoliavit, videlicet stante interim prehensione feudali, & ita etiam contra ducem Nivernensem judicatum fuit, pro quodam decano de Mehun per præfectos libellorum palatii.

8. Tertio quæro, an * hi catalogi probent? Respondeo sic, inter quos confecti sunt dummodo sint recogniti, vel alias in forma authentica. Et idem dicendum de libris censualibus, & aliis concessionibus seu renovationibus investiturarum continentibus. Et ut plenius & resolutivè habeas, distingue. Aut iste catalogus est confectus ab altera partium tantum, puta à solo cliente, nec adhuc fuit admissus, nec approbatus per patronum, & tunc nihil operatur, ut pote de sufficiente substantia actus, qui consistit in voluntate & consensu utriusque partis simul & non alterutrius tantum. Unde vasallus siue agendo, siue excipiendo, non potest se juvare istis dinumeramentis, nisi constet de acceptatione, vel approbatione patroni, verbo, scripto, vel facto, ut si ea patronus insererit in suis dinumeramentis superiori domino traditis. Aut iste catalogus secundum sui formam & tenorem, est confectus & ac-

* Catalogis quæ fides tribuenda.

ceptatus inter clientem & patronum. Et tunc, aut est in forma publici instrumenti, puta continens subscriptionem duorum notariorum, vel inscriptionem duorum testium cum subscriptione unius notarii, & datam temporis, vel alias in forma authentica, de quo infra §. 66. Aut caret forma publica & authentica. Primò, casu nihil aliud requiritur, sed statim plenè probat. Et adverte, aut quæritur, quo ad veritatem seu probationem rei gestæ, sive actus & facti in eo contenti. Et plenam fidem facit quoad omnes, nedum inter patronum & clientem, & eorum hæredes, vel causam habentes, sed * etiam contra quoscunque extraneos: quoniam acta vel quæcunque scripta publica probant ipsa, id est rei taliter gestæ fidem faciunt inter quoscunque, ut decidit Bartol. in l. cum lite mortua. collat. 1. ff. judicat. solvi. in l. 2. collat. 2. C. de edend. & ibi Baldus collat. 3. Angel. Salic. collat. 1. Decius collat. 9. num. 51. Andr. Alciat. in commen. d. l. 2. gloss. fin. collat. 1. Idem Baldus in rubr. collat. 2. vers. sequitur videtur. C. de fide instrum.

* Instrumenta publica probant rem gestam contra omnes.

9. Decius in cap. 1. collat. fin. num. 24. de fide instrum. Socin. conf. 205. difficultas. collat. fin. vcr. non obstat secundum lib. 2. quod ego intelligo & limito esse verum ad limites & substantiam facti, tempore instrumenti gesti, & in ejus tenore contenti & affirmati: Secus quoad facta vel circumstantias quæ tunc non fiunt, nec disponuntur, sed tantum recitantur: ut si instrumentum contineat talem procuratorem patroni, investivisse clientem de tali feudo antiquo. Sitale instrumentum sit publicum, probat quo ad omnes ipsum factum investituræ, & quod investitor dicebat se procuratorem, & quod uterque dicebat feudum esse antiquum. Sed non probat qualitatem procuratoris, & antiquitatis feudi, nisi inter quos confectum est instrumentum: & hoc etiam non esset probare nudum factum, sed effectum.

10. Aut quæritur quoad jus & effectum actus gesti, & tunc aut inter quos confectum est, eorum hæredes, vel causam habentes, in quantum causam habet, aut inter penitus extraneos. In primo membro plenè probat, & præjudicat, nedum in tenore & dispositivis instrumenti, sed etiam in enunciativis, & quoad omnem solemnitatem & præsumptionem resultantem ex instrumento, & contentis in eo, & quoad omnem suam virtutem & efficaciam: in quantum tamen respicit vires & effectum actus principalis gesti, ut not. in l. optimam. C. de contra. & committ. stipulatio. Secus si * de enunciatis, & præsumptionibus instrumenti, per se principaliter, seorsum à principali actu disputaretur: tunc enim tale instrumentum non facit plenam fidem, sed solum præsumptionem, vel semiplenam probationem, etiam inter easdem partes, ut not. omnes canoniste in cap. illud. de prescrip. Alexand. conf. 21. (ubi in annot. dixi) lib. 1. Matth. Mathesi. singul. 8. Philipp. Decius in cap. per mas. num. 7. & conf. 213. in fin. conf. 348. in fin. & dicemus alibi plenius. Secundo membro, videlicet inter extraneos. Et illis non præjudicat, quia res inter alios acta, non nocet, nec obligat, nec facit jus inter alios. in rubr. & per totum C. res inter alios acta l. fin. §. ante omnia. ff. de pact. cum similibus, & in terminis nostris ita decidit Franciscus Curtius in tract. feud. 2. parte 2. quest. 6. quod limito, nisi in quantum ex dispositione juris actus gestus eis præjudicaret, puta quoad acquisitionem tituli & conditionis usufructuendi, vel præscribendi, nec non bonæ fidei fructuumque lucratorum, quia quod ad hæc & alia hujusmodi, instrumentum extraneis præjudicat ex regulis vulgaribus eisdem * nocere acta vel instrumenta actus, quibus & quatenus actus ipse noceret, sive in judicialibus, sive in extrajudicialibus, ut tradunt Bartol. & omnes scribentes in d. l. 2. C. de edend. in d. l. cum lite mortua. ff. judicatum solvi. Innoc. & canonistæ in cap. causamque de testibus. Et ita exponenda sunt dicta doctorum ubicunque perfunctoriè, & crasse (ut ple-

* Enunciativa instrumenti.

* Effectus instrumentorum contra eos extenditur quibus actus nocet.

rumque solent) loquendo, dicunt instrumentum publicum inter extraneos non probare, quia ibi verbum probare per præsumptionem, sive improprie pro jus efficere, sive præjudicare accipitur, cæterum verè & proprie loquendo, publicum instrumentum erga omnes est æquè publicum, & probans, ut dictum est.

11. Secundo principali casu, quando catalogus non * habet formam publicam & authenticam, & tunc quum sit scriptura privata de se, neque probat, neque præjudicat etiam inter easdem partes. l. instrumenta. C. de probat. Aut si quis vult. in fin. C. qui portior. in pignor. habeat. cum simi. Et si * est omni alio adminiculo destituta, teneo quòd nullum gradum probationis facit, nec etiam simplicem præsumptionem, per l. rationes, l. exemplo. C. de probat. & textum in Authent. de instrum. caus. & fidel. §. si verò quisquam. collat. 6. ubi dicitur confidentem nudæ scripturæ privatæ, totum in adversarii fidem suspendere: igitur deiciente illius fide, nihil remanet, quamvis glossa & ibi Bartol. Angel. in d. §. si verò quisquam. in versicul. invenierit. Alberic. in l. admonendi. collat. 2. ff. de jurjurand. & ibi Bartol. collat. 4. quem Alexand. ibi collat. 12. Jason. in lect. & repet. & omnes sequuntur. Alexand. consil. 139. num. 8. ubi in annotat. dixi lib. 6. Panorm. Felin. & alii canonistæ in cap. 2. de fide instrum. Hippo. de Marsil. in repet. rubr. Cod. de probat. versicul. ulterius dico. Jason. consil. 129. collat. 2. versicul. Secundo moveor. & ferè omnes scribentes quotquot legi, tenent contrarium, ut saltem faciat præsumptionem qualem qualem, & aliquem modicum probationis gradum. Sed quod non sit alicujus firmitatis, est textus in dict. cap. 2. de fide instrum. ibi, non videtur nobis alicujus firmitatis, quod verbum alicujus etiam minimam excludit, ut ibi declarat Philipp. Decius tenens in notab. 4. collat. 1. & collat. 3. versicul. & ulterius. quòd nullam præsumptionem facit: & idem sentit Angel. in d. l. admonendi. collat. 3. quamvis autem increbescente hominum malitia, & rarecente fide, hujusmodi privatæ scripturæ jamdudum ceperint esse nullius fidei: non tamen sunt omnino inutiles, quoniam multis modis, & adminiculis verificari possunt, ut in d. l. instrumenta & locis præallegatis, ad quæ remitto, quum non sit hic locus differendi, unde ex quo verificatæ præjudicaret qui * eas falsificaret, vel falsis scienter uteretur, incideret in legem Corneliam de falsis & tanquam falsarius esset puniendus, ut est textus glossa & doctores in l. qui veluti. in l. damnus. C. ad leg. Corn. de falsis textus in l. 1. §. rationes. ff. eodem titul. Ang. Aretin. in tract. malefic. in versicul. falsario. collat. 3.

* Catalogus forma publica destitutus fidem non facit.

* Nuda scriptura, privata nullum gradum probationis facit.

* Falsum committitur etiam in privatis scripturis.

12. Hanc conclusionem amplio etiam si sit * sigillata sigillis & armis sive insigniis patroni, & clientis, quia (principibus & magnis dominis exceptis) eorum sigilla non sunt authentica, sed privata, & sic non magis probant, quàm scriptura, vel subscriptio privata, quæ nullius est fidei, nisi sit recognita, aut alias verificata. Ita tenent Alberic. Bartol. Paul. Joann. de Prato. in l. si procuratorem. per illum textum, ibi hoc casu literis ejus approbatis. ff. de procurat. fac. l. fin. ibi, si de earum fide constitueris. ff. de probat. Rom. consil. 303. hac scriptura. Ad duo tamen potissimum prodest sigilli privati impressio. Primum ut facilius & promptius scriptura privata verificari possit, quia quanto plura signa & solemnna adhibentur, tanto major & plenior habetur ratio certitudinis & veritatis detegendæ, & minor occasio falsitatis vel erroris. Secundum ut verificato sigillo appareat intensius de complemento actus, & solemnni consensu & approbatione sigillantis, contra quem plenè probat, & præjudicat pro ratione finis, gratia cujus sigillum est appositum, si enim * ad finem testimonii, non probat contra sigillantem, nisi eum testem fuisse: nec quantum ad vim & effectum actus gesti præjudicat. l. Cajus. ff. de pignor. action. l. Titius, §. Lucius. ff. de legat. 2. Secus si ad dispositionem & substantiam actus apponatur, l. fidejussor. §. pater. de pignorib. l. 2. & ibi Joann. Faber Alberic. Baldus Salic. C. de reb. alienis

* Sigillum de se non probat. vide plura apud Cravetam libro de antiquitatibus temporum parte 1. cap. Quæritur etiam. nu. 44. & seq. adde Socienam regul. de sigillis ignotis 374.

* Sigillum non operatur nisi ad finem gratia cujus apponitur.

non alien. Bartol. in l. *sicut*. §. non videtur. ff. quibus modis pignus vel hypoth. solv. in l. *tribunus*. §. 1. & ibi Angel. ff. de testam. milit. Angel. in l. *Titus*. in fin. ff. quibus modis pignus vel hypoth. solv. Bartol. & Alexand. in l. *que dicitur*. in fin. ff. solus. matrimon. Baldus in l. *mutue*. C. si cert. petat. in l. si pater. per illum textum C. de fidejussor. Firmian. in tract. de Episcopi §. 3. lib. 1. num. 13.

13. Sigillum enim per se nihil loquitur, & sine subscriptione, vel æquipollenti, nihil operatur, inquit Baldus in l. *falsus* in fin. C. de furt. & est testis mutus, & incertus, ait idem Baldus de pace Constant. in versicul. Imperialis. collat. 2. unde secundum Innoc. & Panorm. in cap. 2. collat. fin. de fide instrum. quodcumque sigillum imprimatur, debent exprimi tria, videlicet cujus est sigillum, & à quo apponitur, & propter quid apponitur, & nisi ista appareant, vel ex aliis circumstantiis possint deprehendi, sigillum nihil operatur. Et ita debent concordari quod vult Bartolus in proem. ff. veter. num. 5. & in l. ad testium. §. si quis ex testibus. ff. de testam. sigillum sine subscriptione non operari cum eo quod in oppositum scribit Baldus in dicta l. 2. C. de rebus alien. non alien. dummodo, scilicet aliunde appareat à quo, & ad quod sigillatum sit. Ita etiam sentit Philipp. Decius in cap. *tertio loco*. in princip. de probatio. reprobando opinionem Angel. in l. *consentaneum*. collat. penult. C. quomodo & quando iudex.

14. Si igitur contra patrimonium producat instrumentum dimerationis, vel investituræ, signis suis & armis sigillatum: & neget sua esse sigilla, vel voluntate sua apposita, probandum * erit, ab eo, vel ejus voluntate sigillatum esse quo probato non erit necesse probare sua esse arma vel sigilla, quum alieno sigillo, vel annulo quis signare possit. l. ad testium. §. si ab ipso. ff. de testam. nec etiam sufficeret patronum confiteri, vel aliter probari sua esse arma & sigilla, si neget voluntate sua apposita, quia signa privata facillè subripi vel fingi possunt. l. 1. §. sed ne furandi. C. de Latin. libert. tollendis. Ita expresse tenet Alberic. in l. ad fin. ff. quemadmodum testam. aperians. & in d. l. si procuratorem. collat. 2. ubi seq. Joann. de Prato quamvis Baldus in d. l. si procuratorem. quest. 3. & in d. l. 1. aliter dicat & velit. Quod si agatur contra eum, qui tanquam principis, & non tanquam testis sigillaverit, & non apparet ejus esse sigillum, quod tunc magis præsumatur pro sigillo, quam pro negante sua voluntate sigillatum, prout etiam in telle glossa in d. l. 1. in ver. neget. in fin. Tamen in istis sigillis privatis & non authenticis, verior est præcedens opinio, quod licet sola confessio & approbatio sigilli sufficiat, contra non negantem impressionem voluntate sua factam, tamen si ipsemet cujus est sigillum, & qui illud recognoscit, negat voluntate sua impressum, non sufficit ad plenam probationem, nisi approbetur impressio. Secus dicerem, si is solitum sigillum suum esse negasset, & convictus allegaret, non à se, sed ab alio furtivè, & sine voluntate sua factum, vel appositum, quia tunc onus hoc probandi ei incumberet, & interea sigillum plenam fidem faceret. Authent. contra qui propriam. C. de non numerata pecun.

15. At in hærede, vel quovis etiam singulari successore patroni, eo ipso quod probatur sigillum esse proprium, vel consuetum illius qui dicitur sigillasse, satis probatum puto voluntate ejus impressum, si non adducantur probationes vel urgentes præsumptiones in contrarium. Et idem omnino dicendum è converso, si contra clientem vel ejus successorem agatur. Si autem essent sigilla nota & authentica, ut sunt sigilla principum, ducum, comitum, vel baronum majorum, quoniam sub fida custodia asservari solent, multum habent fidei, & autoritatis, & statim plenè probant, ut in cap. 2. de fide instrum. dummodo ad instrumentum subscriptio domini, vel sui secretarii, & alia in talibus observari solita alioquin solum sigillum quan-

cumvis notum & authenticum, non alioquin solum sufficeret, prout latius hanc sigillorum materiam resolvendo, dicemus infra §. 166. in gloss. 2. in versicul. secl.

16. Conclusio sic ampliata.

Fallit primò, quando talis privata * scriptura est recognita, quia plenè probat & præjudicat contra contententem, à se scriptam, vel subscriptam. l. Publica. in fin. ff. depositi l. cum indebitis. in fin. ff. de probat. in Authent. de instrum. caus. & fid. §. si quis igitur & §. sequens. collat. 6. in Authent. de eviente & semisse. §. hac autem diximus. collat. 3. cap. si quorundam de solut. non tamen probat contra tertium, nisi simplicem confessionem recognoscentem, sive hoc nudum factum quod ille contenta in tali scriptura, vel ipsam scripturam confessus est, & hoc probat recognitio contra omnes. Sed * non præjudicat tertio, nisi in quantum de jure talis confessio potest tertio præjudicare, ex die confessionis factæ: unde hæc recognitio nullo modo trahetur retro ad tempus & datam scripturæ recognitz, nisi contra ipsum recognoscentem, & non contra tertium, puta habentem medio tempore hypothecam, in qua remanebit prior & potior. Et hoc nisi veritas ex data illius scripturæ, aliter probetur per probationes legitimas cum eo factas. Et hæc est materia l. scripturas. C. qui potior. in pign. hab. de qua latius & opportunius tractabitur infra titul. 5. §. 1. rubr. Et ita dicendum si hæc scriptura esset in totum scripta vel subscripta per tertium de partium voluntate & mandato, & is contra quem agitur, id confiteatur, vel hoc probetur, ut tenet gloss. 1. in dict. capit. 2. Ludovic. Roman. in dicta l. admonendi, & in cons. 204. pro discutienda. collat. 1. Fely. in dict. cap. 2. col. 1. 2. versicul. sexta declaratio.

Nolo pro limitatione ponere quando scriptura testibus, comparatione literarum, vel aliis adminiculis verificatur, quia tunc propriè loquendo, non ipsa scriptura probat, sed probatur, & de his latius dicam in dicta rubrica quinta.

17. Fallit secundò in scriptura veteri, & de facto * antiqua, ut tunc saltem faciat præsumptionem, vel semiplenam probationem, ut tenet Fely. & omnes in dicto cap. 2. Jason in lect. dict. l. admonendi, num. 77. in fin. & in repet. num. 90. Hippolit. de Marfil. singul. 436. quod sublimito, ut procedat dummodo à persona & loco non suspectis proferatur, & in sui forma appareat confecta, vel approbata ab utraque parte. Secus si esset scripta vel subscripta ab illo solo, qui eam producit à domo sua non enim potest ejus scriptura ullo casu, plus quàm vox sua, & sic nullum penitus indicium faceret. Plus dico, quod nec tunc prodesset hæredi suo, quia à principio ipso jure non valet, nec unquam convalescit, sicut testimonium unius in re sua, alioquin sequerentur inconvenientia, de quibus per Panorm. & alios in cap. cum causam de probat. quod quis possit sibi ipsi probationes cum lapsu temporis fabricare.

18. Fallit tertio, quando hujusmodi scriptura est sumpta * ex libro & chartophylacio ejus, contra quem producit, quia contra eum, & in ejus præjudicium, fidem plenam facit quod intellige quando apparet scripta vel approbata ab illo, penes quem reperitur, vel à prædecessoribus suis, & ab eis pro vera custodiebatur, ut sunt libri quos vulgò vocant * martyrologia, vel panchartas, terragiorum, computorum, qui in castris & curiis dominantibus conficiuntur, & asservantur à dominis vel eorum procuratoribus, & in quibus describuntur, sive ut vulgò dicunt, registrantur prædia, & pertinentiæ illius castri vel curiæ, cum feudis, subfeudis, investituris, renovationibus, & cæteris hujusmodi. Similiter & libri censuales, in quibus prædia censuaria, concessionem, recognitionem, renovationem, & solutionem censuum describuntur. Hujusmodi enim libri, & in eis contenta, plenè probant contra eos qui scripserunt, vel scribi fecerunt, & asservant, non autem in eorum commodum, nec in præjudicium tertii, ut plenè not.

Specular.

* Scriptura privata recognita plenè probat.

* Scriptura privata recognita quatenus præjudicat tertio.

* Scriptura privata antiqua facit præsumptionem vel semiplenam probationem.

* Scriptura privata sumpta ex chartophylacio scribentis contra eum plenè probat.

* Martyrologia, panchartæ, censuales libri, Galli appellant, à Terris, Tavernis.

* Quando conat cujus est sigillu. an præsumatur ejus voluntate impressum.

Speculas. in tit. de loca. §. nunc aliqua. versic. 56. 57. Panormit. Aretin. Fely. Decius in cap. *cum causam de probat.* Petrus Anchar. in *conf. 44. pro viribus. collat. 2.* Matth. de Afflict. in Decis. *Neapolit. 364. in fin.* unde per hujusmodi libros, vel scripturas inde debite exemplatas, bene probabit vassallus, vel censuarius, dominium suum utile contra dominum. Sed non probabit contra tertium, nec etiam dominus pro se, contra quemcumque, si non sint in forma publica, vel authentica instrumenti, ut sunt quidam libri, quos prudentiores faciunt confici manu duorum notariorum de recognitionibus singulorum. à se prædia vel alia jura tenentium, ad hujusmodi publicam recognitionem compulsiore iudicis autoritate, id quod solent mediantibus litteris regis, quas Gallicè vocant *de papier terrier*, de quo dicendum, ut supra diximus, de catalogo habente formam publici instrumenti. Ita expressè decidit Alexander. in *conf. 187. vija copia libri secundè. ubi loquitur de * libris Episcoporum, vel Canoniceorum, Ecclesiarum, civitatum, & similium.* Socin. in *conf. 205. difficultat lib. 2.* Nicol. Boenus *Decis. Burdegal. 105.*

19. Sublimo primò, ut * probet contra vassallum, vel tertium, qui ex eodem libro se fundat, & probationem sumit contra dominum; quoniam etiam rationibus unius mercatoris, utens contra scribentem, tenetur eandem recipere contra se, quod non est dubium, si agatur de eodem facto, vel capitulo connexo, quod non potest commodè separari, per notatum Bartol. & alios, in l. *quædam, §. numularios, ff. de eden.* per Bald. & omnes in l. 1. C. *de eden. canonistas in cap. 2. de fide instrum.* Si autem agatur de articulo separabili, tenuit Panorm. in d. cap. 2. col. 8. *versic. sed non ultra alios.* quod sit separatum, & statim contra scribentem & non pro eo, etiamsi sit factum concernens eandem personas, & idem negotium: ut receptio depositi, & ejusdem restitutio: quod ego puto falsum, ut etiam sentit Jaf. & bene in *repetit. l. admonendi. col. 46. num. 129. versic. quid tenendum, ff. de jurejurand.* Secus si esset negotium, non solum separabile, sed etiam proliis separatum, quia tunc utens contra scribentem in alio articulo non tenetur acceptare contra se, in re proliis diversa. Andr. Alciat. in l. 1. *gloss. 23. versic. quintus casus, C. de eden.* & circa hæc Math. Mathesil. *singul. 79.* malè facit differentiam inter epistolam & librum rationum, quibus quis utitur contra scribentem. Et plenè examinavi contra communem, infra §. 78.

Si igitur liber rationum unius mercatoris probat pro eo, in præjudicium utentis eodem libro contra mercatorem, etiam in articulo separato, ejusdem tamen negotii: Quanto fortius eodem casu fidem faciet pro patrono liber dominicalium jurium & clientelarium rerum, utpote quum sit longè majoris autoritatis, & ponderis, quam rationes unius mercatoris, tum ratione personarum nobilium & insignium: tum ratione loci, in quo asservatur: tum ratione antiquitatis, continuationis, & successus plurium temporum. Ex quo inferitur, quòd si vassallus probet tale prædium esse de suo feudo per librum patroni, poterit patronus ex eodem antiquo libro, contra eundem vassallum, probare aliud prædium, quòd fortè vassallus contendit alaudium, esse de eodem feudo, vel idem feudum aliis certis subesse oneribus. Sed non levis est quantio: An patronus contra quem liber ejus (quem coactus est edere) producit, possit ex eodem probare, contra utentem respectu alterius omnino diversi feudi, non distinguendo de separatione, vel connexitate capituli? Solve: non potest absolutè responderi propter varietatem & librorum, & rerum, & personarum, & locorum & aliarum circumstantiarum, quæ possunt fidem addere, demere, auferre, minuire: ideo iudicis est arbitrium, ut decidit Salic. in d. l. *quest. 2. collat. 2. versic. sed dominus meus, C. de*

eden. Philipp. Deci. in d. l. 1. col. 1. in fin. & in cap. 2. collatione 6. num. 21. de fid. instr. & in cap. 2. hibenda circumstantias. Hanc me berat Salic. in d. l. 2. collatione ult. quando cu icus ad aliorum fidem non cessat: id est quòd passim & publicè ad talem librum rationum, vel censuum, vel terragiorum recurri solet. Quo casu non dubito, quin bonus iudex ita arbitrari debeat, in tam solemnium rerum feudaliū, vel censuatiū libro, diligenter scripto, & asservato ab antiquis patronis ulque ad ultimum, per multos vatiolque personarum & temporum successus.

20. Facit quòd etiam in * simplici libro mercatoris, tempore negotiationis suæ tantum recentem cepto & confecto fides adhibetur pro scribente, quando in plurimis capitulis, ibi descriptis verificatur, & invenitur conformis veritati, ut decidit Panorm. in *confilio 310. ad bene examinandum in fin. collat. 1. versic. potissime, lib. 1. sequit. Angel. Aretin. §. altionum, col. 28. in materia tunc, quest. 13. Insti. de actioib. Phil. Cor. *confil. 51. quamquam in hac col. fin. versic. & saltem, lib. 1. Jaf. in repet. d. l. admonendi, col. 45. num. 128.* Decius in d. l. 1. num. 4. *de eden. conf. 510. num. 2.* Quod autem dixi de simplici libro mercatoris, intellige de vero libro rationum quum quis tenetur etiam contra se edere sive agendo, sive defendendo in negotiis communibus emittentem petenti, ut dixi in l. *non est novum & in l. ut. C. de eden. in lectione Tubingeri, anno 1454.* secus in adversariis vel memorialibus (ut vocant) quæ non continent data & accepta. Quia non probant etiam contra scribentem, Bald. in *rubr. col. 8. & 9. versic. sed quæro si in libro. & versic. interdum, & versic. viso de scripturis, C. de fid. instrum. Ludovic. Roman. in l. nulla, col. 3. ff. de donation. Philipp. Deci. l. 1. C. de eden. & in cap. 1. de probat. on. Jaf. in l. admonendi. charta 12. & ante eum Franc. Curt. senior. ff. de jurejurand. Hieronym. Grat. *confil. 122. num. 10. & confil. sequent. lib. 2.* ubi tenet quòd liber secretus canonicorum contra eos fidem non facit. Sed certè imò iudicis est arbitrium. Facit Felin. in cap. 2. col. 7. *de fide instrum. Cardin. Florent. in Clement. 1. §. ceterum de usur.* Stat igitur conclusio, quòd liber feudalis vel censualis patroni, facit fidem pro patrono contra clientem, qui eodem libro utitur in aliquo contra patronum: quòd ego limito esse verum cæteris paribus. Quid enim si vassallus producit antiqua capitula dicti libri contra patronum, retorquet nova & recentia quædam capitula, sive circa idem, sive circa penitus diversum feudum, tunc enim non puto continuo standum recentibus scripturis ejusdem libri, in favorem patroni (nisi aliud accedat,) tametsi vassallus in favorem sui utatur antiquis scripturis illius libri, sive aliis adminiculis. Idem in similibus.**

21. Sublimo secundò, quando illi libri essent antiqui, & ordinata serie conscripti, quia magnam præsumptionem facerent etiam pro dominis, contra tertios volentes se in illis aliquo modo fundare, quamvis aliàs non essent authentici: imò etiam facerent, sub iudicis tamen arbitrio, semiplenam probationem, respectu antiquorum capitulorum, ut per *Speculas. de instrum. edito §. nunc dicendum, ver. regulariter. num. 5.* Anton. Butrigar. in cap. 2. col. 4. *versic. tertius census, de fide instr.* per omnes *Canonistas in d. cap. cum causam.* ubi Decius *num. 5. de probat.* Et inter plures vassallos vel censuarios ejusdem domini, puto quòd perficerent plenam fidem, nisi in diversum aliud probaretur. Sicut enim ille liber fidem plenam facit contra dominum, ita & contra prætendentem causam ab eo, ut est bonus text. in l. *ex sextante, §. Latimus, ff. de except. rei judic. notat. Hentic. Bohic in d. cap. fin. col. 1. de fide instrum.* Quòd est verum etiam nullam habet subscriptionem tertium, qua in l. *scripturas, C. qui prior. in pign. habeant.* quidquid dicat Henric. in d. cap. *ultim.*

22. Dicuntur autem capitula * antiqua arbitrio ju-

* Liber rationum mercatoris, quem admodum silem faciat, adde Capellam Tholozanam questione 199. & ibidem Aufertium

* De his vide plenissime Craveram libro de Antiquitatibus temporum. * Non potest fides ejusdem scripturæ dividi.

quæ dicantur. Quidam putant sufficere tempus 40. annorum: alii tempus excedens centum annorum: alii quod excedit memoriam hominum: alii contra-rium faciunt de quo vide Craveram lib. de Antiquitatibus temporum in principio: & Menochium 1. de arbitraris iudicis casu 3. & 4. Vbi latè examinat quid antiquum in probationibus & sententiis:

* Libri confecti à publicis officialibus in concernentibus eorum officium plenè probant.

* Libri publicanorum probant solutam vel debitam gabellam.

* Liber æstimati ut probet.

* Libri censuales quemadmodum probent.

dicis per eam statim tradam infra eodem num. 63. Puto tamen minus debent esse triginta annorum, quia temporis spatium sufficit ad præsumendum: iudicium tertii, per text. & ibi not. Ant. de Avagar. & Imol. col. 5. in cap. pervenit. de emp. & vend. canonista in cap. Albericus. de testibus. Alex. consil. 79. num. 6. lib. 6. Felin. in cap. ficut nobis. col. 15. vers. secundo advertit. de re iudic. & ita intelligitur quod descendit Ludov. Rom. in consil. 127. posito quod dominium, ubi dicit per librum censualem Ecclesiæ, probari dominium contra tertium, quando scilicet apparet de solutione census ultra triginta annos, nec adhuc vult illum solum librum censualem plenè probare contra tertium, quia ibi (scilicet in themate in quo Roman. consulebat) concurrebant fama per duos testes probata, & alia adminicula, & sic ille liber de se præsumptivè, vel semiplenè tantum probat contra extraneum, non obstat cap. ad audientiam de prescriptionibus, quia ille text. reprobata glossa ibi. in vers. librum, per omnes doctores in d. cap. & in d. cap. cum causam intelligitur in libro reperto in publico archivo, & inter scripturas authenticas in manu officialis. Nec obstat quod solet objici quoddam dictum Bald. in l. fin. col. penult. C. sine censu & reliquis. si per libros censuales appareat ita esse consuetum per decennium, nihil aliud inquirendum, quia Baldus ibi loquitur, quando queritur, non an prædium sit censuale vel liberum, vel alii subiectum, sed quantum solitum sit solvi pro censu. quod liquere potest per præfatos libros censuales, uniformem præstationem decem annorum continentes, nisi contra probetur. fac. supra, §. 2. gloss. ultim. num. 6.

23. Si autem tales libri essent confecti per officiales publicos, ad hoc publicè superioris autoritate constitutos, statim pro publicis haberentur, & plenam fidem facerent. argumento l. in fraudem, §. quotiens. ff. de iure fisci. & in l. quedam, §. nummularios. Ubi Angel. dicit esse casum, ff. de eden. & ibi Bartol. & omnes, ita tenent Signor. de Homod. consil. 22. collat. 6. vers. venio ad quartum. Paul. in Authent. ad hac, C. de fide instrumenti. Firmian. in tract. gabel. in 4. part. quest. 2. quod sanè intelligo in concernentibus officium dictorum officialium. Unde licet per libros præpositorum gabellis, probetur solutio, vel non solutio, gabellæ; non tamen plenè probatur contractus, si de eo principaliter agatur, ut pulchrè decidit Alexand. in consil. 36. viso processu. collat. 1. lib. 5. seq. Dec. d. cap. cum causam. in fin. col. 1. num. 3. Socin. consil. 28. visis actis. col. 2. lib. 2. Unde liber æstimati confectus ab officialibus à publico constitutis, non probat hunc vel hunc esse dominum vel possessorem, si de hoc principaliter inter alios agatur, ut tenet Bald. in l. quidam in suo in fin. ff. de condit. instr. Bal. Salycet. Paul. in l. solemnibus, C. de re vendicat. Bald. in l. si pateri. C. de alt. emp. facit l. censuales, C. de donat. Socin. in d. consil. 205. lib. 2. Et secundum prædicta debet intelligi quod Joan. Fab. arguit in l. fin. C. ne rei domin. vel templo. antiquum * librum censualem fidem facere, posset tamen esse tanta antiquitas, & verisimilitudo & contrariæ probationis defectus, quod fidem plenam faceret, sine aliis adminiculis.

24. Sublimito tertio, quantum ad præsumptionem qualemqualem, quam inducunt etiam in favorem domini, ut tradit Panor. in dict. cap. cum causam. & ibi Dec. collat. 2. num. 5. quod intelligit secundum circumstantias, & verisimilitudinem rei subiectæ, quinimò si scriptura illius libri, de qua agitur, esset nimis recens, & fortè non antiquior questione sive controversiâ mota de contentis in ea, quia tunc putarem quod nullum indicium, nullam præsumptionem de se faceret, per notata supra eod. num. 19. in fin.

25. Sublimito quarto, quando tales libri publicè reputarentur authentici in loco, & illis solitum esset fidem adhiberi in iudiciis, & extra: tunc enim plenè probant, sive pro domino, sive pro alio, ut tenent Bal. Salic.

in l. exemplo. C. de fide instrum. facit cap. cum dilectus eod. titul. & istud procederet solum inter subditos illius loci vel territorii, ubi viget talis consuetudo: quæ inter eos, etiam extra territorium servanda esset, ut not. Bald. in d. l. exemplo & in rub. C. eodem, collat. fin. Joan. Andr. in addit. ad Specul. de instrum. edit. §. nunc dicendum, in 7. supplemento. Et advertit quod doctores communiter idem dicunt de scripturis sumptis ex archivo publico: & malè, ut infra num. 29. Et tamen ut patet per exempla quæ tradunt, non intelligunt nisi de libris Ecclesiarum, collegiorum, vel communitatum, in quo eorum dictum est verum, quia tales libri non continuè censentur esse in archivo publico & authentici: licet sint in chartophylacio cuiusdam Ecclesiæ, castri, vel collegii, cuius scripturis consuetum est in illo loco fidem adhiberi, cui consuetudini intra fines vel subditos suos tantum est standum. Illud enim chartophylacium, non est publicum, sed privatum; nec est authenticum archivum, nisi publica autoritate potestatem habentis sit institutum, ut statim dicam. Et sic doctores ad propriam vocem non advertentes; paralogisati sunt.

26. Fallit quartò principalis conclusio, si illa scriptura * esset sumpta ex archivo publico: tunc enim plenè probat, etiam si careat subscriptione notarii, testibus, & aliis solemnibus publici instrumenti, textus in Authen. ad hac, C. de fide instrum. in cap. audientiam. de prescript. l. moris, §. soles, ff. de penus ibi, quo in publico instrumenta deponuntur archivo fortasse, vel grammatophila, Clement. unica in fin. de iurejurand. cap. pervenit. 30. quest. 1. Angel. consil. 104. statutum. Ludov. Roman. in consil. 165. liber registri. consil. 319. in causa. Ioan. Paul. in consil. 244. in presenti casu. lib. 1. nec aliud requiritur quàm hæc tria, * quæ important archivum publicum. Primum quod adservetur in loco publico. Secundum in loco ubi solum authenticæ scripturæ reponuntur. Tertium sub custodia officialis publici ad hoc deputati, ut tenet Panor. Aretin. in cap. causam collat. 2. & ibi Felin. Dec. collat. 3. de probat. Felin. in d. cap. ad audientiam. collat. 4. Socin. consil. 258. in causa vicarie. col. 2. lib. 2. Dec. in consil. 458. Et advertit quod si producat ipsamet originalis scriptura, reperta in præfato archivo, debet * habere publicum testimonium, sive subscriptionem illius qui præest archivo, attestantis eam esse scripturam archivi inter authenticas inventam & servatam, text. in §. sancimus si quando, & ibi Bartol. in Auth. de his qui inced. ad appellat. col. 5. Ang. Paul. in d. Authent. ad hac, alioquin sine prædicta testificatione non probat ut tenent doctores in d. locis & expressis. Phil. Corn. in consil. 141. videtur prima facie. col. 3. vers. instrum. lib. 3.

27. Si autem producat exemplum illius scripturæ, tunc non sufficit testimonium præpositi archivi, sed cum hoc requiritur quod iudicis autoritate & parte vocata sit facta exemplatio, per notata in Authent. si quis in aliquo documento, C. de edend. & ita decidit Paul. in d. Authent. ad hac. Et sic quod inquit Gemin. in consil. 82. fidem adhiberi quando præpositus archivi attestatur sic contineri in libro archivi, debet intelligi quando extractum fuit exemplum in præsentia, vel contumacia adversarii, iudice authore: alioquin illud dictum esset falsum. Ita etiam resolvit Cardin. Zabar. in consil. 72. Tutius col. 3. in versio dubio. Nec obstat quod inquit Bald. in cap. 1. in fin. de fide instrum. sumptum ex archivo publico ex autoritate officialium fidem facit contra omnes propter autoritatem archivi, fortè etiam aliquo non citato refert & videtur sequi Felin. in d. cap. ad audientiam, col. 5. conclus. 6. Tum quia loquuntur dubitanter, & sic illud dictum non potest habere stabilem autoritatem apud alios, quum non sit firmum dicenti. Tum quia illud dictum est contra rationem & dispositionem juris in d. Authent. si quis in aliquo. & in cap. fin. de fide instrum. Quamvis Andr. Alciat. in l. procurator. col. 6. C. de edendo

* Scriptura privata ex archivo publico sumpta probat.

* Tria requiruntur in archivo publico. ut hic alia quedam de plura requiri vocat Cravera libro de Antiquitatibus temporum; & quidem primum, ut archivo præsit officialis publicus: secundò ut scriptura sit posita inter scripturas authenticas: Tertio ut fides ex consuetudine tali scripturæ detur: Quarto, ut habeat testimonium communitatis officialis deputati ad custodia ipsius archivi. * Quando sufficit testimonium præfecti archivi. * Quando requiritur solemnitas exemplatio.

edend. absolutè teneat, nec citationem quidem requiri, & malè.

*** Prærogativa** **suprema** **curiæ** **ratiociniorum** **regis** **et** **ejus** **Archivi.**
 28. Potest tamen salvari & habere locum specialiter in supremo regio archivo supremæ curiæ: quale est sacrum illud scrinium, seu archivum ratiociniorum regni Franciæ in basilica hujus urbis: cui præstant præfæcti factorum scrinio, & ratio iniorum regis, qui sunt iudices supremi, quorum attestatio & subscriptio tantæ est autoritatis, ut plenæ fidei robor tribuat contra omnes, exemplis eorum jussu confectis, de contentis in libris & scripturis præfati archivi, sine alterius cujuscumque judicis autoritate, & sine ulla partis vocatione, & hoc est speciale privilegium, & prærogativa supremæ illius curiæ factorum scrinio. Et eandem præminentiam habet in regno Siciliæ suprema curia vicariæ illius regni, ut testatur Matth. de Ailly. in comment. *constit. Neapolis. in l. 1. cum universis. collat. 2. in §. notab. de homicid. affidam non tenent. lib. 3.* Idem de factis servant in hoc regno in exemplis extractis ex aliis curiis ratiociniorum à rege erectis, ut quas vocant cameras computorum Divioni & Blesis, etiamsi Blesia non sit domanium (quod vocant) coronæ, sed privatum principis patrimonium, ut dicam infra §. 19. ad fin. Secus esset in archivis curiarum inferiorum etiâ regiarum, quibus præstant officiales regii, sed non iudices supremi, ut in archivo præfecturæ Aurelianensis & similibus: non enim fidem faciunt exempla ab illis confecta & testificata, nisi etiam iudicis competentis autoritate, & parte vocata essent secundum formam juris communis extracta. Et adhuc hujusmodi exempla, quia pura exempla sunt, fidem non facient nisi inter quos solemniter confecta sunt.

29. Hanc quantam fallentiam doctores communiter sublimitant procedere inter subditos illorum qui præstant archivo, & infra eorum territorium: intra quod est deputatum archivum, & adservantur scripturæ tantæ authenticæ: secus inter non subditos, & extra territorium Ita determinat Joan. Andr. in *addit. ad Speculat. de instrum. edit. §. nunc descendum in gloss. magna. in §. 6. supplemento.* sequitur Bald. in *rubr. C. de fid. instrum. collat. fin. Ant. Butr. in cap. penult. versic. octavus casus. de fid. instrum. Flor. in l. census, ff. de probat. Alex. 2. in d. Authent. si quis in aliquo documento. collat. 2. vers. 6. fallit. & in consil. 138. num. 5. lib. 1. consil. 16. in causa & jura collat. 2. lib. 5. Andr. Alc. in l. procurator. gloss. ult. ad fin. C. de edend. Francisc. Purpurat. in d. Authent. si quis in aliquo. num. 31. cod. tit. Sentiant tamen Bald. *salic. in exemplo C. de probat. quod* virtus probandi extenditur extra territorium, sed inter subditos, quod approbat Felin. in d. *cap. ad audientiam. collat. 4.* quorum dicta procedere possent limitando rei fidem in vim dicti statuti, vel alium effectum habere virtute dicti statuti localis tantum. Secus dum queritur an probet de jure communi, quum scriptura archivi publici cum testimonio officialis ad hoc deputati, vel ejus exemplum solemniter confectum, faciat plenam fidem de jure communi. text. in dict. Authent. ad hac & in *Authent. de his qui ingredi. ad appellat. §. sancimus si quando.* unde sequitur, quod hoc debet æquè habere locum ubique etiam inter non subditos præpositi archivo. Et hoc tenet Aretin. in d. *cap. cum causam.* & verum puto.*

*** Scriptura** **archivi** **ubique** **probat** **inter** **omnes** **reprobata** **communi** **sententia.**
 30. Intellige tamen in archivo publicè erecto, autoritate superioris potestatem habentis, & in quo non nisi scripturæ publicæ & imbrevariæ defunctorum tabellionum, & aliarum scripturæ, solent reponi & adservari: quale est insigne illud archivum præfecturæ Aurelianensis, unde promuntur documenta plenæ fidei, nedum inter Aurelianenses subditos illi præfecturæ, sed inter omnes regnicolas, imò inter quoscumque: quum instrumenta à notariis supremi regis Franciæ, intra regnū suum confecta, fidem faciunt ubique, & quo ad omnes, per notata Bartol. in l. 1. C. de sumpt. trinis. & *vide casbo 12.* Igitur & scripturæ unius archivi authentici regni sui. Secus si de factis quoddam archivum erige-

Tome I.

retur à non habentibus potestatem supream legem condendi, & notarios publicos creandi: quia illud esset potius privatum chartophylacium, vel bibliotheca, quàm publicum archivum, nec esset authenticum, nec scripturis inde prolatis crederem fidem adhibendam, nisi essent in forma, & haberent solam publici instrumenti, & maxime quando ageretur de utilitate eorum qui constituerunt illud archivum: ad quod optime facit quod notat Innocent. in *cap. 1. in fin. de procurator.* vel nisi, sicut nuper dictum est, de libris antiquis in quibusdam Collegiis, Ecclesiis vel castris adversatis, *supra eod. fol. 3. num. 18. usque ad num. 25.*

31. Sublimato secundò, ut procedat in quantum instrumenta ibi adversantur, ut publica & authentica, aliàs secus, unde si baro, castellanus, miles, aut alius regis vasallus, regem patronum agnoicat coram summis præfæctis ratiociniorum in hac urbe, & dinumeramentum suum offerat, quod recipiatur & in reglris agnitionum feudalium, præfecturæ in qua situm est fundum reponatur, cum elogio à præfæctis scripto de agnitione, præsentatione, & receptione talis vasalli, pro tali feudo, tali die, in curia ratiociniorum facta. Tale dinumeramentum faciet fidem contra omnes quod fuit agnitum & præsentatum per talem. Sed non faciet fidem de contentis in eo, nisi contra ipsum qui præsentavit, & successores suos, non autem contra alios. Quid enim si in suo dinumeramento expressit & a rege recognovit certum fundum, quem Titius tanquam alaudis possidet, vel in feodum, vel in censum tenet ab alio domino, facietne fidem aliquam contra Titium, vel alium dominum? certè non. Quid si inter subfeuda inseruit chartam vel scripturam continentem dinumeramentum sibi traditum à Sempronio subvasallo, in quo exprimitur Sempronium talia prædia à se recognovisse in sub feodum. Num faciet fidem contra Sempronium? Vel contra alium à quo eadem prædia tenentur vel moventur in utili vel directo dominio? Nequaquam. Ratio, quia sola agnitio, præsentatio & admissio dicti militis facta in regis ratiociniis est publica & authentica, non autem contenta in scripturis & dinumeramentis per eum traditis, quæ remanent privatæ scripturæ ut prius, & non probant veritatem contentorum in eis, sed solum confessionem & recognitionem de contentis factam fuisse per talem militem. Tum scripturæ & catalogi oblatis per talem militem, si non sunt publica & authentica, sed privata, non recipiuntur ut publica, sed ut privata, quamvis recipiantur publicè: & sic non reconducuntur, nec adservantur in archivo, ut publica instrumenta in se, sed ut scripturæ privatæ, vel quales sunt recognitæ publicè per eum qui eas præsentavit. Igitur scripturæ illæ non efficiuntur, nec sunt publicæ nec authenticæ in se, sed tantum ipsa oblatio & confessio de eis facta. Idem dico si miles dicat se emisse feudum commilitonis à rege dependens, & coram præfæctis ratiociniorum fidelitatem faciat, relevamenta solvat, & novum dinumeramentum tradat, cum literis acquisitionis suæ, quæ forte solo suo & commilitonis privato sigillo munitæ sunt: nullam enim fidem faciunt, etiam contra illum commilitonem, nisi recognitæ sint per eum, aut alias verificatæ, & multominus contra tertium. Idem in similibus.

32. Et hoc est quod notabile vult Innocent. & omnes seq. in *cap. cum in jure peritus, in fin. de offic. deleg.* quando offertur in judicio instrumentum procuratoris, vel aliud simile, licet oblatio sit de actis, non tamen tenor instrumenti: unde nisi aliàs solemniter hoc est parte vocata publicetur, semper oportet ostendi originale. Ex quo inferitur eodem themate retento, si similes ostenderet acquisitiones suas & dinumeramenta per instrumenta publica, tamen non relinqueret ibi originalia, sed sola exempla. Idem dicendum esset, quia hæc exempla nullam fidem faciunt, nisi contra illum militem qui ea præsentavit, vel cum quo exempla sunt per notata in d. *Auth. si quis in aliquo documento.* Nec obstat quòd

*** Declaratur** **dictam** **Innocentii.**

X

Ang. ibi collat. 1. Alexand. col. 2. Jason. col. 3. volunt exemplum etiam non solemne plenè probare, quando reperitur in archivo publico: quia istud non est verum, quum non sit ibi repositum velut scriptura authentica, sed velut exemplum, ut vult Decius ibi collat. 4. num. 23. & bene. Et quia frequenter in iudiciis usuvenit dinumeramentorum & renovationum nova & antiqua exempla produci, videndum est quando, & quantum exempla probent. quod ut compendiosius & resolutius habeatur, unam ex theoreticis à me dudum memoriæ & resolutionis peculiaris gratiâ collectis, hic subjungam, multis brevitate causa refecatis, & paucis additis.

33. Dum quaeritur, * an exemplum probet: aut est exemplum alicujus scripturæ privatae, vel alterius minus authenticae, quæ si nunc ostenderetur in tali forma & qualitate, in qua describitur in exemplo, non probaret, & tunc generaliter exemplum quantumvis solemne non probat. nec plus operari potest quam originale, per cap. cum dilecta. de confirm. utili vel inutili. & Henric. Bohic in cap. fin. & ibi Felin. col. 3. notat. §. de fide instrum. Aut est * exemplum exempli, quod videlicet non est sumptum de originali autentico, sed demero exemplo originali præfensi autentici, & nullo modo probat, sicut nec testimonium de auditu auditus, vel de auditu alieno. Bald. in l. in bona fidei. collat. 3. ver. dubitatur de exemplo, C. de iurjurand. Cyn. Alberic. Bartol. Bald. Salic. Paul. in l. jancimus. C. de doverf. rescript. Bald. in l. 2. ff. de fide instrument. Speculas. de instrum. editione. §. 1. verf. sed obijciunt. §. nunc dicemus. verf. penult. Alexand. consil. 138. oportune consideratis, col. 4. lib. 1. Decius in Authent. si quis in aliquo. collat. 5. num. 30. C. de edend. in cap. 1. in princip. de fid. instrument.

* Exempla an & quæ admodum probent. Adde Decium 1. c. 6. filiorum 24. glossam in Authent. procurator C. de edend. Bald. Authent. si quis C. de edend. & c. 1. de fide instrum. c. 1. de re lib. Jasonem 1. consiliorum 114. * Exemplum exempli non probat.

Amplio primò etiam si esset sumptum ab exemplo solemnissimè exemplato cum vero, publico & indubitato originali, & giudice authore, etiam partibus præsentibus & expressè consentientibus vel non contradicentibus: quicquid velit Bartol. in d. Authent. si quis in aliquo. col. 2. quem alii reprobant, & expressim Decius ibi. collat. 6. num. 30. Phil. Cor. in consil. 24. licet in thomate. col. 4. verf. sed licet exemplum. lib. 4. Etiam si Andr. Alciat. idem quod Bartol. incautè voluerit in l. procurator. gloss. ubi. col. 3. verf. ex hujusmodi. quam exemplo, C. de edend.

34. Igo autem istud dictum Bartol. solvo, ut procedat inter easdem partes: sive contra eum, cum quo primum fuit solemniter exemplatum, vel contra ejus hæredes; tunc enim puto quòd istud primum exemplum possit giudice authore exemplari contra eos vocatos, etiam invitos, si justam aliam causam contradictionis non allegent & doceant, & eadem ratione, in eorum contumaciam. Equè faciet istud exemplum exempli plenam fidem contra eos atque primum exemplum, vel originale ipsum. Quid enim si prototypon solemnissimè exemplatum, casu perierit, num exemplum, quod cum eadem parte est instrumentum authenticum & indubitatum, poterit efficaciter exemplari, ne simili casu probatio funditus deperat? Quod tam verum puto, quam est æquum, & non nisi ex protervia & iniquitate posset controversari. Secus si qua justa causa contradictionis superesset fortè tempore primæ exemplationis omiffa, vel postea superventa. Quid enim si quis peteret à me decem, ex legato in præfensi codicillis factò, ad quorum confirmationem produxit, & exemplari fecit præfensum testamentum, vocato meo procuratore, qui parum advertit, neque etiam sollicitus fuit, quia tantum de decem semel solvendis agebatur. Postea verò me mortuo contra hæredem meum vendicat omnium bonorum fideicommissum ex eodem præfensò testamento, cujus originale non producit, sed tantum exemplum illud in alia parva causa factum. Certè non sufficit etiam inter eosdem, sed omnino edendum originale, quamvis actor solemniter juret se sine culpa perdidisse. Et quamvis etiam hæres meus non ausit affirmare

se convicturum de falso. Et sic sub hac modificatione etiam inter eosdem procedit ampliatio. Quæ procedit planè & simpliciter respectu extraneorum, contra quos non potest exemplum quantumvis aliàs solemne exemplari: quum justam causam contradictionis habeant eo ipso quòd est exemplum alienum: & contra eos non probans, ut statim dicam. Quod limto procedere, si quis contenderit exemplari ad finem & vim probationis, quam de jure & qualitate rei & subjecti argumenti facere justè poterit, quia puto debere & posse exemplari: quum tale exemplum contra extraneos præsumptionem qualemqualem, quandoque etiam semiplenam probationem faciat, ut in sequentibus. Et nedum quæ ad plenam fidem profunt, vel prodesse valent: sed etiam quæ ad simplex iudicium vel adminiculū profunt, exemplari possunt, ad tales fines qui juris & rationis sunt (ut aiunt) salvis objectionibus & dilationibus partium hinc inde.

35. Amplio secundò, ut nec simplicem præsumptionem faciat, quod intellige de præsumptione juris, sive faciente aliquem vel modicum gradum probationis: tamen exemplum * exempli bene potest inducere præsumptionem, non legis, sed hominis, hoc est, quòd aliquis prætextu contenti in tali exemplo, quandoque poterit præsumere ita esse de facto ut in eo continetur, & ille error cavilabit bonam fidem, & excusabit à dolo, unde etiam poterit sufficere ad lucrum fructuum, imò etiam ad præscriptionem, ut singulari notabili Bald. in d. l. 2. seq. Alexand. in addit. ad Bald. in d. l. in bona fidei. & in consil. 191. num. 4. lib. 6. Quod ego intelligo de præscriptione longissimi temporis, quæ currit sine titulo de effectu, etiam de jure canonico dummodo absit mala conscientia, seu positiva mala fides, ut dicam infra, §. 68. Secus ad præscriptionem longi temporis: tum quia talis error non fundatus in alia causa credulitatis, quam in dicto exemplo est magis error juris quam facti, & non prodest ad hujusmodi præscriptionem. l. nunquam in princip. l. si fur. in princip. ff. de usu cap. l. 2. §. si à pupillo, ff. pro empt. l. juris ignorantia, ff. de facti ignor. Tum quia certum est quòd non potest tale exemplum producere titulum, nec verum, nec putativum, cum justo errore facti, igitur cessabit præscriptio longi temporis. l. Celsus. & ibi Bartol. de usu cap. Fallit primò hæc conclusio in exemplo procuratoris ad resignandum extracto, parte vocata, ab exemplo extante in manu trapeziar, ut in edicto contra parvas datas. §. 12. ubi dixi in gloss. littera f.

36. Fallit secundò dicta conclusio in producente, vel eo qui istud exemplum, seu copiam tradidit: contra quem plenè probat saltem donec revocata sit productio, tanquam erronea. juxta l. error. C. de juris & facti ignor. Sed adhuc hæc est impropria fallentia, quia talis probatio non oritur ex exemplo productò, sed ex confessione producentis, qui eo ipso censetur confiteri omnia contenta in scriptura quam producit, etiam si esset meicè privata, ut notat Innocent. & omnes in cap. cum venerabilis. de except. cap. cum olim in fin. de censib. Bartol. & omnes in d. admonendi, ff. de iurjur. & in d. Authent. si quis in aliquo. Rom. consil. 104. pater. in fin. consil. 329. præfens consil. col. fin. ad hoc infra cod. num. 45. in fin.

Et advertite * ad Innoc. in d. cum olim in fin. ubi vult quòd licet contra confessionem suam expressam quis admittatur ad probandū contrariū: tamen contra tacitam quæ resultat ex instrumentis quæ produxit, non admittitur: quia istud debet intelligi, id est, non ita de facili admittitur, tū quòd tacita confessio ex productione resultans, est magis deliberata, quàm expressa momentanea, tū quòd ut plurimū instrumenta quæ producuntur, sunt in aliqua forma probate, & sic durior exigitur probatio in diversum. l. non est verisimile in princ. ff. eo quod met. causa. Tamen sive instrumentum productum reperitur falsum, sive minus solemne, statim ipso jure resolvitur confessio, nedum tacita ex productione resultans, sed etiā expressa, ad illud tamen relat, aut not. idem Innoc. in d. cap. cum venerabilis. collat. 2. & ibi omnes canonistæ.

* Exemplum exempli potest inducere præsumptionem hominis & bonam fidem cavilare.

* Producentis exemplum fatenti intelligitur contenta in exemplo.

* Declaratur dictum Innocent. in cap. cum olim. in fin. de censibus.

seq. Bartol. in l. post legatum. ff. de his quib. ut indignis Bald. Salic. in l. alio. C. eodem titul. vel illud dictum Innocentii debet intelligi quo ad ea super quibus instrumentum productum remanet in vigore suo faciens fidem, ut declarat, *Exid. Bellem. in Decis. 495.* itaque licet errorem productionis & confessionis inde resultantis corrigere, ut tenet Bald. in l. cum precum. ver. extra quaro. C. de liberali caus. Phil. Franc. in cap. fin. collat. 4. de iurejur. in 6. & ita vulgò practicitur. Hinc testatur, Guido Pap. in decis. Delph. 11. contra opinionem Innocentii in d. cap. cum olim. iudicatum fuisse.

* Exemplum publici & authenticum instrumenti quemadmodum probet. * De hoc casu, vide infra n. 61. * Exemplum solemniter exemplatum iudice auctore, & vocata parte, plenam fidem facit de suo originali & contentis in eo.

37. Aut est exemplum * publici vel alterius authenticum instrumenti: quod probaret, si in forma in exemplo designata proferretur. Et tunc aut est & apparet solemniter exemplatum, puta iudice auctore, & vocata parte, aut * non. Primo * casu sit conclusio, quod plenam fidem facit de suo originali, & contentis in eo, & tantum probat quantum originale. *d. Authent. si quis. d. cap. fin. de fide instrum.* Philip. Decius. *consil. 36.*

Hanc conclusionem limito, ut procedat contra eum, cum quo vel quo vocato solemniter facta est exemplatio, contra quem plenè probat sicut originale, & retrahitur ad datam originalis. Secus contra alium, quia non faceret fidem. Aut enim est actus judicialis auctoritate iudiciali gestus, & non extenditur ad eos qui non fuerunt in iudicio, nec eis nocet. *l. sapi. ff. de re iudicat. l. 1. de prescript. long. temp. cum similibus.* Aut est actus extrajudicialis, ut cum exemplatio sine iudice, solo consensu partium facta est: & tunc cum non possit valere, nisi in vim pacti, multominus aliis præjudicabit. *l. si unus §. ante omnia. ff. de pact. cum vulg. & ita simpliciter tenet Innoc. in cap. fin. de fide instrum. & ibi Imol. Panorm. Henric. Bohic.*

Hanc limitationem amplio, ut nedum non probet nec retrahatur contra alium, habentem principale, vel æquè principale interesse, qualis est coheres: sed nec etiam contra habentem minus principale interesse, qualis fidejussor, vel posterior creditor, vel etiam omnino extraneus, cui posset indirectè præjudicari: puta si ad probandum priorem hypothecam contra Titium creditorem, producam exemplum instrumenti publici, hypothecæ prioris, debitè exemplatum cum debitore, vel ejus hæredibus, tamen hæc exemplatio nuper, seu post hypothecam Titii facta fuit: tunc enim non puto quòd sufficienter probet contra Titium, nec quòd retrahatur quantum ad eum. Idem si agatur de probando priorem titulum ad rem evincendam ab habente titulum posteriorem. Sed * quid si agatur solum de probando præcedenti titulo ad fundandum præscriptionem? Et videretur exemplationem retrahi, quia propter aliqualem præsumptionem resultantem ex longa & pacifica possessione non requiruntur ita exactè probationes tituli. Tum saltem sufficere videretur ad causandum iustum errorem facti & titulum putativum, per notata in l. Celsus. ff. de usucapion. in l. iudicia. C. de rei vendicat. Contrariù puto, quòd indistinctè non retrahatur. Ratio, quia in præscriptione longi temporis necessariò præcedere debet verus titulus, vel putativus cum iusto vel iustissimo errore facti, & sic necesse est quod allegans hanc præscriptionem probet & doceat se habuisse verum titulum, vel putativum cum iusto errore ab ipso initio cceptæ præscriptionis. Et sic patet exemplum, solemniter & bona fide cum auctore vel ejus hæredibus, post cceptum tempus ad præscriptionem requisitum, exemplatum, non sufficere nec retrahi ad probationem principii tituli.

38. Limitationem sic ampliata sublimito. Primò ut contra alium faciat præsumptionem seu qualemqualem probationem: imò etiam sub boni iudicis arbitrio expensis circumstantiis quæ non possunt certè regulà comprehendendi, semiplenam fidem, per notata glossæ & doctorum in l. a sententia. in princip. de appellat. in l. si duo patroni. in princip. ff. de iurejurand. Et quod semiplenè probet, si allegatur originale deperditum, tenet Bartol. in dicta l. admonendi collat. 5. ver. sed quero quid de o-

xemplo. Sic in simili decidit Bartol. ibi collat. 7. ver. quid sit dicta testium, quod testimonia inter certas personas recepta, si nunc amplius testes examinari non possunt, faciunt fidem semiplenam contra alium, & idem tenet in sententia. Concordat Angel. in l. 2. ad fin. C. de edendo quando ratio connexitatis includit. Anton. Butrig. in princ. collat. 4. de re iudicat. Imol. in cap. fin. col. 3. & ibi Panorm. in fin. de iurejur. Sed hæc opinio Bart. & sequentium de testimoniis & sententia iure non probatur, nec est vera, & eam reprobat Aret. in c. causam in collat. 4. de testib. & in cens. 163. sicut Joann. collat. 2. & late Francisc. Curtius senior cons. 72. collat. 2. ubi concludunt, quòd contra alium, etiam quem ratio connexitatis attingit, non faciunt nisi præsumptionem, sive * qualequale præjudicium, quod est minus quàm semiplena probatio. & ita tenent Alberic. Bald. Angel. Rom. in l. si duo patroni in princip. ff. de iurejur. Ubi Baldus vult post Guill. Cug.

* Qualis qualis præsumptio.

39. Quòd ista qualisqualis præsumptio solum operatur duos effectus: primus, ut faciat prævalere partem & æqualem probationem: secundus, ut in delatione iuramenti necessarii, iudex saveat ei cui ultra semiplenam probationem accedit huiusmodi præsumptio. Et hoc puto verum simpliciter & regulariter loquendo aliquin potest esse tanta causæ connexitas & testimoniorum copia, verisimilitudo & claritas, quòd præsumptio inde surgens contra tertium, ascenderet usque ad semiplenam probationem, plus vel minus, æqui bonique iudicis arbitrio. Et ita concludo in iudicando, intantum hæc operari contra tertium, quantum omnibus plenè consideratis, bonus & prudens iudex æstimabit. Itætiã resolvit Panorm. in d. cap. penult. collat. 1. quest. 3. de re iudic. Andr. Alciat. in comment. l. 2. gloss. fin. coll. 2. C. de edendo.

40. Et super hoc exemplo solemniter confectò cum alio, ut clarius liqucat, quatenus contra alium probet, distinguo. Aut producat exemplum contra tertium habet originale, & requisitus non vult producere: & tunc (quamvis ille tertius non alleget se velle arguere originale de falso) exemplum nihil probat, nec etiam indicium facit, propter suspicionem fraudis de generantem contra producentem, quod sentit Bartol. in d. l. admonendi collat. 5. ver. sed quero quid de exemplo. Decius in dicta Auth. si quis in fin. §. fallens. & in consil. 36. coll. 1. ver. §. ad hoc infra eodem num. 49. Nec obstat quòd loquuntur in casu diverso, videlicet in exemplo minus solemniter, productò contra eum, cum quo confectum est originale: nos autem loquimur in exemplo cum aliquo solemniter confectò, sed * contra alium productò, quia solemnitas cum uno servata, non efficit alium, & ex quo occultatur originale, præsumitur in aliquo contra intentionem occultantis laborare. Aut non extat originale, vel non est in facultate producentis, seu de eo producendo non requiritur & salvo meliori iudicio, puto quod per se faciat semiplenam probationem; unde in casibus, in quibus supra eodem num. 37. dixi non sufficere ad probandum, maximè ad retrahendum ad datam originalis in præjudicium tertii, debet intelligi ad plenè probandum, sed benè sufficit ad semiplenè probandum. Ratio, quia habet testimonium authenticum, & solemnè publicæ personæ attestantis, diligenter vidisse & discussisse originale authenticum, integrum, non vitiatum, talis tenoris prout in exemplo describitur. Et istud testimonium quantum ad huiusmodi testificationem, est publicum, & verum originale, & plenam fidem facit contra omnes, quod tabellio, qui est testis publicus & approbatus, ita attestatur. Igitur saltem semiplenè probat, quia duo testes integri & probi, sic attestantes de tenore originalis, plenè probarent deficiente originali, sine facto & culpa probare volentis amissi, probata etiam amissione & verisimilitudine, ut per Bartol. & omnes in l. sicut iniquum. C. de fide instrum. per textum in cap. cum olim. 1. (ubi omnes Canonistæ) extra de privileg. Bartol. in l. 1. coll. 6. Et ibi Franc. Ripa. num. 86. cum seq. Francisc.

* Exemplum quando facit semiplenam probationem contra tertium.

* Nota singulariter.

Purpurat. num. 177. ff. de robns cred. Alexand. consil. 196. num. 9. libr. 2. ubi in annotat. dixi. Panorm. in cap. Albericus collat. 2. & ibi Felin. de testibus. Felin in cap. scient. in princip. de re judic. Henric. Boh. in cap. dudum de convers. conjuga. Guido Papa super statuto, si quis per literas. Charta. 20. collat. 4. Philipp. Decius dicta Authent. si quis in aliquo num. 18. & consil. 82. num. 3. ubi in annotat. tetigi alias, non articulata nec probata amissione, testimonium integrum & peritorum testium non plenè probaret, sed tantum semiplenè arbitrio iudicis. Sed contra eum qui dolo subtraxisset, sufficeret assertio jurata verisimilis. l. si de possessione. C. de probat. junct. l. si quando C. unde vi. Et sic redeundo ad rem præfatam, exemplum cum aliis adminiculis, usque ad aliam semiplenam probationem adductis, plenè probaret, per notata glossæ & doctorum in l. 2. in principio in versicul. legitimis, ff. de excus. tutor. & in d. l. admonendi.

* Exemplū
solemne
antiquum
plenè pro-
bat contra
omnes.

41. Unde principalem limitationem sublimo secundò, si exemplum * esset antiquum, & de facto & instrumento antiquo: non enim hic sufficeret originale esse vel fuisse antiquum, si exemplum esset recens, ut in simili vult Aretin. consil. 42. viso consilio in fin. collat. 1. versicul. nec arbitror. sed requiro etiam exemplum esse antiquum. Et tunc ratione antiquitatis puto quòd plenè probaret, contra omnes, quantum ipsum originale probaret. Ratio, quia habet authenticum testimonium, de autoritate & tenore originalis quondam solemniter confecti, cui antiquitas loco cæterarum probationum, quarum copiam sustulit, auctoritatem plenè fidei & probationis supplet. ut infra eod. num. 59. & sequent. idem Alexand. consil. 101. coll. 2. lib. 7.

* Exemplū
ejusdem
notarii, an
sit origina-
le & origi-
nalis seu
authentici
loco ha-
bendum.

Ad ab eodem tabellione qui excepit, & confecit originale. Et hoc dummodo tale exemplum contineat omnem tenorem, & omnia solemnia originalis, videlicet datam, testes, & subscriptionem ejusdem tabellionis. Sic enim Latine & juridicè vocatur hæc publica persona, vel tabularii, ut C. de tabular. lib. 10. Notarius enim nomen est privatæ personæ per abbreviaturas celeres (quas boni auctores & jura nostra notas vocant) ut latè docui in l. 1. §. ultim. num. 13. ff. de verbor. obligat. quibus addo Hieron. in præfatione Chronici Eusebiani, & Augustin. lib. 2. cap. 26. de Doctr. Christiana. Tunc enim quamvis non sit primum originale, & quamvis tabellio intulet illud exemplum sive copiam certi originalis dudum à se recepti: Tamen in effectu & virtute probandi est verum originale, utpote quum in primo originali non sit aliud, nec plus auctoritatis vel solemnitatis, quam in isto novissimo. Et sic æquè & plenè probat contra omnes, pro quo optimè facit textus in cap. dudum de convers. conjug. in l. unum. & ibi glossa & Baldus ff. de testam. & textus in l. qui tabulas §. inde queri potest. Ibi, si binis tabulis. ff. de furtis. ibi decuit Bartol in l. si quis ex argentarius. §. prator ait. in princip. & ibi Alexand. Jason ff. de edend. Bartol. in l. in fraudem. §. neque instrumenta. ff. de jure fisci. Bartol. Baldus, Salic. Alexand. Jason, Decius in dicta Authent. si quis, gloss. Baldus, Angel. Paul. in l. unum ff. de testam. Baldus in addit. ad Speculas. de instrum. edit. collat. 1. & in l. 2. quest. 9. ubi Jason collat. 2. in l. nostram. collat. 3. C. de testam. Baldus in l. 2. ff. de fid. instrum. Anton. Butr. in cap. 1. char. ultim. de fid. instrum. Cardin. Panorm. in cap. Albericus. de testib. Cardin. in consil. 72. sigillatim. collat. 3. num. 16. Roman. consil. 105. viso ibemate. in fin. Rota intul. de fid. instrum. decis. 1. in novis. Et latissimè Lapsus allez. 77. tabellio. cum duobus consiliis sequentibus, videlicet Francisc. Aretin & Richard de Salic. Egidius Bellam. Decis. 58. incip. inimario. Angel. Aretin. in §. nihil autem. Insti. de testam. Felin. in cap. fin. fallens. 2. de fid. instrum. Philipp. Cor. consil. 316. collat. penult. lib. 3. Andr. Alciat. in l. procurator. gloss. ultim. collat. 1. C. de edend.

43. Adverte, doctores hic nedum ad invicem, sed etiam sibi metipsis valde contrariari. Et præcipuè Bart. qui in d. l. si quis ex argentarius. §. prator ait. & in dicta Authent. si quis in aliquo. collat. 1. disertè & indistinctè tenet affirmativam, sed in l. 1. §. si quis in duobus. ff. de bon. possess. secund. tabul. disertè tenet negativam. Ludovic. autem Roman. consil. 105. in fin. ideo dicit sequendam primam opinionem Bartol. quia Bartol. idem tenet in dicta Authent. si quis in aliquo. Sed hoc non satisfacit: & propterea Alexand. Philipp. Decius in dicta Authent. si quis in aliquo. Jason. in l. ultim. num. 4. Col. de edict. divi Adriani toll. melius videtur concordare Bartol. cum Bartol. seipso, dicentes quòd ejus opinio negativa tunc procedit, quando aliqua substantialia deficiebant: alias procedit ejus opinio affirmativa. Sed hoc non tollit, quin Bartol. fuerit sibi ipsi formaliter contrarius: quia in dicto §. prator ait. dicit quod si notarius dicit in instrumento, hoc est exemplum cujusdam instrumenti scripti manu mei notarii, quod licet exemplum sit, tamen facit fidem: quia notarius qui exemplavit, est de hoc instructus, & instrumento suæ professionis. Sed in dicto §. si quis in duobus. eadem omnino verba ponit. Et tamen contrarium decidit, & hanc opinionem negativam tuetur Paul. Castro. in d. Authent. si quis in aliquo. collat. 2. & in l. ultim. C. de edict. divi Adriani toll. Et hanc sequi maluit Philipp. Decius in d. l. ultim. num. 14. reprehendens Jasonem num. 4. Quid dicendum? Solve, opinio negativa Bartol. (ut ipse quætionem simpliciter tradit) verior est, & probatur in textu rotundo in l. 1. §. sed est unum. ff. de honor. p. sess. secund. tabul. ubi idem autor potest de eadem scriptura facere originale vel exemplar, aut etiam plura exemplaria, aut facere exemplum tantum. At illud quod fecerit, quasi exemplum, non est sufficiens ad fidem nec ad executionem. Igitur idem in tabellione, qui si expedierit instrumentum, dicens esse simplicem copiam, vel exemplum sui instrumenti, non faciet hæc copia plenam fidem, nec habebit executionem quam alias haberet. Ratio manifesta est, quia hoc casu noluit fidem tuam interponere, seu testificari, & se obligare quod sit verum, integrum, perfectum, absolutum originale, omnino conformè matrici, nullum habens vitium, nec defectum: sed magis quod sit quædam copia defunctoriè sumpta & non exactè collata & adæquata matrici. Facit tamen aliquam fidem, si habet potiora substantialia, videlicet datam, nomina testium, & subscriptionem tabellionis, sed non plenariam, quia tabellio non testificatur nec certificatur, de plena fide adhibenda. Si igitur in hac copia adderet, quod est omnino conformis originali seu matrici, vel alia verba æquipollentia, tunc apparet quod vult valere ut originale, vel tandem testificatur quod de ipso originali tunc procederet opinio affirmativè. Ita etiam debet intelligi & limitari d. §. sed & si unum. Quia si testator quoddam scriptum vocat exemplum, si tamen addit illud esse omnino conforme suo originali, & velle eandem vim habere, satis est, quia lex non est imponenda verbis, sed rebus l. 2. in fin. C. communia de legat.

44. Sed quando quis facit exemplum vel copiam ad differentiam exemplaris vel originalis; satis apparet, quod non habet hanc copiam pro completa: & quod potest aliquid deesse, vel variatum esse ab exemplari, ideo non subsistit. l. si u. ff. de testam. & quod sit hæc vera mens Bartol. (quam nemo adhuc explicavit) probo ex verbis ejusdem. Quia ubi tenet affirmativam, addit quod qui exemplavit, est de hoc instructus in instrumento suæ professionis. Et sic loquitur quando exemplans non procedit defunctoriè, sed seridè tanquam benè instructus, cujus oppositum est in loco ubi Bartol. tenet negativam, ut in d. §. si quis in duobus, ubi se refert ad textum qui textus loquitur in eo, qui faciebat simplex exemplum, non ut esset ejusdem auctoritatis cum exemplari. Idem limitat expressim, nisi exempletur ex protocollo notarii mortui, quia tunc

habetur pro instrumento publico & authentico, & merito. Quia illa exemplatio quæ fit iudice auth. re, & parte vocata, ut in *cap. pen. de fide instrum.* ad quod Bartol. se refert, fit valde bona fenið. Quo casu limitat sententiam suam negativam, quam adhuc clarè restringit, ut procedat in simplici exemplo defunctorie factò, ad differentiam, non autem ad æquipollentiam exemplatis, ut patet in ultimis verbis Bartoli ibi notaris bene textus ibi. Si verò id quod exemplum appositum sentiens in exemplo factò ad æquipollentiam, de quo loquitur in d. §. *prætor aut.* Et sic quicquid omnes ad usque dixerint, Bartol. non fuit sibi ipsi contrarius. Sed, ut dixi, deberet concordari: & ita etiam servatur in pravi. Et quod dixi de exemplatione parte vocata faciendâ, intelligendum de particulari, non præcedente alio communi reipublicæ decreto. Secus si cuidam tabellario ex generali decreto municipali, hoc est statuum, seu ordinum reipublicæ data esset potestas transcribendi instrumenta defuncti tabellionis, quia tunc valerent exempla tanquam originalia, etiam nemine citato facta. Ita dicit Baldus in dicta Authent. *si quis collat.* 3. Et dicit se vidisse quod Joann. Andr. in antiquis *addit. cap. cum tabellio ff. de fid. instrum.* ita tenebat. Sed nec in Novella quidam hoc invenio, quia Joann. Andr. *ibi in fin.* se refert ad Hosti. n. qui præsupponit vocationem partis. Sed dictum Baldi verum est per aliam rationem: quia tale decretum est lex, & conventio publica, l. 1. ff. de legibus, l. legitima, ff. de part. Quod dictum Baldi refert Alexand. *consil.* 106. num. 18. lib. 5. ubi dicit hoc concessum officialibus armarii (vult dicere archivi) Perusini, sed ut dixi ad Alexand. in *annot. ad dictum consil.* 106. lib. 5. tunc non agitur de conficiendo exemplo, sed de conficiendo vero originali, quod nedum confectum fuit, nec traditum parti, quod potest fieri, non solum per subrogatum per officiales armarii, penes quos matrics & notæ defuncti tabellionis deferri debent, ut tradunt Paul. & Alex. l. 2. C. de edend. sed etiam per eum qui ad hoc est generaliter subrogatus à iudice, ad quem spectat, ut per Bartol. in l. *si quis ex argentariis.* §. *cogentur, versicul. ultimo scias. ff. de edend.* Philipp. Decius in d. Authent. *si quis in aliquo.* num. 76. Sed quid de copiis seu exemplis, quæ quandoque jubentur notarii facere sub signo suo, & transferre in manus aliarum publicarum personarum, vel apud magistrum census aut præfectum loci, ad hoc, ut fides conservetur, ut simile habetur in edicto Henric. 2. lato contra abusus parvarum daturum, & curiæ Romanæ anno 1550. mense Junio, respondeo de se plenam fidem facere, quia sunt ad finem facti. Sed quia non est intentio, ut inde sumantur exempla pro privatis, si privatis ex illo exemplo exemplare faceret, non faceret plenam fidem propter iuspicionem ordinis omitti, nisi in subsidium, vel in antiquis, ut dixi supra dicto edicto §. 4. gloss. 2.

45. Opinionem autem Bartol. affirmativam ita declaratam, amplio procedere, nedum si idem tabellio totum exemplum per se scripserit: sed etiam si alio scribente & exemplante subscripserit, quia *paria sunt totum scribere, vel subscribere, ut tradit Bartol. in l. *emptor. §. Lucius. ff. de part.* & plenè per Jasonem & Decium in dicta Authent. *si quis collat.* 2. & bene quicquid cæteri scribant ibi, & in d. *cap. fin. post Baldum controuer. ant.* Imò Baldus ipse in d. *Authentic. si quis, collat.* 2. tenet, quod licet tabellio non possit alteri delegare subscriptionem & signum: Tamen potest reliqua facere scribi per alium, si morbo vel casu impeditur: & quod ita servat consuetudo. Sed Parisiis, ubi duo tabellarii sine testibus adhibentur, jubetur alter eorum totum instrumentum manu sua perscribere: alius multatur, & consequenter instrumentum esset suspectum. Quia si tantum subscribat, tunc de vigore sola subscriptio & testificatio est instrumentum huius notarii. Debet enim (ut Parisiis est eis statutum) per se manu scribere ipsum suum originale (etiam quod in forma

dat parti) alias non valet, secundum Hostien. & Anton. Butr. in *cap. quoniam contra falsam, collat. 6. de probat.* Anton. Butr. Joann. Imol. Fulin. *cap. inter dilectos, collat. ultum. de fid. instrum.* Alexand. l. *quedam. §. nihil. ff. de edend.* Et est communis sententia Hieronym. Grat. *consil.* 67. num. 24. lib. 1.

46. Adverte tamen, quod *postquam tabellio ipse, vel alius loco ejus subrogatus, semel dedit instrumentum parti in forma publica, ut per Joann. Faber *Instit. de emptione & vend. in princip. colat.* 2. non debet eidem parti iterum reficere, & tradere aliud instrumentum: nisi de consensu alterius partis, vel illa citata, & iudice authore causa cognita. Et hoc propter præjudicium quod possit fieri alteri parti: quæ fortè iustificavit, prout apparere posset per cancellationem vel epocham scriptam in dorso primi instrumenti. Ita dicit Speculat. in *titul. de instrum. edito §. postquam, versic. sed nunquid,* ubi Joann. Andr. in *addit. & verj. Pont. ergo. vers. ubi autem.* Alberic. Bartol. Baldus, Angel. Paul. Alexand. Jason in d. l. *si quis ex argentariis.* §. *prætor aut. vers. prohibet. & seq. Paul. in l. Sempronius Proculo. ff. de legat.* 2. Et hoc nisi in instrumentis actorum judicialium, quæ sunt omnibus publica. Et in instrumentis quorum effectus pendet a sol. voluntate petentis iterari instrumentum: unde non imminet alii præjudicium, ut tenent omnes scribentes in dictis locis. Et extra hos casus, si notarius inconsultè iterum eidem parti traderet instrumentum, & altera pars damnificaretur, haberet recursum in subsidium ad interelle contra notarium, qui etiam veniret multandus à iudice pro noxa in officio admitta. Guilielmus *ille Poeticus, de quo *infra* §. 59. in fin. tunc Franciæ Cancellarius, qui commentationes meas magnopere admirabatur, graviter ferens sibi non dicatas, hanc sententiam meam in publicam legem transiitit constitutione anni 1539. artic. 178. ubi quod addit de testamentis, intelligendum est post obitum testatoris, & adhuc nisi sint publicata, juxta l. *publicati C. de testam.* ut assollet in locis, quæ iure scripto reguntur, vel nisi sint insinuata quia tunc ut acta publica omnibus vel nemine vocato præstant.

47. Adde arrestum die Jovis ultimo Aprilis in publicis actionibus huius senatus, anno 1524. contractis. Creditor iterum confici instrumentum petit mortuo jam debitore: cujus hæres intercedit causificans solutiones ex more scriptas in epistographo prioris instrumenti (quod creditur amissum) dicebat: per sententiam prælidis Parisiensis dictum fuit, quod iterum conficeretur sine præjudicio defensionum rei, qui appellavit. Sed non obstante appellatione, refectum est instrumentum, & hæres per provisionem condemnatus & exactus, non obstante appellatione, & sine ejus præjudicio vi constitutionum quibus cavetur, publica instrumenta sine præjudicio appellationum exequantur provisionaliter dum causa agitur in senatu. Illustris Petrus Seguierius, tunc regius patronus, etiam nomine Regio appellavit, quia creditor non docuerat de casu perditionis. Et sic prius oportebat audiri defensiones seu probationes pretenlarum solutionum. Senatus pronunciavit per omnia malè iudicatum. Condemnavit creditorem in expensis, damna & interesse, & remisit partes ad Præsidem Parisiensem, excluso tamen eo qui iudicaverat, ut prius inquireretur de dictis solutionibus. Et sic per viam actionis ordinariæ executionis & provisionis beneficio emissio, imò potius suspensio i qua dico, quod si reus dilationibus habitis non probavit de solutionibus, vel quatenus non probavit, iudex potest non solum decernere instrumentum publicum gaurentigium reficiendum, quod provisionalem executionem habebit, non obstante appellatione. Sed etiam potest ex simplici matrice condemnationi diffinitivæ provisionalem addere, quæ provisionalis non obstante appellatione exequetur, quod nota in praxi.

48. Ex his emergit utilissima & frequentissima quæ-

* Notarius non debet pluries conficere instrumentum eidem parti.

* Guilielmus Poeticus Cancellarius Franciæ.

Nota id praxi.

* Paria sunt totum scribere, vel subscribere.

stio in praxi. Titius constituit procuratorem ad vendendum coram duobus scribis: postea procurator coram eisdem vendit Caio, cui tabularii tradunt instrumentum emptionis, in quo (ut est usitatum) insertus est ad longum tenor sive copia integra instrumenti mandati procuratoris qui vendidit, an istud instrumentum emptionis faciat plenam fidem de mandato, ne dum contra eum qui tanquam procurator vendidit, sed etiam contra ipsum Titium, & contra omnes quoscunque? Videtur quod sic, quia exemplum instrumenti mandati est integraliter insertum & subscriptum ab eisdem scribis. Et sic istud instrumentum est verum originale: non solum quantum ad venditionem & emptionem, sed etiam quantum ad mandatum, & ita videtur punctualiter decidere in simili Aegidius in *d. Decis.* 38. Secus si illud instrumentum mandati, quod est in instrumento emptionis exemplatum, non fuisset receptum ab eisdem, sed ab aliis scribis: quia tunc ejus exemplum non posset dici subscriptum, nec testificatum ab eisdem, sed ab aliis, & inter alios, unum te non esset, nisi merum & purum exemplum: & non probaret contra alios à procuratore vendente, nisi semiplene, secundum ea quae *suprà eodem num. 40. & infra eodem num. 59.* Ideo non plene probaret mandatum etiam contra ipsum mandantem, quicquid dixerit Anton. de Alexand. in *d. Authent. si quis in aliquo.* ubi cum reprobat Philip. Decius, *collat. fin. vers. praeterea & secundo.* Sed praedictis non obstantibus, dicendum, etiã in primo membro & veris terminis hujus quaestionis, quod plenam fidem non facit de mandato relato, & ab eisdem tabellionibus recepto, etiam toto tenore inserto, nisi eodem tempore quo fit secundus actus, vel secundum instrumentum, possit primus actus iterum repeti, & fieri ab eadem parte, vel eisdem partibus, comparente vel comparentibus, rogante vel rogantibus, secundum instrumentum, puta ab eadem parte, si quis fecit testamentum coram tabellione ab eo receptum, & postea fecit codicillos coram eodem, in quibus addendo vel retrahendo testamentum repetit, & inserit ejus exemplum. Certè instrumentum istud secundum quod codicillum, facit aequè plenã fidem de testamento in eo relato, atque primum originale, etiam si perierit, vel non appareat instrumentum testamenti: quia uterque actus dependet à voluntate ejusdem disponentis, qui poterat de novo utrumque actum aequè facere tempore ultimi instrumenti.

49. Amplio, etiam si secundum instrumentum fiat coram alio tabellione, quia omnino secundum istud authenticum instrumentum facit plenam fidem, de omnibus quae poterant ab eodem comparente fieri, vel revocari, prout actus ultimarum voluntatum liberè, & per omnia revocari vel innovari possunt: quandocunque ab eodem disponente, etiam respectu omnium accessionum, prout omnia pendent, ad usque obitum. Nunc promo duo exempla in duabus partibus. Primum, si quis donavit inter vivos praesenti & acceptanti: Postea idem eidem praesenti & acceptanti dat mortis causa, in quantum prior donatio defectu minoris aetatis donatoris, vel insinuationis aut aliter convelli posset. Certè secundum instrumentum continens tenorem prioris etiam ab alio tabellione recepti plenam fidem facit, quia tempore ultimi actus poterat etiam prior actus fieri voluntate & potestate disponentium concurrente. Et sic instinctè secundum instrumentum est authenticè etiã de priori actu ex intervallo praecedenti.

Amplio, etiam si non totus tenor, sed tantum dispositiva repetantur in secundo instrumento.

50. Quintò, ut procedat, ut in vim solius ultimi instrumenti valeat prior actus, ut ex nunc, non autem ut ex tunc, quia non valet quoad hypothecam ex data prioris actus, si fortè de ea opus sit: Sed tantum ex data instrumenti referentis, nisi originale authenticum primi actus proferatur, vel nisi ad finem semiplenam, vel in iudicium iudicis arbitrio. Secundum *caus. de iur. si quis habens praedia sub consuetudine*

Ambianensi vel simili (quam vocant patriam de *nampostement*, ubi non acquiritur jus reale sine solemnibus investitura, vel apprehensione reali) constituit Seium presentem, acceptantem, procuratorem suum ad hypothecandum, vendendum, alienandum vel realifandū, id est, per solemnitatem ad jus in re transferendum, observandum in contractibus per se vel dominum faciendis, deinde fortè in remotis absens vendit, & constituit reditum super praedio in dicto loco sito, utque creditor pro securitate sua possit investiri per Seium procuratorem suum, habentem ad hoc mandatum, cujus instrumenti tenor recitatur. Haec relatio, etiam si non sit ad longum, nec ab eodè tabellione, plenam fidem facit, ita ut Seius possit exequi & jus reale transferre in partibus contra omnes, etiam si non exhibeat, nec in manibus habeat procuratorium suum originale forsan amissum. Sufficit enim secundum instrumentum, quod est ut ex nunc, id est, ex sua data, verum originale non solum de principali contractu, sed etiam de mandato, quia potuit tunc dari mandatum absenti. Nec obstat, quod dominus non intendebat dare novum mandatum, quia satis est quod intendebat illud continuare & usui esse ad hunc actum: hoc enim in quantum opus est, operatur novum, & insuper specificum & individuum mandatum, quod omnibus modis quibus de voluntate constat, fieri potest, *l. 1. §. 1. ff. mandati.*

51. Haec consideratio utilis est in locis, in quibus per statuta quaestuaria de singulis contractibus in publicam formam contractis, solvenda est gabella, de quibus per Bartol. in *l. ultim. §. quoties. ff. de publicanis* & in *conf. 67. satis dubie conf. 226. cavetur statuto montis Politiani.* Alexand. *conf. 78. conf. 143. num. 6. lib. 6.* Bertach. in *tract. gabell. in 3. part. 8. part. principal. collat. 1.* Quia non solvetur iterum de hoc mandato, quod est magis executio & specificatio primi, quam novum mandatum, & quamvis novum mandatum insit, tamen satis est semel solutam esse gabellam de primo instrumento non revocato, sed indicato & continuato. Sed si creditor velit cogere Seium ad exequendum mandatum, non potest hoc facere ex hoc solo secundo instrumento authentico, nisi doceat de priori mandato vel instrumento à Seio suscepto; quod tantò facilius fieri, & eo detrectante vocato à matrice primi tabellionis exemplari, quanto fidelius & plenius recitatum & transcriptum erit in secundo instrumento. Quod factò, Seius ad impensas & interesse nomine proprio tenebitur, ut enim ab initio liberum ei fuit non acceptare mandatum: ita eo suscepto tenetur exequi. §. *mandatum non suscipere.* *Instit. de mandato* probat ergo secundum instrumentum mandatum ipsum, sed ut ex nunc, & sic non acceptationem praeteritam, nec consensum absentis, nisi aliud habeatur.

52. Addo tertium exemplum, videlicet casum ipsum dictae decisionis §. 8. *Rota Avenionensis, de qua supra num. 48.* Procurator ad agendum, defendendum & appellandum, & substituendum coram officiali Parisiensi, Senonensi, vel Lugdunensi, vel alibi, Kalend. Martii rogavit instrumentū appellationis nomine domini interpositae ad Papam Avenionensem, in quo inseruit procuratoriū suum, receptum & confectum prius ab eodem tabellione, qui nunc conficit instrumentum appellationis, & mandavit exequi, & substituit Caium. Ita facit procurator, non valens procuratorium suum mittere, quo in sua curia quotidie indiget. Sed medio hujus secundi instrumenti ad partes & iudices appellationum transmissi eū libellis & apostolis appellationum, appellans intimatus fuit, Et Caius substitutus coram auditoribus Rotae prosequitur nec producit aliud mandatum. Dubitavit Rota, an sufficeret & decernere posset contra appellatum, ut bene intimatum & contumacem: haec est hypothesis dictae decisionis Bellameræ, qui decidit quod sic, ex quo tenor procuratorii est insertus in instrumento appellationis & substitutionis per eundem tabellionem, qui procuratorium ipsum recipit, si cus dicens, si per alium notarium fuisset confectum hoc secundū instru-

mentum. Quia tunc non testificaretur de auditu & facto proprio, sed de auditu & facto alieno, nec intimatus teneretur procedere, nec comparere, nisi plenius constaret. Subdit tamen, quod si appellatus comparet & conqueritur de procuratorio, debet originale edi, vel sevocato exemplari, & si non conqueritur, videtur approbare. Ego verò dico quod etiam si per eundem tabellionem hoc factum sit, tamen non probat procuratorium primum alio tempore factum, utpote cum domino absente non potuerit tunc actus repeti.

53. Nec obstat quod est idem tabellio, & sic quod istud est verum originale mandati, quia non est ita, ex quo apparet originale fuisse confectum & traditum procuratori, & sic non potest amplius confici, nisi domino vocato, ut nuper diximus, *num. 46.* & sic non obstat, quod idem tabellio transcripsit valde serid, etiam si addiderit se velle esse verum originale, & plenam fidem facere, quia ipsemet illud recepit, *juxta not. supra eod. num. 43. 44.* Quia hoc verum est antequam parti tradidisset, & officio suo functus esset, sed postquam semel tradidit vera originalia pareibus, non est amplius in sua potestate, conficere rursus, & toties quoties alia originalia, sed tantum exempla, nisi parte vocata, ut dixi in *1. annot. ad Phil. Dec. conf. 522.* Et alioquin contingere possent multa pericula, quibus prætextu fidei publicæ homines deciperentur: postquam enim originalia semel sunt partibus tradita, possunt partes de illis facere quod volunt, invicem remittere, vel in epistographo apochas, aut alias modificationes scribere, quæ tabellio ignorat: & in terminis mandati potuit postea procurator esse revocatus expressè vel tacitè, vel mutasse mores vel mandatum in epistographo limitatum, vel dominus mortuus, & sic mandatum extinctum, *l. mandatum. C. mandati* dico tamen quod illa decisio Bellame. potest sustineri propter rem.

54. Primum, quia totum confectum est ab eodem tabellione. Secundum, quia iste substitutus habet insuper acta causæ, quæ non præsumitur subtrahisse, quia apparet de instrumento authentico substitutionis suæ, & sic hæc est alia notabilis præsumptio mandati, *l. ult. C. de pact. convent.* quæ non sufficeret, si illud transumptum, actum esset per alium tabellionem, quia ille non de suo, sed de alieno facto, ut de alieno auditu testificaretur: magis autem creditur testificanti de proprio facto ad utilitatem alienam, adè ut tunc dicat Paul. Castr. in *l. quicumque col. ult. C. de serv. fugitiv.* quod hoc casu unus solus probus testis facit plenam probationem, & idem tenet in *conf. 84. Visa dicta. num. 6. lib. 1. per l. quero. in fin. ff. de adit. edict. & conf. priusquam col. 1. in fin. l. 1. Idem tenet Salycet. in *l. si quis decurio col. 1. in fi. 4. opposit. C. ad l. Corn. de fals. & sequuntur Phil. Dec. conf. 56. Hipol. de Maris. in pract. criminalis, verb. diligenter, num. 131.* Verum est quod hæc opinio reprobat per Alex. in *l. 2. §. si absens, & ibi per Jat. num. 9. ff. si ex noxali caus. agat. per Alex. conf. 192. num. 13.* ubi in annotat. dixi, *lib. 6. Jat. in lect. l. admonendi, col. 20. de jurejurand. & Alex. Jat. in l. ne quis ff. de acquir. hæredis. Phil. Deci. conf. 550. And. Tiraq. in tract. de retract. proxim. §. 1. gloss. 14. num. 50. & bene,* sed tamen illud verum est, quod deponenti de facto proprio, non ad sui utilitatem, magis creditur quam deponenti de facto alieno: sicut fortius & vehementius est testimonium deponentis de proprio, quam de alieno auditu, ita tenet Socin. *conf. 26. num. 4. vers. 3. quia ille, lib. 3. Deci. in d. conf. 550. num. 7. Ay-mo. Cravet. conf. 71. num. 30.* hæc jam sunt satis elucidata, sed quia materia valde utilis est & quotidiana, atque ideo plenius attingenda, teste Jurisconsulto Paulo, in *l. legavi 25. de liberat. legat. ff.**

55. Addo aliud quartum exemplum, inter easdem partes præsentates, ut soluto matrimonio invenitur instrumentum donationis fundi alteri conjugum factæ,

in quo narratur, quod donator prius (videlicet ante matrimonium) promiserat donare dictum fundum. Cujus promissionis ab alio tabellione receptæ tenor transcribitur, Certè hoc non obstante, fundata est intentio dicentis esse conquestum, & petentis divisionem, quia apparet de donatione facta constante matrimonio. Sed quod sit acquisita ex causa veteri, non apparet per illud transumptum, quod non facit plenam fidem, nisi aliter iustificetur. Sed quid si ab eodem tabellione? Tunc videretur fidem ejusdem tabellionis in suo facto non debere dividi, tum propter concurrentem confessionem utriusque partis, tum quod agitur de lucro, quia per hanc exquisitionem (etiam si de communione eximeretur) societas conjugum non solum non fuit diminuta, sed potius in aliquo aucta, quod sufficere videtur, *l. tutori, C. de negot. gest.* Tamen cum sit notabile intervallum inter præsentam promissionem, de qua non plenè constat per prædicta, & inter donationem de qua plenè constat, intentio divisionem impediens, aliis adminiculis tueri debet, puta uno teste de auditu dictæ promissionis, si matrix nequeat haberi. Secus si instrumentum factum constante matrimonio non esset instrumentum donationis, sed traditionis possessionis & executionis donationis præcedentis, vel contractus facti ante matrimonium, etiam si de eo non apparet, nisi per exemplum in eodem transcriptum, sive ab eodem, sive ab alio tabellione. Imò etiam si tantum sunt verba tradentis, hoc narrantis & consentientis, quia petens divisionem non habet intentionem fundatam ex hoc instrumento, quod res sit acquisita constante matrimonio & societate, nisi aliter constet: nec est injustum, imò oppositum esset injustum, cum non appareat circa hoc societatem fuisse gravatam, sed potius auctam beneficio vel occasione ejus, qui rem sibi debitam tempore societatis exegit, nec in longius tempus distulit, & multo minus potest allegari fraus vel simulatio ex parte donatoris, quia poterat constante matrimonio donatarii, ita ei dare, ut non quæreretur ejus conjugii, ut probabo *infra §. 104.*

56. Addo rursus aliud quintum exemplum, eodem themate societatis finitæ retento. Invenitur instrumentum acquisitionis domus venditæ marito per hæredem Titii, qui ait se hoc facere implendo vel exequendo testamentum vel codicillos Titii, juxta *l. si fidejussor. §. meminisse, l. & si ego, de legat. 1. §. l. fundus, ff. ad l. falcid.* Constat autem Titium obiisse ante dictum matrimonium, & in instrumento venditionis transcribuntur testamentum vel codicilli. Breviter dico primò, quod petens divisionem domus, habet in hoc intentionem fundatam: nec transcriptum illud facit plenam fidem de testamento vel codicillis transcriptis, etiam si fuissent ab eodem tabellione recepti, nisi cum hoc aliud notabile indicium concurrat, & multo minus si fuissent recepti per eundem tabellionem vel scribam: & adhuc minus si esset simplex assertio vel confessio contrahentium. Sed adhuc casu quo fides dicti transumpti vel narrati approbetur, petens divisionem, fundatam habebit intentionem non ad divisionem domus, sed ad mediam pretii & sumptuum. Et tunc in locis ubi solvitur gabella de contractu, semel tantum solveretur in priore exemplo, quia non debetur de executione: *facimus notata in §. 33. qm. 3. num. 15. 23. 24.* in ultimo verò exemplo neque de primo actu deberetur, quia est testamentum vel codicillus, & non contractus, neque de contractu venditionis, quia non est voluntarius, sed executio & dependentia ultimæ voluntatis, ut post Jac. Butri. rectè decidit Bal. in *conf. 440. secundum ea. in fin. lib. 5.* hæc duo ultima exempla levius attingi, quia spectant ad materiam §. 104. *infra tit. 1.* ubi plenius tracto.

57. Accipe sextum & ultimum exemplum. Emptor credit jus suum Caio, & in instrumento cessionis nar-

ratur vel transcribitur instrumentum venditionis. Bre-
viter respondeo si per eundem tabellionem qui utrum-
que recepit, facit semiplenam fidem de venditione:
sed si per alium tabellionem, non facit nisi indicium,
nisi in antiquis, ut postea dicam. quod est verum
Caio possidente per se, suos, vel authorem suum,
sed de diu non possidente, & maxime si præten-
sus emptor nunquam possederit, tunc antiquitas non
pro eis, sed contra eos militat: præscriptiones enim
temporum possidentibus pro quibus introductæ
sunt, favent, & contra non possidentes militat ex
prædictis, præsertim ex his quæ scripsi num. 48. An-
te 15. annos illustris & valentissimus dux Nivernen-
sis Franciscus victoriam obtinuit per arcesum in
Parisiensi Senatu, ut clarissimus dom. Petr. Segue-
rius mihi narravit, de gravi reditu constituto nomine
Angilberti Clevenfis, per ejus assertum procuratorem
tenore procuratorii specifici, ad longum inferum in
contractu constitutionis redditus, quam creditor pete-
bat à præfato duce Angilberti successore. Sed quia non
producebat aliud originale mandati, præfatus dux
per scripta mea iudicibus oblata, absolutus fuit, ita
tenent Bald. in d. Auth. si quis in aliquo, ad fin. Fran-
cisc. Zabar. in c. ult. de fid. instrum. Alex. consi. 81.
lib. 3. Phil. Deci. consi. 522. num. 3. ubi in annot. dixi.

58. Redeundo ad rem: conclusionem nostram principalem
de qua supra num. 37. in princ. vers. primo casu, limbo se-
cundo in casu * l. ult. de fid. instrum. videlicet quando
originale fuit productum, & facta debita & solemn-
i exemplatione producenti restitutum (ut est usitatum)
exemplo relicto apud acta: postea adversarius pe-
tit originale iterum produci, dicens & jurans se non
calumniosè hoc petere, sed quia vult & credit se pos-
se redarguere de falso: tunc enim si is qui produxit,
nolit iterum producere si facultatem habeat vel
nolit jurare se sine omni dolo perdidisse, vel non
posse producere, nulla fides adhibebitur originali
tanquam falsæ vel adulterinæ scripturæ, ut est ibi
textus ex quo infero, quod nec etiam exemplo,
quantumvis solemniter inter easdem partes confecto,
fides adhibebitur, quia non est exemplum instrumenti
authenticæ, sed reprobæ & nullius fidei. Et hoc dūmodo
hæc iterata productio petatur pendente adhuc nego-
tio, & nondum per diffinitivam, quæ in rem transferit
judicatam terminato: tunc enim non potest qui produ-
xit & victoriam perfectam obtinuit, amplius compelli
ad producendum, nec adjuramentum de admissione
vel impossibilitate productionis, ut est ibi textus in fin.

59. Sed contra istud ultimum est casus ex-
pressus, de quo nullus unquam doctorum aduf-
que advertit, in c. accepimus. de fid. instrum. ubi ab-
bas S. August. in Anglia obtinuerat sententiam
diffinitivam obtentu quorundam privilegiorum con-
tra Cantuariensem Archiepiscopum, qui postmodò
volebat illa arguere falsitatis, & cogere præfatum
abbatem ad illa iterum exhibenda, super quo aditus
Alexand. 3. præcepit ea iterum exhiberi eidem Ar-
chiepiscopo infra certum tempus, & in loco con-
gruo & tuto, coram personis idoneis, & Eborac-
censi episcopo iudice ad hoc à se delegato: statuit
que ut interim illa privilegia nullatenus vacillarent,
sed præfata sententia eorum vigore obtenta inviola-
biliter observaretur. Et quia illa decisio est valde æ-
qua & rationabilis, puto eam observandam, & se-
cundum eam limitandam d. l. fin. in fin. ut proce-
dat quantum ad hoc, ut non possit executio rei ju-
dicatæ jam facta retractari: vel nondum facta, dif-
ferri, vel suspendi, prætextu interjectæ quæstionis
falsi, de quo nondum liquet: non quin victor teneat-
ur non obstante re judicata, in qua de falso non
fuit cognitum, iterum exhibere semel producta in-
strumenta, quæ nunc arguuntur de falso, nisi eadem
exhibere non possit, nec sit in culpa vel dolo, quo-
minus possit, idque iurejurando attestetur. Quod si

jurare recuset, vel si jurare offerat, sed probatio in
contrarium offertur, & probatur de occultatione,
culpa, vel fraude in non exhibendo, ex tunc habe-
buntur illa instrumenta pro falsis, & tanquam fal-
so probato retractabitur res judicata, in quantum
super illis fuit fundata. Et hæc limitatio & declara-
tio ad d. l. fin. etiam jure civili probatur, in l. Divus
ff. de re judic. in rub. & per tot. C. si ex fals. instrum.

60. Nec ei quod dixi interim instrumenta & sen-
tentiam manere in vigore suo, obstat * l. fin. C. si
ex fals. ubi dicitur iudicatum executionem suspendi so-
lere, quia hoc debet intelligi, quando apparet fal-
tem suspicionem vehementem de falso, vel cum in conti-
nenti offertur prompta probatio falsi, & possunt in-
strumenta infra modicum tempus exhiberi, & fal-
sum liquidari: vel quando executio esset gravis &
irretractabilis: alioquin non suspenderetur, sed fie-
ret executio per d. c. accepimus, saltem data cautio-
ne, quam victor commodè dare poterit, per text.
& not. in c. suscitata, de in integr. resti. Et hoc ne via
fraudibus & malitiis aperiatur. Et ita debet limitari
d. l. fin. C. de fals. quod etiam jure civili probatur
in l. satis aperte. C. de fals. & not. per gloss. penult.
& doctores in cap. cum venerabilis, de exceptio.

61. Secundo casu principali, de quo supra num.
37. videlicet quando non apparet debitè exempla-
tum, subdistinguo, aut prorsus omni solemnitate carer,
ut quia est simplex copia à nemine subscripta, nec testi-
ficata: & tunc quum sit merè privata scriptura, nullum
gradum probationis, nec ullum indicium facit.

Ampliat, etiam si esset antiquissima: quia quod
nullum est, suppleri non potest: & antiquitas non ef-
ficat, sed adjuvat probationem, ut infra eod. num.
59. in fin. & hoc nisi non ageretur de comodo
scribentis, & proferretur scriptura antiqua & loco
non suspecto, puta ex archivo publico: tunc enim
secundum materiam subjectam posset facere aliquid
indicium arbitrio iudicis, per notata l. admonendi ff.
jurejur. non tamen puto quod per se faciat aliquam
probationem, plenam vel semiplenam, quantum-
cunque antiqua, & in archivo publico asservata,
quia ab initio non fuit ibi reposita tanquam authen-
tica, sed tanquam merè privata scriptura. Et sic non
sufficit quod in archivo reperitur, ut decidit Phil.
Deci. in d. Auth. si quis in aliquo col. 4. num. 23. Phil.
Cor. consilio 142. videtur prima facie, col. 3. vers. sic
restarent, lib. 3. And. Alicia. in l. procurator, gloss.
ult. col. ult. C. de eden. & benè, quamvis Ang. in
d. Auth. si quis, col. 1. Alex. col. 2. Jas. col. 3. li-
mitent simpliciter d. Auth. non procedere in exemplo
minus solemniter reperto in publico archivo, & malè.
Conclusio sic ampliata fallit contra producentem, vel
tradentem talem scripturam, per ea quæ supra eod. num.
36. Steph. Bertrandi in consi. 7. ex themate in princip. &
consi. 23. ex themate. col. fin. lib. 1. ubi tenet quod
non probat pro producente, sed benè contra eum.

62. Aut verò habet * aliquam solemnitatem, sed
non plenam, ut quia apparet sumptum per actua-
rium, vel alium notarium, qui testibus adhibitis &
inscriptis, subscripsit se contulisse cum vero & sano
originali: sed non apparet neque de autoritate ju-
dicis, neque de præsentia, aut vocatione partis: Et
tunc aut producentem requiritur de producendo origi-
nali, quod potest exhibere, & non vult, & exem-
plum nullam fidem facit, sive sit recens, sive anti-
quum, sive enunciatis solemnibus, sive non, & qua-
lecunque sit, ut dictum est supra num. 40. Et tradit
Bal. in l. publicati, qu. 8. C. de testam. Jas. in d. Au-
thent. si quis in aliquo, col. 3. vers. 7. & ibi Deci. in
5. fall. Steph. Bertrandi consi. 23. ex themate, col.
fin. num. 77. lib. 1. & hoc nisi jam in eodem judi-
cio esset approbatum per adversarium, quia tunc
non sufficeret allegare producentem habere & oc-
cultare originale, nisi argueretur de falso, & prac-
ticaretur,

* Nota ad
intellectu
l. f. C. de
fid. instrum.
& c. acce-
pimus eod.
tit.

* Limitatio
ad l. f. C. si
ex fals. inf-
trum.

* Exemplum
destitutum
omni solē-
nitate nul-
lam proba-
tionem in-
ducit, nisi sit antiquum

* Exemplum
in parte so-
lemniter uti
proba.

ticaretur, l. fin. C. de fide instrum. vel nisi ex aliqua causa de novo superventa, vel aliqua, sed adusque ignota: ut si allegaret, in dorso originalis esse scriptam solutionem vel novationem. Aut producens non potest producere originale, vel de hoc non requiritur, & tunc tenuit Bart. in d. l. admonendi, col. 5. versic. sed quare quid de exemplo, quod allegando perditionem originalis faciat semiplenam probationem: quod est nimis indigestum, nec probatur per ea quæ allegat, quantumvis Alex. & alii in d. Auth. si quis, And. Alciat. in d. l. procurator. in fin. sequantur Bartol.

* Exemplum de recenti confectum, & in parte tantum solemne, per se non plenè probat.

63. Ideo sic subterdistinguo. Aut * est de recenti confectum, aut de antiquo. Si de recenti, sit conclusio, quod per se non plenè probat.

Amplio primò, etiam si esset de factò & originali antiquo, per ea quæ supra eod. num. 41.

Amplio secundò, etiam si in eo reliquæ solemnitates enunciarentur, parte tamen absente, vel contradicente: unde instrumentum etiam primarium, id nondum levatum, id est, extensum per tabellionem de protocolis alienis, non plenè probat, nisi constet de commissione judicis sibi facta, etiam si asserat se habere talem commissionem, ut per canonistas in c. cum P. tab. de fid. instrum. c. quoniam contra falsam, de probationibus Guid. Pap. in decis. Delphin. 404.

Amplio tertio, etiam si esset exemplatum per tres, quatuor, aut plures tabelliones, simul concordantes, & subscribentes, esse verum tenorem originalis authentici & integri, à singulis eorum visi, & examinati: adhuc per tale exemplum multis scribis publicis testificatum, non plenè probatur de veritate contentorum in originali, ita decidit Speculator de instrum. edi. §. ostenso. num. 4. ver. not. tamen, & num. 9. versic. sed nunquid audierit, & ibi Bald. in addit. col. 1. Alberic. Bar. Pau. Jaf. Deci. in d. Authent. si quis.

* Tabellio non potest conficere instrumentum, nisi de eo quod rogatur à partibus, & ab eisdem in sui presentia generantur.

64. Ratio est, quia * scriptura publici tabellionis non potest fieri nisi de eo de quo rogatur a partibus. Et non potest rogari à partibus, nisi de eo quod tunc partes faciunt: text. est in Auth. de tabell. §. nos autem. col. 4. Bar. Bal. in d. auth. si quis. Alia ratio: quia tabellarius non potest conficere instrumentum, nisi de eo tantum, quod in sui presentia geritur à partibus, & ab eorum consensu pendet, cujus notitiam & scientiam habet, propriis sensibus, visus & auditus, ut probatur in d. §. nos autem. & ponit Jo. Andr. post Nicol. Matarel. in additio. ad Specul. in rubr. de instrum. edi. col. 4. versic. de secundo quod agnitio. & in §. restat videre, num. 37. in add. incipiente audierit, & in Mercurial. c. semel tuanus, de re. jur. in 6. Bal. in rub. col. 2. C. de fid. instrum. in l. unica, col. 6. C. de confes. in l. oratione, in fin. ff. de feris, l. in eod. ff. de testam. Paul. Alex. Jaf. l. prator ait. in princ. ff. de eden. Antr. Butrigar. in consil. 31. in quæstio. Panor. in c. cum causam, col. 5. de testib. Aretin. in c. series, col. 2. eod. tit. Alex. consil. 119. viso processu, col. 5. lib. 1. consil. 198. num. 8. ubi in annot. dixi, lib. 7. Phil. Deci. & omnes in d. Auth. si quis, col. 6. & in c. 1. col. pen. de fid. instrum. & cons. 118. col. 2. Phil. Corn. in cons. 154. licet in themate, in littera 9. lib. 3. consil. 216. licet in hac, lib. 4. Socin. consil. 120. cum in presenti. col. 1. lib. 1. Jaf. consil. 168. col. 8. lib. 4. quibus in locis plenissimè per multos casus decisum reperies. Adverte tamen quod etiam de his quæ aliis sensibus corporeis, ut tactus, odoratus, gustus, percipiuntur, confici potest (licet rariùs contingat) publicum instrumentum, adhibita cautione & relatione idonea, ut tradit Bal. in rub. col. 5. versic. sed non quid C. de fid. instrum. & sequitur Felin. in c. series. col. 2. extra de testi. Non est etiam dubium, quin fieri possit instrumentum publicum non solum de factò ipsius rogantis tantum, ut testatoris,

sed etiam mixtim de factò vel dictò rogantis, & factò, dictò, vel silentio tertii, ut quando petitur instrumentum de denunciatione vel protestatione alteri facta, & de ejus responso vel silentio. Faciunt notata in Auth. si quis ei quem, C. de adulter. Quia non est dubium, denunciantem posse de hoc, & numero testium, responso & gestu denunciati rogare publicum, ut potest privatum instrumentum, etiam quandoque de nudo eventu & contingencia facti, ut per Phil. Deci. in c. 1. col. 8. num. 22. extra de fide instrum.

65. Redeundo ad rationem nostram in princ. num. 64. Sed tempore exemplationis non sic instrumentum originale, nec geritur actus in eo contentus, nec possunt tabelliones esse rogati de veritate facti in eo contenti, nec illius habere notitiam propriis sensibus, & hoc est impossibile cum actus transierit, & sic non est possibile exemplum esse instrumentum authenticum de veritate facti vel actus, in originali contenti. Et hæc sunt potissimæ & peremptoriæ rationes: alias rationes ponunt Alber. Bal. in d. Auth. si quis, & Speculator de instrum. edi. §. ostenso. versic. unde si tabellio. quod licet tabulari exemplantes ita scripserint, prout in originali continetur, nec sint ibi cancellationes vel interlineaturæ, tamen possunt ibi esse alia, propter quæ fides non adhiberetur, vel propter personam primi tabellionis, vel propter personam ejus qui confici fecit: & tradit gloff. in c. Abbate S. Sylvani, in versic. fiat fides de verbo. signif. addo quod alia possunt esse conscripta in epistographa. Aliam subdit rationem Specul. in d. §. versic. sed nunquid creditur. quod suspicio est, originale vitiosum, & ideo exemplatum, quæ est materia fabricandi vel occultandi falsum. Aliam addit rationem in d. §. versic. porro. quoniam * judicis presentia & autoritas est de substantia formæ publicationis, ideo non valet quod agitur ea omissa: adjudicem enim spectat examinare, approbare vel reprobare, non ad tabellionem, dist. cap. fin. de fid. Instrum. l. 2. C. de testam. & ita intelligitur §. illud; in Auth. ut fratrum filii. col. 9. Hinc tenet idem Specul. in d. §. num. 33. versic. hoc etiam not. quod si ambæ partes exemplationi consentiant sine iudice, non valet, & sequitur Joann. Fab. in d. Ambient. si quis. De quo ultimo die, ut infra eod. numero 56.

* Judicis presentia & autoritas est de forma & substantia publicationis.

66. Amplio quartò, etiam si, originale non posset reperiri, etiam si probaretur sine ulla culpa producentis deperditum, quam ampliacionem non ponerem, utpote satis per prædicta evidentem, nisi reperissem Doctores in d. Auth. si quis, in ead. & neglectim (ut solent) istud annotare pro fallentia, & malè, quum ex solo casu originalis, exemplum saltem non antiquum, non debeat majorem vim fidei recipere. Fateor quod ex probatione casus, cessat suspicio malitiosæ occultationis derogativa exempli, sed propterea non adest nova vis extensiva vel intensiva fidei. Et eorum fallentiam destruit quod allegant notæ in l. sicut iniquum, C. de fid. instrum. & in cap. cum olim, de privil. quia ibi requiritur ultra probationem casualis amissionis originalis, clara & exacta probatio tenoris ejusdem. * Convenientius autem limitassent in casu l. si de possessione, C. de probat. l. si quando, C. unde vi. cap. fin. de his qua vi, necius-ve causa quando fraude vel culpa adversarii originale est perditum, ut tunc stetur exemplo etiam aliàs minus solemnè, saltem mediante juramento damnum originalis passu. Et in hoc proderit hujusmodi exemplum, ut quando pro personarum & rei qualitate & valore, verisimilitudo seu fama, aut aliud adminiculum probandum est, ad obtinendum condemnationem de re, vel quantitate prætensa, sufficiat pro adminiculo hujusmodi exemplum, dummodo tale sit, ut præsumptionem probabilem facere, & dif-

* No. in praxi.

cretum iudicem ad verisimilem æstimationem adducere possit.

67. Sed redeundo ad conclusionem, quod non plenè probat: an saltem semiplenè plus vel minus probet? advertendum puto ad solemnitatem exempli, & qualitatem actus, rei, & personarum. Si enim esset subsignatum & testificatum per unum tabellionem, cum duobus inscriptis testibus idoneis & peritis, vel per duos tabellarios, attestantes se vidisse & diligenter contrectasse originale authenticum non vitiatum, cujus tenorem ad longum descripserunt, puto quod faceret semiplenam probationem, dummodo essent scribæ noti, periti (ut esse debent) & eorum subscriptiones vel signa nota. Ratio, quia istud exemplum est instrumentum publicum & authenticum, de visione, perscrutatione, integritate, lectura & tenore originalis: & sic facit plenam & publicam fidem, quod originale authenticum talis tenoris fuit, tunc contrectatum, visum & lectum ab illis scribis: & quamvis istud non tantum probet, ac si ipsimet tabellarii tanquam testes periti, in iudicio singularim & sub iuramento examinati hoc deponerent, ut inquit Bart. in d. Auth. si quis. col. 2. & benè, tamen puto quod semiplenè probent.

* Quam exactum æquilibriū in expendendis probationibus.

68. Adverte* tamen, quod istud dictum meum, si ruditer, generaliter & indistinctè intelligeretur, esset valde periculosum: Ideo non intelligo hoc semper & absolute, tanquam certam & infallibilem regulam verum esse, sed tanquam quid in suo genere probabile, quod cum ad specifici casus decisionem ventum est, non est continuè pro certo assumendum, nisi sanè & cum magna animadversione omnium circumstantiarum, videlicet, personarum, loci, temporis, negotii, & dummodo in tali exemplo declaratur, quæ est, qualia sint signa, subscriptiones, & sigilla prætensi originalis, & dummodo talia sigilla & signa sint nota: ita quod si tunc appareret originale in forma, in exemplo descripta, statim sine aliis adminiculis plenè probaret. Si enim essent ignota, & illi qui in exemplo narrantur subscripsisse originale, & illud sigillasse, ignoti, non puto quod tale exemplum semiplenè probaret, quantumvis exemplantes attestarentur, se ea omnia probè cognoscere, & pro verè authentico habere. Et hoc ne tot specialia simul concurrant, & ne detur occasio falsa instrumenta fabricandi, vel minus authentica ad vim probandi, per obliquum legitimandi, iudice non adito (id est, viro bono, l. vir bonus. ff. iudicatum solvi. non enim de quæstuariis istis, iniquis, indoctis officiorum emptoribus loquor) & parte non vocata: multa siquidem latere possunt sine debita causæ cognitione exemplantes, & multæ suppositiones vel captiones in his possunt committi, ut not. Alber. in d. Auth. si quis. Intelligo etiam dictum meum, dummodo si originale petatur, allegetur perditio, & non sit suspicio de occultatione, nec alia sinistra præsumptio in contrarium. Et ita puto sanè intelligi & procedere illud dictum Bart. in d. l. admonendi, versic. sed quero quid de exemplo. quod nota, quia nullus doctus. (et si quamplurimi scribentes ibi) declarat.

69. Itaque si ultra prædicta concurreret unus peritis testis de diligenti perscrutatione, lectura, integritate, & eodem tenore originalis: & idem testis vel alius. de amissione originalis: vel alia probabilis conjectura amissionis sine dolo & culpa producentis, putarem absque dubio sufficere ad plenam fidem, per nota Bart. in l. sicut iniquum, C. de fid. instrum. textus & canonistæ in c. cum olim, de privileg. Quid si præfatum exemplum esset subscriptum & testificatum a pluribus quam duobus tabellionibus, qui essent notæ, peritæ, & notabiles personæ, puto quod faceret plusquam semiplenam fidem, imo quicquid Jason animosè sic vult ad eam di-

cat, in d. Auth. si quis, col. 1. & 3. de decem, viginti, vel centum tabulariis, puto quod posset esse in tam solemnem conventum notabilium personarum publicatum confectum, etiam citra iudicis auctoritatem, partiumque vocationem, sine aliis adminiculis facere plenam fidem.

70. Sed quid si esset subscriptum & confectum per unum solum notarium peritum & notum, sed sine testibus? & videretur quod saltem faceret iudicium vel qualem qualem præsumptionem, per id quod dixi semiplenè probare à duobus notariis subscriptum. Contrarium puto, quod nullum gradum probationis facit, nec simplicem præsumptionem, cujus habenda sit in iudicando ratio, quia licet testimonium solius notarii vivæ vocis, cum à iudice solemniter examinatur, tanquam testis semiplenè probet: tamen ejus scriptura & subscriptio sine testibus, nihil omninò probat, quia caret solemnitate & formâ substantiali, & est funditus nulla. textus in Auth. de instrum. caus. & fid. §. sed & instrumenta, col. 6. Nec obstat si dicatur aliquaqualem præsumptionem oriri ex testificatione & subscriptione notarii, quia negatur. Et si qua oriatur, contrariis pluribus & fortioribus præsumptionibus eliditur videlicet ex eo, quod processit non advocatâ præsentia testium peritorum, qui possint legere & intelligere an originale sit authenticum & non vitiosum, & talis tenoris. Unde magna suspicio fraudis insurgit. Tum ex eo, quod tabularius officio suo abutitur, dum contra debitum officii, & præceptum legis, tanquam tabularius attentat subscribere, & sic adhuc minus, saltem non plus videretur confidendum, quam de simplici privata copia, ut diximus supra eod. num. 10. Et eadem ratione dico, quod si huiusmodi exemplum esset confectum ab actuario apud acta, sed absente adversario, & non vocato, quod nullam fidem, nullum iudicium, nec præsumptionem facit, propter sinistram suspensionem ex hoc insolito, clandestino & prohibito subrepti modo procedentem.

71. Sit igitur conclusio, quod exemplum non antiquum, testificatum & subscriptum etiam à pluribus peritis tabellionibus, regulariter non probat plenè, sed semiplenè, vel plus aut minus, pro boni prudentisque iudicis arbitrio, rei verisimilitudine, & circumstantiarum quantitate & qualitate moderando. Hanc conclusionem ultra limitationes, in quibus diximus privatum copiam plenè probat.

Primò limbo in exemplo confecto in præsentia & de consensu partium à solo actuario apud acta (ut sæpè ulvenit) vel à tabellione cum inscriptis testibus: tunc enim plenè probat inter easdem partes. Bart. in d. Auth. si quis, col. 1. versic. sed utram, & ibi Alex. Jaf. in 4. fallen. Et in hoc Deci. ibi col. 4. post Bartol. requirit expresse approbationem & consensum. Sed Arctin. ibi post Imol. in cap. 2. de fid. instrum. tenet sufficere tacitum consensum. Ego puto mentem Bartoli esse, quod pars adversa non * simplici exemplationi consentiat: sed veritati, probationi & efficaciz originalis & exempli, approbando exemplum tanquam verum, & de verò originali confectum, sive tacitè, sive expresse, ita approbetur: quod puto verum, & satis apparet eo ipso quod ab utraque parte exemplatio rogatur. Non obstat, quod Imol. in d. c. fin. Specul. in d. Auth. si quis, dicunt, quod etiam si utriusque partis consensu sine iudice fiat exemplatio, non valet: quia debet intelligi, quod non valet vi exemplationis, & tanquam exemplum solemnè, tamen benè valet vi confessionis, & approbationis partium, factæ de veritate & solemnitate originalis, ut subtiliter declarat Bald. in d. Authen. si quis col. 1. versic. circa secundum, quoniam per tale simplex exemplum, à notario. præsentibus & inscriptis testibus confectum, ad rogationem utriusque partis, plenè & publicè constat, partes confellas esse, omnem tenorem & so-

* Non sufficit confecti re simplici exemplationi.

lemnitatem originalis descriptam veram esse. Et quantum ad hoc, hujusmodi exemplum est propriè & verè authenticum & originale, & probat contra omnes, & potest de eo aliud exemplum sumi, ut tenent Bartol. & Baldus ibi, & consequenter ex tunc prejudicat quibuscunque, & quatenus confessio illarum partium potest præjudicare, & non ulterius. Ita etiã notabiliter decidit Henric. Bohic in d. cap. fin. Cardin. Zabar, Panorm. Felin in cap. Albericus, de testibus, unde non procedit nisi in his, in quibus partes liberam habent dispositionem. Secus quoad ea, quibus non possunt renunciare, ut in solemnibus alienationibus rei ecclesiæ vel minoris, ut tradit Angel. in dicta. Authent. si quis ad fin. & omnes post eum, vel respectu ante hanc exemplationem jus habentis. Et circa hoc de exemplo testamenti jussu testatoris præsentis facti, vide Carol. Ruin. consil. 131. lib. 5. ubi nimis generaliter loquitur, quia nisi constat de originali, debent in hac exemplatione, quæ vivo testatore fit, ea intervenire, quæ requiruntur in confessione testamenti, ut dicam infra quamvis mortuo testatore, quum jam non agatur nisi de præjudicio consentientium, & eorum qui habituri sunt causam ab eis, fieri possit exemplatio plenam fidem habitura inter eos per unicum tabellionem & duos testes tantum.

72. Limite secundò conclusionem, quòd exemplum non antiquum, de cujus solemnitate plenè non constat, non plenè probet, ut simpliciter procedat, quando in eo non enunciantur omnes solemnitates requisitæ, tunc enim etiã * parte non opponente in specie nec in genere defectum solemnitatis, non plenè probat: tum quia per ipsummet exemplum satis apparet de defectu solemnitatis, per notata infra eodem num. 62. Tum quia iudici ipsi fides est facienda, & illi debet probatio concludere, textus in l. quingenta, & ibi glossa fin. ff. de probat. in l. 1. C. de condit. ob tur. caus. in l. 1. & ibi glossa fin. C. de reb. alien. non alien. Sed tale exemplum non probat iudici interventum solemnitatis, sed potius oppositum, & sic non est necesse opponi, quum clarè appareat ex actis, per ea quæ apposuissimè not. Decius in l. cum qui collat. 6. num. 26. ff. si certum petat. Si verò in exemplo enunciantur omnes solemnitates requisitæ, putà commissarius narrat tali die ad hoc data parti quæ contumax fuit, de iudicis mandato exemplasse: quamvis enim hujusmodi solemnitates non probentur per hoc instrumentum, per notata in d. cap. quoniam contra falsam, tamen si pars ipsa, quæ vocatà fuit exemplatum, nihil opponat, putò præsumi intervenisse, & exemplum plenè probare, nedum inter quos apparet fuisse confectum, sed etiam inter alios, ubi & quatenus diximus exemplum solemnè inter aliquos confectum, probare vel præjudicare inter alios.

73. Et hoc juxta illud quod per manus traditur * extrinsecam solemnitatem (cujus defectus non opponitur) præsumendam, secundum Joan. Andr. Compost. Bartol. Imol. in cap. cum dilectus, de consuetud. in cap. ea noscitur, de his qua fiunt sine consensu, cap. Imol. in cap. in presentia, collat. fin. de probat. Bart. Imol. Felin in cap. sicut collat. 14. versicul. fallit secundò, de re jud. Nota. in decis. incip. licet alia, de offic. ordin. in antiqu. Mathe. not. 12. Ludovic. Alexand. Jason. in l. sciendum. ff. de verbor. oblig. Butr. Felin in cap. fin. collat. 1. de lib. oblat. Socin. consil. 270. consideratis, col. 3. lib. 2. Quod dictum tamen per doctores simpliciter traditum, non est simpliciter verum, sed secundum prædicta sanè intelligendum.

74. Et limitandum primò, dummodò talis defectus nec in genere, nec in specie opponatur. Secus si saltem * in genere opponeretur, puta si pars dicat, instrumentum non esse solemnè, vel non probare, sed fidem non adhibendam, hoc enim sufficit ut propter tacitam approbationem vel consensum, qui aliàs resultaret ex taciturnitate, non debeat pro instrumento præsumi, ultra quam de se probet: non enim tenetur quis in specie,

vel in individuo, detegere defectus probationis adversario incumbentis, nec eum instruere. Et ita debet intelligi decima fallentia quam ponit Decius in d. Auth. si quis, num. 27. Ex his habes resolutum illud, de quo dubitant Joann. de monte Specello, & Socin. in d. Authent. si quis, collat. fin. Secundò limitandum est, nisi fortè per ipsummet instrumentum, vel aliter appareat, solemnitatem non intervenisse, per not. infra eod. num. 81.

75. Quando verò exemplum minus solemnè est de antiquo confectum, tunc si omni formà & solemnitate caret, ut quia sit simplex copia privata, & jam dictum est, nullam scripturæ funditus nullæ accrescere auctoritatem prætextu antiquitatis: Si tamen esset testificata ab aliquo, sive cognito; sive ignoto: & fortè tanquam à notario sine testibus attestante, se vidisse ejusdem tenoris authenticum & integrum originale; quamvis tale exemplum fuerit à sui principio funditus nullum, ut dixi: tamen non audeo simpliciter dicere, quòd si sit de antiquo & factis antiquis, nullam præsumptionem, nullum indicium faciat. Quid enim si è loco non suspecto, & a persona non suspecta prolatum sit, & ex re ipsa, vel aliis circumstantiis, verisimilitudinem contrahat? quare an & quantum probet, æqui bonique iudicis arbitrio relinquo. Facit quod vulgò per manus traditur, in cap. cum causam de probat. in e. illud, de presump. cum similibus in antiquis sufficere probationes quales haberi possunt: quod sanè intelligendum est, non ut qualiacumque, etiam aliàs nihil per se probantia, sufficiant ad probandum in antiquis.

76. Sed quòd illa quæ per se aliquam fidem faciunt, non tamen plenam, ratione antiquitatis pleniorè fidem faciant. * Non enim potest antiquitas de novo inducere in totum probationem, quæ nulla est, sed eam demum quæ aliqua est, coadjuvare, ut pulchrè tradit Phil. Corn. in consil. 19. videtur in hac. collat. fin. lib. 2. Decius in consil. 36. collat. 4. num. 8. In quantum autem coadjuvet, totum id, quum non sit à jure determinatum, in arbitrio iudicis situm est; secundum Corn. in d. consil.

77. Sed quando habet aliquam solemnitatem & fidem per se, puta apparet confectum & testificatum à duobus notariis, vel ab uno cum testibus, ad rogationem unius partis tantum, quæ non est illa, nec auctrix illius contra quam producitur: vel ab actuariis in contumaciam alterius partis, vel ea præsentem, sed instrumentum impugnante, & idem si à commissario iudicis, tamen non appareat, nec de auctoritate, vel mandato iudicis, nec de præsentia vel citatione adversarii. Et tunc sic distinguo: Aut istæ reliquæ solemnitates enunciantur in exemplo, ut quia commissarius, apparitor, aut alius qui exemplavit refert se hoc fecisse de mandato iudicis & parte vocata, quam fortè non venientem contumacem declaravit. Et tunc propter antiquitatem stabitur his verbis enunciatis, & plenam fidem facient, etiam si aliter non appareat, neque de commissione iudicis, neque de vocatione partis, quoniam in antiquis * verba enunciativa plenè probant, etiam contra alios, & in præjudicium tertii, ut per omnes scribentes in l. cum aliquis. C. de jure delib. in cap. cum causam, de probat. in cap. Albericus de testib. etiam si essent incidenter & propter aliud prolata, ut enunciatio confinium. Anto. Butrigar. in cap. cum dilectus, de successio ab intestat. & in clem. si summus pontifex: per illum textum de sentent. excommunicatè Jason in repet. l. admonendi, collat. 80. num. 224. ff. de jurejur. Quando fortius in his quæ principaliter & propter se enunciantur, & ex conditione actus verisimile est intervenisse, ut hic.

78. Unde licet pro actis litis non præsumatur quamvis in sententia enuncientur cap. quoniam contra falsam de probat. hoc fallit in sententia antiqua, ut est textus in cap. bona memoria de electio. firmat Anton. in cap. in presentia de renunc. Bartol. in d. l. admonendi collat. 7. num. 30. & Baldus in l. emancipatione. C. de fide instrum. & omnes canonistæ in d. c. quoniam contra falsam. & in cap. cum in jure peritus de offic. delegat.

* Nota distinctione, an exemplum minus solemnè parte, non opponente, probet.

* Præsumitur solemnitas extrinseca enunciata cuius defectus non opponitur. Plures hujusmodi exceptiones: vide apud Socin. Regul. solemnitas extrinseca 376.

* Sufficit in genere opponere.

* Antiquitas non inducit, sed corroborat probationem.

* Enunciativa in antiquis probant, de qua regula vide plura apud Crave-tam tractatu de Antiquitibus temporum, ubi hanc questionem plenissimè tractat.

Et potestas arbitratorum, sive compromissum, probatur per verba enunciativa instrumenti sententiae arbitratorum late ultra quadraginta annos. Ita decidit Guid. Pap. in *consil.* 241. *incip. quadraginta anni.* facit Decius in *consil.* 375. Nec obstat quod Paul. Castro in hoc contrarium tenet quantum ad præjudicium tertii, etiam concurrente antiquitate temporis, in *consil.* 139. *pro declaratione, collat. 2. lib. 1.* & idem voluit Joann. de monte Specello, quem sequitur Socin. in *d. Authent. si quis in fin. collat. 1.* quia contrarium verius est, prout plenè comprobatur Feiin. in *cap. sicut collat. 17. in 6. de clara. de judic. plenius & exactius Franc. Curt. senior. consil.* 76. *collat. 2. & seq.* Et sequitur dom. Alciat. in *d. Authent. si quis in sua gloss. vers. veteribus.* hinc dicit Stephan. Bertrandi in *consil.* 40. *ex testamento lib. 1.* quòd in antiquissimis fides adhibetur instrumento, de assertione & enunciatione, nedum quòd illa assertio facta fuerit, sed etiam de veritate ipsius assertionis. Aut non enunciantur, nec fit de illis ullum verbum, & sic per ipsummet exemplum, apparet ea non intervenisse: Et tunc propter solam antiquitatem non producet ad plenè fidei vigorem. Ita notata sentit. Philipp. Decius *d. Authent. si quis. collat. 5. fall. 7.*

* Antiquitas quid operetur in probationibus, adde Socinum, Regula, lib. 1. seu servitura quantum antiquitas

79. Ratio est, quia antiquitas in materia probationum duo operatur: Primum facit præsumi solemnitatem requisitam intervenisse, quamvis non appareat, & omnia præsumi solemniter acta. *l. si filius. C. de petitio. heredis. l. qui in aliena. §. sed & si non adierit. ff. de acquir. hered. & utrobique per doctores & plenè in l. sciendum. ff. de verbor. obligat.*

Secundum, probationem minus perfectam supplet, & perfectam corroborat, credibiliorque facit: non autem eam quæ nulla est, de novo inducit, ut supra dixi. At in isto casu primum deficit, quia præsumptio quæ insurgit propter antiquitatem, tollitur per ipsum exemplum quod exhibetur; in quo apparet illa requisita non intervenisse, ut concludit Paul. *consil.* 81. *in causa quæ vertitur collat. 3. versic. tertio inducit lib. 2.* refert. & seq. Alexand. *consil.* 1. *collat. penult. lib. 4.* Decius in *d. Authent. si quis fall. 7. in l. 1. collat. 3. num. 7. C. qui admissi ad honor. poss. ff. possunt & in consil. 13. consil. 445. collat. fin. num. 68. consil. 564. num. 13.* Jason in *l. 1. collat. 5. versic. 5. limita. C. qui admissi. & l. sciendum. collat. 7. de verbor. obligat. & in consil. 148. collat. fin. versic. secundo responderetur lib. 4.* Matth. de Afflict. in *decisi. Neap.* 107. Ideo hujusmodi exemplum non potest plenè antiquitatis prætextu adjuvari.

80. Tamen quia non deficit secundum quum sit in forma aliquatenus (puta semiplenè) probante, propter antiquitatem in qua non tam exacte probationes requiruntur, faciet plusquam semiplenam fidem, sive plenius probabit quàm si esset recens & suspectum de recenti occultatione originalis. Et adhuc plus probabit si enuncientur solemnitates, quàm si non enuncientur, & in summa iudex ex omnibus circumstantiis debet arbitrari, & ita puto, modificanda quæ dicunt Paul. & Decius in consiliis novissimè adductis, quibus repugnare videtur Philip. Decius, *consil.* 341. *num. 13.* & concordanda quæ in diversum idem Paul. tradidit & Alexand. in alterutrum desultans in locis allegatis per Felin. in *cap. sicut collat. 17. in 7. de clara. de re judicat.* ubi videas, quia ab aliis cumulata non transcribo. Et sic intelligenda limitatio quàm tradunt communiter scribentes in *d. Authent. si quis.* dum eam limitant non procedere in exemplo anti quo, quod etiam tradunt Floria. in *l. 2. ff. de fid. instrum. Raph. Curtius. consil.* 148. *collat. 2.* Arcin. *consil.* 36. *collat. penult.* Decius, *consil.* 36. *collat. 1. & 2.* Jason. *l. 2. num. 5. C. de testam. & in consil.* 114. *collat. 3. lib. 1.* Ex quibus infertur quòd antiquum exemplum semisolemne, in quo reliqua solemnities deficientia non enunciantur, facile, adminiculo probabili adjuncto, plenam fidem faciet; puta si reperiat in archivo publico, ubi jam diu inter authentica asservatum fuit. Si enim de recenti esset receptum in ar-

chivo non putarem ex hoc solo ejus fidem augeri per ea quæ dixi supra *codem. num. 24.*

81. Quanto * verò tempore dicatur antiquitas in hac probationum materia, multum variarunt doctorum sententia. Quidam enim voluerunt antiquum tempus dici quadraginta annorum, ut refert Innoc. in *cap. veniens collat. 3. de verbor. signific. & tenet Anton. in capit. veniens 1. de testib. in cap. quid per novale. de verbor. signific. Alexand. in consil. 9. circa primum de quo quaritur. collat. 5. lib. 1. consil. 4. inspectis his. collat. 8. in consil. 70. in causa veriente. collat. 2. lib. 2. vel. 56. annorum. Alexand. *consil.* 90. *num. 8. lib. 6.* Alii septuaginta annorum, ut Arcin. in *consil.* 36. *casus est salis. collat. fin.* Imò vetustissimum videtur tempus 58. annorum in *l. 2. §. inisium. ff. de orig. jur.* ubi vindicæ dicuntur vetustissima juris observantia. Et tamen non fuerant ante 58. annos inventa, quando Virginius conquerebatur eam in filia sua defecisse, ut ibi notat Hieron. Cagnol. *num. 360.* Sed facile est respondere, quòd ibi dicitur vetustissima respectu Pomponii juriconsulti qui hoc scribebat tempore Imperatoris Severi, tractans vetera Romanorum jura, inter quæ illud erat vetustius.*

* Vide Meuschenium 1. de arbitrariis iudiciis

Crebrior est & communis via centum annorum, ut videtur sentire Innoc. in *d. cap. veniens, & tenet Imol. in l. 2. §. idem Labeo. ff. de verbor. signific. Imol. Pannorm. in d. cap. veniens. 1. de testib. Paul. consil. 139. pro declaratione in fin. lib. 1.* Alexand. in *l. cum aliquis. C. de jure deliber. & in consil. 6. viso thesauris in fin. lib. 1. consil. 209. viso summaris. collat. penult. lib. 2. consil. 83. num. 8. lib. 3. consil. 12. viso processu. ad fin. consil. 75. visis & ponderatis num. 3. lib. 4. consil. 89. excellentissimi collat. 1. lib. 5. consil. 139. num. 11. consil. 218. num. 12. lib. 6. consil. 94. in fin. lib. 7. Czpol. in tract. de servit. urban. prædio. cap. 19. Francisc. Curt. senior *consil.* 81. *collat. fin.* Decius in *cap. 1. collat. 4. de appellat. consil.* 13. *num. 8.* Jason. in *repet. l. admovendi. collat. 80. num. 246. ff. de jurejur. & in d. l. cum aliquis,* ubi ita dicit se consultuisse, prout etiam consultit in *consil.* 81. *collat. 2. lib. 1. consil. 24. collat. penult. lib. 3. consil. 148. in fin. lib. 4.* Stephan. Bertrandi *consil.* 283. *viso processu cause ceptæ. collat. 1. num. 4. & collat. 2. num. 10. lib. 3.**

Sed * pro aliqua resolutione hanc ultimam & communem opinionem non puto veram, nisi in his in quibus requiritur tempus immemorabile, quale secundum communem doctrinam dicitur esse tempus centum annorum, ut tradit Cyrus Bald. in *l. 2. C. de servit. & aqua. Czpol. in d. tract. de servit. urban. cap. 19.* Francisc. Bald. in tract. de præscrip. in *cap. part. 3. quest. 6. num. 24.* quamvis aliud velit Cardin. Zabar. in *cap. si diligenti de præscrip.* quem seq. Felin. ibi in *fin. & in cap. ad audientiam. collat. fin. eodem titul. de quo aliàs oportuniùs dicemus.*

* Antiquum aut in antiquis quid dicatur.

82. Ubi autem non requiritur probatio temporis immemoralis, puto absque dubio tempus 70. annorum dicendum antiquum: imò etiam tempus quod est ultra 30. vel 40. annos: prout secundum casus subiecti conditionem probationes certæ non facilè reperuntur ultra triginta, quadraginta, vel sexaginta annos. Et sic quoties notabile temporis spatium probationes reddit difficiles, dicitur esse tempus antiquum, tam ad effectum præsumendi solemnities intervenisse, quàm ad effectum probationes minus perfectas supplendi & corroborandi. Quare cum illud tempus non sit à jure determinatum, nec possit determinari, cum a singularibus & variis factorum circumstantiis dependeat. *l. mora. ff. de usur.* Concludo iudicis esse arbitrium, ut tenent Anton. Butrig. & alii canon. in *cap. illud de præscrip. per regul. l. 2. ff. de jure de lib. cap. de causis de offic. delegat.*

83. Salvo quòd ubi agitur * de gravi præjudicio alterius, non sufficit ad præsumendam solemnitatem vel aliud requisitum intervenisse tempus minus triginta an-

* Antiquum non dicitur minus 30. annis ubi agitur de gravi præjudicio.

nis; ut not. Joann. Imol. in cap. *pervenit de emptione & vendi*, & infra §. 7. num. 20. cum seq. Sed ubi ageretur de modico vel nullo præjudicio, sufficerent decem anni ad solemnitatem præsumendam. *l. si filius. C. de petis. hered. l. qui in aliena. §. 1. ff. de acquir. hered.* qui textus ita intelliguntur secundum Bartol. in *diff. 7. mulier habens collat. fin.* Et ita distinguit & resolvit Alexand. *d. l. qui in aliena. in princip. collat. 3. versicul. vel respond. in l. sciendum. collat. 4. ff. de verbor. obligat. in consil. 1. collat. penult. consil. 12. viso processu collat. fin. consil. 17. viso instrumento. collat. 3. lib. 4. Felin. in d. c. Alberic. in fin. de testib. in cap. *ficus, collat. 15. versicul. 2. adverte. de re judicat.* Jason. in *l. 1. collat. 3. vers. 4. limita. C. qui admittit.* Francisc. Balb. in tract. *de præscrip. in 1. part. 3. part. num. 10. & 11.* Circa solemnitatem autem exempli, quæ consistit in duobus; primum auctoritas iudicis; secundum, præsentia vel citatio partis; habeo in collectaneis resolutionum mearum duas regulas cum multis declaratis & fallentis quas ad præsens omitto; tum ne si iusto prolixior, tum ne hic videar texere repetitionem dictæ *Authent. si quis. vel cap. 1. penult. & fin. de fide instrum. & similitum.* Sed ut materiam investiturarum feudalium citius absolvam.*

84. Ultimo quæro, * an instrumentum ultimæ renovationis investituræ probet? Et præsuppono, illud esse in forma authentica, vel aliâ recognitionem, & verificatum in se: nec quæro an probet factum ultimæ renovationis in eo contentum, de quo non est dubium per notata supra eodem num. 7. Sed an probet veteres investituras, & plenam & efficacem fidem faciat de feudo, & jure feudi: absque eo quod præcedentes investituræ, & originalis investitura seu concessio in feudum producantur? Hæc quæstio latius patet quam prima facie videatur. Et ut clarius & brevius procedam, facio conclusionem affirmativam, quod sic, quoniam istud instrumentum est verum originale in se, quum non sit transcriptum ab alio, sed confectum, vel iustum confici animo disponendi, ab eodem qui potest disponere. Et quando sit relatio certa & dispositiva per eum qui habet potestatem disponendi, dispositio valet, quamvis relatio aliter non verificetur: ut patet ex sequentibus. Ex quo inferitur primò, quod instrumentum renovationis hujus tenoris *ficus prædecessor noster tale feudum concessit ita & nos concedimus*: plenè & sufficienter probat originariam concessionem feudi, & illam rem esse feudalem, ita ut idem vasallus vel ejus successor, debeat in omnibus juribus feudalibus, obtinere, admitti, & tractari ab eodem domino, vel ejus successore, etiam si non possit aliter docere de antiquis investituris, vel de ipsa originaria concessione feudi relata in dicto instrumento renovationis. Ita decidit Oldrad. in *consil. 121. collat. 3. versicul. ad secundum.* Joann. Andr. in *addis. ad Speculat. de feud. concess. in versicul. instrumentum, Alberic. Angel. Paul. Jason. in l. penult. C. de instrum. & substitut. sub condit. Carol. Ruyr. consil. 31. num. 5. & latius consil. ultim. lib. 1.*

85. Et sic ista dictio *ficus* & idem de dictione *prout secundum*, vel alia simili, non stat conditionaliter, sed causaliter: unde ista oratio *ficus prædecessor concessit*, vel *secundum quod prædecessores tui usi sunt*, vel *secundum præteritis temporis morem*, exponitur, id est, quia prædecessor concessit, vel quia prædecessores tui sic usi sunt, vel quia mos præteriti temporis sic obtinuit. textus est in cap. *Abbate S. Sylvani de verbor. significat.* Et hoc habet locum in omnibus dispositivis, hoc est, in illis quæ sunt animo aliquid disponendi, ut expressè declarat Bartol. in *extravag. ad reprimendum in versicul. prout & in l. cum qui §. Julianus 2. ff. de constit. pecun. & pulchrè Felin. in cap. 2. collat. 4. versicul. scias etiam de rescripte.* sive in contractibus, sive in sententiis, sive in privilegiis, sive etiam in rescriptis, in quantum emanarent ex certa scientia, animo disponendi, ut statim dicam. Et ab habente potestatem disponendi, aliàs secus Francisc. Curtius senior in *l. admonendi char. 3. ff.*

de jurejurand. Hieron. Grat. *consil. 122. num. 20. lib. 2.* unde per dicta verba *prout, ficus, secundum*, & similia, dispositio non suspenditur, nec conditionalis redditur, sed remanet pura & efficax: etiam si aliter non appareat de causa ad quam dicta verba referuntur, nec opus est eam probare, hinc condemnatus ad aliquid annum solvendum secundum quod antecessores sui consueverunt, dicitur purè & simpliciter condemnatus. ut tenet Bartol. & ibi sequitur Paul. in *d. l. cum qui §. Julianus de constit. pecun.* idem sentit Bartol. in *l. admonendi collat. 2. ff. de jurejur.* & ibi expressè Paul. *collat. 3. versicul. sed quæritur.* Alexand. & pulchrè Paul. loquens de investitura in *consil. 17. in causa decimale lib. 2.* Jason. in *lect. collat. 6. & 7. & in repot. coll. 10. & in §. præjudiciales in fin. institut. de actum.* & per omnes scribentes in *dict. l. penult. C. de instrum. & substitut.* Philip. Decius *consil. 169. collat. 2.*

86. Et itud procedit reciproce, nedum ex parte domini seu contra ipsum, sed etiam pro ipso contra vasallum, emphyteutam, vel censuarium, qui talem renovationem acceptavit, & sic in ea contenta & specificata recognovit, si enim postea causari vellet se non teneri ad quædam jura specificata, & prædecessores suos nunquam ita fecisse, vel solvi se, teneretur probare & docere de errore recognitionis, cui interim standum, tanquam puræ confessioni & probationi, quia præfata verba non faciunt conditionem, nec suspendunt, ut dictum est.

Et quod hujusmodi recognitiones etiam simplices, probent dominium & enunciata in eis contenta, latè comprobant Guido Pap. in *decis. Delphin. 272.* ubi dicit ita praticari in judicio, & extra: quod verum est. Idem tradit in *consil. 147. consilium in primo dubio.* & latè Guilielm. in *repet. capit. Raynut. in versicul. & uxorem nomine Adalasiæ num. 1006.*

87. Secus in confirmationibus quæ fierent sine causæ cognitione, sive in forma communi: tunc enim dicta verba stant conditionaliter, ut tenet Bartol. in *d. extravag. ad reprim. in vers. prout Baldus in margarita in verb. litora.* Ludovic. Rom. in *consil. 328 præfens consulti collat. 5. versicul. breviter sciendum.* Felin. in *dicta cap. 2. collat. 4. & 5.* & doctores in locis præfatis. Ratio, quia hujusmodi confirmatio nihil dat, nihil novi juris confert, nec invalidum validat; non enim fit ad finem disponendi, sed solum ad finem approbandi confirmabile, tale quale est, & in quantum est verum, validum & efficax, si tale est & non aliter. textus in cap. *examinata. de confir. uti. vel. inuti. in cap. quia. diversitatem. de concess. præbend. in cap. inter dilectos. §. porro. de fide instrum. cap. penult. de constit. cap. illa no vide. ver. & pulchrè notat. Oldrad. in consil. 164. incip. viso privilegio Ludovic. Francor. Regis. Alberic. in *pr. part. statut. quæst. 21.* Alexand. in *consil. 59. viso instrum. coll. 7. lib. 1.* Decius *consil. 639. ad fin.* Si autem fieret confirmatio cum causæ cognitione, sed ex certa scientia confirmantis, ad quem spectat disponere; tunc illa verba non starent conditionaliter, sed causaliter. textus est in cap. *penult. uti Anthon. Panorm. de confir. uti. vel. inuti. in cap. quoniam abbas, & ibi gloss. fin. & Felin. ad fin. de offic. delegat.**

88. In tantum quod etiam si confirmatum esset nullum vel invalidum, validaretur per confirmationem potestatem habentis, scientis nullitatem & vitium confirmati, ut *l. adoptio non jure facta. ff. de adoption. in cap. quotiens de pact. cap. 1. & 2. de transact. & in cap. veniens. & ibi in gloss. in ver. confirmatam. eodem titul. cap. dudum de deci. Oldrad. in consil. 256. factum tale collat. 5.* Bartol. in *l. privilegia. C. de sacrosanctis Ecclesiis & in l. more cum l. seq. ubi plenissimè per omnes scribentes ff. de jurisd. omnium Judicum Cardin. in consil. 44. quod ratificatio. Panorm. consil. 42. illud. collat. 2. lib. 1. Alexand. consil. 39. viso. lib. 4. & consil. 1. collat. 14. lib. 1. Philipp. Decius *consil. 341. num. 3.* Sed tunc propriè non dicitur confirmatio, sed nova & principalis dif-*

prout sibi placuerit, utrum hæc verba importent absolutam voluntatem vel arbitrium boni viri. v. Coz. necum 3. Consil. 173. Ranchinum lib. Concluf. parte 5. conclus. 91. per l. Tinar. §. sorore. ff. de fideicommiss. libers.

* Recognitiones simplices probant dominium.

* Prædicta verba sicut, prout quomodo accipiuntur in confirmationibus.
* Confirmatio nihil novi juris dat.

* Confirmatio in forma communi, vel ex certa scientia, differentia

* An instrumentum renovat investituræ probet feudum?

* Dicitio *ficus* & *prout* & similes stant causaliter & non conditionaliter; interdum limitativè, vel adfertivè, adde Alciatum. *consil. 1. num. 37.* & quid si fuerit dictum *prout* juris fuerit. v. eundem Alciatum *6. consil. 16. num. 10. vel*

positio, ut notant scribentes in *dist. l. more*. Philipp. Decius in *rubr. collat. 2. de confir. uti. vel. inutil.* adhuc hæc non videtur confirmare in præjudicium tertii. Baldus in proemio *feudorum collat. 14. versicul. item dicit.* Andr. de Iser. Philipp. Decius, *cap. ultim. de confir. uti. vel. inutil.* quoniam natura confirmationis, sive in forma communi, sive ex certa scientia, non est de novo disponere nec novum jus dare, sed antiquum & præexistens approbare, & semper præsupponit aliquid prius inesse quod confirmetur. Decius in *rubr. de confirmat. uti. vel. inutil.* unde * utique confirmationi propriè convenit quòd qui confirmat nihil dat. *l. si donata. in fin. ff. de donatio. inter virum & uxorem. & dist. l. & quia*, hocque tantum interest inter confirmationem in forma communi, & confirmationem * ex certa scientia propriè loquendo : quòd illa tanquam conditionalis & præsuppositiva non probat confirmatum : hæc tanquam pura & certa fidem de eo facit, non tamen illud in aliquo auget, vel extendit : sed ad illud commensuratur, & ad ejus fines & limites restringitur. *l. Aurelius §. testamento. ff. de liberat. legat.* ita notat Baldus in *l. falsus collat. 1. C. de furtis in tract. statum. in versicul. Apostoli. & in l. nominationes in fin. C. de appellat. & dicit in cap. 1. collat. 1. qui successores feud. dare possunt.* quod * confirmatio est ad aliud relatio & pendet ex illa vel tanquam substantialis, vel tanquam præambula. dicit etiam in *l. adversus in fine §. si advers. rem judicat.* quòd natura confirmationis, est * robor adde- re confirmato & non * extendere, & sequitur Paul. *consil. 162. visis & ponderatis. collat. 1. lib. 2. consil. 187. notandum est in princip. eodem lib.* Raph. in *consil. 97. Alexand. consil. 187. 122. viso puncto. collat. 6. lib. 4. Corn. consil. 278. lib. 1. Jason. consil. 148. cap. 3. lib. 4.* Philipp. Decius in *d. rubr. de confirm. uti. vel. inutil. collat. 1.* Francisc. Ripa. *lib. 2. de rescrip. respons. 30. collat. 2.* Sic in simili inquit Ulph. in *l. heredes palam §. 1. ff. de testam.* quòd * declaratio nihil dat, nihil addit, nihil disponit, sed datum significat & ostendit. Adde quæ diximus supra §. 1. gloss. 4. num. 27. Dicitur autem confirmatio facta in forma * communi, quando non exprimitur ad longum tenor confirmati, sed confir- mans se refert ad illud, & confirmat, sicut sine pravitate, vel sicut iustè & legitime obtentum & possessum fuit. Tunc enim non apparet confirmantem habere animum purè & simpliciter approbandi : sed solum præsuppositivè & conditionaliter si ita sit.

89. Dicitur autem confirmatio facta in forma * speciali & dispositiva, quando enarrato toto tenore confirmati, approbatur, recognoscitur, & confirmatur, à potestatem habente. Tunc enim ex quo fuit plene informatus de facto, & facti veritate & circumstantiis per instrumentum originale confirmati narratum in confirmatione, non intelligitur confirmans conditionaliter & præsuppositivè loqui, sed purè, simpliciter & præcisè : etiam si apponantur illæ clausulæ *provis, sicut, vel secundum quod sine pravitate, iustè & legitime per se, vel prædecessores suos obtentum & possessum fuit.* Ita declarant Anton. Butrigarjus & Panorm. in *cap. examinata. & in c. seq. de confirm. uti. vel. inutil.* sequitur Philipp. Decius in *rub. collat. 2. cap. 1. & 2. coll. 2. & in d. cap. penult. in princip. eodem titul.* unde in primo casu instrumentum confirmationis in forma communi non probat nec facit fidem de donatione, privilegio, vel alio quovis jure confirmato : sed necesse est de illo docere per instrumentum originale, authenticum, vel alia legitima documenta, nisi quatenus legitima possessione se tueri potest. Secundo verò casu sufficit producere instrumentum confirmationis ex certa sententia, & plenè probat, etiam si aliter non doceatur de originali confirmato. Ita notabiliter decidit Specular. in *titul. de instrum. edit. §. nunc autem videndum. versicul. in dist.* Panorm. *cap. inter dilectos. collat. 2. num. 5. ad fin.* & ibi latè Felin. *collat. 5. de fid. instrum.*

90. Quod autem hi generaliter dixerunt confirma- tionem in forma communi non probare, limito nisi essent plures confirmationes & aliquæ antiquæ, vel etiam una antiqua cum possessione vel aliis admini- culis, quia plenè probant per ea quæ diximus supra *eodem num. 16. 28. 70.* Quod etiam dixerunt confir- mationem ex certa sententia per se ad plenam proba- tionem sufficere : limito procedere, ut ex nunc, sive ex data confirmationis, respectu tertii, cui verba narra- tiva confirmationis non possunt præjudicare, nec operari retractionem ad datam confirmati : nisi de illo appareat per ea quæ dixi supra *eodem num. 16. 37.* Item limito nisi appareat de contrario, puta præten- sum confirmatum nunquam fuisse concessum, vel ha- buisse aliquod vitium quod in confirmatione non fuit expressum : quia tunc confirmatio propter obreptionem & subreptionem, ipso jure non valeret, ut tradit Felin in *cap. inter dilectos. collat. 4. in fin. de fid. instru- mentorum,* & doctores. Andr. Alciat. in *l. lege obveni- ve in sua fin. gloss. in fin. ff. de verbor. signific.* hinc no- tabiliter decidit Paul. in *consil. 84. questio ista ad fin. libri 2.* quòd confirmatio investituræ facta per Papam, etiam cum clausula ex certa scientia, non validat ean- dem investituram, nec præjudicat tertio ; quoniam confirmans ignorabat invaliditatem investituræ, & præjudicatum iri tertio.

91. Nec operatur clausula ex * certa scientia in his quæ apparent ignorata, ut notat Bartol. in *l. fin. §. idem quasit. ff. de condit. indeb.* imò non ope- ratur nisi in his quæ apparet scribentem certò scivisse, vel quæ in jure consistunt, ut notat Baldus in *fine finalis l. C. sentent. rescindi non posse.* Alexand. *consil. 122. in fin. ubi dixi lib. 4.* Et secundum prædicta debet intelli- gi quod vult Speculator in *dicto §. nunc autem videndum. numer. 3. versicul. quod si concessum.* Quòd si cui aliquod privilegium à principe est concessum, puta iurisdicctio, vel potestas creandi tabelliones, & processu temporis, quum privilegium revocatur in dubium, nec potest ostendi originale, quòd sit cre- dendum confirmationibus factis per succedentes prin- cipes.

Quòd autem dixi in confirmationibus, illa verba *provis, sicut & secundum* stare conditionaliter, nisi aliter de certa scientia & intentione confirmantis ap- pareat.

Idem dicendum in rescriptis, si enim sint rescrip- ta * iustitiæ, proculdubio illa, imò omnia verba facti narrativa, stant conditionaliter, & semper inest tacita vel expressa conditio, *si preces veritate nitantur.* *l. fin. C. de divers. rescrip. capit. 2. de rescrip.* non enim emanant ad novi juris publici vel privati dispo- sitionem : sed ad juris communis observantiam, & ita tenet Ludovic. Roman. in *consil. 336. circa propo- sitam. collat. 1.* Secus si essent rescripta gratiæ, vel alia, & appareret de certa scientia & intentione rescribentis, ad purè & simpliciter disponendum de naratis & contentis in rescripto, ut sentit Felin in *dist. cap. 2. collat. 4. de rescrip.*

92. Redeundo ad primam nostram illationem ; quæ ultra prædicta multis declarationibus indiget : declaro primò, ut procedat dummodo hujusmodi renovatio non sit omnino incerta, & relativa ad originalem concessionem, sed contineat & specifi- cetur saltem substantialia actus, vel ea ex quibus substantialia actus colligi possint. Et sic hæc relatio debet esse explicita, & continere certitudinem de substantia actus, & voluntate disponentis, ut in exemplo posito : *sicut prædecessor noster, prædecessori tuo concessit talem rem in feudum, ita & nos concedimus.* hoc enim sufficit ad intelligendum substantiam, naturam, & qualitatem actus, quæ intelligitur secundum communem & regularem naturam feudi quam habet consuetudo * loci. Simplex enim

* Confir- mationis natura.

* Confir- matio, cuius ex certa scientia restringitur ad limites confirmati.

* Confir- matio est ad aliud relatio.

* Confir- matio robor addit confirma- to, non tamen exten- dit.

* Interdum supplet de- fectum for- mæ, perso- næ, solem- nitatis. v. Baldum in l. ultim. ff. de testam. tutel. Ol- dradum consil. 157. Marfilium singulari 79 incipien- te Confir- matio : & singulari 71 incipiente ju- ramentum : & singulari 73 incipiente Approbatio.

* Declara- tio nihil dat sed da- tum signifi- cat.

* Confir- matio in forma cõ- muni.

* Confir- matio in forma spe- ciali.

* Clausula ex certa scientia non operatur in his quæ ignorata sunt.

* Rescripta iustitiæ con- tinent ta- cite clau- sulam illã si preces ve- ritate ni- tantur.

Ad loci feudi concessio intelligitur secundum regularem ejus naturam ut tradit Bald. in cap. 1. col. 1. de capitul. Corrad. Jacob. Bellam. Bald. Alvar. Præpos. in cap. 1. §. fin. quid sit investit. Jacob. de sancto Georg. in investit. feud. in vers. qui quidem investit. præstit. juram. fidelit. collat. 17. vers. item notetis. Et idem in feudo præscripto, quia secundum naturam actus censetur, ut decidit Bald. in l. liberti libertaque col. penult. in fin. C. de oper. libertor. Et idem in omni actu, ubicumque aliter non apparet determinatus, intelligitur secundum naturam actus, quæ debet accipi secundum consuetudinem loci, quæ est ibi jus commune, ut tradit Panorm. in rubr. de consuetud. per l. quod si nolit. §. quia assidua. ff. de adl. edict. cum vulg. Itaque si cliens vel patronus velint aliquod jus præter communem naturam feudi obtinere debent illud probare per præcedentes investituras, vel alias legitime.

93. Si autem hujusmodi renovatio esset indeterminata respectu rei vel contractus, vel alicujus ex substantialibus actus, nihil operaretur, nisi per præcedentes investituras vel originalem concessionem determinaretur. Relatio enim etiam dispositiva, si non apparet illud ad quod sit relatio, nihil operatur, nisi quatenus in se est certa & specifica. Instis. de legat. §. sed si uxori. ver. sed si quam accepit. l. si non designata, C. de fals. caus. legato adjecta l. si sit legatum, §. 1. ff. de leg. 1. l. legavi. ff. de liberat. legat. Bald. Paul. in l. 1. in fin. C. de Episc. & Cleric. Paul. in consil. 17. in causa decimali. lib. 2. Aretin. consil. 76. diligenter visis col. 2. Capol. consil. crim. 69. in fin. Barbat. inter consil. Alexand. consil. 55. num. 6. lib. 4. Felin. cap. 2. col. 5. de rescript. Jason. in l. penult. num. 7. C. de institut. & substitut. in l. admonendi in test. collat. 17. & in repet. col. 10. ff. de iurjurand. Philip. Decius in Authent. si quis in aliquo documento, col. fin. de edend. Francisc. Ripa. lib. 2. de rescript. respond. 6. collat. 3. & ita debet intelligi gloss. 1. Alciat. in dist. Authent. si quis. ut loquatur in relatione non causata vel incerta, alias generaliter accipiendo malè dixerit.

94. Declaro secundò, ut si appareat originalis concessio, ad quam refertur hæc renovatio, debet renovatio omnino secundum illam regulari & determinari: quoniam hujusmodi relatio intelligitur facta limitativè ad relatum, si de illo constat & appareat: quamvis si non appareat, stet merè causativè in dispositivis, & dummodo in hac dispositione referente habeatur certitudo de substantia actus, & voluntate disponentis, ut dictum est. Hæc est sententia Bartol. in d. extravag. ad reprimendum. in vers. prout. circa medium & in l. edita. col. penult. C. de edend. seq. Alexandr. in consil. 46. visis. col. 6. lib. 1. Decius in d. l. edita. col. penult. num. 95. & in consil. 374. col. 2. num. 4.

Ex quo sequitur, si per originalem concessionem ad quam sit relatio apparet non esse feudum, sed emphyteusim, locationem, vel quid aliud, non valet hujusmodi renovatio tanquam erronea, & errore detecto & verificato. Idem si in renovatione specificantur plures certæ qualitates, conditiones, & pactiones feudi: & per concessionem originalem appareat alias esse conditiones, qualitates, & pactiones; quia stabitur originariæ concessionem. Alexander. in consil. 9. ponderatis his, col. pen. lib. 5. ubi concludit si quis fecerit se investiri nomine fratris & sororum secundum tenorem aliarum investiturarum, si appareat ex investituris antiquis, ad quas facta est relatio, quod sorores non erant investientiæ, nullum jus illis quaesitum fuit per ultimam investituram tanquam erroneam. Hinc etiam vult Cardin. consil. 92. favendo pupillis. in princip. quod nova investitura etiam habens aliam formam quam antiqua, non facit feudum desinere esse paternum, si appareat tale esse ex antiquis investituris, ad quas refertur.

95. Et sic quamvis dispositio relativa probet & valeat secundum sui formam, & quatenus est certa &

specificata. Tamen apparente originali relato, non valet quatenus ab illo discrepat. facit l. in testamento 1. ibi Socin. ff. de condit. & demonstrat. Felin. Decius. in cap. quoniam abbas. in fin. de offic. deleg. Decius in cap. 2. collat. 3. de rescript. in l. edita. collat. pen. in Authent. si quis in aliquo documento. collat. fin. C. de edend. in consil. 63. col. 3. facium quæ dixi. supra §. 1. gloss. 5. & plenius infra §. 35. num. 10. & §. 32. gloss. 2. num. 4. ad primam investituram esse recurrendum. facit quod vult Bald. in l. 2. versic. ulterius nota, C. de error. advocar. quod si quis respondit confitendo positionem, addit tamen prout in tali instrumento continetur, quod si ibi non sic teneatur, illa positio non habetur pro confessata, licet dixerit confiteor. & sequent. Paul. ibi Ludovic. Roman. in consil. 294. hæc confessio. Alexandr. consil. 3. in causa & liter. in princip. lib. 2. consil. 8. videtur fortasse. in fin. lib. 4. Corn. consil. 9. præmittendum est. in fin. lib. 1.

96. Ex his patet nimis indistincte locutum Oldradum in d. consil. 121. & ejus compilator E. Joan. Andr. in d. addit. ad Speculat. de feudis in princip. dum dixerunt non vitari renovationem, etiam si originaria concessio in ea relata vera non esset, nisi concedens illa non existente non fuisset concessurus, quod habet necesse probare, quia imò non tenetur probare se non fuisse concessurum. Sed eo ipso quod apparet de defectu, nullitate, vel diversitate primæ concessionis, detegitur recognitio fuisse erronea, & retro nulla, quamvis enim non sit conditionalis conditione suspensiva, nec etiam sit aliquo modo conditionalis in sui forma, quatenus est. Certa & specifica, & quamdiu non apparet de relato: habet tamen conditionem, & limitationem implicitam, ad substantiam & tenorem primæ concessionis ad quam tacitè vel expresse refertur. facit quod hæc recognitiones non sunt titulus, ut dicam infra §. 12. num. 22. Et hoc nisi constaret quod concedens sciens nullam esse præcedentem concessionem vel investituram, vel non tanta includere, faceret hujusmodi renovationem animo de novo disponendi ut in ea continetur: quia tunc valeret non tanquam renovatio, sed tanquam nova & originalis concessio, attenta mente & intentione contrahentium magis quam forma verborum. Et idem ex parte clientis esset dicendum, si sub gravioribus oneribus, vel aliarum rerum suarum adjectione scienter recognosceret per ea quæ latè diximus supra eod. §. 1. gloss. 5. num. 34. & sequent.

97. Secundo principaliter inferitur ex quaestione solutione, quod sicut instrumentum renovationis probat principalem concessionem feudi, ita etiam probat extrinsecas qualitates & conditiones feudi, quatenus in eodem instrumento exprimentur. Unde si in eo fiat mentio quod feudum sit paternum vel antiquum, hoc sufficit ad plenè probandum quod sit tale, ad hoc ut collaterales & agnati succedere possint, excluso patrono, qui eos excluderet in feudo novo, in locis in quibus vigent consuetudines compilatæ per Obertum: quia apud nos non habent locum hæc differentie per ea quæ diximus supra ad fin. rubr. quum tamen horum terminorum quandoque mentio sit facienda in hoc opere.

Feudum novum est, quod de novo concessum, sive infeudatum fuit in personam primi investiti, in quo initium cepit. cap. 1. in verb. novam investituram dico. qui testes sine necessitate ad novam investituram. in usibus feud. Paternum dicitur quod incepit à patre vel alio ascendente, usque ad quartum gradum, inclusivè, puta avo, proavo, abavo. Antiquum verò quod incepit ab ascendente ultra quartum gradum, puta ab atavo, tritavo, vel superioribus. Non me latet quosdam modernos tenere feudum proventum ab atavo esse paternum: sed errant, quoniam atavus est in quinto gradu, & sic ultra quartum ascendendum: hæc traduntur in usibus feud. in cap. 1. §. hoc quoque ubi declarat Bald.

* Confessio relata ad aliud non valet, si aliter appareat in relato.

* Si non constat de relato, relatio etiam dispositiva nihil operatur nisi, &c.

* Idem testatur Molinæus supra in fine proemii, num. 117. * Novum feudum vel paternum vel antiquum quid sit: de quo vide plura apud Joannem Thomam de Marinis tractatu de generibus &

qualitate feudorum, ubi multis explicat quid sit feudum ex pacto & providentia antiquum: item ex pacto & providentia novum: ad hæc quid antiquum sive paternum.

* Non est proprie differentia inter feudum paternum & antiquum.

* Enunciativa verba renovationis feudi probant qualitatem in ea expressam.

* Clausula, jure feudi paterni vel antiqui.

* Clausula, jure feudi aviti, tam paterni quam materni.

de success. feud. in can. 1. de grad. success. in feud. in can. 1. de matr. success. feud. Vide Alex. conf. 30. num. 5. cum ibi additis per me lib. 2.

98. In feudo novo non succedunt etiam fratres investiti, sed soli descendentes masculi, non autem feminae, nisi sint in investitura expresse comprehensæ, quibus deficientibus revertitur ad dominum. Inter * feudum paternum & antiquum non est differentia, nisi sicut inter antiquum & magis antiquum, quæ non differunt specie. Sed uniformiter succedunt etiam fratres vel alii proximiores agnati ultimo defuncti vasalli, dummodo sint descendentes à communi parente, à quo primo cæpit feudum. Et sic in effectu subtiliter intuendo quantum ad hoc non differunt feudum novum antiquum vel paternum, quia semper soli descendentes primi investiti, à quo cæpit feudum succedunt: alias feudum revertitur ad dominum, ut rectè considerat Francisc. in tract. feud. part. 1. quest. 8. versic. primus effectus. Verum est quòd quanto feudum est antiquius, tanto verisimiliter supersunt plures lineæ & personæ descenduntium à primo & communi stipite à quo cæpit feudum, omnes habiles ad succedendum feudo, & sic tanto difficilius à communiter accidentibus feudum est reversibile ad dominum quanto antiquius.

Itaque verba * enunciativa renovationis probant istam qualitatem in ea expressam. l. optimam. C. de contrahend. & committ. stip. Sed illam non disponunt, nec de novo imprimunt feudo, si non adsit unde poterit patronus probare contrarium per originariam concessionem feudi per prædicta.

99. Et hoc nisi constat de certa scientia & intentione patroni tempore renovationis, ita ut colligatur adfuisse animum disponendi, quòd feudum licet novum, haberet vim & naturam paterni, vel aviti, aut antiquioris feudi. Hoc enim eadem ratione tempore renovationis investituræ vel ex intervallo fieri potest. Sicut ab initio in concessione novi feudi potest investituræ * jure paterni, vel antiqui feudi, & tunc assumit vim & effectum paterni & antiqui. Et ut clarius & plenius quàm cæteri hæctenus declarem, ubi si simpliciter esset concessum moriente vasallo sine masculis ex se natis feudum rediret ad dominum. Si sit concessum jure paterni feudi, succedunt fratres vasalli ex latere paterno, vel illis præmortuis eorum filii, vel nepotes, seu quicumque descendentes masculi à patre vasalli, & excludunt patronum perinde, ac si feudum cæpisset à patre vasalli. Sed descendentes solum ab avo vasalli, puta patrum & progeniti ab eis, non admittentur, utpote extranei & alieni ab investitura feudi. Similiter si sit concessum jure feudi aviti, succedent omnes descendentes ab avo paterno vasalli. Idem dicendum si sit concessum jure feudi proaviti, & sic de singulis. Et notanter dixi ab avo paterno, de quo solum in materia feudali (secundum tamen prædictas consuetudines feudorum) intelligitur, quando fit mentio de avo simpliciter. Idem si de proavo vel de aliis. Frustra enim intelligeretur feudum cæpisse ab avo materno, quia descendentes ab avo materno non possunt succedere eidem avo in feudo, nec aliis masculis progenitis ab eodem avo per lineam virilem, sicut nec mater istorum posset succedere, & sic nec descendentes ab eis. Sed soli succederent agnati per virilem sexum conjuncti, alioquin rediret ad dominum.

100. Et hoc nisi expresse esset concessum feudum * jure feudi aviti, tam avi paterni, quam materni. Hæc enim nedum important perinde esse ac si investitio prima fuisset facta avo paterno, & avo materno. Sed etiam quòd descendentes per feminam possunt succedere, & patronum excludere: idque ex necessaria consequentia & aperta mente, ex quo conceditur vel renovatur feudum huic vasallo, tanquam si idem feudum cæpisset à suo avo materno,

& sic necessariò præsupponitur & disponitur matrem fuisse habilem; & hunc filium feminae esse habilem, ad succedendum matri vel avo materno, in eodem feudo. Idem posset argumentari in primo gradu ascenduntium, quando expresse esset concessum jure feudi paterni & materni. Sed hæc longiori disputatione & discussione indigerent, & nihil ad consuetudinum nostrarum interpretationem conducere: quare ne nimis avocer à proposito, ad illud redeo.

101. Si autem sit additum etiam * jure feudi antiqui, tunc etiam descendentes ab atavo vasalli succedent, quoniam atavus est in quinto ascenduntium gradu, & ab illo incipit feudum denominari antiquum; sed non puto quòd descendentes à tritavo vel ulterioribus admittantur, quia non est dictum quòd feudum sit antiquissimum, sed simpliciter quòd sit vel censeatur antiquum. Et sic sufficit attingere & verificari usque ad primum gradum antiquitatis tantum, qui est in atavo, nec debet ulterius fieri extensio: quoniam hujusmodi clausula in feudo verè novo, contra naturam actus adposita, ex quo semel in aliquo efficaciter operatur, debet in reliquis restringi, ut minus lædatur jus commune & natura actus. l. si quando in princip. C. de iustic. testam. notatur in l. fin. §. si in computatione. C. de jure de liberandis & in l. 4. §. toties. ff. de damn. infecto. Tum in dubio debet fieri interpretatio contra certantes lucrum ex verbis. l. veteribus ff. de pact. cum simil. Et in dubiis & generalibus quod minimum est accipitur. l. apud Julianum §. scio. ff. de legat. 1. §. semper in obscuris. ff. de reg. juris.

102. Et quòd hæc verba jure feudi paterni vel antiqui, faciant feudum quantumvis novum sortiri vim & effectum paterni vel antiqui, tenet And. Iser. in cap. 1. de controvers. feud. apud pares terminanda Bald. Martin. Laud. Præpos. in c. 1. de alien. feud. pater. Bald. in cap. 1. col. penult. an. agnat. vel fili. Alva. post Jacob. Ardizo. in cap. 1. col. fin. de vasallo decrepita atav. & in cap. 1. de gradib. succed. in feud. præcti. Papin. in for. lib. quo agi. ad revoca. feud. in gloss. nec superstit. ex eo liber. masculin. in fin. in versic. rursus queritur. Jacob. de sancto Georg. in investit. feud. in versic. nobiles in fin. & effusissimè Franc. Curtius senior. consil. 48. memoria recolen. la. col. 3. 4. 8. 12. & in repetitione ejusdem consil. 49. col. 24. 25. & in consil. 50. col. 1. & 2. Francisc. in tractat. feud. part. 1. quest. 8. col. 2. ubi opinionones & rationes utriusque partis amplissimè cumulant, nolo transcribere: sed ultra eos addo quòd hanc eandem opinionem tenent Bartol. Socin. inter consil. Alberic. Brun. in consil. 10. visæ. quest. col. 4. doct. Zasius in epis. feud. part. 3. Idem etiam consuluit Jas. in loco in quo exactius & fidelius scripsit, videlicet in consil. 1. lib. 3. & consil. 136. lib. 4. quamvis in contrarium desultaverit, & malè, in consil. 57. col. 5. lib. 1. & consil. 180. col. 6. lib. 2. & quamvis in prælod. feud. col. 25. num. 88. tractet hanc questionem, sed tanquam dubius & in aqua hærens, nihil decidere audeat. Et hæc est vera & communis opinio, quoniam * legi & naturæ feudorum derogat tenor investituræ, & feuda magis dependent à lege conventionis, quàm à jure scripto vel consuetudinario, ut sæpè dictum est.

103. Contraria autem opinio, quam tenuit Oldradus consil. 178. quidam nobilis. Alberic. in dictionario, in versicul. novum. & plures alii relati per præfatos doctores ad quos remitto, non est vera, quamvis Andr. Tiraquel. qui post primam nostram editionem eos cumulavit, videatur eos sequi in tract. de retract. proximitas. §. triginta secund. num. 37. cum sequentibus. Sed eorum opinio non potest procedere, nisi quando dicta verba essent inserta, non per modum clausulæ principalis, nec seriosè, nec

* Clausula, jure feudi antiqui noviter expressa.

* Tenor investituræ derogat legi & naturæ feudorum.

nec in principali narratione & dispositione actus, sed solum incidenter in verbis executivis, breviter & velut inadvertenter elapsa. Tunc enim puto quod non inducerent necum dispositionem, sed nec simplicem probationem per se sine aliis adminiculis. *argumento element. 1. in fin. & quæ ibi notantur de præbend.* Et ita limito primò resolutionem nostram. Secundò limito & salvo opinionem contrariam, quando talis clausula esset appositæ inter non intelligentes ejus effectum quod non est præsumendum, sed esset probandum. Tertiò, quando esset simpliciter appositæ in renovatione, & non esset dictum non obstante quod feudum sit novum, vel non sit adeò antiquum, vel aliàs non appareat de certa scientia & animo ita de novo disponendi, & cum hoc per præcedentem investituram vel originariam infeudationem ostenderetur de contrario, & sic appareret dictam clausulam fuisse appositam per errorem.

104. Vel quartò quando etiam ex certa scientia & animo disponendi esset appositæ, sed à non habente potestatem immutandi & deteriorandi conditionem feudi, ut in Episcopo, Abbate, vel alio prælato ecclesiastico, qui non possunt nisi ex causa justa, & servatis solemnibus de novo infeudare, nec etiam solita infeudari renovate, vel de novo concedere, mutatâ formâ solitâ, contra utilitatem ecclesiæ *cap. 2. & ibi canonistæ de feud.* unde si in renovatione feudi novi, vel non adeò antiqui, apponerent dictam clausulam etiam ex certa scientia, & animo disponendi, nihil agerent. Idem si in nova etiam solemnni, nisi etiam respectu dictæ clausulæ esset servata omnis solemnitas requisita. Itâ tenent Bald. in *præjud. feud. in 3. division. col. 11. Laud. in cap. 1. col. 7. qui feud. dare possunt.* Imol. in *d. cap. 2. col. antep. de feud.* Paul. *consil. 253. de utroque lib. 2. & tetigi supra num. 85.* Alexand. latè in *consil. 10. ponderatis his quæ in themate lib. 3. Jacob. in investit. feud. in versic. in feudum. col. 2. vers. ponamus Episcopus.* Hanc quartam limitationem amplia etiam si prælatus diligens cum toto capitulo, in quo essent vici providi, apponeret dictam clausulam jure feudi, paterni, & antiqui cum juramento: quia nec hoc sufficit sine debitis solemnitatibus; de quibus in *cap. sine exceptione 12. quæst. 2. per tot. in fin. de reb. Eccles. non alienand. in antiq. & in 6. per textum in l. jubemus nulli in princip. ibi nec si omnes. C. de sacros. Eccl. Bald. in Auth. hoc jus porrectum. C. eod. tit. quamvis contrarium velit in *d. 3. divis. feud. in quo reprobatur ab omnibus, ut per Martin. Laud. in d. cap. 1. qui feud. dare poss. Jacob. in dicto versic. in feudum col. 2. & ne singulos doctores prolixè recenscam, latè per Jason. in præjud. feud. col. 26. num. 91. Francisc. in 1. part. feud. quæst. 8. col. 3. & novissimè per Zasium in *epist. feud. part. 3. col. pen.* Nec obstat gloss. *fin. in d. Auth. hoc jus porrectum*, allegata per Bald. quia loquitur in * mutuo, quod per Episcopum vel alium prælatum cum suo capitulo efficaciter contrahi potest & obligare Ecclesiam, ut nec sit necesse creditori ulterius probare pecuniam versam in utilitatem Ecclesiæ, ut notant præfati doctores & habetur per canonistas in *e. 1. de deposit. per legitas in levitas. ff. si certum petas.* quia in mutuo non agitur de alienatione rei prohibita, nec de actu prohibito.**

Eandem quartam limitationem sublimitant præallegati doctores quando talis clausula esset in instrumento antiquo, & istud non habet dubium per ea quæ diximus supra *eo. num. 59. & 60. & ea quæ sequuntur.*

105. Ego ulterius sublimito quantum ad probationem: Si enim vasallus Ecclesiæ ostendit unum simplex instrumentum ab Episcopo vel alio prælato acceptum renovationis investituræ de suo feudo, quod fortè ibi enunciatur esse paternum vel antiquum: dico quod per illud instrumentum plene probatur primò concessio ipsa feudi, quæ præsumitur præcessisse valida & solemnns. Secundò, probantur qualitates &

conditiones feudi in eo explicatæ, etiam si faciant pro vasallo contra Ecclesiam, ut hic. Et sic etiam in feudis ecclesiasticis procedit solutio, & resolutio quæstionis nostræ. Nec obstat quod præfata renovatio est facta forte per solum Episcopum, vel prælatum, ad quem tamen spectat, utpote in his quæ spectant ad ejus mensam, vel administrationem, vel per solum capitulum ad quod solum spectat, ut in his quæ spectant divisim ad ejus administrationem, ut notatur per *Panorm. & alios in c. edoceri. de rescript.* Et quod assertio vel confessio facta per prælatum vel capitulum maxime seorsum, non præjudicat, imò nec probat, quum sit persona prohibita, non habens potestatem illud disponendi, & sic est necesse per alias probationes legitime probari; juxta doctrinam Bar. in *l. si forte. per illum textum. ff. de castrens. pecul. & in l. donationibus ubi late per Bald. Salic. Paul. Alexand. Jas. Dec. Philipp. Corn. de collat. C.*

106. Quia respondeo, quod ex quo vasallus est in possessione feudi, & illarum qualitatum feudalium in renovatione enunciatarum, non tenetur aliud probare, sed debet in sua possessione tueri, quod procedit etiam si non vasallus, sed Ecclesia possideret feudum, sed virtute prehensionis feudalis etiam quantocumque tempore sic possedisset, quia talis possessio exceptis juri-bus dominicis, non est ad commodum Ecclesiæ, sed vasalli, & per eam omne jus, & omnis possessio vasalli conservatur, qualis erat tempore prehensionis, sicut in creditore, qui extra jus & executionem pignoris, non sibi, sed debitori possidet, ut late declaravimus supra *eodem. §. 1. gloss. 4. quæst. 2.* Unde quodcumque justa offerenti vasallo debet feudum restitui, in eadem qualitate, jure & possessione, in quibus erat prehensionis tempore, nec habet Ecclesia fundatam intentionem contra vasallos suos, vel emphytheutas, & similes, quod omnis proprietatis & dominium utile ad eam spectet, nisi doceant & ostendant de valida infeudatione vel concessione, ut late tradam *infra §. 73.* Tuendi ergo sunt in eorum possessione donec prælatus si possit probet de contrario. Et * quod sufficiat etiam vasallo ecclesiæ, vel unam solam puta ultimam investituram seu renovationem feudi tanquam antiqui ostendere episcopo, ad hoc ut teneatur episcopus cum investire tanquam de feudo antiquo, sive secundum qualitatem ultimæ renovationis, etiam si nec præcedentes investituras, nec originalem concessionem feudi ostendat. Decidit expressè Alberic. in *l. non est novum. ff. de legibus. & in suo dictionario. in ver. novum.*

107. Et optime facit quod si * vasallo mortuo sine liberis, patronus vel alius feudum defuncti novum esse dicat, & illud vendicat, agnatus autem defuncti proximus, paternum esse contendat, tunc onus probationis incumbit ei qui novum dicit, & pendente quæstione agnatus in possessione feudi constituendus & conservandus est. Textus sunt expressi in *cap. unico. ad fin. de gradib. success. & in c. 1. in princip. si de feud. defunct. content. si in dom. & agnat. vasall. in usibus feud.* Et sic patet quod in dubio feudum præsumitur esse paternum vel antiquum, non autem præsumitur novum nisi probetur. Philip. Dec. *consil. 252. num. 6. consil. 269. num. 5.* Si enim esset novum, facile haberi & ostendi possent instrumenta, vel aliæ probationes novæ & ultimæ infeudationes, quæ si non possent recuperari vel ostendi, non immeritò præsumeretur infeudatio antiqua, utpote de cujus recenti principio doceri non potest. Et hoc proprie & indubitanter procedit, quando vasallus vel ejus hæredes reperiuntur in possessione feudi. & ita expresse loquuntur præfati textus & hoc tenent Jacob. de Bellam. Alvar. in *d. cap. unico. de grad. success. in feud.* Alvar. in *d. c. 1. si de feud. defunct. content. & ibi Cardin. Alex. inferens magis favendum agnatis quàm domino, quia dominus non negabat feudum, sed qualitatem feudi, & confitendo feudum cor sicebatur vasallum possedisse tem-*

* Sufficit etiam vasallo ecclesiæ ultimam investituram ostendere.

* Feudum in dubio non novum, sed antiquum præsumitur.

* Confessio sola prælati & capituli sufficit ad obligandum Ecclesiam in mutuo.

* Renovatio feudi quod in dubio probet.

poro mortis. Sed certè etiam si negaret feudum idem esset, ex quo vasallus vel ejus hæres reperitur in possessione, secus si ipse dominus possideret, ut not. Alexand. *consil.* 10. *ponderatis his. in fin. col. 1. lib. 3.* quod intellige quando dominus possidet non jure prehensionis, nec tanquam patronus sive dominus feudalis, sed pleno jure tanquam rem de mensa sua, per ea quæ *suprà* dixi, & ita sentit Francisc. in *tract. feud. part. 1. quest. 8. col. 4. versic. Illud tamen.* & etiam quod præsumatur antiquum, & non novum, tenet Jaf. *consil.* 114. *col. 2. num. 2. lib. 1.* Udalri. Zalius in *epilo. feud. part. 11. cap. 2. conclus. 2.* quod est sanè intelligendum secundum prædicta. Adde quæ latè dicam *infra* §. 145. *in illa quest. An bona immobilia relicta a defuncto præsumantur esse de conquestu, an verò de antiquo patrimonio?*

108. Non obstant adducta in oppositum, quæ primò possunt procedere, si vasallus oullo modo possideret, sed prælati nomine ecclesiæ esset in vera possessione feudi, tanquam proprii & de mensa, nec haberet vasallus ullum remedium ad recuperationem possessionis, sed vendicaret certa prædia, quæ præterdit esse feudum suum, ad quod probandum produceret dictum instrumentum renovationis, quia tunc nec præjudicaret, nec probaret contra ecclesiæ, sed esset necesse ostendere originalem infeudationem validam & solemnem, vel alias legitimè fidem de ea facere. Secundò possent procedere in instrumento originalis infeudationis; ratio, quia per illud apparet rem quæ conceditur esse pleno jure ecclesiæ concessionis tempore, cum aliter non possit res de novo ab ecclesiæ in feudum concedi. Et sic jam ecclesiæ habet per hoc intentionem fundatam. Et tamen per illud instrumentum non apparet, nec de causa jura alienationis, nec de solemnitatibus ad hoc requisitis; sed solum de concessionem prælati vel capituli, quæ non probat, nec disponit. Itaque constat concessionis tempore vasallum nondum fuisse vasallum & nullum jus, nullam possessionem in re habuisse, nec etiam quicquam acquisivisse per talem contractum, de cujus defectu & nullitate apparet: ex quo necessariò sequitur rem remansisse in jure, & pleno dominio ecclesiæ, ut prius. Longè alia ratio in instrumento renovationis, per quod apparet vasallum esse possessorem feudi, & nihil in vasallum de novo confertur, nihil de novo disponitur, sed dudum dispositum præsupponitur. Et sic fundata est intentio vasalli & non ecclesiæ, nisi in solo jure feudali & dominico. Et sic debet vasallus in omnibus secundum naturam feudi obtinere, & tractari tanquam vasallus.

109. Ex quo enim non agitur de feudo novo constituendo, sed feudo olim constituto renovando vasallo, vel ejus hæredi in possessione existenti, resultat præsumptio juris, quod feudum sit antiquum, vel paternum, ut dictum est, & sic confessio & recognitio de hac qualitate antiquitatis feudi, facta etiam per solum prælatum, sine capitulo vel alia solemnitate, est valida, & efficax: quoniam habet juris præsumptionem pro se: quo casu non procedit, quod allegatum fuit, confessionem prælati, vel ejus verba enunciativa, non præjudicare ecclesiæ, ut notat Panorm. in *cap. si diligenti. in 3. notab.* per illum textum *de præscriptio.* Ex quibus patet quod vasallis, emphyteutis, vel censuariis ecclesiæ, existentibus in possessione, longè utilis est solum instrumentum renovationis ostendere vel potius solum possessionem allegare, quam ostendere titulum originalem defectivum, & minus solemnem. Et quandoque deterius est malum titulum habere, quam prorsus carere titulo. ut not. Innoc. in *cap. dudum super ver. confirmatio. in fin. de decim.* An autem hujusmodi titulus nullus possit juvari præscriptione, vel solemnitatum præsumptione, & quantum temporis ad hoc requiratur, pro præfenti sublitto, ne videat diversarum materiatarum velut sylvam quocunque loco, & quavis occasione congerere, la-

* Tunc est nullum ostendere titulum quam defectivum.

tius & opportunius declaraturus *infra* suo loco. Et quæ dicta sunt de hujusmodi renovatione feudi, eadem intelligenda sunt de renovationibus & recognitionibus emphyteuticis, census, & similium, quum sit eadem ratio.

110. Sed hic sese offert pulchra quæstio. An dicta clausula (de * qua *suprà* num. 101.) operetur ut feudum etiam in agnatos invito patrono alienari possit. Et an eo excluso admittantur agnati ad successionem feudi? Hanc incipit quæstionem per effusas allegationes tractat. dom. Andr. Tiraquell. in *tract. de retract. proximita. §. 32. a num. 31. usque ad num. 40.* quam inducit ad decisionem quæstionis de fundo quæsitio ex pecunia dotali, qui ex pactis dotalibus proprius est, ut hæredum mulieris quæ postea illum extraneo vendit. An cognatus mulieris retrahere possit? Et cum tam multos hinc inde respectu feudi citaverit, mirum est cum præterisse Carol. Ruyn. *consilio 5. lib. 1.* ubi hanc quæstionem de feudo specialiter & latè discutit. Nos autem quia hæc biceps quæstio consuetudines Insubriæ (quæ ad nos ubi feuda sunt patrimonialia non pertinet) respicit breviter & *ὀλιγωρῶς* procedendo ad primum caput quæstionis dicimus quod operatur ut feudum in agnatos proximiores alienari possit dummodo descenderint ex patre, avo, proavo, vel abavo recipientis si est concessum jure feudi paterni per not. *suprà* *ead. num. 97.* vel etiam ab atavo per lineam semper masculinam si est concessum etiam jure feudi antiqui. Quia quilibet stipulari * potest non solum hæredibus: sed etiam successoribus suis vel causam habituris aut etiam jam habentibus mediatè vel immediatè, & sic haud dubiè vera est opinio Baldi in *cap. 1. col. 1. vers. extra not. & ibi Marr. Laud. & Card. Alexand. tit. de alien. feudi paterni. fac. l. quicumque desertum.* & ibi Luc. à Penna. *c. de omni agro deserto. lib. 11.* idem Bald. in *c. 1. col. 5. versic. demum queris gloss. in tit. an agnat. vel filii. & in cap. 1. §. hoc quoque de success. feud. ubi Alvarot, & præpositus Mediolanens. idem tenent. & cap. 1. ad fin. de vasall. decrep. etar. & in cap. primo de success. frat. sive de grad. success. in feud. Idem Mattin. Laud. & Præpos. Mediolanens. in *cap. 1. §. porro. quatuor olim feud. alien. poterat.* Cæteros prætereo, quia hoc est indubitatum contra ipsum patronum, cui sufficit emptori vel causam habenti vasalli vel ejus hæredis ostendere se esse de linea verbis dictæ clausulæ comprehensum; valet enim hæc clausula indistinctè quando non agitur de præjudicio tertii, ut per Stephan. Berttandi *consil. 1. num. 99. lib. 1.* impressorum per Simonem Vincencium.*

* Cum dominus dicit se dare feudum, jure feudi antiqui;

* Stipulari quisque potest successoribus suis etiam mediatis.

111. Sed superest dubium si vasallus alienavit in remotiorem de dicta linea. An proximior ab eo avocare possit? De quo non est dubium in feudo verè paterno vel antiquo, ut *c. 1. §. Titius filius si de feud. defunct. content. sit int. dom. & agnat.* & ibi Præpositus. Mediolanens. Bald. in *l. imperialem. col. 3. de probib. feud. alien. per Federic. in usib. feud. Carol. Ruyn. consil. 8. num. 4. lib. 1.* Sed in feudo novo concessio sub præfata clausula contrarium dicendum est, quia dicta clausula prodesse non potest his qui non sunt hæredes nec causam habentes ab investito, qui non potuit extraneis qui non sunt de descendentibus suis stipulari vel requirere. *l. stipulatio ista §. alteri de verb. obligat. l. quo tutela §. nec paciscendo. ff. de reg. jur. ubi in annotat.* hoc ampliavi etiam in feudis, etiam in fratre ipsius investiti ut etiam tenet Alexand. *consil. 22. ubi in annot. dixi: idem Alexand. consil. 10. num. 5. lib. 3.* ubi dicit quod etiam si esset facta mentio de agnatis, habentur pro non adjectis *l. si mihi & Titio. ff. de verb. obligat.* nisi investitus nomine illorum recepisset tanquam procurator & negotiorum gestor, & secuta esset rati habitio *l. si ego. l. penult. ff. de negat. gest.*

* Proximior an possit retrahere & revocare feudum alienarum remotiori.

112. Et quamvis Bald. in *c. 1. col. ult. si vasall. feud. privet. cui de erat. in usib. feud.* Bald. Salicet. in *l. ult. c. res inter. alios acta.* Jacob. Alvar. *c. 1. de fratr.*

de novo benef. investend. Jacob. de sancto Georg. in tract. feud. versic. nobiles. Franc. Curt. Senior consil. 48. col. 4. col. 14. cum seq. consil. 49. col. 36. cum seq. teneant speciale esse in fratre investiti. Tamen hoc nominatim refellit Alex. in d. consil. 10. col. 2. & ad jura allegata per Bald. responderet quod ibi non acquiritur fratri ex conventionem fratris facta super feudo, sed acquiritur sibi ex suo proprio pacto facto inter fratres, & ibi in annotat. hoc comprobavit. Ita etiam late tenet Francisc. Curt. junior. tract. feud. part. 2. quest. 7. versic. Secunda cadit dubitatio, ita etiam late tenet Carol. Ruyr. consil. 5. lib. 1. Ego etiam in annotat. ad Alexand. consil. 22. lib. 5. dixi quod in feudis, quia habent obligationem mutuum & onerosam, tanto magis exigitur ratificatio. Idem Alexand. consil. 24. collat. 2. lib. 5. Addit Ruyras in dicto consil. 5. lib. 1. quod ratificatio sequi debet ante mortem concedentis. Anthon. Buttrigar. in c. ultimo de confess. & ibi Joan. Imol. dicens quod licet scriptura semper loquatur, tamen non potest acceptari post mortem scribentis. Quamvis ergo vi dictae clausulae feudum accipiat omnes qualitates feudi antiqui etiam respectu agnatorum à stirpe descendentiū, verum est in casibus in quibus valere potuit concessio etiam quoad agnatos, ut quia feudum praesentes & accipientes vel praesens recipit pro eis qui re integra & intra tempus congruum ratum habuerunt juxta notata per Philipp. Deci. in l. contrahens numero 21. de reg. jur. & in consilio 226. ubi in annot. dixi. Nihil enim in hoc speciale est in feudis nec in fratre, ita quod si re-

ctè investitus alienaret penitus extraneo, nullus ejus agnatorum haberet jus revocandi. Sed reverteretur ad dominum qui non posset excludi nisi per masculos descendentes investiti qui eis succedere potuit, & factis tacite supputatus est. Ceterum dicta clausula remanet ad modum investiti quatenus expresse vel tacite vult uti cedendo uni dictorum agnatorum cui voluerit, vel relinquendo proximiores sub genere dictae clausulae comprehensos haeredes suos ex testamento vel ab intestato. Cetero quin nequeunt dominum excludere.

113. Nunc obiter ad incidentem illam quaestionem de retractu proximitatis. Andr. Tiracu. in loco praefato numero 42. rectè decidit non esse locum retractui. Quia dicta clausula * quod fundus emptus habeatur pro heredio, non valet in praedictum tertii: haec ratio parum pungit, quia tempore pacti dotalis tertius ille emptor nullum jus habebat. Ideo punctualis ratio est, quia dictum pactum factum est ad commodum ipsius mulieris ad exclusionem mariti, utque mulier posset liberius disponere & testari. & sic non potest trahi medium ejusdem l. quod favore. C. de legibus. l. nulla juris. ff. eo. Et sic pactum non debet contra eam retorqueri, faciunt quae dixi infra. § 78. gloss. 1. quest. 7. numero 104. & plenius. §. 184. omnia etiam pacta dotalia intelliguntur ad argumentum dotis & favorem mulieris l. 1. ff. solut. matrimon. l. debite col. sequent. de pact. dotalibus. Ex his habes resolutam hanc quaestionem multo dilucidius, quam si per formam sinuosa, & implicitae distinctionis eam contexissem, ut prius animo conceperam. Et sic finis uberrimae materiae hujus §.

* Clausula, fundus habeatur pro heredio quid importet?

*Olim fuit
sexus.

§. IX. *

SI le vassal ne baillé son denombrement dedans quarante jours. après qu'il aura esté reçu par son Seigneur en foy & hommage, iceluy Seigneur peut saisir ledit Fief, & y commettre Commissaires, jusques à ce que ledit denombrement luy ait esté baillé: mais il ne fait les fruits siens, & en doit rendre compte le Commissaire, après iceluy denombrement baillé.

S i vassallus non tradat catalogum feudi, infra quadraginta dies postquam in fidem patroni admissus est, potest patronus prehendere feudum, & commissarius vendendum committere, donec sibi traditus fuerit catalogus. Non tamen faciet fructus suos, sed eorum rationem reddere tenetur Commissarius, catalogo patrono tradito. Hoc dicit.

Epitome.

Hic proprie non ponitur poena vassalli catalogum non offerentis secundum legem feudi, & §. praecedentis, quum nihil amittat de suo, nisi forte interusurium feudi & fructuum, & temporis intertrimentum, aut si quod aliud emergat

damnum in consequentiam, quod non habet rationem poenae: Sed in hoc §. ponitur modus quo patronus autoritate sua, & manu dominica, potest compellere vassallum, ad confectionem & editionem catalogi.

SUMMARIA GLOSS. I.

1. Catalogi editio duo complectitur, & in utroque est individua.
Pluralis numerus verificatur in singulari & è diverso.
2. Q. 1. Plures vassalli ejusdem feudi tenentur in solidum collectivè prestare unum catalogum.
3. Q. 2. Quid si ab uno ex vassallis integer catalogus offeratur?
4. An conditio individua possit ab uno ex pluribus impleri?
5. Solutio quaestionis.
6. Difficultas impedit commissionem poena qua incipit à praecedenti obligatione facti.
7. Q. 3. Ceteri vassalli possunt impurare catalogum traditum ab uno ex eis.
Possunt tamen singuli singulos integros vel diversos catalogos offerre.
8. 9. Q. 4. An catalogus proficit ad obtinendum manum levatam etiam de re non comprehensa in catalogo?
10. Solutio quod non.

GLOSS. I. IN VERBO.

Denombrement.



* Catalogi editio duo complectitur, & in utroque est individua.

ON repetendo quæ dicta sunt in principio. §. præcedentis, adverte quòd obligatio qua tenetur cliens tradere catalogum secundum legem feudi, * duo importat. Primum est dinumeratio, videlicet ut res omnes clientelarias & subclientelarias, & universa jura feudi, clare & sigillatim in scriptis exprimat. Secundum est agnitio, videlicet ut omnia in illis scriptis contenta, agnoscat, se tenere à patrono in feudum, ratione hujus feudi, & ea esse omnes res & omnia jura quæ sciat ejusdem feudi. Et hujusmodi obligatio in utroque capite est facti individui, quòd inter plures vasallos, vel varios vasalli hæredes non dividitur, etiam si feudum inter se dividerint, ut possunt: sed nec in effectu multiplicatur, ut statim dicemus; quia etiam post divisionem vasallorum remanet semper unum feudum, ut prius, & dixi supra §. 2. gloss. 4.

* Pluralis numerus verificatur in singulari, & contra.

1. Quæro primò, certum est quòd textus hujus & præcedentis. §. loquens singulariter * in cliente & patrono, habet etiam locum pluraliter, sive sint plures vasalli unius domini, vel contra, sive sint plures & patroni & clientes, & temper ratione unius feudi: quia sicut dispositio concepta verbis pluralis numeri, quando vis non consistit in numero, verificatur etiam de proprietate sermonis in singulari per jura allegata infra §. 35. gloss. 3. in fin. Ita dispositio singularis numeri etiam in pluribus proprie procedit textus in l. in usu juris. ff. de verbor. significat. notant gloss. & doctores in l. ex duobus in princip. per illum textum ff. de vulg. & pupill. in l. cum inter veteres. & ibi Balus C. de fideicommissa. liber. & maxime in verbis legis, ut notat Bartol. in l. 1. §. sed & si incertum in fin. ff. de ven. in possess. mut. notat Jas. in l. qui filius. §. 1. in princip. ff. de leg. 1.

* Plures vasalli ejusdem feudi tenentur in solidum collectivè præstare unum catalogum.

2. Unde quæstio est an singuli vasalli teneantur singulis patronis dare hujusmodi catalogum? breviter respondeo quòd hujusmodi obligatio est facti, & individua obligatione & solutione. Et sic * sive sint plures vasalli à primordio investituræ, sive ex post facto, ut unius vasalli plures hæredes, tenentur omnes simul conficere & præstare unum integrum catalogum totius feudi. Et licet ex vi obligationis individua teneantur singuli in solidum, tamen ex natura actus quantum ad formam seu modum solutionis, tenentur omnes simul sive collectivè. Itaque ad perfectam liberationem, non sufficit unum ex eis præstare in solidum totum & integrum catalogum totius feudi. Sed debent omnes simul præstare & agnoscere, ut diximus supra §. 2. gloss. 4. quæst. 5. in fin. Ratio quia interest patroni catalogum ab omnibus vasallis approbari, & ut articuli controversi cum omnibus discutiantur & decendantur: quia dispositio & conclusio facta cum uno aliis non noceret, nec præjudicaret in portionibus eorum. Et sic impossibile est integrum & solidum catalogum cum effectu offerri & præstari ab uno solo ex vasallis ejusdem feudi. Et si sint plures patroni tenentur vasalli singulis in solidum, stricto jure obligationis, non tamen in effectu tenentur uni soli ex eis in solidum præstare, nec singulis ex eis singulos totos catalogos. Sed omnibus simul sive collectivè unum catalogum, qui debet ab omnibus recipi & approbari, & articuli si qui sint controversi cum omnibus discuti & diffiniri. Quamvis enim hujusmodi obligatio propter individui naturam, juris utilitate multiplicetur in singulis activè & passivè. Tamen in præstati ne & effectu non multiplicatur, sed est unica obligatio ab omnibus vasallis simul tanquam ab uno, omnibus patronis simul tanquam uni

solvenda: quum non sit nisi unicum feudum, & unius titulus feudi. Hæc probantur per ea quæ late supra §. 2. glossa quarta quæst. 6. non repero. faciunt quæ dixi in ex tricis. labyrinthi dividui & individui.

3. Secundo quæro, Quid si unus ex vasallis fidelitatem patrono præstitit pro parte sua feudi, (quod potest, ut diximus in d. gloss. 4. quæst. 1. & 5.) sed lapsis quadraginta diebus, vel alio tempore in renovatiæ feudalitatis præstituto, cæteri vasalli adhuc remorantur, & nolunt cum illo convenire in uno & integro catalogo, & forte omnia clientelaria obsequia detrectant, ille ne ex defectu dinumeramenti manus dominicam patiatur, vel ut ab ea injecta liberetur, adit patronum, & offert integrum totius feudi catalogum, forte eundem vel omnino similem, quem quondam à patre suo tunc unico vasallo oblatum idem patronus approbaverat subscriptionibusque & sigillis suis munierat: patronus recusat ab isto toto retere, & petit ab omnibus vasallis simul præstari & recognosci. Utrum interim ex defectu catalogi possit totum feudum etiam hujus diligentis & devoti vasalli partem ad manum suam revocare, vel retinere juxta hunc §. ? Videtur quòd sic per prædicta, quia non est verum quòd offeratur integer catalogus cum effectu, ex quo non offertur nisi ab uno habente partem solum, & qui pro portionibus reliquorum non potest offerre, nec validare, agnoscere & confirmare hunc catalogum, & ex persona vel difficultate hæredis vel hæredum, non debet obligatio immutari, nec patroni conditio deterior fieri.

4. Tum conditio * individua, pura consistens in facto plurium, si requirat factum omnium simul, sive ex natura actus, ut redditio rationum gestionis communis, sive ex voluntate disponentis, qui noluit factum, puta structuram templi, monumenti, vel navis, per alterum tantum: etiam in solidum, sed per omnes simul fieri, non potest per alterum, etiam solidum præstare nitentem, in aliquo impleri. Ita quòd alterius mora, vel quævis cessatio, alterius conatum in totum impedit, & consequenter alterius liberationem, imò etiam libertatem quantumcunque favorabilis sit. textus in l. pen. in princip. ff. de condit. & demon. in l. si ita fuerit. §. item quari potest. & §. seq. ff. de manumissis testam. in l. si quis ita. §. si duo ff. de statulib. notant gloss. & doctores in l. si plures. C. de condit. inserti. At conditio præstandi hujus catalogi, nedum est altero, sed utroque modo individua, & ab omnibus simul implenda. Primò ex natura actus, quia si feudum est pluribus commune, necessarid ipsa recensio jurium feudi, est communis & inseparabilis, & non potest totum feudum per alterum tantum recenseri. Et licet rationes gestionis communis, possint quandoque per alterum (solida reliqua solvere offerentem) in solidum reddi, tamen impossibile est totum feudum per alterum in solidum recenseri cum effectu, quum non possit ab eo solo, vel cum eo solo, discuti & approbari catalogus feudi, cujus discussio & conclusio est effectus, scopus, & velut plenum implementum, & satisfactio hujus obligationis. Secundo, quia concedens feudum ad onus hujus catalogi, verisimiliter noluit quòd alter ex vasallis vel hæredibus posset solus solidum catalogum præstare, quum id non possit cum effectu fieri: sed esset inutile, & in totum patroni interest ab omnibus simul præstari. Igitur uno non præstante, à nullo præstari videtur, & omnium conatus utilitas & liberatio impeditur, prout in simili in obligationibus facti individui, uno ex hæredibus debitoris cõtrafaciente, omnes con-

* An conditio individua possit ab uno ex pluribus impleri.

trafacere videntur, & tenentur, licet adversus contrafacientem habeant recursum, & actionem in id quod eorum interest. textus in l. 2. §. Item si in falso. & in l. seq. & l. 4. §. Cata. ff. de verb. obligat.

* Solutio,

5. His* non obstantibus contrarium puto, quia licet inspecta tenui juris subtilitate, & forma obligationis, non offerat quod debetur, utpote quod in facto omnium vasallorum simul consistit. Tamen inspecto presenti statu, & eo de quo agitur, videlicet in implendo conditionem hujus. §. ad effectum manus dominicæ injectionem evitandi, constat quod eam propriè & verè implet in solidum quantum ad primum caput, quod est agnitio mutuum & reciprocam implicans obligationem, inter patronum & clientem: verum est quod propriè non implet, nisi pro parte sua, sed cum facit quicquid in se est, etiam respectu totius feudi cujus offert integrum catalogum, nec possit ulterius, censetur in solidum conditionem hujus §. implere, saltem eatenus ut ex illius defectu non possit, nec debeat portio sua prehendi, nec retineri. Quia omnino id agit ut non sit nec dici possit esse in mora respectu hujus §. cujus consequenter conditio in more fundata deficit respectu sui. Et sic concluditur quod si hic vasallus offerat catalogum pro parte tantum, nihil agit, nec poterit in aliquo tutus esse à manu dominicæ. Si autem offert integrum catalogum totius feudi, nec per eum stat quominus secum respectu portionis suæ, vel una cum cæteris vasallis totius catalogi dispunctio fiat, sufficienter paret conditioni & legi feudi. Probatur, quia satisfacit verbis & menti hujus. §. De verbis constat, quum de sola traditione dinumeramenti sonent, sed hic integrum tradidit dinumeramentum: de mente constat, quia facit quicquid in se est, nec remanet in aliqua culpa vel mora, & sic contra eum non potest esse locus hujus prehensionis, quæ perimitur & conceditur solum ad compulsionem cessantis & negligentis vasalli.

* Difficultas impedit commissio-nem pœnæ quæ incipit à præcedenti obligatione facti.

6. Tum hæc conditio hujus. §. si cliens non tradat catalogum, incipit à præcedenti dispositione & obligatione. §. præcedentis quæ est facti, & sic* difficultas impedit & moram & pœnam committi. l. si vehenda. §. penult. ff. de leg. Rhod. de jactu. l. 1. §. libet. versic. si frater de collat. dot. cum similibus. Et istud implementum prodest huic vasallo implenti, non autem cæteris negligentibus, quorum portiones sive divisæ, sive indivisæ, poterunt prehendi vel retineri à patrono. argum. l. penult. C. de condition. infer. Nec obstat quod d. l. penult. loquitur in dispositione incipiente à mera conditione: hic autem loquimur in dispositione incipiente à præcedenti obligatione, in qua in oppositum regula est, implementum sive solutionem unius omnes liberare, & omnibus prodesse, quia istud implementum est hujusmodi ut respectu aliorum non habeat effectum, nec satisfaciat patrono. Nec* mihi succenseat doctior aliquis, quod hæc quæstio nullam habeat dubitationem, etiam prima facie in sensu cujuslibet ratione utentis, prout & multæ sunt hujusmodi in hoc opere, quæ majore fortasse opera & anxietate tractari videntur, quàm sit. non enim id ago, ut suapte naturâ facilia difficilia appareant, nec nodum (ut aiunt) in scirpo quæro; sed fundamenta ipsa & radices decisionum evoluerè omni cura & inquisitione laboro, quæ in levioribus quæstionibus clariùs nonnunquam aperiantur, & quibus apertis sit methodus ad rectum judicium & resolutionem arduorum & difficilium dubiorum, quorum aditum penitus occlusum necesse est, nisi quibus contingat nedum in levioribus quæstionibus rectum terre judicium, sed etiam iudicii & decisionis veram causam & radicalem rationem intelligere & reddere posse. Imò sine istis experienciâ docente videre est alioquin doctos & expertos sæpè in levioribus quibusdam labi & hallucinari.

* videtur.

* Quæ Catalogi dandi patrono

7. Tertio quæro, An* cæteri vasalli possint impunitè integrum catalogum patrono traditum ab uno ex eis? Dicendum indubitanter quod sic, etiam si tra-

dens nomine suo limitatim pro se dumtaxat tradidisset, quia catalogus continens res communes, in effectu est communis eorum quorum res sunt, volentium eo uti, cumque approbare.

si plures sint hæredes: an plures, vel unus sufficiat?

An autem possint singuli diversos dare catalogos? Dicendum quod particulares, puta portionum suarum non possunt invito patrono. Sed tenentur in unum integrum constare, etiamsi possideant portiones suas pro diviso, etiamsi patronus tali divisioni consenserit, sine divisione feudi, & sine alio præjudicio juris sui; universales autem catalogos possunt singuli offerre, etiam in aliquibus discrepantes. Et hoc quantum ad effectum hujus. §. ad obviandum prehensionis feudi. Sufficit enim oblatum esse catalogum, integri formam præ se ferentem, cujus dispunctio tam in excessu, quàm in defectu, & aliis circumstantiis in causa ordinaria retinetur. ut infra §. 10. alioquin sequeretur magnum inconveniens, videlicet quod ignorantia unius ex vasallis, defectuosum catalogum offerretis, fortè malitiâ colludentis cum patrono, noceret aliis vasallis pleniorum catalogum offerentibus: non sunt igitur compellendi ad concordandum in uno uniformi catalogo, ad evitandum prehensionem feudi. de qua in hoc §.

8. Quarto quæro, lapsis istis quadraginta diebus vasallo adhuc cessante in oblatione catalogi patronus secundum formam hujus. §. manum suam & commissarios adhibet feudo, postea vasallus tradit patrono catalogum, sed* defectivum, quia certum prædium feudi, puta quoddam prædium non est in catalogo expressum, sive per malitiam vasalli, sive ex simplici oblivione & inadvertentia, sive ex errore scriptoris: patronus hoc advertens non levat manum simpliciter, sed relative ad catalogum, & mandat commissariis feudi, ut rationem reddant vasallo totius feudi, eumque liberè frui sinant secundum catalogum per eum datum, excepto. d. prædium in eo non comprehenso. An hoc possit facere & ad manum suam d. prædium retinere? Videtur quod sic. primò, quia respectu hujus prædii in catalogo non comprehensi, non est verum dinumeramentum esse datum, nec esse satisfactum dispositioni & conditioni hujus & præcedentis. §. Et sic hoc respectu non cessat, sed semper perseverat causa hujus prehensionis feudalis. Igitur saltem eatenus debet perseverare prehensio, & retineri potest prædium sub manu dominicæ. Tum sicut totum feudum potest retineri, quamdiu in totum differtur præstatio catalogi: & ita quælibet pars feudi videtur posse retineri, quamdiu illius non datur descriptio argumento l. qua de tota, ff. de rei vend. cum vulgar. imò fortius videretur totum feudum retineri, imò etiam de novo prehendi posse, propter omissionem vel defectum catalogi in aliqua re vel parte feudi: quoniam obligatio catalogi conficiendi & præstandi est individua, ut dictum est, & sic nisi in solidum & integraliter præstatur, nihil factum videtur, sed omisso cujuslibet partis totum vitiat. l. 4. §. Cata. ff. de verborum obligat. & aliis supra allegatis Præterea nullam injuriam facit patronus, qui clienti catalogum offerenti feudum manumittit conformiter & limitatim ad catalogum per eum oblatum, & contenta in eo, imò ad plenum satisfacit voluntati & petitioni clientis, qui offerendo certum catalogum, eo ipso asserit in eo totum feudum descriptum. Et sic petendo manumissionem feudi, solum petit de descriptis in catalogo: nec videretur ullomodo ferendus, si ampliorè relaxationem rerum feudalium peteret. quàm ferat catalogus per eum descriptus & oblatus. Igitur justè facit patronus retinendo prædium in catalogo non comprehensum, saltem donec in eo describatur per vasallum, tum ratione consuetudinis & legis feudalis, tum propter factum, & culpam vasalli, qui de se tantum queri, & sibi tantum imputare potest.

* Catalogus non plenus seu defectivus utrum faciat locum recensionis feudi, ut tantisper dominus laeretur factus?

9. In contrarium tamen argumentari potest, quoniam hujusmodi prehensio non conceditur à consue-

tudine, propter vitia, errores, & alios defectus oblato catalogi, sive in exprimendo, sive in tacendo, sed solum propter defectum consecutionis & traditionis catalogi, quo semel tradito vel oblato, statuit consuetudo cessare prehensionem dominicam. Et quantum ad vitia, errores, excessus, vel defectus catalogi, de quibus potest esse contentio inter patronum & clientem, consuetudo aliter providet, disponendo quod infra quadraginta dies à die traditi catalogi, teneatur patronus illum discutere, & ea describere in quibus corrigi, suppleri, vel emendari vult, alioquin lapsis 40. diebus, si non tradatur emendatio, cliente eam postulante, habetur catalogus pro approbato in sui forma, ut infra eodem §. 10. ubi latius dicitur. Et sic videtur quod quantum ad dispositionem §. nostri, quod veritas, perfectio, seu approbatio catalogi non sit in consideratione, sed solum ipsa traditio vel oblatio catalogi, qui saltem prima facie sit in forma generalis vel universalis catalogi totius feudi. Et quamdiu post hos 40. dies cessat huiusmodi traditio vel oblatio, licet patrono prehendere & retinere feudum. Et illa traditione vel oblatione semel facta, statim manumitti & restitui debet, imò ipso jure liberatur totum feudum, & quicquid prehensum fuit, & nihil retineri potest prætextu contentionis futuræ, super expressis vel tacitis in catalogo. Et per hæc respondetur ad allegata pro prima parte, quia sola traditio catalogi postea dispungendi satisfacit dispositioni hujus §. & facit in totum cessare causam hujus prehensionis feudalis. Et hoc nisi respectu vasallorum, quia contuma-

ces sunt plures vasalli, secundum ea quæ nuper diximus in *quæst.* 2. Si igitur mera oblatio catalogi facit cessare prehensionem jam factam, multò fortius impedit faciendam, ut dicemus infra §. 10.

10. Sed his nonobstantibus concludendum est pro ^{*Solutio} prima parte, duplici peremptoria ratione; primâ, quia respectu hujus prati non est verum dicere ullum catalogum esse datum, ut dictum est; secundâ, quia ut ex hypothese colligitur, cliens non agnoscit patronum ratione hujus prati. Igitur debet manere prehensum, nec debet ullo modo manus dominica levare, quia per prius necesse est, *advouer on desavouer*, id est (ut sæpe dictum est) agnoscere vel abnegare patronum, nisi in certis casibus fallentialibus tacitis, *supra* §. 1. *gloss. fin. in princip.* in quibus non sumus. Unde fortius dico quod si vasallus non ex errore amanuensis omiserit illud pratum, sed ex eo quod dicat illud non esse de feudo, nec moveri feudaliter ab isto patrono, poterit patronus de novo prehendere idem pratum ex defectu hominis, & fructus suos facere secundum formam §. 1. *supra eodem*. Secus si vasallus poneret in catalogo illud pratum tanquam sub feudum. Patronus autem contenderet esse de dominio feudi, vel alias controversia inter eos oriretur super juribus, oneribus, & qualitatibus feudi vel partium ejus. Huiusmodi enim controversia non impedit quin interim & statim à catalogo oblato manus levare debeat, prout latius tractavi & distinxi *infra* §. 10. ubi videas.

SUMMARIA GLOSS. II.

1. Hi 40. dies possunt ex pacto breviari.
2. Potest dominus petere catalogum statim via actionis.
3. An vasallus teneatur statim *advouer* ou *desavouer*?
4. Q. 1. De prehensione facta ex defectu hominis & catalogi.
5. Q. 2. An hic §. habeat locum, si vasallus non per patronum, sed per iudicem manu suprema fuerit receptus.
6. Factum iudicis censetur factum partis.
7. Verba in dubio demonstrant, non limitant.
8. *Solutio. quæst.* 1.
9. Q. 3. Fatalia hujus §. non currunt quamdiu pendet lis de patronatu; nisi litigantes consentiant.
10. 11. Imò nec ea finita, donec sit certificatus vasallus à victore patrono.
12. Quid nova mutatione superveniente infra hos 40. dies solvitur?
13. 14. Qui cum alio contrahit scire debet, quid causa, imò qualiter.

GLOSS. II. IN. VERB.

Dedans quarante jours.

* Terminus 40. dierum quando & à qua die currere incipiat.

In quadraginta dies incipiunt continè currere ab * ipsa admissione in fidem, & non prius, ut hic & §. precedenti, & hoc vi consuetudinis, sed bene ex pacto, ut *infra eodem num.* Et sic si vasallus debitas oblationes fidelitatis fecerit, nec admissus quacumque causa fuerit, non tenetur esse sollicitus de conficiendo vel tradendo catalogo. Idem si eas non fecerit, quia nondum ad eas tenetur, ut quando inducias sibi debentur. Idem si dominus inducias fidei voluntarias, seu conventionales simpliciter dederit vasallo, quia in consequentiam tacite censetur inducias catalogi dedisse, sed liberali concessioni suæ potest legem, quam vult, apponere. *l. legem, C. de pact.* dando enim inducias ad se causa fidelitatis veniendi usque ad annum, sive propter sui, vel vasalli impedimentum, vel aliàs, potest apponere clausulam, quod mittatur catalogus infra 40. dies continuos vel longius, aut de consensu vasalli brevius tempus, quo lapsa poterunt officiales domini prehendere ex defectu catalogi, tantum

etiam si expressè non caverit dominus, ut posset ex hac causa prehendere. Hæc enim obligatio pura est, non in diem, ut etiam textus indicat ibi, *s'il ne baillie dedans quarante jours.* Et sic tempus non apponitur differendæ obligationi, sed compulsioni per viam prehensionis. Et in §. precedenti tempus apponitur simplici executioni facti.

2. Potest enim dominus omissa prehensione statim agere, ut vasallus condemnatur catalogum cum agnitione fidei præstare. Et si reus non revocat in dubium actorem esse suum feudatarium dominum, non potest impedire, quin ad hoc condemnatur, habita tamen congrua dilatione, non minori consuetudinaria, & absque impensis, si non fuit in mora. Nec potest excipere prius se recipiendum in fidem, quàm petitio actoris ostendit eum esse paratum, imò etiam contentari homagio, quod ipsi traditioni catalogi inest. Cujus etiam approbationi inest vera investitura vasalli, seu receptio in finem: ad hunc etiam finem fiunt duo catalogi originalia, unum penes domi-

num, alterum penes vasallum remanens.

3. Sed si reus velit defendere aut alium laudare an teneatur statim *advouer* ou *desadvouer*, id est, abnegare vel cognoscere? Respondeo, non, quando dominus venit per viam actionis. Idem si per viam prehensionis, quam interim reus patitur non petens provisionem, adusque decisionem litis, ut dicemus *infra* §. 45. Quid enim si reus præcendit fundum esse censualem vel allaudialem, & actor metuens damna & interesse, non audeat à prehensione incipere? Tunc ergo reus potest sine periculo commissi dubitare de libello actoris, vel etiam simpliciter negare libellum: aliud est enim Gallicè *nier*, aliud *desadvouer*; simplex enim negatio simplex abnegativum est, sive nuda dubitatio sit, sive etiam positiva & actualis negatio, ut *l. inter stipulantem in princip. de verbor. obligat.* Sed *le desadvouer*, seu abnegatio, de quo loquitur consuetudo *infra* §. 30. non est simplex abnutivum, sed implicat refutationem & actualem contradictionem facti, & rejectionem quæ impedit efficaciam prehensionis. Habet enim hanc emphasim, qua negat etiam quasi possessionem feudalem actoris, & affirmat abnegantem esse in actuali contraria possessione libertatis. Id quod non facit simplex negatio, quæ ut non impedit prehensionem, ita non inducit periculum commissi, sed abnegatio tollit interim prehensionem, saltem provisionaliter, ita periculo commissi diffinitivo subjicit domino probante. Quod si reus tantum alleget censum vel homagium ab alio præcendi, congruam dilationem ad eum vocandum habebit.

4. Quæro ergo primò, quid si initio facta est prehensio ex defectu fidei & dinumeramenti ut *l. xpe* sit? Respondeo, adjectio dinumeramenti inutilis est, nisi in casu induciarum conventionalium sub hoc onere finitarum, ut nuper *num.* 1. quia tunc statim tenet prehensio ex utroque capite, quia hoc casu contingit inducias quoque dinumeramenti dandi lapsas esse. Quod si hæc prehensio fiat post lapsas inducias dinumeramenti, sed adhuc pendentibus induciis fidei conventis, sufficit dominum declarare, quod hanc prehensionem non sustinet nisi ex secundo capite, & quod non præcendit lucrum sed impedimentum fructuum: in istis enim prehensionibus patrimonialibus non ita rigidè proceditur contra exequentem, ut in executionibus forensibus, de quibus *infra*. Sed extra dictum casum si non valet prehensio ex capite defectus fidei, nullo modo valet, & ea mentio dinumeramenti inutilis est, nec viciat, sed viciatur. Amplio etiam si jam feudum fuisset plures annos apertum etiam tempore possessionis hujus vasalli. Quia quamdiu dominus cessavit, licuit vasallo sibi vigilare. *infra*. Sed interim antequam vasallus sit in fidem admissus, an possit catalogum offerre & cogere dominum, ut *infra* quadraginta dies impugnet, vel pro approbato habeatur ut *infra* §. 44. Respondeo, non nisi ex justa causa & cognita, hoc enim sine captione domini fieri debet.

5. Quæro secundò, patrono injustè recusante, vasallus autoritate regii diplomatis, & judicis competentis, fuit in fidem admissus per manum supremam, an haberet locum hic textus ut *infra* 40. dies ab ista admissione teneatur catalogum tradere, alioquin possit feudum prehendi? Videtur quod non. Tum primò, quia illa admissio in fidem facta est invito & dissentiente patrono, in vim sententiæ contra eum latae, quæ eidem prodesset non debet. *l. evidenter, ff. de exception. rei judic.* Tum secundò quia illa admissio non fuit facta à suo & proprio patrono, prout videtur requirere hic textus ibi, *Après qu'il aura esté recen par son Seigneur*, unde quia non adaptantur verba, non videtur adaptari dispositio; nec consonat huic §. quod hi 40. dies incipiant currere contra vasallum ad commodum patroni, qui eum non admittit, sed recu-

savit admittere in fidem. Resolvendo dico, aut in sententia disponitur de præstatione catalogi, & illud est observandum, quod est clarum; aut nihil fuit de hoc dictum: & tunc videtur indistinctè habere locum dispositio hujus §. Ratio, quia illa sententia de recipiendo vasallo in fidem per manum supremam, fuit lata & missa executioni cum patrono, vel eo vocato, qui non appellavit, vel alias in rem judicatam transivit, & sic sententiæ & executioni acquiescisse videtur, & vasallus voluntate sua taliter receptus censetur. textus in *l. ab ee. C. quomodo & quand. iudex in l. fin. C. de sentent. qua si. cert. quantitat. in l. hi qui, C. de appellat.*

6. Et talis admissio facta à iudice, æquipollet admissioni patroni, & illi attribuitur, sicut * factum iudicis censetur factum partis. *l. 1. C. si in caus. judic. pignus captum sit. l. profectitia dos. §. sed & si proponas, ff. de iure dotium l. si ibi causam, C. de evictio. Alexand. in consil. 18. viso processu, lib. 5.* unde per dictam admissionem æquè conservatur & renovatur feudum, tam ex parte patroni, quam ex parte vasalli, & ad conservationem juris & possessionis utriusque, ac si ipsemet patronus per se ipsum in fidem admississet. Et si qua jura de consuetudine loci, vel speciali conventionem feudi debeantur, quoties vasallus in fidem admittitur per patronum, & æquè cedunt vel debentur hoc casu, nec sententia contra patronum lata ei prodest: quia hoc non est directò, nec vi sententiæ, sed in necessariam consequentiam, & ex vi & naturâ actus. Ex quibus concludi videtur, quod à dicta admissione facta per iudicem incipiunt currere hi 40. dies ad conficiendum & præstandum catalogum ipsi patrono, qui propter non datum catalogum poterit validè & efficaciter prehendere feudum, secundum formam hujus §. Et eisdem mediis respondetur ad primam rationem contrariæ partis, & etiam ad secundam. Sed ut plenius respondeatur ad secundam, dico quod hæc verba textus *par son seigneur*, non faciunt limitationem, nec novam dispositionem, sed simplicem demonstrationem, quoniam ad solum proprium, & immediatum patronum spectat, simpliciter & jure proprio, in fidem admittere, ut diximus. *suprà eodem §. 1. gloss. 6.* Ideo in contextu, & serie sermonis, in quo de hoc fit mentio, non solet communiter exprimi, nisi ipse proprius patronus. Sed non per hoc excluditur procurator ejus, ad hoc sufficiens habens mandatam, nec tutor vel curator, nec dominus medietus superior, quamdiu ad manum suam tenet feudum ab eo dependens, nec etiam iudex in casu nostro, vel alius quisvis quocumque casu vicem veri patroni, quantum ad hunc actum, gerens. In singulis enim his casibus idem juris servatur in omnibus, ac si per ipsummet patronum actus esset gestus, & hoc nisi aliqua alia ratio impediat, ut in quæst. sequent.

7. Ad hoc optimè facit, quod * in dubio, expressio censetur facta causa demonstrationis, v. l. tollendæ dubitationis, & non causa taxationis, nisi hoc exprimat, vel clarè de mente appareat. *l. fin. §. Titia, in fin. ff. de liberat. legat. & ita tenent Andr. Hern. in cap. 1. collat. 1. quo tempor. miles in usibus feud. Bartol. in l. Centurio, collat. 9. versic. sed quid si dixi. & in collat. penult. versic. quæro iuxta, ff. de vulgar. & pupill. quem ibi sequunt. scribentes & latè Jason. collat. 20. num. 50. & sequit. Paul. in consil. 417. quod dicit. collat. 2. lib. 1. Philip. Decius in l. age. C. de transact. in cap. sedes. col. fin. de rescript. in cap. quoniam abbas. collat. 9. de offic. delegat. Et quando verba stant demonstrativè, quando taxativè, vide pulchram theoriam Paul. in consil. 338. quia exceptiones collat. 2. in fin. lib. 1. Et ista pars potest simpliciter teneri de rigore.*

8. Tamen * æquus & rationabilis puto sic distinguere. Aut patronus non approbavit, nec acceptavit expressè dictam sententiam & executionem, sed tantum tacuit; aut expressè eam acceptavit. Primo casu dico, non esse continuò locum huic §. &

* Factum iudicis censetur factum partis.

* Verba in dubio demonstrant, non limitant.

* Solutio.

cursum horum quadraginta dierum. Sed tunc demum incipient currere, postquam patronus interpellaverit vasallum de catalogo præstando; & sic consequenter expressè approbaverit dictam sententiam & admissionem in fidem. Et est ratio, quia ex quo dicta sententia semel est lata in invitum, non præsumitur patronus velle eâ niti. Saltem vasallus habet justam causam, ex facto patroni procedentem, credendi eum non velle eâ uti, & consequenter non est in mora, nec curritei tempus. Non obstat, quod non appellans consentire videtur, quia verum est fictè & interpretativè: non autem vero consensu, ut patet per not. gloss. & omnium doctorum in l. *Julianus verum debitorem*, ff. de cond. indeb. Secundo vero casu clarum est, continuo locum esse dispositioni hujus §. quod est sanè intelligendum à tempore, quo dicta acceptatio pervenit ad noticiam vasalli: hujusmodi enim manifesta acceptatio vel approbatio, ipso facto interpellat vasallum ad faciendum omne id, ad quod juxta legem feudi de jure vel consuetudine tenetur.

9. Secundo quæro, quod si duobus de patronatu feudi, seu de feudo dominantibus, vasallus recipiatur per manum supremam? ut infra §. 60. videtur idem dicendum, tum quia talis receptio attribuitur vero patrono, qui declarabitur per exitum litis, & censentur per eum facta per prædicta, per ea quæ diximus, supra §. 1. gloss. 4. quæst. 2. Tum quia omnium jurium feudaliū præstatio & consignatio fieri debet per vasallum; ut vult. text. in d. §. 60. Igitur præstatio & consignatio catalogi fieri debet in manus justitæ & infra 40. dies à die dictæ admissionis, quum hoc sit de juribus feudi. His non obstantibus, dico indistinctè non teneri hunc vasallum ad præstationem vel consignationem catalogi, quamdiu de patronatu litigatur, & incertum est quis sit patronus, duplici ratione; prima, quia catalogus præstatur ad hunc finem, ut disputatione facta inter patronum & clientem, approbetur vel reformetur ab utroque ad communem utriusque utilitatem: sed hoc non potest fieri, quamdiu litigiosus est patronatus, & frustra fieret consignatio catalogi. Secunda ratio, quia quando cliens est obligatus ad præstationem realem catalogi, statim illo tradito obligatur patronus ad discussionem & approbationem vel emendationem infra quadraginta dies, qui ab ipsa traditione statim incipiunt continuè currere, quibus lapsis debet haberi, & habetur catalogus pro approbato, si patronus interpellatus emendationem tradiderit, & hæc est mutua & correlativa obligatio. Sed hæc obligatio suspenditur hoc casu ex parte patroni, quum non sit certus patronus, qui possit dispungere, approbare & emendare infra quadraginta dies à præstatione catalogi. Et sic non potest incipere cursus illorum quadraginta dierum contra patronum. Igitur etiam ex parte vasalli suspenditur obligatio tradendi catalogi quamdiu durat illa lis & incertitudo, per regulam correlativorum. l. cum emptor. ff. de rescind. empt. & vendit. l. fin. ff. de accepti. lat. Et sic concludo interim non teneri clientem tradere vel consignare catalogum, sed sufficit quod offerat & tradat post exitum litis illi qui verus apparet patronus.

10. Fallit si ambo litigantes consentiant & petant catalogum edi, discuti & concludi communiter, sive nomine litigantium ad commodum Turtori victoris, ut consultum est facere, ne pendente lite jura deperiant aut conturbentur. Amplio non solum si lis personalis est, sed etiam realis, hoc est, si uterque contendat se dominum loci dominantis, sive singuli præstant ratione diversorum suorum locorum dominantium.

11. Sed hoc quæro, an à die litis finitæ habeat cliens quadraginta dies ad conficiendum & tradendum catalogum? Breviter respondeo quod sic, quoniam hi 40. dies non potuerunt incipere currere durante lite & incertitudine patroni, utpote deficiente

certa persona cui posset & teneretur vasallus offerre & tradere catalogum; & propter hanc impossibilitatem & defectum personæ non incipient currere ab admissione in fidem per manum supremam, sed demum finitâ lite & certificatâ personâ vasalli, per notat. in fin. quæstionis præcedentis. Facit. l. contra majores. & quæ ibi notant. C. de inoffic. testam. & hæc sit secunda limitio ad hunc textum.

12. Tertio quæro, quid si vasallus infra hoc tempus puta die vicesimo ab admissione in fidem moriatur; item si donet, vendat, vel aliâs quovis modo alii cedat? Et videtur primò dicendum, quod hæres, non quivis successor, non habeat nisi residuum tempus, cum istud tempus sit continuum, per notat. §. 7. quæst. 1. 2. 3. 4. in contrarium quod debeat habere integrum tempus de novo à die hæreditatis delatæ, ut fundi acquiriti, per ea quæ tradit in simili Joan. Andr. in addit. ad Speculat. de feud. §. quoniam, vers. 27. ad fin. supra verbo circa princip. ubi dicit, quod si vasallus qui habet annum & diem ad petendam investituram, decedat intra tempus, puta mense decimo non petita investiturâ, ejus filius vel hæres non habet residuum temporis, sed integrum tempus de novo, quoniam venit ex persona sua; & sequuntur feudistæ in cap. 1. quo tempore miles investituram petere deberet. in usus feudorum, Alexand. in consil. 79. & seq. consil. 134. quod est verum in terminis dictorum usuum feudaliū.

13. Rursus, & quartò in terminis nostrarum consuetudinum dicendum videtur, quod nec habeat residuum temporis, nec integrum tempus à die cessionis vel acquisitionis, sed omnino quod nova oblatione & professione opus est priore extincta, & consequenter nova temporis præfixione ab homine vel à consuetudine, videlicet incipiendo à fidelitate præstanda per hunc novum vasallum. Patet, quia quilibet novus vasallus obligatur ad catalogi præstationem infra quadraginta dies à tempore investituræ numerandos, & sic non minus personalis est hæc obligatio, quâ obligatio feudaltatis renovandæ, vel juramenti. Ex quo videretur quod terminis quæstionis nostræ, si dominus de facto post quadraginta dies ab investitura ultimi vasalli, ex causa deficiens catalogi prehendar, & prehensionem fore nullam, & cum impensis, damnis, & interesse retractandam, resolvendo distinguo. * Aut feudum intra dictos 40. dies rursus aperitur morte vasalli & omnia renovanda sunt, ut tum dixi num. 3. quia semper novus hæres debet habere 40. dies ad deliberandum, & adeundum dominum. supra §. 7. num. 2. intra quod tempus, si dominus prehendar ex defectu hominis, non solum nulla est prehensio, sed dominus debet damna & interesse, quia ex hypothesi non habet justam causam ignorantia. Sed si prehendar ex defectu catalogi tantum, tunc quia habuit justam causam ignorantia obitus vasalli, non debet damna & interesse, satis est remittere in utilem prehensionem & multò minus si tempore hujus prehensionis, jam lapsum erat tempus induciarum datarum hæredibus, vel habilibus ad adeundum hæreditatem, quia hæres, sed potius gratias agere debet, quod patronus non prehendit ex defectu hominis, prout poterat & fructus suos facere. Argum. l. 4. C. de pos.

14. Aut verò intra dictos 40. dies aperitur feudum factò vasalli qui vendidit, cessit vel dedit, tunc dico factum vasalli bene posse prodesse domino, ut possit de novo statim prehendere ex defectu hominis: sed non potest ei obesse, quin residuo temporis lapsò prehendar ex defectu catalogi. Vasallus enim potuit & debuit eum monere in quem feudum transfert, qui etiam scire debebat quo cum, de quo æqualiter contrahebatur. l. qui cum alior. ff. de regul. jur. hanc quæstionem (tanquam ut rarò contingentem parum utilem) consultò in priore editione omiseram, sed quia à nonnullis postea dubitari vidi, neque interrogari, commodum duxi breviter & clarè resolvere.

SUMMARIA.

SUMMARIA GLOSS. III.

1. *Due tantum species prehensionis feudalis.*
2. *Q. 1. Per prehensionem ex defectu catalogi avocatur possessio feudi à vasallo, & transfertur in patronum, sed non potest colonus expellere.*
3. *Q. 2. Vtrum patronus in causa hujus §. possit jura dominicalia exercere in subvasallos & censuarios feudi? Hac sunt in fructu.*
4. *Prehensio ex causa hujus §. accedit missioni in possessionem ex primo decreto.*
5. *6. An creditori competat jus patronatus, & exercitium jurisdictionis rei hypothecatae?*
7. *Nec patronus tenebitur restituere fructus, qui non consistunt in commodo pecuniario. 3.*
9. *Solutio. quest. 2. quod non. 10. 13. nisi quando feudum non habet alia jura.*
10. *Prehensio indebitè facta nulla est ipso jure quantum ad effectum juris non quantum ad factum.*
11. *Q. 3. Vnde ea non obstante potest vasallus subvasallos suos in fidem admittere, & verbaliter investire, sed non corporaliter, nisi dicta prehensione revocata.*
12. *Sic beneficium, quo quis ipso jure privatus est, potest conferri, sed non realis possessio tradi, nisi citato & convulso possessore. Idem in emphyteusi qua cecidit in commissum, quia potest alii conceat, sed non vetus emphyteusa expelli, nisi sententia procedente.*
13. *Tamen investitura vasalli penante, illa prehensione facta, inefficax est respectu patroni quamdiu ac factò durat prehensio.*
14. *Q. 4. Hujusmodi prehensio, statim debite oblato catalogo ipso jure resolvitur.*
15. *Adverbia resolutiva inducunt resolutionem extimètriam.*
16. *Differentia inter suspensionem & excommunicationem.*

GLOS. III. IN VERBO.

Saisir.

* Due tantum species prehensionis feudalis.



Hæc est secunda species prehensionis feudalis. Sunt enim duæ * tantum; prima, quæ fit propter defectum clientis & jurium, & hæc præcipua, de qua §. 1. supra eo. ubi latè differimus: Secunda, quæ fit propter catalogum non traditum, de qua in hoc §. 1. His enim duobus casibus licitum est patrono uti prehensione & manus injectione in rem clientelariam, & non alio casu, nec alia forma quam quæ conceditur, & designatur per hanc consuetudinem in hoc §. & in d. §. ut sæpè dictum est. Et notat quòd hæc duæ prehensiones in omnibus conveniunt excepta commoditate & lucro fructuum spectante ad patronum in prima, & non in secunda. Unde utraque potest fieri solius patroni etiam merè privata autoritate, vel civilius & usitatus agendo, autoritate & mandato judicis. In utraque res debet poni ad manum patroni, & non judicis vel alterius, nec requiritur præceptum vel interpellatio, sed debita notificatio, prout diximus supra §. 1. gloss. 4. in princip. per rationes ibi adductas non repeto. differunt autem in assimilatione & in effectu commodi: utrumque patet, quoniam prima prehensio assimilatur potius consolidationi, quam missioni in possessionem, vel pignorationi, quum fiat velut quasi in rem propriam, causa fruendi, ut sua & propria, & ad primordiale causam reversa, sine ulla restitutione fructuum. Hæc autem secunda magis accedit missioni in possessionem, vel pignorationi, quam fiat solum ad compellendum vasallum facere quod tenetur, & ad onus rem cum fructibus deductis impendiis restituendi vasallo, parenti legi feudali. Et ad majorem evidentiam.

2. Quæro primò, an per hanc prehensionem (de qua in hoc §.) possessio * feudi avocetur à vasallo, & transfertur in patronum? Videretur quod non: sicut missus in possessionem non efficitur possessor, nisi quando per consuetudinem aut statutum loci, vel judicem disponitur, quod lucretur fructus: quia tunc efficitur possessor verus, qui loco domini habetur,

Tom. I.

ut fructus suos faciat. l. bone fidei. ff. de acquirendo rer. domin. l. qui sic. §. de usur. Bald. in l. consentaneum col. penult. in §. oppos. C. quomod. & quando judex Alexand. in l. si finita §. Ju. ianus. col. 31. ff. de damn. infect. Ita videtur quando tunc demum patronus efficitur possessor, quandoprehendit ex defectu hominis, & facit fructus suos, ut dictum est, supra §. 1. gloss. 4. quest. 2. secus quandoprehendit ex defectu catalogi: nec tacit fructus suos, ad quos pervenitur ex vera possessione, per notata in l. 3. §. ex contrario. de acquir. vel amitt. possess. & in dict. l. bone fidei & §. non solum. insitum. de rerum divif. multò plura pro negativa induci possent, sed breviter respondeo quod sic: quoniam non est simplex missio in possessionem, sed manus injectio domini directi, & civilis possessoris, ab eo retenta ex pacto investituræ & infeudationis, & jure publico hujus consuetudinis approbata & concessa. Igitur est multo potentior & efficacior quàm apprehensio rei simpliciter hypothecata à creditore hypothecario facta, ex simplici & privato pacto rem accipiendi & possidendi, quæ tamen à debitore omnem possessionem avocet, & in creditorem transfert, tamen si talis creditor non faciat fructus suos. textus in l. pen. C. de pignora. action. l. creditores, C. de pignoribus. Et sic quamvis hæc secunda prehensio, non sit ita utilis domino sicut prima, non tamen est minus efficax ad dominum possessorem constituendum, sub eisdem tamen limitationibus & modificationibus, quas deduxi in dict. §. 1. §. 4. quest. 2. non repeto. Dominus autem directus, longè plus juris habet, quàm creditor hypothecarius. Sed tamen quamvis in priore prehensione possit colonos expellere, non tamen hoc potest in hac secunda, sed tantum pensiones, & omnes alios redditus ordinarios recipere, aut recipi facere suo nomine, in qualitate tamen domini feudalis, feudum ex defectu catalogi prehensum tenentis, non obstat quod dixi dominum effici possessorem, quia hoc est sub qualitate limitata. Tum etiam plena & non limitata possessio non impedit, quin sinat colonos, quibus factus est quod prohibet alii, quam sibi vel commissario suo solvere, tum alias non esset accipere, sed mergere

A 2

* possessio utrum avocetur hæc feudi prehensione.

vel absorbere fructus, quorum pars sunt damna, & interesse colonorum quæ illos absorberent, Alexand. *confil.* 118. *num.* 10. *lib.* 5.

3. Secundo quæro, Certum est quod administratio feudi quæ fit quærendorum, colligendorum, & conservandorum, & non absorbendorum fructuum causâ, aufertur à cliente, & suis per hanc prehensionem, & transit in patronum vel deputatos per eum. Sed quid de administratione quæ concernit jura *incorporalia feudi, & maximè jura feudalia & dominicalia subfeudorum? Videtur hæc non transire ad patronum. Tum quia ubicumque consuetudo disponit & exprimit hæc spectare ad dominum, ut infra §. 54. & §. 55. semper loquitur in prehensione facta ex defectu clientis & juri, in qua facit fructus suos, & non quando est facta ob solum catalogum non traditum.

* Incorporalia jura feudi per quem administratur feudo vasalli prebasso.

Tum secundo magna, imò maxima est ratio diversitatis inter primam illam prehensionem, & hanc secundam, quoniam in prima verè & propriè feudum est apertum patrono, quum non habeat vasallum, & sic interrupta fidelitas, quæ est vinculum formale & substantiale feudi, & est feudum quasi reunitum, & consolidatum dominio directo patroni. At in ista feudum non est aliquo modo apertum, nec interruptum, quum sit repletum de persona certi clientis, qui à domino in fidem admissus & investitus fuit, & est verus ejus vasallus, & sic nulla est interim consolidatio, nec quasi consolidatio, quum subsit verus utilis dominus actu permanens, idemque verus directus dominus, actu permanens respectu subvasallorum, emphyteutarum, & censuatorum feudi sui, per ea quæ latè diximus in d. §. 1. *gloss.* 6. quum igitur vasallus non obstante hac secunda prehensione, sit verus vasallus, verus & immediatus dominus directus subvasallorum feudi sui, sequitur necessariò, quòd ad eum spectat jura dominicalia & feudalia administrare & exercere in subfeuda, & in subvasallos, & non ad patronum: quum sit solum dominus mediatuus, per deducta in *dicta gloss.* 6 & quum feudum immediatum non sit ei apertum, non possunt subfeuda censeferi eidem aperta, ergo non poterunt per eum prehendi, nec prætextu hujus prehensionis potest interim censeferi dominus immediatus.

Tum tertio quia non possunt simul esse duo domini feudales immediati in solidum, respectu ejusdem feudi, vel sub feudi, jura sunt vulg.

4. Tum quarto quia hujusmodi prehensio non fit ad hunc finem, ut patronus possit feudo & ejus juribus frui tanquam re sua, vel ad eum quasi reversa, sed solum ad finem inquietandi vasallum, & propter molestiam vitandam compellendi ad editionem catalogi, ut in simili vult textus in *l. is cui. in princip. ff. ut in possessionem. legat.* textus in *cap. quoniam frequenter, §. in aliis. in princip. no. lis. non contestata.* actorem emittendum in possessionem rei petite, ut tædio affectus reus contumax veniret responsurus. Et satis patet ex mente & verbis hujus §. hujusmodi prehensionem esse simplicem pignorationem rei alienæ, propter aliquod debitum non præstitum, quoniam patronus non insistit feudo, sic prehensio tanquam suo, vel quasi suo, sed tanquam verè alieno.

Unde (& hæc §. ratio) hoc casu non potest aptius comparari quam creditori (donec solvatur) hypothecam possidenti.

* Creditor non potest jura patronatus & jurisdictionem feudi hypothecati exercere.

5. Sed licet vi * hypothecæ possit proprietatem ipsam, & rem totam cum juribus suis alienare: tamen non potest jura patronatus, vel jurisdictionis, fundo hypothecato à se etiam possessio annexo administrare. (Adverte tamen quòd pro præsentem non intendit decisivè loqui de creditore, quid enim si possideat in antichresim, vel pro tanta summa quam res valet? *Ut notat. in l. 1. de leg. 3.* hoc enim plenam & peculiarem discussionem requirit, quam refero infra loco opportuno.) unde non poterit creditor præsentare ad beneficia,

casus est secundum receptiorem intellectum in *cap. cum Bartholdus.* & ibi Panorm. in 1. *notab. Felin.* in *collat. fin. de re. judic. firmat.* Imola. Panorm. in *cap. fin. in fid. de concessione. prebenda Bald.* & ibi *Jaf. num. 5. in l. creditoris, ff. de operis novi nunciat.* Rochus Cur. in *repet. rubr. de jure patron. in verb. ipse vel is à quo quasi.* 27. Ratio est duplex, prima, quia ad creditorem non transit res, nec quantum ad dominium directum, nec quantum ad dominium utile & sic in illum non transfertur res, nec universitas rei; sed simplex possessio quantum ad vim & effectum hypothecæ: in reliquo enim non creditor, sed debitor possidere censetur, ut satis dictum *supra §. 1. gloss. 4. num. 18.* meritò non transit in eum patronum, per notat. in *cap. ex litteris de jure patron. & quæ pulchre notat. Paul. in consil. 351. venerabilis vir. collat. 1. lib. 1.* Secunda, quia creditor tenetur omnes fructus rei servare, & restituere, vel in sortem imputare. *l. 1. 2. & per tot. C. de pignor. actio.* Sed hujusmodi fructus juris patronatus non posset restituere, nec imputare, & sic eorum perceptio & administratio non spectat ad creditorem, licet alias possessorem rei: sed ad debitorem verum patronum, & juris patronatus verum quasi possessorem. Et iisdem rationibus non transiret in creditorem, saltem jure & nomine suo, administratio & exercitium jurisdictionis fundo hypothecato annexæ; quamvis in hoc contrarium teneant Ludovic. Rom. in *singul. §. 54. quaritur à me, per l. eleganter. §. fin. qui nihil facit. ff. de pignor. actio.* Phil. Decius. in *l. debitorum. C. de pact.* Igitur idem dicendum hoc casu in domino feudali. Et maximè cum in eo concurrant ambæ illæ rationes: tum quia (ut in ratione 2.) feudum prehensum non interruptitur, nec quasi consolidatur, & remanet vasallus omnino dominus utilis & verus immediatus patronus, & dominus directus subvasallorum feudi.

6. Tum sexto quia fructus saltem honorifici hujusmodi jurium dominicalium non possunt restitui, prout vult hic textus de omnibus fructibus à patrono, vel suis commissariis perceptis; verbo enim *fructus* indefinite probato, omnes universaliter intelliguntur, & indefinite, maximè in dispositione legis æquipollet universali, per jura vulg. Et quantumvis non congruunt verba legis, nec ejus dispositio; ut diximus infra §. 20. *gloss. 3. num. 5.*

7. Tum septimò, dato quod administratio jurium dominicalium feudi prehensi ad patronum non transeat, sed remaneat penes vasallum: tamen non frustratur, sed satis adimpletur intentio hujus textus quum satis inquietetur vasallus per occupationem prædiorum, & corporalium fructuum feudi. Et id verisimiliter satis est, ut vasallus acceleret quantum poterit catalogum offerre. Ad hæc appositissimus textus in *l. 3. §. missum. de carbonian. edit.* ubi quamvis missus in possessionem ex carboniano edito efficiatur verus possessor hæreditatis, non tamen potest actiones hæreditarias eo ipso, videlicet in quantum missus, exercere, nec hæreditatem aut res singulas vindicare: sed contentus esse debet hac prærogativâ, quòd possessorem eum Prætor tantisper constituit: igitur à simili in hac prehensione contentus esse debet patronus hac prærogativâ, quòd possessor interim feudi constituitur tantisper dum catalogus offeratur. Nec est vero dissimile confidentes in reductione hujus consuetudinis ita responsuros fuisse si interrogati fuissent aut animadvertissent per prædicta, prout etiam vult *consuetudo de Lorriz. eod. tit. §. 68. Aurelian. §. 68.*

8. Nunc in contrarium argumentor, & probo administrationem non solum corporalium rerum & fructuum feudi: sed etiam incorporalium pendente hac prehensione non spectare ad vasallum, sed ad patronum. Et hoc triplici ratione.

Primâ, quia hæc consuetudo disponit & concedit prehendi feudum. Sed simplex enunciatio vel dispositio

feudi, importat omnes ejus pertinentias & jura, ut sunt jura feudalia & dominicalia, quæ ratione talis feudi competunt in subvasallos, censuarios vel emphyteutas: quod latè comprobatum est *suprà* §. 1. *gloss. 5. in princip.* Ergo ea omnia in hac prehensione includuntur.

Secundâ, nedum commoda pecuniaria jurium dominicalium, sed etiam ipsa jura dominicalia, ut sunt prehendere & exequi feuda aperta, & novos vasallos investire, similiter investuras emphyteutarum vel censuvariorum renovare: sunt in fructu, & veri fructus incorporales feudi, à quo hæc jura dependent; igitur spectant ad patronum, ad quem spectat administratio & collectio fructuum pendente prehensione.

9. Tertiâ, alioquin sequeretur quòd dispositio & provisio hujus §. esset ridicula & elusoria, ut in feudo consistente tantum in his juribus, puta universo dominio de consensu superioris alienato, partim per subfeudationem, partim per concessionem in censum vel emphyteusim; de quo dicemus *infra* §. 51. Tunc enim maximè, quando omnia essent subinfeudata, patronus & sui commissarii nihil possent administrare. Et vasallus negligens & contumax, si ad eum, non obstante hujusmodi prehensione, spectaret subvasallos suos in fidem admittere, & eorum subfeuda aperta prehendere, possit gratiam eis facere, & sic non cederet nec veniret dies aliquorum jurium solvendorum. Et prehensio superioris patroni inanis & vacua maneret; quod esset absurdissimum. Non obstant similia de creditore hypothecario, & missione in possessionem ex primo decreto: quia patronus originalis dominus in feudo suo jure feudali prehensio longè plus juris & auctoritatis habet, & laxiores habenas propter originem feudi ab illo emanantis, & vim domini directi ab eo in toto feudo & singulis juribus illius uniformiter retenti, quam exteris adventitiis: quid dicendum.

10. Concludo pro prima parte per septem rationes pro ea adductas. Addo octavam, quia talis est communis observantia, sicut per *l. minima. l. si de interpretatione. ff. de legibus cap. dilectus. de consuetudine.* Non obstant duæ primæ rationes secundæ partis, quia dissolvuntur per contrariam nostram observantiam, tum superantur per septem fortiores rationes, primæ partis.

11. Ad tertiam rationem fateor quòd procedit pars secunda, quando contingit in feudo non esse alias res, nec alios redditus notabiles. Quo casu dico limitari debere præfatas consuetudines Autelianensis & de Loriz, ut tunc subfeuda etiam illic vel sub simili consuetudine sita prehendi possint, quando aperta inveniuntur à superiore ad manum suam ex solo catalogi defectu, tenente feudum medium quod solum in juribus subfeudorum consistit, & hoc ne inanis sit prehensio: & patet etiam in textu *d. §. 68. ibi, En exploitant, ubi consuetudines illæ præsupponunt aliquid esse quod cum effectu pignorari possit, quo cessante cessat dispositio dicti §. 68. & similis per notata *infra* §. 13. *gloss. 3. num. 5. ad fin.**

12. Et hoc casu tradito catalogo restituet patronus jura pecuniaria duntaxat, siquæ receperit: jura verò honorifica non restituet, nec reiteranda erunt gesta, sed stabunt. Tum quia magis consistunt in simplici administratione quam in lucro: tum quia censetur ea restituere restituendo rationes & scripta gestorum quæ cedunt in commodum vasalli, & ad conservationem juris & possessionis suæ & illi attribuantur, & per eum facta censentur, quæ gesta sunt per ejus patronum in qualitate feudalis & superioris domini prehensione feudali durante, tum quia secundum naturam actus & usum destinatum statim consumuntur, non sunt aliter restituenda *l. neque. §. culpa. ff. de rei vendicac. l. arboribus. §. munus. ff. de usufruct.*

13. Extra hunc fallentialem casum, confirmo priorem partem. Quia si in hac prehensione transiret tota

administratio etiam jurium, sequeretur majus absurdum, videlicet quòd patronus ea durante (quamvis sit potius simplex impedimentum) posset lites omnes etiam petitorias ratione feudi & pertinentiarum resumere, seque subrogari facere, & consequenter quòd posset eas passivè suscipere vel deferere, quod non solum periculosum est & absurdum, sed etiam contra mentem hujus consuetudinis, & communem observantiam, quæ nihilominus vasallus activè & passivè agit in judicio & extra, vel transigit, vel de novo movet instantias etiam possessorias: prout manet verus possessor contra omnes alios à domino; ut in fortioribus terminis diximus *suprà* §. 1. *gloss. 4. num. 22.*

14. Non obstat quòd dominus plus juris habet, quam creditor hypothecarius, quia verum est in se. Sed quantum ad executionem, restringitur ad casus & mentem consuetudinis, qua limitatione & mente inspecta optimè conveniunt similia de missione ex primo decreto *suprà eadem gloss. num. 4. num. 7.*

15. Uterius nota quòd sicut in simili diximus in *d. gloss. 4. quest. 3. 4. & 5.* hujusmodi prehensio si fiat ex causa falsa, puta catalogo jam tradito, vel debite oblato, vel aliàs indebitè, ut ante lapsum quadraginta dierum, vel alterius temporis, ad hoc, tempore admissionis in fidem, conventi, & præfixi, est ipso jure nulla: etiam si esset facta judicis auctoritate, & hoc quantum ad effectum juris & consuetudinis. Sed non quantum ad ipsum factum, quoniam vasallus non debet propria auctoritate resistere, nec spoliare, vel turbare commissarios deputatos à patrono, vel ejus nomine: sed solum viâ juris puta oppositionis, & non per viam appellationis, nec casus novitatis, deducere jus suum, cassationem & retractationem dictæ prehensionis obtinere, cum damnis & omni eo quod interest & impensis, manente interim & stante cum effectu facti, dicta prehensione.

16. Tertio juxta hæc quæro, quid si pendente prehensione sive ex capite clientis deficientis, sive ex capite catalogi non dati, sed ex causa falsa, vel aliàs injustè, & sic nulliter, super quo forte lis pendet inter clientem opponentem & reum, petentem nullam & injustam declarari manus injectionem, & patronum actorem eam sustinentem, vasallus de facto, quemdam ex suis subvasallis in fidem admittat & investiat. An ille actus valeat? Videtur quòd sic: quia est actus juris magis quam facti, & sic dependens à veritate rei: unde quum prehensio quantum ad jus nulla sit ipso jure, non potest impedire validitatem hujus actus: *cap. non præstat impedimentum de regul. jur. in 6. cum vulg.* Nec obstat quòd interim dicta prehensio debet fortiri effectum donec sit cognitum de causa & judicatum, quia verum est ad limites facti ad quod processit. Et quantum ad hoc ut de facto non debeat vasallus expellere patronum, nec suos, nec eos turbare in possessione feudi per eos occupati, & de facto detenti. Sed non quantum ad ceteros actus qui consistunt magis in jure, quam in facto: & quorum interventum non sit aliqua turbatio facti in possessione & occupatione feudi quam habet patronus, ut est verbalis, vel literalis admissio subclientis in fidem, prout in simili.

17. Cum quis beneficio privatur ipso jure, statim id beneficium conferri potest nulla expectata sententia, nec vocato quodam possessore. Sed non potest collatio de facto exequi, nec novus collatarius in possessionem realem induci, nisi prius vocato & audito possessore, & causa cognita textus est in *c. licet Episcopus de prebendis in 6.* Tradit Oldrad. in *conf. 226.* de idro Baldus in *conf. 136. questionis libro quarto.* Lopus. *allegat. 101.* Anastasius in *allegat. 112. Sape mihi.* Maria Socin in *tractat. de citac. armen. 5. quest. septima.* Reliquas concordantias videre potes fidelissimè ad hoc congestas per dominum Andream Tiraquel. in *reper. l. si unquam, in versicul. revocatur num. 275. & seq.* Similiter si propter canonem non solum emphyteuta privatus sit

* Prehensio ex falsa vel indebita causa facta ipso jure nulla est.

* Pendente lite prehensionis utrum vasallus possit in fidem admittere unum ex vasallis suis: & si admittit, utrum actus sit nullus an non? Quod nullum est, quandoque impedit executionem facti sed non executionem juris.

ipso jure, statim potest dominus alii concedere, verbaliter investire, sed non realiter & de facto, nisi citato veteri emphyteuta, & possessore, & sententia declaratoria præcedente, ut tenet Ludovicus Rom. in *consilio* 212. *quo ad primam*. Francisc. Curtius junior in *l. fin. numer.* 22. *C. de pact. facit cap. 2.* & ibi Panorm. in 3. *notab. de feud.* Igitur si prehensio superioris patroni sit ipso jure nulla, nihil impedit quin vassallus possit subvassallum novum in fidem admittere, & verbaliter investire, non corporaliter, nec in possessionem realem subfeudi inducere, si modò illud subfeudum sit jam prehensum & occupatum tanquam apertum à superiori patrono, donec causa cognita per sententiam declaratum sit, prehensionem superioris patroni nullam. Et hæc veritas.

18. Concludo igitur valere mero jure talem actum, quod intelligo inter ipsum vassallum & subvassallum, sed non respectu superioris patroni quandiu lis pendet, & sua manus injectio de facto perseverat: quia non obstante renovatione investituræ factæ per vassallum, poterit subfeudum tanquam apertum ex defectu clientis & jurium, ex eo quòd sibi non est facta fidelitas, prehendere, & possidere, eoque frui de facto: & eodem errore quo superius feudum prehensum injustè tenet. Et similiter si quæ relevamenta vel alia jura debeantur, poterit ea de facto exigere, non obstante quòd subvassallus ea vassallo solverit post prehensionem feudi superioris, sub onere tamen & periculo damnorum & interesse & futuræ sententiæ. Quicquid enim circa hæc administrat vassallus durante prehensione etiam nulla & injuria, habetur pro nullo respectu patroni. Sed respectu vassalli & in ejus præjudicium valet, & cessante prehensione effectum sortiri debet. Unde quantum ad vim & effectum horum actuum inter vassallum & subvassallum, vel emphyteutam aut censuatiam, non refert in effectu, an prehensio superioris domini sit valida vel nulla, quia quandiu durat, omnes actus vassalli sunt inefficaces respectu patroni, illo conquente, qui etiam poterit facere illos retractari, ut etiam dicitur *infra eodem §. 19.* Sed quantum ad ipsum vassallum obligandum, & in ejus præjudicium sunt validi, & sublata prehensione efficaces.

19. Quarto quæro, prehensione juxta formam hujus §. facta, vassallus catalogum tradit vel debitè offert patrono. An statim cesset & resoluta sit ipso jure hujusmodi prehensio? Videtur quòd sic: quantum ad jus, sed non quantum ad factum, donec patronus de facto manum injectam sustulerit. Sed non attenda nec expectata hac formalitate, puto ex tunc statim ipso jure, & ipso facto, omnino resolutam esse prehensionem, feudumque omnino esse liberum vassallo; probo primò per hunc textum ibi, *jusques à ce que iceluy dénombrement lay air esté baillé*: id est, donec vel quousque dimmeramentum fuerit traditum. Ea sic patet quòd consuetudo non permittit fieri hanc prehensionem, nisi sub hac limitatione, & resolutiva conditione, quandoque tradetur catalogus. Secundò per textum in fine ibi, *apres iceluy dénombrement baillé*, ubi disponit consuetudo commissarium teneri ratione fructuum vassallo reddere catalogo tradito. Igitur statim eo tradito potest vassallus agere ad redditionem rationum, etiam non facta, nec habita alia manumissione feudi per patronum, nec alio expectato: quia consuetudo illud non dicit: nec aliud requirit. Igitur nec nos dicere vel requirere debemus. Baldus in *l. 1. in fin. ff. de curatore furio. in l. Gallus. §. penult. ff. de lib. & posthum.* cum similibus quæ allegavi *supra §. 1. gloss. 4. num. 9.* Tertiò quia hujusmodi prehensio sit expresse sub hac conditione resolutiva & extinctiva, donec catalogus tradatur: & sub eadem conditione curatorum feudo appo-

nuntur. Et dato quòd aliquo casu non esset expressa hæc conditio, tamen necessariò subintelligitur, & pro expressa habetur, quum prehensio referatur ad nunc consuetudinem, & etiam cessante relatione hæc consuetudo tacitè inest, tanquam forma innata actus. *l. quod si nolit. §. quia assidua. ff. de edili. edict. cum vulg.* Igitur adveniente conditione, videlicet tradito catalogo, statim ipso jure & ipso facto resoluta & extincta est manus injectio, & esse definit: quum sit facta limitatim & resolutivè ad hunc eventum.

20. Hæc enim adverbia, *donec, quousque, quoad, quandiu*, & similia adposita ad limitationem beneficii jam concessi, seu dispositionis præambulæ, scilicet ut id duret in eventum alicujus casus, inducunt conditionem extinctivam dispositionis præcedentis, & si apponantur à lege, ut hic, extinguunt ipso jure: idem si ab homine, in his quæ possunt resolvi & extinguì ex voluntate & dispositione hominis, ut est etiam in casu nostro. Hæc est expressa theoria & resolutio Bartol in *rubr. de condi. & demon. ff. collat. 4. probatur in l. ambiguitatem. ver. fin. autem* & ibi Bartol. Paul. *l. de usufruct. in l. famina. ff. de Senato. l. in delictis. §. si de tracta. ff. de noxa. actio. l. sufficit.* & ibi latè Jason. *ff. de conduct. indeb. l. si ve manifestus. §. tandem. ff. de condic. furti. l. 1. in fin. ff. de ventre. in possess. miss. l. penult. in princip. & ibi Nicol. de Neap. ff. de excusat. tuto. l. qui concubinam. §. uxori. ubi Albertic. ff. de legat. 3. l. pater Severinam. §. fin. ff. de condi. & demonstra. gloss. in Clem. ubi qui. in ver. donec de ata. & qual. ordinand. quod notat Bartol. in *l. fin. §. 1. ff. ad Tertullia. & in l. centesimis ad fin. ff. de verbor. oblig. Philipp. Decius cons. 621.* hinc est quòd suspensus donec latisfecerit, quam primum latisfecerit statim ipso jure est solutus, & definit esse suspensus, etiam absque alia absolutione, ut tenet glossa in cap. *quia sepe. in verbo donec. de elect. in 6. glossa penult. in cap. 4. de censib. in 6. gloss. in Clem. in ver. donec.* & ibi Panorm. Cardin. *quest. 30. de decimis.* quamvis gloss. 3. & Zenzeli, in *extravag. suscepti. Ioan. 22. de elect. in ver. donec. tenuerit contrarium, & malè.**

21. Idem tenent canonistæ in interdicto secus dicentes in sententia excommunicationis lata, donec latisfecerit, vel sub simili conditione resolutiva, qua exstante non cessat ipso jure excommunicatio, sed requiritur absolutio: & est speciale in sententia excommunicationis propter certam formam olim servatam solitam (non enim est de substantia, nec hodie observatur) in absolutione à sententia excommunicationis, de qua vide si vis Clava in *ver. absolutio 3.* ita tenent Canonistæ, ut Gemi. in *cap. 2. collat. 1. de heret. in 6.* Panorm. in *cap. non est de sponsation. in cap. cum tu. de usur. in cap. fin. de matrim. contract. cen. interd. eccles. & in cap. 1. in fin. collat. secunda*, ubi Felin. *collat. secunda*, Phil. Decius *collat. 4. in 6. notab. de judici.*

Et sic concludo quòd catalogo tradito, vel debitè oblato patrono, statim revocata est, & cessat prehensio, & vassallus liberam habet fruitionem & administrationem feudi ut priùs, & potest contra curatores feudi agere ad redditionem rationum, etiam non ostensa, nec habita aliqua manumissione, seu manus levatione patroni, docendo tamen de traditione vel debita oblatione catalogi: in hoc tamen prodest habere instrumentum sublatae manus dominicæ, ut statim commissarii, si qui sint apposti, obediant, & liberam fruitionem vassallo permittant, eique rationem gestionis suæ reddant, quæ alioquin non tenerentur facere, nec ad ea condemnarentur, nisi probationibus solemniter factis, ostensum esset de hujusmodi resolutione manus injectionis, quæ probationes etiam vocato patrono deberent fieri, alioquin simplex sententia pro vassallo contra curatorem lata, non exoneraret, nec tueretur eos erga patronum.

Adverbia
resolutiva.

*Differentia inter
suspensionem & excommunicationem.

*Catalogo tradito vel oblato ipsi patrono, an ipso jure statim extinguatur feudi prehensio.

SUMMARIA GLOSS. IV.

1. Notabilis differentia inter curatores, & commissarios.
2. Numerus commissariorum, pro quantitate & difficultate administrationis feudi metiri debet, nec debet esse excessivus.
3. In casu prehensionis ex defectu catalogi, potest vasallus cogere patronum, ut idonei commissarii iudicis autoritate deputentur.
4. Quorum officium quandoque transit in heredem.
5. Curatoris vel commissarii officium morte finitur, nec potest petere se exonerari, nisi ex justa superveniente causa.
6. Quandoque unus plarium heredum insolidum tenetur.
7. Commissarii non possunt actus dominicales, exercere.
8. Quid si ipsemet vasallus sit commissarius?
9. Isti commissarii non tenentur locare nec licitare.

GLOSS. IV. IN. VERB.

Commissaires.

* Commissarii seu dales qui dicantur & à curatoribus quemadmodum differant.



I sunt curatores deputati custodiæ feudi, & quærendis, colligendis, & servandis ejus fructibus, ad instantiam patroni.

1. Et advertite quòd hi propriè non sunt curatores, sed commissarii. Et ita vulgò rectèque vocantur. Et cum ista communis locutio magnum habeat mysterium, nolui eam mutare etiam in summario hujus §. Est enim multum notanda inter hos differentia: quia curator propriè is est qui gerit vicem personæ seu domini, sive rei, sive personæ detur: unde non datur nisi personæ minus legitimæ, vel rei, loco personæ absentis, seu non existentis: ut quando bona vacant, ut ff. de cura. bon. dan. per tot. Et habet administrationem juris, quam sit loco domini. Commissarius autem non est loco domini, nec ejus personam repræsentat, sed est vice simplicis gestoris & custodis; ut in l. ei apud. l. licet. ff. deposit. unde licet ad essentiam & validitatem substitutionis certi prædii, non sit necesse rem sequestrari, nec adhibere commissarios: (nisi per constitutionem regiam post primam horum editionem anno 1539. editam.) Tamen si persona superquam sit substitutio, sit minus legitima, vel non subsistat, necesse est curatorem adhiberi, ut diximus infra §. 190. Hinc est etiam quòd simplex * commissarius, qualis est sequester, non potest conferre beneficia, vel ad ea præsentare: quamvis curator hoc possit, ut plenius ibi diximus, & infra §. 64. Redeundo ad materiam nostram, nota quod patronus sua tantum, vel iudicis autoritate potest deputare quos vult, civiliotes tamen patroni solent colonum vel alium domesticum vasalli committere, ut minus gravetur.

2. Quin etiam ipsummet vasallum, ut sub manu patroni tanquam commissarius, & extranea persona feudum administraret: & potest patronus unum solum curatorem deputare. Sæpius (nisi feudum sit valde parvum) solent committi duo. Quandoque plures si magnitudo, vel distantia rerum feudalium plurium curam requirat: debet enim pro quantitate, valore, & situ rerum feudalium & pro ratione oneris, & difficultate administrationis numerus curatorum metiri. Si enim plures quàm feudi cura & administratio requirat apponerentur, non teneretur vasallus in redditione rationum approbare numerum excessivum, nec subire sumptus eorum qui superflue appositi sunt. Et quamvis sit in libera facultate patroni apponere quos vult, tamen non nisi idoneos, videlicet providos, & diligentes, & qui sunt solvendo, & cum hoc vicini feudo, si idonei ibi inveniantur: alioquin ex vicinioribus locis apponere debet, alioquin vasallus justè postulabit, ut idonei & non suspecti deputentur, remotis suspectis, vel minus integris, diligentia, facultatibus, vel alia qualitate aut circumstantia, ad fidelem & turam curam feudi requisita.

3. Quòd si nullo curatore apposito, patronus aut sui, negligenter, & dissipando versentur in feudo, poterit vasallus petere ut fidi & idonei curatores deputentur. Plus dico, quòd etiam non allegata nec probata aliqua dissipazione, si vasallus habeat probabiles causas oppositionis adversus prehensionem patroni, vel aliud quod justum impedimentum tam citò conficiendi catalogi, poterit implorare iudicis officium, & obtinere ut patronus teneatur idoneos & non suspectos commissarios apponere, sub judiciaria autoritate, vel ut ad ejus reculationem ponantur per judicem quantum ad custodiam & regimen feudi, & fructuum pecuniariorum (dominicalia enim jura non possunt auferri patrono) vel obtinere poterit, ut curatores privata patroni autoritate appositi, iterum à iudice constituantur, vel sub manu justitiæ obligentur. Et ratio est, quia id non nocet patrono, qui nihil debet lucrari ex illis fructibus, & prodest vasallo pro integra custodia rei, & ejus restitutione cum fructibus: quoniam tunc hujusmodi commissarii tenebuntur rationem reddere etiam de levi culpa, ut in gloss. seq. quest. 5. & tenebuntur tam ad rationum redditionem, quàm ad reliquorum solutionem; præcisè per incarcerationem personæ, quorum utrumque non haberet locum contra patronum, & ultimum non procederet contra curatores, sine aliqua iudicis autoritate, sed privatim deputatos: nec invidiosum esse debet si vel pendente prehensione consulatur utilitati vasalli, fortè verè contumacis, quia fuit eum carere usu & possessione feudi, ut vult hic §. & contenti esse debemus pænis legibus comprehensis. l. si ita stipulatio. ff. de verb. obligat.

4. Inter suspectos * autem commissarios maxime sunt hi, qui circa hæc jus cessum prætendunt à domino, ut consulti & iudicatum fuit in hac specie. Quidam ratione uxoris Dux vel Comes Stampatarum vendidit cuidam suo procuratori pro quingentis aureis quæ recepit, omnia jura & commoda vasallorum, ita ut post annum teneretur rationem reddere, & ea quæ ultra sexcentos aureos exegisset, inter se & dominum dividere: feudo aperto manus injicitur, & ille procurator commissarius deputatur. Respondeo, quòd ad petitionem eorum quorum interest, removeri debet non solum ipse, sed etiam naminatim per eum vel colludentes cum eo. Et ita per sententiam præfectorum thesauri regii dictum fuit, quòd colonus pristinus deputaretur commissarius ad onus solvendi pensionem cenductionis suæ tantum, & bene, quia locatio rectè facta erat. Plus dico, quòd eo casu dominus malè & inhonestè tractat vasallos, subjiciendo illos tam vili redemptori, & si vellent vasalli, justè peterent se liberari pro pretio. l. per druerfas, C. mandati. Potest etiam procurator regius sordidum hoc tractare, & quæ-

* Suspecti commissarii qui.

sum indignum & insolitum impedire, maximè cum isti verè sint vasalli Regis. Comitatus enim ille de dominio est Coronæ, & cedens ille non habet nisi usum fructum ratione uxoris suæ. Quare debet modestè uti, nec insolenter abuti. Alioquin privari posset ulu fructu.

5. Et nota, quod officium & potestas horum curatorum non transit ad hæredes, sed morte extinguitur. textus in *l. cuius bonis, ff. de curatore furio*. prout etiam majus vel universalius officium tutorum vel curatorum, quod morte tutoris vel curatoris expirat. §. *simili modo, instir. quibus mod. tutela vel cur. fin. & §. seq.* ut etiam maxima vel media capitis diminutione finitur: durat autem quandiu vivunt, & perseverat prehensio, nec possunt semel acceptatam commissionem repudiare, nec compellere patronum, aut alium ad quem spectat ad se exonerandum, etiam si adducant alios idoneos & paratos hoc onus suscipere. *l. sicut, C. de action. & obligat.* quod ultimum in limbo, ex superveniente causa iusta & necessaria: puta si longam infirmitatem, vel si nece rem incurrat; tunc enim iustè & rationabiliter petit se exonerari rationem gestorum offerendo, tum quod nequatur amplius commode officium exercere, tum ut fidelium rationes suas reddat & comprobet, & caveat securitati suæ & hæredum suorum: Plus potest dici, quod si tempore commissionis verisimile erat prehensionem modico tempore (ut plerumque solet) duraturam, tandem litibus & inimicitiis fortè gliscentibus inter patronum & clientem, vel propter personarum crebram mutationem, aut varios casus res in longum protrahitur, nec sit spes de proximo finituram prehensionem, & commissarius jam diu plus quàm sperasset in commissione fuit, & multum incommodatur: ut interpellatis patrono & cliente, vel eorum hæredibus, adhuc in eodem statu rem relinquuntibus & nolentibus consentire mutationem curatoris, possit offerendo rationem, & reliqua reddere, & alios idoneos & paratos hoc onus suscipere nominando, causa cognita per iudicem à commissione liberari. *argum. l. Lucius, ff. mandati.*

6. Quod autem dixi non transire ad hæredes, verum est mero jure, utque hæres ipso facto teneatur continuare. Sed dico primò, quod si eo ipso quod est hæres, teneatur de præterito, & ad id quod bona fides exigit de præterito, videlicet ut denunciaret domino commissionem morte finitam: seque non posse illam subire, sed paratum ad usque rationem reddere ipsi domino, vel novo commissario per eum deputando: & sic interim teneatur de custodia rationum defuncti & rerum ad hoc pertinentium. Et si omiffa denunciazione maneat in administratione, censetur eo ipso eidem commissioni se subicere. *argum. l. qui impleto, ff. locati.* Amplio, etiam si non maneat tanquam commissarius, sed tanquam hæres, ut quia colonus vasalli fuerat deputatus commissarius, tunc enim hæres ejus manens de facto in locatione, sive ad eum ipso jure transierit, ut est de jure *l. viam veritatis, C. locati*. sive finitam tacitè reconducendo continet, oneri ejusdem commissionis sese subicit & alligat, nisi domino denunciaret, ut de novo commissario provideat. Teneatur enim ut hæres denunciare, & non denunciando sese alligat, & adhuc si denunciaverit, & est idoneus ut qui per se eandem locationem administrat. Potest iuvitus cogi ad eandem commissionem expressim suscipiendam, nisi iustam causam excusationis habeat, & simul à locatione de facto, & interim discedat cedendo locum novo commissario, eique vel domino de præterito rationes reddere.

7. Quod autem nuper dixi, hæredem teneri denunciare domino, ut procedat intelligendum de hærede majore viginti quinque annis, sciente & præterito: secus de minore, secus de absente, secus de præterito, sed

iustam causam ignorantie semper habente.

Quid si sint plures hæredes, & unus solus sit major, præteritus & sciens? Respondeo. Ille teneatur denunciare in solidum, alias ex sua culpa non proportionè hæreditaria tantum, sed in solidum ad damnum domini obligatur, nec habet recursum contra cohæredes culpâ vacantes, ea enim quæ simpliciter bonæ fidei sunt, nec in diminutione patrimonii versantur, obligant unum plurium hæredum quem contingit in solidum, ut novè docui & probavi in *tractatu dividui & individui part. 3.* Quid si unus solus plurium hæredum sese hujusmodi administrationi immiscuerit? Respondeo. Is solus in solidum domino teneatur profuturo, cohæredes autem non tenentur nisi de præterito pro partibus suis, & etiam non possunt ab eo qui solus administravit, petere communicari commoda, si quæ sint: quia non est simile de conductio- ne conventionali, quæ transit in hæredes. *l. viam veritatis, C. locati.* & de hujusmodi administratione, quæ etiam in viâ imponitur, quæ mero jure non transit in hæredes, ut *suprà eadem gloss. num. 5. in princip.* Mulùm ergo deirat vulgus pragmaticorum, qui putant hæc officia in hæredes transire, ex eo quod sæpè uluvenit, hæredes sive voluntariè, sive errore, sive coactè administrationem continuare.

8. Ultimo quæro an hi commissarii possint investituram subvasallorum, emphyteutarum, aut censuariorum feudi prehensio renovare, prehendere, in fidem admittere, sive actus feudales & jura dominicalia exercere? Respondeo quod non: quia in casu hujus §. debent hæc vasallo vero domino & possessori relinquere nisi in casu fallentiali, de quo *suprà eodem gloss. 3. num. 10.* sed in casu §. 1. *suprà eodem* debetur domino superiori, cujus nomine commissarii sunt denunciare, vel ad eum quo ad hæc remittere, nisi speciale mandatum habeant. Hi enim actus non sunt de eorum commissione & potestate, in qua venit solum cura rei quantum ad ejus custodiam, culturam fructuum, & jurium pecuniariorum debitorum receptionem, & conservationem, & similia quæ respiciunt opus æconomi, vel procuratoris; & eis congruere possunt Unde possunt, & ad eos spectat, exigere & recipere relevameeta, laudimia, & alia pecuniaria jura, rationem mutationum, venditionum, vel investituraum debita. Secus de actibus dominicalibus in se, qui non possunt geri nisi per dominum proprietarium, vel qui loco domini & proprietari habentur, qualis superior patronus pendente prehensione feudi, vel tutor, aut curator generalis personæ & omnibus bonis datus, ut dictum est *suprà §. 1.* unde non possent patronus ista transferre, nec committere his curatoribus, nisi sicut possent uni procuratori, ut plenè in *d. §. 1. gloss. 3. quest. 2.*

9. Et sic patet, quod si ipse met vasallus, vel ejus tutor, curator, aut generalis administrator in casu hujus §. si commissionem hanc acceptasset patrono deputante, possent hos actus exercere non ut commissarius, sed ut ipse in qualitate priori, nisi in casu fallentiali, de quo *suprà eod. gloss. 3. num. 10.* Sed in casu §. 1. *suprà eod.* non possent hoc facere in præjudicium patroni, sive ejus respectu, quia non transeunt in hujusmodi commissione, & hoc nisi patronus ulterius procedendo constitueret eum procuratorem ad hujusmodi actus nomine patroni, tanquam domini superioris & feudalis exercendos. Tunc enim hoc nomine per eum facta valerent, etiam pendente prehensione, & contra patronum. Nec est insolens, ipsum met vasallum deputari commissarium, ut extraneum in prehensione quæ sit ex defectu hominis, ut quando præterit conventas fortè inducias durare, vel oblationes suas sufficientes esse, vel ab alio moveri, aut aliàs ad vitandum periculum majorum damnorum & interesse. *fac. suprà eadem gloss. num. 4.*

10. Cæterum errant Pragmatici, qui præterito novæ constitutionis Francisci I. post primam horum editionem factæ anno 1539. putant hujusmodi com-

* An cura-
tor possint
exonerari.

* Commis-
sarii non
possunt ac-
tus domi-
nalia exer-
cere.

* Locare an possint hi commissarii.

missarios * teneri locare, & plus offerenti licitare, quia §. 82. 83. & 84. dictæ constitutionis, quamvis incipiant à signo universalis ibi, *Quotus les Sequestres, Commissaires, & Depositaires, &c.* id est, omnes sequestri, commissarii & depositarii: tamen ex præcedentibus & sequentibus apparet quod non loquitur de commissariis vel curatoribus prehensionum hujusmodi patrimonialium, sive feudaliū, sive censualiū, quæ fiunt à domino directo in vim jurisdic-

tionis fundiariz, de qua *suprà* §. 1. gloss. 7. num. etiam si iudicis vel etiam regis confortantis manum superimponet, sed * tantum de commissariis, quæ fiunt in vim jurisdictionis contentiosa ad instantiam creditoris vel prætendentium dominium, possessionem vel divisionem, secus in istis prehensionibus patrimonialibus, in quibus dominus directus non possidet nisi secundum quid, ut *suprà* §. 1. gloss. 4. num. 22. nec dicitur propriè res sequestrari, ut ibi dixi num. 19.

* Commissarii districti.

EPITOME GLOSS. V.

1. Fructus separati per feudarium in casu hujus §. vel per creditores possidentes fiunt vasalli.
2. Etiam jure pleni directi dominii.
3. Tamen possessor ille perituros vendere potest.
4. Et vetus possessor possidere videtur & conservatur.

GLOSS. V. IN VERBO.

Ne fait les fruits siens.



Intelligo quod non faciat fructus suos, nedum respectu lucri (utpote restituendos) sed etiam nec respectu simplicis acquisitionis dominii: ita quod patronus non efficitur aliquo modo dominus fructuum, qui pendente hujusmodi prehensione separantur à feudo, sed remanent in pleno dominio vasalli, sive casu fortuito, sive facto hominis per ipsum patronum vel suos, vel per commissarios deputatos, vel quemvis extraneum quomodocunque separantur à solo, quemadmodum habetur in fructibus fundi hypothecari à creditori possessi. Et quamvis vasallus non habeat in feudo, & fructibus pendentibus in eo, nisi utile dominium, directum autem notissimè resideat penes patronum: *ut supra in rub. ad fin.*

2. Tamen statim quod quocunque modo separantur à solo, habet in eis plenum dominium directum & utile, etiam in casu nostri. §. Ratio, quia licet quamdiu pendet, sint pars fundi, & eodem jure necessariò censentur, tamen statim quod sunt quovismodò separati, sunt proprietates separata, inquit Bald. *c. qua in ecclesiaram, collat. 4. vers. sed statim queri-*

tur de constit. & plenè diximus supra §. 1. gloss. 1. quest. 23. num. 17.

3. Quando durat hæc prehensio justè & verè possidentur unà cum feudo à patrono, vel suis, aut commissariis existentibus in possessione nomine patroni, à quibus non potest cliens vindicare, nec ab habentibus causam ab eis, quum non minus possit panus aut sui commissarii * vendere hos fructus, saltem perituros, & dominium transferre ad onus rationis reddendæ, quàm hypothecarius creditor, aut sequester & similis, *l. fin. ff. de requirend. reis.* & quod in fortioribus terminis decidit Paul. in *l. si pretium, C. de procurator.*

* Commissarii fructus vendere possunt.

4. Et hic textus subtiliter perpendendo, habet locum nedum in fructibus pecuniariis sive naturalibus sive civilibus, sed etiam in fructibus honorificis ut sunt dominicalia, quæ quamvis (casu quo feudum non habet alia jura) patronus interim exerceat, percipiat, & consummat irrevocabiliter, ut diximus *suprà eod. gloss. 3. quest. 2.* Tamen propriè ea non lucratur, nec sua facit quia exerceat ad conservationem jurium feudi prehensi, & ad utilitatem clientis, cui illud factum attribuitur, ut dictum est in *d. §. 2. num. 12.*

SUMMARIUM GLOSS. VI.

1. Curator etiam certo singulari rei datur, sed loco persona. 2.
3. Q. 1. Commissarii invisi deputari non possunt.
4. Fallit propter necessitatem.
5. Non tamen potest quis cogi ad suscipiendum hoc officium per statorem, sed demum per judicem, & causa cognita.
6. Mistus executor de quibus possis cognoscere.
7. Meri executoris potestas augetur in casu magna necessitatis.
8. Etiam aliàs incompetens iudex procedere potest, ubi periculum est in mora. Quatenus & quandiu subest necessitas, dispositio juris remittitur vel suspenditur, sed non in totum tollitur.
9. Ad mandatum principis interim cogitur invitus.
10. Tum demum cura est munus publicum & necessarium, quando datur persona ad ejus legitimam.
11. An curator ad lites vel litem detur invisus?
12. Concluditur quod sic.
13. 14. Q. 2. An curatores particulares vel commissarii teneantur facere inventarium?
15. Q. 3. Rationum redditio duo complectitur, secundum Callistratum & Ulpianum. Et quatuor secundum Baldum.
16. Omnino administrator tenetur librum rationum conficere, & rationem reddere.
17. Rationes debent omnia recepta & impensa clarè & sigillatim complecti.
18. Rationum duo principalia capitula.
19. A consanguineis non exigitur scrupulosa ratio.

20. Quando constat de opere factò, fit aestimatio licet rationarius non possit impensam minutatim declarare.
21. Analogistes solum à levi culpa; & scrupulosa inquisitione relevatur.
22. 23. Rationarius verificare debet contenta in rationario.
24. 25. Statutur rationibus in recepto contra rationarium, & tamen non statutur pro eo in impensa etiam circa idem negotium. Quamvis secus sit in libro rationum mercatoris.
26. Vnus notabilis articulus rationum non justificatur ex veritate aliorum.
27. Modica impensa juramento probantur.
28. Et hoc dummodo specificentur.
29. Et sint verisimiles & rationabiles.
- Statutum quòd fitur juramento alicujus, non habet locum, si sit presumpcio in op-

- positum.
30. 31. Presumitur opus factum ab eo, & cujus impensa, qui tenebatur facere.
32. 33. A consanguineis non tam exacta impensarum probatio exigitur.
34. Contra eum qui non fecit, vel non exhibet librum rationum juratur in litem.
35. Idem in proferente obscurum & intricatum librum rationum.
36. Q. 4. plures commissarii tenentur singuli in solidum.
37. Quod verum est in deputatis auctoritate judicis secus regulariter in deputatis à privato.
38. Formula procedendi adversus commissarios, vel alios rationarios.
39. Q. 5. Triplici viâ succurritur ei, qui ex pluribus solus convenitur.

GLOSS. VI. IN VERBO

Rendre compte.



IRCA commissarios, de quibus in hoc §. & alibi sæpè, ut plenius rem hanc quotidianam attingamus, non repetendo dicta in præcedentibus.

1. Hi * intelliguntur quibus iudicis vel superioris auctoritate committitur aliqua res, sive universalis, ut hæreditas, sive generaliter plures res, ut mobilia & actiones Titii, vel mobilia talis castri, vel domus: sive certa res singularis, ut equus, vel fundus; ad eam rem, vel res, sub manu iustitiæ fideliter, providè, & diligenter regendum & custodiendum, administrandum, & rationes, quando & quibus opus erit reddendum. Hos curatores vocare possumus, non propriè, ut diximus supra eod. gloss. 4. in princip. sed prout in iure curator vocatur commissus nedum rei universali, ut ff. de cura. bonis dand. sed etiam certæ singulari rei ut in Authent. ut liceat matri & avia. §. 1. collat. 6. notat gloss. in l. fin. §. fin. autem, 1. in ver. hæreditati & ibi Baldus, Joann. Fab. Salic. & Paul. C. de bon. qua liberis. Adverte tamen quòd textus in d. §. 1. loquitur de curatore dato ad legitimationem personæ minoris viginti quinque annis, cui aliàs non poterat dari iustus & generalis curator, quum esset filius familias, & in patris potestate. An in præsentem non loquimur de curatoribus datis propter illegitimitatem personæ, sed propter possessionem, saltem decentionem & administrationem certæ rei vel rerum, iudicis vel superioris auctoritate ablatam priori possessori. Et hi propriè non sunt nec vocantur curatores, sed meri & nudi commissarii, ut contingit quando res debitorum, sive mobiles, sive immobiles, pignorantur per executionem gaurentigæ, vel rei iudicatæ, vel quando res controversæ sequestrantur, vel quando feuda per prehensionem feudalem ad manum patroni reducantur.

2. In quo ultimo est speciale, quòd prehensio & commissariorum appositio, solius patroni mandato fieri potest, etiam si aliàs sit merus privatus, quia quantum ad hos actus feudales & dominicos censetur superior, & habere in hoc quoddam vestigium jurisdictionis feudalis, sive prædialis, in res clientelarias, sive feudales, sive censuales notata tamen non parùm refert sola privata auctoritate rem prehendi & commissariis subijci, vel auctoritate iudicis, sive prædialis, sive ipsius domini; habentis jurisdictionem contentiosam in loco: quia primo casu non opus est scripturam (utpote privatam) arguere solemniter de

falso, cum inscriptione. Sat est eam negare, ut de testamento factò coram quatuor testibus, ut dicemus infra. Secundo verò casu per constitutiones, fides adhibetur commissioni & relationi servientis publici, nisi redarguens falsi sese de falso inscribat. In quo etiam onere probandi gravantur.

3. Quæro primò, an possint etiam * inviticonstitui vel compelli ad suscipiendam huiusmodi curam? Et intelligo quando sit compulsio à superiore habente in eos jurisdictionem, vel ejus auctoritate & mandato. I. neque à præside, C. qui dare tuto. ve cura. alioquin si fieret deputatio per patronum jurisdictione, carentem, certissimum est quòd neminem posset ad hoc oneris adigere. Et dicendum est pro regula, quòd inviti etiam à suo iudicarii quærentibus assumi, nec compelli, sed voluntarii quærendi sunt. text. est in l. 2. §. queritur. ff. de cur. bon. dan. Bald. Salic. in l. tutor. C. de negot. gestis. Et not. Bald. in l. si. §. sed & si quis, col. 3. per text. ibi in ver. nolueris. C. commun. de legat. quòd commissarius non tenetur acceptare commissariam. Hinc etiam decidit Bart. in l. iuribus. ad fi. C. de agric. & censibus lib. 11. quòd officium sequestri est voluntarium, & non necessarium, per textum in l. fin. §. fin. autem, in fi. C. de bon. auctor. judic. possid. qui parum facit, quia tantum prohibet similia archos, seu alios depositarios, vel sequestratos aliquid detrimentum vel dispendium sustinere: non autem prohibet invitos constitui, sed hoc satis cavetur in d. §. queritur. & idem cum Bart. tenent Angel. Paul. Jas. in l. si fidejussor. §. si satis datum. col. 1. ff. qui satisfd. cogant. Franc. Curt. in tract. de sequest. quest. 2. Fortius idem tenet Bald. in curatoribus minorum in l. sed & milites. §. qui autem, ff. de excus. tutor. per text. in §. item iuvvi. Instit. de curator. qui non probat. Nec hoc ultimum verum est, & contrarium observatur, ut dicam infra tit. 8. in rubr.

4. Fallit primò ex necessitate, ut quia res sunt in periculo, & non potest aliter commodè provideri, quam per deputationem curatoris, & nullus voluntarius invenitur, tunc enim cogitur etiam invitus textus est in d. §. queritur. & ibi gloss. & Angel. Idem puto nedum propter necessitatem, sed etiam propter commoditatem, ut si non sit doneior quam Titius, qui est vicinus, qui habet notitiam rei prehensæ, & pertinentiarum ejus, & peritiam gubernandi, nec habet aliquam rationabilem excusationem,

* Commissarii qui.

* An commissarii invitati deputari possunt?

nem, puta quòd sit consanguineus vel affinis illius contra quem proceditur, vel multis litibus aut tutelis, aut aliis negotiis valde implicatus. Tunc enim, licet perquirendo fortè possent alii voluntarij idonei, sed non æquè repetiri, puto commoditatem administrationis, cum cessatione alterius incommoditatis Titij, esse causam sufficientem, ut iudex ex officio possit. si velit, & ulterius de aliis inquirere gravatur, deputare Titium etiam invitum, ad hujusmodi curam: sic tamen ut ponat solùm operam, & non impensam aliquam de suo, & ita videtur sentire Bald. in l. 1. in fin. ff. ubi pupill. edu. deb. seq. Francisc. Curt. in d. tract. de sequest. quest. 2.

* Curator non potest cogi invitus, nisi à iudice, & causâ cognitâ.

5. Et intelligo * posse invitum cogi demum à iudice, & causâ cognitâ. Et ideo apparitor live officialis iudicis habens commissionem ad exequendum,prehendendum, & commissarios deputandum, non possit invitos deputare, etiam si nullos voluntarios inveniret: sed debet opposites vel recusantes ad diem certam evocare, coram iudice dicturos causas oppositionis & recusatationis, & compellendos ad commissionem suscipiendam. Et hoc quia compellere invitum est jurisdictionis contentioz, & requirit causâ cognitionem: cum is qui compellitur invitus, possit habere plures justas causas, propter quas debeat excusari, & alius deputari. quæcunque autem causæ cognitionem desiderant, expediri non possunt per simplicem apparitorem, sive merum * executorem, qui alias dicatur executor facti, & nullam habet jurisdictionem. Bald. & alii in l. si non cognito, C. contra jus vel utilit. publ. omnis enim etiam summaria & modica causæ cognitio eis est * interdicta tam per constitutiones regias, arrepta supremæ curiæ, quam de jure communi. l. si ut proponis. l. executorem, C. de execut. rei judic. c. pastoralis. §. quia verò de offic. & potest. jud. deleg.

* Merus executor quis, & an habeat jurisdictionem. * Nisi necessitas accidat. vide. num. 7. infra.

* Mistus executor.

6. Secus in executore * mitto, qui est iudex delegatus. Clementina unic. de offic. & potest. jud. deleg. & habet summariam causæ cognitionem & jurisdictionem. unde executio mista non debet nec solet committi nisi iudici perito, ut non ex consiliariis supremæ curiæ, in causis magnis & arduis ejusdem curiæ, vel iudici regio loci, seu prox. miori, aut in suo locum tenenti. Et talis executor potest partibus vocatis & auditis, cognoscere & pronunciare de exceptionibus quæ respiciunt executionem, & non infringunt sententiam. textus in l. penult. ff. de confess. & sic poterit audire causas excusationis curatoris deputandi, & de eatum legitimitate & veritate cognoscere, & absolvere ab hoc onere, vel illud imponere etiam invito, & compellere de facto ad illud suscipiendum & exercendum, nisi appelletur: de exceptionibus autem concernentibus merita causæ principalis, & retractationem sententiæ, sive per viam falsitatis, nullitatis, aut aliam quovismodo proponantur, non potest cognoscere, nec pronunciare, sed ad superiorem delegantem remittere. textus in d. l. fin. l. si prator, in princ. ff. de judic. & quamvis Bart. ibi, & in l. a Divo Pio. in princ. & ferè omnes post eum. Panorm. & omnes canon. in c. de castro, de re judic. Steph. Auff. in addit. qu. Tholosa. 345. tenent quòd possit cognoscere, sed non pronunciare: per d. l. si prator. in princ. & d. l. in fin. tamen illi textus potius videtur oppositum, quòd nec cognoscere possit, & videtur de jure verius, & ita apud nos observatur.

* Necessitatis causâ multa permittuntur.

7. Quod autem dixi de mero executore, ut non possit invitum deputare. Limito, nisi deputatio curatoris esset magnæ * necessitatis, & non posset pati dilationem, & ageretur de periculo magnæ rei, tunc enim necessitati parendum est, quantum salvo juris ordine fieri potest: ideo quòd etiam merus executor facti, poterit si nullum idoneum voluntarium reperiat, deputare & constituere invitum vel invitos eisque hoc onus imponere, propter præsentem necessitatem. & donec aliter per superiorem provisum fuerit, & super hoc diem eis dicere coram superiore, præcipiendo eis

authoritate superioris, ut interim administrarent. Probat arg. l. 1. ff. de offic. consul. ubi necessitas facit, quòd efficaciter jurisdictione & potestate computat non habenti vel habenti litigatam. l. au prator. §. de bitorem, ff. qua in fraud. credi. ubi propter necessitatem & moræ periculum licitum est privato capere debitorem fugientem, vel fugam adornantem, etiam die feriata ad honorem Dei gloss. 2. in l. fin. C. de feriis. etiam si feriz sint solemnissimæ, puta Nativitatis, vel Paschæ Domini Bald. c. fin. col. ult. de feriis. vide, ne remorer, Hyppolit. de Marfil. in sing. 43. 282. & 639.

8. Hinc contulit Petr. Anchara. consil. 192. in auxilium veritatis. quòd * captus & de fuga suspectus, numquam ad invalidandam capturam potest opponere exceptionem incompetentiæ iudicis. sequitur. Ludov. Roman. consil. 242. num. est. Alexand. Jaf. in l. de pupillo, §. si binos. ff. de oper. nov. nunci. & in l. 2. ff. de jurisd. omn. jud. & ibi Socin. col. fin. Alexand. in consil. 205. ad fin. ubi in anno, terigi. lib. 6. Alciatus in cap. cum non ab homine. num. 73. de jud. Et quamvis Francisc. Areti. in consil. 95. respondeo. reprehendat opinionem Ancha. & distinguat, an captus habeat bona sufficientia in loco domicilij, vel alio idoneo, ut tunc non potuerit etiam in actu fugæ capi, ab incompetenti, aliis sic, eamque distinctionem sequatur Phil. Deci. in d. l. 2. col. 3. Tamen veritas est, quòd quando est in actu fugæ, vel est periculum instantis fugæ, aliud non requiritur, & valeat captura à quocunque facta. Et sufficientiam ex probationibus postea factis iustificari, ut tradit Angel. in l. nemo careret. de exalt. trib. lib. 10. C. & latè Marian. Socin. in tract. de cita. articuli. 20. qu. 24. Joan. Bapt. in tract. de debi. fugi. in 6. qu. princ. seq. Phil. Deci. in consil. 75. & sic Anchar. non meruit reprehendi. facit quòd vult Bart. in l. 1. in prin. col. 2. vers. unum tamen scias, ff. de offic. ejus cui mandat. est jurisd. & ibi Jaf. post alios col. 19. num. 70. quòd deleg. tus, qui alias non habet potestatem, potest ratione necessitatis & periculi imminentis, punire insignem latronem ultimo supplicio, per l. si quis filio exheredato. §. hi autem ff. de injusto rup. testam. & latè Hyppol. de Marfil. in l. pen. ff. ad l. Cor. de sicariis. & in sua criminali, Avartot. in ver. constance. Facit quòd ubi * periculum est in mora receditur à regulis juris communis & remittitur juris dispositio etiam prohibitiva, ut tradunt Alexand. Jaf. & omnes in d. l. de pupillo. §. si quis reus, & in d. l. 1. & ibi Deci. col. 19. ff. de offic. ejus cui mandata est jurisd. quòd intelligo quatenus, & quando subsunt & durant necessitas & periculum, cap. quòd pro necessitate. 1. quest. 1. tradit Deci. in d. l. 1. col. 7. & in c. cum cessante. de appellat. in l. quapropter. ff. de reg. jur. & optimè facit textus in l. casus. & ibi Bald. Salic in 1. nota. C. de testam. ubi propter necessitatem dispositio juris intercum suscipitur, sed non in totum tollitur.

* Iudicis incompetenti non attenditur, ubi periculum est in mora.

* Propter pericula & necessitate dispositio juris remittitur.

9. Fallit secundò ad mandatum vel præceptum speciale supremi principis, cui omnes subditi obire tenentur, cap. 2. de majoritate & obedient. & detrectans graviter delinquit, & qualiter debeat puniri contemptor vel inobediens mandati regis, vide eleganter per Bald. in consil. 367. venerabili in Christo pater. col. 2. lib. 3. Tenetur itaque etiam invitus hoc casu esse volens, & suscipere commissionem si imponatur, scilicet quando specialiter est nominatus in commissione principis, quia hoc sine causa factum non fuit. Sed si se minùs idoneum, vel impotentem, aut alia necessitate præpeditum sentiat, debet reverenter notificare & supplicare principi pro exoneratione sua. Tumque princeps qui est justitiæ vigor, l. prohibendum. in fin. de jure fisci. lib. 10. C. & ipsa justitia, & lex animata, in Authent. de consil. ad fin. col. 4. non patietur quemquam supra vires onerari. Sed si non est nominatus in commissione principis, locus est dispositioni juris communis. Cui etiam iudices delegati principis subjiciuntur, & multò magis simplices & ad-

huc fortius fortiori executores. Et hæc dicta intelligantur de commissariis seu curatoribus aut gubernatoribus, quocunque nomine vocantur, appositis rebus tantum ad earum custodiam & administrationem, de quibus loquimur.

* Quando cura sit munus publicum.

10. * Secus de his qui dantur personis seu rebus, puta causæ, sed ad legitimationem & integrationem personarum, quæ propter ætatis defectum, vel aliam incapacitatem, non habent legitimam personam in iudicio, vel extra. ut sunt tutores & curatores, strictè capto vocabulo, qui pupillis, adultis, prodigis, aut turiosis dantur. Hic enim cum publico munere fungantur, etiam inviti, nisi habeant excusationem legitimam, constituantur, textus *Insti. de excusat. tuto. vel cura. rub.* & per tot. l. 1. C. in princ. ibi. *nam & tutelam & curam placuit publicum munus esse. l. 2. in princ. l. satis oportet. in princ. l. Cajus ff. de excusat. tut. & C. eod. titul. in rubr. & per 10. l. 1. & per 10. C. si in. vel cura fal. allegat. excusat. sit l. tutori. C. de negot. gestis. & bon. textus in l. fin. in princ. C. de administ. tuto. & cura. ubi satis probatur, quum demum curam esse munus publicum & necessarium, quum datur personis, vel propter personarum imbecillitatem, vel incapacitatem. Secus si propter aliam causam committatur cura rerum tantum, ut in præcedentibus, tunc enim est officium privatum, & per se voluntarium. Ratio, quia personæ necessitas majori indiget provisione & subventionem.*

* An curator ad lites, vel ad litem decur invitus.

11. Sed quid in * curatore dato fortè adulto actori vel reo ad lites, vel ad litem? doctores controversant. Bald. Sali. Alexand. in d. l. tutori. col. 1. Angel. Aretin. *Insti. de curator. in princ. col. fin. ver. quid è contra.* tenent non dari invitum: per l. qui habet. §. si pupillus. ff. de tutel. ubi dicitur talem curatorem neminem dari posse nisi præsentem; ex quo innuitur quod non nisi volens, & acceptans dari potest, alioquin frustra requiretur ejus præsentia: quia qui invitus deputari potest, ejus præsentia, non curatur, tunc enim etiam absens deputatur. l. illud. ff. de tutor. & curator. datus ab iis qui. Ille tamen textus loquitur solum de curatore ad certam litem, non autem de curatore generali ad lites: ideo non benè infertur simpliciter etiam ad generalem curatorem ad lites: neque enim desunt qui statuunt differentiam inter curatorem generalem ad lites, & curatorem specialem ad certam litem, ut Albertic. in rub. circa medium. C. de in lit. dand. tutor. vel curator. quæ differentia mihi non placet, quantum ad id de quo agitur, ut statim dicam. Pro hac sententia optimè facit textus quem non allegant, in Auth. ut liceat matri & avia. in princ. ver. si vero forsitan. col. 8. ubi loquitur de gubernatore sive curatore dando certæ rei filii fam. minoris, & clarè innuit ille textus nolentem non committi. Et sic videtur quod jura de coactione tutorum vel curatorum, intelligantur prout etiam loquuntur, de tutoribus vel curatoribus generalibus sive universalibus tantum, & non de curatore speciali ad rem certam. Et sic nec de curatore ad lites tantum, vel saltem ad unam certam litem tantum, quoniam in defectu istorum non est tantum periculum, sicut in defectu generalis administrationis, unde dicta jura non debent ad istos extendi, ut punctualiter decidit Aretin. *consil. 29. diligenter & maturè. col. 3. versic. præterea sicut.*

12. Contrariam sententiam tenet Alber. post Oldr. in d. rub. & est *consil. Oldr. 59. vertitur in dubium. in fin.* Idem tenet Specul. in *tract. de curatorib. §. cum autem. versic. sed nunquid invitus.* & ibi Joan. Andr. in *addit. in ver. specialem*, cum quo transit Angel. in d. l. 2. §. quaritur. ff. de curat. bon. dand. firmat Joan. Fab. in §. isem invitus. *Insti. de curator. Bald. in d. §. si pupillus. ita sentit Bart. in l. eadem. qu. 6. ver. secundo casu. ff. de duobus reis.*

Et hanc puto de jure veriore, & præcedere, sive sit curator generalis ad omnes lites, sive singularis ad unam certam litem tantum, sive etiam ad certum actum

vel contractum tantum, ut in l. non tantum. ff. de tuto. & cura. dat. ab iis qui. Nec in hoc facio differentiam quantum ad hunc articulum: tum quia in utroque agitur de necessitate & subventionem personæ & ejus legitimationem, tum quia textus est apertus in l. munus. §. defensores. ff. de munus. & honor. defensionem certæ causæ agendæ vel defendendæ, & quæ esse munus publicum, personale & necessarium, ac defensio generalis, quæ committitur syndico. * Ad hoc ergo ut cura sit munus publicum & necessarium, sufficit quod datur ad legitimationem sive integrationem personæ. Non obstat casus in *dist. §. si pupillus*, quia c. arè respondeo, non frustra ibi desiderari præsentiam deputandi curatoris, non tamen desideratur propter interesse futuri curatoris, nec ad hoc ut consentiat, sed propter juramentum à curatore præstandum, & propter interesse pupilli, & causæ jam actu motæ, egentis actuali & præsentis defensore, qui statim possit instrui, & statim agere vel defendere, qui non possunt fieri nec obtineri ab absente. Ad d. *vers. si vero forsitan. respondeo*, quod non concludit nec probat, ideo debet intelligi secundum alia jura. Et ita quotidie in iudiciis practicatur, cum fortè objicitur minoritas adulti agentis vel defendentis, statim iudex ex officio solet procuratorem vel advocatum illius deputare curatorem in litem, & juramentum fideliter & diligenter administrandi exigere. & ita faciliter & promptè solet fieri in talibus advocatis vel procuratoribus jam instructis de illa lite, & quorum est officium talia gerere: Si enim ageretur de extraneo quopiam dando curatore ad lites vel ad litem, puto quod non ita celeriter produceretur, sed saltem excusanti deberet dari brevis terminus, ad videndum & allegandum si quas haberet rationabiles excusationes. Quamvis enim admittam hujusmodi curatores, etiam particulares, qui ad supplendam illegitimitatem personæ dantur, etiam invitis dari posse, non tamen id ita proclive est, ac si de generali curatore ageretur, in quo versatur major necessitas, & majus periculum, & sic cautius & restrictius agendum in eo deputando quàm in particulari.

13. Secundo querò, an * teneantur facere inventarium? Respondeo non, in casu nostro §. ubi deputantur ad certam rem vel certas res immobiles. Idem in his qui deputantur ad certam vel certas res mobiles, ut per Specul. in *tit. de instrum. ed. §. nunc vero aliqua. ver. 46.* Idem de * curatore ad litem, vel etiam generaliter ad lites, cum talis nihil recipiat, nec ei solvi possit. l. hoc jure. ff. de soluti. Specul. in *tit. alio. ad univers. sen. in. vel curat. constit. num. 9.* & ibi Jo. And. in *addit. gloss. in l. de creationibus, in versic. conscripto.* & ibi Per. Cy. Alb. Jo. Fab. Salic. C. de episc. audiens. Bar. in l. tutor. qui reperitorium col. 1. ff. de administ. tutor. in l. & si ad species. ff. rem pupill. fil. fo. Alber. Bar. in l. 1. ff. de curat. bon. dand. Bald. in l. qui habet. §. si pupillus. ff. de tutel. prac. Papi. in *lib. ad red. rat. in. in ver. & curatores. col. 1.* idem de constituto ad authorandum divisioni, vel alii actui; quia ex quo hi non habent administrationem, nec detentionem bonorum, nec se intromittunt nisi de actu verbi, non tenentur facere inventarium, & ita servatur secundum Bald. in *consil. 146. pramis. col. 2. lib. 2. facit. l. ad protegend. C. de in lit. dand. in.*

14. Secus in his qui deputantur ad custodiam plurium rerum quæ occultari possent, ut puta omnium mobiliū Titii, vel mobilium talis domus, quia nedum tutores & curatores universales, hospitalarii, orphanotrophi, & similes publicum gerentes officium, tenentur conficere inventarium: d. l. tutor. qui reperitorium. l. orphanotrophas. C. de episcop. & cleric. cap. contigit. §. ut autem. de religios. domib. sed etiam merè privatum gerentes officium, qui licet ad hoc non teneantur ex forma officii, tenentur tamen pro ratione reddenda, saltem descriptionem quasi inventarium facere, ut est textus in l. fin. in princip. ff. de bo. Auth. judis. possid. Et tradit Bald. in *Auth. sed cum testator.*

* Omnis cura que datur ad legitimationem personæ est munus publicum.

* Commissarius inventarium utrum facere teneatur. * Curator ad litem non tenetur facere inventarium.

in §. C. ad leg. Falcid. & ita debet intelligi & modificari quod indistinctè voluit Bald. in *consil.* 137. *quedam vidua, in fin. lib. 5.* ubi dicit quod omnis administrator, vel negotiorum gestor, tenetur facere inventarium, & quod caput rationum est inventarium. *l. cum servus. l. cum tali in princip. ff. de condit. & demon.* quoniam sine illo non potest confici nec verificari primum & principale caput libri rationum, quod est de receptis. Gemi. in *cap. generali. col. 2. de elect. in 6.*

* Ratione redditi quæ complectitur.

15. Tertio quæro, quid importent hæc verba in textu *rendre compte*, id est, reddere rationem? Bald. in *l. cum testamento. C. de manumiss. testam.* quem sequitur Jaso. *consil.* 4. *col. 2. lib. 3. & consil.* 100. *lib. 4.* dicit contineri quatuor, scilicet codices edi, calculum poni, reliqua reddi, culpam purgari solutione ejus quod debetur, ut *ff. de condit. & demonstr. l. cum servus. ff. de fideic. libertatib. l. si pure. §. si. l. si pater. §. si Suetio.* mihi magis arridet doctrina Jurisconsul. in d. II. *maximè in l. cum servus, & qui sub conditione. cod. tit. l. si statu libera. §. si. ff. de statu libe. l. si ita fuerit. 1. §. questio hac. ff. de manumiss. testam.* quod duo tantum complectatur, primum in facto, videlicet rationum volumina, cautiones, instrumentaque actus sui exhibere & tradere, & rationes legendas, percunctandas & dispungendas atque excutiendas offerre. Secundum in dando, videlicet reliqua solvere: Ut clarius brevius & resolutius habeatur hæc utilis materia, facio quatuor conclusiones.

* Ratione fidelis reddere compellitur omnia alienæ rei administrator.

16. Prima, Omnis administrator tenetur fideliter & diligenter librum rationum conficere, rationem reddere, & reliqua si qua sint solvere. patet in tutore vel protutore. *l. 1. §. officio. §. de rationibus. ff. de tutel. & tutor. distrakend. in curatore l. adversus. l. rationes. C. de admin. tuto. in hospitalario vel orphanotropho. l. orphanotropho. 1. C. de episcop. & cleri. clement. 2. §. ut autem de religio. dom. in executore testamenti. l. nulli C. de episc. & cleri. c. tua nobis. c. Joannes de testam. in procuratore sive ad lites, sive ad negotia. *l. qui proprio. §. procurator. ff. de procurat. Sive in simplici negotiorum gestore. text. in l. 2. ff. de negot. gest. Et generaliter sive necessarius, sive voluntarius, sive à lege, sive à judice, testatore, vel parte privata commissus, sive sine ullo mandato & commissione administraverit, ad hæc tenetur, ut tenent Jacob. de Aret. Nico. de Neapol. in d. §. officio. Bart. in d. l. 2. Bald. in d. *consil.* 137. *lib. 5.* Ludovic. Roman. *consil.* 414. quo ad primum in princ. latè Soci. *consil.* 46. *cum in presenti. lib. 1.* quod est duplicatum in *consil.* 213. *lib. 2.* idem Soci. *consil.* 73. *circa primum lib. 1. consil.* 159. *in presenti consil.* 190. *memini. lib. 2.* Decius in *c. si quando collat. 2. de rescript. & consil.* 192. *consil.* 174. *Jal. consil.* 111. *collat. 1. lib. 1.* Steph. Bertrand. *consil.* 136. *non est dubium. collat. 1. lib. 1.* Andr. Alciat. *l. si. C. de eden.* Et hæc loca adduxi non ad confirmandam rem indubitam: sed ut illis qui in amplissimis & uberrimis tractatibus materiæ effundi delectantur, eximia quædam insigniora loca (interim dum propero) velut digito ostendam: quod est mihi frequens in hoc opere: hanc conclusionem intelligo in administratore universali vel generali plurium rerum, vel etiam unius rei, quæ tamen reditus vel impensas habet. Secus si utroque careat, tunc enim inventario, nec libro rationum, nec calculo opus est. Idem si fortè utilius erat, vel omnino expediebat ei cujus res administratur, nec inventarium, nec rationum libros confici. per *l. 2. §. tractari. ff. ad Tertull. Bart. in l. tutor. qui reparatorum. collat. 3. num. 16. C. de administ. tuto. & quod notat Ludov. Roman. in *sig. 104. incip. secundo quæro.* Hippolit. de Marsil. *not. 302. mater.****

17. Secunda conclusio. In libris rationum, debent omnia sigillatim, clarè & explicatè describi, & exprimitam in receptis quàm in impensis, & in capitulis ab

eis dependentibus: ad hoc enim edi & legi debet ratio, ut fiat per singula particularis percunctatio & computatio: ut explicari possit computationes probè an improbè referantur, accepta rectè relata, an non rectè, ut inquit textus in *l. cum servus. ff. de conditionib. & demonstrationib.* cum enim per singula & clarè fit declaratio & computatio, facilè veritas aut falsitas deprehendi potest, non quando generaliter & sub involuero: unde non sufficeret in genere complecti tantum receptum vel tantum impensum, nec talis ratio esset admissibilis, sed debet continere nominatim à quo receptum, cui datum, & quantum: & ex qua causa, & qua die, ut notant Bartol. & Joan. de Plat. in *l. comperimus. per illum sextum de navicular. lib. 11. & per. l. apparitores. de exactorib. tribus. l. neminem. de suscepto. preposit. & arcar. lib. 10. C. adde. l. sive ex pratoriano. de execut. & exalio. lib. 11. C.* quod autem dictum est de die, intellige tanò quando sine expressione diei, non potest intelligi, quid sit illud quod datum refertur, vel acceptum. Sed esset incertitudo: ut naviculari contrivè species transferentes vel inferentes: nisi enim diem illationis edoceant, non poterit illatio, nec quid illatum sit, verificari. ut loquitur *d. l. comperimus*, quæ diei expressionem requirit. Secus si ex omissione diei non emergit incertitudo nec ambiguitas, quia tunc sufficit designare, annum, mensem, vel aliud tempus accepti vel dati, puta tempus vindemiarum vel messium. Et sufficit quod ratio æquè possit dispungi: & ita debent intelligi dicta doctorum & ibi, & Paridis de puteo, eos sequentis, in suo confusanco tractat. *syndica. sub rubr. reddi. ratio. officia.* Adde pro conclusione nostra Bartol. in *consil.* 150. cum prædicta. ad fin. Pet. Ancharan. *consil.* 316. *in causa collar. 1.* Socin. in *dict. consil.* 46. *collat. 2. lib. 1.* Jalon. *consil.* 4. *collat. 2. consil.* 14. *col. 4. lib. 3.*

18. Et adverte quod in rationibus non sunt nisi duo principalia capitula: primum de acceptis, sive receptis, & ab isto debet incipere bene ordinata, ratio non tamen vitiaret ordinis perversio, quia reduceretur ad ordinem intellectus, ut notat Alberi, in *l. quamvis. ff. de condition. & demonst.* Secundum de datis sive impensis: utrumque tamen subdividi potest in plura capitula, sive in plures rubricas, pro materia subjecta, & arbitrio conficientis rationes, puta sub capite acceptorum ponetur unum capitulum de rebus acceptis ab initio contentis in inventario. Item aliud capitulum de rebus auditis vel repertis ex postfacto, item aliud de fructibus aridis, aliud de fructibus liquidis, aliud de canone emphyteuleon vel centuum, aliud de reditu investiturarum, & alia pro unoquoque genere reditus rei. Sub capite impensarum articuli de impensis horum & aliorum fructuum, de reparatione rei, & fartis tectis, de solutis vel traditis domino vel alii ejus voluntate, de impensis extraordinariis: fortè etiam capitulum aliud de computatis & non receptis, id est, de his quæ debuerant recipi, & in capitulo receptorum descripta sunt, sed sine culpa curatoris, vel administratoris, non fuerant ab ea recepta. Et in istis singulis capitulis & articulis contentis in eis habet locum conclusio, quam tamen ego modifco.

19. Primò in * consanguineis, maximè inter no- * Quid de
biles & egregias personas: unde si frater vel soror ad- contanguineo.
ministravit bona communia, quamvis teneantur reddere rationem claram & distinctam, non tamen ita strictè nec ita scrupulosè est exigenda ab eis, unde sufficere si expriment; quantum verisimiliter in anno expenderit pro familia, vel pro cultura agrorum, aut custodia territorii, nec adigendi sunt ad minutam specificationem, ut pulchrè decidit Panorm. *conf.* 12. *ut clarè in 6. dubio. vers. tertius casus, lib. 1. sequitur.* Socin. in *d. conf.* 73. *circa primum, col. 1. lib. 1. & in conf.* 40. *circa primum, num. 2. lib. 4.* quod

Sanè intellige, dummodò illud generale capitulum sit verisimile, & non sit aliqua sinistra præsumptio in contrarium, sive ex qualitate rei & impensæ, sive ex qualitate personæ, aut aliunde. Item nisi ad onus strictæ redditionis rationum suscepta fuerit administratio.

* Quid quâdo constat de opere & non de quantitate impensæ.

20. Secundò modifico * quando apparet certum opus & impensam factam esse: nec commodè potuit, aut nunc non potest rationarius eam impensam per minuta declarare: tunc enim sufficere in tali, puta ædificio, tantum impensum, idque per inspectionem & verisimilitudinem operis, aut per æstimationem peritorum probare, secundum Bartol. in *l. qui sub conditione. ff. de condition. & demonstrat.* & plenius dicitur statim in limitatione. 2. conclusio- nis sequentis.

* Quid de eo qui analogista esse iustus est.

21. Tertio modifico in * eo cui in testamento vel aliàs esset legata vel prælegata liberatio rationum reddendarum, quia nihilominus tenetur libros & codices rationum exhibere, & restituere unâ cum reliquis, & his quæ pervenerunt ad manus suas, & damnarum quæ dolo & culpa lata fecit, vel omisit, *l. quidam decedens. in princ. l. qui plures. ff. de administr. tut. l. non solum. §. si hæres. l. fin. §. inter cetera. ff. de liberat. legata.* unde de his omnibus necessariò rationem reddere tenetur, non obstantibus dicto testamento vel legato: Ita expressè decidunt Angel. in *consil. 175. viso dicto statuto.* Alexand. in *consil. 74. in causa & lit. lib. 7. Pract. Papiens. in lib. ad red. ration. tutor. in ver. analogistas.* Francisc. Cremen. inter consilia Alexand. *consil. 62. lib. 4. Alex. consil. 164. lib. 5. Carol. Ruin. consil. 69. lib. 2. Phil. Deci. consil. 349. in fin. Hieron. Grat. consil. 23. lib. 1.* ubi etiam in matre loquitur. In hoc autem operabitur tale legatum, quòd scrupulosa specificatio, vel probatio non debet exigi, nec ratione negligentia, sive levis culpæ poterit condemnari, ut est pulcher textus in *l. si servus vetus. ff. de legat. 1.* Et ibi Bart. & pulchre Salicet. in *l. cum necessitate. C. de fideicommiss.* ubi Philipp. Corn. expressim vult latam culpam non esse remissam. Aymo. Cravet. *consil. 193. num. 9.* Idem de eo qui promisit & juravit non petere rationem administrationis, sed stare simplici verbo fratris sub ampla forma. Carol. Ruin. *consil. 54. num. 23. lib. 3.* Ampliori tamen tractatu indiget hic locus de liberatione legata tutori vel alii administratori, ideo infra fusius dicam ubi opportunum erit.

* Rationarius id est, rationibus reddendis obnoxius, qui rationes suas exhibet ad versario, contenta in rationatio probare tenetur. * Praxis & stylus.

22. Tertia conclusio, * obligatus ad redditionem rationum illis traditis, & computatione inita, tenetur probare, quæ in illis scriptis se gessisse vel impendisse, vera esse sicut in rationario scripta sunt, si in dubium revocentur, textus in *l. qui sub conditione. ff. de condit. & demonstrat.* Et sic quantum ad comprobationem contentorum in rationibus suis habetur pro actore, & in hoc fundatur stylus quo utimur in hac urbe in prætorio præsidis Parisiensis, qui talis est, cum quis puta dominus feudi vel alius agit contra suos, commissarios, vel suos tutores aut curatores, ut condemnentur, & cogantur offerre & exhibere librum rationum, & calculum inire: talis dominus est actor, quantum ad hoc, alii autem sunt rei. Et hoc quandiu disputatur, an illi teneantur offerre libros rationum & computare, vel non: & etiam quandiu disputatur de admissibilitate rationum oblatarum, si fortè dominus præcisè insistat non esse satisfactum exhibitioni rationum, & chartas pro rationibus oblatas peccare in forma, & non habere formam nec figuram rationis administrationis, de qua est questio. Sed postquam rationibus editis & admissis, incipiunt legi sive examinari, de veritate & clausura earum querendo, simul & pui eas offerunt, incipiunt esse veri actores, & dominus deinceps defensoris locum obtinet; unde si coram auditore, sive calculatore rationum controversiæ oboriantur

super certis capitulis vel articulis, pro quibus mittuntur ad iudicem, isti habent assumere qualitatem actorum in redditione, seu verius in approbatione, verificatione & clausura rationum, & ut dominus condemnatur illis stare. & omnino perinde, ac si agerent contraria actione mandati negotiorum gestorum, tutelæ, vel simili: dominus autem qualitatem rei, seu defensoris assumit ad earum improbationem: & ut defectivæ declarentur, tam in accepto quam in dato, respectu articulorum controversorum, utque absolvatur ab approbatione petita per actores, sicut si in actionibus contractis conventus se defenderet. Et hic stylus in jure & ratione fundatur, quia aliud est ratiocinium (computum vocant) aut librum rationum esse nullum vel inadmissibilem: aliud esse defectuosum.

Tunc enim nullum est, quando peccat in forma, ut quia deest inventarium (quod est caput & præambulum administrationis, *l. tutor qui reperitur. C. de administrat. tutor. & exhibitio instrumentorum.* Tunc autem est defectivum, quando tantum contenditur minus esse in recepto, vel plus in impensa. Quandiu enim super primo capite admissibilitatis disputatur, semper sumus in initio, quia non est verum liquere rationes esse oblatas vel exhibitas. Et sic tandiu necessariò cui debetur redditiò rationum est actor. Et qui eam debet, reus est.

23. Sed postquam satisfactum est primo capiti, admissæ rationes cum inventario, verum est dicere eas exhibitas, sed nondum dispunctas. In qua dispunctio- ne, quæ est secundum caput, rationarius est actor, quia petit justificari capita suarum rationum, & reliqua præsentia sibi solvi. Is autem cui rationes oblatæ sunt, quas impugnat, non de inadmissibilitate generali, sed de insufficientia videtur reus. Sed certè stylus iste loquendi videtur inolevisse, ex eo quod frequentius contingit, rationarios non solum negare, sed reliqua seu originalis actor petit ducenta, tunc rationabilis est originalem actorem manere actorem, & originalem reum manere talem: ut neglecto stylo præfecturæ Parisiensis servatur in aliis locis, retenta primitiva qualitate: præsertim in auditorio generalium juvaminum seu collectarum, quas Tallias vocant: ex una tamen aut alia styli forma, nihil in juris censura & dispositione variatur, per ea quæ dixi *suprà in præm. gloss. 1.* Probatio autem in hac materia, non semper exigitur per testes vel instrumenta authentica, sed quandoque per syngrapha privata, quandoque per rei vel operis evidentiam, aut per alias conjecturas, arbitrio iudicis approbandas, ut per Baldum in *rub. C. de fid. instr. col. pen. ver. nisi est considerandum.* Phil. Corn. *l. fin. §. in compensatione. col. 1. C. de jure delib. & ut inquit Federic. de Senis, consil. 119. nulli dubium,* jura nolunt angariare probationes, sed contentantur his, quæ convenienter secundum materiam subjectam haberi possunt.

24. Conclusio ampliatur primò, etiam in articulis impensæ concernentibus certos articulos recepti, non impugnatos per dominum, sed acceptatos & comprehensos ad augmentationem summæ recepti, quia quamvis de contentis in illis articulis recepti, aliter non constet, quàm per scripturam sive confessionem reddentis rationes in suis rationibus factam, tamen tenetur per legitima documenta probare contenta in articulis impensarum ejusdem recepti, nec poterit allegare quòd quantum ad eandem rem vel summam in toto debeat stari suæ scripturæ vel confessioni, tam in recepto quàm in impenso, & quòd non possit pro parte acceptari, videlicet quantum ad receptum, & pro parte negari, videlicet quantum ad impensam, nisi saltem dominus non velit se juvare articulo vel confessione recepti, sed assumere in se onus probandi, illud receptum fuisse, vel debuisse recipi, perinde ac si nihil de hoc scriptum fuisse in rationibus.

Et ad ita dicendum moveor, non per quandam theoriam Bartol. in *l. Anretius. §. idem queis. ff. de liberat. leg.* ubi ait * confessionem posse dividi in facto seu capitulo separato, sive facto ex intervallo, quem omnes legistæ & canonistæ sequuntur: quoniam eam confutabo, infra loco opportuno. Sed quia iste administrator debuit & verisimiliter potuit curare, ut apparet de contentis in recepto, & de causa recepti, vel per inventarium in quo summa illa in dicto articulo recepti designata debebat esse expressa, tanquam inventa in bonis: vel si erat nomen debitoris, debuit in eodem inventario exprimi chirographum, vel aliud instrumentum debiti. Nec verisimile est quod gratis, & nisi detegi potuisset, eam adscripsisset in accepto.

25. Præterea citra inventarium, si superveniat debitor offerens administratori solutionem, & petens apocham tenetur administrator retinere vel instrumentum debiti cancellatum, vel antapocham de debito. doctores *l. cum de indebito. ff. de probat. l. plures apochis. C. de fide instr.* & hoc ne possit caulari debitor, indebitum se solvisse, & condicere ab administratore, vel ejus domino, qui ratificavit receptionem, eo ipso quod permisit manere in nationibus recipientis, *l. si procurator. ff. de condit. in lib.* Et eas cautiones vel documenta tenetur administrator cum cæteris instrumentis & gestis administrationis restituere domino pro sua securitate: alioquin dominus faceret eum securum de articulo impensæ, & tamen ipsemet dominus non remaneret securus de articulo recepti, quia posset ab eo condici, quod esset inæquale & iniquum. Nec obstat quod inquit Bald. in *rub. C. de fid. instr. collat. 9. vers. sequitur videre*, quod ubi administrator scripsit per se in recepto, non est amplius inquirendum, quia ex sola scriptura damnatur, nec requiritur causa: Sed in expensis requiritur expressio causæ, deinde probatio: quia Baldus loquitur, quantum ad obligandum & condemnandum administratorem, in quo sufficit, in rationibus suis tantum referri receptum. Sed si dominus ex illa generalitate capi & conveniri possit, tenetur etiam causam, & à quo receptum, exprimere & docere, ita quod provisum sit securitati domini. Et sic patet, quod ubi expedit domino, debet constare de veritate & causâ debiti & recepti, aliter quam per simplicem confessionem administratoris, & ad hoc tenetur invigilare administrator, eo ipso quod scit se rem alienam administrare, & ad redditionem rationum obligatum esse, Quod si non curaverit, est in culpa, *fac. l. etiam, §. licet in princip. l. si constante, l. si maritus, in fin. ff. soluto. matrim.* Ideo non est mirum, si confessio ejus de recepto, possit ab illa de impensâ dividi: tamen si propter unitatem libri rationum videatur una confessio eodem contextu facta. * Secus in alio, puta mercatore, qui pro seipso, & ad sui instructionem, non ut alii rationem reddat, librum rationum conficit, ut tetigi *supra §. præcedenti, num. 20.* latius tradam *infra tit. 8.* Ex quibus habes notabilem limitationem ad doctrinam quam ibi tradam contra omnes.

26. Ampliatur secundò, etiam si rationes contineant multa alia verâ & verisimilia, etiam si in reliquis omnibus essent clarè verificatæ, excepto certo articulo impensæ, de quo solum remansit disceptatio: quamvis enim non modicam habeat præsumptionem veritatis, approbatione omnium cæterorum, tamen quia ex separatis non inferitur, & non probat hoc esse, quod ab hoc vel hoc contingit abesse, per jura vulgaria debet etiam hæc impensâ, si modò sit notabilis & non modica, probari. Nec obstat, quod supra in §. præcedenti, *num. 20.* dixi libro mercatoris pro ipso fidem adhiberi, quando in multis capitulis invenitur conformis veritati: tum quia hoc debet sanè intelligi secundum ea quæ ibi & locis ibi allegatis traduntur. Tum quia longè alia ratio est mercatoris, qui sibi ipsi

rationes conficit, quare licet ei neglectim & quolibet modo eas scribere, nullamque aliam cautelam adhibere: & administratoris rei alienæ, qui non sibi sed domino eas conficit, & restituere tenetur. Unde ut de singulis sufficienter secundum rationem rei subjectæ appareat, curare tenetur id, quod nisi fecerit, in culpa est, ut diximus in præcedenti ampliatione.

27. Conclusionem cum sua ampliatione limito primò in his quæ sunt * modicæ quantitatis, in quibus sufficit juramentum rationem reddentis, ut tenet Speculator in *tit. de instrum. edit. §. nunc vero aliqua. vers. 20. quid si executor.* Bartol. *l. Drusus in fin. ff. si cui plus quam per legem. Falcid. Nicol. de Neap. in l. 1. §. officio. ff. de ius. & ration. distrab.* Bartol. & omnes scribentes in *l. fin. §. in computatione C. de jure delib.* Philip. Franc. in *cap. unico, §. fin. de cler. agros. in 6. Ang. Aretin. §. fin. instit. de verb. obligat. Socin. consil. 40. circa primam, num. 2. lib. 2.* Dicuntur autem parvæ sive minutæ impensæ, de quibus commodè non possunt parari instrumenta & probationes, puta quod hæc essent majoris sumptus, unde propter modicitatem præjudicii, & difficultatem, & majorem sumptum probationis statuitur juramento. Secus in quibus quilibet diligens parasset sibi probationes, ut in magnis expensis: ita Bald. in *l. id quod pauperibus, in fin. in l. nulli. collat. 2. vers. sed verius est, C. de Episcop. & Cleric. in l. si quis pro redemptione, ad fin. C. de donatio.* æstimavit autem Bald. in *d. l. id quod pauperibus, in fin. C. de Episc. & Cleric.* expensam quinque solidorum esse modicam, ut non debeat fieri instrumentum, nec alia probatio parari, sed sufficit juramentum & hoc usu in omni ferè materia receptum est, plurimum etiam consuetudinum præscripto ita expressum caveatur, ut collegi *infra §. 95.* & in hac tamen rationum reddendarum materia etiam longè major quantitas posset dici modica, & juramento comprobari secundum multiplices & varias circumstantias, unde generaliter quæ sunt modicæ vel magnæ impensæ, boni judicis est arbitrari ex rei, actus, & personæ qualitate, ut tenent Angel. Phil. Corf. in *d. §. in computatione, col. 1. Anth. Corf. tract. de minimis in princip. & in collat. 3. vers. 16.* Declaro rem scilicet quæ fuit administrata, si sit ampla vel exigua, pretiosa aut vilis. Actum, id est, factum impensæ si sit verisimile & rationabile, & commodè potuerint haberi probationes, vel Secus. Personam, si notæ spectatæque fidei sit, vel secus.

28. Hanc limitationem sublimito. Primò dummodò hæc impensæ minutæ in scriptura rationum specificentur, scilicet cui, quàm ob causam, quantum singulariter datum est, & sic affirmatæ juramento probantur, ut voluit Joan. Andr. in *addit. ad Spec. de instrum. edit. §. nunc vero aliqua. vers. 21. quid si executor.* Bartol. in *l. qui sub conditione in fin. ff. de condit. & demonstr.* Esset enim periculosum & falsitatis occasio dicere simpliciter sine specificatione stari juramento, sicut magni papalardi volunt, inquit Joan. Andr. in dicto loco post Jacob. de Rav. referens de quodam, qui volebat sibi credi expendisse duo milia in minutis distributionibus, aliter non declarando. Hanc tamen sublimitationem modifica per ea quæ dicentur statim in limitatione 3. *num. 29.*

29. Sublimito secundò, dummodo hæc impensæ minutæ & specificatæ sint rationabiles & verisimiles, alioquin si non essent rationabiles, ut quia non deberent fieri etiam probatæ, non deberent approbari. Paul. Jaf. in *d. l. fin. §. in computatione, collat. 1. C. de jure deliberandi.* Quod si rectè potuerunt fieri, sed non constat, imò verisimilitudo aut præsumptio arguit factas non esse, & non probantur juramento: saltem si simul unitæ ascendant ad magnam vel notabilem quantitatem, secundum Bald. in *consil. 117. inter. lib. 2.* Est enim maxima, quod * ubicumque de jure, statuto vel consuetudine

* Modicæ impensæ juramento probantur.

* An confessio dividi possit

* Differentia est inter rationes administrantis rem alienam, & inter rationes mercatoris.

* Beneficiâ jurandi excluditur à contracta præsumptione.

agitur standum est juramento alicujus, hoc intelligitur, dummodo verisimilia asserat: secus si præsumptio sit in contrarium, secundum Bartol. *l. inter omnes*, §. *recte*, *num. 3. ff. de fur. in l. quemadmodum, in fin. 1. col. de agricolis & censu, lib. 11. C. Ludov. Rom. consil. 480. præsentis dubitationis, collat. fin. Alex. l. 1. §. per procuratorem, col. 2. ff. de acquirenda possess. & in consil. 27. in causa & lita, collat. 2. vers. tertia causa, lib. 6. Fas. §. sed istæ, collat. 18. num. 92. Insti. de action. Anton. de Petr. in repet. l. 1. de jurejur. in 72. effectu. vers. 9. & 14.*

* Præsumitur opus factum ab eo & ejus impensa, qui ad hoc tenebatur.

30. Conclusio tertia limitatur secundò, si apparet id esse factum, cujus impensa rationibus inferitur: tunc eo ipso præsumitur factum opera & impensa administratoris, ad eujus curam & officium spectabat hoc facere, ut est doctrina Bartoli in *l. cum servus, ff. de verbo. obligat.* quando id quod requirit sumptum apparet factum, eo ipso præsumi factum ab eo & ejus expensis, ad quem facere spectabat, sive quantum ad obligationem & actionem acquirendam, sive quantum ad penam evitandam, textus in *l. 2. C. de alim. pupillis præstand. Idem Bartol. in l. nomina, C. arbit. tutel. ubi inferit, si testator injunxit hæredi suo, ut faceret pingi certam figuram in quodam loco sub certa pæna, & postea reperitur picta, sed non apparet per quem, præsumitur per hæredem, qui ad hoc tenebatur. seq. Bald. in d. l. 2. & in l. id quod pauperibus in fin. C. de Episcop. & Cleri. ubi refert, quod si executor const. tutus est ad sacellum construendum, & apparet constructum, præsumitur factum ab executore, & impensis suis, & in consil. 378. sequitur aliud lib. 7. ubi vult hospitale præsumi ædificatum per eum qui tenebatur, per doctrinam Bartol. d. l. cum servus, quem ibi seq. Imol. Paul. Alexand. Aret. Jaf. idem Aret. in cap. 1. sol. 4. vers. in autem, de judic. & ibi Felin. collat. 1. Decius collat. 3. Franc. Curt. senior in consil. 76. col. pen. Ex quibus patet, quod in hoc casu, non tenebitur rationes reddens aliter probare a se vel sua impensa factum esse, quod sanè intelligo, quando sunt de hoc verisimiles conjecturæ, alias secus, quia tunc teneretur probare à se vel alio pro se factum esse: ita decident doctores Bartol. limitat, & declarat. Joan. Imol. in l. qui sub conditione, ff. de condition. & demonstr. seq. Alexand. in d. l. cum servus. Anth. Corse. in reperi. in vers. altus, in fin. Et ita tenendum est, quamvis Phil. Cor. in consil. 45. licet in hoc, col. penult. & fin. lib. 4. nitatur doctrinam Bartoli impugnare & restringere ad terminos d. l. 2. C. de alim. pupillis præst. Probato autem à quo factum sit, semper præsumitur ejus impensa & pecunia. Bald. in l. restituenda, C. de petit. hæred. l. fin. §. si in computatione, col. 1. C. de jure delib. ubi ad hoc alleg. l. si ventri, in fin. ff. de privil. cred. sed melius facti. l. cum proponas, C. pro socio, & in l. fin. C. de pig.*

31. Et quamvis de quantitate impensæ, ad liquidum & per minuta non appareat, & fortassis nec rationarius minutatim per singula exprimere possit, non tamen rejicitur articulus hujusmodi impensæ, ex quo non est dubium, nisi de sola quantitate, sed satis erit probare, quod in ea re bonus paterfamilias tantum expendisset: vel fiet æstimatio per duos in tali opere peritos, secundum Bartol. in d. l. id quod pauperibus, in fin. facit quod vult Bart. in d. si quod ex Pamphilo, ff. de lega. 2. quod licet valor rei vel quantitas interesse non sit probata, tamen judex ex officio debet æstimare, l. semper, §. officio, in fin. ff. quod vi aut clam. & per omnes scribentes in l. univ. C. de sentent. qua pro eo quod interest.

* Levius neque exactè expenditur ratio cum consanguineis.

32. Limitatur seu modificatur tertio in consanguineis, à quibus sicut non exigitur tam stricta specificatio, ut ab extraneo, ut dictum est supra eo. in 2. conclus. Sic nec tam stricta probatio, ut decidit Paul. in d. consil. 12. in 6. dubio. in fin. lib. 1. Socin. in d. consil. 73. lib. 1. uti allegat Bald. in consil. incipiente ad primum, quod secundum novam impressionem est in ordine 418. lib. 3. ubi Baldus dicit, quod etiam in non modicis statuitur jura-

mento, si personæ qualitas, verisimilitudo & judicis motus cum hoc concurrant. Socin. tamen in consil. 46. cum in præsentis, lib. 1. collat. 1. intelligit istud procedere quando consanguineus, puta frater, administrasset tantum jure fraternitatis. Sed si ut tutor vel curator: tunc enim vult eum teneri diligentem & exactam reddere rationem, quod verum puto hætenus, & exactius & strictius teneatur, quoniam expressa & solemnis obligatio, forma & vis publici officii magis obligant, & plus operantur, quam privatim suscepta negotiorum gestio: quod intelligo nisi illi, quorum bona administravit erant minores, quorum tutelam vel curam suscipere, vel providere tenebatur: tunc enim puto non debere eum in aliquo relevari, nec melioris conditionis esse, pro eo quod neglecta contra jus qualitate tutelari, & autoritate judicis, administrationi se immiscuit privatim, ratione consanguinitatis tantum, ut liquebit per ea quæ tradam infra num. 99. Puto tamen hanc limitationem & illud dictum Baldi, nedum posse verificari in administrante bona majoris jure fraternitatis: Sed & si bono judici æquum videri possit, in administrante bona minoris nominis tutorio vel curatorio, licet non ita promotè & faciliter propter vinculum sacramenti & publici officii.

33. Limitatur seu modificatur quartò in eo cui rationum reddendarum prælegata esset liberatio, non enim teneretur rationem ponere, nec probare, nisi hætenus, ut dolus & lata culpa ab eo excludantur, ut supra ea. gloss. ad fin. 2. conclus. num. 20. & latius infra §. 99. & secundum Phil. Deci. qui totum quod debet legatur. liberatur etiam à dolo in omittendo. Ita Deci. consil. 178. consil. 192. consil. 148. collat. ult. Ego verò in 2. annos. ad Decium d. consil. 178. opinionem ejus in hoc reprobavi, tamen non communem sententiam, de qua supra ea. gloss. num. 21.

34. Quarta conclusio, contra eum qui non conficit, vel non exhibet librum rationum, juratur in litem, textus in l. 1. §. officio. ff. de tutel. & ration. distrabend. qui licet loquatur in tutore, habet tamen locum in omni administratore secundum omnes doctores ibi Socin. consil. 46. cum in præsentis lib. 1. cum aliis allegatis. supra eod. conclus. 1. circa med. quoniam, ut notat Baldus post Ray. de For. in d. §. officio. ita præsumitur contra illum qui non fecit librum rationum, sicut contra illum qui non fecit inventarium, qui enim non facit id, ad quod scit, vel scire debet se teneri, ratione officii, sive publici sive privati, eo ipso est in dolo saltem præsumptus, l. si procuratorem, §. dolo. l. dolo. ff. mandati, l. dolo. ff. ad legem Falcis. unde sicut non faciens inventarium eo ipso convincitur de dolo, & propter dolum & difficultatem probationis teneretur ad omne id quod interest, declaratum per juramentum in litem veritatis, quod adversario deferretur per judicem præmissa taxatione, pro personarum & negotii qualitate, secundum ea quæ leguntur & notantur in l. in actionibus, ff. de in lit. jurando in l. si quando, C. unde vi, cap. fin. de his, qui vi metus ve. causa, textus est in l. tutor qui reperi. in princip. C. de adm. tutor. Idem juris est in non conficiente, vel non exhibente cum effectu computationis & plenæ examinationis librum rationum, & ultra doctores supra allegatos ita expressim decidit Bartol. in consil. 150. cum prædicta. Aug. in consil. 277. tutor alimentavit. ad fin. ubi loquitur in voluntario negotiorum gestore. Ludovic. Rom. in consil. 418. quo ad primum, ubi loquitur etiam in matre relicta domina & usufructuaria.

35. Et hoc nedum procedit in eo qui nullum penitus inventarium, vel librum rationum fecit: sed qui obsecrum, ita quod non potest apparere de rerum quidditate & valore, vel de quantitate redditus & impensæ, nec ratio dispungi aut concludi potest, ut in inventario tradit Bartol. in d. l. tutor qui, in princip. collat. pen. num. 18. & in rationibus Petr. Ancharan. in consil. 316. in causa que vertitur, ubi concludit, standum juramento filii

* Juratus in litem adversus eum qui non conficit vel non exhibet librum rationum. Ita præsumitur contra non facientem librum rationum, sicut contra non facientem inventarium.

que veritur, ubi concludit, standum juramento filii de redibus possessionum suarum contra matrem quæ eas administraverat, sed rationes reddituum passim & perfunctoriè reddiderat, ut non posset apparere, accepta an data, probè referrentur. * Ex quibus patet, quàm sit legalis & jure optimo fundata practica curiarum Galliarum, quæ est, ut commissarius appositus, fortè prædium in vim garantigiarum prehensio, si non edat nec reddat rationem creditori, condemnatur nomine proprio ad solvendum, quod creditori debetur, propter quod facta est executio, nec hoc casu locus est delationi juramenti, quum res sit liquida. Si autem rationem non reddat creditori, sed domino prædii, quoniam fructus & cæteri redditus non sunt liquidi, stabitur de illis juramento domini, taxatione a iudice præmissa, attenta qualitate fundi, & ubertate anni.

36. Quarto quæro, cum plures sunt administratores, an singuli teneantur in solidum? Hæc quæstio latèssimè patet, & tractatur per Bartol. in l. cum alicuius, ff. de negot. gest. in l. eadem, quæst. 6. ff. de duobus reis. Imol. & alios ibi post eum, per Arcin. in consil. 29. diligenter, consil. 66. viso puncto. Et ne nimium extra materiam hujus §. divertam, solum dicam de commissariis deputatis administrationi rei, vel rerum prehensarum: In quo concludo, quòd hi * curatores iudicis autoritate deputati (cum habeant munus autoritate publicum, licet utilitate privatum,) tenentur singuli in solidum, sicut & singuli possunt agere, & gerere in solidum. Textus est in l. 2. in fin. cum l. seq. ff. de curat. bon. dau. nisi in ipsa commissione esset divisa administratio, vel aliter cautum, d. l. 2. §. si plures. unde si feudo prehensio, si pignoris pro executione rei iudicata, vel garantigiarum captis, si aliis bonis quacumque causa ad manum iustitiarum positis, deputati sint, idem est dicendum: & erit in electione domini, si eius cui reddenda est ratio, quemvis maluerit etiam eum, qui nihil gessit eligere & compellere, nec poterit opponere beneficium ordinis, si executionis, nec divisionis, quæ non habent locum hoc casu: textus in d. l. 2. in fin. Arcin. in d. consil. 29. col. 4. habebit tamen facultatem & dilationem confortes mandandi: & si solus satisfacere paratus sit, habebit beneficium cedendarum actionum, quod nunquam denegatur, l. in creditore, ff. de evulsion.

37. * Secus si à domino feudali, si iudice, sed sua tantum privata autoritate committerentur: tunc enim nullum publicum gerunt officium, sed privatum, & idem juris est, ac de procuratoribus à privato commissis, ut non teneantur in solidum, sed tantum pro parte. Et hoc nisi ex qualitate rei, vel aliis circumstantiis appareret, datam esse potestatem cuilibet eorum in solidum administrandi: tunc etiam in solidum singuli essent obligati ad solidam administrationem, & ratiocinia, idque ex natura actus tacitè venit, quamvis non sit in commissione expressum. Bartol. in l. si plures de curatore bon. dando & in l. 1. §. sed si duo. ff. de positi. Quod autem dixi inter curatores iudiciali autoritate constitutos, non esse locum beneficio ordinis; Limitatur per textum in d. l. 2. in fin. in eo qui invitus per superiorem constitutus esset, una cum alio qui solus gessit, tunc enim prius debet urgeri & excui qui gessit: & qui non gessit non tenetur nisi in subsidium, ut gloss. fin. in d. l. 2. Aliam differentiam adduco inter curatores iudice auctore commissos, & deputatos à privato. Illi enim tam ad afferendum librum rationum, quàm ad calculum ponendum & reliquum solvendum, vela levato nedum pignoris captis. Sed etiam statim vel sine ulla bonorum & mobilium discussione, per captionem & incarcerationem personæ compelluntur. Hi autem solum via actionis compelluntur, quamvis in ea propter subjectam materiam summarie procedendum sit.

38. Adverte * tamen quòd huiusmodi curatores à iudice deputati, non possunt in primo congressu, &

præcepto de offerendo libro rationum statim carceribus mancipari, si non tradant, sicut fit in debitore sub sigillo authentico; ad certum & liquidum debitum obligato, ut dicemus infra §. 166. Sed prius debent coram iudice vocari ad offerendum computum, siue librum rationum. Et si non compareant, datur defectus, atque iterum super illo defectu ad finem afferendi rationes citantur: qui si adhuc contumaces sint, datur secundus defectus. Et virtute horum duorum defectuum debite obtentorum, & per tres dies vel aliud, pro fori consuetudine moderatum tempus dilatatorum, si interim nulla sint comparatione circumducti, visa etiam commissione, condemnantur absentes, & inauditi, ad rationem reddendam, & librum rationum afferendum, etiam per capturam, siue incarcerationem personæ, & in expensis defectuum. Quòd si siue carcerati, siue non, adhuc librum rationum non offerant, duo alii defectus exiguntur, ut ad summam actori debitam, vel in id quod ejus interest, juramento in litem (præmissa taxatione) probandum, proprio nomine condemnentur, & ad manendum in carcere, usque ad satisfactionem. Et adverte quòd huiusmodi coercitio personalis per incarcerationem, non debet fieri pro expensis litis vel defectuum, sed solum pro principali obligatione. Quòd si à principio vel postea refulis defectuum expensis compareant, & confiteantur se commissarios fuisse, vel id constet ex actis, datur eis una vel duæ dilationes, ad afferendum librum rationum, quibus lapsis ad hoc compelluntur per incarcerationem personæ. Et similiter ad solutionem reliquorum, postquam liquidata sunt. Si autem à principio negarent commissionem suscepisse, & de hoc per acta non constaret, tunc partes super contrariis factis ad articulandum & probandum regularentur, sicut in lite & processu ordinario. Et hæc obiter circa stylum dixisse sufficiat. Ex his apparet longè magis ex re patroni esse feudo prehensio curatores iudicis, quàm sua tantum privata autoritate deputari.

39. Quinto juxta hæc quæro, si alter ex commissariis qui nihil gessit; sed de socio gerente confidit, pro rationibus reddendis, & reliquis solvendis fortè jam captus & incarceratus fuit: an possit ei aliqua via juris succurri? Respondeo, triplici * via: Prima satisfaciendo actori mediante cessione actionum, & sic statim liberabitur. Et dictum socium cessione actionibus per incarcerationem personæ, velo levato urgebit & compellet, sicut fieri potuisset à domino. Secunda, interpellando & requirendo eum qui administravit ad reddendas rationes vel se exonerandum, & ad hoc poterit habere brevem dilationem, sine alia retardatione processus. Et poterit ad hoc coram eodem iudice, & per eandem viam, & capturam personæ, per quam compellitur, urgere socium qui solidum administravit, arg. l. 2. C. ubi cause fiscales. Et hoc iudicis officio, etiam sine cessione actionum actoris, etiam cessante cautione, qua administrans specialiter obligatus fuerit, non gerenti ad omne onus rationis reddendæ, eumque exonerandum, & indemnem reddendum, prout solent sibi cavere, qui omnem administrationem sociis relinquunt. Tertia, ex æquitate, l. unde queritur, ff. commodati, quòd offerat actori, & requirat illum qui gessit suo periculo, & impensis urgeri & compelli, & ad hoc offerat & subministret impensas. Hoc enim remedium debet admitti, & habet locum etiam ubi cessat beneficium ordinis, ut notant Bartol. Bald. Paul. in d. l. unde queritur. Paul. in d. l. sed Julianus, ff. ad Macedon. & in l. pro parte in fin. ff. de in rem verso. Et nominatim quòd habet locum in casu nostro in terminis d. l. 2. in fin. ff. de curat. bonis dando decidit ibi Bartol. & in l. duobus, §. vel duob. qu. 7. in fin. ff. de duobus reis, quod ego intelligo, dummodo id fiat cum securitate actoris, & sine aliquo ejus incommodo, unde is qui non gessit, hoc prætextu non liberabitur à carcere, nisi alter qui gessit sit

* Praxis.

* Commissarii tenentur singuli in solidum.

* No. differentiam inter administratores deputatos à iudice vel à privato.

* Praxis.

* Triplicem viam succurritur ei qui ex pluribus solus coavenit.

solvendo, & sit captus vel cæperit quod rationum redditio exposcit facere, ita ut æquè plenè sit consultum actori. Vide quæ super hoc remedio latius dixi *infra* tit. 15.

40. Sexto quæro an hi commissarii debeant habere dilationem ad prius vocandum, aut denunciandum proprietarios, quos vocant dominos utiles, quàm rationem reddant? Videretur quod sic, cum eorum interfit, vel interesse possit. Igitur ut notatur in *l. denno quoque, ff. de re judic.* breviter dico quod non, si illi non intercesserint, seu sese non opposuerint, nec sint in aliqua lite vel instantia contra dominum. Quia commissarius nullum habet jus nec causam ab eis, & sic non potest allegare præsumptum jus tertii, præsertim conventus ab eo, cui personaliter obligatus est. Tum hoc casu jus tertii non est manifestè exclusivum juris agentis: & nihil impedit, quin sine retardatione legis & redditionis rationum, vocet aut denunciet quos velit. Amplius etiam si commissarius iste esset colonus veteris possessoris, cui prius obligatus erat,

quia non convenitur ut colonus, nec ut ipse, sed tanquam commissarius: & præcisè obligatus ex causa quæ præcedentem causam ipso jure extinguit & resolvit, *l. ex vestigalis, ff. de pignor.* & patet *infra* §. 50. Secus si possessor ille se opposuisset & esset in lite, quia tunc dominus debet simul eos, seu omnes colligantes vocare, aut dilationem reo ad hoc concedere: ex quibus dicitur quæstio, quàm vidi in factis Dominus castri Rufi post biennium à prehensione feudi ex defectu hominis vocat in jus per se procuratorem vel cessionarium suum feudi commissarium ad redditionem rationum, qui paratum se offert, vocando proprietarium. Dominus vel ejus cessionarius replicat quod nulli sunt, quia nullus apparet vasallus, reus condemnatur reddere rationes ad onus, quod actor oneravit eum, erga proprietarios, & alios, appellat, Confirmatur sententia per Ballivum de Berry apud Yssodunum. Reus rursus appellat ad Senatum Parisiensem. Respondi benè judicatum, & quod superflua erat replica illa actoris.

SUMMARIA GLOSS. VII.

1. Patronus non potest conveniri ad restitutionem fructuum vel redditionem rationum, quando commissarii fuerunt deputati.
2. An patronus teneatur commissarios apponere ad hoc ut valeat prehensio ex capite hujus §. Quando copula inter orationes requiritur concursus.
3. Valeat prehensio, etiam non appositis commissariis. Copula, &, repetit verbum præcedentis orationis, seu copulati.
4. Quamvis nulli commissarii appositi sint feudo prehensio, tamen vasallus ejus administratione privatus est, nisi consentiente patrono.
5. Debet patronus vasallo notificare deputationem commissariorum in prehensione facta ex defectu catalogi.
6. Patronus post notificationem non potest hujusmodi commissarium destituere invito vasallo.
7. Commissarius potest invito consensu partium destitui.
8. Quibus obligentur commissarii ad ratiocinia.
9. Virum commissarii teneantur de levi culpa? Solutio quod sic.
10. Novus intellectus. §. est præterea. in *l. prætor ait. D. de bonis auctorit. judicis possidendis.*
11. In casu hujus §. patronus qui non adhibuit commissarium, nec passus est vasallum colere, tenetur ei rationem reddere, etiam de levi culpa.
12. Intellectus *l. in venditione. & l. prætor ait. D. de bon. auctorit. judicis possiden.*
13. Patronus qui commissarios adhibuit, non tenetur de aliquo, nec principaliter nec in subsidium. Tenetur tamen si dolo malo adhibuit.
14. 15. 16. Patronus circa electionem & deputationem commissariorum non tenetur de levi culpa, sed solum de dolo & lata.
17. Si prehensio sit injusta, tenetur patronus nomine proprio ad redditionem rationum, & etiam ad omnia damna & interesse vasalli.
18. Quod est intelligendum de interesse propinquo. Pulchra discretio interesse propinqui & remoti.
19. Mora magis astringit, quàm alia culpa. In casu quo prehensio feudalis declarata est nulla, non tenetur patronus de casu fortuito, qui alias æquè accidisset.
20. Quid si patronus non adhibuit commissarios, sed feudum locavit.
21. Differentia inter colonum & commissarium. Pactum appositum in commissione, ut non teneatur curator ultra certam summam, non valet, nec relevat contra omnes ad quos res spectat absentes: Secus in pactis concernentibus qualitatem & modum exactionis.

GLOS. VII. IN VERBO.

Le Commissaire.

* Commissarius feudalis statim catalogo tradito per vasallum, cogitur ei rationem reddere.



UT textus statim catalogo tradito curatorem feudi teneri, & posse compelli ad redditionem rationum: & hoc ipso jure: nec opus est alia levatione manus dominicæ, ut diximus *supra* eo. *gloss. 3. quæst. fin.*

Ex hoc textu notatur 1. Quando curator fuit deputatus feudo, vasallus non potest agere contra patro-

num ad restitutionem fructuum vel rationem eorum, sed solum potest agere contra curatorem, sive judicis, sive privata domini auctoritate tantum commissus fuerit. Et idem dicendum si vasallus præterdat deteriorationem prædiorum, aut ædificiorum feudi, vel jurium ejus perditionem. Ratio *infra* patebit. Si verò nullus curator deputatus fuerit, rectè eorum omnium

Distribu-
tio dicen-
dorum

omnium nomine convenietur patronus. Ut quum ordinatus & brevius procedam ad resolutionem uberrima hujus materiz curatorum feudum: divido eam in tres partes principales: Prima respicit deputationem curatorum. Secunda eorum obligationem. Tertia obligationem patroni. Circa primam jam satis dictum est, hos curatores deputari posse a solo patrono, sua privata autoritate, sive feudum prehensum ex defectu clientis, sive ex defectu catalogi, quamvis civilis & vultus faciat cum iudicis autoritate.

* Commissarios utrum apponere teneatur patronus feudo prehensio.

2. Sed quero * an teneatur patronus apponere curatorem feudo prehensio? Respondeo, siquidem ex defectu clientis, certum est quod non: quum tunc faciat fructus suos, in merum & perpetuum damnium deficientis clientis. Si vero ex simplici defectu catalogi, ut hic, secus videtur: tunc per hunc reatum qui copulativè loquitur ibi, *Pena factis ledis sief. & qd committre commissaires*, potest inquit reatus prehendere & commissarios apponere. Et sic non videtur consuetudo permittere unum simplex, sed unum copulatum, sive qualificatum. Igitur non poterit hoc casu patronus simpliciter prehendere, sed tenebitur etiam simul curatores apponere: alioquin non servabit formam ab hac consuetudine præscriptam, hic enim ponitur copula inter duas orationes, scilicet potest prehendere, & commissarios apponere: que ponuntur respectivè, quia altera, videlicet hæc, commissarios apponere, non venit principaliter propter se: sed accessorie, & per modum accidentis, seu qualitatis ad præcedentem. Patet, quia appositio curatoris rei prehensæ accedit in consequentiam prehensionis; imò videtur ejus pars: igitur stat proprie & copulativè, & requiritur concursus utriusque, ut est theoria Bartoli, quem omnes sequuntur in *l. si is, qu. ducena. §. utrum, col. fin. ver. tertio casu. ff. de reb. dub.* Et maxime quum illa concessio incipiendi à prehensione reali, sit contra jus commune, & restringenda, ut procedat demum dato concursu omnium copulatum simul, ut in simili vult Jason. in *l. 1. col. 3. ff. de justit. & jure*, & latius Imol. Cardin. in *Clemens. in plerisque. de elect.* quos sequitur Socin. *conf. 33. circa presentem, col. 3. hb. 3.* præterea ista particula de appositione curatorum, est copulativè apposita in favorem clientis & non patroni: patet quia hoc casu fructus non debentur patrono, nec illius interest, sed solius clientis, cui talis curator obligatur ad redditionem rationum. Igitur dum consuetudo addit curatorum appositionem, intendit soli clienti, & non patrono consulere & providere. Et per consequens utrumque copulativè fieri debet, nec potest patronus uti beneficio consuetudinis, nisi servata ejus forma & qualitate, juxta notata Bartol. in *l. 1. §. ait Prator. per illum text. ff. ne quid in loc. publ. Ang. in l. Prator ait. §. docerequis, per illum text. ff. de honor. raptor.* Bartol. Jason in *l. si extraneus, in fin. de conditione caus. dat.* Philipp. Decius in *l. fin. col. 12. C. de edit. divi Adri. reb.* nec consequenter prehendere ad suum commodum, nisi etiam curatores apponat, ad securitatem & commodum clientis.

* Copula, & repetit verbum præcedentis orationis, seu copulati. * potest, verbum mere facultatis.

3. Ista valde urgent: puto tamen patronum ad hoc non teneri præcisè, nec prehensionem esse nullam, sed validam: imò efficacem quamvis nullum curatorem appoluerit: inconsultè tamen facit hoc omitendo; quia tenebitur ipse fructuum & deteriorationis feudi (secundum quod statim dicam) rationem reddere, unde si hoc onus velit evitare, & sic causativè, tenetur curatores apponere. Hæc enim verba hujus §. diriguntur ad patronum, & utrumque copulatum, sive utraque oratio ponitur in mera ejus facultate: patet in verbo *potest*, quod per copulam, & (quæ est verbi orationis præcedentis repetitiva, *l. ea tamen adjectio ff. de leg. 3.*) censetur repetitum in consequenti copulata oratione: unde perinde est, ac si dictum esset, potest prehendere, & potest commissarios apponere. Et sic.

Tom. I.

omnia sunt in meta patroni facultate, per notata *supra §. 1. gloss. 3.* Et verum est illam orationem esse appositam ad utilitatem clientis, sed non ad astrictiorem patroni, cum in ejus voluntatem & facultatem conferatur.

Et ne fortè * formularii quidam practici, sed juris imperiti, hanc meam resolutionem, & plures sequentes questiones irrideant, dicentes illam clausulam, curatorum apponendorum, esse ad incommodum vasalli, quoniam (ut ipsi, nisi quod viderent e contra præsumunt nihil esse putant) si dominus non apponat feudo prehensio curatores, licebit vasallo administrare feudum, & illo uti gaudere ut prius: & sic dum quero an patronus prehensio teneatur curatores apponere, tam frivola sit dubitatio, ac si dubitaretur, an teneatur jure suo uti, & ut vasallo rigorem servare, eumque molestare. Similiter dum laboriosè vestigo, cujus culpæ rationem reddere teneatur patronus, qui curatores non adhibuit: quasi inaniter torquet, utpote administratione non sublata vasallo, nisi per actualem curatorum appositionem, ut vulgo putant.

4. Quibus cunctisque ut obiter satisfaciam, dico non esse verum, clientem habere feudi prehensio administrationem, donec curatores deputati sint: imò eo ipso quod prehensio facta est, sive manus injecta, statim feudum est redactum ad manum domini, & administratio omnis, imò etiam possessio sublata, & interdicta vasallo, & translata in dominum: cui licet per se vel suos feudum exercere, ita quod etiam nullo commissario adhibito, non licet clienti se immiscere feudo. Et hoc nisi expressè vel tacitè sub manu sua permittat clienti colere, fructus colligere, & aliter administrare feudum. Et intelligo dominum tacitè id permittere duobus concurrentibus. Primum, quod non deputat curatorem, nec per se, nec per suos se immisceat de custodia & administratione feudi. Secundò, quod sciat nihilominus vasallum eo uti, & administrare, & cum aliter non prohibeat, sed sciens patitur. Et his casibus, illam questionem de ratione culpæ non disputo. Sed tum quum patronus noluit clientem accedere feudo prehensio, sed ei expressè interdicit, sive verbo sive facto: puta domesticos suos mittendo ad illud in solidum gubernandum nomine suo, nec tamen aliter providet de certis commissariis, tunc enim, ut patet per ea quæ infra dicam, multum interest vasalli idoneos curatores constitui: id tamen si vasallus non conqueratur remanet in meta facultate patroni ut dixi.

5. Unde infero, * quod quamvis ab initio curatores non constituerit, potest tamen quomodocumque liberit durante prehensione constituere, sive per se, si ve per judicem: dico tamen quod sicut tenetur debite notificare vasallo suam manus injectionem, ut dixi *supra quest. 1. gloss. 4. in princip.* alioquin effectus prehensionis non assequetur: ita tenetur debite notificare curatorum deputationem, quomodocumque illam faciat, vel fieri faciat, alioquin non consequetur in præjudicium clientis effectus, quos ex curatorum deputatione intendit & posset assequi, puta relevationem ab onere reddendi rationem fructuum, & custodiæ feudi, ex defectu catalogi prehensio. Si enim esset prehensum ex defectu clientis, ad nullum effectum prodesset notificatio deputationis curatorum, quia tunc nulla commoda feudi pertinent ad vasallum. Et hoc nisi ad aggravandum culpam & pœnam vasalli si fortè dictos curatores turbaverit vel expulerit. Et eadem facultatis ratione puto, quod poterit limitare officium & commissionem curatoris, tam in rebus vel negotiis, quam in tempore. Et commissione finita, morte, vel tempore, poterit per se vel suos, si velit administrare, & consequenter ab eo tempore ad rationum redditionem per se ipsum obligari, vel administrationem sibi manu sua concedere clienti, vel novum curatorem deputare, id notificando clienti ut dixi.

6. Sed quero in casu hujus §. deputavit curatorem,

* patronus non tenetur curatores deputare feudo, nisi quando vult, tenetur tamen eam deputationem notificare.

* patronus non destituit curatorem invito vasallo.

idque notificavit clienti, * ut dixi utrum possit curatorem etiam invitum destituere, non vocato vel invito vasallo? Videtur quod non, cum per deputationem & notificationem, gestum sit negotium sive mandatum inter curatorem & clientem, & jam uterque vicissim in alterutrum obligatus sit, secundum naturam actus, puta curator ad probè gerendum, cliens ad sumptus restituendum. Et hæc veritas, nedum si iudice auctore deputatus fuit, sed etiam si sola auctoritate patroni, quia ex quo semel consensu patroni contractus est gestus inter clientem & curatorem, non potest patronus illum dissolvere, & hoc nisi ex causa, puta si talis curator colluderet cum cliente, eique fructus vel redditus feudum restitueret: tunc enim causa cognita per iudicem removeri potest; & in id quod patroni interest condemnari.

* An curator invitus destitui possit?

7. Sed an ipse curator invitus, de consensu patroni & clientis, etiam prehensione durante, possit sine alia causa destitui, & ad rationes reddendas, & reliqua solvenda ipsis partibus, vel novo curatori adigi? Est clarum est quod sic, si sit deputatus sine iudicis auctoritate, quemadmodum liberè & quandoocunque potest quis procurator revocari, vel negotiorum gestor prohiberi. *l. cum procurator ff. de proc. sumptus tamen, & indemnitate ei præstando.* Si autem sit commissus à iudice, vel iudice auctore, secus videtur, per regulam *l. nihil tam naturale ff. de reguli. jur. cap. 1. extra eodem.* hinc volunt Guil. Alberti. Bart. Jafon in *l. fin. in fin. ff. de offic. procu. Casar.* quod damnum illatum debitori, ad instantiam creditoris, non potest communi consensu partium amoliri, sine iudicis auctoritate. Et in simili Petr. Ancharan. *consil. 340. viso themate. ad fin.* quod sequetur iudicis auctoritate factam, non potest sine eiusdem licentia à partibus etiam concordantibus tolli. Et decidunt Angel. Jacob. de sancto Geor. Socin. in *l. neque impubes. §. 1. ff. de in jus vocan.* quod eos carceris, non potest debitorum ad instantiam creditoris carceratum liberare, sine mandato iudicis. His non obstantibus, puto indistinctè posse invitum liberè sine causa, ac sine iudicis mandato removeri, quia regula dicitur *l. nihil naturale, & præallegata* procedunt in his, in quorum constructione erat necessaria iudicis auctoritas, unde regulariter est necessaria in dissolutione. *Authentic. contra si filii in fin. & ibi Bart. C. de repud. Secus in aliis, secundum Bartol. in l. heredes palam. §. si quis post. ff. de testamens.* Deci. in *d. l. nihil tam naturale.* ut hic ad constitutionem hujus curatoris non erat iudicis auctoritas necessaria, ut sæpè dictum est. Præterea allegata in contrarium procedunt in actu principaliter & radicaliter fundato, & dependente à jurisdictione publica & iudicis auctoritate. Nos autem loquimur in prehensione feudali, quæ dominicalis est & juris privati. Et in deputatione commissariorum, quæ etiam per se & principaliter fundatur, & dependet à feudali potestate & facultate patroni, iudicis autem auctoritas non nisi accessorie, & per modum simplicis confortationis interponitur, ut patet per notata supra §. 1. *glossa quarta, quæstio tertia.*

* Commissarii quibus obligentur ad rationem.

8. Venio ad secundam partem, circa obligationem horum curatorum. Quæro primo quibus ex gestione obligentur ad rationem & reliqua? Respondeo, aut sunt deputati feudo prehensio ex defectu clientis, & tunc soli patrono obligantur, ejus enim solius negotium suscipiunt, & gerunt, quum feudum exerceat ad commodum solius patroni, & in irreparabile damnum vasalli: unde in gestione sua nullo modo convitari possunt à cliente, etiam postquam in fidem admittus est, nisi actionibus cessis à patrono, ut diximus supra §. 1. *glossa octava. num. quinquagesimo sexto.* Si quid tamen de dolo malo commiserint, possunt actione de dolo, vel alia congrua ex delicto, vel quasi, conveniri a cliente, sicut extranei delinquentes: unde idem est dicendum in nudo executore ad certum actum, puta ad prehendum vel distrahendum, qui ex

actu obligatur actione mandati, vel negotiorum gestorum, nisi soli cuius negotium excoquitur, non autem illi cuius res prehendit vel distrahit: cum quo non contrahit nec quasi. Ex dolo tamen teneri poterit, sicut quilibet delinquens. *l. si pignora. ff. de pignorat. act. rem. gloss. Alberic. Bartol. Bald. Angel. in l. 3. §. inter alios. ff. de negotiis gestis. & in l. si tibi mandaverit. §. amator. ff. mandati.* Aut sunt deputati feudo ex defectu catalogi prehensi. Et tunc obligantur, tam patrono quam clienti, & utriusque directis actionibus, prout ad quemque eorum negotium spectat: unde quoad durat dicta prehensio, non potest conveniri à cliente, nisi de consensu patroni, sed à solo patrono: cui vel novo curatori nomine patroni recipienti, post revocationem sui factam consensu clientis, vel sine ejus consensu ex causa & auctoritate iudicis, vel alias, commissione finita tempore in ea præfixo, vel morte, ipse curator vel ejus hæres tenetur rationem reddere, & reliqua restituere, & non clienti, ad quem non pertinet quoad durat prehensio. Sed resoluta prehensione tenetur reddere clienti & non patrono, ad quem amplius non spectat, vel si jam rationes reddiderit patrono, vel novo curatori, patronus vel novus curator ejusdem tenetur rationem reddere clienti.

9. Secundò quæro, an hujusmodi curatores teneantur etiam levis culpæ rationem reddere? Videtur quod non, per *l. Prator ait. §. est præterea. ff. de bonis aut. judic. possid.* ubi est textus rotundus in clausula, eadem causa est in curatoribus, nam & illi tenentur ut creditoribus, referendo verbum creditores ad creditores missos: & non ad creditorem conventionalem, prout glossa & omnes doctores ibi intelligunt; & certè ipsa series textus phrasæ & numerus sermonis ita videtur referre, & idem tenet glossa & doctores in *l. 2. in ver. rata habebuntur. ff. de cur. bonis dando. gloss. & scrib. in l. 1. ff. de pignor. actio.* Bartol. Ang. Imol. Paul. in *l. si finita. §. si quis damni. ff. de damn. injest.* Et est opinio omnium, quæ & maxime procederet in curatoribus invitis ex causa factis, argum. *l. 8. in fin. ff. de curat. bon. dando. l. si fidejussor. §. si necessaria. ff. qui satisfada. cog.* In contrarium tacit communis regula quod tutor, curator, & generaliter omnis administrator rei alienæ de levi culpa tenetur. *l. tutori. C. de negot. gest. Insti. de oblig. qua quasi ex contract. §. 1. l. si negotia. ff. de negot. gest. & quod curator datus bonis teneatur sicut curatores ac tutores pupillorum, est textus apertus, in l. 1. §. item si periculum ff. de venire in poss. mut. sed loquitur in curatore generali. Super hoc consentit Alberic. & Ang. in *d. §. est præterea*, primam opinionem procedere respectu debitoris seu illius contra quem facta est missio, cuius negotia hic curator gerere non proposuit. Secundum respectu creditoris, cuius negotium gerere proposuit. Sed hæc concordia primam opinionem confundit; & in secundam recidit, quia præsupponit curatorem non esse obligatum debitori, nec ei teneri reddere rationem, unde ex illa parte cessaret quæstio. Sed respectu illius cui tenetur rationem reddere, concedit eum teneri de levi culpa, & sic stat pro secunda opinione.*

* Commissarii feudales ut teneantur de levi culpa?

10. Ego indistinctè puto quemcumque curatorem, sive administratorem, sive generalem, sive particularem, sive privatum officium, sive publicum munus gerentem, teneri tam in gerendo, quam rationem reddendo, de levi culpa, ex regula generali. Tum eo ipso quod suscepit tale officium, scit se suscipere curam rei alienæ, ad commodum alienum, & sic se obligat ad custodiam & gubernationem fidam & diligentem, & culpam à se exigendam. *l. etiam §. licet. l. si constant. §. si maritus. ff. sol. marr. & hoc semper importat natura actus, etiam si non exprimitur: non obstat textus in *d. §. est præterea*, quia dicta clausula eadem causa est, &c. debet referri ad proximum dictum: de creditore conventionali, & non ad remotum de creditore*

* Intellectus §. est præterea in l. aut prator. ff. de bon. aut. judic. possid. mut.

missio in possessionem, contra glossam communem. Ita quod verus sensus illius clausulæ non est quod curatores bonorum teneantur solum velut creditores in possessionem missi, videlicet de dolo malo tantum, & non de culpa, prout Accursius ibi & ceteri omnes adusque malè interpretati sūt. Sed verus & germanus sensus dictæ clausulæ est, quod curatores bonorum tenentur sicut creditores conventionales res pignoratæ vel hypothecatas ex pacto possidentes, & sicut nedum de dolo, sed etiam de culpa scilicet levi: quod probò necessario per illum textum in eadem l. §. in eum in fin. ubi est idem continuatus sermo; & ibi textus reddit rationem, cur creditores missi nō teneantur de culpa, scilicet ideo quod suum proprium & non alienum negotium gerunt, quæ ratio non potest quadrare nec adaptari curatori, etiam ad instantiam creditoris missi adposito: imò in eo habet locum contraria ratio, videlicet quod iste curator non venit ad suum, sed ad purè alienum negotium gerendum. Igitur contraria debet intelligi dispositio in curatore, per locum à contrariis: & hoc omnino necessarium est, dum textus dicunt eandem rationem esse in curatoribus referre & intelligere ad creditorem conventionalem de quo immediatè sermo præcedit & non ad missum, in quo non eadem, sed contraria est ratio, ut patet, & hic est verus & necessarius intellectus illius textus qui formalis est pro hac nostra æquissima, & in praxi & usu recepta sententia. Reliqua de exigendis & compellendis his curatoribus dicentur in glossa sequenti.

11. Venio ad tertiam partem circa obligationem patroni. Et facio duas conclusiones principales.

* patronus ipse an teneatur de levi culpa.

Prima*. Patronus qui feudo ex defectu catalogi prehensio, nullum curatorem apposuit, nec clientem administrare permisit, tenetur ipse nomine proprio, præstito vel oblato catalago, rationem custodiæ & fructuum feudi reddere, & reliqua solvere, nec non damna deteriorationis si quâ culpâ sua acciderit. Et istud in se non habet dubium per hunc textum. Sed non modica difficultas est, an hoc casu circa curam & administrationem feudi & fructuum teneatur solû de dolo & lata culpa, an verò etiam de levi? Et primò videtur teneri solum de dolo & lata, per ea quæ diximus supra §. 1. gloss. 8. quæst. 10. Et sic dicitur quod ibi erat feudum apertum, & ex defectu clientis prehensum, & patronus eo fruebatur tanquam re sua, faciendo fructus suos: hic autem contraria est ratio, quum feudum sit repletum, nec faciat fructus suos, sed vice pignoris detineat, catalago præstito integralitè restitucndos. Replicari potest, quod etiam simplex creditor missus in possessionem ex causa iudicati, qui non debet lucrari fructus, sed in sortem debitam imputare, & reliquum debitori restituere, tamen non tenetur circa custodiam & curam rei & fructuum nisi de solo dolo & lata culpa, quæ sub dolo implicatur. Textus est in l. in venditione. §. de tempore. l. Prator ait. per totum, maximè in §. est præterea ff. de bonis anthoris. iudic. possid. Igitur nec patronus qui ratione directi dominii, potius esse debet melioris conditionis, nec ullo modo est adæquandus creditori conventionali, ex conventionem privata possidenti, quum (ut sæpè dictum est) nitatur lege publica, & sit in possessionem missus autoritate consuetudinis.

12. His non obstantibus puto hoc casu patronum etiam de levi culpa teneri. Ratio, quia aut nullo modo, neque per se, neque per suos administrat, & nihilominus prohibet clientem ab administratione feudi, nec tunc curatorem aliquem deputat, & est in manifesto dolo, quum tendat ad deteriorationem rei, & fructuum perditionem, quæ tamen sit custodienda & integrè restitucnda, unde tenetur clienti ad omne id quod eius interest, tam in deterioratione feudi quàm in amissione fructuum: & si probatio sit difficilis, stabitur iuramento in litem clientis, præmissa taxatione secundum notata in l. in actionibus. ff. de iur. iurand. Aut patronus

Tomus I.

per se vel suos curæ & administrationi feudi se ingerit; & eo ipso incipit gerere officium curatoris sive negotium agere clientis, quoniam non potest hoc facere, nisi rem alienam & fructus alienos administrando, & sic tanquam curator, vel negotiorum gestor obligatur re ipsa actione negotiorum gestorum: igitur negligentia seu levis culpa rationem reddere tenetur. Et hoc verissimum & æquissimum puto. * Non obstant, d. l. in venditione, & l. Prator ait, quia non loquuntur in creditore, rei in quam missus est administrationem suscipiente: sed in eo qui tantum est missus non ad possidendum nec administrandum, sed ad inquietandum contumacem, & nihil aliud agit quam negotium suum: curæ autem & gubernationi rei se non immiscet, sed vel eam permittit debitori, vel facit curatores in eam rem constitui, & meritò non tenetur de culpa si res deterioretur, ejus jura amittantur, & fructus deperant, & hoc ideo quia non suscepit hujusmodi negotium debitoris gerendum, sed suum tantum, ut expressè inquit textus d. l. Prator ait. §. in eum quoque, in fin. Igitur secus si administrationi ipsi se ingereret, quia non posset hoc facere nisi negotium alienum suscipiendo, tanquam curator, gestor vel administrator rei alienæ, & sic ad diligentiam & omnia quæ sunt de natura gestio rei alienæ obligaretur. Et ita puto sanè intelligenda & limitanda dicta jura, alioquin si intelligerentur etiam in eo qui administrationem rerum suscepit, manifestam continerent iniquitatem, & non essent habenda pro lege.

13. Secunda conclusio sub eodem themate, Patronus qui curatorem adhibuit, non tenetur neque principaliter, neque in subsidium de deterioratione feudi, restitutione, vel amissione jurium aut fructuum ejus, nec horum tenetur ullam rationem reddere, sed solus curator ad hæc tenetur, nisi fortè patronus circa hæc dolum vel latam culpam commiserit. d. §. est præterea, & satis innuit hic textus in fin. Ratio, quoniam hoc casu nullum negotium alienum suscipit, nec gerit, unde non potest teneri tanquam negotiorum gestor, sed solum tanquam dominus feudalis, in qua qualitate nunquam tenetur nisi de dolo & lata culpa, ut supra §. 1. gloss. 8. quæst. 10. Et eodem multo fortius quando patronus non administravit, nec curatorem deputavit, sed expressè vel tacitè administrationem reliquit ipsi vasallo. Hinc conclusionem l. mito: primò si* patronus perditos quosdam aut ignaros apposuit, qui re malè gesta reperuntur non solvendo, tunc enim perinde habetur ac si nullos deputasset, & illud damnum dedisset; l. quomodo. ff. qui satisd. cogant. l. quod si noluit. §. si mancipium. ff. de ad. edicto. unde tenebitur ipse nomine proprio rationem fructuum, & damna deteriorati feudi reddere. Et hoc in subsidium, & probato dolo vel culpa patroni in electione & deputatione talium curatorum. Si autem fuit in culpa, nullo modo tenetur. d. §. si mancipium; ibi vel malum adhibuit, sed culpa sua.

14. Sed quæro, de qua culpa intelligitur? & videtur etiam de levi, ut sentit textus & expressè glossa in d. §. si mancipium. Tum licet in prehensione facta ex defectu clientis, nunquam teneatur patronus nisi de dolo & lata culpa, quia tunc feudum est verè apertum, & velut interruptum, & quasi reunitum, & illo velut re sua fruitur patronus ad lucrum suum & in merum detrimentum vasalli. §. 1. supra eodem. ubi plenè diximus in gloss. 8. quæst. 10. num. 34. Tamen in hac prehensione ex defectu catalogi contrariæ militant rationes, quæ contrarium jus operari debent: non enim fit ad lucrum patroni, nec ad damnum vasalli, sed ad compellendum eum tradere catalogum: nec tunc patronus insistit feudo prehensio velut rei suæ, sed tanquam alienæ, & pignorate ad onus fructus conservandi & restituendi domino, scilicet vasallo, qui etiam interim est verus dominus utilis & manens, quum non sit feudum apertum, sed de sua persona repletum: unde hac prehensione vi-

* Intellectus l. in venditione. & l. Prator ait. ff. de bon. anthoris. iudic. possid.

* Si commissarius perditos quosdam & ignaros patronus adhibuerit, tenetur.

C c ij

detur habere instar pignorationis conventionalis factæ per creditorem donec debitum sibi solvatur: qui, sive ex traditione debitoris; sive manu injecta ex pacto, pignus vel hypothecam possideat, tenetur indistinctè de dolo, lata & levi culpa. §. *fin. inst. quib. mod. re contrah. oblig. l. si cum venderet. cum l. seq. ff. de pign. actio. l. Prætor ait. §. est præterea. ff. de bon. author. judic. possid. l. si credito. l. si nulla. C. de pign. actio.* Tum deputando curatores ad administrationem feudi & fructuum, videtur se immiscere administrationi, saltem quantum ad actum electionis & deputationis curatorum, igitur saltem respectu illius actus, sive in eo quod, & quatenus administravit, debet teneri etiam de levi culpa, per deducta in conclusione præcedenti.

* Patronus circa electionem commissarium non tenetur nisi de dolo & lata culpa.

15. His tamen non obstantibus, teneo patronum etiam circa hujusmodi electionem & deputationem curatorum, sive sua sola privata, sive judicis autoritate, ad solam sui nominationem, non vocato nec consentiente cliente facta, non teneri de levi culpa, sed solum de dolo & lata. Ratio, quia patronus non facit hujusmodi deputationem nomine clientis: sed nomine suo, & jure proprio: nec illam facit ad commodum clientis, sed ad commodum suum, & sui exonerationem, & non de administratione teneatur, quod per consuetudinem sibi conceditur, ut patet in hoc §. Et sic hoc faciendo non alienum, nec clientis negotium suscipit aut gerit, sed suum proprium tantum: unde non debet inde in aliquo teneri, nisi in dolo, vel ad summum in lata culpa deprehendatur, ut in simili textus in *d. l. Prætor ait. §. in eum quoque. in fin.* Nec obstat quod hujusmodi curatores obligantur reddere rationem vasallo, quia hoc verum est resoluta prehensione, præstito catalogo, ex dispositione hujus consuetudinis, & ex tacito negotio, quod rati ipsa geritur inter curatores & vasallum, in eventum præstiti catalogi. Sed circa hoc inter patronum & vasallum nullum geritur negotium. Tum hujusmodi deputatio est pars prehensionis. Sed clarum est prehensionem, etiam quæ fit ex defectu catalogi, nullo modo esse actum administrationis negotii alieni, sed exercitium & usum negotii & juris proprii. Et sic ejusdem juris & qualitatis censeretur debet hæc deputatio; quod procedit nedum si fiat in continenti in ipso actu prehensionis, sed etiam si fiat ex intervallo, quia quandiu prehensio durat non potest dici fieri ex intervallo, sive sensim à prehensione, sed semper in continenti, quum prehensio actualiter perseveret.

16. Non obstant adducta de creditore conventionali, quia ut sæpè dictum est quævis prehensio feudalis, non est ad æquanda privata manus injectioni simplicis creditoris, sed est longe majoris prærogativæ & autoritatis, nedum ex vi directi domini actu retenti, sed etiam quia jure publico & autoritate hujus consuetudinis principaliter & immediate nititur, & sunt vestigia, seu reliquæ cujusdam jurisdictionis feudalis, & prædialis (*quam funciariam vulgo vocant*) quæ adhuc residua mansit patronis, in res clientelarias: unde magis venit æquiparanda pignorationi prætoris vel judiciali, quam merè privata & conventionali. Ex quibus patet quod si patronus in actu hujus prehensionis, vel post, adhuc ea durante, curatores etiam per se solum, non vocato vasallo deputando, non diligenter inquisierit de eorum fidelitate, peritia & facultatibus; vel pluribus occurrentibus, non elegit, nec adhibuit meliores & idoneiores quos potuisset, prout diligens paterfamilias in committenda administratione rei suæ fecisset, non tamen etiam in subsidium tenebitur patronus, si curatores malè gesserint, & minus solvendo reperti fuerint. Sufficit enim, quod tempore commissionis prima facie præsumebantur & reputabantur factis idonei ad tale onus. Secus si tunc manifestè apparebant deplorati, non solvendo, vel alterius artis, & ad hanc rem imperiti, aut advenæ & prorsus ignoti. Tunc enim non posset patronus deputans, excusari à dolo,

saltem à lata culpa. Idem si idoneitas non esset publica, sed ipsi patrono nota: ideo tenetur ad satisfaciendum rationibus & reliquis damnis & interesse debitis per tales à se electos. Quod si patronus ipse non elegerit, sed forte apparitor à judice deputatus seu procurator patroni delosè versatus sit, is solum tenebitur, non patronus, aut judex qui culpa vacant. *argum. l. si pignora. ff. de evictionibus.* Vigilet igitur & curet vasallus idoneos & utiles commissarios apponi, si non vult aut nequit promptè mancipationem feudi obtinere.

17. Secundò limitatur secunda conclusio, ut procedat quando prehensio est valida. Secus si sit nulla, puta facta ex causa falsa, vel ante tempus, aut aliàs indebitè, ut diximus *suprà eodem gloss. 3. num. 9.* Tunc enim patronus, propter injustam & irrationabilem executionem facti tenetur nomine proprio ad restitutionem omnium, cum omni damno & eo quod interest, unde non sufficit quod diligentissimè fidos & idoneos curatores adhibuerit, ita quod extra culpam vel errorem malæ prehensionis in nulla etiam levissima culpa reperiat, quia nihilominus si qua sit deterioratio vel amissio feudi, jurium vel fructuum ejus etiam à commissariis sive alià culpa patroni inducta, vel si qua reliqua ab eis debeantur, & non sint solvendo, patronus ipse exolvere tenebitur. Et quod fortius est, si qua utilitas adit clienti, sive quia erat diligentissimus, sive quia omnia ex longo habebat instructa & ordinata: Commissarii autem, quia solum mediocrem diligentiam præstiterunt: vel quod non haberent in præparato singula requisita ad novam administrationem, plus sumptuum fecerunt, & minus fructuum collegerunt, quam fecisset vasallus: & sic probè gestis rationibus, & reliquis solutis à commissariis, qui non tenentur nisi de levi culpa: adhuc multa defunt clienti, quæ verisimiliter consecutus fuisset, non facta prehensione, puta fructus quos percipiendos vocant, & commoditates quas vasallus sua industria solitus erat percipere, & verisimiliter percepisset, ea omnia teneat patronus refarcite de suo. Et hoc importat condemnatio damnorum & interesse: pro quorum liquidatione, in executione sententiæ poterit vasallus in libello suo declarationis damnorum & interesse hæc & alia hujusmodi sigillatim articulare. Et adverte circa hanc materiam interesse, quæ à multis copiosè magis involuta, quam resolutivè explicata fuit: ut id solum quod punctum nostrum concernit, pro præsentis tradam.

18. Quod dicimus in hac secunda limitatione nostra, patronum teneri ad omne id quod interest, debet subaudiri ad causam, seu ratione prehensionis factæ. Et sic non venit interesse remotum: sed solum interesse propinquum, quod est circa rem prehensam, usum & administrationem ejus sublatam per prehensionem, & sic solum consideratur interesse emergens immediate propter prehensionem: sive sit commune sive singulare ipsius clientis, sive consistat in damno incurso, sive in lucro cessante, dummodò cessatio lucri, aliàs certi, immediate causetur à prehensione. Unde si vasallus colonis suis, propter hujusmodi prehensionem expulsus, vel impeditis, damna & interesse solvit, vel debet, vel si prædia feudalia deteriorata sint, vel si in illis alebat greges, & partim perierint, partim ad aliena pascua conducenda fuerint, hæc & reliqua id genus, refarcienda sunt à patrono: quum sint damna immediate propter prehensionem incurra. Idem de fructibus percipiendis, seu aptius loquendo, qui ultra perceptos percipi potuissent, accuratissima vel singulari industria clientis: hos enim quum futuri fuissent pars rei, damno magis quam cessanti lucro ascribo, pro quo faciunt notata Decii in *rub. C. de sententi. qua pro eo quod inter. ad fin.* Si autem vasallus fortè mercator pecuarius, ultra interesse damni incursum in grege suo ablegando, & aliena pascua conducendo & interim propter hanc causam grege diminuto, vellet petere interest lucris cessantis, ex eo quod non potuit tam numero-

* Patronus nomine proprio ad omnia tenetur quando prehensio est injusta.

* Interesse propinquum estimatur, non remotum.

* Interesse propinquum à remoto quomodo discernatur.

sum, & succulentum gregem ducere ad forum, & mercatum solitum, non deberet audiri; quia cessatio talis lucri non provenit præcisè & immediatè, propter solam prehensionem, sed habet admixtas alias causas, cum insidiis, vel incertitudine fortunæ, & sic non est propinquum, sed remotum, & non considerandum, sicut nec esset considerandum si quæreretur, se ex redditibus feudi, si eos in tempore medio percepisset, potuisse plurima in negotiationibus, vel emptionibus prædiorum superlucrarì: & se amisisse occasionem illorum lucrorum, & commodorum, & fortè perdidisse occasionè & facultatem redimendi prædium à se prius venditum sub pacto retrovendendi, & tempus interim lapsum, vel retrahendi prædium avitum a consanguineo medio tempore, vili fortè pretio venditum extraneo. Hæc enim remota, & ab aliis simul causis dependentia non veniunt æstimanda. Secus in lucris quæ aliàs verisimiliter erant certa, & eventura, & jam in suo cursu, quorum spes deficit immediatè propter solam prehensionem, quorum est ratio, quàm damnorum, sint exempla, sunt tamen aliqua, puta si novum columbarium, vel stagnum, interim diu durante prehensione, quamvis non fuerit deterioratum, tamen non fuit in valore augmentatum, prout fuisset, si in manu diligentis vasalli remansisset. Hujus enim lucri cessantis puto habendam rationem: quia jam erat inceptum in actu, & sola prehensio immediatè illud impedivit. Idem si vasallus erat mercator pecuarius, & posuerat gregem impinguandum in feudo, quod non habuit effectum, propter prehensionem itatum securam, quamvis aliter non sit grex deterioratus.

19. Idem in cæteris similibus dicendum.

* De casu fortuito aut aliis rebus feudi? Videtur peccare ad patronum, quum sit in continua mora: imò in eo ipso quod rem clientis eo invito, & indèbitè occupat plusquam frustrator, seu plusquam morosus effectus est. *pen. in fin. ff. de vi & vi. armata.* Et sic patronus nondum est in culpa, sed etiam in mora, & plusquam in mora. Unde quamvis sola culpa circa moram, non ordinata ad casum, non faciat teneri de casu fortuito: sed superventu casus fortuiti, purgatur & absorbetur. *l. is qui. ff. de act. & obligat. l. non omne. ff. de statutis l. fin. §. 1. ff. ad leg. Rhod. de jact. tradit Alberic. Bart. Bald. in l. si ut certo. §. sed interdum. ff. commodat.* Tamen * mora etiam sola facit morosum teneri omnimodò de casu fortuito, textus in *l. filiofamilias §. si post divertum. ff. sol. matrim. in l. cum res in fin. ff. de leg. 1.* par quos textus communis est opinio gloss. & doctorum in *d. l. locis. & in l. quod te. ff. si certi. pe. l. mora ff. de injur. & ubique non esse distinguendum an æquè penes eum cui debet reddi, fuisset peritura, vel non. Quibus non obstantibus, puta patronum tum demum teneri de casu fortuito, si acciderit, & effectum habuerit, occasione prehensionis injustæ, qua cessante verisimiliter obvium fuisset periculo, & salvata res per clientem. Secus si constat quòd omnino cessante prehensione, vel eodem modo peritura penes clientem, quia tunc cliens non habet inde aliquod interesse, proveniens ex culpa, mora, vel facto patroni, vel eorum occasione, & sic non esse admissibile ad allegandum & petendum emendationem talis damni, sive in ipso corpore feudi, aut ejus juribus, sive in fructibus pendentibus, aut separatim contingerit. Et hæc fuit in effectu opinio Matth. de Afflic. quam secuti sunt Paul. in *l. si plures. in fin. ff. depositi & in d. l. cum res. in fin. de legat. 1.* Raph. Ful. in *l. quod te. & ibi Jason. col.**

9. col. fin. ff. si certi. pe. Et nos latius contra Accurs. & communem probabimus, sicubi principaliter discutendum occurrerit, *infra vel in decadibus.*

20. Pro complemento hujus tertie partis quæro: Quid * si patronus nullum curatorem deputavit feudo, sed illud pro certa pensione locavit? Breviter respondeo, non habere locum verba, & mentem hujus §. in fin. nec is colonus ullo modo tenetur clienti, etiam si expresse conduxerit à patrono locante in qualitate domini feudalis, prehensum feudum ad manum suam tenentis, nec à vasallo conveniri potest ad præcisam rationum redditionem, ut clarum est, imò nec ad pensionis solutionem. Et hoc nisi actionibus cessis per patronum, vel eo mortuo sine hærede in subsidium, juxta *l. 1. in fin. C. de act. & obligat.* Et etiam patronus per talem locationem nullomodo exoneratur erga vasallum sed tenetur ei rationem, & reliqua præstare, ut diximus in prima conclusione hujus tertie partis; nec liberaretur offerendo cedere actiones contra colonum. Et hæc procedunt, etiam si patronus appoluisse pactum, quòd colonus teneretur catalogo præstito per vasallum, ei solvere dictam pensionem per regulam *l. si unus. §. ante omnia ff. de pact.* Sitamen eundem colonum commissarium suum constituisse, haberent locum quæ dicta sunt de commissario. & teneretur iste colonus in qualitate commissarii feudi, ipsi vasallo rationem integram reddere, non habita ratione pensionis conventæ in locatione, quam non teneretur vasallus acceptare: nec etiam posset eandem exigere ab invito commissario offerente (ideo fortè quòd annus sterilis fuit) ratiocinia per re. & reliqua solvere. Et hoc nisi tanquam commissarius fuisset oneratus à patrono in ipsa commissione ad solvendum pensionem locationis loco redditionis rationum, ei ad quem spectabit, quia tunc poterit ad illam summam cogi per vasallum: quamvis vasallus possit si velit, præcisam redditionem rationum exigere: nec teneatur stare illi taxationi factæ sine consensu suo.

21. * Ratio differentie est aperta: quum priore casu colonus conducendo, nullum negotium gerat cum vasallo, sicut nec cum quovis extraneo, meritò non tenetur vasallus stare æstimationi conventæ, in locatione facta cum alio. At posteriore casu, quum tanquam commissarius ad certam quantitatem se obligat, tacitè contrahit vel quasi, cum quocunque ad quem ea res spectat, vel spectabit. Sed quæro, quid si curator vel commissarius curam suscepit, sed limitatam: & sub hoc expresse pacto, quòd non teneretur solvere ultra tantam summam, pro quolibet anno vel toto tempore? Respondeo illud * pactum etiam si per modum conditionis esse appositum, rejiciendum & eundem curatorem seu commissarium plenè & efficaciter esse obligatum, respectu eorum qui tali pacto non consenserunt: unde meritò non tenentur stare tali pacto respicienti substantiam obligationis & debitum. Sed bene tenentur stare pactis respicientibus qualitatem, & cæteras circumstantias obligationis: sine diminutione fortis, seu debiti principalis, in se; puta si essent plures curatores deputati, cum hoc pacto, quòd non tenerentur nisi in viriles, vel quòd non possent cogi per capturam personæ. Tunc enim puto primò talem commissionem proficere patrono ad sui exonerationem, modò circa hoc non fuerit in dolo vel lata culpa: & prehensio non sit nulla, sed valida. Et secundò clientem teneri, illis pactis stare: poterit tamen pro tempore futuro postulare astrictiores, & utiliores sibi curatores deputari, per deducta supra eodem. gloss. 4.

* Quid si patronus non exposuerit curatorem, sed locaverit feudum.

* Differentia inter colonum & commissarium.

* Pactum respiciens substantiam debiti in commissione appositum non prodest respectu eorum ad quos res spectat.

§. X.

A Pres que le vassal a baillé son dénombrement au Seigneur feodal, ledit Seigneur feodal est tenu de blâmer ledit dénombrement dedans quarante jours apres iceluy (denombrement) baillé; autrement (ledit denombrement) est tenu pour receu. Toutesfois ledit vassal est tenu d'aller ou envoyer querir ledit blâme au lieu du principal manoir, dont est mouvant le fief.

§. XI.*

* Hic articulus additus fuit per novam consuetudinem.

Néanmoins le vassal qui a fait ses foy & hommage & offres au desir de la coustume, peut bailler son dit denombrement quand bon luy semble, & n'est tenu attendre lesdits quarante jours, ny la reception en foy.

SUMMARIA §. X.

1. Q. 1. An dies termini computetur in termino?
2. Responso, non de communi observantia. Dies appellationis non computatur in tribus mensibus datis ad relevandum.
3. Inspicienda ratio subjecta materia magis quàm verba.
4. Tempus horum quadraginta dierum non currit ante aetatem ad feudalia munia requisitam, licet minor investitus sit.
5. Idem si eius tutor, curator, vel custos investitus sit.
6. Sed tunc incipit hoc tempus currere statim ab aetate legitima sine alia interpellatione.
7. Q. 2. Tempus in hoc §. praefixum ad impugnandum catalogum non praecedit ipso jure.
8. Nec excludit beneficium restitutionis in integrum.
9. Tacitum non debet plus operari quàm expressum. Expressum est fortius & extensibilius tacito.
10. Q. 3. Si patronus oblatum catalogum nolit recipere in continenti, currunt hi quadraginta dies, sed patronus re integra miram purgare potest.
11. Q. 4. Septem modis impugnari potest catalogus.
12. Iudicium descriptionis catalogi est duplex.
13. Q. 5. Virum post investituram & oblationem catalogi possit esse locus prehensionis ex defectu hominis respectu omissorum in catalogo?
14. An quis agendo contraria allegans audiat?
15. An iudicium latum super discussione catalogi praedictet in alio iudicio?
16. Q. 6. An pendente lite super discussione catalogi debeat levare manus in totum, an vero in articulis non contentiosis dumtaxat?
17. Quod solum in non contentiosis, faciunt duo ar. resta.
18. Quod in totum faciunt duo alia.
19. Solutio.
20. Q. 7. Tenetur vassallus in catalogo cuncta sigillatim declarare, quamvis à praedecessoribus hoc non fuerit exactum.
21. 22. Q. 8. Quid si vassallus novus non possideat nec dolo desierit possidere qua in veteribus catalogis continentur, an teneatur ea specificare & agnoscere?
23. Q. 9. An patronus teneatur vassallo de evictione?
24. Modum improprium regulatur secundum naturam contractus, cui assimilatur.
25. Quandoque locus est evictioni omissa denunciatione & iudicio.
26. Praesumitur contra differentem agere, donec probationes rei deperant.
27. Q. 10. Quid operetur clausula, salvo jure nostro?



Idimus suprâ in §. 9. materiam conficiendorum & tradendorum catalogorum feudaliu. Hic autem de discussione & disputatione eorum agitur, quæ quandoque respicit formam seu qualitatem agnitionis, quæ est caput & fundamentum catalogi, de quo exemplum habes infra §. 4. quest. 1. num. 5. quandoque & sæpius respicit deducta & omissa in catalogo circa excessum, vel defectum. Nota quod sicut vassallus tenetur conficere & tradere patrono catalogum feudi infra quadraginta dies ab admissione in fidem, ita infra alios quadraginta dies à traditione catalogi (nisi inter eos de ceteriori vel longiori tempore convenerit) tenetur patronus discutere catalogum, notasque seu improbationes si quas præterdat in catalogum tradere vassallo id postulanti.

1. Circa quod quæro primo, utrum hi quadraginta dies currant statim ab ipsa traditione catalogi, an vero à die traditionis, ita ut dies traditionis non compute-

tur in termino? Et primò videtur quod statim ab ipsa traditione per hunc textum præfigentem hic quadraginta dies ab ipsa traditione, non à die, vel post diem traditionis, igitur totum computatur in termino, & non excluditur dies termini concessi. Et si consuetudo voluisset excludi, facile expressisset. Et sic insequendo terminos consuetudinis est dicendum, quòd ab ipsa traditione currere incipiunt de momento ad momentum, prout regulare est in jure, ut tempus de momento ad momentum continud currat & computetur. Facit quod ferè in simili scripsimus suprâ §. 7. quest. 2. numer. 4. quod inducit 40. dierum post obitum vassalli statim à puncto & instanti obitus currere incipiunt.

2. Pro brevi resolutione advertet, quòd quævis jure regulariter tempus statim currat de momento ad momentum: tamen de consuetudine communiter observatur quod dies à quo præfigitur terminus non computetur in termino, ut tradit Bald. in l. eos §. s. n. autem collat.

1. C.

* An dies termini computetur in termino?

2. *C. de appell.* Alexand. in *l. i. ff. si quis eam in judic. sf. roudi*. Guid. Pap. in *decif. Delphin.* 270. Philip. Decius. in *cap. super eodem. 2. gloss. fin. de appellat.* Et ita semper vidi communiter observari tam in præfectura Parisiensi, quam in hoc supremo Senatu, siue terminus esset concessus à lege, puta à constitutione regia; ut in tribus mensibus datis appellanti ad relevandum appellationem. in hoc senatu, in termino. facit textus in *leg. ubi lex duorum mensium ff. de regulis juris*. Unde si quis ad supremam hanc Curiam appellavit die ultima Julii, & adversarius literas in forma desertionis obtinuit die ultima Octobris, non proderunt, nec valebunt ad finem desertionis, etiam si non sint iuxta executioni, nisi in medio Novembris, sed resolventur in anticipationem, quia attenditur data literarum siue commissionis (à quo citatio quam exploitum vocant, justificatur vel infirmatur, & tanquam accessorium dependet) quæ præmaturè est impetrata, videlicet die ultima relevandi, & sic infra tempus datum ad relevandum appellationem & ante desertionem: & ita sepe vidi judicari in hoc Senatu. siue etiam terminus sit concessus ab homine, puta à iudice, notorie practicator quod dies concessi termini non computetur. Sed advertendum quod ista consuetudo & observantia & interpretatio inde resultans habet locum in dubio; & quando non est aliàs præfixum certum principium cursui temporis. Alioquin clarum est standum esse expressè dispositioni, sed tam in dicto §. 7. quam hic præfixitur certum initium cursui termini, videlicet ibi post obitum vasalli, hic post traditionem catalogi; ergo utrobique pariter debet currere tempus latum ab obitu, vel à traditione.

3. Quibus non obstantibus dicendum puto, quod in hoc §. non computantur dies catalogi traditi vel accepti in termino. Et hi 40. dies non incipiunt currere à puncto traditionis, sed à die traditionis, & sic illa die exclusa. Et moveor, quia iste terminus conceditur ad inquirendum & faciendum aliud quod de se est laboriosum, & sub pœna privationis & exclusionis, nisi infra terminum fiat, unde si hodie traditus sit catalogus ex natura actus & materiæ subjæctæ, non intelligitur quod patronus eadem die incipiat legere & discutere contenta in catalogo, sed infra alios 40. dies, & sic exclusa die traditionis & termini cedentis, quia agitur de onere ejus cui pœna conceditur, & sic mitior interpretatio assumenda est *l. penult. ff. de parvis & maxime cum reducatur ad regulam communis observantæ & consuetudinis, argumento not. per gloss. & doctores in cap. statutum de prebend. lib. 6.* Secus in dicto §. 7. ubi non conceduntur certæ induciæ, ut interim nihil fiat, sed retardetur executio manus dominicæ, & sic ibi computatur tempus statim de momento ad momentum. Non obitat quod læquè in utroque §. præfixitur certum initium cursui temporis, quia respondetur quod ratio subjæctæ materiæ magis quam verborum formula debet attendi, ut per Bald. in *cap. ad hac de postul. pralat. & supra §. 1. gloss. 4. num. 20.* Et eadem ratione dico, quod in terminis §. 8. & 9. supra eodem dies admissionis in fidem non computatur in termino quadraginta dierum dato vasallo, ad conficiendum & tradendum catalogum. Et sic concludo quod utroque casu & respectu utriusque, scilicet patroni & vasalli illi quadraginta dies currunt à die admissionis in fidem, vel à die traditi catalogi, & sic die termini exclusa.

4. Et adverte quod illud regulare est, ut currat ab illa die; quæ regula quandoque fallit ut non incipiant tam cito currere, respectu enim vasalli & traditionis catalogi, fallit primo & secundo in casibus primæ & secundæ quæstionis supra §. 9. gloss. 2. Fallit tertio, si vasallus sit minor viginti annis, vasalla minor quindecim annis, & in fidem fuerit admissus, & investitus à patrono, quia valet & tenet in effectu huiusmodi admissio & investitura in præjudicium patroni & ad commoditatem & securitatem minoris vasalli, qui nullo modo tenebitur major factus fidelitatem eidem patrono re-

novare, nec unquam ab eo poterit pati prehensionem ex defectu hominis & si se, pernotata supra num. 21. quæst. 3. Et tamen non tenetur vasallus vel vasalla conficere vel tradere catalogum infra 40. dies à die huiusmodi admissionis & investituræ, nec incipiunt hi 40. dies ad hoc currere nisi post ætatem legitimam 19. vel 15. annorum, ita quod pœch. nio feudi ex defectu catalogi interim quantumcumque post dictos quadraginta dies facta, esset nulla, & retractanda; & ratio est, quia vasallus minor hac ætate habet à consuetudine has inducias, ut non possit patronus interim ab eo clientelare obsequium exigere, & consequenter nec confectio nem seu traditionem catalogi intra §. 41. Si igitur vasallus minor obsequutus fuerit patrono quantum ad fidelitatis sacramentum, & quantum ad hoc evacuaverit inducias, non tamen sequitur quod induciæ sint preceptæ quantum ad confectio nem & traditionem catalogi. Tum quia attenda persona minoris, est magna & evidens diversitatis ratio, inter simplicem agnitionem, seu verbalem fidelitatis obligationem, & inter realem confectio nem, & traditionem catalogi: tum minor non renuntiavit expressè induciis, imo etiam expressè renuntiasset, non valeret renuntiatio propter illegitimitatem personæ in actis feudalibus, & damnosis infra §. 32. Sed tacita omissio exceptionis, vel juris in uno actu non extenditur ad alium actum, nec impedit quin excipi possit circa alium actum, nisi expressè & validè renunciatum fuerit exceptioni ex jure competenti, ut diximus supra §. 40. num. 3. per gloss. in Clement. sape in fin. in verbor. partibus de verb. signif. quæ singularis est secundum Joann. de Imol. & ibi Barba. in *cap. de libell. oblation. in cap. quis contra de foro compet.*

5. Et hanc tertiam fallentiam amplio, primo siue vasallus minor sit admissus & investitus, habeat curatorem, siue non: quia sine autoritate tutoris vel curatoris: potest tibi utilia facere per jura vulgata. Amplio secundo, siue minor fuerit inventus in persona propria, siue in persona tutoris sui, siue curatoris, siue custodis nobilis, aut paganicus: quia valet & tenet admissio in fidem & investituram, quamvis utraque sit merè voluntaria: quia sicut minor vel ejus tutor, curator, aut custos, non tenetur fidelitatem præstare patrono, ita patronus non tenetur illam ab istis recipere, si tamen fecerit valet, cum sit utile moveri, ut dictum est infra §. 41. in fin.

6. Sed retentis terminis tertie fallentie emergit necessaria quæstio, quando videlicet incipiant currere hi quadraginta dies ad catalogum conficiendum, & tradendum patrono, & videtur dicendum attendo quod hi quadraginta dies non possunt incipere à die admissionis in fidem, & quantum ad hoc non est locus dispositioni nostræ consuetudinis supra §. 8. nec aliter à consuetudine provideretur, quando hoc casu debeat incipere cursus huius temporis, quod hoc relinquatur in jure communi juxta notata in *l. si cum doctem in princ. soluto matr. cum vulg.* & consequenter quod non incipiat currere nisi post debitam interpellationem de præstando catalogo factam vasallo post dictam legitimam ætatem ab eo adeptam: & adhuc quod si post illam ætatem vasallus adhuc sit sub curatore, quod non sufficit vasallum interpellari sine autoritate curatoris, per notata in *l. si ex legati causa cum l. seq. ff. de ver. oblig. & supra §. 21. quæst. 2. in fin.* prout etiam ferè in simili dictum est in casibus primæ & secundæ fallentie, præmittendam esse denunciationem vel notificationem à patrono antequam incipiant currere hi 40. dies supra §. 9. gloss. 2. quæst. 1. 2. in fin. Quibus non obstantibus dicendum puto quod hi quadraginta dies currere incipiant statim finitis præfatis induciis, & sic illico ubi vasallus adeptus fuerit 20. aut vasalla 15. annos completos, ita quod ex tunc lapsis proximis 40. diebus possit patronus validè manum injicere feudo, & commissarios apponere ex defectu catalogi nulla alia præcedente denunciatione, aut interpellatione, quamvis civilibus faceret prius denunciando, sed non tenetur, & jure suo

*) Dies interjectæ appellationis non computatur in termino relevandi.

utendo nemini facit injuriam. *l. nullus videtur dolo. ff. de reg. jur.* Et ratio est evidens, cum præfata inducia sint ad hanc ætatem limitata, & sic impletæ hac ætate ipso jure finiantur, & per consequens præscriptio horum 40. dierum quæ interim per dictas inducias suspensa fuit ipso jure sine alio hominis ministerio currit finitis induciis. Faciunt notata infra §. 42. *quæst. 3.* quod suspensus ad tempus, lapsa tempore ipso jure habilis est absque alia solutione. Tum alioquin sequeretur liberalitatem suam ultra in ea contenta esse damnosam & captiosam patrono, quia clarum est, quod si non admisisset in fidem vasallum ante ætatem legitimam, statim illa secuta sine alia interpellatione posset prehendere feudum cum mero lucro fructuum. Curigitur post liberalitatem concessam non poterit facere quod est minus, videlicet post 40. dies à legitima ætate vasalli prehendere feudum ex defectu catalogi sine lucro fructuum, illibata manente investitura quam ante legitimam ætatem liberaliter vasallo concessit? Tum clarum est quod si patronus investiens vasallum, det ei inducias conficiendi & tradendi catalogi usque ad duos vel plures annos, quod illis finitis statim absque alia interpellatione prehendere potest. Igitur esset dicendum, quando cunque liberaliter investit vasallum ante ætatem, quia censetur ei tacite dare vel relinquere respectu confessionis & traditionis catalogi tam inducias ætatis quam inducias 40. dierum post illam ætatem, & hoc virtute consuetudinis tacite existentis & informantis quemlibet actum *ut notat. §. 5.* Igitur illis finitis statim & ipso jure potestate sua uti potest, & has fallentias & quaestiones nota ad materiam §. 9. in *gloss. 2. supra* ubi fuerant omisæ: illa glossa 2. jam ultra septem menses typis excusa est, de hac quaestione hæcenus remitto infra ad §. 172. ubi plenius.

• Antem-
pus in hoc
§. præfixi
si præcisè.

7. Secundo principaliter quæro, utrum lapsus horum 40. dierum ipso jure præcidat patrono omne jus & remedium impugnandi contenta in catalogo? Respondeo. Non, sed sub pluribus modificationibus illud est intelligendum. Prima colligitur ex hoc textu videlicet quod post lapsum dicti temporis, tunc demum habetur catalogus pro approbato, quando vasallus adit & interpellat patronum pro restitutione & approbatione catalogi. Patronus autem adhuc negligens est, quia tunc habetur pro approbato, & potest vasallus in jus vocare patronum, ut declaretur catalogus approbatus in vim hujus consuetudinis, & ut teneatur patronus restituere catalogum (copia si velit retenta) tanquam approbatum; quandiu autem negligit vasallus ad hoc interpellare patronum, semper potest patronus novas expunctiones catalogi conficere: vel si nondum confecerit, sufficit quod interpellante vasallo verbaliter exponat in quibus & ob quæ catalogum vult improbare eaque promptè in scriptis tradat vasallo, vel inseribat super articulis improbatæ ejusdem catalogi. Et probatur hæc modificatio in fine clausulæ hujus §. ex qua apparet quod per solum lapsum horum quadraginta dierum, non præciditur patrono, nec ipso jure, nec ope exceptionis, nec constituitur in mora, donec post lapsum hujus termini interpellatus à vasallo recuset vel in longum differat. Et licet alioquin dies tacita & legalis interpellat pro homine, & in mora constituat, ut tradit Alexand. in *l. si tuus stipularis essem col. 1. ff. de verb. oblig.* Alexand. in *l. si mora. & ibi Jason. col. 4. ff. solut. matrim. & memini dixisse supra.* Illud non procedit hic ubi lex requirit post lapsum temporis expressam interpellationem hominis scilicet vasalli, non tamen requiritur quod vasallus pluries adeat vel interpellat patronum, sed sufficit quod semel per regulam *l. boves. §. hoc sermons. de ver. sig. & per notata in l. si ex legatiana causa. ff. de verbor. oblig.* Et hoc dummodo interpellat post lapsum horum quadraginta dierum, quia non prodesset pendente termino per hunc textum.

8. Secunda modificatio est, quod per hunc textum non excludatur beneficium restitutionis in integrum,

Nec obstat, quod patronus per silentium & negligentiam quadraginta dierum censetur approbare catalogum & renuntiare juri reprobandi ex notoria lege feudi, & non potest censeri læsus, si jure nostro communi feudorum usus fuisset. *l. non utique. C. de integ. rest.* prout patronus etiam minor non restituit adversus lapsum quadraginta dierum, de quibus infra §. 20. quia ut ibi diximus in *gloss. 2. & supra gloss. 7. & §. 32. quæst. fin.* illud procedit in his quæ concernunt administrationem feudi, vel in acquirendis in vim consuetudinis, vel in temporali admissione fructuum. Secus in comprobatione, vel reprobatione catalogi, & similibus, ubi agitur de proprietate & perpetuo præjudicio rerum & jurium feudaliū quæ sunt patrimonialia nostra, quia tunc locus est restitutioni in integrum prout alias de jure communi in cæteris rebus patrimonialibus. Quare dico & hic restitutionem dari posse nedum patrono minori viginti quinque annis, sed etiam majori ex clausula generali *l. 1. ff. ex quib. caus. major. ut in l. cum falsa. l. error facti. C. de jur. & fact. ignorant. l. de ætate. §. ex causa. ff. de interrog. act.* hujusmodi enim tacita approbatio catalogi quæ inducitur secundum formam hujus §. tacitam confessionem implicat, quod omnia contenta in catalogo sint vera, prout ibi sunt descripta.

9. Tacita autem approbatio vel confessio non debet habere plus auctoritatis, nec plus operari quam expressa approbatio & confessio. Imò expressum est fortius & extensibilius quam tacitum, ut notatur in *l. precibus de impub. & al. subj. in l. pen. ff. in quib. caus. pig. rati contrah. in c. quod a se de cleris. conjug. Paul. in cap. dicto. de furo compes. Paul. Castro in l. adversus C. de usur. Socin. in l. 3. num. 33. ff. quod quisque jur. Jas. & alii in l. cum quid. ff. si cer. pet. l. 1. in l. servum filii. §. si jam servus in fin. in l. si res obugata col. 1. ff. de legat. 2. Phil. Decius in c. clerici. col. fin. de judic. Certum autem est quod expressa approbatio & confessio, vel etiam realis impressio sigilli ipsius patroni, non impediunt quin probato errore, & rem aliter se habere; patronus restitui possit per jura præallegata. Sed hic incidit multum utilis quaestio, an sicut major ita & minor, teneatur docere de errore, & rem aliter se habere antequam restituatur adversus expressam vel tacitam confessionem de qua per Bald. in *l. unica. col. 15. ver. pone minor. & ibi Sal. charta pen. C. de confess.* Sed quia accelerare cogor, nec vacat in incidentibus immorari, remitto ad ea quæ plenius tractantur. §. 117.*

10. Tertio quæro, vasallus debite obulit patrono catalogum feudi sui, sed patronus indebite recusavit recipere, utrum statim ab hujusmodi recusatione incipere currere hi quadraginta dies adversus patronum? Dubium facit quod non verificantur verba hujus consuetudinis, quia non est catalogus traditus, & sic videtur cessare dispositio per rationes vulgatas in *l. 4. ff. de damno infecto* saltem attento quod dispositio hujus consuetudinis est pœnalis & sic liquidissime constare debet impleta esse verba hujus §. per id quod notat Bald. in *l. in testamento. ff. de condi. & demonstr. in l. Titius. in fin. de libe. & posthum. & in usibus feud. qualiter domin. propr. feudi privet. cap. unico. col. fin. Jason in l. unica. C. de his qua pœna. nomine col. 2. Philip. Decius in rubr. de probat. col. penult. Facit quod decidit Bartol in d. l. in testamento quod ubi variatur modus implendi, non censetur pœna repetita. In contrarium argumentor, quia quoties per eum cujus interest, & qui obligatus est, stat quo minus aliquid implicatur, habetur pro impleto, & æquè obligatur ac si verè impletum esset. *l. jaro civili. ff. de condi. & demonstr. l. jure civili ff. de reg. jur.* Tum ubi agitur de fraude & frustratione legis evitandæ fit extensio ultra verba etiam in pœna libus ut notatur infra §. 20. *gloss. 3. num. 9.* Sed frustratorie scriptus esset hic §. si patronus recusando accipere catalogum faceret, quo minus currerent contra eum hi 40. dies, & pro hac parte concludendum est. Debet tamen vasallus lapsis 40. diebus ab hujusmodi recusatione adire patronum, & petere sibi tradi impugnationes, & ad hunc finem iterum offerre catalogum, & si patronus iterum recuset,*

tunc

• Tacitum
non debet
plus ope-
rari quam
expressum.

• In pœnis
liquidò
constare
debet.

tunc potest vasallus instare coram iudice vocato patrono ut catalogus declaratur approbatus & acceptatus. Si verò patronus saniori consilio ductus recipere veli catalogum dispungendum, puto quòd comp. tens aliquod tempus debet ei concedi ad illum perspicendum & tradendum impugnationes si ei bonum videbitur. Non enim dispositio hujus §. (cùm agatur de proprietate & magno præjudicio) est adeò præcisa, quin istud tempus debeat prorogari, vel etiam eo lapsò aliud moderatum tempus concedi patrono volenti facere quod in se est, idque si opus sit à iudice etiam invito vasallo, dummodo jus ejus non sit factum deterius juxta notata in l. & si post tres. ff. si quis caus. Et sic re hoc respectu integra etiã ante sententiam licitum est patrono in continenti * purgare moram, non enim præcisè committitur hæc pœna ipso jure, sed demum post sententiam, & declarationem iudicis, & ita certè praticatur.

* Moram purgare licet patrono.

11. Quarto, pleniùs complectendo materiam hujus §. visum est supra §. 8. in princ. de forma catalogi, nunc quaeritur de forma reprobationis seu impugnationis catalogi. Respondeo, nullam esse certam formam, quia nihil aliud est quàm nota ejus quod displicet patrono tam circa excessum, quàm circa defectum catalogi. Et hoc circa excessum tripliciter, & circa defectum quadrupliciter contingere potest, & in effectu ut clariùs procedam * septem modis potest catalogus impugnari, primo in eo quòd vasallus in catalogo descripsit & confirmavit certum prædium tanquam feudale, quod tamen non est de illo feudo, ut præten dit patronus, sed vel est de alio feudo ejusdem vasalli, vel est prorsus alienum, vel est de dominio ipsius patroni, & ad eum non ad vasallum spectat. Secundo modo ex eo quòd vasallus quædam prædia scripsit, tanquam subfeuda vel censuaria feudi sui, quæ tamen præten dit patronus esse domanialia ejusdem feudi & jure pleni feudi immediate à se moveri, vel e converso ex eo quòd vasallus quædam descripsit inter domanialia, quæ tamen debent describi inter subfeuda vel censuaria ejusdem feudi, in quo ultimo raro contingit improbationes fieri, quia major est utilitas patroni quòd res feudi sint dominicales quàm subfeudales vel censuariae, ut patet ad sensum, tamen potest patronus si velit ex hoc respectu jultè improbare si casus accidat, quia sua interest non recipere falsum catalogum, sed unde quaque verum & excussum, ne fortè in se vel ejus successor prætextu talis catalogi decipiatur in futurum prehenso feudo & litem indebitam incurrendo cum antiquis subvasallis & censuariis feudi. Tertio modo ex eo quòd vasallus in catalogo certam qualitatem indebitam assumpsit, puta assumendo similem titulum & nomen domini loci cum patrono, quod non debet facere; nec tenetur patronus superior & directus dominus tolerare vasallum sibi in titulo & honore nominis præjudicantem juribus patroni, vel quædam jura libertatum aut servitutium, quæ non debet habere, puta si expressit quòd feudum non regitur more Vulquecini, vel quòd ejus ratione non præstat nisi certa præfixa summa pro releviis occurrentibus, vel quod habet usum vel etiam per maneria aut prædia loci dominantis, quæ patronus negat, & hæc respiciunt excessum. Quarto modo, ex eo quòd vasallus omisit inscribere, quæ sunt & præten dentur de dominio feudi. Quinto, ex eo quòd omisit quædam, quæ sunt de subfeudis vel censuariis feudi. Sexto modo ex eo quòd omisit certum onus, qualitatem aut servitutem feudi. Septimo, ex eo quòd vasallus omisit demonstrationes seu confirmationes rerum feudaliùm vel pertinentiarum, sive propter obscuritatem vel incertitudinem catalogi; vel ex eo quòd falsas confirmationes seu demonstrationes apposuit, de quo infra *quest. 7.* Et hæc concernunt defectum.

* Catalogus septem modis impugnetur.

quòd postquam vasallus tradidit catalogum, & patronus eo perspecto certas notas, vel impugnationes tradidit vasallo, si vasallus nolit illis acquiescere, sed catalogum suum in sui forma sustinere; tunc super modo tam in iudicio quàm extra iudicium procedendi, distinguendum est: aut feudum tempore catalogi, vasallo diligenter præveniente prehensionem, prehensum non extrahat verò jam erat, & adhuc tenetur à patrono prehensum. Primo casu non potest patronus procedere per viam prehensionis ex defectu catalogi prætextu impugnationum suarum, tam in excessu, quàm in defectu, quia ad impediendum & tollendum hujusmodi prehensionem, sufficit catalogum in forma catalogi feudi, de quo agitur, offerri; per notata supra §. 6. *gloss. 1. quest. fin.* Si igitur vasallus utpote possessor non persequatur homologationem catalogi coram iudice, debet patronus (si jura sua clarificari velit) vasallum in jus vocare ad hoc, ut catalogus feudi emendetur, & ut teneatur vasallus stare emendationi præten sa à patrono. Notandum tamen est, quòd propter hujusmodi provocationem, patronus nihilo magis actor efficitur quantum ad onus probandi, quàm antea, sed quantum ad hoc inspicienda est materia subiecta cujuslibet articuli controversi ut prius. * Hujusmodi enim iudicium inter patronum & clientem super dispositione catalogi & articulis controversis est in effectu duplex, prout in simili scribit Jurisconsultus in *l. in tribus. ff. de iudiciis.* quemadmodum etiam iudicium de distrahendis rationibus in effectu duplex est, quia utraque pars vicissim petit & defendit, quinimò ipse vasallus qui catalogum qualis est confecit, tradidit & sustinet, magis, licet provocatus, actoris vires gerit, sicut in simili de reddente rationes & sustinente contenta in libro rationibus per eum oblato, diximus supra §. 9. *gloss. 6. num. 21.* Secundo casu, quando post prehensionem feudi ex defectu catalogi vasallus tradidit catalogum, & patronus impugnationes catalogi, & recusat manum levare vasallo, debet vasallus contra patronum in jus evocatum concludere ad homologationem catalogi sui, non obstantibus impugnationibus & interim dominicam manum levare feudumque prehensum cum fructibus restitui cum damnis & interesse denegatæ & retardatæ manumissionis feudi à tempore catalogi traditi.

* Subjectum dispositionis catalogi est duplex.

12. Quinto quaero, in primo casu distinctionis ultimæ præcedentis, an aliquo casu locus esse possit prehensioni ex defectu hominis cum lucro fructuum? Pone vasallum post admissionem in fidem & investituram catalogum tradidisse, sed defectuosissimum, puta omissis principalibus prædiis quæ sunt de dominio feudi. Patronus hac ratione impugnat catalogum, vasallus sustinet, utrum patronus, quem tædet prolixæ litis eventum expectare, possit manu injecta in dicta prædia, illis fructibus ex defectu hominis, & fructus lucrari? Videtur quod non, quum nulla sit apertura feudi attenda fidelitate & investitura præcedente. Pro brevi resolutione distinguo, aut illa prædia possidentur à tertio nomine ejus proprio: aut à vasallo, vel ejus nomine. Primo casu statim potest etiam cessante oblatione catalogi vitiosi, manum injicere ex defectu hominis adversus illum tertium possessorem, & ejus respectu fructus suos facere in ejus præjudicium, & quantum attinet ad eum, quem nullo modo protegit fidelitas & investitura veri domini & vasalli, per ea quæ plenè diximus supra §. 1. *gloss. 2. & faciunt notata infra §. 33. quest. 45.* Secundo casu dico quòd nullo modo potest esse locus huic prehensioni, cum possessor in fide nec ex solo vitiò catalogi desinit in fide esse. Amplio primò, sive vasallus replicando ad impugnationes patroni causetur illa prædia esse subfeudalia, vel censuaria ejusdem feudi, prout inter subfeuda, vel census ea descripsit, vel describere differt in catalogo. Et hoc est clarum, quia semper vasallus

* Praxis.

12. Modò ad intelligentiam * praxis, & resolutionem compendiosam multarum, quaestionum advertite
Tom. I.

Dd

remanet in fide eorundem prædiorum tanquam subalternarum partium ejusdem feudi. Amplio secundò, siue vasallus causetur illa prædia esse de pertinentiis alterius feudi moventis ab eodem patrono, vel se ab eo tenere immediatè in censum. Amplio tertio, siue dicat illa moveri ab alio domino directo feudali vel censuali. Amplio quarto, siue etiam dicat esse suum proprium alaudium: nec obstat quòd duobus ultimis casibus, & maxime in hac ultima ampliacione, replicatio vasalli implicat manifestam confessionem & affirmationem quòd non est vasallus, & quòd patronus non est patronus, & quòd res non est feudalis, unde resultat judiciaria abnegatio patroni. Quia dico primò, quòd hujusmodi concessio, ut tacita, sed non formalis abnegatio, non est de se sufficiens ad causandum novam aperturam; imò etiam formalis abnegatio non sufficeret ad causandum commissum, vel aperturam feudi ipso jure. per notata infra §. 43. questio. 7. Secundò, quòd ipsum jus, vim & effectum prehensionis metiri debemus ex persona ipsius prehensoris, qui in hoc est actor & plusquam actor. *l. penult. in fin. ff. de jurisd. omn. jud.* Sed ite patronus principaliter intendit, & affirmat id quòd etiam constat ex ipsa serie litis principalis, ipsum scilicet vasallum esse investitum, & in fide ratione horum prædiorum quæ patronus affirmat esse de dominio feudi, de quo vasallum investivit, prendendo autem ex defectu hominis contrarium & repugnans supponeret & affirmaret, sed nemo contraria allegans agendo audiendus, aut admissibilis est, igitur inadmissibilis prehensio. Tum hujusmodi facultas incipiendi à prehensione fructuum lucratoria ex defectu hominis, exorbitat à jure communi, unde nullo modo debet extendi, sed potius tanquam odiosa restringi ad causam in quo introducta, & scripta est supra §. 1. prout extra illum casum non habet locum, ut sæpe dictum est.

* Contra-
ria allegas
an audia-
tur.

14. Nec obstat quòd etiam agendo potest quis allegare* contraria non cumulando, sed in diversis instantiis, & quòd instantia prehensionis ex defectu hominis erit instantia separata ab instantia discussionis catalogi, quia illud de diversis instantiis, verum est successivè, & altera instantia prius finita & decisa, sed simul & eodem tempore non potest quis prosequi contraria etiam separatis libellis & instantiis, ut probatur in *l. cum qui l. contra majores.* & ibi Petr. Byn. Bal. Salic. C. de inoffic. testam. ubi hæres ab intestato non potest simul & eodem tempore agere petitione hæreditatis & querela inofficiosi testamenti, nec auditur dicens testamentum falsum & inofficiosum etiam in diversis instantiis, quum hæc sint contraria & repugnancia, sed benè postquam succubuerit in petitione hæreditatis & falso prætenso, tunc demum & non prius poterit intentare querelam inofficiosi testamenti (in qua tempore medio tanquam non valenti agere non currit præscriptio.) Et idem è converso si prius cepit agere inofficiosi, & succubuerit, illa instantia finita, & non prius poterit allegare falsitatem testamenti, & agere petitione hæreditatis, & ita ferè dicendum est in proposito, & quòd quandiu patronus prosequitur prætensum defectum catalogi, dicens hæc prædia esse de dominio feudi, non potest eadem prædia prendere ex defectu hominis, siue enim prehendat illa tanquam partem ejusdem feudi, non valet prehensio propter investituram ejusdem feudi præcedentem, & actu perseverantem, siue prehendat illa tanquam feudum separatum, non est admissibilis tanquam sibi ipsi eodem tempore contrarius.

15. Quod si contingat patronum succumbere in impugnatione catalogi, non tamen continuò sequitur quòd patronus possit redire ad prehensionem feudalem ex defectu hominis dictorum prædiorum, sed inspicienda est causa cur succubuit si tanquam idcò

succubuit quia causa cognita probatum, & inventum, replicationem vasalli esse veram. Et sic etiam de proprietate rei & juris controversi plenè cognitum fuit, & tunc non potest patronus redire ad dictam novam prehensionem feudalem, quia obstat exceptio rei judicæ & eorum quæ inter easdem partes in alio & connexo judicio acta & decisa fuerunt, ut per Bart. Paul. & alios in *l. Julianus verum debitorem. ff. de conditione indeb.* Aut ex defectu probationis succubuit, & ideo vasallus obtinuit, quia apparuit de ejus possessione, vel quasi, licet non de ipsa proprietate, & tunc quia per illud judicium non præjudicatur in alio in quo proprietatis ipsa principaliter deducetur, nihil impedit quin patronus ex defectu hominis manum injicere possit in casibus tertie & quartæ ampliacionis supra *cod. num. 13.* & ita secundum hoc debet intelligi quòd incidenter dixi supra §. 9. gloss. 2. ad fin. locum esse prehensionem ex defectu hominis. Vides quam multa disputationibus & allegationibus indulgendo deducere potuissem, sed consultius ratus sum sub compendiosa resolutione transire.

16. Sextò quero, in secundo casu distinctionis, questionis quartæ supra eodem, quando post prehensionem ex defectu catalogi, catalogus offertur: & super ejus dispositione lis constituitur, utrum pendente lite debeat simpliciter & in totum manus levari vasallo: an verò solum respectu descriptorum in capitulis vel articulis non controversis. Semper mihi placuit pars affirmativa, ut prehensio facta ex defectu catalogi, illo oblato tanquam cessante causa cessare debeat, & vasallus redintegrari in statu in quo erat tempore prehensionis, non obstantibus impugnationibus patroni, quarum prætextu non debet vasallus deturbari à prehensione sua, nec pendente lite aliquid innovari, in *rub. & cap. 2. lite pen. nihil mov. gloss. fin. & doctores in cap. non solum de appellat. in 6. Innoc. in c. 2. in ver. inhiabentes de resist. in integr.* & ita breviter concludo. Multa tamen hinc inde argutando adduci possent, quæ prolixitatem veritus omitto. Et scio hanc questionem sæpe multumque fuisse discussam in hoc supremo Senatu: pluraque intervererunt arresta, quæ prima facie causas ignorantibus contraria videntur, sed nulla dissonantia, nulla contrarietas, verum omnimoda consonantia & veritas est in dictis arrestis inspectis casibus eorum, & diversis meritis causarum super quibus lata sunt, & ut habeas quædam insigniora per dom. Claudium le Voix doctissimum & integerrimum se natorem mihi communicata.

17. Pro parte negativa quòd non debeat interea manus levari in capitulis, vel articulis controversis, faciunt * duo arresta.

Primum super appellatione verbali latam die prima Augusti anno 1531. inter Nicolaum de Moüy appellanem à bailivo Bellovacensi, & Episcopum & Comitum Bellovacensem intimatum. Appellans habens feudum situm in Comitatu Bellovacensi, catalogum suum tradidit intimato, cui negligenti impugnationes suas tradere, curavit terminum mensis ad hoc ei per judicem præfigi; quo lapsò petebat appellans catalogum suum haberi pro approbato, & manum levari; nihilominus judex iterum similem alium terminum mensis dedit intimato ad impugnandum catalogum unde fuit appellatum. Curia appellationem & id à quo extitit appellatum annullavit, & intimato termino quindecim dierum pro omni dilatione præfixit ad tradendum suas impugnationes adversus dictum catalogum, quo non facto infra dictos quindecim dies ex nunc prout ex tunc manum levatam totius feudi fecit appellanti, & casu quo intimatus impugnationes suas traderet infra dictos quindecim dies, statuit quòd appellans haberet manum levatam de rebus non contro-

* No. qua-
tuor arre-
sta. primò.

verfis seu descriptis in articulis non impugnatis impensis, damnis, & interesse reservatis in definitionibus articulorum impugnandorum.

* Secundū. * Secundum arrestum latum die 17. Augusti anno 1532. inter fratrem Philippum de Villiers l'Isle-Adam magnum magistrum Rhodensium, & Petrum de Cluys magnum priorem Francia commendatarium de Lanuay, qui certam incidentem supplicationem præsentarunt contra Franciscum le Clere militem Ballivum, & Capitaneum Senonensem & confortes ad finem, quod pendente processu super receptione vel reprobatione catalogi à reis traditi, manus injectio per ipsos actores facta super feudo ad eos spectante ex defectu catalogi, teneret & effectum haberet, non obstante catalogo postea à reis tradito, & hoc respectu rerum descriptarum in articulis impugnatis, & quod rei condemnarentur ad restituendum omnes fructus ab eis perceptos ex dictis rebus controversis à tempore dictæ prehensionis, & quod illis inhiberetur infringere dictam prehensionem in rebus controversis: Curia statuit quod dicta prehensio teneret pendente dicto processu, respectu descriptorum in articulis controversis, & quod commissarii appositi feudo per dictos actores fruerebantur pendente processu rebus controversis ex die prolationis præsentis arresti ad onus reddendarum rationum, quando & quibus decebit; & inhiuit reis ne turbarent aut impedirent dictos commissarios in facto eorum commissionis, & declaravit quod quantum ad præsens rei non tenerentur redintegrare seu restituere fructus rerum controversarum ab eis perceptos ante prolationem præsentis arresti, ad onus tamen eisdem fructus redintegrandi in manus dictorum commissariorum, & actoribus restituendi, si in diffinitiva inveniatur, & dicatur ita fieri debere, & absque impensis præsentis incidentis. Ex quibus duobus arrestis apparet, quod prehensio ex defectu catalogi non cessat, nec levatur per obligationem & traditionem catalogi, nisi post traditas impugnationes à patrono, & respectu articulorum concordatorum seu non impugnatorum dumtaxat. Sed quod durat & perseverat prehensio respectu articulorum impugnatorum usque ad diffinitivam.

* Tertium. * 18. In contrarium esse videntur duo alia arresta, Primum latum die 23. Decembris anno 1534. inter magistrum Joannem de Ursinis dominum Roussiaci, appellansem à præside Parisiensi, & Joannem de Tremblay intimatam. Intimata habens feudum movens à domino de Ursinis ratione loci Roussiaci obtulit certum catalogum feudi sui patrono, qui videns dictum catalogum esse excessivum, & non conformem antiquis catalogis, noluit retinere, sed lapsis quadraginta diebus ab admissione in fidem prehendit feudum ex defectu catalogi, vasallamque in jus vocavit coram præside Parisiensi, concludens ut sua manus injectio declararetur bona & valida; plenumque suum sortiretur effectum, donec vasalla tradidisset catalogum in bona & debita forma, qualem prædecessores vasallæ tradiderant. Causabatur enim actor vasallam nullam habere jurisdictionem in toto territorio Roussiaci, sed quod ipse solus erat dominus justitarius, & tamen quod vasalla in catalogo oblato de novo addiderat se jurisdictionem habere in locis feudi sui siti in dicto territorio: quamvis in dinumeramentis antiquis nihil de hoc dicatur, & sic se justè recusasse receptionem dicti catalogi non existentis in forma antiqua & debita, & justè manum injecisse feudo ex defectu catalogi in bona, debita, & antiqua forma existentis. E diverso vasalla concludebat dictam prehensionem injustam & nullam declarari, & manum levari, feudumque cum fructibus, damnis & interesse restitui. Per sententiam die quinta Septembris anno 1530. dicta prehensio tanquam iniqua & irrationabilis retractata fuit, & actor con-

Tom. I.

demnatus in expensis, damnis & interesse, salvo illi & reservato jure damnandi impugnationes suas adversus dictum catalogum infra quadraginta dies introductos à consuetudine; reservatis etiam dictæ vasallæ defensionibus suis in contrarium. Et hæc sententia fuit arresto confirmata in principali, in quantum tamen iudex à quo actorem in damnis, & interesse simpliciter & indistinctè condemnarat, prædicta sententia cum appellatione fuit absque emenda & expensis causæ appellationis annullata, & corrigendo & emendando iudicium quantum ad hoc, Curia condemnavit præfatum actorem appellansem in damnis, & interesse per dictam vasallam ratione & ob causam dictæ manus injectionis passis dumtaxat. * Secundum arrestum pronunciatum Kalendis Februarii anno 1534. inter tutores filiorum inignis viri Oueti de Fluxo appellantis à certa sententia dominorum præfectorum supplicibus libellis palatii, & Hegenetam de Quinquempoix Domicellum vi uam, & venerandam locum meam, quæ existens domina Alneti in Bria, quod est feudum pro, tunc nobile, juxta notata infra §. 15. gloss. 3. num. 2. movens feudaliter à filiis dicti Fluxentis catalogum suum obtulit cuidam tutori dictorum filiorum qui noluit manum levare, nec impugnationes trad. re infra tempus consuetudinis, sed aliquanto post aliquas impugnationes obtulit, tenendo semper feudum ad manum suam & insigniter fructus dissipando. Tandem per sententiam interlocutoriam dictum fuit quod impugnationes per dictos tutores præsentate reciperebantur. Nec est mirum quamvis lapsum esset tempus, quoniam patroni erant minores, & sic per notata supra eod. qu. 2. num. 8. ad quas dict. vidua respondere posset. Et quoniam interim pendente lite super articulis impugnatis dicta vidua manum levatam haberet de rebus saisitis, & in dictis impugnationibus declaratis, de quibus ante saisiam gaudebat, expensis in diffinitiva reservatis. Præfati tutores appellarunt, sed per dictum arrestum fuerunt in emendam, & impensas causæ appellationis condemnati, & sententia confirmata.

19. Ex his duobus ultimis arrestis apparet quod prehensio ex defectu catalogi fieri non potest post catalogum oblato, quantumcunque prætendatur vitiosus & defectivus, vel excessivus, sed patronus sibi providere debet per traditionem impugnationum secundum formam hujus §. & quod catalogo oblato non obstantibus impugnationibus patroni, & processu super eis pendente debet plene redintegrari in feudo, & fructibus, & pertinentiis & rebus ablatis per prehensionem, ita ut quicquid abstrulerit ejusmodi prehensio, restituatur obligato catalogo. Et sic pendente lite, debet vasallus liberè frui rebus controversis quibus fruerebatur ante prehensionem, non autem debet poni in possessione rerum quas non possidebat, licet eas inseruerit in catalogo suo, quia esset præjudicare possessioni, & juri alieno, quod esse non debet. Et hæc est mera veritas, æquitas & verus sensus consuetudinis nostræ, prout etiam per præfata duo ultima arresta declaratum fuit, quorum primum de die 23. Decembris, est in terminis nostræ consuetudinis, & de feudo sito sub nostra consuetudine. Secundum verò datum Kalendis Febr. est in terminis consuetudinis Meldensis, & de castro sito sub illa consuetudine, quæ quantum ad id de quo agitur, est cõformis nostræ, ut patet in consuetudine Meldens. §. 135. Nō obstant præfata duo prima arresta; quia primum de anno 1531. loquitur de feudo sito sub consuetudine Sylvanecæ. & sic in terminis illius consuetudinis per quam in fin. tit. de saisine, & de saisine, §. 7. expressè disponitur quod prehensio facta ex defectu catalogi durat nedum usque ad catalogum traditum, sed etiam usque ad approbationem vel concordiam catalogi & manus levationem patroni. Et quia per illam consuetudinem non præfigitur tempus patrono ad dandum impugnationes, vel approbandum dictum catalogum, hoc

* Quartum arrestum.

Dd ij

in arbitrio & dispositione iudicis relinquitur. *juxta reg. l. 1. ff. de jure delib. c. de causis. de offic. de leg.* Et quamvis regulariter ad eundem actum non debeat dari dilatio, nisi semel *l. leges in si. C. de dilatio.* non tamen dilatio semel data, & acceptata ita præcedit, quin ex causa saltem ad brevius tempus debeat iterum concedi *l. oratione ff. de feriis. l. interdum. ff. de iudicio.* Secundum autem arrestum de anno 1532. loquitur in terminis consuetudinis Senonensis, utpote de feudo sub ea sito, quæ consuetudo in §. 176. vult manum levari vasallo demum postquam patrono tradiderit catalogum in forma debita, in quibus ultimis verbis non facio magnam vim, quia puto quod debeant intelligi de forma in genere prout diximus *supra §. 8. in princip. & §. 9. gloss. 1. num. 9.* non tamen de forma specifica, & individua, quæ remansura est discussione & disputatione particulari facta. Sed dicendum est quod in terminis dicti arresti repertum fuit vasallum fuisse in culpa, calumnia vel frustratione super discussione catalogi, quod satis colligitur ex verbis dispositivis dicti arresti, in quo dicitur, quod vasallus non tenebitur redintegrare, nec restituere fructus præteritos rerum controversarum feudi à tempore prehesionis usque ad pronuntiationem arresti: sed solum pro futuro tempore, & à die pronuntiationis arresti. Et sic satis inferitur quod mero jure non debeat tenere prehenso pro rebus controversis post catalogum & pendente lite, prout etiam per dictum arrestum non tenet, nec tenet pendente lite, nisi post tempus pronuntiationis dicti arresti, quod ex quadam justa & speciali causa factum fuit à prudentissimis illis Senatoribus. Cæterum generaliter observandam puto consuetudinem nostram in toto hoc regno tanquam æquissimam, juri & rationi conformem, nisi sibi per consuetudinem particularem loci aliter determinetur.

20. Septimo quæro: pone vetera & antiqua dinumeramenta feudi ad usque sine specificatione & confectione rerum oblata, & à patronis recepta & comprobata fuisse, prout sæpè vidi plura, in quibus vasalli agnoscebant se tenere in feudum centum jugera, item sexdecim denarios census (sine alia declaratione) item tria subfeuda inscriptis catalogis subfeudorum æquè vagis & incertis, modò in ultima oblatione catalogi novus vasallus offert catalogum in illa incerta & veteri forma. Patronus impugnat ratione incertitudinis, & petit vasallum cogi apponere certos & veros limites, & confirmationes terrarum domanii, & similiter censualium, & subfeudalium, & à quibus personis teneantur. Et videretur vasallum ad hoc non teneri, quasi non possit patronus reprobare formam catalogi quam ipse & prædecessores sui in similibus catalogis approbarunt. *l. Pomponius ff. de neg. gest. in Authent. de exhib. reis. §. si vero eol. 5.* Contrarium dicendum est, quia vasallus certum, clarum, & cum singularium rerum particulari designatione & confectione dare debet catalogum, ut dictum est *supra §. 8. in princip. & licet patronus se contentaverit, & de incertitudine non objecerit pro una vel pluribus vicibus: tamen alia vice potest objicere, quia non renunciavit expressè juri suo, nec fecit pactum cum vasallo quod non teneretur clariorem, nec in alia forma tradere catalogum, per notata *supra §. 58. quest. 1.* Et hoc nisi in magnis feudis consistentibus partim in montibus & salibus, aut terris lapidosis, quæ non solent coli, nec mensurari, quia harum respectu non puto vasallum astringendum ad mensurandum & quantitatem designandum. Sed sufficere aliquot confines exprimere ad designandum situm loci. Cæterum principalem conclusionem hujus quæstionis amplio, ut nedum teneatur vasallus domania & censualia feudi sui sigillatim, & cum confectionibus specificare, sed etiam subfeuda, & cogi potest*

à patrono suo, ut pariter cogat vasallos suos dare catalogos subfeudorum in forma debita & specifica. Verum est quod patronum suum compellere potest ad editionem documentorum feudalium si qua habeat ad hanc rem facientia, per notata *supra §. 8. quest. 1. numer. 5.*

21. Octavo consequenter quæro de quæstione quæ frequenter evenire potest in disputationibus catalogorum: Vasallus in catalogo scribit inter cætera à se teneri in feudo octo denarios census cum jure laudimiorum, & multæ, super talibus prædiis sic confinatis à talibus personis possessis: Patronus impugnat de effectu, dicens quod debent scribi & designari sexdecim denarii census cum jure laudimiorum & multæ: ad quod verificandum, profert antiqua dinumeramenta & documenta feudi in forma authentica à prædecessoribus vasalli tradita, in quibus sexdecim denarii census exprimentur: Petit patronus ut catalogus oblatus corrigatur, & ponantur & à vasallo recognoscantur in feudum sexdecim denarii census, sicut in antiquis documentis; & ultra quòd vasallus teneatur in præsentem catalogo specificare prædia & possessores à quibus debentur illi octo denarii census restantes. Et quod ex quo constat vasallum vel ejus prædecessores semel tenuisse & recognovisse sexdecim denarios census, præsumatur hodie possidere, nisi de contrario probet & appareat de justa dismembratione. *argumento l. si creditor. C. de pignor. act. l. non ignorabit. C. ad exhib. & ibi per gloss. & de ores & maxime cum recipiens in feudum obligatur ipse & hæredes sui ad conservationem rerum tibi insinuataram ut concedenti de juribus à se retentis satisfiat.* Alioquin magnum sequeretur inconveniens, videlicet quòd vasalli possent dismembrare & alienare partes feudi, & in alios transferre tanquam alaudia vel cum patrimonio eorum confundere; & post successu temporis allegare se non possidere: & sic successu temporis defraudarentur patroni, & vasalli perfidi locupletarentur cum aliâ jactura. Vasallus autem sustinendo catalogum excipit primo, quod non habet nec possidet nec dolo fecit, quominus possideat dictos octo denarios census, & sic quod non tenetur eos agnoscere patrono, nec in catalogo ponere. Alioquin sequeretur quod teneatur nedum jura honorifica agnitionis, sed etiam jura utilia releviorum solvere pro rebus quas non possidet, quod est absurdum & falsum, quia non tenetur ad onera hujusmodi realia, quandiu non possidet nec dolo fecit quominus possideat, ut plenè diximus *infra §. 33. qu. 46. num. 153.* Secundò quod patronus debet prius implere pro parte sua *juxta l. Julianus. §. offerri. ff. de act. emp.* Faciat ergo patronus vasallum frui, & quod ei habere liceat dictos octo denarios, tunc libenter in catalogo addet, & jura pro eorum rata præstabit. Tertio, quod instrumenta à patrono producta sunt valde antiqua, & recentius est ultra 40. vel 50. annos, à quo tempore non fuit facta aliqua renovatio feudi, quo tempore medio, multa jura feudi potuerunt deperire, vel etiam ab extraneis usurpari & præscribi contra ipsum & patronum per notata *supra §. 12. num. 9.* quòd si prædecessores vasalli fuerunt negligentes, pariter negligentes fuerunt patronus & prædecessores sui, & sic compensatio fieri debet & in omnem eventum, ex quo nescit quid sint, nec in quo consistant, nec à quibus debeantur illi octo denarii, & sibi impossibilis est declaratio, non tenetur: quod videtur indubitatum, si vasallus sit tertius & singularis successor, quid dicendum, super hac quæstione & similibus multos vidi hæsitare.

22. Pro brevi resolutione dico, quod in terminis hujus quæstionis vel similis, cum apparet ab antiquo fuisse in feudo sexdecim denarios census, nec apparet de aliqua dismembratione vel alienatione ejus de quo queritur vel ubi sit, nec etiam de aliquo dolo

* Soluria.

nec culpa vasalli, quod vasallus tenetur inscribere in novo catalogo sexdecim denarios census, de quibus in antiquis renovationibus & catalogis, & quantum ad dimidiam quam fatetur possidere, tenetur designare prædia, eorum confinia & personas super quibus & à quibus percipitur ille census, & in hoc supplere defectum veterum catalogorum per notata quæstione præcedenti: quantum autem ad aliam dimidiam quam non possidet, non tenetur aliquid addere veteribus catalogis, id est ad nullam designationem vel specificationem tenetur, & adhuc non potest cogi inscribere in novo catalogo dictam dimidiam de qua agitur, simpliciter & purè secundum formam præcisam veterum catalogorum, sed demum cum hac additione & designatione, quod dimidiam partem non possidet, puta sic scribendo in novo catalogo, item sexdecim denarios census, de quorum dimidia fruitur, & percipit super talibus prædiis sic cōfinatis & à talibus possis, de altera autem dimidia non fruitur nec possidet vel quasi; & moveor, quia per hanc viam utrique parti consulitur & utriusque jus quantum commodius fieri potest, conservatur. juxta l. 1. & ibi Paul. ff. si quis caus. Consulitur patrono ad conservationem juris sui, quoniam si approbasset catalogum in quo solum fit mentio de octo denariis census, resularet contra eum præsumptio reliquam partem census fuisse ejus consensu dimembratam & alienatam, quod ei aliquammodo nocere posset, si postea invenirentur possessores dictæ partis census, qui fortè non haberent alias contra verum dominum à quo mediata moventur, sufficiens tempus præscriptionis. Consulitur etiam eadem viâ ipsi vasallo immediato domino dicti census adversus dictos extraneos, ne ex ejus proprio catalogo contra ipsummet resulteret præsumptio. Consulitur etiam vasallo adversus patronum, ut in casum relevii non teneatur nec fiat æstimatio pro rata census non possessi, juxta notata in d. quæstio. 46. infra §. 33. Ex his habes brevem satis methodum ad multorum decisionem in simili.

23. Nono quæro, expuncto & comprobato hinc inde catalogo, An patronus teneatur in futurum ipsi vasallo de eviçione contentorum in eo? Dico breviter quod non, si vasallus impetatur in judicio sive extra, in petitorio sive in possessorio: aut enim injustè impetitur, ut agat contra impetentem, & jus suum deducat: aut justè, & idem, quia hujusmodi renovationes investiturarum semper intelliguntur fieri, salvo jure alieno, & hoc solet in illis exprimi, & omissum tacitè subintelligitur. Fallit tamen quantum ad ea quæ patronus recepit à vasallo, si enim vasallus fidelitatem fecerit & relevium ei solverit, deinde veniat alius præterdens patronatum & manum injiciens feudo, tenetur patronus qui jura recepit hæcenus, ut ea consignet in judicio, ut vasallus levatam manum obtineat, & ei fru & habere feudum suum liceat, si verò debitè interpellatus deficiat in consignando quod recepit, tenetur vasallo ad omne damnum & interesse prehensionis per vasallum passæ, & ad restitutionem fructuum à quibus vasallus à tertio evincitur; non autem tenetur patronus qui fortè partem jurium utilium remittit, plus consignare quàm recepit, nisi fortè ad hoc expressè se obligarit, & ad defendendum in totum vasallum contra omnem, & ad solvendum vel consignandum de suo integraliter quod erit consignandum vel solvendum.

24. Sed quid diceret, si appareat de ipsa primitiva & propriè vera investitura, videlicet de originali concessione in feudum quod in totum vel in partem evincitur? Distingue: Aut est facta gratis & liberaliter: prout est natura feudi, & tunc non est locus recursui eviçionis, sicut nec in donatione, l. 2. de eviçt. l. Aristo. ff. de donat. l. ad res donatas, ff. de adil. edit. Sed solum pro futuro tempore relevatur vasallus ab omnibus oneribus feudalibus pro rata respectu rerum

evictarum; aut apparet infeudationem esse factam mediante pretio vel æquipollenti compensatione, & tunc locus est eviçioni, nisi culpa vasalli intervenerit, quemadmodum in contractu venditionis, permutationis & similibus locus est eviçioni secundum dispositionem juris communis: feudum enim in quantum non habet propriam naturam feudi regulatur secundum naturam contractuum, quibus hæcenus accedit, Notatur per feuditas in cap. 1. de feud. non habens propr. natur. feudi. & per Francisc. Curt. in tract. feud. part. 1. quæst. 6. debet igitur tempestivè interpellari patronus & omnia observare quæ in materia eviçionis à jure disponuntur, alioquin cessabit eviçtio. l. emptor fundi, C. de eviçt.

25. Quam legem ego limito, si aliàs est notorium de justitia evincens, vel si emptor per viam actionis procedere velit adversus patronum & suscipere in se onus probandi justitiam evincens, & se fuisse investitum de re aliena, & hoc probato locus est in effectu eviçioni, etiam si nec denunciatio nec sententia in præsentem præcesserunt per textum in l. emptorem in princip. ibi, sive quia non manifestum fuit, ff. de alio empt. ubi ita tenet Albericus dicens emptorem, & idem de alio quoque in simili posse bonam fidem agnoscere. Adde bonos textus in l. si vendideris. & in l. non tamen. ff. de eviçt. ubi etiam secuta eviçione sine aliquo judicio locus est actioni ex empto, licet non sit locus stipulationi ad duplam. Idem tenet Bald. & Angel. in l. si cum quæstio. C. de eviçt. Angel. Paul. in l. atqui natura. §. cum absente, ff. de nego. gest. ubi tamen Angel. inadvertenter errat, dum dicit emptorem posse agere ad duplam, quod est falsum & contra textum in d. l. si vendideris. Eandem sententiam tenet Rapha. Fulgos. in d. l. emptorem in princip. Ludovic. Rom. in l. non solum. §. morte. & ibi Alex. col. penult. ff. de oper. no. nunc. Alex. in consil. 67. fortificatur lib. 3. & in consil. 63. diligenter inspectis lib. 6. Aegid. Bellamera. in Decis. 698. incip. conclusio. col. 2. versic. hinc est. Auffer. in addit. ad quæst. Tholoj. 407. versic. 6. nisi Soc. in l. 2. §. volentem. ff. solut. matrim. Jal. in l. si dominus, §. de eviçione col. 2. de legat. 1. Felin. in cap. cum olim. col. 7. de re judic. in cap. cum Bartholdus. col. 1. eodem titulo. Et hæc sententia si in jus deduceretur, servaretur, prout memini, sunt plus decem anni, mihi respondisse clarissimum illum jureconsultum * Dom. Joannem Jacobum nunc præsidis Parisiensis suppræfectum æquissimum.

26. Advertendum ad hujusmodi limitationem, de emptore eviçto qui denunciationem omisit, & nunc vult suscipere onus probandi de justitia evincens, ut sanè debeat intelligi quando non multum post eviçionem diserte agere contra auctorem, secus si diu distulerit, & medio tempore probatio quam habere potuisset auctor, deperierit, quoniam dolus * præsumitur contra eum qui distulit agere, donec perit probatio rei conventæ, ut tradit Bald. consilio trigésimo septimo, quidam tabellio. lib. 1. Matth. de Aff. & in Decis. Neapol. 13. col. 6. versic. nova conjectura, facit gloss. in Clement. sape. §. & quia in verb. non obstante. versiculo tertii dicunt. quam ibi sequuntur Cardinal. Florent. Panorm. Lanfra. de Oria. de verborum significatione.

27. Decimo quæro de * clausula salvo jure nostro & alieno, quæ apponi solet in fine catalogorum sive in fine approbationis & subscriptionis quæ sit à patrono, an & quid operetur? Et videtur multum operari, quia communiter tradunt doctores hanc clausulam salvo jure esse conservativam & reservativam per textum in l. si debitor. §. 1. ff. quibus mod. pign. vel hypoth. solvit. gloss. in l. item Labeo. §. 1. in verbo. si pign. ff. famul. hercisc. Angel. consil. 27. pro decisione in fin. Anth. Cost. in tract. de excell. & possess. reg. quæstio. 73. col. 7. & in singul. in verbo salvo jure. ubi ad hæc congerit. Breviter resolvendo dico: aut clausula salvo jure, refertur ad

* Do. Jo. Jacobus.

* Præsumitur dolus contra distulentem agere.

* Clausula salvo jure nostro & alieno.

Certum quid reservatum, & tunc operatur conservacionem juris reservati, ut inquit Bald. in *consil.* 96. *de creto cavetur lib. 1.* secundum novam impressionem, & tantum operatur quantum expressa protestatio refervatoria in eodem casu secundum subjectam materiam operari potest, & ita procedit d. l. *si debitor.* §. *ibi salva causa pignoris.* ita etiam intelligitur gloss. 3. d. l. *item Labeo.* quæ dicit, salvo eo quod infra dicam. & sic se refert & præsupponit aliquod certum reservatum de quo constat. Aut verò dicta clausula *salvo jure* est vaga, & non refertur ad aliquid certum & determinatum, & tunc nihil omnino operatur, tum quia generalis clausula non derogat dispositioni præcedenti,

nec refertur ad ea de quibus specialiter est dispositum, l. *doli clausula, de verbor. obligat. l. coheredi.* §. *qui partem, ff. de vulgari & pupil. substituti.* tum quia proprie illa generalis & incerta clausula salvo jure refertur ad excludenda ea de quibus in dispositione præcedenti non fuit actum nec cogitatum, quæ de se etiam sine dicta clausula censentur exclusæ: & sic illa vulgaris clausula, in investituris & renovationibus apponi solita, salvo jure nostro in aliis à prædictis, & alieno in omnibus, nihil operatur, quod etiam voluit Zasius in *epit. feud. part. 6. in versis. ista tamen verba.* De his clausulis vide Felin. in *cap. inter monasterium, col. 2. de re judicata.*

§. XI.*

NEantmoins le vassal qui a fait ses foy & hommage & offres au desir de la coustume, peut bailler sondit dénombrement quand bon luy semble, & n'est tenu attendre lesdits quarante jours, ny la reception en foy.

§. XII.*

LE Seigneur feodal ne peut acquerir prescription contre son vassal, ny le vassal contre son Seigneur, de la chose tenuë en fief.

§. XIII.

LE Seigneur feodal ne peut prescrire contre son vassal le fief sur luy saisi ou mis en sa main, par faute d'homme, droits & devoirs non faits, ou dénombrement non baillé, ny le vassal la foy qu'il doit à son Seigneur, pour quelque temps qu'il en ait ioüy, encores que ce fust par cent ans & plus. Toutesfois les profits des fiefs écheus, se prescrivent par trente ans, s'il n'y a saisie ou instance pour raison d'iceux.

SUMMARIA §. XII.

1. 2. Rationes hujus §. Generalis protestatio non prodest dato contrario actu in specie.
3. Ampliatur 1. hic textus si ve agatur de præscribenda parte feudi si ve de toto feudo.
4. 5. Ampliatur 2. 3. 4. 5. secus si prescriptio completa fuisset. Quis non potest illam incipere domino jure feudi ex defectu hominis possidente.
6. Limite primo, ut procedat quando prescriptio tendit ad derogandum feudo.
Secus si ad constitutionem vel augmentum feudi.
Idem si ad conservationem contra commissum.
7. Non est locus commissio post 30. annos.
8. Declaratio l. in agris. ff. de acquir. rerum dom.
9. Clarus in electus hujus §.
10. Quod apud nos ju e communi prescribatur in feudalibus, extra casum à nostra consuetudine prohibium.
11. 12. E. tunc probari debet possessio formalis & qualificata.
In dubio presumitur quis pro suo possidisse.
Sufficit à principio unus actus feudalis ut presumatur continuata possessio in eadem qualitate.
Secundo fallit hic textus respectu tertii, ad hoc ut prescribat contra vassallum, non requiritur quod possederit in qualitate feudali, nec quod patronus sciverit.
13. Verus intellectus §. 11. in consuetud. Aurel. eodem titul.
14. Tertio fallit in prescriptione centum annorum, seu temporis immemorialis qua nunquam censetur exclusæ.
15. Sublimitatur nisi patronus possideret feudum jure feudali: quia etiam mille annis non prescriberet.
Non potest quis sibi i si solo animo mutare causam possessionis.
16. Quarto fallit in releviis & similibus juribus qua 30. annis prescribuntur.
17. Quinto

17. Quinto fallit quantum ad presumptionem ubi non apparet de contraria veritate.
18. Constitutio removens prescriptionem intelligitur constituto de Veritate, ceterum in dubio non derogat presumptioni insurgenti ex diuturnitate temporis.
19. Titulus allegatus presumitur ex conformi prestatione decennali.
20. Quantum operatur possessio in feudalibus.
21. Explicatio l. cum de in rem verso. ff. de Usur. & l. si certis. C. de pact.
22. Quod feudum sit titulus lucrativus.
23. Ad prescribendum in re aliena jus feudi sive dominans, sive serviens, sine titulo non sufficit minus tempus 30. annorum.
24. Renovationes non sunt tituli, sed actus & exercitia possessionis.
25. Titulus putativus quando & contra quem valeat ad prescribendum.
26. Trium legum intellectus.
27. Titulus putativus non operatur ad prescribendum contra eundem à quo traditio habetur.
28. Differentia inter propriam investituram & renovationem.
29. Intellectus l. cum tutorem. de conditione indebiti.
30. Titulus putativus non debet tantum valere ad prescribendum quantum titulus verus.
31. In obligatione successive non sequitur liberatio per primum implementum.
32. Augmentum sequitur naturam augmentati.
33. Reprobatur quedam opinio Baldi & sequentium. Intellectus l. debitor. in fi. ff. ad Trebell.
34. Tantum & tale prescribitur: quantum & qualiter possidetur. Prescriptio simplex equiparatur concessioni simpliciter facta.
35. Consuetudo loci est regularis natura feudi.
36. Frequens contingentia facti non est consuetudo vel jus.
37. Consuetudo feudi servientis inspicitur.
38. Celebris questio. Usque ad finem glosse.



SIMILIS textus habetur infra tit. 4. § 69. quem pro majori parte simul cum isto declaramus quam brevius & resolutius fieri potest explicando prescriptionis materiam in quantum feudalia concernit dumtaxat. Sic *de feud. tit. 4. § 69.*

1. Patronus non prescribit contra clientem, nec eliens contra patronum. Et hujus specialitatis contra regulam communem plures possunt reddi rationes. Prima, propter mutuam recognitionem, & protestationem, quæ semper fit, & intervenit inter patronum & clientem, nedum interpolatim in qualibet renovatione investituræ: sed etiam perpetuò & continuò, dum respectivè in hac qualitate possident: quæ est continua interruptio naturalis. l. cum novissimi, §. imò, C. de prescript. 30. vel 40. ann. Tum quodcumque renovatur investitura, solet cliens post dinumerationem rerum clientelarium apponere hanc clausulam: & si plus sit plus recognoscit, si minus, minus, quæ clausula prodest utrique parti: & virtute acceptationis factæ per patronum, est reciproca, & censetur ab utroque respectivè prolata, & se refert ad veritatem & originem concessionis feudi. Igitur abrogat, & interruptit omnem prescriptionem, & usurpationem, quæ ab alterutro eorum alias fieri posset in rebus clientelariis, ultra vel citra originariam investituram & constitutionem feudi. Sed hæc ratio non est bona. Tum quia non est æquè generalis ut conclusio: non enim respicit prescriptionem totius feudi in se, sed solum particularium rerum vel jurium feudi.

*Generalis protestatio non pro-

2. Tum quia nec in particularibus rebus feudi conclusio, quoniam illæ generales clausulæ, & protestationes nihil operantur, ubi est actus contrarius in spe-

cie, cui non per eas, sed per hunc illis derogatur, l. in toto jure, ff. de reg. jur. unde si non esset hæc consuetudo, posset alter contra alterum certum prædium feudi possidendo bona fide tanquam proprium & non feudale prescribere & acquirere longo vel longissimo tempore non obstantibus dictis protestationibus & clausulis. Alia ratio: feudum semel constitutum, est sicut ager limitatus finibus in prima investitura præfixis, qui non debent augeri nec minui, l. in agris, ff. de acquir. rerum dominio. Sed nec hæc ratio valida est, & reprobabitur statim in prima ampliatione. Veræ rationes, suasivæ tamen & non necessariæ, sunt duæ, quas eleganter & succinctè tradit dom. Pyrrhus, in consuetud. Aurel. eodem titul. in §. 10. Prima propter summam & sinceram fidem, quæ debet servari inter patronum & clientem in feudo. Unde non congruit locum esse prescriptioni, quæ quum sit usurpatio alieni, repugnat veritati & fidelitati quæ est peculiaris & substantialis feudo. Secunda, jus feudi simile est juri superioritatis, & obedientiæ: in quo cessat prescriptio. cap. cum non liceat. de prescript. hanc etiam rationem tradit Ludov. Rom. consil. 371. in proposita col. fin. vers. dum autem quaritur.

3. Conclusio textus nostri ampliatur. Primò sive agatur de prescribenda parte feudi, sive de toto feudo. d. l. que de tota. ff. de rei vendi. l. rei appellatione. ff. de verb. signific. unde si patronus prædium aliquod feudi in antiqua concessionem & investitura comprehensum possederit, non jure feudi, quia non esset dubium: sed jure plenæ proprietatis, seu tanquam (ut aiunt) de proprio dominio, quodcumque tempore sic possederit: nec passus fuerit, in catalogis tep. dinumeramentis clientelariis describi, non acquisivit in eo dominium utile: nec illud prædium fuit ullo modo

dest dato contratio actus in specie.

exemptum à natura, conditione, & qualitate feudali. Sed tanquam tale potest quodcumque vendicari à cliente, utili rei vendicatione, vel condici ex lege & contractu feudi: una cum fructibus, docendo quod aliquando fuerit feudale & de suo feudo. Idem si patronus eodem modo possederit totum feudum, quamvis cessante noſta vel simili consuetudine contrariū eſſet dicendum, ut legitur & notatur in §. *ſi quis per triginta*, per Bald. *propoſ. ſi de feudo. defuncti content. ſine inter domin. & agnatos*. Udalric. Zal. in *tract. feud. in part. 6. cap. 1. in fin.* Et hæc procedunt ſive patronus totum feudum aut partem quoram vel integram poſſederit, tanquam nunquam fuerit feudum: ſive poſſederit, tanquam rem ad ſe reverſam, jure præſentis commiſſi, vel ſinitæ inveſtituræ, vel repudiationis, aut ex alia quacumque cauſa, non refert. ſi enim illa cauſa non ſit juſta & ſufficiens, vel non ſit vera, non poterit prætextu cujuſvis præſcriptionis juvari nec defendi adverſus clientem vendicantem vel condicentem. Ideo necesse habebit patronus, veritatem & juſtitiam cauſæ probare, vel rem judicatam oſtendere. Idem e converſo ſi cliens, & aliqui prædeceſſores ſui quocumque tempore poſſederint totum feudum vel quamvis partem tanquam alaudium, ſeu aliàs tanquam nunquam ſubjectam, vel ex poſt facto exemptam, à conditione clientelari. Vendicante enim patrono, vel condicente, aut exequante jura feudalia, & de conditione feudali quantumcumque antiqua docente, non poterit cliens juvari nec tueri ulla præſcriptione.

4. Amplio ſecundò, nedum in præſcriptione longi temporis, ſed etiam longiſſimi & pluſquam triplicati, infra tamen centum annos, ut *infra eodem, limitatione 3.*

Amplio tertio etiam ſi patronus habeat titulum à vaſallo: puta ſi vaſallus minor viginti quinque annis vendidit vel donavit feudum ſuum domino ſuo à quo movetur, quia etiam cum hoc titulo, per tempus etiam pluſquam longiſſimum poſſidendo, non poterit patronus præſcribere. Ratio, quia nulla ſit alienatio, & non obſtante diſto contractu, vendens vel donans ejuſve hæres vel ſucceſſor ſemper remanſit vaſallus, cum non fuerit ab eo ſeparatum dominium utile & feudatarium. Igitur nunquam potuit nec incipere, nec continuari, nec perſici præſcriptio obſtante hac conſuetudine. Amplio quarto, etiam ſi dominus eſſet in bonâ fide, puta quia ignorabat venditorem eſſe minorem vel vaſallum ſuum: imò etiam ſi cum hoc juſtum habeat titulum, non à vaſallo, ſed ab extraneo, qui poſtquam emerat à vero vaſallo minore, vendidit patrono: adhuc idem puto, ut non procedat præſcriptio. Amplio quinto: etiam ſi præſcriptio eſſet inchoata per tertium extraneum, qui juſto titulo & bona fide coeperat longo tempore præſcribere feudum contra verum vaſallum, & jam fortè lapſi erant quinque vel octo anni inter præſentes, & non reſtabant niſi duo anni. Tamen ſtatim quòd pervenit ad patronum nomine proprio & patrimoniali non feudali poſſidente, ceſſat præſcriptio. Et nullomodo poſteſt patronus eam complere, ſicut nec inchoare, quia hæc conſuetudo habet negativam univerſalem ante verbum poſteſt. Et ſic excludit omnem præſcriptionem cujuſcumque temporis, ſive cum bona fide, ſive non, ſive cum titulo, vel ſine titulo: ſive inchoandam, ſive per alium inchoatam. Et hæc ampliatioes etiam ex parte clientis erga patronum intelligentæ ſunt.

5. Secus ſi extraneus jam præſcripſiſſet contra verum vaſallum omne dominium utile, & juſ & dominium feudatarium, & ſic completa præſcriptione eſſet effectus verus vaſallus; vel tertius contra patronum juſ patronatus, & effectus eſſet verus patronus, quod non prohibet hæc conſuetudo, ut dicemus *infra eodem num. 11.* Tunc enim valeret venditio vel donatio facta patrono, vel e converſo, per eum qui quacumque

ſpecie præſcriptionis legitime præſcripſiſſet. Tum qui amplius non agitur de præſcribendo: Tum is contra quem præſcriptum eſt, non poſteſt amplius cauſari ſe fuiſſe, quod eſſe deſiit, nec patronum præſcripſiſſe vel contra, quum antequam perveniſſet ad alterutrum jam præſcriptum eſſet, & conditio & qualitas rei immutata à tertio. Subamplio etiam ſi ante completam præſcriptionem tertii, dominus poſſediſſet jure feudali; hoc enim non interrumpit, ſed potius confirmat poſſeſſionem & præſcriptionem tertii, ſuper quo jam publice poſſidente & exercente actus feudales præſcripſiſſet per notata *ſupra §. 1. gloſſ. 4. num. 22.* Secus ſi antequam tertius ille poſſidere inciperet, dominus injiceret manum ex defectu hominis, quamdiu enim dominus in ea qualitate poſſidet, verus vaſallus vel ſui geſtores cogitare poſſunt juſ ſuum conſervatum iri in poſterum: Reſpondendumque redhibentes quodcumque jura feudalia offerant, quod eſt notandum. Sed quid ſi ex defectu catalogi? Aliud eſt ſi tertius ille interim inveſtituras & alia jura exercuerit, ut patet per ea quæ diximus in §. *9. queſt. 2. num. 9.* Sed ſi nec perſe nec per colonum aliquo modo poſſederit, dicendum in præcedenti casu, oportet etiam poſſeſſionem præſcribentis fundum alienum talem eſſe quæ nota ſit in loco, ut dicam *infra tit. 4.* Alioquin dominus feudalis poſſidet ad commodum etiam veteris vaſalli & poſſeſſoris.

6. Concluſionem ſic ampliata * limito primò ut procedat quando præſcriptio tendit ad derogandum feudo jam conſtituto: ſecus ſi tendat ad augmentum feudi, vel ad conſtitutionem novi feudi: quod ut plenius liqueat; Quæro ſi quis per triginta annos rem aliquam ut feudum poſſederit, ſervitium & jura domino exhibuerit & ſolverit, quamvis ipſi & prædeceſſoribus ſuis nunquã fuerit facta ulla conceſſio in feudũ, & hoc conſtat. Conſtat etiam quòd ante triginta annos erat propria, ſive de dominio illius domini, qui nunc vendicat, utrum poſſeſſor poſſit ſe tueri præſcriptione? Videtur quod non, per hunc textum ſimpliciter & generaliter prohibentem præſcriptionem in feudaliſ. Contrarium dico, quia conſuetudo loquitur ubi præſcriptio tendit ad deſtructionem vel derogationem feudi conſtituti. Idque prohibet, tam ex parte patroni, quàm clientis, & vult quòd patronus non poſſit præſcribendo acquirere feudum ſive utile dominium à ſe conceſſum clienti. nec verſa vice cliens dominium directum patroni & jura feudalia. Ita quòd forma, juſ & ſtatus feudi, non poſſunt inter eos alterari per alterutrius præſcriptionem. Et hoc eſt quod intendit iſta conſuetudo, & non aliud. Sed in hac quaſtione loquimur in oppoſitis terminis, videlicet cum agitur non de feudo ſemel conſtituto deſtruendo, vel minuendo, ſeu de feudo de novo inducendo, quod conſuetudo non prohibet per præſcriptionem fieri & induci. Sed in hoc deſiunt verba & mens conſuetudinis. De mente jam oſtenſum eſt, de verbis patet, quia conſuetudo loquitur de præſcriptione inchoanda inter patronum & clientem, ſuper re feudali, & ſic præſupponit feudum & perſonas principales jam ſubſiſtere, quæ omnia deſiunt, & adaptari non poſſunt in quaſtione noſtra.

7. Idem puta ſi agatur de feudo in ſtatu ſuo conferendo. Unde ſi forte feudum totum vel partim ceciderit in commiſſum, ſive legale ſive conventionale, de quo *infra §. 43.* & vaſallus ſuper hoc non inquietetur à domino ſæculari * per triginta annos, vel eccleſiaſtico per quadraginta, præſcribit omne juſ & actionem commiſſi, vel conſolidationis, aut cujuſcumque reſverſionis, ab eadem vel fortiori ratione. Et in terminis quòd dominus non poſſit prætereſtendere commiſſum feudi poſt triginta annos, tenet Jacob. Alvar. *inſer conſilia Alberici Brun. conſ. 61. in cauſa feudali.* Idem dico ubi agitur de feudo ſemel conſtituto augmentando, quia conſuetudo noſtra ſolum prohibet feudum præſcriptione

* Concluſio textus intelligitur in derogatione feudi non autem in augmento vel conſtitutione.

* Non eſt locus commiſſo poſt 30. annos.

criptione tolli, vel minui; non autem de novo constitui, vel constitutum augeri. Unde nedum inter extraneos poterit alter in re alterius præscribere directum dominium & jura feudalia, vel dominium utile sub conditione feudale; sed etiam inter clientelari nexu obvinctos poterit patronus in alia re libera, clientis præscribere directum dominium feudale, sub conditione clientelari: sive separatim in aliud feudum per se, sive conjunctim, ut unitum & tanquam partem veteris feudi.

8. Nec obstat quando præscribitur in augmentum, quòd constabit feudum ab initio in sui concessione certis finibus fuisse limitatum. Et quòd agri limitati non recipiunt augmentum. * *l. in agris, ff. de acquir. rerum dominio, quia d. l. in agris.* loquitur in limitatione facta gratia taxationis. Sed in dubio limites non ad taxationem: verum ad demonstrationem, censentur exponi, ut dixi supra §. 1. gloss. §. num. 101. Et adhuc quando constaret esse appolitos ad taxationem, non excluderetur augmentum procedens ab expressa, vel tacita voluntate, aut permissione limitantis: quale illud quod provenit mediante præscriptione: quoniam censetur alienare qui patitur præscribi, *l. alienationis verbum, ff. de verb. significat.* Sed bene excluderetur augmentum extrinsecum & fortuitum, de quo loquitur *d. l. in agris.*

9. Ex his habes vetum & clarum intellectum hujus §. qui est quòd patronus & cliens non possunt ad invicem præscribere feudum ipsum, vel rem aliquam feudi, & sic nec abrogare, nec derogare, præscribendo, & hoc solo respectu disponit nostra consuetudo, & corrigit jus commune, quod in cæteris remanet in vigore suo, unde in alia re extra id quod tenetur in feudum posset liberè alter contra alterum præscribere rem alterius, sive jure proprio, aut emphiteutico, aut alias, sive etiam jure feudali, sive utteneatur in feudum separatim per se, sive ut pars veteris feudi. Non est etiam dubium, quin tertius sive extraneus possit indistinctè præscribere, tam contra patronum, quàm contra clientem, sive in totum sive in partem directum dominium, & omne jus feudi dominantis, vel utile dominium, & omne jus feudi servientis & clientelæ, nedum transferendo jus feudi dominantis, vel servientis, de persona in personam, sed etiam penitus extinguendo, & in jus emphyteuticum aut censuale transmutando, puta si jure emphyteutico, aut censuario, rem quæ inter alios feudalis erat, possederit. An autem extraneus possit præscribere tanquam liberum sive jure alaudii, dicemus in §. 68.

10. Sed quæro extra casum à nostra consuetudine prohibendum, * quantum temporis requiratur ad præscribendum in feudalibus? Et videtur quòd requirantur triginta anni, sive ex parte præscribentis de novo in feudum servientis contra dominium, textus in *d. quest. si quis per 30. annos si de feudo defuncti content. sit inter domin. & agnat.* sive ex parte præscribentis de novo directum dominium & jus feudi dominantis contra alium in re aliena & libera, ut tenent Bartol. in *l. solent. quest. 1. ff. de offic. procons. & legat. in l. cum de in rem vers. ff. de usur.* Andr. de Brun. Bart. Ange. Joan. de Plat. in *l. libibus, C. de agricol. & cens. lib. 11. Anth. Brutigenf. in cap. perovmis. de censib. Cyu. Bal. Jason. in l. si certis annis. col. fin. C. de pact. in l. 2. collat. 2. num. 158. C. de jure emphyt. & Justif. de acti. §. præjudiciales. col. penult. num. 60. & rationem reddunt, quoniam agitur de mutatione status & subjectione personæ & sic volunt non sufficere longum tempus etiam cum titulo per *l. cum satis, C. de agricol. & cens. lib. 11.* Ex quo sequitur quòd etiam probatio veri & iusti tituli cum possessione decem annorum inter præsentem, aut viginti inter absentes, non sufficeret ut quis præscriperet fundum alienum à se teneri in feudum. Similiter videntur requiri triginta anni*

Tom. I.

si ageretur de præscribendo per tertium, vel extraneum in feudo jam formato, sive velit præscribere contra patronum, sive contra clientem, sive contra utrumque, sive in qualitate feudi, vel alia, per §. præterea in cap. 1. de cap. Corrad. juncto. §. porro. qualiter olim feuda poter. alien. in usib. feud. gloss. Nicol. de Neapol. Bald. Alvar. Præpo. in *d. §. præterea.* Ex quòd in feudalibus sit speciale ut indistinctè non præscribatur minori tempore quàm triginta annis contra privatum, vel quadraginta contra ecclesiam; tenet Panorm. in *c. ad audientiam, col. penult. de prescript. Decis. Tolos. quest. 396. & ibi Aulfre. in addit. Philip. Deci. cons. 144. col. 2. num. 30. Franc. Bald. in tract. de prescript. in 4. part. 4. partis princip. in 12. quest. princip. per ton.* Sed ista possent procedere in terminis consuetudinis Insulbrum compilatæ per Obertum, quæ non habet vim legis in hoc regno, in quo feuda patrimoniorum jure censentur, & jure communi regulantur, nisi in quantum aliter per consuetudinem sui cujusque loci disponitur, ut supra diximus ad *fin. rub.* Et sic concludo extra casum hujus §. indistinctè locum esse præscriptioni juris communis, unde patronus & cliens ad invicem possunt præscribere in novum feudum, vel augmentum veteris feudi præscribendo decem annis inter præsentem, aut viginti inter absentes cum titulo justo & vero, vel ut putatur cù justo errore facti, & bona fide, vel sine titulo per triginta annos: tamen semper cum bona fide, quicquid dixerit Bald. in *d. §. si quis per triginta annos:* cujus opinio latius confutabitur *infra tit. 4. §. 69.* Nec obstat quòd ubi agitur de mutatione status & subjectione personæ, non sufficit tempus minus triginta annis per *d. l. cum satis.* quia in feudis nostris non personæ propriæ, sed res subjiuntur & afficiuntur, ut diximus. *supra §. 1. gloss. §. in princip.*

11. Et advertte quòd secundum Bald. Alvar. & omnes in *d. §. si quis per triginta.* Alex. in *consil. 169. viso themate. col. 2. lib. 2. consil. 113. viso, & diligenter. col. fin. lib. 4. Franc. Bald. in d. loco q. 1. & dixi in tract. de commercio & usura qu. 20. num. 205.* requiritur * quòd toto tempore præscriptionis possessio fuerit formis, ut more cæterorum loquar, id est in hac forma & qualitate; non enim sufficit simpliciter probare rem feudalem possessam per vasallum, quia in dubio præsumitur possessa pro suo, ut pulchrè notat Alex. in *consil. 136. viso & examinato. col. 3. lib. 1. per sextum optimum in l. filiusfamilias, §. dromo. ver. idem princeps. in fin. ff. de leg. 1.* sed etiam necesse est probare possessam fuisse formaliter tanquam feudalem, & tanquam à vasallo, & etiam servitia fuisse præstita vel alios actus tanquam per vasallum, ratione talis rei, tanquam feudalis, sufficit tamen semel clientelare obsequium esse ex actum, vel præstitum, ratione rei præscribendæ, deinde tempus longum vel longissimum esse lapsum, quia successivè * præsumitur possessio continuata in eadem qualitate per notata in *cap. cum Sustrina. de caus. possess. & propri. in cap. cum de beneficio. de præbend. in 6.* Et hujusmodi præscriptio quæ sit ad feudum constitutum vel augendum reciproca est, & necessariè operatur, & acquirit, ex parte utriusque extremi, videlicet patroni & clientis, ut tradunt Bald. Præpos. in *d. §. si quis per 30.* Franc. Bald. in loco præallegato.

12. Et multo fortius procedit præscriptio respectu tertii, ut si Titius possederit feudum Sempronii veri vasalli, verum patronum recognoscendo, & alia clientelaria munia tubeundo longo tempore cum titulo, effectus est verus vasallus, & acquisivit utile dominium, & omne jus clientelæ excluso Titio, & ita expresse tenet Signora. de homed. *consil. 10. in fin. & sentit Joan. Faber. Institus. de jure personar. §. penult. col. fin.* Plus dico quòd etiam si Titius interim patronum nullo modo recognoverit, nihilominus possidendo fundum bona fide tanquam suum, præscripsit, & acquisivit omne jus quod competeat vasallo, etiam ignorante vel dissentiente patrono, qui tenebitur deinceps

E c

* Desalata-
tus l. in a-
gris. ff. de
acquir. rer.
dom.

* Quotem-
pore præ-
scribitur
in feudali-
bus.

* Possessio
debet esse
formis sive
qualifica-
ta. Et in
dubio præ-
sumitur
pro suo.

* præsumi-
tur conti-
nuatio
ejusdem
qualitatis.

istum qui præscripsit admittere in verum vasallum quicquid dixerit Hosti. in d. cap. ad audientiam. cujus opinio reprobatur ibi per Panorm. col. penult. Felin. col. 6. quos refert. & sequitur Franc. Curt. Junior. consil. 177. num. 8. & pulchrè per Ludov. Rom. in consil. 166. visa diligenter. col. 5. vers. secundo per text. & ratio est, quia omne jus patroni remanet intactum, & nihil præscribitur contra ipsum, sed solum contra vasallum. Ideo non attenditur ignorantia vel dissensus patroni, cui non præjudicatur per hanc simplicem mutationem vasalli, quod etiam vult gloss in d. cap. ad audientiam in ver. principaliter. Idem si non patronus à vasallo alieno clientelaria jura exegerit & possederit, vel quasi, quia verum patronum non possidentem excludit, directum dominium, & omne jus feudi dominantis acquirit. Et quod in simplicibus dicimus, æque procedit in mistis sive duplicibus præscriptionibus, ut si non vasallus possederit feudum alienum recognoscendo à non patrono, qui tamen fuerit in possessione, vel quasi patronatus, ut eodem actu, & tempore, currat duplex præscriptio. Nec prædictis obstat quod contrarium consuluisset videtur Alexand. consil. 169. num. 4. cum seq. lib. 2. quia ut ibi dixi loquitur in terminis consuetudinis veteris Insubriæ secundum quam feudum non potest à tertio acquiri sine consensu patroni. Nos autem loquimur in terminis consuetudinis quæ fere ubique invaluit, ut salvo jure patroni feudum liberè possit transferri in alium, & sic per eum præscribi etiam patrono ignorante, quia feudum non dicitur præscribi, sed transferri in alium, ut in simili loquitur Panorm. in cap. irrefragabili. super gloss. 2. de offic. ordinarii.

13. Ex quibus patet altera limitatio, seu veriùs declaratio ad textum nostrum, ut non procedat respectu tertii. Sed dumtaxat in casu in quo loquitur, videlicet inter istos duos correlativos. patronum & clientem, & in re in qua inter eosdem consistit mutua correlatio nexus clientelaris. Unde absurdè nimis locutus est Pyrrhus* in consuetud. Aurel. §. 11. eod. tit. ubi censet illum textum posse intelligi in duobus vasallis mutuis ratione diversorum feudorum, ut sicut ad invicem agere possunt, ita ad invicem præscribere, ob æqualitatem, & sic vult quod hoc casu alter contra alterum poterit præscribere directum vel utile dominium feudale, & omne jus feudalitatis & feudi in totum, vel in parte, quod est falsum, & contra textum §. 10. eod. tit. consuet. Aur. l. quæ est conformis nostræ; non tamen negaverim quin ille §. 11. loquens in duobus dominis directis, æquè habeat locum in duobus vasallis & utilibus dominis, cessante videlicet correlatione mutua nexus feudalis, quæ est sola & præcisa ratio prohibitiæ præscriptionis. Unde verus sensus dicti §. 11. est quod duo patroni, sive duo domini directi ejusdem feudi, possunt alter contra alterum, solidum feudum sive solidum directum jus & dominium feudale præscribendo acquirere. Ratio, quia hoc casu non præscribitur patronus contra vasallum, nec e converso. Et eadem ratione idem dicendum de duobus vasallis, sive dominis utilibus feudi, ut alter contra alterum possit præscribere, ut sit solus vasallus & utilis dominus in solidum, quoniam plures patroni inter se, & similiter plures vasalli inter se, nullam habent correlationem nexus clientelaris, quæ solum cadit inter propria sua extrema correlativè opposita, quæ sunt patronus & cliens, unde ubicumque hujusmodi correlativa oppositio reperitur, sive sit simplex, ut inter patronum & clientem ratione unius feudi tantum, sive sit mutua & reciproca, ut inter duos qui sint sibi invicem patronus & cliens ratione diversorum feudorum, nunquam habebit locum præscriptio, alioquin liberè præscribitur. Et ita debet intelligi nostra consuetudo, similiter & Aurelianensium, & cæteræ consuetudines hujus regni, quæ in hoc conformantur. Non omitam dum recolo, ne quis fortè decipiatur, alium errorem Pyrrhi, in d. §. 11. in fin. dum dicit illum textum debere intelligi de præscriptione longissimi temporis, quod est falsum,

quia per ea quæ nuper diximus, debet simpliciter intelligi de quacumque præscriptione, aliàs de jure communi concessa, sicut in rebus patrimonialibus. Hos autem lapsus accidisse Pyrrho existimaverim non ex defectu juris peritiæ & ingenii, in quibus plurimum valuit, sed quòd ejus rei professionem susceperit, in qua nunquam fuerat versatus, nec exercitatus.

14. Tertio, limito textum nostrum, & hæc est sola propria & adæquata limitatio, cæteræ potiùs sint declarationes, ut non procedat in præscriptione centum annorum, sive temporis immemorialis, siquidem hujusmodi præscriptio habet vim constituti vulg. l. hoc jure. §. ductus aque, ff. de aqua quod. & estru. Unde nunquam censetur exclusa, etiam per legem prohibitive, & per universalia negativa & geminata verba, omnem quæcumque; præscriptionem excludentia, ut latè tenent Franc. Ripa. in l. quominus. num. 100. ff. de summi. Phil. Dec. consil. 496 num. 10. & planè tradam infra tit. 6. §. 8. ubi meliùs quadrabit. Et ita quòd spatium centum annorum vasallus præscribat omne jus feudi contra patronum, apertè sentit consuetudo Aurelianensis. eod. tit. §. 80. ubi per investituram centum annos excedentem, non probatur nunc esse feudum: & hoc quia medio tempore potuit præscribi. Cæterum quæcumque aliam præscriptionem nedum longi, sive etiam longissimi temporis, etiam duplicati, vel triplicati, ut sexaginta vel nonaginta annorum, sublatam puto per consuetudinem, in casu nostro, ut nequeat vasallus contra patronum, vel è diverso, præscriptione aliqua propria uti in re feudali contra constitutionem feudi, de qua constat, aliud si præscriptum esset tertium.

Nec obstat quòd sublata præscriptione per legem vel statutum, in dubio saltem in realibus solum sublata intelligitur præscriptio longi temporis, decem vel viginti annorum, non autem præscriptio longissimi temporis triginta, vel saltem quadraginta annorum, ut tenent glossæ & omnes feudistæ, excepto solo Andr. de Iern. ibi in cap. 1. §. præterea dec. Corrad. in usibus feud. Joan. Andr. in addu. ad Specul. tit. de feud. in rubr. Pànorm. cap. fin. col. 6. num. 35. vers. quid si statuta vel consuetud. de præscript. Jason. in l. 1. col. 8. num. 43. C. de servis fugit. Franc. Bald. in tract. præscri. in 5. part. partis qu. 9. quia istorum sententia fundatur solum in duobus; primò, in l. omnes, C. de præscript. 30. vel 40. anno. secundò in illo vulgato, sufficere novam legem, vel statutum aliquid de novo operari, cæterum debere restringi, ut minus cortigat jus commune quàm fieri possit. Ad quæ pauca respondeo, quòd consuetudo nostra clarè & geminatè excludit præscriptionem inter patronum & clientem, & sic non indigemus suppletionem d. l. omnes. nec debemus in hoc recurrere ad jus commune Romanorum, quum nulla æquitas hoc exigat. Tum ex ipsa ferie textus infra §. 69. qui immediatè & continuativè sequitur. §. 68. præcedentem, ubi statuitur præscriptio triginta annorum longissimi temporis, satis apparet quòd in §. 69. sequenti, ubi simpliciter prohibetur præscriptio in casu nostro, intelligitur etiam de præscriptione longissimi temporis. Et eadem ratione de quacumque præscriptione minori centenaria, quum sit eadem ratio. Tum consuetudo nostra est prohibitiva & negativa, etiam ad principium acquisitionis & præscriptionis, ergo ex quo nunquàm potest patronus vel cliens incipere præscribere, sequitur non posse dari locum alicui, etiam longissimæ præscriptioni. Non autem prohibet consuetudo aliter super feudo disponi per contractum, vel testamentum inter patronum & clientem, sine præjudicio superioris, aut alterius. Unde non excluditur præscriptio centenaria, quæ habet vim constituti & veri tituli, ut dictum est.

15. Hanc limitationem sublimata, ut procedat quando* patronus feudum vel partem feudi possedit centum annis, non tanquam patronus nec jure feudali, sed jure proprio, tanquam sui domini, & non feudalem: Secus si tanquam rem feudalem jure dominico & feudali possederit, puta ob carentiam vasalli, vel non

* Præscriptio temporis immemorialis nunquàm censetur exclusa.

* Verus intellectus §. 11. in consuet. Aurel. col. 110.

* Patronus jure feudali possidens etiam mille annis non præscribit.

præstationem catalogi prehensam, & ad manum suam redactam. Quamdiu enim ex hac causa, & in hac qualitate possidet, etiam per spatium mille annorum, nunquam præscribit, quia tamdiu continuè se patronum esse, & rem feudalem ad futurum vasallum quodcumque iusta offerentem reversuram recognoscit, sicut in simili emphyteuta, colonus, creditor hypothecarius, quamdiu in illa qualitate possident, vel detinent, etiam si nihil solvant, nec aliter recognoscant, nullo tempore præscribunt, nec unquam incipiunt præscribere, nisi à die qua possessione priori interversa cæperint pro suo possidere. *l. male agitur. l. cum notissimi, §. eodem iure.* & ibi per omnes præscribentes, *C. de præscript. 30. vel 40. annorum,* & pulchrè Jaf. in *l. 2. col. §. 2. num. 159. C. de jure emphyteut. dixi in tract. commercior. & usuræ. qu. 61. num. 409.* Unde si patronus & sui prædecessores quietè & continuè possederunt feudum ultra centum annos: si successor quantumcumque mediatas antiqui vasalli iusta offerens & petens renovationè investituræ, probet istud feudum quondam ultra centum annos fuisse prehensum ob carentiam vasalli, per prædecessorem possessoris, obtinebit, nec proderit possessori allegare possessionè sive præscriptionem etiam plus quàm centenariam, quia præsumitur habita & continuata in eadem causa & qualitate in qua cæpit; & maximè quum non possit aliquis ex sola animi sui destinatione * mutare sibi causam possessionis, sed ad hoc requiratur causa iusta, vera, vel putativa extrinsecus superveniens. *l. si non solum. §. quod vulgo, ff. de usucap. l. cum nemo, C. de acquirend. & retinenda possess.* Et quòd in dubio præsumatur possessio continuata, & non interversa, etiam si diu nihil factum nec præstitum fuerit, decidit Bald. in *l. Pomponius. per illum textum, ff. quibus mod. ususfruct. amitt. & sequitur Socin. in cons. 109. libenti animo. num. 3. lib. 3.* Tenebitur igitur reus possidens hoc casu probare anno centesimo ante hujusmodi controversiam motam vel ulterius, denegatam fuisse investituram, & restitutionem feudi prædecessori actoris. Ex eo quod non esset feudum, vel quòd propter ingratitudinem sive feloniam cecidisset in commissum, aut aliàs, taliter quòd appareat ante centum annos possessionem illam feudatariam, sine jure & potestate feudali obtentam, interversam, & inceptum esse rem possideri pleno & proprio jure possidentis tanquam non feudalem. Ex his patet parum iudicii habuisse Chassaneum in *consuetud. Burg. cod. tit. §. 1. gloss. 4. col. fin.* dum prolixè argumentatus decidit vasallum qui tenuit feudum per triginta annos non petita renovationè, nec exhibita si delitate præscripsisse contra dominum, ita ut non possit dominus post dictos triginta annos ponere feudum in manibus suis, & facere fructus suos, quod est simpliciter falsum, tam de jure communi, quàm de consuetudine per prædicta & contra vulgatam doctrinam omnium in *d. l. male agitur.*

16. Quarto limite, ut procedat quoad ipsum corpus feudi, & jura illius perpetua, & immobilium vicem habentia, sed momentanea * jura, sive, (ut vulgo dicunt) deveria, puta relevamenta & similia, benè præscribuntur per clientem contra patronum laicum spatio 30. annorum, vel 40. si patrona sit ecclesia, sicut cæteræ actiones personales: & contra regem & fiscum ipsum regium spatio triginta annorum, quia fiscus jure communi utitur. *l. 1. C. de petitione heredis.* & ita sæpe vidi per primores togati nostri ordinis teneri & concludi. Et ratio, quia hujusmodi jura non sunt feudum, nec pars feudi: sed sunt sicut fructus à solo separati, qui non sunt pars fundi, sed proprietatis separata, ut diximus *suprà §. 1. gloss. 1. quæst. 3. ad fin.* unde hæc limitatio intelligitur de præteritis, quorum dies cessit & venit, non autem de futuris, quia tunc ipsum jus obligationis, & servitutis illorum jurium præscriberetur, quod non potest fieri, quum sit pars feudi. & ita in simili decidunt. gloss. Cyn. Alber. Bart. Bald. in *l. male agitur col. 2. C. præscript. 30. vel 40. annor. & expresse Nicol. Boer. in consuetud. Bivar. tit. de præscript. §. 3.* Et istud

procedit etiam ex parte patroni: si quod enim relevamentum, vel aliud indebitum exegerit à vasallo, præscribit conditionem sive repetitionem receptorum in præteritum. Sed non poterit præscribere jus ipsum recipiendi vel exigendi aliquid in futurum ratione feudi, quod non sit debitum per consuetudinem, vel quod per constitutionem feudi apparet indebitum. Unde si appareat ex originali concessione feudi, vel alio iusto titulo ex speciali pacto feudum esse vel fuisse liberum à relevamentis etiam si postea patronus probet se exegisse relevamenta contingentia per spatium 30. 40. vel 80. annorum, puto quòd non prodest sibi pro futuro tempore, sed quod etiam tenebitur restituere quæ percepit à triginta annis citra, nec proderit nova & simplex præscriptio, nisi esset centenaria, ut si ostenderet suos prædecessores illud percepisse centesimo anno retro, & ex tunc in quasi possessione illius juris fuisse, tunc enim sibi quæsitum esset illud jus, non obstante quòd per vetera instrumenta centum, ducentorum, vel trecentorum fortè annorum, clarè probaretur de immunitate feudis quia ex subsecuti tantu temporis usu & patientia præsumitur, id oneris legitimè fuisse impositum.

17. Quinto limite, ut procedat quando constat de veritate substantiæ, aut conditionis feudi, cui præscriptio adversatur; tunc enim non prævalet præscriptio, saltem minor centenaria, sed statur veritati. Secus quando non constat clarè & certè de contraria veritate. Ratio, quia præscriptio propriè est acquisitio dominii alieni, vel juris in re aliena per continuationem possessionis temporis lege definiti, ita definit jurisconsultus in *l. 3. ff. de usucap.* unde non potest dici alter contra alterum præscribere, nisi ubi constat usurpari alienum vel indebitum. Et tunc est locus huic textui qui strictè & propriè debet accipi, alioqui cessat dispositio hujus §. & sufficet ad victoriam etiam in petitorio, possessio vel quali per tempus ad præscriptionem de jure communi sufficiens continuata, non * tam vi præscriptionis, quàm vi præsumptionis, & cessantis dispositionis hujus §. eo ipso quod non probatur veritas opposita: possessio tamen vel quali minoris temporis non sufficeret ad obtinendum in petitorio, sed solum in simplici possessorio: & in hac materia intelligo tempus sufficiens ad minus triginta annorum, ut dixi *suprà §. 5. num. 62.* Exempli gratia, si patronus præterdat super feudo aliquod onus extraordinarium, præter communem naturam & consuetudinem, puta relevamenta in omni mutatione, & apertura feudi more Vulquecini, cui subesse feudum contendit, nec apparet per investituram qualis fuerit: & sit conditio feudi super hoc; probat tamen patronus se & prædecessores suos relevamenta percepisse in qualibet mutatione, etiam linea directæ à quadraginta vel triginta annis & citra, hoc sufficet ad victoriam, etiam agenti petitorio. Sed si probaret quasi possessionem minoris temporis, puto, quòd posset obtinere & tueri in possessorio. Verum in petitorio, nedum agens, sed etiam defendens, vasa negatoria agente succumbet, & condemnabitur ad restitutionem fructuum receptorum, à tempore litis contestatæ in * petitorio: absorbentè possessorem pro tempore futuro juxta notata in *cap. cum super. de causa possess. & propriet.* At si plenè constaret semel, quantumvis antiquo tempore, istud feudum fuisse liberum ab hac servitute & conditione Vulquecini, vel alia præterita, nullius temporis possessio, vel quali prodesset patrono, nisi centenaria. Et ita intelligo consuetudinem nostram, ut excludat solum meram & puram præscriptionem strictè & propriè sumptam: quando scilicet apparet de contraria veritate, non autem ut excludat præsumptionem resultantem ex præscriptione, sive præscriptionem cum allegatione tituli, quando non constat de contrario.

18. Et his scriptis reperi dom. Andr. de Ifern. idem omnino in simili decidit in *sua peregrin. super consuet. Neapol. incipiente si dubitatio. col. 2. & col. fin. & Ec ij*

* Non potest sibi ipsi mutare causam possessionis.

* Præterita jura (vulgo deveria) præscribuntur.

* Hic excludens præscriptionem non excludit præsumptionem.

* Petitorium absorbet possessorem.

super constit. incipientē quadragenalem in fin. ubi dicit, quod constitutio Neapol. removens prescriptionem contra fiscum, intelligitur quando possessor innititur tantum prescriptioni, & constituitur defectum tituli, vel de defectu constat: non autem quando innititur donationi, seu investituræ, aut alii iusto titulo, quem probat per prescriptionem triginta annorum, tunc sufficit & presumitur contractum præcessisse per notata in simili per gloss. magnam. in fin. & doctores in l. 2. C. de jure emphyt. & expresse in feudo per Alex. consil. 136. viso & examinato col. 1. & 3. lib. primo, & sic dicta constitutio non removet donationes & investuras præsumptas ex diturnitate possessionis & præstationis census vel servitii. Idem latè comprobatur Matth. de Afflict. in dict. consil. quadragenalem. collat. 2. sub tit. præscrip. ubi notabiliter in fortioribus terminis decidit, quod quamvis contra regium fiscum, in bonis incorporatis fisco & de dominio, nulla currat prescriptio nisi centum annorum: tamen si fiscus agat contra tenentem feudum dicens illum ad se pertinere, quia tenens nullum habet titulum, conventus potest se defendere, dicendo patrem suū vel ejus prædecessorē fuisse investitum per regem, & probando se cum auctore suo possedisse dictum feudum annis triginta, continuatis temporibus, & præstitisse servitium regie curie quando fuit indictum, quia ista defensionem consistit in prescriptione, sed in præsumpta investitura, quæ præsumitur præcessisse, ex continuata possessione triginta annorum, cum præstatione servitii. Unde * dicit post Andræam de Ifern. quod virtus stat in opponendo, ut si conventus opponat se vel suos antecessores investitos, & probet continuatam prescriptionem triginta annorum, cum præstatione servitii, ista non est oppositio prescriptionis, sed præsumptæ investituræ, quæ habet locum contra fiscum. Secus si opponat simplicem exceptionem prescriptionis, & probat de possessione triginta annorum, cum præstatione servitii, ista probatio nihil nocet fisco, cui nulla obest prescriptio nisi centenaria. Et subdit Matth. de Afflict. ibi, quod ipsa doctrina fuit per sapientes regni Siciliæ approbata & laudata. Ita dicendum censeo de consuetudine nostra, nec video melius aut conformius quicquam adduci posse.

19. Ulterius ad ampliorem declarationem & præxim præcedentium, quæro, Titius possedit fundum Sempronii per decem annos inter præsentem tanquam feudum, & tanquam vasallus Sempronii, & ei clientelæ obsequia exhibuit & obvenientia jura solvit: postea Sempronius cognoscens illud feudum esse sibi proprium & de suo dominio, vendicat, & probat de pleno dominio; Titius excipit se fuisse debitè investitum vel infeudatum de illo fundo in feudum, à Sempronio vel ejus prædecessore, non tamen ostendit, nec probat titulum allegatum primæ & dispositivæ investituræ vel infeudationis, sed ad hoc probandum allegat & probat, se sciente & patiente Sempronio possedisse per decem annos continuos inter præsentem firmiter tanquam feudum, & tanquam vasallum, seque obsequia & jura feudalia præstitisse Sempronio tanquam patrono, & se habitum & tractatum ab eo tanquam verum vasallum: an sufficiat? Et videtur quod sic. Primò, per dispositionem juris communis. Textus in l. si certis annis, C. de præscript. in l. cum de in rem verso, ff. de usur. ubi * probata præstatione decennali, si allegatur titulus illi præstationi conformis, presumitur præcessisse absque alia probatione, etiam ad obligandum ad præstandum in futurum, etiam in materia odiosa, qualis est obligatio fortis, continuatio usurarum, quod procedit etiam in rusticis subjectis præstantibus dominis suis aliqua servitia per decem annos, ut expresse tenet Bart. in l. libris, de agric. & consil. per illum textum lib. 11. C. Bald. in d. l. certis annis col. penult. versic. juxta hoc. & ibi Jac. col. penult. Anth. Butrigar. in cap. significavit

de censibus. Paul. de Castro in consil. 51. in causa spectabilium, col. fin. lib. 2. Alexand. in consil. 124. super primo. collat. 1. lib. 4. Et in terminis quod hoc casu presumatur titulus investituræ, tenet Bartol. in d. l. libris. & quod in vasallo ad præscribendum feudum contra patronum, & probandam infeudationem sufficiat longum tempus, & quod habeat locum. l. cum de in rem verso, ad commodum vasalli, sentit Bartolus in d. l. cum de in rem verso. in fin. tenet Alexand. consil. 113. num. 11. collat. ultim. lib. 4. consil. 124. num. 3. & 9. lib. 5. Idem in emphyteuta Bald. l. 1. C. de fideicom. & in utroque Jalon in d. l. si certis annis. col. penult. num. 9. & in d. l. 2. col. 52. C. de jure emphyt. quamvis in dictis locis teneat quod non habeat locum contra vasallum, nisi lapsis triginta annis, ex eo quod agatur de mutatione status personæ, ut supra allegatum est.

20. Secundo probatur per jura feudorum etiam in longè fortioribus terminis, quia si dominus vendicat fundum, negando feudum & investituram: contra vasallus allegat se debitè investitum fuisse, nec tamen appareat de aliqua investitura: vasallus autem possidebat tunc aut possessio sua est longa, & statur juramento suo de investitura & infeudatione non facta distinctione de scientia & ignorantia domini, nec tenetur vasallus ad aliud quam ad probationem longæ possessionis, & juramentum. Textus est in cap. unico in fin. de consuetud. velis feudi. Aut verò possessio vasalli est recens, vel etiam unius anni tantum. Et tunc si probat per annum ad minus in possessione feudi permansisse, sciente domino, & non contradicente, stabitur suo juramento, de infeudatione & investitura per eum allegata. Textus in cap. unico. in fin. si investit. ms. dom. & vasallum lis oriat. in v. lib. seu. Quanto magis utroque simul concurrente, videlicet probatione possessionis decennalis & probatione scientiæ & patientiæ domini, & ultra probatis actibus reciprocis solis patrono & clienti convenientibus, præsumi debet legitima investitura, & infeudatio præcessisse, saltem super hoc, juramentum deferendum est vasallo reo & possessori. Tertio per consuetudinem nostram, quæ in feudalibus solum excludit prescriptionem feudo constitudo derogantem, non autem impedit feudum prescriptione juris communis acquiri, & constitui, ut interpretati sumus.

21. His tamen non obstantibus dico investituram sive infeudationem non præsumi, nec super hoc juramento Titii standum contra dominum probantem de suo vel prædecessorum pleno dominio. Ratio, quia in realibus, ubi agitur de prescriptione domini rei solius, non sufficit probatio continua longæ possessionis sciente & patiente domino, sed requiritur probatio tituli. textus in l. distina. l. nec petentem, C. de præscript. longi temporis. Nec sufficit quod error domini agentis, causam longæ possessionis reo sine vero titulo præstitit, ut est pulcher textus, in d. l. nec petentem. Igitur ita dicendum in proposito, quum agatur de præscribendo dominio. Non obstat * d. l. cum de in rem verso. Tum primò, quod loquatur in personalibus obligationibus unde non debet extendi ad realia & prescriptiones dominiorum, alioqui confunderetur omnis ferè materia prescriptionum, requirentium probationem tituli, quando fuit possessum minus triginta annis, vel possessionem totorum triginta annorum quando non probatur titulo. Tum secundò, quod loquatur contra agentem, videlicet in prescriptione quæ oritur ex proprio facto illius contra quem præscribitur, & ubi agitur de incommodo facientis, unde non habet locum in præjudicium patientis tantum, ut ibi notatur per gloil. Bartol. Salic. & omnes. At in præsentem casu vasallus qui possidet, & per possessionem suam vult præscribere, plus agit quam dominus, qui tamen in ipsa prima concessione & infeudatione gerat vicem agentis, & influentis, tamen in sequentibus renovationibus fidei & investituræ, quæ tanquam debite & necessarie

* No. prægi.

* Præscriptio decennalis.

* Explicatio l. cum de in rem verso. & l. si certis annis.

præstantur, magis habet instar patientis quam agentis, quum nihil intendat de novo agere aut influere; unde præscriptio in feudum quæ fit contra eum, magis videtur fieri contra patientem, quam contra agentem. saltem hoc constat quod magis fundatur & consistit in facto & possessione vassalli, quam in facto & admissione domini. Igitur contra dominum non est locus dispositioni d. l. cum de in rem verso. Tum tertio, quod illa lex requirit præstationem decennalem quolibet anno per se & separatim factum esse, & hoc debet probari, nec sufficeret probare solum pro pluribus annis simul; ut tenent omnes doctores ibi. & in d. l. si certis annis. At in casu proposito non fuit facta recognitio seu renovatio feudi singulo quoque anno illius decennii, sed fortè semel tantum.

21. Tum quarto, quod dicta lex loquitur quando allegatur titulus onerosus, & probatur continuata præscriptio conformis illi titulo per decem annos: non autem habet locum si prætenderetur titulus lucrativus, quia tunc allegans haberet præsumptionem juris contra se, quod nemo præsumitur donare vel jactare suum. l. cum de inchoato. ff. de probat. unde ad præsumendum talem titulum præcessisse, non sufficeret simplex præscriptio, de qua in d. l. cum de in rem verso, ut decidit Bald. in l. si. C. ne de statu defuncti. & idem Jo. Maria Riminal. col. ult. & ibi Jas. in d. l. si certis annis. in ult. fallen. Sed * allegare lucrativam, & liberalem, à qua tanquam à præponderante, feudum judicatur secundum Bald. in præjud. feud. col. 6. versic. pro intellectu hominum. & in c. 1. ad fin. de nova forma fid. ubi Alvar. Præposit. & omnes scribentes in usib. feud. per l. quaritur ff. de statu homin. l. Titius puerum. ff. de obseq. a liber. Jacobi. in investit. feud. in ver. præsen. & recipi. col. 1. Igitur dicta lex non facit ad propositum, ut valde deliravit Jason ausus dictam legem extendere ad præscriptionem feudi contra dominum. An autem rectè senserit idem Jas. extendens ad præscriptionem emphyteusis contra dominum, dicam alibi in loco opportuno. Non obstant dicta jura feudorum, quia sunt consuetudines locales, quæ nullam vim habent extra locum suum. Ita respondet Andr. Iser. in sua prægrin. super constit. Neapol. constit. quadragesimam ad fin. ubi concludit quod requiruntur triginta vel quadraginta anni, ad hoc ut aliquis possidendo rem alterius velut in feudatam, & tanquam ejus vassallus, eadem servitia feudalia exhibendo præscribat in feudum, non ostenso titulo concessionis feudi.

23. Et hæc veritas. Et ita in simili decidit Bartol. in l. comperit. C. de præscript. 30. vel 40. anno. Bald. in l. male agitur. ad fin. eod. tit. in emphyteuta, ut solvendo canonem singulis annis per triginta vel quadraginta annos, illi qui erat pleno jure dominus, præscribat adversus eum utile dominium, & omne jus emphyteuticarium acquirat, licet nulla unquam præcesserit concessio in emphyteusim. Et sic manifestè sentiunt quod mutæ præstationes & recognitiones non habent vim tituli & concessionis ad inducendum conditionem præscribendi longo tempore: & quod tanquam cessante omni titulo requiritur ad minus spatium triginta annorum. Et est verissimum. Et sequitur Franc. Balb. in tract. de præscript. in 4. part. 4. partis princ. quest. 9. ubi tamen difficultates istas non ingreditur, nec materiam fundamenta aperit, ex quibus insignis repetitio (in quam hæc olim medietas erant) ornari posset. Et idem dico è converso respectu patroni, ut requiratur & sufficiat continuata possessio triginta annorum ad hoc, ut civiliter possidendo liberum feudum alterius, tanquam feudum à se profectum, & in eo, vel in verum dominum & possessorem, tanquam vassallum suum, jura dominicalia & feudalia exercendo præscribat dominium directum, & jura patronatus, non docto de titulo ac-

quisitionis directi domini & juris patronatus in illa re, quæ postea detegitur fuisse purè aliena, & ab hac conditione libera; docendo verò de justo titulo sufficit saltem in locis ubi feuda patrimoniorum jure censentur, ad institutionem novi feudi, vel augmentum veteris per præscriptionem, spatium longissimi temporis tam ex parte patroni, quam ex parte vassalli, ut diximus. Quis autem sit titulus quo res libera efficitur, feudalis, & sub jure patronatus alterius, satis liquet ex plenè deductis supra §. 1. gloss. §. num. 21. Hæc jam videntur satis clara.

24. Sed ad uberiores declarationem, & ne appareat quantum difficultatis lateat in multis, quæ pauca respiciendo plana & perpicua videntur, oppono, contra solutionem hujus quæstionis, & probò quod Titius verè præscripserit. Cum enim ex hypothese præstita à se obsequia, & per Sempronium admissi probaverit, sive per instrumentum agnitionis fidei & renovationis investituræ, sive per testes. Igitur probavit titulum, nempe admissionem in fidem, & investituram renovatam, ergo exinde factis est ostendere possessionem longi temporis, & bonam fidem allegare. Ad hoc facilè respondetur quod admissio in fidem, & investitura, * renovatio, & similes actus, & tractatus feudalitatis, non sunt titulus feudi, sed actus executionis, exercitii & possessionis feudi, non autem sunt actus dispositivi, nec inducunt novum feudum, nec novam qualitatem in feudo, prout nec etiam ad hunc finem fiunt, sed vetus feudum præsupponunt: quia tamen reciprocam recognitionem & confessionem implicent, inducunt probationem inter eosdem donec contrarium probetur, ut dictum fuit supra §. 1. gloss. §. num. 33. Titulus autem est ipse contractus feudi, & originalis concessio sive infeudatio. Et quod simplex recognitio non sit titulus, expressè firmat. Guid. Pap. in deci. delphi. 272. & sentit Paul. Castro. consil. 417. in fin. lib. 2. dicens quod per revocationes investituræ non renovatur utile dominium, sed continuatur. Faciunt quæ dixi in tract. usurae qu. 19. num. 203. supra §. 8. num. 96. Sed adhuc in idem fortius oppono.

25. Saltem Titius habet titulum putativum, quia putat se vel prædecessorem suum legitime accepisse in feudum, habet justum vel justissimum errorem facti. Patet, quia hic error sibi causatur ex facto adversarii Sempronii, qui dixit se patronum, & asseruit Titium in suum vassallum ratione dicti feudi: & fortè primus incepit prehendere feudum tanquam feudum sibi apertum ex defectu vassalli. Et adventientem Titium pro vassallo in fidem suam recepit, dictumque feudum prehensum, tanquam verum feudum restituit, nec sunt hæc justæ causæ Titio putandi, ita esse, etiam si putet à se infeudationem incepisse, quod si etiam à prædecessore suo feudum incepisse audiverit, proculdubio * justissimum facti errorem tituli putativi habet, qui sufficit ad omnem speciem præscriptionis longi temporis, ut plene tradunt Bart. Joan. de Imol. in l. Celsus. collat. 1. ff. de usucapi. Bald. Sali. in l. super longi. col. 1. 2. C. de præscript. longi temp. & probant textus in l. si existimans. ff. pro soluto. l. quod vulgo. ff. pro empto. in l. fina. ff. pro leg. in l. si ancillam. §. si. ff. pro suo. Et adverte quod titulus verus non potest regulariter operari ad præscriptionem contra illum à quo habetur titulus, sed solum contra tertium, quia si is à quo habetur titulus sit verè dominus, sive ipse tradat, sive acquirens aliàs possideat, statim transit dominium. l. clavibus ff. de contrabenda emp. & vend. Et sic cessat præscriptio. Si autem non sit dominus, sed putetur, tunc non contra ipsum, sed contra tertium verum dominum præscribitur. Titulus autem putativus prodest ad præscribendum, nedum contra ipsum-

* Renovaciones non sunt tituli, sed actus possessionis.

* Titulus putativus cum justo errore facti quando sufficit ad præscriptionem.

* Feudū est titulus lucrativus.

met à quo putatur haberi titulus, si ipse sit dominus, ut est textus in *d. l. quod vulgo*. sed etiam contra tertium, si res sit aliena, & in dominio tertii, ut sunt textus in *d. l. si existimans. in princ. in d. l. si. & in d. l. ancillam. in fi.*

* Intellectus trium legum.

26. Quæ tria * jura necessariò intelligi debent quando res est aliena sive in dominio tertii. Et quando agitur de præscribendo contra illum tertium, non autem ut ullo modo præscribatur, vel usucapiatur contra illum, à quo causa vel titulus haberi putatur: patet primum, quia in singulis illis tribus si tradens ex causa illa putativa fuisset dominus, statim acquisitum fuisset dominium recipienti, & sic cessaret usucapio, ergo necessariò intelliguntur, ut præscribatur res aliena tertii, contra ipsum tertium, non autem quod usucapiatur res tradentis contra eundem, in tantum quod recipiens præscribat conditionem indebiti, qua ad restitutionem rei obligatus fuit tradenti, & solventi erroneè ex causa fallæ & putativæ; patet quia ipsa est actio personalis, cui non præscribitur cum titulo, nec longo tempore, sed tantum silentio triginta annorum, de qua præscriptione non loquitur, nec intelligi ullo modo possunt dictæ leges. Tum quia loquuntur expressè in usucapione & acquisitione domini, & non in acquisitione liberationis à conditione indebiti: tum quia licet conditio indebiti esset illo jure introducta, tamen contra eam * non erat triginta annorum præscriptio, utpote illo jure profusè incognita. Ex quibus habes notare duo ad perfectum intellectum dictarum legum. Primum, quod in illis legibus recipiens usucapit triennio, vel præscribit longo tempore, ex illo titulo putativo contra tertium. Secundum, quod non tamen præscribit conditionem indebiti, qui obligatus est ei à quo recipit, sed etiam rem præscriptam vel usucaptam, & sic dominium ipsum rei una cum possessione tenebitur perpetuo restituere. Similiter habetur in *l. si alienam in princ. & in l. qui alienam. ff. de donat. causa mort. in l. indebiti. versic. pen. ff. de conditione indebiti.* ubi de hoc sunt textus ad literam.

* Præscriptio 30. annorum jure Digestorum incognita.

27. Quod autem dixi titulum putativum operari ad usucapiendum, vel præscribendum, etiam contra illum à quo habetur titulus putativus, intelligo sanè quando aliunde quàm ab illo habetur traditio & possessio rei, puta quia acquirens jam erat possessor, vel possessionem nactus est ab alio. ita intelligitur *d. l. quod vulgo*; aut saltem quando idem dominus ex causa putativa tradens, non tradit tanquam rem suam, sed tanquam rem recipientis, quasi ipso jure, vel alias esset jam in eum translatus dominium. Et sic non habet animum illud transferendi, & ita intelligitur *dict. l. pro legato. 1. ff. pro legat. ut etiam declarat gloss. magna. ibi in fin.* alioquin quum traditione etiam citra veritatem causæ & tituli,) erronea, animo tamen dominium transferendi facta, translatus sit dominium in recipientem, frustra de usucapione vel præscriptione talis rei disputaretur. §. *per traditionem Insti. de ver. divis.* Sed quorsum hæc? inquiet aliquis. Respondeo, ad resolutionem analyticam subtilis hujus & difficilis quæstionis: quum enim hic Titius habeat justum titulum putativum à vero domino, videri posset frustra disputari de præscriptione, quasi ab initio esset effectus dominus, saltem ex quo dominus prehensum fortè feudum tanquam feudum illi mancipavit, & nedum verbaliter investivit, sed etiam realiter & de facto, dominicam manum suam, & omne aliud impedimentum removendo, remque tradendo, vel restituendo, per manum suam, vel suorum, reducendo Titium in corporalem possessionem, vel consentiendo, seu permittendo Titium realiter possidere. *l. 2. C. de acquir. vel reti. poss.* Sed non est ita. Tum primò, quia ut dictam est, dominus nullum habuit animum, dominium vel aliquod novum jus transferendi in Titium: unde etiam si corporaliter

per seipsum traderet, quia tamen tradit tanquam rem ipsius Titii ex causa veteri putativa, nihil transfert. *l. 3. §. subtilius ff. de conditione sine causa.*

28. Tum secundo, quia si subtiliter attendatur per hujusmodi renovationem investituræ, & emancipationem etiam corporalem veteris feudi, non dicitur fieri nec permitti traditio vel occupatio feudi, sed retentio & continuatio veteris infeudationis & primæ investituræ corporalis, & per hujusmodi actus, antiquus vasallus non censetur adipisci aliquam possessionem de novo, sed veterem continuare. Secus esset de prima ipsa investitura, quæ fit tum primum cum concessio in feudum est facta, sed nondum fuit executata. Et ideo si verus dominus putans concessionem præcessisse, sed nullam investituram adhuc esse factam, seque obligatum ad illam præstandam, investiat verbo & facto per hanc primam investituram (quæ * sola propria & adæquata est investitura, sequentes enim non sunt nisi renovationes & confirmationes investituræ) transit dominium utile, & omne jus feudi servientis in investitum. Ratio, quia tunc investitor & investitus ita agunt & intendunt respectivè de novo verè transferre, acquirere & disponere. Et tunc non est inquirendum de præscribendo dominio utili, quod jam est acquisitum, sed benè posset quæri an investitus præscribat conditionem indebiti, quia tenetur rem & possessionem restituere ei qui per errorem putans se ex contractu infeudationis ad hoc obligatum, investivit & tradidit animo se liberandi ab illa putativa obligatione, ut habetur in *l. indebiti & per totum ff. de condit. indebiti.* in quo proculdubio dicendum esset quod posset huic actioni præscribere, sed lapsu triginta annorum dumtaxat. Sicut ferè in simili si verus pro solido hæres, putans hærem cohæredem, dividerit, & mediam bonorum partem illi tradiderit, citra transactionem, vel rem judicatam, potest condicere. Textus est in *l. cum putarem. ff. famul. heresic.* verùm hic non est casus, nec scopus quæstionis propositæ, in qua videtur dicendum è converso, quia in hac quæstione agitur de simplici renovatione præsentis veteris investituræ, in qua nullum transfertur jus, nec dominium. Et per quam dominus non intendit de novo tradere, nec de novo investire; sed tantum confirmare & pati, ut infeudatio & traditio, quæ quondam dicitur facta, continuetur & habeat effectum suum antiquum dumtaxat, unde nec videtur negotium aliquod gerere, nec quasi contrahere, cum putativo vasallo, qui per consequens non videtur obligari aliqua conditione indebiti, sicut nec quasi contrahitur, nec hujusmodi conditio oritur, quando res alicui restituitur tanquam sua. Textus *l. si in area. ff. de condit. indebiti.*

* Quæ sunt proprie investituræ.

29. Ex quibus facilè responderetur ad * *d. l. cum putarem*, de cujus intellectu plenius alibi tradam, quia ibi verus hæres verè contraxit animo principaliter dividendi, & aliquid de novo disponendi, deinde quasi contraxit tradendo solutionis vice dimidiam hæreditatis animo se liberandi ab obligatione contracta ex pacto divisionis, qua efficaciter non tenebatur propter errorem & exceptionem doli. At hic investitor non habuit animum principaliter investiendi, sed præsentem veterem investituram confirmandi & patiendi, nec aliud actum vel dispositum fuit. Unde non videtur ullo modo quæri posse de præscribendo conditione indebiti. Sed benè de præscribendo dominio utili & jus feudi servientis, quod ratione tituli putativi cum justo errore facti videtur præscriptum per lapsum decem annorum irrevocabiliter abique ulla spe condicendi per dominum conditione indebiti vel sine causa, aut alia actione, sive remedio quocunque, nisi fortè tubeslet justa quædam causa, puta absentia reipublicæ aut similis ex qua adversus præstatam

* Intellectus: *l. cum putarem. ff. famul. heresic.*

præfatam præscriptionem em dominii utilis posset integrum restitutio concedi. Sed rursus istud videtur absurdum & inconveniens, quoniam renovans investituram non habet animum aliud transferendi vel disponendi, nec in aliquo sibi præjudicandi, & tamen magis sibi præjudicaret quàm primo investiens & infeudans animo feudum constitutiendi de novo, & dominium transferendi. patet, quia illi præscriberetur in totum, & irreparabiliter spatio decem annorum tantum, huic autem propter conditionem indebiti, non præscriberetur nisi spatio triginta annorum. Vide in quot angustias & perplexitates nos traducat, pronunciatum illud juris Romani ab omnibus approbatum, titulum putativum sufficere ad inducendam præscriptionem longi temporis, de quo fufius dicemus *infra* §. 66. *gloss. 2. in verbo. Juste titre.*

30. Tandem concludendo resideo in hac sententia, Sempronio adjudicandas esse petitiones suas, tum quia constat de defectu tituli Titii. Et si non constaret adhuc ad præsumendum titulum vel præscribendum sine titulo, non sufficere tempus minus triginta annorum cum agatur de gravi præjudicio per notata *supra eod. num. 15. facimur nocata* Anthon. Butrig. Panorm. in cap. *pervenit. de emp. & vendit.* per Felin. & omnes. in cap. *Albericus de testibus.* nec mihi rationale videtur quòd titulus putativus tantum valeat quantum titulus verus & justus in hoc casu, ubi constat de veritate in contrarium. Tum quòd titulus ille putativus fundatur in errore facti veri domini cui pro regula juris communis licet errorem suum revocare perpetuò donec judicatum vel transactum sit. *l. error facti. C. de jur. & factis ignor.* Tum dato & non concessio quòd Titius præscripserit dominium longo tempore, contra ipsum à quo prætendit titulum putativum, tamen non præscripsit conditionem indebiti, vel sine causa qua obligatus fuit ad restitutionem & repositionem in primitivam causam, ipsi domino erroneè, indebitè & sine causa investienti extraneum de re sua. Et quamvis in renovatione investituræ non reperiatur adeò formalis solutio, vel quasi contractus, sicut in prima investitura: tamen non potest negari quin dominus renovans investituram dicatur solvere quod debet, & fidem suam liberare ab obligatione qua tenetur in fidem admittere & investire.

31. Quamvis enim per primam investituram liberatus sit ab obligatione illa momentanea: non tamen fuit liberatus ab obligatione successiva, quâ tenetur ad continuam renovationem fidei & investituræ, quoties casus accidit, ut in simili notatur per gloss. & doctores in *l. corruptionem. C. de usufr. in l. pluribus in fi. ff. de verb. obligat. text. in l. 3. §. dare. ff. de usufr. in l. si hæres ex testamento. ff. de action. emp. quos non inducam ne sim prolixior, & quæ notant doctores in *l. fidejussor. §. meminisse. ff. de legat. 1.* & maxime Ang. ibi dicens, quòd veritas est ubicunque aliquis obligatur ad actum, qui de sua natura habet successivos effectus, nunquam ille actus impletur momento, nec tollitur obligatio per unum actum *per dicta jura. & l. inter Castellanos. ff. de arboris.* nec proposito nostro ullo modo obstat communis opinio de qua in *d. §. meminisse.* quia illa non procedit, nisi respectu alicujus extrinseci, & dispositionis separatæ, ut clarè ostendi *infra* §. 92. & latius in novis intellet. quos circa hoc nuper edidi in *extricatione 3. Labyrinthi juris super l. corruptionem C. de usufr.* Et sic verus patronus renovans investituram, verè & propriè debitum impendit, & intendit se liberare ab hac obligatione successiva, pro hoc actu, unde si putat se patronum, & rem esse clientelariam quum non sit, sed sit res pleno jure sua, putat se solvere, & impendere debitum. Igitur tacitum gerit negotium, & quasi contrahit, & per conditionem indebiti repetere poterit hujusmodi admissionem in fidem & investituram, & putativum titulum*

inde resultantem, cum omni effectu inde secuto sive recipiens medio tempore præscripserit sive non per *l. indebiti, in fi. ff. de condit. indebit.* Clarum est autem hujusmodi conditionem non excludi minori tempore triginta annorum. Ex istis liquet decisio quamplurimarum notabilium quæstionum ut in simili dicam *infra* §. 16.

32. Finaliter pro coronide hujus §. quæro ejus naturæ & effectus sit feudum * præscriptione inductum vel auctum? Respondeo, aut præscribitur in augmentum vel additamentum veteris feudi, & indistinctè istud additum est ejusdem conditionis & naturæ, & in omnibus eodem modo regulatur, sicut id cui additur. Et hæc est maxima in jure in omni augmento, ampliamento, sive supplemento quod venit ad constituendum simpliciter & unum & idem cum primo, & sic accessoriè, sive fiat per contractum, sive per testamentum, sive per legem. Textus in *l. inter soceram. §. cum inter. ibi. nec superadditur portio dotis qua data est additamenti causa. ff. de pact. dot. in l. etiam. C. de jure dot. l. si ergo. §. penult. ff. de public. in rem actio. l. si convenerit. §. si nuda. ff. de pignor. actio. l. si fundus. in princ. ff. de pignor. in Authent. de equalit. dot. §. 1. ubi Ang. notat quòd omne privilegium datum principali porrigitur ad ejus augmentum. Inferens ad quæst. 51. quod si princeps concesserit castrum certo territorio mero & misto imperio, deinde auxilium tetritorium, nihil dicendo de imperio, tamen ad imperium extenditur. Vide dom. Andr. Tiraq. in *reposit. l. si nunquam. in ver. donatione largitus num. 181.* ubi multos fideliter ad hoc citat, & ultra eum addo And. de Her. in cap. 1. §. si quis de manso. de contro. investit. in *usib. feud.* Ludov. Roman. *consil. 345. circa primum. col. 9. verb. quo ad secundum,* ubi vult quòd dispositio quæcunque augmentativa dispositionis præcedentis, etiam si sit stricti juris, ex tacita juris repetitione continet in se eas omnes qualitates & limitationes, quæ continentur in dispositione augmentata, idem Roman. *consil. 383. in proposit. col. fin.* Et quod ait Bald. in *rub. de caus. possess. & propriet. ad finem si statutum venit ad ampliandum jus commune.* Idem erit in ampliante, quod in ampliato: hinc decidit Calderi. in *consil. 32. sub rubr. de testam.* quòd si statutum augeat legitimam filiorum, habent in augmento locum jura communia dispositionia de legitima non oneranda. *l. quoniam in prioribus. C. de inoffic. testam. & seq. Alexand. in l. si quis prior. col. 3. vers. pro hoc adduco. ff. ad Trebell. & in add. ad Bald. in l. maximum vitium. C. de liber. prater. vel ex hæred. add. Paul. *consil. 292. videtur dicendum libro 1. consil. 428. dubitatio consistit. libr. 2. Cæpol. consil. 8. inter criminalia. Socin. consil. 254. visa considerata. ad fi. consil. 296. lib. 2. quem seq. Deci. consil. 331. col. si. latè Franc. Curt. senior consil. 56. col. 4. & 5.***

33. Ex quibus patet quàm supinè erraverit Bald. * in c. 1. §. rursus. col. 2. de contro. investit. dum dixit illud quod vassallus ex facti ignorantia præscribit ultra terminos concessionis feudi, non finiri nec reverti ad dominum finito feudo, & seq. Alvarot. ibi ad fi. Franc. Curt. in *tract. feud. part. 4. quæst. 1. principali. in fi.* sed est falsum per prædicta, nec valet ratio Baldi quòd in ea non habet vassallus jus per titulum authoris, sed per errorem, quia non potest error vel fictio plus operari quàm veritas, nec facit ad thumbum §. fin. * in *l. debitor. ff. ad Trebell. allegatus per Bald. quia ibi adjudicatio erronea facta matri, non fuit illi facta tanquam hæredis, nec ex causa hæreditaria, sed tanquam extraneæ personæ, prætextu pacti invalidi. Unde ex hac causa adjudicatum non debet imputari in Trebellianicam, quæ est quota pars hæreditatis, at hic vassallus licet acquirat illud augmentum per errorem, tamen non tanquam tertius extraneus, sed tanquam vassallus, & ratione ejusdem feudi acquirat, refe-*

* Præscriptione feudum adquisitionem vel auctum, cujus sit naturæ.

* Titulus putativus non debet tantum valere quantum verus.

* Obligatio successiva.

* Contra Bald. & seq.

* Intellectus in *l. debitor. ff. ad Trebell.*

rendo ad titulum concessionis vel ampliacionis feudis & sic necessario in eadem causa, & sub eisdem conditionibus acquirit. Et eo ipso quod præscribendo acquirit, ut habeat in idem feudum, eadem præscriptione patronos acquirit, ut à se teneatur & revertatur sub eisdem oneribus ejusdem feudi, quoniam in hac materia præscriptio hinc inde recipitur, ut dixi supra eod. num. 8. in fi. non ergo simplex & nudus error, sed causa, qualitas, & titulus erroris debet inspicere: & ita debet intelligi d. §. si. l. debitor. quod etiam prævidit Accurs. ibi in ver. *hereditatis*. dicens in illo textu esse notandum verb. *de tanquam*, ex quo patet fallacia argumenti Baldi, quia debebat ponere quod vassallus præscriperat ultra terminos concessionis, non tanquam vassallus, nec ex causa & titulo feudi, sed tanquam extraneus, & ex alia causa & titulo, & illo casu bene dixisset. Et contra Baldum hoc tenent Mart. Laud. Præpos. Mediol. in d. §. *rursus per illum text.* quod indistinctè feudum revertatur cum omnibus suis incrementis.

*Resolutio
questionis.

34. Ex * quibus concludo, quod si alter ex vassallis præscribat partem convassalli, & sic intra terminos concessionis, siue primus vassallus aut subvassallus præscribat ultra terminos concessionis, rem quandam alienam in augmentum feudi, finito feudo siue resoluta jure datoris, aut alias reverso, totum simul cum augmento revertitur, aut præscribitur in feudum per se: & tunc si ex forma & modo recognitionum, investiturarum, solutionum & jurium, & exteriorum actuum, & exercitiorum possessionis feudi, appareat certis conditionibus & qualitatibus fuisse possessum, tale censetur præscriptum, quia tantum & tale præscribitur quantum & qualiter possidetur per text. in l. 1. *Julianus nri*, & ibi Bart. ff. *de in rem actuque privato c. cum contingat. de deci*. Inno. in c. tua 1. in fi. eo. tit. Jo. And. in c. cum ex injuncto. in gloss. fi. *de heredi*. Ludov. Rom. in conf. 368. *præfens consultatio* col. 3. latè Felv. in c. *auditis*. col. 5. & 6. *de præscripti*. Si verò clarè non constet de certo modo usus & possessionis, judicatur secundum naturam regularem feudi. Bald. in l. *liberis*, *liberitatisque* col. pen. *versic. queritur de eo*. ff. *de operis libere*. ubi dicit quod cum præscriptio feudi continet quilibet diffinitum ab homine, continetur id quod est diffinitum à jure vel à consuetudine. * quæ æquiparatur pacto factò simpliciter. Bald. in l. 1. *quæst. 31*. ff. *de rev. divis. in l. 2. col. 2. C. de jure emphyt. l. si. C. de lib. cau. in c. 1. col. 1. de capi*. Corrad. idem Bald. Alvar. in c. *fin. de feudo dat. in vim legis commissor. & in d. §. rursus. & in c. si quis per triginta. si de feud. defunct. comen. si. Alexand. in conf. 15. *vifis narratis*, col. si. lib. 5. Jacob. de S. Georg. in *investi. versic. ita quod ipsi investi ad fin.* Udalr. Zasius in *tract. feudo. pars. 8. ad fin.**

*Præscriptio æquiparatur dispositioni factæ simpliciter.

35. Vera autem & regularis natura alicujus feudi, est illa quæ determinatur à consuetudine loci, in quo situm est feudum, text. in c. 1. *de feudi cognit. in vifib. feud. faciunt l. quod si nolit. §. quia assidua. ff. de adli. edict. l. licet. l. circa. C. de locat. cum vulgar.* sicut enim natura non præsumitur separata à subiecto, ita nec communis usus & consuetudo, cui natura inest, inquit Bald. in l. *contractus* col. pe. C. *de fide instrum.* & informat contractus. Bald. in l. *sed ea. ff. de legib.* & omnem dispositionem. Petr. de Anch. in *reposit. ca. si propter. in fi. 4. oppo. de rescrip. in 6. Jason, Phil. Deci. in l. *certis conditionibus. §. si nummos. ff. si cor. pesa. & in l. ut liberis. C. de collat.**

36. Et circa istud advertendum ad duo. Primum, quod ego intelligo de consuetudine juris, scilicet quæ tanquam lex observatur in loco, non autem de consuetudine hominis seu facti tantum, ut si circumvicini soliti essent sic, vel sic infeudare, vel circumvicina feuda communiter talibus oneribus subiecta essent.

Hæc enim consuetudo, seu potius contingencia facti, non afficit aliud feudum, in quo expressè non reperitur. Et hoc quando in loco est certum jus commune vel consuetudo determinata de conditionibus & qualitatibus feudi. Illi enim precise standum est, nisi quatenus specialiter constet aliter dispositum. Secus si in loco non subsistat aliqua consuetudo juris, aut aliud jus commune vel locale, ex quo possit haberi determinatio certa alicujus conditionis, oneris vel qualitatis feudi, tunc enim recurrendum est ad communiter solita fieri, vel præstari in feudis circumvicinis. Et illud debet in dubio observari, & ita debet intelligi quod in simili habetur in cap. *sopina. c. super eo de censibus*. de quo etiam tetigi supra §. 2. *gloss. si. num. 37.*

37. Secundum, quod non debet attendi consuetudo loci dominantis * sed loci feudi servientis, quia in dubio dominus dans in feudum non censetur concedere secundum consuetudinem suam, vel loci in quo commoratur, vel situm est feudum dominans, sed secundum consuetudinem loci, in quo sita est res in feudum concessa, quia de jure in his quæ concernunt rem, vel onus rei, debet inspicere consuetudo loci ubi sita res est, sicut in concernentibus contractum, & emergentibus tempore contractus, locus in quo contrahitur, & in concernentibus meram solemnitatem cujuscunque actus, locus in quo ille actus celebratur, ut plene per Bartol. & omnes in l. 1. *C. de sum. Trinitate* & in terminis nostris expressè decidit Bald. in *confis. pacis Constant. in ver. quia controversia*. quod in feudis attenditur consuetudo loci, ubi res est inferens: quod si Imperator concessit mihi Tusco feudum cujusdam castri Alamanie, videtur concessum secundum consuetudinem Alamanie. Et si Alamanico concessit in Tuscia, videtur concessum secundum consuetudinem Tuscie: refert & sequitur Matthæ. de Afflic. *decis. Neapolit. 226. num. 5.* Et sic quod alio non apparente debeat inspicere consuetudo loci servientis, & non loci dominantis, quantum ad onera debita à re serviente, tenet C. *hassan. in consuet. Burgund. eod. tit. §. 7. gloss. 2. collat. 1. quamvis ista non alleget*. Et hæc est veritas, tamen Joann. Faber dubitasse videatur in d. l. 1. col. 5. *versic. quid si quis tenet feudum. C. de sum. Trin. Faciunt quæ dixi infra §. 33. quæst. 26. num. 86. & §. 76. num. 11.* & pro sententia facit optimè *element. 1. de rescrip.* ubi de membris agendum est in foro ubi sita sunt & non in foro loci superioris à quo dependent, & per illum text. decidit Franc. de Zabarel. in *element. 1. de jur. patr. decimas solvendas esse secundum taxam quæ est in loco serviente*. Et ita ad primam horum editionem responderunt antiquiores Advocati togati nostri ordinis, quæ dom. de Merinville loci dominantis siti sub consuetudine Stamparum juxta rigorem dictæ consuetudinis (postea cognitæ ut dicemus infra §. 61.) vellent lucrari omnes fructus feudi de Villepreux in agro Parisiensi siti à tempore aperturæ siue reali prehensione, & obtinuit sententia nostra contra dominum directum. Et pariter converso casu pro domino directo: cum dom. Cæneobius ratione feudi dominantis siti Ambiani, ubi de consuetudine loci non debetur relevium de nuptiis mulieris, sed unicum ratione proprietatis ut in d. *consuetud. §. 16. in fin. qui servatur sprete oppositione: de qua ibi*. Tamen etiam contra Cardinalem Ferrariensem exegit duplex relevium à feudo sito in agro Monsterolii inspecta consuetudine loci servientis, de qua in consuetudine Monsterolii. §. 35. 36. facit l. *forma §. si verò quis. ff. de censib.* Et ita etiam arctato Senatus nostri judicatum est secundum sententiam nostram, ut supervacua sit disputatio & dubitatio Petri Rat. in *consuetud. Pictouum. §. 260.* Et hinc est quod in reformandis consuetudinibus locorum in quibus hæc etiam juxta moderari possunt, vocandi sunt edicto generali, & comparere

*Consuetudo feudi servientis inspicitur.

comparere possunt & debent domini directi alterius provincie à quibus dependent prædia, sita in loco ubi consuetudines reformantur: & si non comparebunt, sibi imputent. Idem expressè cavetur *consuetudine Calalaunensi*. §. 224. & *consuetudine Rhemensis*. §. 138. Sed illæ consuetudines de se non faciunt jus nisi in municipiis & locis sibi subjectis. Nos autem in ratione ipsa & generali observantia vim facimus, & in hoc quod etiam exteri jura prætendentes in locis, vocantur in reformatione consuetudinum ejusdem loci ut diximus.

38. His scriptis alia pulchra & hic satis apposita superverit quæstio. * Maria Fretin è successione patris habuit feudum sub hac consuetudine, nupsit anno 1516, obiit anno 1626, relicto filio minore: Cujus pater diu sine impedimento, domino silente possedit, & obiit anno sesquimillesimo quinquagesimo sexto: tunc mense Decembri, dominus feudi manum injecit ex defectu hominis, valet prehensio etiam si facta esset infra quadraginta dies ab obitu patris: quia non est feudum paternum, sed maternum jam dudum per obitum matris apertum, filius adest offerens fidelitatem & fructus à tempore prehensionis cum impensis prehensionis: dominus ait feudum regi more Vulquecini, & proinde oblationes non valere, quia debentur duo relevia quæ non fuerunt oblata. Primum per obitum avi materni ex speciali jure Vulquecini. Secundum, ex nuptiis matris jure communi hujus consuetudinis §. 35. Et sic quod omnes fructus à die prehensionis semper ceciderunt & cadunt in committum: filius excipit primum relevium annis quadraginta, secundum vero annis triginta præscriptum. Et intuper ait, quod etiam si non sit præscriptum his releviis, saltem secundo relevio, quod dominus pro isto secundo relevio quod deberi cepit à marito matris suæ, personalem tantum habet actionem contra hæredes mariti & patris sui qui plures sunt, & quod quando contra eos jure actionis venit, tunc docebitur de solutione, si temporis præscriptio non sufficiat; sed certè (ut abbreviè) hæc ultima confiscatio nihil valet: quia etiam matrimonio soluto, etiam post obitum mariti, vel etiam eo supervivente uxori, non tenetur dominus via actionis agere contra maritum, & multo minus contra ejus hæredes: sed potest rectà manum injicere feudo, & venire per viam prehensionis, nec est timile de decimis anniversariis, & passivis odiosis decimis quæ à parochis exiguntur, quia nunquam exigi solent anno sequenti. Ideo successor non tenetur de tempore decessoris, nec res quidem: secus hic dominus rescriptum regium impetrat narrans se eo tempore annis minorem fuisse; quo tempore deducto, non superesset tempus præscriptionis nec pro ultimo quidem relevio.

39. Hinc plures insurgunt quæstiones: Prima, An minor ætas domini, horum jurium præscriptionem impediatur. Secunda, si impediatur, an operetur fructus omnes à tempore prehensionis, domino deberi, saltem pro tempore quo per beneficium restitutionis in integrum admittitur. Tertia, quia filius habet apocham ultimi relevii soluti per patrem suum domino feudi patri actoris, manu ejus scriptam, Sed non audeat producere, ne forte pariat probationem contra se quod feudum petitum sit sub conditione Vulquecini, quia in ea apocha est clausula ratione talis feudi à memoventis usu & more Vulquecini: quæritur an illa clausula faciat fidem contra producentem?

Ad primum videretur quod non, quia * in feudali-bus non attenditur alia minor ætas, quam quæ à consuetudine feudali determinatur, quindecim annorum in femina, & viginti in masculo, *infra* §. 21. Contra quam determinationem non datur in integrum restitutio, etiam puellæ quindecim annorum certanti de damno vitando, & indefensæ tutore & curatore ca-

renti, ut diximus *suprà* §. primo. *gloss.* 7. numero 5. & *infra* §. 20. *gloss.* 2. num. 2. & §. 32. *quæstione* 5. quibus in locis omnem in integrum restitutionem sive ex capite minoris, sive ex capite majoris denegandam docuimus: etiam si agatur de damno vitando; ut in dicto §. 1. *glossa* 7. nedum si de lucro captando, ut in dicto §. 20. *gloss.* 2.

40. Quibus non obstantibus dicendum dominum reddi in proposita specie restitui posse in capite minoris ætatis, quia agitur de relevio quæsitto, & sic de lucro jam quæsitto & radicato, quod perdere damnatum est, *lege prima*. §. si quis propter. *junct.* *gloss.* in verbo. per in integrum restitutionem. ff. de iure act. neque privato Jason. *leg.* si quis in conscribendo. col. 3. C. de pact. *lege reprehendenda*. C. de instur. & substur. sub condit. facta. Philipp. Decius *lege* 1. collat. 1. C. eodem tit. Alexand. *confil.* 89. num. 13. ubi in *annotat.* dixi lib. 2. & ut sit merum lucrum, tamen erat certum & simpliciter quæsitum, & sic minor restituitur: imò etiam major restitueretur dicta justa causa ex clausula generalis *legis* 1. ff. ex quibus caus. major. & dixi *infra* §. 21. col. unum. *versicul.* secundo casu.

41. Secus si ageretur de quærendo lucro incerto, vel de lucro à consuetudine vel statuto limitato, cujus conditio deficit vel de pœna non irrogata ut in *lege sed ea lege*. ff. de ferm. exportandis.

Ex quibus patet solutio ad secundam quæstionem, videlicet * fructus non deberi à tempore dictæ oblationis quantumvis beneficio restitutionis in integrum domini, oblatio vasalli declarata sit insufficientis. Quia interim ante restitutionem in integrum petitam & obtentam adversus præscriptionem releviorum, oblatio erat sufficiens: non enim tenebatur offerens adversario offerre restitutionem in integrum.

42. Inspicitur enim status præsens nec curatur de restitutione in integrum donec sit adjudicata. *textus in lege ergo*. §. primo si is qui in integrum. ff. de fideicommiss. libertat. *lege exceptiones que in fin. de exception.* & *prescription.* Baldus. *lege ultim.* in fin. C. de compensat. Paul. *confil.* 52. in fine libri primi. Jason. *lege* 2. in fin. C. qui admitt. l. bonor. possess. l. non quocunque. §. primo in fine. ff. de leg. 1. Alciat. in *traktation.* de presumption. Reg. 3. *presumption.* 36. & Andr. Tiraq. in *trakt.* retrat. *proximitat.* §. 32. num. 58. & quæ dixi *infra* §. 189. Facit pulchrè quod notant Bartol. & omnes in l. 1. in primo effectu *vulgaris*. ff. de *vulgari & pupillari substitutione*.

43. Adverte, hæc ratio benè procedit quoad primum relevium, à quo usque ad manus injectionem lapsi sunt quadraginta anni, & ex hypothese etiam deducto tempore pupillaris ætatis domini supersunt triginta anni, & sic necesse est eum nisi mero beneficio restitutionis in integrum ad deducendum reliquum tempus minoris ætatis, quo ipso jure prescriptio tricenaria currit, quamvis sub beneficio restitutionis. l. *ultim.* C. in quibus causis restituit. in integrum non est necess. & sic aliud videtur respectu relevii secundi à quo formato vix sunt triginta anni usque ad prehensionem, & sic deducto tempore quo dominus impubes fuisse probatur, quo ipso jure præscriptio non cucurrit, nulla erat præscriptio, nec dominus aliqua restitutione in integrum indigebat. Cum ergo mero jure & effectu relevium secundum deberetur tempore oblationis, & tamen non fuit oblatum: sequitur omnes fructus à tempore prehensionis mero lucro patrono cedere.

44. Quibus non obstantibus idem dico quia cum lapsi essent circiter triginta anni, vasallus justam causam habuit relevium illud ignorandi, vel existimandi antiquatum esse solutione vel prescriptione: nec tenetur esse sollicitus de replicationibus, quæ domino ex speciali causa vel circumstantia competere possunt, exceptione in jure & regula communi fundata, &

* Etate minore domini impediante prescriptionem, utrum fructus prehensivi restituendi sint.

* Etas minor domini utrum impediatur horum jurium præscriptionem.

hoc tam justum quam æquum esse dico: præsertim ad evitandam pœnam odiosam commissi fructuum. In quo satis est probabilem culpam vel moram efferenti imputari posse: sed non est mora nec culpa obmissione eorum quæ ante triginta annos contigerunt, quorum non modo iusta est ignorantia, sed iusta causa putandi antiquatum vel remissum esse: ubi enim actio ex regula communi deficeret, multo magis prehensio aut jus ab executione inchoandi: excutatur enim, qui in regula communi fundatam habet intentionem. Petr. Ancharan. in *repetitione Rubr. de regul. jur. in 6. latè Jalon. lege secunda, collas. sexta, ff. si quis cautio. Philipp. Decius cap. in presentia. col. septima, de probationibus*: ubi in annotat. tetigi, & ad eundem Decius *consilio 517. numero quinto, & ad Alexand. consilio 79. numero 5. libro 7. facit Alexand. consilio 76. in fin. eo lib. 7.*

* De apocha ultimi relevii, e jusque utilitate & effectu.

45. Ad tertiam quæstionem quamvis reo opus sit apocha, quoad evitandum commissum fructuum, tamen opus est quantum ad relevium illud secundum: sed si eam producat, videtur in futurum perpetuum sibi præjudicium facere respectu oneris & conditionis Vulquecini, per ea quæ diximus *supra §. 8. num. 36.* etiam nudum exemplum vel mere privatam scripturam fidem facere contra producentem. Quibus non obstantibus dico, quod nullam fidem, nullum præjudicium facit contra producentem, de hoc prætenso onere Vulquecini, & hoc quadruplici peremptoria ratione. Prima, quia dicta clausula adjectitia est prorsus impertinens ad apocham relevii, de quo in dicta apocha, non enim in ea agebatur de liberatione aut securitate soluti vel gratis remissi vel vii ex capite successione matris patri suo in linea directa more Vulquecini succedentis. Quo casu rebus & factis ipsis, dicta apocha implicat recognitionem factam à vasallo de dicta qualitate & servitute Vulquecini: sed tantum agebatur de liberatione & securitate relevii debiti ex capite nuptiarum matris, in quo primo qualitas Vulquecini prorsus est impertinens. Secundo non implicat, nec factum nec conditionem vasalli, sed duntaxat simplicem incidentem & impertinentem asseverationem patroni.

46. Jam ergo stat prima ratio quæ peremptoria est, etiamsi sola esset de impertinentia: qualitates enim impertinentes & verba enunciativa quæ non faciunt ad rem qua de tunc agitur nullam fidem faciunt: etiam contra ipsum scribentem vel loquentem. Et consequenter nec contra producentem. textus in *l. non epistolis C. de probationibus.*

47. Secunda ratio peremptoria, quia etiamsi ea clausula & enunciatio pertinens esset ad negotium dictæ apochæ, id quod non: tamen non probaret etiam contra ipsum scribentem & asseverantem, nisi ad finem & validitatem actus in dicta scriptura contenti tantum, & qui tunc principaliter gerebatur. textus in *lege penultima. C. de contrahend. & committend. stipulationibus.* Secus si de ipso enunciatio postea & principaliter & per se agatur, quia tunc enunciatio illa quamvis pertinens fuerit, non tamen facit plenam fidem contra ipsum enunciantem vel scribentem: sed duntaxat indicium vel quandoque semiplenam probationem, *cap. illud ubi. Hostiens. Anton. Butrigar. Panorm. Felin. hoc tradunt. Alex. latè consil. 21. (ubi in annotat. dixi) lib. 1.*

48. Tertia ratio peremptoria, quia jam hic est una alia & longè diversa instantia in qua de alia re agitur, & sic utcumque dicta apocha solemniter fuisset, etiam si coram publicis personis confecta fuisset: tamen plenam fidem non faceret respectu dictorum verborum enunciatorum, in alia & diversa instantia. *l. sed an eandem. ff. de exceptione rei judicate.* Quanto minus enunciatio impertinens privatæ scripturæ extrajudicialis?

49. Quarta ratio peremptoria, quia ut jam tetigi

in dicta apocha solus dominus loquitur: & sic contra eum & non pro eo quod contentum est interpretatur, *l. veteribus, ff. de pact. lege Labeo, ff. de contrahend. emptione & venditione. l. sape, ff. de verbor. significat. & insuper solus asserit, ipse enim solus eam clausulam Vulquecini apposuit, & consequenter reus eam producendo nullo modo fatetur veritatem dictæ clausulæ seu servitutis Vulquecini: sed duntaxat fatetur quod tempore dictæ apochæ dominus feudarius qui eam dictabat vel scribebat, asseruit se habere jus vel servitutem Vulquecini, quæ confessio nihil est; quia sicut referens blasphemiam, non blasphematur *gloss. in lege gallus. §. sitem credendum. verbor. pronos in fin. & ibi Angelus Imol. Alexander, ff. de liber. & postum.* Ita vasallus qui tunc non approbavit dictam asseritionem feudarii prout non præsumitur approbasse: multo minus confitetur hodie eam esse veram, quantumvis producat scripturam in qua continetur quod feudarius ita affirmabat.*

50. Ex quo enim non apparet reum consensisse, ut non præsumitur, feudarius non fuit constitutus in aliqua quasi possessione, nisi forte prout ait Innocent. in *cap. olim de restitutione spoliat.* quod possidebat labia sua, quod est liquidum: Ita enim moriones & mendaces sunt in quasi possessione irridendi & mentendi: & sic productio dictæ apochæ reum liberabit à relevio ultimo: alioquin jure communi hujus consuetudinis debito, nec tamen ei præjudicabit in qualitate & onere Vulquecini, nec in possessorio, nec in petitorio. Succubuerat reus in prætorio Castelleti Parisiensis: appellavit ad Senatum in quo cum divixissent æqualiter sententiæ, judicium tandem in classe quam vocant consilii absolutus fuit.

51. Accipe aliam decisionem practicam. Dominus de sainct Cyr habens latifundium in feudo dedit membrum unum seu partem domanii in dotem filix, cujus hæredes & descendentes fidem fecerunt, & jura solverunt superiori tanquam de feudo separato: nunc post centum annos membrum illud successione vel alias revertitur ad hæredes concedentis, à quo dominus feudi petit relevium, sive jure actionis, sive via prehensionis, non refert in præsentem hæres ait se tantum recuperasse partem antiqui feudi sui, & reunivisse, & docet de origine totius, unum & idem feudum fuisse, & sic habet intentionem fundatam in antiquo statu rei, & antiquis investituris quæ sunt de nonaginta vel centum annis, quid juris? Breviter, multum refert an patronus fundet se in præscriptione temporis ut per notationem quinquagesimam secundam, an verò in dismembratione de qua expressè vel tacitè doceat. Expressè quidem si avus vel proavus hujus hæredis filix suæ dederit, ad onus quod ratione hujus portionis divisim in dotem assignatæ, filia faceret fidem & jura patrono, jam enim est dismembratio expressa ex parte vasalli, quam consecuta est approbatio patroni, qui seorsim in fidem recepit dictam filiam & ejus descendentes successivè, & sic expresso consensu utriusque partis de hoc membro factum est feudum unum separatum, & sic non potest amplius reuniri nec confundi cum antiquo feudo, solo facto vasalli, sive facto vel consensu patroni qui potest hoc impedire & fidelitatem & jura seorsum exigere. Idem si de tacita dismembratione probet, ut quia non appareat quomodo, nec quo onere membrum istud concessum olim fuerit filix: sed hæredes concedentis fidelitatem & jura fecerunt de residuo tantum: non facientes mentionem de illo membro, nec ponentes illud in suo catalogo, hæredes autem filix homagium fecerunt de hoc membro, ut de feudo separato.

52. Jam istud non est allegare nudam præscriptionem temporis, quam solam hic paragraphus exclu-

dit: sed verum titulum & negotium gestum, quod ex istis tacitis actibus juncta præsumptione, quæ resultat ex longo tempore, satis probatur. Secus ergo si utroque & expresso & tacito deficiente titulo, patronus contra hæredem concedentis solam præscriptionem temporis alleget, vel non probet expressam aut tacitam dismembrationem concedentis qui semper respectu patroni tenuit titulum feudi in antiquo statu suo, nihil mutando de investituris & catalogis antiquis, & sic remansit tanquam vasallus totius, & multo fortius si apparet quod concedens dederat filiz ut teneret in feudum,

vel in censum à se vel aliàs retinendo fidelitatem totius, & recognoscendo superiorem de toto tanquam de unico solito feudo ut prius: tunc enim mansit unicum feudum, nec ipse hæres tenetur ad nova jura ratione hujus recuperationis. Tamen interim patronus seorsim à successoribus dictæ filiz, qui non potuerunt concedenti præjudicare, nec contra veterem vasallum suum potuit dominus feudi lapsu temporis usurpare. Faciunt notata *infra* §. 51. *quest.* 6. & 7. hæres ille erat præses libellorum supplicum palatii Senator antiquus, qui me de hac quæstione ante 24. annos consuluit.

§. XIII.*

* Olim hic articulus fuit octavus: valde tamen per novam consuetudinem immutatus. Verum hic articulus per novam consuetudinem ita mutatus legitur.

LE fils aisné prend pour son droit d'aisnesse, le principal manoir, avec le jardin selon sa closture tenuë en fief. Et s'il n'y a point de jardin, un arpent de terre, ou le vol d'un chapon tenu en fief, au joignant de ladite maison.

AU fils aisné appartient par preciput le Chasteau ou manoir principal & basse-court attenant & contiguë audit manoir, destinée à iceluy: encore que le fossé du Chasteau ou quelque chemin fuit entre-deux. Et outre luy appartient un arpent de terre de l'enclos ou jardin joignant ledit manoir, si tant y en a: & si ledit enclos contient davantage, l'aisné peut retenir le tout en baillant recompense aux puisnez de ce qui est outre ledit arpent en terres du mesme fief, si tant y en a: sinon en autres terres ou heritages de ladite succession à la commodité des puisnez le plus que faire se pourra, au dire de prud'hommes. Et s'entend l'enclos ce qui est fermé de murs, fossez, on hayes vives.

Epitome.

IN hoc §. & quatuor immediatè sequentibus & in §. 19. 68. *infra* eodem & *infra* tit. 11. §. 126. 134. & in tit. 13. §. 148. tractatur de jure primogenituræ. Et cum non habeat locum nisi in materia successionis directæ, mirum videtur cur in majori parte tractatur sub hoc tit. & non potius sub titulo 11. de successione. Sed ratio in promptu est, quoniam istud jus non consistit nisi in rebus feudilibus dontaxat, vel in alaudio habente jurisdictionem, censum vel subfeudum adhaerentia. Non intendo justum tractatum, nec universam materiam hujus prærogativæ huc deducere, quum super hoc præ manibus extent domini * Joannis Cirii in

supremo Parisiorum Senatu consiliarii meritissimi libri tres: Et novissimè doctissimus ille Andreas Tiracellus tractatum primogenitorum longè (quod reor nec enim vidi) locupletissimum absolverit, & propediem in communem omnium utilitatem editurus sit. Ea vero quæ ad horum §§. intellectum & quæstionum occurrence resolutionem pertinebunt, quàm brevius & dilucidius licetbit prosequemur: quod ut ordinatius fiat, expediemus primo concernentia personam ipsam primogeniti, in glossa 1. deinde concernentia ipsum jus primogenituræ, in glossa 3. Reliquum apparatus & quæstionum in cæteris glossis, & §§.

* De jure primogenituræ scripsit Martinus de Cazaris. * Do. Jo. Cirii. dom. Andr. Tirac.

SUMMARIA GLOSS. I.

1. Q. I. Quis sit primogenitus & quomodo accipiatur.
2. Sex requisita ut sit locus huic juri primogeniturae.
3. Q. Quid si nescitur uter duorum filiorum prior natus sit?
4. Si dispositio de uno tantum loquatur, plures concurrentes mutuo se impediunt. Gratificatio non habet locum nisi in casibus à jure expressis.
5. Resolutio quæstionis 2.
6. Quasi possessio primogeniturae liberat ab onere probandi, & illud transfert in adversarium. Dummodo sit quæsitæ de consensu vel patientia ejus ad quem pertinet.
7. Cæteris paribus ad judicium sortis devenitur.
8. Reprobatur communis distinctio de quæstione juris & facti.

9. Qui vult admitti ut talis, prius talem se esse probare debet. Qualitas personæ est magis substantia quam qualitas.
10. Aequalitas fratrum favorabilis.
11. Consuetudo refertur ad primogenitum qui tempore successionis invenitur.
12. Qui debeant admitti ad sortis jactum.
13. Varia sortis acceptio in jure.
14. Triplex sortis species apud Theologos.
15. Sortilegium semper in malum accipitur.
16. Sorti vel fato fidem adhibere, illicitum.
17. Fatum ethnicè acceptum quadruplicem implicat errorem, primus in attribuendo syderibus defectus inferiorum ex necessitate.
18. Secundus, in subjiciendo illis actus voluntatis hominum.
19. Tertius, in abrogando liberum arbitrium.

Tom. I.

Ff ij

20. Quartus, derogando potestati & providentia Dei.
21. Certitudo & infallibilitas prescientia & providentia Dei, non excludit libertatem ab arbitrio hominis, nec contingentiam à rebus.
22. Sors septimo accipitur pro gratia divina electionis.
23. Sors secundum nostram & communem acceptionem regulariter permittitur. Ubi deletus est sors cessare debet.
24. Questio contendendum de Papatu forte finire potest. Non est locus sorti quando agitur de prejudicio tertii.
25. Etiam furiosus succedit in jure primogenitura.
26. Quid in regno vel imperio?
27. Q. 3. Si primogenitus sit inhabilis, habetur pro mortuo, secus si incapax.
28. Q. 4. Quid si primogenitus abstinet ab hereditate?
29. Quo jure portio abstinentis accrescat.
30. Primogenito abstinente ceteri equaliter dividunt. Primogenitus abstinens retinet verum & integrum jus primogenitura, exceptis rebus hereditariis.
31. Q. 5. Quid si primogenitus post obitum patris ante aditam hereditatem moriatur absque liberis?
32. Tempus obitus & debita successione precisè attenditur quantum ad jus & modum succedendi.
33. Q. 6. Quid in adoptatis vel arrogatis? Quid de dato in adoptionem extranei.
34. Q. 7. De legitimatis per subsequens matrimonium. Matrimonium intermedium non impedit legitimationem proles. Nimia & rigorosa subtilitas non admittitur contra equam & communem sententiam.
35. Legitimatio etiam per sequens matrimonium non trahitur retro in prejudicium tertii. In illo radicitur jus primogenitura qui prior jura legitimationis & agnationis affectus est.
36. Etiam ad dignitates & regna & ea que jure contractus vel investitura deferuntur, prodest legitimatio per subsequens matrimonium. Sed non prodest ubi requiritur esse legitime natum.
37. Inter plures simul legitimatos antiquior habet ius primogenitura. Legitimatio trahitur retro in quibus non est alii ius questum.
38. Q. 8. Quid de legitimato per rescriptum? Legitimus specialiter ad feuda non censetur legitimatus ad dignitates feudales.
39. Quid naturalis non possit legitimari ad feuda, contra glossam communem. Nisi in feudis hereditariis, in quibus sufficit generalis legitimatio.
40. Nulla legitimatio (excepta ea que fit per subsequens matrimonium) prodest in feudo vel emphyteusi, que lege contractus deferuntur.
41. Legitimus per rescriptum, non habet jus primogenitura, imò non potest plus capere, quam ex legitimis minus habens.
42. Differentia inter legitimatos per obligationem curie, & legitimatos per rescriptum.
43. In hoc regno non solent concedi plena legitimationes.
44. Legitimus est verè legitimus, & excludit substitutum in defectum filiorum legitimorum.
45. An legitimatus comprehendatur in statuto excludente filias stantibus filiis legitimis. Dic quod non, infra eodem num. 40. & 50.
46. Naturalis non potest jure communi legitimari per principem stantibus legitime natis.
47. Etiam plenissime legitimati non debent preferri, nec quidquam habere ultra legitimatos. Legitimati debent reverentiam legitime natis.
48. Nova resolutio. Quando interpretatio passiva locum habeat in statutis.
49. Statutum loquens de filiis legitimis debet intelligi de legitimis jure communi. Quidam enim sunt legitimati de jure communi, quidam jure speciali, quidam contra jus.
50. Improbatur opinio Alberici Bru super

statuto excludente fœminas.

51. Q. 9. Legitimato per rescriptum, si solus sit, competit jus primogenituræ.
52. Ampliatur nedum in plene legitimato, & natalibus restituito sine restrictione, sed etiam in legitimato sub modificationibus solitis in cancellaria. *Augmentum legitimæ habet locum etiam in filiis legitimatis.*
53. Quàm sit debile jus primogenituræ legitimati per rescriptum, etiam deficiens legitimis.

54. In omnibus concernentibus futuram successionem voluntas est ambulatoria.
55. Q. 10. Legitime natus habet jus primogenituræ, privative ad prius legitimatum, & prius natum.
56. Q. 11. Natus ante regnum à patre adeptum, proprie filius regis dicitur.
57. Natus ante investituram, tamen in ea comprehenditur. *Natus ante nobilitationem patris, non est nobilis.*

GLOSS. I. IN VERBO

Le fils aisné.



Intra personam quaeritur primò, quis sit primogenitus?

1. Etymon verbi indicat * eum esse qui primò natus est: & hoc vult Bald. in l. cum antiquioribus. col. 4. vers. 1. præmissis. C. ac jure delib. unde verè & naturaliter is est primogenitus ante quem nemo natus est, sive alius post eum natus sit, sive non. Textus in cap. Joseph de verb. sign. l. proximus. l. proximi. ff. eodem tit. l. qui duos. ff. de reb. dub. Et verbum primogenitus per se sumptum in genere & incomplexè, supponit pro quocunque qui nato antiquior sit alio vel aliis, sive sint ab eodem parente geniti, sive penitus extranei: & idem est quod ætate major. Et refertur oppositivè & immediate ad posteriores & inferiores ætate. Et non sic accipitur hic. Junctum verò cum hoc verbo, filius, & sic coarctatum ad speciem, stat pro antiquiore natu inter eos, vel respectu eorum duntaxat, qui sunt ab eodem parente geniti, non tamen principaliter refertur ad secundò, tertio, vel posterius genitos, quia sive sint aliqui posterius geniti, sive non, nil refert: non igitur refertur ad prioritatem: sed ad ipsam simplicem (ut ita loquar) prioritatem nativitatis. Itaque sufficit nullum extare prius natum, vel genitum ab eodem parente. Unde etiamunicus filius benè dicitur primogenitus, & habet jus primogenituræ in bonis & successione parentis sui, quod non est sine magno effectu, ut patet infra eodem gloss. quest. 3. num. 22. Et sic ad esse primogeniti requiritur quòd hæc negativa neminem in priori nativitate præcedere, sit vera actu.

2. Et sufficit quòd hæc affirmativa, alios esse posteriores in nativitate, sit vera vel actu, vel habitu, seu aptitudine.

Et pro summario totius materiæ primogenitorum consuetudinis nostræ, nota quòd ad hoc ut habeat locum jus primogenituræ, de quo in hac consuetudine, sex requiruntur. Primum, quòd agatur de hæreditate alicujus ascendentis in linea directâ, quia in successione descendentis vel cujuscunque collateralium non est locus huic prærogativæ, quæ etiam non habet locum, nisi in his quæ jure hæreditario, & universalis successione acquiruntur. Secundum, quòd sit filius illius ascendentis, vel nepos ex filio eum repræsentans, veniens ad successionem. Tertium, quòd sit masculus; ne quispiam causari possit, masculinum concipere fœmininum. Quartum, quòd sit primus natu, sive quòd non habeat aliquem prius se natum ex defuncto parente, de cuius successione agitur. Quintum, quòd non sit adoptivus, legitimatus, vel arrogatus, sed naturalis & legitimus filius. Sextum, quòd in illa hæreditate sint feuda. Septimum addi potest, ut illa bona feudalia sint sita intra præsidatum hujus urbis & fines hujus

consuetudinis: quia notorium est quòd determinatio certi juris primogenituræ facta per hanc consuetudinem, non potest habere vim respectu bonorum quæ sunt extra territorium suum, sicut nec determinationes primogenitorum aliarum consuetudinum habent locum in bonis in hoc præsidatu sitis. Sed sui cujusque loci consuetudo servanda est, quoad bona in eo sita, ut satis amplè diximus. supra in præm. gloss. 1. & effusè tradit Joann. Ciri. in tract. primogen. l. 2. quest. 8. 9. & 10.

3. Quæro secundò, si sint duo filii æqualis ætatis * primogenitus quis censetur ex duobus eodem partu editis, sed nescitur uter prior ventrem maternum exierit? In hac quæstione tantum resolutivè procedam, sine relatione opinionum & conflictu argumentorum, quum id copiosissimè præstiterit Joann. Ciri. in d. tract. lib. 1. à quest. 6. usque ad 11. inclusivè, ubi quatuor diversas refert opiniones, quibus hinc inde discussis & reprobatis tandem in quæstione 11. concludit per 4. conclusiones. Prima, quod ubi in geminis est qualitatum naturalium disparitas, is præferendus est, qui melius à natura dotatus est, eo quod is citius uterum matris præsumatur exivisse, puta masculus, si sint disparis sexus, & robustior, si ambo sint masculi. Secunda, quod si sint pares in qualitibus & dotibus naturalibus, uterque primogenitus sit censendus in rebus divisibilibus, ut sunt regulariter omnia feuda, regalibus & dignitatibus exceptis. Tertia, quod in indivisibilibus, ut sunt regnum & feuda dignitatum præferendus sit possessor. Quarta, quod neutro possidente sit locus gratificationi. Judicium autem sortis prorsus abhorret. Ego vero ut liberè quod verum sentio proferam, secundam & quartam conclusiones puto non posse subsistere.

4. Secundam non, * quia consuetudo non intendit vocare nisi unum duntaxat, & priorem natu filiorum ad jus primogenituræ: ceteros excludit, unde si inter plures filios duo sint ejusdem ætatis, & sit incertum uter prior natus sit, non debet uterque admitti, cum hoc sit contra intentionem consuetudinis, sed potius deberet uterque excludi cum neuter habeat intentionem fundatam, nec possit ostendere se esse vocatum à consuetudine. Et sic illi duo absque ulla prærogativa succederent æqualiter cum reliquis natu minoribus, & de hoc videtur textus expressus in l. si fuerint ibi vel ei qui maximus natu est & duo pares ætate sint. ff. de verbis dub. & expressa theoria. Bartol. post Guill. de Gug. in l. idem erit. ff. de stat. hom. dum respondent objectioni. l. cum inter. C. de fideicommiss. libert. ad hoc. l. cum ex pluribus. ff. de manum. testam. l. duo sunt Titii. ff. de reb. dub. l. qui solvendo. cum l. seq. ff. de hered. instu. Quartam non, quia * gratificatio non conceditur uni inter alios, nisi ubi in jure est expressum. Joann. Andr. in

* Primogenitus: quis dicitur.

* Primogenitus quis censetur ex duobus eodem partu editis.

* Sex requiruntur in hoc §.

* Quando dispositio non sonat nisi de uno: plures concurrentes mutuo se impediunt.

* Gratificatio regulariter non habet locum.

cap. in nostra. in not. de testim. Franc. Aret. cons. 342. ex
 Et. col. penult. num. 13. sed nec jure, nec consuetu-
 dine cavetur patrem vel matrem, aut alium ascenden-
 tem posse gratificari inter duos filios æqualis ætatis,
 & alteri jus primogenituræ adjudicare, cum incertum
 est uter prior natus sit, imo videtur potius prohibi-
 tum per nostram consuetudinem, quæ vetat patrem
 aut matrem unum ex filiis sibi succedentibus, præ alio,
 vel aliis quocumque modo honorare, infra §. 124. Cum
 igitur stante dubio isti duo filii sint æquales, si parens
 alterum præligeret, non posset negare quin alterum
 alteri præferret, quod non potest, de quo plenius di-
 cemus in d. §. 124. Eadem ratione non obstat quod
 scribit Joann. Andr. in addit. ad Speculat. in rub. de
 feud. collat. 4. versicul. ego autem hoc casu, ubi vult quod
 in feudo indivisibili, si dubitetur uter sit primogeni-
 tus, recurrendum ad patronum, qui poterit honestiori
 & prudentiori illud assignare, & si pares sint, alteri
 cui libuerit gratificari. Refert & sequitur Joann. Lup.
 vir doctus Hispanus in repet. cap. per vestras char. 99.
 col. 4. ver. ad prædictorum. Idque confirmat exemplo
 regis David qui Salomonem inniorem prætulit regno,
 excluso Adonia filio majore natu. 1. Reg. 3. Parique
 exemplo Roboam, qui Abiam constituit in capite ducem
 super omnes fratres suos, & regnare post se fecit.
 secundo Paralipom. 11. 12. 13. ubi tamen non apparet
 dictum Abiam fuisse primogenitum. Sed certè,
 ut inquit Joann. Imol. in l. stipulatio hoc modo concepta.
 f. de verbor. oblig. exempla sacre scripturæ non sunt in
 judicando pro lege alleganda: cum ex speciali placito,
 & providentia Dei processerint. ut quando Isaac præ-
 posuit Jacob Etai, Genesis 27. Rursus dum Jacob præ-
 posuit minorem majori, Genesis 48. ubi cancellatis seu
 transpositis manibus transtulit jura primogenituræ à
 Manasse filio primogenito Joseph, in Ephraim mino-
 rem natu. Testantur enim Theologi, hoc factum oc-
 culto instinctu Spiritus sancti: quod Joannes Andreas
 & alii sequuntur in cap. licet de voto. hinc ait Bald. in
 consil. incip. Quod pro regula, quod est consil. 143. lib. 1.
 secundum veterem impressionem, & consil. 175. lib. 2.
 secundum novam. ad fin. col. 1. quod si non essemus
 in terminis divinæ dispositionis, jus esset dicere, quod
 testamentum Isaac non valuisset, sed quod Esau re-
 mansisset jus suum. Præterea formaliter respondeo,
 quod in veteri testamento regnum ita proprium regum
 reputabatur, ut in quem vellent eis transferre li-
 ceret. Cum igitur dicta opinio Joannis Andree jure
 non probetur, quamvis aliàs in se satis rationabilis sit,
 tamen in istis patrimonialibus feudis de quibus loqui-
 mur, non puto standum nisi de consensu expresso vel
 tacito partium: Tum quia non tenetur quis jus suum
 committere voluntati alienæ, tum quia qui ad gratifi-
 cationem patroni, & sic certi hominis prior provocat,
 suspectum se patroni præoccupati favoris adversario
 facit. In feudis autem regalibus à supremo monarcha
 immediatè moventibus procedere potest opinio Andree,
 ut dicto casu tanquam supremus iudex gratifica-
 ri possit, siquidem in eo, quum sit summus justitiæ
 vigor, cessat omnis suspicio. l. prohibitum. C. de jure
 fisci. lib. 10. Itaque in hac nostra quaestione feudisque
 patrimonialibus sic puto dicendum.

* Resolu-
 tio quæst.
 2.

5. Aut apparet uter sit habilior, fortior & rebusior,
 aut non. Primo casu, ille præsumitur prior natus arg.
 d. l. si fuerit. in fin. ff. de reb. arb. Bald. in 1. cons. ff. §.
 itaque. col. 2. Feli. in cap. capitulum S. Crucis col. 6. de
 rescrip. quod intelligo primo, dummodo differentia
 habitudinis sit magna vel notabilis, secus si modica,
 quia modicus excessus, vel defectus non est in consi-
 deratione. l. quamvis. ff. de condi. & demonstrat. & parum,
 & nihil æquiparantur Instis. ad legem Fale. in
 princ. ubi nullo vel modico lucro. in cap. licet causam. §.
 quanquam versicul. nulla vel modica. de probat. gloss. 1.
 in princ. cap. si proponente. de rescrip. Bald. in rub. An
 minus vel aliàs imperfect. in rub. feud. Hippol. de Mar-

fil. sing. 276. Secundo, intelligo dummodo illa habi-
 tudo bona vel mala procedat à natura: non autem à ca-
 su, unde si alteri contigerit deterior habitudo vitio nu-
 tricis, vel lapsu, aut alio casu, & hoc constet: non de-
 bet sibi nocere, nec alteri prodesse, quantum ad hanc
 præsumptionem, quoniam habitudo ex qua præsump-
 tio prioris, vel posterioris natiuitatis elicitur, debet
 considerari verisimiliter habita ratione ad tempus nati-
 vitatis ad quod refertur, & de quo disputatur. arguunt.
 l. Titius. de militari testam. cum similibus. Secundo ve-
 rò casu, quando non apparet de illa habitudine, &
 tunc subdistinguo. Aut alter est possessor, sive in
 quasi possessione primogenituræ: Aut neuter est in illa
 quasi possessione. Primo casu, possessor vel quasi præ-
 fertur, quoniam eo ipso quod possidet, etiam si nihil
 aliud doceat, plus juris habet alio non possidente, &
 remanere debet in possessione cum effectu, donec
 adversarius se prius natum probet, §. retinenda. in fin.
 Instit. de interd. l. 2. ff. uti possid. l. fin. ff. de rei ven.
 Et hoc videtur tenere glossa in d. l. idem erit. in fin. &
 fuit opinio Jacob. de Aret. & Jacob. Butr. secundum
 Alberic. ibi: quod amplio, nedum si jam delata & ad-
 ita hæreditate, sit possessor principalis mansionis & ju-
 ris præcipui tanquam primogenitus, sed etiam si tan-
 tum habeat simplicem quasi possessionem juris pri-
 mogenituræ, ante aditam hæreditatem, vel adhuc vi-
 vo communi parente. Hæc enim quasi possessio indu-
 bio sufficit, ad accipiendum in hæreditate delata vel
 deferenda omne jus primogenito attributum.

* Quæsi
 possessio
 juris pri-
 mogenitu-
 ræ.

6. Ratio, quia hæc quasi possessio quum consistat
 in iuribus circa personam, sufficit ad transferendum
 onus probandi contrarium in adversarium. textus in l.
 circa. & ibi Bar. ff. de probat. l. liberis in fin. ff. de lib.
 causa. & maxime attento quod huic quasi possessioni
 non repugnat originalis status personæ vel rei, nec ali-
 qua præsumptio juris, sed hic status seu qualitas pri-
 mogenituræ inest, vel apta est inesse ab origine perso-
 næ, vel non: unde etiam in realibus liberaret ab onere
 probandi, & illud transferret in contradicentem, ut
 decidit Bartol. in l. si prius. col. 9. in 5. op. 3. parus. ver.
 ut igitur. & ibi Paul. Alexand. Jason. col. 10. num. 35. ff.
 de oper. not. nunt. Jason. in l. is potest. col. 8. num. 57. ff.
 de acquir. vel amit. hered. Bald. consil. 351. in bonis fen-
 dalib. col. 1. lib. 1. & fufius diximus infra tit. 3. in rubr.
 facis notabile. dictum Salic. in l. non epistolis. in fin. C.
 de probat. quod sola quasi possessio fraternitatis sufficit
 ad obtinendum hæreditatem alicujus defuncti, sine li-
 beris, de cujus veritate dicemus infra tit. 13. §. 63.
 Hanc conclusionem limito, seu potius declaro,
 dummodo ista quasi possessio primogenituræ sit quæsi-
 ta de consensu vel patientia ejus ad quem pertinet: puta
 iudicio & contractu parentis communis qui alterum
 semper habuit, & reputavit pro antiquiore & prius
 nato. Vel si parens indifferenter se habuit ex recogni-
 tione vel patientia adversarii qui recognovit istum
 tanquam primogenitum, vel scienter passus est cum
 pro tali se gerere seriose, & in actibus qui non possunt
 fieri citra jus, & nomen primogeniti, non per mo-
 dum familiaritatis, aut simplicis honorificentie, vel
 alterius civilitatis prout latius de acquisitione, amif-
 sione, & effectu quasi possessionis, dicemus infra
 rubr. 3.

7. Secundo vero casu subdistingtionis quando neu-
 ter est possessor, nec in quasi possessione primogenitu-
 ræ, nec volunt invicem cedere, aut aliter convenire.
 Et tunc dico quod forte dirimendum est. per textus in
 l. si qui sunt. versic. si autem. ibi, serviri eos oportet, aut
 ex consensu vel suffragio & ff. fam. berc. l. fin. §. sancimus.
 C. communia. de legat. l. generaliter. §. provide versicul.
 quid ergo statuetur, ff. de fideicommiss. liber. Instis. de
 leg. §. optionis. eodem facit l. sed cum ambo. ff. de judic. in
 tantum quod etiam altero provocante ad divisionem,
 tamen nisi utroque consentiente non debet (etiam in
 rebus indivisibilibus) dividi jus primogenituræ, hoc
 enim

enim esset tum contra naturam juris primogenituræ, quod unum tantum primo natum præsupponit, & illi soli debetur, tum contra substantiam seu veritatem naturalem ipsius primogenituræ, quæ non potest accideri, nec competere nisi uni, quum per naturam impossibile sit ambos simul uno impetu de utero matris processisse, *l. Aretusa. ff. de statu hominum.* tum contra intentionem consuetudinis, quæ poluit istud jus deferri, nisi uni soli. Itaque provocantem ad iudicium fortis audiendum puto, & alterum ad hoc compellendum, etiam si offerat dividere per medium, & alioquin fieri possit divisio. Hanc conclusionem amplio etiam si alter haberet simplicem electionem & gratificationem parentum, quia in terminis hujus consuetudinis non attenditur, per ea quæ plenè dixi *suprà eadem gloss. num. 4.* quicquid voluerit Joann. Ciri. in *loco præalleg.* post Bald. in *l. in quibus. ad fin. C. de secundis nup. Cardin. Alexand. in cap. per venerabilem. §. cum antem. col. 27. num. 44. versic. & nota. qui fil. sine legit. & alios quos citare non libet; quia non loquuntur in terminis nostræ consuetudinis. Et adverte, notanter dixi simplicem electionem & gratificationem, quæ præsupponit dubium, & cadit in advantagium (ut vulgari sermone utar.) Secus si parentes attestati fuissent pro certo hunc prius fuisse natum, hoc enim (modo aliud in contrarium non appareat) sufficere puto ad probationem prioris nativitatis: & sic non essemus in dubio. Amplio, etiam si dicta affirmatio parentum non fuisset facta in iudicio solemniter, sed extra iudicium coram honestis personis, juxta textus, & quod ibi notat Ang. in *l. quarto. ff. de adili. edict.* In istis enim sufficiunt probationes (quales haberi possunt juxta Lap. de Castello. *alleg. 94. Alexand. consil. 53. lib. 2. consil. 121. lib. 3.**

est, ut illa qualitas articuletur & probetur. *l. 4. §. docere. ubi not. Angel. ff. vi bonor. raptor. l. 1. §. au. Prætor. ff. ne quid in loco publ. l. penult. §. docere. ff. ne quis eum qui in jus voc. est vi eximat. l. cum actum. ff. de negot. l. si forte in. ubi Bart. ff. de castren. pecun. Ioann. Andr. in cap. 1. de homicidio. in 6. Bartol. in l. 1. §. idem questum. ff. de aqua quotid. & astu. in l. non solum. §. sed ut probari. & ibi Jason. ff. de oper. novi nunt. Igitur cum esse prius natum, sit qualitas non multiplicabilis, singulariter & præcisè prærequisita ad obtinendum beneficium primogenituræ: necessario ante omnia probari debet. Et maximè quum juxta Bald. in *cap. series de testibus.* sit potius substantia quàm qualitas, quia respicit electionem & designationem unius certæ tantum personæ. Unde non ante querendum est de re & jure primogenituræ, quam persona certa appareat cui detur, *l. quidam referunt. ff. de jure codicill.* Cum igitur neuter doceat se esse illam personam, uterque debet excludi *per dict. l. si fuerit ff. de rebus dub. cum aliis nuper allegatis supra eodem num. 3.**

* Qualitas personæ est magis substantia quàm accidentia.

10. Confirmatur, quia consuetudo de jure primogenituræ est exorbitans & contra jus commune, & videtur tam otiosa & restringenda, quàm fratrum concordia & æqualitas (cui derogat) est favorabilis & amplianda, ut dicitur *infra eodem gloss. 4.* Igitur ut habeat locum, liquidissimè constare debet de terminis & personis in quibus loquitur, ut in simili ait Bald. in *l. in testamento. 1. ff. de condi. & demonstr. per illum text. in l. Titius. in fin. ff. de lib. & posthum. in l. unica. in 3. oppos. & ibi Jason. col. 2. C. de his que pœna nomi. alioqui procliviores esse debemus ad filiorum æqualitatem per quam reducimur ad naturam & jus commune. *argum. gloss. & doc. ibi in cap. statutum de præbend. in 6. in l. si unus. §. pactus ne peteret. ff. de pact.**

* Æqualitas inter filios quàm fieri potest servanda.

Hæc multum urgent, nec possent evadi dicendo, quòd hic certum est unum primum natum, & illi istud jus ipso jure per hanc consuetudinem acquisitum, ut *infra in gloss. seq.* ut sic non agatur de acquisitione, sed de conservatione juris: quia etiam in *d. l. si fuerit. & l. cum ex plurimis,* agitur de legato directæ libertatis, quæ ipso jure acquiritur. *§. qui autem. Instit. de sing. reb. per fideicommiss. relicti. & testator sensit de certo homine, & tamen non sufficit in rerum natura constare quis ille sit, ut §. pen. Instit. de verbor. oblig.* si nobis incertus sit, ita quòd perit libertas, res omnium rerum longè favorabilissima. *l. libertas omnibus. ff. de regul. jur. quanto magis fatius sub eadem incertitudine personæ peribit jus primogenituræ?*

11. Tamen sustinendo conclusionem, dico quod consuetudo non præcisè respicit illum tantum, qui primo natus est, nec sentit omnino de certo homine ab ipso initio nativitatis, sed de certificando tempore delatæ hereditatis, & juris primogenituræ cum effectu acquirendi. Dum ergo instatur sic, in hoc casu duo simul concurrunt, & consuetudo de uno certo tantum ex illis sentit, isque nobis incertus est: Respondeo, consuetudo non præcisè sentit de illo quem in rerum natura certum est prius natum fuisse, sed de illo etiam qui fuit posterior natus, sed priore deficiente efficitur primus. Si enim deficiente illo quem priorem natum constat, sequens obtineat jus primogenituræ, multo fortius cedente vel gratificante illo de quo dubitatur prior sit, necne, sed iudicio fortis victus cedat alteri. Igitur non perit jus primogenituræ, sed victori remanet.

12. Et nota quod fors mittenda est inter ipsos duos tantum de quibus dubitatur uter sit prior, non autem debent ad sortem admitti reliqui filii quos constat esse posteriores; nec est simile de præmio proposito primo pervenienti ad bravium, quando duo simul ante alios pervenerunt: quo casu iterum est currendum, & nedum illi duos, sed etiam reliqui omnes debent æque admitti ad cursum, ut est opinio Cyn. in *proem. ff. Angel. Alexand. in l. cum qui novissimus. ff.*

* Fors inter quos hic admittenda.

* Assertio parentum probat.

* Sorte an dirimatur dubium facti ut jus.

* Talem se probare debet qui vult admitti ut talis.

9. Secundo opponitur, qui vult admitti ut talis, necessario prius docere debet se esse talem. *textus in l. non ignorat. C. de his qui accusare non possunt.* Et maximè quando qualis nedum est causa introducendæ petitionis, sed etiam pronuntiationis diffinitivæ, ut hic. Sic qui fundat intentionem suam in determinato nativitatis tempore, nisi illud probet succumbit. *l. matrem. C. de probat.* Et quodcumque certa qualitas est productiva alicujus effectus ad hunc consequendum, necesse

ad Senas Trebell. Felin. in cap. capitulum S. crucis. col. 18. de rescript. Anth. Corf. in tract. de bravo. ubi hanc dicit communem esse sententiam quam (tametsi dom. Joann. Ciri. in tract. primog. lib. 1. quest. 9. collat. fin. eam reprobet) veram puto, quia tunc constat ambos simul pervenisse, & neutrum alterum præcedere. Et quum præmium uni soli, & omnes præcedenti, sit propositum, & certo constat nullum hoc fecisse, nullum ceteros omnes post se reliquisse, apparet conditionem nullo modo esse impletam, & nullum victorem, nullum victum esse, nulli jus bravii quæsitum, & sic nihil ceteris obitare. At in casu nostro certo constat alterum amborum prius natum, & à consuetudine vocatum; & illi soli hoc jus acquisitum esse, reliquos autem ætate posteriores constat esse exclusos à jure primogenituræ, unde non debent admitti ad sortem, sed soli illi debent admitti, de quorum prioritate & acquisito jure dubitatur, & sic patet ratio differentiarum.

* Sortium usus an licitus sit.

13. Tertio opponitur à quibusdam * sortem execrandam, & illicitam esse, & à probis viris alienam. Et ut plenius intelligatur hæc materia, atque in præparationem plurium circa sortem quæstionum, quas infra in locis opportunis tractabo: paulò altius attingam, quàm legum aut canonum interpretes hæcenus soliti sint, qui ex ignorantia theologiæ, cæterarumque bonarum artium incuria, sæpe in errore deprehenduntur.

* Sortis vocabulum ambiguum.

Et præmitto ad intellectum verbi, & præcavendam fallaciam æquivocationis, & analogiæ, quod * fors quatuor modis accipitur secundum gloss. in prox. Clement. in versic. sortis. Et Henr. Bohic. in cap. 1. in 2. quest. de sortileg. Et plenius cæteris declarando repetio in jure ac capi quinque modis.

* Prima sortis acceptio.

Primò, pro particulari & fortuito casu vel eventu ejus quod sit ab homine ad discernendum per eventum fortunæ, quid cui sit adhibendum vel assignandum. Et hæc est propria, & magis communis significatio. Et ita accipimus hic in quæstione nostra, & sic capitur in d. l. fin. cap. communia. de legat. & aliis allegatis supra eodem num. 7. & in d. cap. sorti. 26. quest. 2. Et hanc vocant theologi scholastici * sortem divisoriam: dicunt enim (ut obiter istud declarem) triplicem esse sortem, videlicet prima divisoria, cum inquiritur quid cui sit adhibendum, sive agatur de patrimonio, sive de honore, sive alia re. Et de hac loquimur in hac prima acceptione. Secunda consultoria, cum inquiritur quid sit agendum vel fugiendum, tanquam bonum tutum, utile, vel contra, sub ratione consilii.

* Sortis divisoria, consultoria, divinatoria.

* Sortis triplex apud theologos.

14. Tertia divinatoria, cum inquiritur cognitio futurorum, vel alicujus futuri sub ratione simplicis scientiæ vel prudentiæ, & idem si alicujus occulti de præfenti vel præterito. Et harum sortium eventus expectari vel inquiri potest à triplici causa, scilicet cælo, fortuna, vel spiritu. Cum autem expectatur à cælo, sive ab altris, vel à spiritu dirigente, nihil ad præfens institutum, & nemis etiam prolixum foret, quare remitto ad S. Thom. in 2. 2. quest. 95. art. 6. & ejus compilatores, Alberic. in dictiona. ver. sortilegium. sum. Silvestri. in ver. superstitio. quest. 9. Cum autem expectatur à simplici æqualis fortunæ casu, tunc aut agitur de sorte consultoria, vel divinatoria. & palam est tali modo quærere consilium in dubiis agibilibus, vel cognitionem occultorum, vanum & superstitiosum esse, & sortilegio accedere. nec ultra de hoc loquor, quia nec ad rem nostram pertinet. Aut agitur de sorte divisoria, & de illa loquimur in quæstione nostra & in hac prima acceptione, & dicemus explicatis acceptionibus termini.

* Sortis pro fortuna.

Secundo modo accipitur generaliter pro * fortuna, conditione vel statu cujusque, bono vel malo, prospero vel adverso: & ita cavetur in d. proem. Clement. ver. & licet. & in l. fin. ibi, quos fors damnaverit humiliter. C. de spectant. lib. 11. & in Anthoni. quibus modis natu, effe-

ssi. §. generaliter. ibi tanquam sortem metuentem paternam. In Græco enim Novellarum Justiniani Codice in titulo, *οὐκ ἐστὶν ἰσχυρὸν*, id est, despuris sive naturalibus: qui est ututus, qui in nostris authenticis inscribitur quib. mod. natu. effe. sui. in §. allegato ita scriptum est, *ἰσχυρὸν οὐκ ἐστὶν ἰσχυρὸν πατρὸς*, id est forte paternam etiam reveritum fortunam. ut eleganter & ad verbum vertit Greg. Haloander.

15. Tertio pro sortilegio, * aut divinatione, quod est damnatum, illicitum, & prohibitum, sive fiat pro præterito, sive pro futuro agnoscendo, cum tacito vel expresse demonis pacto. 26. quest. 2. cap. hi qui. cap. illud. cap. qui sine salvatore. 2. quest. 3. 4. 5. & 7. per tot. cap. 1. & 2. de sortileg. l. nullus. l. nemo. C. de malefic. & mathema. Et hujusmodi sortilegia tanto sunt execrabiliora, & periculosiora, quanto sanctius, & religiosius observari videntur, & quanto plura miscentia bona de se sancta & honesta, ut jejunium, castitas, oratio dominica, evangelii lectio, vel dilatio, ut inquit Joan. Gerson. in trilog. astrolog. theologi. proposit. 21. dicens post beatum Augustinum, hujusmodi sortilegia & observationes superstitiosas, tanto magis suspectas & fugiendas esse, quanto sæpius videntur seum sortiri effectum. Hæc autem expedit nescire potius quàm scire. l. pen. C. de malefic. & mathemat.

* Sortis pro sortilegio & divinatione.

Quarto pro * capitali, sive pro pecunia prima & summa principali quæ mutuatur, vel in societatem aut aliam conventionem deducitur, ut cap. 1. 2. cap. conquestus. de jur. l. acceptam, & per tot. C. eodem.

* Sortis pro pecunia principali respectu usurarum.

Quinto pro parte seu portione * hæreditatis vel patrimonii. c. clericos. 21. d. c. cum secundum Apost. de prob. unde sortes vocabantur, partes terræ Palestinæ, tribus filiorum Israel distribuit, & tribus Levi iusta est non habere sortem inter fratres suos; eo quod ipse dominus ejus fors & hæreditas esset, & quod Leviti cæterarum tribuum decimis & oblationibus sustentari & contentari debebant, ut textualiter habetur Numer. 18. & Deuter. 18. Unde consortes dicuntur qui fundum, hæreditatem vel aliam rem communem habent, l. 1. & 2. C. de consort. ejusdem lit.

* Sortis pro hæreditatis portione.

16. Extra materiam juris capitur aliquando, & sexto pro * fato seu fatali necessitate secundum Papiam, quem refert Luc. de Pen. in l. 2. col. 2. C. quando & quibus quarta pars lib. 10. Et sic fidem adhibere sorti vel fato, peccatum est & erroneum in si de. 26. quest. 7. non observatis, &c. seq. Et erat error gentilium, & quorundam philosophorum ethnicorum, qui putabant cuncta etiam particularia subdi & fieri fato, quod reducebant ad vim positionis siderum & constellationum, secundum quam asserabant omnia necessarid evenire in his inferioribus, quod est alienum à fide catholica, & acerrimè confutatur per beatum Augustinum in lib. 3. de civit. Dei. & lausissime S. Thom. in lib. 2. contra Gentil. quia hoc modo accipiendo * fatum nihil est in veritate, sed est quadruplex error.

* Sortis pro fato.

17. Primus in attribuendo corporales effectus istorum inferiorum corporibus celestibus, ex necessitate & incommutabili eventu. Licet enim cæli & astrorum influxus operentur in corpora inferiora dispositivè & inclinativè, ita ut S. Thom. concedat in d. lib. cap. 92. quod ex dispositione relicta in corpore ex sælici radiatione syderum in genitura, aliquis dicatur natus bene aut malè fortunatus, sed etiam bene aut malè natus, tamen negat & clarissime refellit in c. 86. dicti lib. ullam induci necessitatem, quia nedom illi syderum influxus non operantur necessarid, sed sæpe partim frustrantur effectu suo, partem aliud etiam quandoque contrarium operantur casualiter, propter concurrentium & impedimenta concurrentium causarum inferiorum, ut probat S. Thom. in cap. 86. dicti lib. 3.

* Fatum ethnicè acceptum quadruplicem implicat error.

18. Secundus, in subjiciendo illis etiam actus voluntatis & electionis hominis in quam nihil possunt imprimere etiam substantiæ ipsæ separaræ, ut sunt Angeli.

* Solus Deus in mentem & voluntatē hominis potest.

geli. Sed * solus Deus potest movere voluntatem nostram, quod intelligitur per modum agentis & imperantis etiam sine nobis, quamvis illam non moveat absque electione nostra, sed per modum suadentis: bene potest moveri sive allici ab Angelis per modum intellectus, & indirecte à corporibus celestibus inclinari ad aliquid per modum motus & passionis, quam causant influendo, & feliciter vel fecus alterando in corporibus nostris, organo & potentia nedom naturalibus & vegetativis, sed etiam sensitivis, ut sunt imaginatio, vis memorativa, & cogitativa, quæ constitunt in vi & organo corporeo, & sine quibus intellectus noster, licet non sit virtus corporea, non potest operari. S. Thom. cap. 84. d. lib. 3.

* Liberum arbitrium.

19. Tertius consequenter in abrogando liberum nostrum arbitrium quod est * liberum ad bonum & malum: ad bonum tamen auxilio gratiæ Dei, ut plenè & catholicè per S. Aug. in lib. de spirit. & littera. & in epistola adversus Pelagianos. & in lib. de gratia & libero arbitrio patet. Eccl. 15. Deus ab initio constituit hominem, & reliquit illum in manu consilii sui, & ibi gloss. i. id est in libertate arbitrii. Et ne extra metas instituti nimis extendat, remitto ad Magistrum sentent. lib. 2. dist. 24. 25. & 26. ad S. Thom. 1. part. d. 83. art. 1. 2. & 3. & ad piam & eruditam diatribam magni Erasmi adversus Lutherum.

* Providentia Dei.

20. Quartus, in derogando summæ potestati & universali * providentiæ Dei, quæ Sap. 8. attingit à fine usque ad finem fortiter, id est primis creaturis, usque ad infimas earum, & omnia & singularia contingentia, etiam electiones & voluntates hominum immediate complectitur, & * ejus nihil est fortuitum, nihil casuale, nihil necessarium, vel fatale. S. Thom. d. lib. 3. v. 75. 85. & 95. Joan. Gerfo. part. 3. de conse. Theo. lib. 2. pro. 4. Hinc D. Augustin. 3. de Trin. dicit, nihil sit, nec visibile, nec intelligibile in mundo, quod non de aula summi imperatoris (scilicet Dei) aut jubeatur, aut permittatur secundum ineffabilem justitiam pœnarum & pœmiorum, gratiarum, & meritorum. Idem 9. de civit. Dei. dicit: providentia Dei summi, & non fortuita temeritate regitur mundus: & 10. de civit. Dei refert Platonem dixisse, omnia etiam terrena pertingit Dei providentia.

* Præscientia Dei & excludit libertatem arbitrii nec contingentiam rerum.

21. * Nec tamen certitudo & infallibilitas ejus præscientiæ & providentiæ excludit libertatem ab arbitrio hominis, nec contingentiam à rebus. Quæcumque enim liberè à nobis fiunt vel contingenter accidunt, Deus ab ætérno prævidit & præordinavit, sic liberè vel contingenter fieri: ita S. Thom. contra Gentil. lib. 1. c. 86. & lib. 3. c. 73. & 94. Joan. Picus sui sæculi lux, lib. 4. c. 4. contra Astrologos & de ista æternæ præcognitionis, & præordinationis Dei libertique nostri arbitrii concordia, lege si vacat locum uberrimum apud antiquum & celeberrimum Ecclesiæ doctorem Eusebium Cæsariensem de prepar. Evangel. lib. 6. c. 5. Itaque fors vel fatum in hac c. acceptione nihil est. Sed accipiendo prout summus ille & ipse dicitur philosophus, Severinus Boëtius, de consolat. Philos. lib. 4. prosa. 6. quod fatum sit inhzrens rebus mobilibus dispositio, per quam providentia suis quæque necit ordinibus, nullus est error, sed veritas amplectenda; quum nihil aliud significet quàm ordinem causarum à Deo provisum & ordinatum. Sed quia cum infidelibus, nec nomina debemus habere communia, ne ex consortio nominum possit sumi erroris occasio, nomen fati non est à fidelibus usurpandum, ne videamur illis assentiri, qui malè de fato senserunt, omnia necessitati subjicientes: unde propter hanc æquivocationis fallaciam & periculum ait Augustinus in 5. de civit. Dei: Si quis virtutem vel potestatem Dei nomine fati appellat, sententiam teneat, linguam corrigat. Hæc S. Thom. d. libro 3. c. 93. & in part. 1.

Tom. I.

qu. 116. per totum; Bonaventura lib. 2. sentent. distinct. 14. qu. fin.

22. Aliter & * septimo fors accipitur metaphorice pro gratia Dei, qua salvamur, ut in Psal. 30. circa medium, ibi, in manibus tuis sortes meæ. (Adverte tamen quia non ignoro nuper Joann. Cam pensem Hebræicæ linguæ peritissimum in suo Psal-morum Enchiridio, loco dictorum verborum vertisse, in manu tua fata mea sunt, quæ est catholica fati relatio per prædicta, cæterum de litera non est præsentis speculationis) quem locum enarrans Augustin. in serm. 2. col. fin. ait non in manibus hominum, sed in manibus tuis, & statim quærit, quæ sunt istæ sortes? Et respondet, sortes, dixit, quantum existimo, gratiam, qua salvati sumus; quare sortis nomine appellat gratiam Dei; quia in sorte non est electio, sed voluntas Dei. Nam ubi dicitur, iste facit, iste non facit, merita considerantur. Quando autem Deus nulla merita nostra invenit, sorte voluntatis suæ nos salvos facit; quia voluit, non quia digni fuimus. hæc est fors, &c. Et ibidem exponens Augustin. illud Petri in Simonem Magum Act. 8. quia existimasti donum Dei pecuniâ comparari, non est tibi fors, neque pars in fide hæc, id est, non pertinet ad istam gratiam, quam gratis omnes accepimus, qui pecunia te putas posse emere quod gratis datur: ex eo autem quod gratis datur, fors vocatur. Hæc beatus August. Ecclesiæ illustrator, & clarè ostendit Apostolus ad Ephes. cap. 1. dicens: in qua etiam & nos sorte vocati sumus, prædestinati secundum propositum ejus, qui operatur omnia secundum propositum voluntatis suæ. Hæc habui de sortis acceptionibus semel disse-tere; in quibus si suscepti instituti metas quodam-tenus excessero, nihil tamen ostentationis, aut multiloquii causa scripsi, sed per occasionem impulsus quàm brevius potui selectiora quædam ex multis complexus sum.

23. Ut tamen ad oppositionem tertiam revertamus, * fors de se sit mala aut prohibita; ex prædictis patet non superesse quæstionem, nisi in prima acceptione, videlicet in divinatoria, in qua simplex fortunæ casus ad aliquid eligendum accipitur. In qua breviter dicendum quod de se nihil habet mali, nec illicitum est ea uti, ut declarat August. in d. Psal. 30. & transumptive in c. fors 26. qu. 2. & ita tenent Theologi; nec est vanum sed prudens consilium sorte determinare dubitationem quæ alias commode dirimi nequit: ut de facto consulit August. in Epistola ad Honoratum, cum dubitaretur inter Sacerdotes tempore persecutionis, qui deberent fugere, qui verò residere, ut refert gloss. 26. quæst. 2. in summa. an autem si non sit de se mala, saltem sit prohibita, Bald. in l. 2. C. quand. & quibus quarta pars, lib. 10. tenet generaliter & regulariter quòd sic; nisi in casibus à jure expressis, & seq. Jaso. in l. si. col. 1. C. communia de leg. sed nullo jure probatur. Et meritò reprobatur per Alexand. in l. hujusmodi §. fin. ff. de legat. 1. Et est communis & vera opinio * licere uti sorte, etiam de jure canonico, nisi in casibus à jure prohibitis, ut tenet Joan. Faber d. l. si. in princip. gloss. & doctores in d. c. fin. de sortil. ubi prohibetur in * electionibus ecclesiasticis. Ratio, tum ne assumatur indignus, tum ne inde oriatur & serpat superstitio apud imperitos, quasi ille supra quem ceciderit fors, sit electus & approbatus à Deo sicut Mathias: cujus oppositum potest contingere, nec privilegium primorum Apostolorum quos constat Spiritus sancti gratiâ afflatus & inspiratos fuisse, pro communi lege ab aliis usurpandum est c. non statim. c. non exemplo. 26. quæst. 2. Nec obstat quod scribitur Proverb. 17. Sortes mittuntur in sinu, sed à Domino temperantur: quia hoc verum est respectu ineffabilis providentiæ Dei, penes quam nihil

* Fors pro gratia electionis seu prædestinationis.

* Sortium usus an prohibitus.

* Fors regulariter permittitur. * In ecclesiasticis prohibita.

Gg

est fortuitum, ut diximus, sed ex hoc non imotescit nobis quæ sit voluntas Dei, vel veritas ejus quod inquiritur, & tali modo eam inquirere sine speciali revelatione esset tentare Deum, & illicitum; nec exempla veteris Testamenti in quibus occulta veritas forte fuit deprehensa, ut Josue 7. 1. *Regum* 14. & Jonæ 1. trahenda sunt in consequentiam, ut in simili ait Joan. de Imol. in l. *stipulatio hoc modo concepta ff. de verb. obligat.* Tum quia * quæ intellectu & rationis delectu fieri oportet, non debent casui & fortunæ subijci, ut per Bald. in *const. Digestorum §. itaque ad finem.* Et quod in beneficialibus & ecclesiasticis non sit locus sorti, tenet Cardi. Zabarella in c. *licet causam col. fin. de proba.* Sed extra ea, & cessantibus prædictis inconvenientibus, & ubi relicta omnia sunt æqualia rationabiliter sorte discerni potest.

* Sorte cessare debet, ubi delectus est.

* Sorte schisma dirimi potest.

24. Imò etiam subortum * schisma inter comendentes de Papatu, data paritate probationum sorte dirimi posset, ut tenet Cardi. Zab. in *cap. licet ex quadam de elect. & in consil. 150. quæsitum sæpe. in fin. quem seq. Petr. de Monte. in monarchia in 6. & ultimo modo tollendi schismatis: & Felin. in c. capitulum S. Crucis in fin. de rescript. quod ego intelligo de consensu universalis Ecclesiæ, seu concilii generalis, vel dominorum cardinalium, Ecclesiam quantum ad hoc representantium, cujus principaliter interest, per ea quæ tradunt Alb. Joan. Fab. Bar. Bal. Sal. Phil. Corf. Jal. in d. l. fin. in princ. C. communia de legat. & omnes scribentes in d. l. hujusmodi in fin. ff. de leg. 1. & in §. licet causam de probat.*

* Sorte non est locus quando agitur de præjudicio tertii.

* Tunc locus esse iudicio sortis inter aliquos, quando contendunt in eorum præjudicium tantum. Secus si agatur de præjudicio tertii; unde ex eo quod dixi locum esse forti inter privatos, & in patrimonio privatorum, non debet continuò idem intelligi si ageretur de regno inter duos ejusdem ætatis & paritatis filios regis, quum enim magis versetur interesse subditorum ac regni & reipublicæ, rationabile est non fore locum sorti, nisi saltem de consilio & assensu procerum & statuum regni, ut sentit Bald. in l. *ex hoc jure. quæst. 5. ff. de iustis. & jure.* & alibi sæpe, non tamen quæstiones regnorum (alius ingenium & profundius examen requirentes) tam brevi & incidenti verbo decido. An autem iudicio sortis læsus provocare, aut alio remedio sibi consulere possit, dicam infra §. 147. Non me fugiebat interea, sorte ultra prædicta alio etiam modo vulgò accipi: videlicet pro ludo talorum vel alearum. Sed hanc acceptionem, quòd à propria & genuina significatione; & à doctorum usu sit aliena, contempsi: nec enim imperitorum usus consuetudinem sermonis facit, teste Fabio. *Instit. orato. lib. 1. c. 2.* Tum ludus ille tamen vilis, sub sorte divisoria, & in prima acceptione satis continetur, non enim de se malus est, nec illicitus, sed propter vanitatem ineptam luxumque nimium abutentium justè prohibitus est in l. fin. C. de impen. & sumptib. funerum, & sicubi infra locus incidit, conclusiones resolutivas illius materiæ trademus.

* Primogenitus utrum esse debeat quis ob furorē & mentis alienationē.

25. Secundo quæro, Quid si * primogenitus sit mente captus vel furiosus? Et videtur quod non habeat istud jus primogenituræ, quum non consistat nisi in feudis in quibus non succedit penitus inhabilis, c. unico, an mutus vel alius imperfect. in *usib. feud.* Contrarium est dicendum, quia feuda regulantur apud nos sicut patrimonialia. Sed in successione patrimonialium, furiosus etiam à nativitate, aut aliter imperfectus, non est in aliquo deterioris conditionis, sed habet etiam jura suitatis. textus in l. 1. & per to. de bono. possess. furioso, in §. sui. *Instit. de hered. qua ab intest. deser. l. si. §. salu. C. de curato. furio.* Ergo sicut succedit in hæreditate etiam respectu feudalium, ita succedet in isto jure primogenituræ quod jure hæreditario defertur, & est

persona habilis, sive jus primogenituræ consistat in feudalibus tantum, ut in nostra consuetudine, sive etiam in aliis patrimonialibus. Et hæc est veritas, quicquid scripserit Socinus in *conf. 47. Falli narratione col. 1. lib. 3.* ubi tenuit quòd demens seu mente captus, licet aliter non furiosus, non succedat in jure majoritatis seu primogenituræ, nedum in feudalibus aut aliis habentibus dignitatem annexam, sed nec in cæteris bonis patrimonialibus seu allodialibus: quod ultimum etiam in terminis juris communis est falsum, & contra opinionem Inno. Gemi. Phi. in c. *grandi. de supplend. negli. pralat. & omnium doctorum ubique.* Quare hanc opinionem Socii merito reprehendit Joan. Citi. in d. *tract. primogen. lib. 3. quæst. 6. ubi etiam in lib. 1. quæst. 5.* transeundo cum communi doctorum opinione sentie aliud esse in regno vel principatu, in quo vult procedere opinionem Baldi in d. c. unico. *an mut. vel alius imperfect.* quod si vitium sit natale, hoc est nativum, & perpetuum, secundogenitus sit rex vel princeps, & sic habeat jus primogenituræ: Si verò ex postfacto accidentaliter supervenerit, postquam jus primogenituræ in persona sua fuit radicatum, nihilominus succedat etiam in regno, sed detur curator juxta *cap. grandi. de supplend. negli. pralat. in 6.* Idem Bald. in c. 1. in si. *primo. de success. feud. in usib. feud. & in Auth. hoc amplius col. 2. C. de fideicommiss. Alvaro in §. mutus. ad si. versic. quid si statutum. in tit. Episc. vel Abb. in usib. feud. Mart. Laud. in tract. primogeni. char. ult. versic. Rursus querendam. Jacob. in invest. feud. versic. 1. col. 3. versic. sed quid si.*

26. Fortius tenet & se consultiisse dicit Zasius in *tract. feud. 8.* consuetudinem, quod primogenitus solus in dignitatibus succedat, debere intelligi si sit aptus: alioquin non præcisè secundogenitum, sed aptiorem, & saluti Reipublicæ & quieti subditorum utiliorem præferendum, & posse deligi à patre. Et istud consilium quod in se optimum & sanctum posset planè forsan procedere, in dignitatibus Germaniæ, dependentibus ab Imperio, quod non est hæreditarium nec successivum sed electivum, * Sed in supremo regno Franciæ firmat dom. Jo. Igne. in *disput. an Rex Franc. recognos. Imperat. coll. 3. 8.* quod etiam à nativitate demens succedat, & quòd propter hoc, regnum & jus primogenituræ non auferantur ab eo: sed detur curator: quia licet regnum Franciæ non sit hæreditarium, patrimoniale, vel feudale: est tamen successivum, nec jure hæreditario, sed jure sanguinis & agnationis masculinæ defertur, & debetur proximiori sanguinis masculi in infinitum, licet non sit hæres sicut jura competentia agnatis in l. *vel qua. ff. de religio. & sumpti. su. l. Jus sepulchri. C. eo. l. pro hærede, §. si quid tamen. ff. de acqui. vel amitt. hæredit. l. si operarum ff. de oper. libert.* Et mero jure verius videtur & etiam utilius: quo lex regni, qua stat triumphans corona Franciæ, nec hujus tantæ causæ prætextu alterabilis, immota perpetuò inviolabilisque vigeat & prosperetur. Si qua tamen necessitas reipublicæ urgeret, non puto illo furioso superstitite jus ipsum, titulum vel regnum, etiam ad secundogenitum (nedum ad extraneum) deferendum: nisi de consensu & autoritate procerum, & statuum totum regnum representantium, ut in c. *alms. 19. qu. 6.* Sed bene administratio nomine officii vel regentis, ad proximiorē ad hoc idoneum defertur, nec quantum ad hoc regulariter nisi propter emergens dubium, aut discordiam requiritur advocatio statuum regni. Si quæris de his latius audire, remitto ad Joan. de Ter. Rub. cor. Rebel. Franc. *tract. 2. art. 1.*

* Quo jure Imperium, & quo jure regni Franciæ defertur.

17. Tertio quæro, quid si non sit furiosus, sed taliter * inhabilis quod non potest venire ad successionem? Et proculdubio secundogenitus sive

* primogenito inhabili se-

secundogenitus hic primogenitus. * Inhabilis habetur pro mortuo, nec facit numerum.

immediatè sequens filius, obtinebit solidum & verum jus primogenituræ, quia consuetudo loquens de primogenito, intelligitur de habili ad succedendum. Et sic * inhabilis non facit numerum, sed habetur pro mortuo vel nullo, textus in l. 1. §. si. & ibi Bart. ff. de bo. poss. contra tab. Bald. in cons. 2. viso statuto. lib. 2. secundum veterem impressionem, & secundum novam est cons. 3. lib. 4. ubi decidit quòd statutum civitatis Cortonæ, quòd mulier à patre vel matre dotata neutri succedat superstite fratre, intelligitur de fratre successibili, unde frater consanguineus tantum, non excludet sororem dotatam à successione matris ipsius sororis. Sive igitur prior natus sit inhabilis, propter delictum, sive ingratitude, sive religionis professionem, sive alias quovis modo, dummodo ipso jure sit incapax: sit locus posteriori natu, qui obtinebit verum & solidum jus primogenituræ, puta si prior natus ante mortem patris, passus sit mediam vel maximam capitis diminutionem, vel si ex vera & justa causa exheredatus sit, ut dicemus infra eod. gloss. 3. 4. & §. num. 12. Si autem non esset inhabilis ipso jure, sed indignus & per sententiam privandus, non fieret locus posteriori natu: sicut nec cæteris liberis accresceret portio prius nati, quæ non deficit ipso jure, sed ab eo auferretur, & in fiscum tota devolvitur, ut plenè dicemus infra, §. 122. & §. 127.

* Primogenito abstinente à successione, an primogenitura soli secundogenito proximo accrescit, an verò cæteris aliis omnibus.

28. Quarto quæro, primogenitus est habilis, tamen non venit ad successionem, ideo quia vult * abstinere, & de facto abstinere à successione patris vel matris: utrum jus primogenituræ transeat ad filium secundogenitum immediatè venientem & succedentem? Et videtur quòd sic: & quòd verum solidumque jus primogenituræ obtineat pluribus rationibus. Primò, quia si antiquior abstinet, clarum est quòd nullomodo habet istud jus primogenituræ: quoniam non potest competere nisi hæredi & jure hæreditario. Igitur ille abstinens nullomodo potest dici, nec censerì primogenitus; si enim re & effectu careat, carere debet & nomine. l. à nullo. C. de feris gloss. 1. in c. admonere 33. quæst. 2. Secundò filius immediatè sequens & succedens patri vel matri, nullum habet ante se in ista successione, ergo est antiquior & primus filius genitus & succedens: & sic quantum ad hanc successionem verificatur in eo nomen & qualitas primogeniti expressa per hanc consuetudinem: & per consequens habet verum & solidum jus primogenituræ, & secundum verba, & secundum mentem hujus consuetudinis, quæ defert istam prærogativam soli antiquiori natu filiorum masculorum venientium cum effectu; ut patet in textu hujus §. & sequentium, sed ite est antiquior natu filiorum & succedentium, igitur, &c. In contrarium videtur quòd primo abstinente non transeat ad secundogenitum vel alium filiorum jus primogenituræ, sed quòd hoc casu omnes cæteri filii & filie succedant æqualiter omni primogenitura cessante, per text. infra §. 127. ubi dicitur quòd uno ex filiis abstinente, jus quòd ad alium pertineret si non abstineret, accrescit cæteris succedentibus. Et ille text. simpliciter & generaliter loquitur, & sic simpliciter & generaliter debet accipi. Igitur quocumque jus aliis competiturum cuicumque abstinente: simpliciter & indistinctè accrescit cæteris succedentibus. Igitur necessariò fatendum est quòd omne jus & omnis portio deficiens, non accrescit uni, sive secundogenito, sive alii, sed pariter omnibus succedentibus, omnes enim ad portionem deficientem debent admitti per illum text. igitur secundogenitus non subrogabitur nec succedet solus in jure primogenituræ & portione primogeniti abstinente, sed omnes simul confusa primogenitura succedent. Et videtur ille text. sufficiens & inevitabilis ad decisionem hujus quæstionis.

29. Sed rectè & subtiliter perpendendo text. d.

Tom. I.

§. 127. nullo modo obstat, & illi facillimè potest responderi, quòd illa verba, *Accroiss aux autres*, id est accrescit cæteris, intelliguntur civiliter, & secundum regulas juris communis, id est accrescit ipsi hæreditati, & massæ successionis, ad quam remoto abstinente de medio, soli vocantur cæteri qui successionem agnoscunt, ut succedant secundum qualitatem & conditionem suam, & secundum naturam successionis devolutæ, perinde ac si ille abstinens nunquam fuisset in numero, vel rerum natura, prout etiam abstinens habetur pro mortuo quantum ad illam successionem, ut notant scribentes in l. 1. §. si. ff. de bonor. poss. contra tab. I. quod portio * abstinente accrescit cæteris, non aliquo jure transfuso vel transmissio ab abstinente, sed tanquam jure derelicto à defuncto jacente & reperto in sua successione, & sic in jure & portione deficiente, ipsi soli defuncto immediatè succeditur; & non ipsi abstinente. Igitur liquet quòd ista portio deficiens accrescens cæteris, non intelligitur illis accrescere, nisi illo & eodem modo quo succederent defuncto, si abstinens non esset in rerum natura: ad quòd facit textus in l. cum ex filio. §. si. ff. de vulg. & pup. sub. sed si ille abstinens non fuisset tunc in rerum natura, isti cæteri succederent sub forma hujus §. videlicet jure primogenituræ spectante ad filium majorem natu inter eos, quæ est forma succedendi ab intestato secundum quam generalitas d. §. 127. debet intelligi ut etiam diximus eodem supra §. 9. in gloss. 4. num. 2. & facit famigerata illa theoricæ Petr. de Ancha. in l. tres fratres ff. de pact. quam plane explicabimus. inf. §. Rursus pro isto secundogenito facit quòd primus nullum præstat obstaculum in hac successione, ut est notum, & sic secundus habetur pro primo, imò est verè primus, ex quo nullum habet ante se. Nec obstat quòd primus est naturaliter primogenitus, quia ex quo non agnoscit successionem, & per consequens nec jus primogenituræ agnoscit, sed abstinens: nedum nomen primogeniti non est in consideratione, sed relinquit locum vacuum sequenti per textum in simili in l. 2. §. sed si non sint. ff. ad Tertull. ubi dicitur quòd nudum nomen sui hæredis non tenet locum, nec impedit quin mater succedat, quamvis suo hærede abstinente, remaneant alique reliquæ suitatis, ut notant doctores in l. si filius, ff. de liberis & posthum. Et hanc partem tenet Guill. Benedict. in repet. ca. Raynutius in ver. in testam. relinq. 1. num. 156. Et videtur tenuisse Marti. Laud. in tract. primogenitur. char. 3. versic. quæro an primogenitus. ubi advocat. Bald. in §. præterea. quib. mod. feud. amissa. ubi Bald. loquitur in longè diversis terminis.

30. Quibus non obstantibus veritatem puto, in hoc themate reliquos filios, & filias, æqualiter sine aliqua prærogativa primogenituræ succedere: quia quum extet primogenitus habilis, nullus reliquorum potest dici nec censerì primogenitus. Nec obstat quòd abstinendo ab hæreditate habetur pro mortuo quantum ad jus primogenituræ: quia verum est quantum ad effectum consistentem in jure hæreditario, non autem quantum ad alios effectus, puta quoad honores, insignia integra familie, & alia quæ citra jus & nomen hæredis haberi possunt. Et sic * remanet verè re & nomine primogenitus: quamvis omittendo hæreditatem omittat lucrum in hæreditate duntaxat consistens, si enim esset concessum feudum vel emphyteusis alicui ex liberis, ita ut primogenitus totum obtineret, devolveretur ad primogenitum, tametsi paternam hæreditatem repudiantem. Cum igitur nulli cæterorum competat vera appellatio primogeniti, cessat inter eos jus primogenituræ, non ex eo quòd nihil accreverit singulis, vel singulis non uni soli accreverit: sed ex eo quòd nullus eorum est primogenitus

* Quo jure portio abstinente accrescit.

Solutio.

* Primogenitus remanet licet abstinere ab hæreditate.

G g ij

defuncti, nec sufficit secundogenitum esse primogenitum respectivè ad sequentes se: quia hujusmodi relatio debet fieri ad parentem de cujus successione agitur inspecto tempore mortis, ut patet per hunc text. & diximus in *prim. hujus §.* Ad hæc faciunt quæ dicimus *infra eod. gloss. 3. qu. 5. num. 26.* fortasse multis absurda videbitur hæc mea nova opinio. Quare in mentem venit eam confirmare per locum ab* absurdo, quod ferè semper necesse erit incurtere, si priori opinioni locus sit. Non enim solet accidere primogenitum alias habilem, abstinere ab hæreditate parentis saltem opulenta: nisi cum amplam habuerit donationem ab eodem parente: quæ longè excedet, saltem æquabit portionem omnem, una cum jure primogenituræ, quam laturus erat succedendo & conferendo. Et sic tum demum abstinere, cum integrum jus primogenituræ, & ultra, vel æquipollens, jam consecutus est. Et nihilominus secundogenitus adhuc integrum aliud jus primogenituræ perciperet in residuo: & sic in effectu jus præcipui & primogenituræ, bis evelleretur in eadem successione, contra mentem & intentionem hujus consuetudinis, & in exinanitionem reliquorum liberorum, quod est absurdum & iniquum: & latius refelli posset hæc iniquitas, præsertim ex his quæ scripsi in pulchra *quæstione infra §. 124.* super donatione magna avi, alteri ex nepotibus præmortui filii, non veniente ad successionem: contendente tamen altero nepote solidam & integram portionem, in locum præmortui patris, quem in solidum vult præsentare. Sed quia istud argumentum, licet militet ut plurimum, non tamen generaliter, prout generalis est nostra conclusio, sistendum est in ratione quam dixi.

31. Quinto juxta hæc quæro, Quid si eodem themate retento, ille primogenitus medio tempore moriatur absque liberis, id est post obitum patris, & antequam reliqui filii hæreditatem patris adierint? Et videtur saltem hoc casu locum esse priori sententiæ; quia deficit ratio fundamentalis decisionis nostræ: quæ est quod ipse secundogenitus habet alium ante se, qui est verus & naturalis primogenitus, & qui per abstentionem paternæ hæreditatis non desinit esse filius primogenitus, nec in se, nec quoad omnia alia jura & honores primogenituræ: Modò mortuo illo primogenito cessat hæc ratio, quia jam iste quondam secundus est primus: & nullum habet ante se, in quo resideat aliquod sive jus, sive nomen, sive vestigium primogenituræ: & ad eum recidit & insigniorum plenorum honos, dignitas, & antiquitas domus & familiæ, Igitur sine rivali & controversia est verus primogenitus per rationes supra pro hac parte adductas. Quibus non obstantibus adhuc idem puto quod in præcedenti quæstione, quantum ad bona dictæ successionis paternæ ut debeant dividi æqualiter, sine aliqua prærogativa primogenituræ. Aut enim dictus primogenitus antequam moreretur expressè abstenuit ab hæreditate patris, & illi renunciavit aut decessit ante abstentionem & aditionem. Primo casu ut est in themate, & tunc ex tunc omnis portio quam habiturus erat in hæreditate defecit, & accrevit æqualiter cæteris, quibus extunc fuit acquisitum jus incommutabile in viriles, & æqualiter succedendi, quod non potest in aliquo mutari vel alterari, per supervenientem mortem abstinentis vel renunciantis. Tum non sufficeret aliquem factum esse primogenitum post obitum patris etiam statim, sed necessario requiritur quod illa qualitas insit tempore mortis patris, & delatæ successionis.

32. Tempus* enim obitus & delatæ successionis semper præcisè attenditur quantum ad jus & modum succedendi, per jura vulgata, & etiam ad tempus obitus referuntur verba hujus consuetudinis, ut patet in §. *sequentibus.* Et sic qualitas juncta verbo intelligitur, secundum tempus: verbi ju-

ris vulgaris bene verum est, quod quantum ad ætus futuros, & jura de novo acquirenda, iste secundogenitus amodò censetur primogenitus, & habet, si qua sint, & obveniant alia jura primogenituræ. Unde si postea contingat forte matrem, vel alium ascendentem decedere, proculdubio erit verus & effectualis primogenitus, inspecto isto tempore mortis; vel si castrum, aut aliud sit legatum primogenito, dicta domus spectabit ad istum, ex quo tempore mortis testatoris, præmortuo dicto quondam primogenito, & sic inspecto tempore quo dies legati cedit, ille invenitur primogenitus. Idem in his quæ jure contractus ad primogenitum deferuntur, ut debeat inspicere tempus extantis conditionis, & devolutionis. Similiter de cæteris insignia plena, & dignitas antiquitatis, quæ habent effectum successivum, & quæcunque de jure, vel de consuetudine publica, vel privata familiæ, spectant ad primogenitum, vel antiquiorem ad hunc devolvuntur. Sed de his quæ habent velut ætum momentaneum, & jam radicata & acquisita sunt, nihil potest immutari. An autem illud quod devolvitur ex legato, vel contractu, si primogenitus non sit præmortuus, sed supervivat & repudiet, efficiatur caducum, vel ad quem devolvatur; dicam infra suo quoque opportuno loco, ne sim hic nimius & exuberans. Secundo verò casu quando ille primogenitus decessit post patrem, neque repudiata, neque adita hæreditate patris, & tunc cum ipso jure fuerit hæres & saisitus, portionem suam, vel ignorans transmittit ad quoscumque hæredes ut dicemus *infra §. 132.* Et sic sua portio non est de successione patris, sed de successione collateralis istius, & feudalia portionis sue debent inter fratres dividi æqualiter: vel si superfit unus tantum frater, ille totum illud obtinebit (exclusis fororibus) non tanquam hæres patris sed tanquam hæres fratris ut *infra §. 25.* Reliqua viriliter dividuntur. Quæri posset quid de clerico, vel religionem professore? Sed cum hodie notum sit omnibus, illum eodem jure quo laicus quantum ad ista censeret; hunc verò omnino esse inhabilem ut *infra §. 152.* non opus est aliis verbis, quibus tamen audire libet, videant Jo. Cirium in *tract. primog. lib. 1. quæst. 24. & lib. 2. quæst. 11.*

33. Sexto quæro, quid de filio* adoptato judicis autoritate, vel arrogato principis autoritate? Et cum istud jus primogenituræ reguletur secundum habilitatem succedendi, videtur quod intantum sint capaces juris primogenituræ in hæreditate civilis parentis, in quantum sunt illi succ. sibi, seu jure communi succedere possunt, & succedunt ab intestato etiam una cum naturalibus & legitimis liberis, dummodo ante mortem parentis civilis non fuerint emancipati. §. *sed ea omnia Instit. de hæred. qua ab intestato. deser. l. fin. C. de adopt. ergo sunt capaces juris primogenituræ sicut alii, & sic si antiquiores sint adoptione quàm alii nativitate, obtinent jus primogenituræ, quali prius geniti, scilicet civiliter.* Contra dicendum est: quod consuetudo loquens simpliciter de filio, intelligitur de naturali, non autem de legitimo tantum & ficto, *l. fin. C. de his qui ven. aia. impetraver. l. fideicommissum. ff. de condit. & demonstrat. nec adoptivus nec arrogatus venit appellatione filii simpliciter, quum non sit natus ex viro & uxore. l. filium desinimus. ff. de his qui sunt sui vel alieni juris.* Quanto fortius hic ubi non loquitur simpliciter de filio, sed de primogenito, quæ qualitas præcisè est naturalis, nec potest convenire adoptato vel arrogato, qui non potest dici genitus, sed per fictionem affectus? Facit quod Georg. Nata. in *tract. statu. excl. foemin. part. 3. qu. 3. & Albert. Bru. eo. tract. art. 12. qu. 1.* concludit stante statuto quod stantibus filiis legitimis, filiz non succedant: filius adoptivus vel arrogatus non excludet eas, quia non comprehenditur in statuto: sed succedent simul sicut in casu relicto*

* Argumētum ab absurdo necessarium.

* Qualitas primogenituræ debet insere tempore obitus parentis.

* Adoptatus utrum succedat in jus primogenituræ.

* Adoptati vel arrogati nullum habent jus primogenituræ.

dispositioni juris communis. Et sic concludo, quod si est unus masculus naturalis & legitimus quantumcumque post adoptionem alterius genitus, obtinebit verum jus primogenituræ, & si non sit nisi filius adoptatus, quantumcumque primo loco etiam expressè cum omni jure primogenituræ hæres institutus, & filix naturales & legitimæ etiam post adoptionem genitæ, cessabit jus primogenituræ, & omnes succedent æqualiter. Et sic est casus in quo in successione directæ succedit masculus, & tamen nullum est jus primogenituræ. Simile vidit supra ead. gloss. quest. 4. & 5. alium casum videbis infra eadem gloss. quest. 7. Et æquè eodem casu succederet adoptivus in feudis, etiam antiquis hæreditis, sicut in reliquis mobilibus aut acquestis, prout & naturalis simpliciter legitimatus, de quo latius dicemus infra §. 122. Non obitat §. adoptivus, si de feud. defuncti. cont. sit inter. domin. & agna. in usibus feud. quia apud nos non habet locum, quum feuda sint patrimonialia. Et hoc in feudis hæreditariis secus in feudo vel emphyteusi concessa alicui & ejus liberis, & sic jure contractus devolvitur ad comprehensos in investitura, etiam si non sint hæredes: quia in istis adoptivus nullomodo succederet, quum non comprehendatur in verbis contractus, quæ de naturalibus & legitimis intelliguntur, non de legitimis tantum, ut plenius dicemus infra d. §. 122. Ubi etiam resolutivè tractabimus an & quando adoptivi seu legitimi tantum succedant, & an sint fidei, seu in eos continetur possessio per consuetudinem.

Sed è converso quæri possit, an hæc consuetudo haberet locum in filio, nedum emancipato, sed dato in arrogationem * extraneo patri? Et dicendum est indubitanter quòd sic: quia non ideo minus succedit patri naturali, & propinquis conjunctis per eum, & illi succeditur: & omnia jura successione agnationis & cognationis hinc inde integra servantur. §. sed ea omnia Infit. de hæreditat. qua ab intestat. deferuntur. l. penult. §. sed siquidem, C. de adopt. in Auth. de hæred. ab intest. §. nullam collat. 9. hinc vult Alber. Brun. in d. tract. stat. excludi femin. art. 12. quest. 1. filiam excludi per filium ab extraneo arrogatum stante præfato statuto.

34. Septimo quæro quid de naturali prius nato, deinde post natiuitatem legitimorum per subsequens matrimonium legitimo? Hæc quæstio habet duo principalia capita: Primum an aliud matrimonium intermedium impediat istam legitimationem prolis. Secundum, dato quòd non impediat, an ista legitimitas trahatur retro, ita quod prius naturaliter nati, sed postea legitimi, præferantur legitimè nati in quocumque jure primogenituræ vel majoratus? Et quia hæc quæstiones plenissimè, & utrimque ab antecessoribus disputatæ sunt, ut per Joan. Andr. in mercuria. cap. sine culpa de re juris. in 6. Anthon. de Rosell. & Ludov. de Sar. in tract. legitimat. Præpos. in cap. per venerabilem. §. quod autem. qui fil. sint legit. & novissimè per dom. Joan. Ciri. in tract. primogen. lib. 1. quest. 14. omittis argumentis resolutivè breviterque procedam.

Et quantum ad primum, sit conclusio, quòd * matrimonium intermedium non impedit legitimationem prolis per subsequens matrimonium. hanc enim vim, priorem legitimandi prolem, jura concedunt matrimonio indistinctè, non distinguendo an aliquod medium matrimonium intercesserit vel non: vel an alia subit legitima proles vel non, ut patet in l. D. Constantini, C. de natura. liber. in Auth. de intest. & nefar. nupt. §. dubitatum. collat. 2. in cap. tanta. qui fil. sint legit. imò videntur expressè & determinatè concedere etiam stantibus legitimis interim, & sic ex matrimonio intermedio natis; ut est text. in Authen. quib. mod. natu. effi. legi. §. si vero solummodo. in fin. col. 6. Sed quia ille text. possit cavillari, si quis subtiliter argutari vellet quòd clausula nisi forsitan, in dicto §. non est dispositi-

va, sed merè relativa ad constitutiones vel leges præcedentes, sufficiunt jura præallegata cum ipsius rei equitate & communi sententia, * contra quam nimia & rigorosa subtilitas non est à consulentibus & judicantibus admittenda, teste jurisconsulto in l. sicut §. si debitori. ff. quibus modis pign. vel hyp. sol. & Accurs. in sit. Episcop. vel Abbas. in verb. feudum in usib. feud. Et hæc est vera, communis & in ulum recepta sententia, quam tenent Goffrid. in sum. de fil. presb. verb. quid sit natus. Hosti. in sum. eod. tit. §. 2. in fin. Richar. Mal. mb. in disput. incip. in quibusdam provinciis. Joan. An. Phi. Franc. in d. c. sine culpa. Anthon. Butrig. & ceteri in d. cap. tanta har. in l. cum quis, C. de natura. liber. Bartol. & omnes scribentes in l. gallus. §. & quid si tantum, ff. de lib. & posthumis. Anthon. de Rosell. in d. tract. char. 4. Foria de S. Petr. in disput. incip. Baron. in 1. dub. col. 5. & 6. & omnes quotquot legitisse recorder, excepto Ludov. de Sar. in tract. de legitimat. in cap. de legitim. per matrim. quest. 2. char. 5. & 6. cujus opinio tanquam minus æqua & fatuina rejicienda est, & omnino secundum opinionem canonitarum & communem, ad hujusmodi legitimationem sufficiunt duo extrema, videlicet coitum potuisse per consensum esse uxorium: & matrimonium postea secutum, ut tradunt in locis prædictis.

35. Quantum ad secundum, sit conclusio, quòd hujusmodi * legitimitas non trahitur retrò, in præjudicium eorum qui jam fuerunt nati vel effecti legitimi, & quibus hæc ratioe fuit aliquod jus quæsitum: unde si filii Titii essent substituti, & tempore purificatæ conditionis essent filii Titii ex legitima uxore, & naturalis ex concubina ante matrimonium habita, soli tunc legitimè nati vocabuntur ad hæreditatem vel fideicommissum, sive ad substitutionem directam, vel obliquam, naturalibus in perpetuum exclusis, etiam si postea legitimerentur mortuo uxore Titii, & vetere concubina per eum in uxorem assumpta. Et est ratio quia quamvis lequens matrimonium faciat eos, verè & propriè legitimos, verum est ut ex nunc tempore scilicet contracti matrimonii: non autem facit eos verè legitimos retrò, sive in præteritum, à tempore natiuitatis. Text. in d. c. tanta. ibi post contractum matrimonium. Tum constat quòd verè adique fuerunt illegitimi, & impossibile est facere quin tales fuerint, quum ad præteritum statum immutandum nulla sit potentia etiam divina secundum Philotophum, & in l. in bello. §. facta autem, ff. de captiv. & postliminio reuers. Sed bene potest lex ex nunc fingere, prout fingit, retrò in præteritum eos fuisse legitimos, in Auth. quibus mod. natural. effi. legitimi sit ugar collat. 6. l. interdum. l. fin. ff. de natural. restitut. & est * fictio transitiva de tempore ad tempus: hæc autem fictio nihil immutare vel auferre debet de jure aliis quæsitum. cap. quamvis de rescript. in 6. & expressè patet per text. in Auth. quibus mod. natural. effi. legit. §. licet. ibi de cetero & §. sic igitur ibi. & hoc factum ex inde collat. 6. & in d. §. sit igitur, ad fin. ibi quo factum ex hoc. Et hæc est potissima & punctualis ratio decisiva in qua ceteris omnibus resideo.

Et sic patet decisio quæstionis nostræ, quòd isti legitimato etiam per subsequens matrimonium, quod legitimitas quoad omnia, ut notatur in §. naturales si de feud. defuncti cont. sit inter dom. & agna. in cap. innotuit. de elect. non competit jus primogenituræ: quamvis ætate sit antiquior, sed legitimè nato, qui primus suus & legitimus natus est patri suo. Et sic in eo primum radicatum est jus primogenituræ, quod semel quæsitum non auferitur, sed transmittitur secundum ea quæ dicemus infra §. 134. Nec obstat quòd non est primogenitus naturaliter, * quia quantum ad effectum & affectationem juris de quo agitur, est verè & non fictè primogenitus, id est, primo legitimus & agnatus, genitus, & prior jura legitimationis, agnationis & fuitatis affectus, in qua prioritate jurum radicatur

* Contra communè & æquam sententiam non est subtilitas admittenda:

* Legitimitas non trahitur retrò in præjudicium tertii.

* Fictio translativa.

* Quis verè primogenitus.

* De arrogato ab extraneo patre.

* Legitimitas utrum consequatur jus primogenituræ & præferatur legitimis.

* Matrimonium intermedium non impedit legitimationem.

istud jus, & sic non obstat quod alter prius natus fuit naturaliter: quia hoc non sufficit ad obtinendum jus primogenituræ, sed requiritur quod etiam prius fuerit legitimus suus hæres & successibilis patri.

* Legitimi in dignitatibus & regalibus utrum succedant.

36. Et hæc vera sunt nedum in patrimonio privatorum, sed etiam in * dignitatibus regalibus, & regnis, nedum in his quæ jure hæreditario, sed etiam multo fortius in his quæ jure investituræ vel sanguinis deferuntur; & ita tenent Bartol. Brixii. in *dominica. qv. 55. incip. aliquis habuit.* Bartol. Bald. Aug. Pan. Alex. Jaf. Fort. Grat. *collat. 98. & omnes in dist. 5. & quid sit antum.* Joan. And. Phil. in *cap. sine culpa.* & ipsius Joan. And. compiler Alberic. in *l. cum quis, C. de naturalib. Bald. in tract. statu. in ver. primogenitus.* Petr. Ancha. Card. Flo. & omnes in *d. cap. tanta.* Bald. in *l. eam quam. collat. 9. de fideicommiss.* Bald. Saly. in *l. quotiens, C. de rei vend. & ibi Jaf. collat. 8. num. 40.* Panorm. *conf. 4. videtur. lib. 1.* Mart. Laud. in *tractat. primogen. char. 4. ver. ex quibus.* & plurimi alii quos præfati adducunt ne supervacuis allegationibus chartas explant; & ita dicendum est, quamvis contrarium teneat Bartol. sibi contrarius in *d. Auth. quibus mod. natur. efficit sui §. tribus in fin. Florian. de sancto Petr. in disp. incip. baro. in 2. dubio.* Nec est differentia, an statutum vel consuetudo dicat; primogenitus simpliciter, vel primogenitus legitimus; quamvis Anthon. Rosell. in *tract. legitim. lib. 1. in cap. de causa finali in fin.* magnam differentiam faciat, & velit in primo casu, prius naturaliter genitum post natiuitatem legitimi, legitimo præferri, quod falsum est, & irrationabile; quia verbum *filius*, aut verbum *primogenitus*, prolatum à lege, intelligitur de legitimo, & non de naturali tantum: licet non exprimat verbum legitimus. Textus in *l. generaliter, §. cum autem. de instit. & substit.* Secus autem si statutum loqueretur de * legitime nato: tunc enim legitimus etiam per subsequens matrimonium nunquam admitteretur ad tale jus, contra jus commune delatum, quia non est legitime natus secundum Anthon. de Rosell. in *d. loco.* Ludov. de Sa. *eodem tract. char. 7.* Super quo resolutionem novam tradam ad concordiam multarum opinionum infra §. 122. *gloss. 1.* nec est ille articulus de legitime nato præsentis speculationis: quia nostra consuetudo loquitur simpliciter de filio primogenito. Unde ille est primogenitus qui prior legitimitatis & successibilitatis jura habuit: & sic si stante masculino legitimo, antiquior naturalis legitimetur, non habet jus primogenituræ quia erat præoccupatum per legitime natum & ei acquisitum. Si autem erant tantum filia, sine dubio acquireret jus primogenituræ; quum nulli adhuc sit acquisitum. Nec censetur autetri aliquid à superveniens masculis legitime natis: quia & in natiuitate & in legitimitate ille est prior istis.

* An sit reperire jus primogenituræ inter plures simul legitimatos.

37. Sed quid si non supersunt filii legitimi, vel non sunt nisi filia, sed sunt * plures masculi naturales ejusdem matris, qui per subsequens matrimonium eodem momento simul legitimantur, an antiquior natus habebit jus primogenituræ? Videtur quod non ex eo quod diximus attendi prioritatem legitimitatis, & non sufficere solam proprietatem natiuitatis naturalis. Sed iste licet antiquior, non est prior alius in legitimitate. Et quum constet neminem eorum esse in ea priorem alio, sed omnes simul concurrere, videntur cessare termini consuetudinis, ex quo conitat nullum eorum priorem alio: & sic quod nec iudicio fortis sit locus, sed omnino deficiat jus primogenituræ, & æqualiter sit succedendum & dividendum. Et ita tenet Anthon. de Rosell. in *loco proxime allegato in fine.* Quibus non obstantibus contrarium puto, quod antiquior sit primogenitus & verum solidumque jus primogenituræ obtineat. Ratio quia huiusmodi legitimatio retrahitur & fingit legitime natum in commodum legitimi quando alii non est jus quæsitum, ut supra annotavi, & tenent omnes scribentes in *l. Gallus, §. & quid si*

tantum. * Sed tempore legitimacionis nulli est quæsitum jus primogenituræ: ergo acquiritor prius nato naturaliter, quia fingitur prior & ante alium fuisse legitimus & successibilis, & hoc sufficit ad obtinendum omne jus quod habuisset si tempore natiuitatis fuisset legitime natus, dummodo illud jus non sit alii acquisitum ut in præfenti casu.

* Legitimatio trahitur retro in quibus alii jus non est quæsitum.

38. Octavo quæro quid de * legitimo per rescriptum principis? Et primo videndum est an legitimi per rescriptum sint successibiles? Sed videtur frustra de his disputari: saltem respectu honorum feudaliu, in quibus naturales non succedunt, etiam si sint plene legitimi per rescriptum principis. Textus in *§. naturales, si de feud. defun. conten. sit inter dom. & agna.* & hoc nisi specialiter & expresse legitimetur ad feuda, & si legitimetur per Comitem Palatinum vel alium habentem potestatem ab Imperatore vel Principe, requiritur specialis clausula legitimandi ad feuda, in privilegio seu concessione potestatis, & in ipsa legitimacione: alioquin talis legitimatus non est successibilis nisi ad alaudalia & paganica, & non ad feudalia, & ita determinat Signoro. de Homed. in *conf. 218. quidam*, ubi dicit in *col. 2.* quod in privilegio sui comitatus apponi fecit nominatim de specialitate & potestate legitimandi quoad successionem feudorum cum derogatione *d. cap. naturales*, & idem voluit gloss. And. de Iser. Bald. Alvar. Præpos. in *d. c. Alex. conf. 2. vifit codicillis, collat. 14. lib. 1.* quod est repetitum *conf. 87. lib. 2.* Franc. Aret. *conf. penult. in fine.* Franc. Curt. in *conf. 1. col. 6. cum tribus sequ.* & est communis opinio. Adverte tamen quod legitimatus * simpliciter ad feuda, non censetur legitimatus ad dignitatem feudalem, & legitimatus ad dignitates, non tamen censetur legitimatus ad regales, nec ad regnum, secundum Bald. in *l. eam quam. collat. 9. C. de fideicommiss.* quem sequitur Mart. Laud. in *d. §. naturales arg. cap. ad aures de rescriptis, cap. fin. de præb. extra cap. cum in illis, de præb. in 6.* Adverte etiam quod secundum Bald. & Barba. in *addit. ad eum. d. §. naturales* non requiritur specialis derogatio sive clausula non obstante *d. §. naturales*: sed sufficit quod expresse, & sic ex certa scientia legitimetur ad feuda, quia ille §. non continet clausulam derogatoriam ad rescripta, iuxta notata in *l. fin. C. si contra jus vel util. publ. in cap. nonnulli.* per Fel. & Canonistas *de rescriptis.* & in *l. si quis in princip. testamenti.* per dictum Bartol. & alios, *ff. de leg. 3.* & idem voluit Marti. Laud. Alvaro. Præpos. in *dist. 6. Rapha. Cuman. in conf. 158. col. 2.* Francisc. Curt. in *tract. feud. part. 3. quæst. 17.* ubi falso allegat Baldum in diversam sententiam.

* Legitimatus per rescriptum principis utrum consequatur jus primogenituræ.

* Legitimatus specialiter ad feuda non censetur legitimatus ad dignitates feudales.

39. Sed certè cum deficientibus legitimis, feudum sit reversurum ad dominum cui competit istud jus tanquam jus formatum & caulatum è contractu & infeudatione cui non potest etiam Imperator aut summus princeps derogare, etiam cum clausula non obstante per notata in *l. quoties, C. de precibus imper. offeren.* sequitur * falsam esse gloss. in *§. naturales.* & communem opinionem, & quod non potest illegitimus succedere in feudis, etiam si expresse ad ea, & cum clausula derogatoria sit legitimatus, nisi fuerit legitimatus de consensu domini, vel nisi ipse legitimus sit dominus directus fudi, & ita tenet Saly. in *consil. incipiente Comes Palatinus.* & in quadam disputatione incip. *Mediolanensis. refer. & sequitur Alex. in consil. 60. vifit legitimacione, col. 1. lib. 2.* Anthon. de Rosell. in *d. tract. de legit. lib. 2. col. penult. vers. sed ulterius.* Card. Alex. in *cap. per venerabilem. §. quod autem col. 28. num. 61. versic. sed quæro sub hac.* ubi adducit gloss. in *c. 1. de natura. succ. feud. in usibus feud.* quæ nihil facit. Sed adhuc eadem ratione dicendum est non sufficere consensum solius domini, nisi quando agitur de ipsius tantum præjudicio, ut puta in feudo novo. Secus si feudum esset antiquum, quia tunc requiretetur consensus filiorum & agnatorum legitimorum,

* Naturalis non potest legitimari ad feuda contra consensum sententiam.

legitimorum, quorum interest, quia ad eos feudum esset reversurum, alioquin eis non præjudicaret legitimatio: & ita tenet Ludov. de Sar. in *d. tract. col. 59. qn. 10.* & expressius Udal. Zasius in *tract. feud. part. 8. col. amepennit.* nisi ex aliqua causa justa vel reipublice necessaria: ex qua princeps potest auferre jus alienum. Et verum puto in terminis dicti juris feudalis. Et sic concludo quod gloss. *d. cap. naturales*, non est vera, nisi in feudis improprie naturam habentibus, quæ aliter transirent ad quoscumque extraneos hæredes; unde decidit Rapha. *Cuma. in cons. 168. reverendus pater.* quod in feudo recepto pro se & suis hæredibus, succedit legitimatus per rescriptum, *seq. Jason. in l. qui se patris, col. 3. num. 14. C. unde liberi.* Idem vult Socin. in feudo concessio alicui, pro se & suis hæredibus, vel quibus dederit, quo casu videtur data generalis & libera potestas alienandi secundum Albert. in *l. fin. C. de jure emphyt.* Ita Socin. in *consil. 3. in causa domini Guid. col. fin. lib. 3.* & tunc puto quod sufficit legitimatio generalis, etiam nulla facta mentione de feudis, vel jure feudorum, ex quo talia feuda in successione non differunt, nec habent discretam naturam ab aliis rebus patrimonialibus; quapropter ita dicendum est apud nos legitimationem generalem extendi etiam ad feudalia, quum regulerentur ut patrimonialia.

40. Non tamen præfata inquisitio est inutilis, sed eam propter feuda quædam, quæ non sunt hæreditaria, sed lege contractus & investituræ deferuntur ad aliquos de certa linea. In his enim nulla prodest legitimatio nisi obtenta de consensu nedium patroni, sed etiam omnium de linea, quorum interest. Et hoc excepta sola legitimatione per subsequens matrimonium, quia plenissimè & merito jure restituit, & habilitat ad omnia ut dictum est in questione præcedenti, & idem in emphyteusi concessa alicui & liberis vel descendentibus, etiam si non sit dictum legitimè natis: imò etiam si nulla mentio legitimatis facta sit: & etiam si sit emphyteusis nedium ab ecclesia, sed etiam à privato concessa, ut latius si opus sit loco opportuniori deducam, pro nunc do tibi ad hoc duo pulchra consilia Petr. Ancha. videlicet *consil. 308. prima facie. & consil. 427. circa primum.* His incidenter & brevius, ut mihi videtur, quam pro magnitudine par erat prælibatis.

41. Accedendo ad resolutionem questionis nostræ videtur, legitimo per rescriptum competere jus primogenituræ, quum sit æquè luccessibilis in feudis nostris, atque in cæteris bonis. Et hoc in eisdem casibus dumtaxat, in quibus in questione præcedenti dictum est legitimo per matrimonium jus illud competere, videlicet quando tempore legitimationis nullus subest filius masculus & legitimus a quo jus primogenituræ sit præoccupatum: vel si quis tunc adfuerit, tamen postea ante delatam & aditam per eum hæreditatem sublatus est de medio quocumque modo. Contrarium decidit subtiliter & acutè Joan. Ciri. in *d. tractatu lib. 1. q. 13. col. pen.* per accuratissimam utrimque disputationem, quod taliter legitimatus nullam habeat prærogativam primogenituræ, nec plus possit competere in quibuscumque bonis successione, quam unus ex legitimis minus habens accipiat: & movetur per textum ad hoc expressum in §. *& quoniam varie. versic. ita tamen in Auth. quibus mod. nat. efficiant. sui. collat. 7.* & adducit Bald. in *cap. per suas, de major. & obed.* ubi dicit quod legitimati non sunt de stirpe, nec toti stirpi attinent, in *d. Authent. §. filium vero.* ideo non sunt nobiles, nec eis potest relinqui, nisi quantum ulli legitimo cui minus relinquitur, *d. §. & quoniam.* Et sic debere intelligi privilegium Imperatoris quod succedant cum legitimis: si enim statuto cavetur quod filia non succedat nisi in uncia, ista scemina limitat masculum legitimatum, ut non possit plus consequi, sive ex testamento, sive ab intestato: refert & sequitur Alexand. in *l. necessariis, collat. fin. ff. de acquirend. hered.* Et hæc opinio est æqua &

rationabilis in se & summè notanda, adde quod idem dictum Bald. refert Alexand. in *l. ex facto, §. 1. in fin. ff. ad Trebellian.* ubi tamen dicit se hoc non ponere pro constanti.

42. Et etiam ejusmodi opinio prima facie non videtur juri consona, nec metuit allegari *d. §. & quoniam varie*; quia non loquitur in legitimo per principem, sed solum per oblationem curiæ. Multo minus adduci possunt Bald. & Alexand. *ubi supra* quia expressè limitant & restringunt dicta sua ad legitimatos per oblationem curiæ tantum, ut etiam intelligit Jason in *l. unic. col. 11. C. quan. non peten. part. petentibus acce. ientientes.* aliud esse in legitimo per rescriptum principis, nec mirum, quum inter eos sit maxima differentia. Nempe legitimatus per oblationem curiæ soli patri agnoscitur, non avo, nec cæteris ascendentibus, nec aliis agnatis vel cognatis, quorum respectu remanet prorsus illegitimus ut prius, text. in *§. filium vero. d. Authent. quibus mod. nat. eff. sui.* At legitimatus per rescriptum legitimus est nedium patri, seu omnibus ascendentibus agnatis, cognatis & propinquis per text. in *§. illud tamen cod. tit. in §. si igitur licentia. in Auth. quibus mod. naturales eff. leg. col. 6. ubi nihil à legitimis differunt, & c.* Ita tenet Speculator in *in. de success. ab intesta. versic. quid de legitimis,* & ibi Joan. Andr. in *add. Anton. de Rosel. in d. tract. char. pen. versic. sed quæro an legitimatus per rescriptum agnoscatur.* Ludovic. de Sard. eodem *tract. char. 15. qn. 8.* Ille non efficitur verè legitimus, sed solum fictè, & quoad quid, *d. §. filium vero, ibi. per machinationem.* At ille restituitur illi legitimitati, quam legitimè nati habent, (sicut libertus qui restitutus natalibus redditur naturali ingenuitati) & verus legitimus efficitur, *ut in text. præallegatis,* & ut decidit Bartol. in *repetit. l. si is qui pro emptore, col. 8. num. 17. & ibi Jason. coll. 47. & sequent. ff. de nupcion.* Bald. in *l. manumissiones, coll. prima, ff. de just. & jure.* & patri agnoscitur suus hæres, sibique debetur legitima, & de necessitate debet institui, alioquin tanquam præteritus rumpit testamentum. Alexand. Jason. in *rubr. ff. de lib. & posthum.* quæ non habent locum in legitimo per oblationem curiæ. Et fufius dicam *infra §. 122.* Unde ex dicto §. *& quoniam varie,* loquente in legitimo per oblationem curiæ & sic in fictè legitimo tantum, ut tradit idem Ciri. in *d. tractatu lib. 1. quest. 15.* nihil potest inferri ad legitimatum, & restitutum per rescriptum. Quid igitur dicendum?

43. Et pro clariori resolutione, fingamus patrem duas puellas ex legitimo matrimonio habentem, & quendam spurium vel naturalem tantum, qui legitimationis diploma obtinet à principe, dicemusne huic tanquam à consuetudine vocato, acquiri jus primogenituræ in bonis patris, cum illud jus non reperiat ab alio tunc præoccupatum? Quid si illæ filiarum præclaros sponfos invenerint, spe futuræ successione paternæ, quæ fortè non consistit nisi in multis opulentis feudis? Et certè durum iniquumque videtur earum spem per hunc modum à dimidia redigi infra quartam. Quod si negemus legitimo per rescriptum acquiri jus primogenituræ, quali de tali consuetudo nostra non intelligatur: eadem ratione idem dicendum erit, etiam si tempore legitimationis nulli suberant filii legitimi nec masculi nec femina: ita quod superveniens masculus legitimè natus præferatur ei in jure primogenituræ, quod absurdum videtur: quum ille sit prior & in nativitate & in legitimitate, & quali debito legitimæ. Jus autem primogenituræ instar legitimæ habet, ut dicemus *infra eodem gloss. 3. q. 1.* Et ne diutius suspensum lectorum detineam in hac argumentosissima questione; *Concludo legitimo per rescriptum nunquam competere jus primogenituræ, stantibus liberis legitimè natis, sive masculis, sive feminis tantum: sive natis tempore legitimationis, sive postea conceptis & natis; & hoc in hoc regno est indu-

* In feudis hæreditariis sufficit legitimatio generalis.

* Etiam emphyteusis privati non transit ad legitimatos per rescriptum.

* Legitimus per rescriptum non habet jus primogenituræ.

* Differentia inter legitimatū per oblationem curiæ & legitimatum per rescriptum.

* Conclusio.

bitatum secundum communem cursum hujusmodi legitimisationum, quæ nunquam conceduntur in forma plenæ restitutionis natalium, sed potius dispensativè, saltem cum clausulis modificativis, videlicet dummodo si sint aut superveniant legitimè nati non cœquentur eis: vel dummodo de eorundem parentum vel hæredum processerit voluntate, de quorum tenoribus & effectu dicemus in d. §. 122. ubi proprius est locus: verum quia principis potestas non est alligata formis & limitibus assuetis: quin possit si libeat plenè legitimati restituere, sine ulla modificatione & restrictione: ideo remanet dubium questionis nostræ discutiendum in puncto juris: quid si eodem retento themate plena & integra legitimatio, sine limitatione concedatur à principe? Et supponitur eam validam, & non surreptitiam ut mentio facta de duplicitate illegitimitatis, vel aliis filiis legitimis, si qui sint, & aliis qualitatibus notabiliter retrahentibus à legitimatone ut dicemus in d. §. 122.

44. Et primò videtur quòd habeat jus primogenituræ, necdum quando non sunt nisi filix, ut in themate, sed etiam concurrentibus aliis masculis postea legitimè natis, & quòd sit illis jure primogenituræ præferendus quia post * legitimatorem statim & naturalia & civilia jura in eo concurrunt; l. cum adoptivis, §. omnia igitur, C. de adopt. Et est vere filius legitimus, & prior nativitate & legitimatone. Et comprehenditur in omni dispositione loquente de filio vel filiis simpliciter, vel etiam addito verbo legitimo vel legitimis, vel etiam verbo naturalibus & legitimis. Sive enim sit testamentum continens substitutionem si quis decellerit sine filiis naturalibus & legitimis, legitimati per rescriptum faciunt deficere fideicommissum & in totum excludunt substitutum, ut tenent Jacob. de Aret. quem seq. Joan. And. in addition. ad Specul. de success. ab intestat. ad fin. Alberic. Alexand. Jason. in l. generaliter, §. cum autem, C. de instit. & substit. sub condit. fact. Angel. in disput. incip. nobilis quidam genere. col. 2. & 3. Petr. Anchar. in repet. cap. canonum statuta. quest. 13. col. 37. ubi dicit se bis ita consuluisse, ut patet in suo consilio 225. prima facie Joan. de Imol. in l. ex facto, §. si quis rogatus, ff. ad Senatuscons. Trebel. ubi attestatur hanc esse communem sententiam, latè Alexand. consilio 2. visis codicillis, lib. 1. quod est repetitum in consilio 87. lib. 2. consilio 92. viso themate in fin. lib. 4. consilio 5. attentis narratis, lib. 7. Cardin. Alexand. post Anthon. de But. in cap. per venerabilem, §. quod autem num. 102. col. 89. & sequ. qui filii sint legitimi. ubi etiam col. 94. num. 104. dicit aliud esse in substitutione facta sub conditione, si decellerit sine filiis legitimè natis, & bene: sive in contractu aut sententia arbitri: ut decidit Angel. consilio 71. arbiter. quòd sententia arbitri de solvendo pensionem annuam alicui & filiis suis legitimis & naturalibus, intelligitur etiam de legitimatis per Comitum Palatinum: sive de lege, statuto aut consuetudine.

45. Hinc in fortioribus terminis tenet Bald. in l. eam quam, collat. 6. versicul. item suis quasitum, l. cum acutissimi, collat. 1. versicul. quero nunquid, C. de fideicommiss. quòd * stante statuto ut extantibus masculis naturalibus & legitimis fœminæ non succedant: excluduntur etiam per legitimatum: nec dicitur tale statutum extendi ad legitimatos, sed potius ipsa legitimatio ab habente potestatem facta, extendi ad statutum, quod ab ea recipit interpretationem passivam. Idem vult Paul. in l. sed si hac, §. patronum. 1. & ibi Socin. not. 8. collat. 3. & Jason. ff. de in jus vocando. Paul. in l. si ita quis, §. is cui, ff. de legatis secund. Et in rubric. C. de jur. anr. annulor. & in consilio 27. dicendum est collat. 1. & fin. consilio 34. supra 1. col. 2. & 3. consilio 102. videndum est lib. 2. Alexand. in consilio 60. visa legitimatone, collat. 2. versicul. istud, idem libro secundo. Anthon. de Rosell. in d. tract. lib. 1. de causa finali collat. 1. versic. sed hic quero an stante sta-

to. Et in lib. 2. de causa effect. collat. 6. versic. ulterius quero: ubi se referendo ad dictum librum primum, expressè & determinatè tenet quod succedat & præferatur in jure primogenituræ, quamvis nonnulli (sed erroneè & forte ex auditu aut non perspecto libro) advocent eum in oppositum. Franc. Aret. Phil. Cor. in l. liberos, C. de collat. Aretin. in l. gallus, §. si ejus, ad fin. ff. de lib. & posthumis. Socin. in repet. l. cum vivus, collat. 27. versic. præterea statutum, ff. de condit. & dem. & in consil. 63. collat. antepenult. consil. 65. super proposita, collat. 3. lib. 3. Fas. in l. 2. §. prætor ait. in fin. ff. de in jus vocand. l. cum filios familias collat. ult. ff. de legat. 1. l. generaliter, §. cum autem, collat. fin. C. de instit. & substit. l. 1. col. 3. versicul. hoc est quod stante. C. de bon. possess. contra tabul. & in dicta l. cum acutissimi, ubi dicit se bis ita consuluisse & judicatum fuisse: tamen inter sua consilia non reperi nisi unum consilium ad hoc, videlicet consil. 68. lib. 2. Phil. Deci. consil. 265. col. 2. num. 7. Et plenissimè Albert. Bru. in tractatu. statu. exclu. fœmin. art. 12. quest. 4. Secus si statutum loqueretur de filiis legitimè natis, & sic requireret legitimum statum tempore nativitatis ut notatur in locis præal. maxime per Alex. in d. consil. 5. lib. 7. Igitur multo fortius plenè legitimatus per rescriptum comprehenditur in consuetudine nostra: quæ simpliciter loquitur de filio primogenito, cui tantum confert certum limitatum jus præcipui in honorem primogenituræ nullo modo excludendo reliquos filios sive masculos sive fœminas à successione, nec eorum legitimam minuendo.

46. Contrarium tamen necdum mera æquitate, sed etiam mero jure verius puto, quia quamvis legitimatio per subsequens matrimonium etiam extantibus aliis filiis legitimis sit favorabilis tanquam à jure communi concessa & approbata, ut per scribentes in d. cap. tanta & in d. §. naturalis, * tamen legitimatio per rescriptum saltem concurrentibus aliis filiis legitimis est odiosa & à jure reprobanda & prohibita text. in §. si quis ergo filios legitimos non habens, cum seq. in Auth. quibus modis natur. eff. sui. & in §. liceat igitur. ibi, si legitimam non habeat sobolem, & in §. sequ. in Auth. quibus modis natur. eff. legitimi. Et adhuc si non supersint nisi soli filii naturales prohibentur legitimari per rescriptum, si honestè possint legitimari per subsequens matrimonium, ut volunt text. præfati. Ita quòd unà cum legitimis non debent admitti naturales, nisi per oblationem curix à patre factam, vel per subsequens matrimonium tantum sint legitimati. §. si vero plurimis, versic. omnino. quibus mod. natur. eff. sui. Et ita quòd etiam vivente patre, ad ejus supplicationem legitimati, non possint succedere extantibus legitimè natis, tenent Bart. in Auth. Item si quis, C. de natur. liber. Bald. in Auth. præterea, C. eodem. Alexand. consil. 187. videretur, col. 2. lib. 5. Jason. in l. gallus, §. & quid sit tantum, lect. 2. col. 26. ff. de lib. & posthum. & ad hoc ut possint concurrere cum legitimis requiritur quòd legitimatio contineat clausulam derogatoriam & correctivam ad dicta jura. Et sic talis legitimatio est valde exorbitans & odiosa, unde quàm strictissimè fieri potest interpretari debet dummodo aliquid operetur per notata in l. 4. fin. §. totiens, ff. de dam. infect. in l. fin. §. in computat. C. de jure deliberandi. Cum autem satis operetur si concurrant cum legitimis, absque eo quòd eis præferantur: sed obtinendo tantum quantum legitimorum minus habens: ita debet intelligi & accipi ut plus capere non possint: quum enim per jus commune in totum hoc casu repellantur, & cōtra ejus specialem dispensationem vel derogationem admittantur, satis est eos tantum consequi quantum consequuntur legitimati per oblationem curix, qui de jure communi ad successionem intestati vocantur, & tamen prohibentur plus capere quàm unus legitimè natorum minus capiens, §. & quoniam varia quib. mod. eff. sui. Et ita non per nudum text. dict. §. & quoniam varia; sed per inductionem prædictam dicendum puto.

* Legitimus est vere legitimus, & in omni dispositione venit appellacione filii legitimi.

* Naturalis non potest jure communi legitimari per principem stantibus legitimè natis. Inductio decisiva.

* An legitimatus habeat beneficium statuti excludentis filias? dic quod non, ut infra eodem num. 42.

Et quod dispositio dicti §. quoniam varia versic. ita tamen, loquens de legitimatis per oblationem curiæ, æquè habeat locum in legitimatis per rescriptum, casu quo possunt concurrere cum legitimis, tenet Angel. expresse in d. §. quoniam varia. & sentis in §. tribus in fin. eodem tit. Ludo. Rom. in l. necessariis. ff. de acqui- rend. hered. Anthon. de Rosell in dicto tract. lib. 3. col. fin. Franc. Curt. senior consil. 16. col. 3. consil. 35. col. 4. consil. 73. col. 16. Jason. in repetit. l. si is qui pro emptore, col. 54. ff. de usufructu. in consil. 68. col. & si lib. 3. Guil- lielmus Benedictus in repetit. cap. Raynuius in verbo & uxorem nomine Adalysiam num. 205.

47. Ex quibus concludo quod plene legitimatus per rescriptum nedum legitimatione collativa, ut loquitur Anthon. de Rosell. in d. lib. 3. collat. fin. sed etiam plenissima & relictoria natalium, non potest in bonis & hæreditate parentis aliquod jus primogenituræ, vel aliam meliorem conditionem habere, ultra filios legiti- mæ natos sive jam nati fuerint tempore legitimatio- nis, sive postea supervenerint. Nec absurdum est quod jus primogenituræ acquisitum huic legitimo qui tunc solus erat, auferatur ei per supervenientiam mascu- li, vel etiam solius femine legitime. Tum quia satis favorabiliter & benigne secum agitur, quod legitima- tio sua natalitate legitimi non revocatur, sed conserva- tur, ut eum eo æqualiter admittatur, ut dicemus in d. §. 122. Tum quia multo absurdius esset eum legiti- mæ natis præferri. §. tribus in fin. quibus modis nati ef- fi. sui. Plus voluit Baldus in cap. per duas de majori. & obedientia, quod omnes, legitimi debent reveren- tiam legitime natis; nec debent eis æquari, nec sedere ad unam mentiam: unde falsa est opinio dicendum sta- tutum vel consuetudinem excludentem feminas stan- tibus masculis naturalibus & legitimis, verificari ha- bere locum, etiam in filio legitimo per rescriptum. Nec obstat quod hæc consuetudo vel statutum potest recipere interpretationem passivam à legitimatione, quod est fundamentum Baldi, quia fateor hoc esse ve- rum, quando ex hoc nihil sequeretur absurdum, vel contra jus commune: sed quando absurditas vel juris communis derogatio induceretur & multiplicaretur ut in casu præsentis, quia primò derogatur juri communi per hujusmodi legitimationem in quantum legitima- tus admittitur cum legitime natis quod erat à jure prohibitum: si autem eis adhuc preferretur jam se- cundo & gravius derogaretur juri communi, unde consuetudo non debet extendi etiam passivè ad tam multiplicem juris communis correctionem: sed pot- tius restringi, ne tot specialia, & juri repugnantia, in eadem persona admittantur.

48. Et super hoc notabili puncto dum quaeritur, quando interpretationi passivæ locus sit, distinc- tionem quandam in registris & theoriis meis collegi: quæ omisso apparatu breviter induci potest ad resolutionem conclusivam præsentis materię, sic ad casum sub- jectum applicando ut sequitur: Aut statutum vel con- suetudo loquens de filio vel filiis simpliciter, non est exorbitans, nec contra jus, ut dum disponit quod inter filios & filias sit æqualis successio, & representatio in linea directa: & tunc recipit extensionem passivam à legitimatione, ut habeat locum in legitimo, dum- modo sit plene, & sic verè & non fictè & quo ad quæ- dam tantum legitimatus, tunc enim non extenderetur passivè, nisi in his dicitur in quibus data est legitima- tio, seu potius dispensatio. Aut est juris correctoria & ex- orbitans: & tunc aut extensio passiva non inducit novam correctionem juris, & sit hæc extensio, unde nul- lis extantibus filiis legitime natis, legitimatus per res- criptum, intelligitur contineri in hac consuetudine, & habeat locum juris primogenituræ, sub modificatione eorum quæ dicam infra §. 122. gloss. 1. & infra eadem gloss. in fin. quæst. sequenti, quod non est sine effectu ut dicitur in eodem gloss. 3. Aut per extensionem passivam

inducitur nova juris correctio: & tunc ne multiplice- tur inconveniens, non debet fieri ut in casu præsentis legitimatio concessa stantibus filiis legitime natis, in hoc eo ipso corrigat jus commune: si autem extende- retur ad prælationem & prærogativam datam ab ista consuetudine, adhuc amplius corrigeret, & esset secun- da & multiplicata derogatio juris, quod est evitandum per jura vulgata. Et sic concludere soleo, quod de exorbitanti ad exorbitans, non sit passiva interpreta- tio, vel extensio, quod singulariter nota ad materiam l. omnes populi. ff. de justit. & jure. & l. prima, C. de summa Trinitate & cap. 1. de consuet. nondum enim legi nec audivi ab aliquo dictum aut scriptum, & quamvis dom. Jac. Zochus, in cap. per venerabilem, qui fil. sine leg. post longam disputationem, in sua distinctione videatur idem sentire, tamen non attingit quod brevi compendio ex hac consideratione nostra habetur ex- pressum.

49. Ad hæc facit optime quod consuetudo vel sta- tutum loquens de filiis legitimis, debet intelligi de legitimis de jure communi. ut sunt nati ex viro & uxore, qui antonomastice sunt legitimi: & etiam per sub- sequens matrimonium legitimi, qui verè & de dispo- sitione communi utriusque juris, sunt quod ad omnia legitimi: sed non de legitimis de jure speciali tantum: quales sunt per rescriptum principis legitimi: saltem concurrentibus aliis legitime natis, tunc enim illi legiti- mati non tam sunt de jure speciali, quam contra jus legitimi: deficientibus enim legitime natis, tunc legiti- mati censentur legitimi de jure speciali, sive ex pri- vilegio specialiter concessio. Extantibus verò legitime natis sunt legitimi contra jus & prohibitionem juris. Unde de talibus non debent verba consuetudinis vel statuti intelligi: sed bene intelliguntur de legitimatis per subsequens matrimonium, & sic de jure communi. Et hæc est ratio Anthon. Butr. d. cap. per venerabilem, char. pri. ubi ita optime decidit per hanc rationem: quæ in dubitanter procedit quando illud statutum vel consuetudo est exorbitans à jure communi, ut in casu nostro. Et hoc modo capiendò veram mentem An- thon. Butrig. reducitur & concordat cum theoria & distinctione nostra. Facit quod verba consuetudinis, vel statuti, debent intelligi in potiori significato, vide- licet in filio qui est verè naturalis & legitimus ex origi- ne, & non ex accidenti, l. fin. C. de his qui veni. aetatis impet. Et secundum nostrum usum loquendi, qui est, quod appellatio filiorum intelligitur de natis ex viro & uxore, & non de legitimatis. Et ita in dispositionibus testatorum decidit Cardin. Alexand. in d. cap. per vene- rabilem. §. cum autem, col. 90. Et hæc duæ fuerunt ratio- nes Pauli Castrensis, qui sibi contrarius sed melius ex- aminans tenet hanc partem in d. l. fin. & in l. cum ac- quisisti. C. de fideicommiss. & in l. ex facto. §. si quis roga- tus. ff. ad senatus consultum Trebell. & in consil. 180. super eodem collat. fin. lib. 1. consil. 252. quæstio ista, lib. 2. con- silio 343. circa primum, collat. fin. lib. 2. Tamen rationes suæ per se non sufficerent quia d. l. fin. de his qui veniam aetatis impetrant, loquitur in eo qui etiam secundum sta- tum de præsentis, non est verè, sed fictè tantum, & quo- ad quædam, legitime ætatis, sed iste legitimatus quod ad statum de præsentis, est verè & non fictè legitimus. Et nota quod istud de communi usu loquendi deberet ita plene & clarè probari, ut appareret etiam statuen- tes verilimiliter in hoc facere vim & differentiam. Sed quæ adduxi satis superque sufficere videntur, etiam citra allegationem & probationem communis usus loquendi.

50. Eandem partem, quod hujusmodi statutum vel consuetudo non habet locum in legitimo per rescri- ptum, tenet Baldus in consil. 214. quidam habet lib. 2. An- gel. consil. 76. posito pro constanti. collat. 2. versic. venio ad tertium. Bened. Plumbi, in disputatio. incipi. Statuto Pitano. in 4. dubio. Anthon. Butrig. in cap. tanta. &

* De exor- bitanti ad exorbitans non sit passiva inter- pretatio.

* Quidam legitimi de jure cõ- muni, quidam de jure speciali, quidam contra jus.

* Etiam plene nata- libus resti- tuti per principem non debet præferri nec ali- quid habe- re ultra fi- lios legiti- mæ natos.

* Legiti- mati debet reverentiã legitimæ natis. * Modifi- catio de sta- tuto exclu- dente femi- nas.

* Quando passiva in- terpretatio locum ha- beat in sta- tutis.

in cap. per venerabilem char. pen. qui filii sint legit. & ibi Cardin. Alexand. §. quod autem char. 27. Imol. Rapha. Curt. in l. si in quis §. ultim. ff. de legat. 2. Raph. Fulg. in l. fin. ff. de just. & jur. & conf. 62. stante statuto. Ludov. Roman. in l. necessarius. ff. de acquirenda hered. & in l. si is qui pro emptore col. 10. ff. de usucap. Alexand. in conf. 60. visa legitimacione col. 3. lib. 2. in l. gallus. §. si ejus in fin. de lib. & posthum. & Socin. eadem l. §. & quid si tantum col. penult. conf. 246. eleganter col. penult. lib. 2. quod reperitur inter consilia Franc. Cur. senioris conf. 18. & idem Curtius plenissime & accuratissime in conf. 13. 16. 35. & 74. Vincen. Para. inter consilia. Curt. conf. 17. Georg. Nata in cap. quamvis col. 44. versicul. Secundo quare, de patris in 6 Jason latissime in repetit. d. l. si is qui pro emptore col. 62. cum tribus col. sequent. ubi melius & pressius examinat & precedentes suas lectiones consiliaque contraria expressè retractat. Phil. Decius in l. liberos, in fin. C. de collat. l. 1. col. 4. versic. tertio, intelligitur. C. de honor. possess. contra tab. & consil. 52. per totum, consil. 155. col. 3. consil. 275. col. penult. & seq. cum addi. ad illud consilium, ubi dicit hanc esse communem sententiam. Guill. Benedic. in repetit. cap. Raynautius, in verb. & uxorem nomine Adelatum. num. 206. dom. Andr. Tiraq. in repetit. l. si nunquam in ver. suscepit liberos nam. 81. ubi dicit tenentes hanc sententiam numero & ratione vincere. Et verum est ut satis liquet per prædicta, quicquid quantumvis abundè & accurate scripsit Alber. Brut. in d. tract. stat. exclud. femi. Et quamvis Georg. Nata, in eodem tract. part. 3. quest. 2. & Joan. Campez in eodem tract. quest. 39. nihil affirmare ausi fuerint. Et sic est expedita hæc questio. In qua si prolixior fui, scio tamen me nonnulla refecisse, eo quod ad resolutionem non videbantur necessaria: tamen non essent inutilia: nisi forte utiliorem aliarum questionum resolutionem prolixitate sui impedirent.

* An legitimo per rescriptum si solus sit competat jus primogenituræ.

51. Nono subsequenter quæro, quid si legitimatus per rescriptum est solus, an habeat istud jus primogenituræ? Idem enim etiam in unico filio est efficax, ut infra eod. gloss. 3. Et videtur quod non, primò propter communem sententiam tenentium hujusmodi statuta loquentia de filiis simpliciter, vel de legitimis filiis debere intelligi in potiori significato de legitimis origine & non ex accidenti, pro quo optimè omnium facit textus in l. filium. ff. de his qui sunt sui vel alieni juris, ubi Jurisconsultus de finit filium, cum qui ex viro & uxore ejus nascitur. Sed constat istum non fuisse natum ex viro & uxore: imò parentes sui nunquam fuerunt invicem vir & uxor, definitio autem maximè legis dat propriam significationem & acceptionem verbi. Baldus in l. maximum vitium, collat. 2. C. de lib. prat. vel exheredatis. Et sic huic legitimato non convenit, nec nomen nec appellatio filii. Tum per id quod quidam volunt augmentum legitimæ de quo in Authentica. novissima. C. de iussic. testam. non habere locum in filiis arrogatis, nec in naturalibus legitimatis, ut refert Albert. Brun. in d. tract. art. 12. quest. 4. Sed istud jus primogenituræ de quo agitur, nihil aliud est quam quoddam augmentum legitimæ filii primogeniti, ut infra eodem gloss. 4. Quibus non obstantibus dicendum quod habet verum & solidum jus primogenituræ. Ratio patet per theoriam meam præcedenti questionem insertam: quia ex quo non sunt alii legitimè nati: iste est legitimus de jure communi, vel melius de jure speciali à jure communi approbato, cui nulla opponitur prohibitio juris communis. Et sic quum hæc legitimatio non sit exorbitans, nec derogatoria juris communis, extenditur ad consuetudinem nostram, quæ ab ea accipit interpretationem passivam.

52. Amplio nedum in plenè natalibus restituito per legitimacionem restitutoriam: sed etiam in habilitato, vel dispensato ad successione per legitimacionem modificatam: quæ est in usu communi & stylo ordinario seu protocollo (ut vocant) cancellariæ regis,

quamvis enim talis absolute loquendo, non sit verè; sed fictè tantum legitimus: tamen quod ad eum qui est legitimatus, habetur pro vere legitimo. Et consuetudo nostra in illo verificatur hoc casu. Tum in isto casu consuetudo ista non ita videtur exorbitans, ex quo deficientibus aliis filiis nullam inter eos inducit inæqualitatem. Tum hoc casu cessant omnia inconveuentia, de quibus in quæstione præcedenti, unde patet falsam esse opinionem, quod augmentum legitimæ factum per jura Authenticonum, non habeat locum in legitimatis: quia imò habet locum: & eis debetur jure nature, ex quo in eis concurrunt utraque jura & nature, & legis civilis, l. fin. §. ante omnia. C. de adopt. quia augmentum legitimæ non est exorbitans, sed favorabile. Non obstat d. l. filium, quia ibi non ponitur definitio, sed quædam descriptio à præsumptione sumpta.

* Augmentum legitimæ habet locum cum in filiis legitimatis.

53. Hic autem supponitur de veritate filiationis conitare. Adverte tamen ad hanc ampliationem ad modificatè legitimatum: ut ponderes illa verba quo ad ea, live quatenus, iqua communiter apponitur illa clausula, dummodo de eorundem scilicet patrum vel aliorum ad quorum successionem habilitatur, voluntate processerit: & sic non fit legitimus nec suus hæres patri vel matri nisi voluerint. Unde nedum inter vivos, sed etiam ultima voluntate, possent eum excludere à bonis suis & successione, & etiam si semel consensissent consensum revocare sive in toto, sive in parte. * Et per consequens poterunt in testamento vel codicillis de jure primogenituræ disponere tam tacite quam expressè: tam directo, quam per indirectum legando res illi juri subjectas, vel hæreditatem legatis exhauriendo; quod non possent facere respectu legitimè nati, ut infra eodem gloss. 3. quest. 3. Et sic jus primogenituræ in taliter legitimato est multum debile, & carens omni virtute & effectu, nisi fingantur alii casus ab extrinseco: puta si statuto vel pacto majorum esset cautum quod semel deputatum juri primogenituræ non posset alienari, sed reservaretur futuris primogenitis, vel si per statutum portio juris primogenituræ esset immunis ab omni onere & persequatione, aut simile, alioquin in terminis nostræ & similis consuetudinis, frustratorium est inquirere de jure primogenituræ legitimati per rescriptum secundum formam cancellariæ Franciæ, etiam deficientibus aliis liberis. In omnibus enim quæ concernunt futuram alicujus successionem, consensus & voluntas ejusdem mutabilis est & ambulatoria usque ad mortem per l. fin. C. de pact. l. 4. ff. de admend. legat. & plenè deducam infra §. 122. in reliquo materiæ legitimacionum, celeriter hic transeo quia plenè traditur in d. §. 122.

* In omnibus concernentibus futuram successionem voluntas est ambulatoria.

54. Decimo subjunctim quæro, conclusimus supra in quest. 8. indistinctè stantibus filiis legitimè natis, supple & venientibus ad successionem, nullum jus primogenituræ competere legitimato per rescriptum. Quid si super sit masculus legitimè natus, sed post legitimacionem naturalis natus, an iste habet jus primogenituræ? Et videtur quod non: quia non est primogenitus nec nativitate, nec legitimitate, quippe qui in utroque præcedatur à legitimato, cum ergo in eo non verificentur verba consuetudinis, non videtur vocatus, nec posse prætere hoc jus, quamvis enim non competat legitimato, hoc nihil est, ex quo non apparet competere huic secundogenito, & sic remanebit successio in terminis & dispositione juris communis: ut æqualiter dividatur. Tum in dubio venit judicandum pro ista æqualitate, per quam revertimur ad jus commune. Contrarium puto: iste enim genitus post dictam legitimacionem, est verè primogenitus respectu dicti legitimati: patet, quia ille legitimatus nunquam fuit legitimè natus, nec de jure communi pro tali habitus. Et sic ipse secundogenitus solus est primus legitimè natus, cum nullum talem habeat an-

* Legitimatus per rescriptum utrum in jure primogenituræ legitimis postea natis præferatur.

* Legitimè natus habere jus primogenituræ licet super sit alius prior natus & legitimacione.

te se: ergo est verus primogenitus secundum verba & mentem hujus consuetudinis, quæ loquitur & intelligitur solum de primo legitime nato, vel qui de jure communi habetur pro primo legitime nato, ut est legitimatus per subsequens matrimonium indistinctè, vel qui de jure speciali, & permissione jûris communis, pro tali habetur ut legitimatus non extantibus legitime natis. Nec obstat quod legitimatus sit prior in nativitate & legitimitate, quia non est prior in legitimitate * originaria, & naturali, imò nec legitimitate superinducta de jure communi, vel de jure speciali absque derogatione jûris communis: quarum legitimitatum una est requisita ad mentem & effectum hujus consuetudinis. Sed est legitimus sive verè sive fictè, legitimitate quadam extraordinaria, & odiosa contra jûris expressam prohibitionem, ex dispensatione vel derogatione legum superintroducenda: quæ non sufficit ad assequendum beneficium hujus consuetudinis, nec ad legitimandum vel justificandum qualitatem primogenituræ ab ea requisitam, & intentam: non autem adduxi illam rationem quod legitimatus per scriptum, esset inhabilis ad jus primogenituræ, & sic minime computandus in numero iustatum ad hoc: quia falsum est eum esse inhabilem quum sit successibilis: non igitur excluditur à jure primogenituræ propter inhabilitatem sed ne nimium præjudicetur legitime natis, & quod eorum favore prohibeatur plus capere, quam unus eorum minus habens: multumque favorabiliter secum agatur: si sit eis, vel uni eorum æqualis. Et hæc decisio procedit nedum in legitimatione modificate, sed etiam in plenè restituto natalibus.

55. Undecimo quæro si sunt duo filii legitime nati, unus natus * ante feuda acquisita à patre, alter natus post: Utrique competat jus primogenituræ in illis feudis? quia hæc quæstio modicam vel nullam habet dubitationem, & copiosè disputata & optime resoluta est per dom. Joann. Cir. in d. tract. lib. 1. quæst. 12. solum concludam cum eo post Saly. & Joan. Fab. in l. imperialis. C. de nuptiis, indistinctè jus primogenituræ ad primogenatum pertinere, sive feuda sint antiqua, sive noviter quæsitæ, sive inter privatos, sive inter principes etiam de regno: quia * natus ante regnum patri acquisitum nihilominus dicitur primogenitus filius regis & præferretur natis post adeptam dignitatem regiam. Et ultra allegata per Ciri. ibi quæ nolo transcribere, adde quod idem tenent Franc. Naza. de Ripa in cap. inter castras, col. 3. num. 15. de rescript. Guilielm. Benedic. in repetit. cap. Raynutius in verb. in eodem testamento relinquens 7. num. 201. versicul. alii dicunt. Et reddunt rationem, quia sufficit quod sit & dicatur primogenitus vasalli, Baronis, vel Regis, tempore mortis, vel successionis

delata, quoniam quando qualitas adjicitur verbo à quo dispositio sumit effectum, sufficit talem qualitatem adesse tempore quo illa dispositio sortitur effectum, per Bart. in l. ex facto ff. de vulg. & pupill. subst. Verum quia jus primogenituræ sortitur aliquem effectum, & radicatur etiam vivente patre, melior est ratio, quia statim quod pater acquirit etiam de novo, feudum, ducatum, vel regnum, statim filius antiquior, quem tunc habet, & qui est suus primogenitus, incipit esse primogenitus vasalli, ducis vel regis, & sic statim in eo primitus & ante alios radicatur, sive jam radicatum jus primogenituræ qualificatur & informatur à superveniente patris dignitate. Et hanc rationem solutus sum opponere nimium * scrupulosus, nec valentibus sequere intellectum à phantasia, nec discernere abstractum à concreto, non enim ipsa dignitas vel alia qualitas personæ, sed persona ipsa generat. Et sic * ad esse primogeniti non concurrat aliud, quam prioritas generatur, seu nativitas legitime: id ipsum ergo solum attenditur, dum quæritur quæ sit persona primogeniti: dum autem quæritur quod sit objectum primogenituræ, & in quibus bonis vel rebus effectum suum operetur, attenditur tempus quo debet sortiri effectum, puta mortis patris & delatæ successionis.

56. Quid enim si rex de novo aliquem militem investivit de baronia vel comitatu pro se & filiis suis naturalibus & legitimis, ita ut primogenitus præferatur: numquid in hac investitura comprehenditur primogenitus investiti dudum legitime natus? Et proculjubendum est quod sic, ut merito rejicienda sit opinio Bartol. Bald. & seq. in d. l. Imperialis. Philipp. Decius in d. cap. inter castras. collat. 1. Franc. Curt. in notab. 50. Vidi pulchram Boni. de Curtil. decisionem in tract. nobilita. part. 3. ad fin. Udal. Zaf. in epitom. feud. part. 8. & sequacium, qui tenuerunt illum excludi: & immediate post adeptam dignitatem genitum præferri. Nec etiam admittenda est distinctio inter feudum vel regnum avitum vel noviter acquisitum, quam tradunt Petr. Cyn. in d. l. imperialis, quamvis eos sequantur Anthon. Cor. in tract. de excell. & pos. regia. quæst. 26. Jacobi in tract. feud. ver. 1. col. 4. ver. sed si juxta, & Cosmas Guymier in gloss. prag. in proc. super ver. primogenito. col. 4.

Adverte * tamen quod secus est in nobilitate non originaria, sed daviva: primogenitus enim pagani, natus ante quàm pater per principem simpliciter nobilitaretur, non efficitur nobilis, nisi sibi etià daviva nobilitas conferatur expressè per principem. Ratio, quia illa vulgaris & nativa nobilitas, nunquam adesse potest, nisi perfectè adfuit tempore nativitas, ut diximus supra in proc. gloss. 7. in ver. Nobles.

* In crassos & scrupulosos.
* Ad primogenituræ essentiã quid requiritur.

* Natus ante feudum acquisitum à patre utrum præferatur jure primogenituræ in feudo alio post feudum acquisitum natis.
* Natus ante regnum à patre adeptum proprie filius regis dicitur.

* Natus ante nobilitatem patris non est nobilis.

SUMMARIÆ GLOSS. II.

1. Primogenitus jure suo saisitur à consuetudine.
Verbum capio est directum.

2. Ejus est electio ad quem verba executiva diriguntur.
An in beneficiis sit electio beneficiati.

GLOSS. II. IN VERBO.



D est capit. 1. Nota primò quod primogenitus non tenetur petere à fratribus coheredibus traditionem vel restitutionem hujus primogenituræ: nec habet accipere de manu eorum, sed per se ipsum manu propria, adeo quòd mortuo patre statim ipso jure est saisitus sive verus possessor, & consequenter dominus hujus præcipui. Probatur primò per hunc textum, verbum * enim capio in omnibus suis modis & temporibus est merè directum, & significat per se immediate accipere, & non per alium, & in testamentis

facit substitutionem directam & non obliquam, quia simpliciter positum ut hic, excludit ministerium alterius, imò includit dispositionem, & executionem dispositionis, & sic est directum, per doctrinam Baldi in leg. fin. col. penult. C. de sacrosanct. eccles. per Bartol. & alios in l. centurio ff. de vulg. & pupill. substi. Probatur secundò, quia istud præcipuum acquiritur & competit jure hæreditario & successivo. Patet per seriem & contextum §. 15. & 16. infra eodem & dicemus in gloss. sequenti. unde eodem jure regulatur, quo ipsa successio, & quota hæreditaria, in qua hæres ipso jure à

* Verbum capio est directum.

Tom. I.

H b ij

morte defuncti, est factus infra §. 132.

* Horto
deficiente,
quid (præ-
cipui jure)
ejus loco
primogeni-
tus capere
possit.

2. Nota secundo, quod deficiente horto circa man-
sionem principalem, primogenitus habet electionem,
an loco horti capiat jugerum terræ: an verò volatum
caponis, & ita tenet Joan. Ciri. in *tract. primo genitura* l.
2. *quest. 4. art. 1. gloss. penult.* & probatur in hoc textu
cujus verba ad primogenitum diriguntur, & sic ejus
est electio, quia ubi in alternativis verba executiva diri-
guntur ad aliquem, ejus est electio, sive in contracti-
bus, sive in ultimis voluntatibus. l. *planè §. penult.* &
ibi Bald. & alii. ff. *de legat. 1. si sic stipulatus fuero, per
textum ff. de verbo. obligat. gloss. sing.* & ibi Bartol. Bald.
Paul. in *Lucio. ff. de lega. 2.* Probatur etiam per tres
§§. seq. in quibus semper datur electio primogenito in
simili, videlicet circa res subjectas huic juri. facit quod

decidit Bald. in l. *qui duos, in fin. ff. de legat. 1.* in bene-
ficiis, gratis & privilegiis, etiamsi verba ad neutrum
dirigantur esse electionem beneficiati, per textum in l.
2. *C. de castrensi omnium Palatinor. juncta gloss. ibi. lib.
12. seq.* Angel. Arctin. Jason. in §. *huc autem. Institut.
de action.* quod procedit secundum Imol. & Lancelo.
Deci. in d. l. *qui duos in fin.* quando gratia motu proprio
concessa est, ut est textus in *cap. si pluribus de præbend.
in 6.* Sed hujusmodi prærogativa est beneficium con-
suetudinis non ad postulationem, sed motu legis intro-
ductum ut in *gloss.* Sed *ratio* est quia hæc alter-
natim dantur primogenito non solum causa commodi,
sed etiam causa honoris: quo honore & parte commo-
di fraudaretur si non esset sua electio, ut esse debet, &
ita observatur.

SUMMARIA GLOSS. III.

1. Jus primogenituræ est jus formatum.
2. Q. 1. Definitio juris primogenituræ.
An jus primogenituræ sit dignitas?
3. Quomodo accipiendum primogenitum
debere sedere à dextris patris.
4. Q. 2. Utrum filio, vivente patre, pro-
prium sit jus primogenituræ.
Spes successionis dupliciter accipitur.
5. Jus primogenituræ etiam ad filium vi-
vo patre vel avo transmittitur.
6. In linea directa spes cum sua qualitate
transmittitur.
Primogenitus vivo patre nullomodo
potest disponere de hoc jure præcipui.
Quod si citra consensum patris attempta-
verit, meretur ejus successionem privari.
7. Q. 3. Utrum pater possit derogare juri
primogenituræ?
Jus primogenituræ non est beneficium
patris sed legis.
8. Etiam supremus Rex non potest priva-
re filium suum jure primogenituræ in
regno.
Regnum Franciæ non jure hereditario,
sed jure sanguinis defertur.
Non potest Rex Franciæ testari de re-
gno etiam in favorem primogeniti.
9. An rex deficientibus agnatis & sangui-
ne regio possit de regno disponere?
10. Filius non amittit jus primogenituræ
propter inobedientiam, vel non im-
pletum patris testamentum.
11. Taxatio legitima est de j. re positivo.
Pena Auth. hoc amplius. C. de fidei-
commis. non habet locum in his que
beneficio legis, vel consuetudinis per-
cipiuntur.
12. Filius propter ingratitude privatur
jure primogenituræ.
Sic & perduellis cum sua posteritate,
spe regni & coronæ privatur.
13. Quid sit feudum regi jure Francorum?
14. Jus primogenituræ respectu majoris
portionis bonorum, est hereditarium.
15. An querela inofficiosa donationis
habeat locum ad conservationem juris
primogenituræ?
16. Respondeo quod non. Et quod jus præ-
cipui non est proprie legitima, sed ve-
lut prælegatum.
17. Quando donatio patris presumatur
consilio in fraudem primogeniti.
18. An filius habeat revocatoriam in rebus
venditis per patrem?
19. Confessioni patris non statuitur in præju-
diciam legitime.
20. Filio datur revocatoria contra eum qui
participata fraude acquisivit à patre
titulo oneroso.
21. Nota differentiam inter querelam &
revocatoriam.
22. Heres non tenetur de gesto in ipso
fraudem à defuncto.
23. Pater potest feudalicia permutare, ven-
dere, aut in censualia consensu domini
convertere, ut filii sint æquales.
24. Pater nullomodo potest in testamento
præjudicare juri primogenituræ.
25. Ampliatur etiam per viam pænæ vel
conditionis.
Testator nullum onus vel gravamen
imponere potest in quatuor partibus
herediorum, nec in portione juris pri-
mogenituræ.
Ampliatur etiam per donationem cau-
sa mortis.

26. Q. 4. Nova resolutio. An primogenitus de hoc jure disponere possit.
 27. Quid de simplici renunciatione?
 28. Cui competit, vel à quo speratur jus primogenituræ in re certa, ex pacto vel substitutione, potest de eo disponere.

29. Q. 5. Utrum huic juri præscribi possit?
 30. Q. 6. Utrum jus primogenituræ sit favorabile vel odiosum.
 Jus præcipui latè debet interpretari quantum ad vim comprehensivam, sed non quantum ad vim extensivam.

GLOSS. III. IN VERBO

Pour son droit d'Ainesse.



D est pro suo jure primogenituræ.

1. Ex hoc textu nota quod jus primogenituræ est jus * formatum competens primogenito: & illi soli proprium; hoc enim pronomen, suum, denotat dominium seu proprietatem, textus in l. quintus. §. argento. §. cui legatum. ff. de auro & argen. legat. in l. solum. in fin. ff. de rei vendicat. Probatur etiam Genes. 25. cap. ibi primogenita tua, & cap. 42. ad fin. ibi, primogenitus juxta primogenita sua. & clarius Dent. 21. cap. ibi, & huic debentur primogenita, vide tamen infra eadem gloss. num. 4. quest. 2.

2. Quæro primò. Quid * est jus primogenituræ? Est jus prioris ætatis honorificum & utile, competens filio, quia primus est in ordine nascendi: ita definit Joann. Ciri. post Luc. de Penn. in lib. 1. quest. de jure primogenituræ, & declaratur ut ibi per eum ad quem remitto. * De origine, palam est jus istud ortum habuisse à jure gentium antiquissimo, & primitivo, imò à consuetudine & jure Patriarcharum. Genes. 25. 27. 43. confirmatum esse à jure divino Dent. 21. cap. & à jure canonico & consuetudinario. Effectus autem hujus juris consistit patrum in honore & præcellentia, ante reliquos filios: unde nonnulli dicunt quod * est dignitas, quod posset procedere extenso & largo modo sumpto dignitatis vocabulo non autem strictè & propriè capiendo, nisi in primogeniis regum, & principum habentium dignitatem ad primogenitum transmissibilem. Tunc enim jus primogenituræ ad dignitatem, competens est dignitas; hinc dicit Baldus in l. ex hoc jure. collat. 2. quest. 6. quod primogenitura in filio regis est prima dignitas post regem, jure inseparabili ipsius sanguinis proveniens. Et tales primogeniti in tantum radiis paternæ & futuræ dignitatis coruscant, ut vel vivo patre, nomine dignitatis paternæ nominentur reges, duces, & comites, ut est textus & ibi glossa 1. in fin. 24. quest. 1. in cap. Adriannus 1. & ibi gloss. 2. 63. distinct. & latè Amb. Corse. in tract. de excell. & pot. reg. quest. 25. non tamen sic propriè vocantur, sed impropriè secundum Jacob. de S. Georg. in tract. feud. col. 1. versicul. dubitatur etiam, quod est verum per ea quæ diximus supra §. 2. gloss. 1. Consistit etiam istud jus partim in utilitate: quæ secundum varias locorum, & regionum consuetudines, & leges varia est. Et secundum nostram consuetudinem est illa tantum quæ describitur in hoc §. & duobus sequentibus. Quare pro ratione nostri instituti hæc solum venit examinanda; de excellentia igitur juris primogenituræ & variis aliis ejus commodis prærogativis & utilitatibus remitto ad dom. Joann. Ciri. in distinct. tract. lib. 2. quest. 1. 2. & 3. Et qui fusiosem super hoc sermonem desideraverit, legat si vacet Joann. de Terr. rnb. contra Rebel. suo reg. Ea enim solum persequi intendo quæ ad rationem instituti conducunt, ut sæpe testatus sum.

3. Unum tamen omittere non possum, in quo omnes qui scripserunt hæc tenus, imperfectè locuti videntur, dum dicunt filium primogenitum debere sedere ad * dexteram patris, quod simpliciter (prout tradunt) acceptum est falsum; quia pater sederet à sinistris filii, & sic tanquam inferior filio. * Qui enim sedet vel incedit dexter, sedere vel incedere dicitur altiori & di-

gniori loco, videlicet supra alios quos habet ad sinistram suam; & sic infra se: ut patet per experientiam; & notat Baldus in l. decernimus in 2. not. C. de sacros. eccl. gloss. in fin. c. quam periculosum 7. quest. 1. Felin. in rub. de majoritate & obedientia, col. 4. facit illud Canticorum 8. leva ejus sub capite meo, & dextera ejus amplexabitur me. Ubi manifestè patet dexteram esse longè digniorem, & præstantiorem sinistra: ex quo applicatur ad excellentius & charius officium. Verum est quod Cyrus monarcha ille maximus solebat (ut testatur Xenophon) convivis honoris gratià à latere * sinistro juxta se ponere hoc schemate fideliores charioresque illos declarans qui in parte cordis sui (quæ leva est) discumberent. Sed fuerit temporaria & particularis illius opinio. A nobis stat omnium gentium etiam perpetua sententia, imò etiam Sanctorum, Prophetarum, & Regum, Evangelii & sacri Symboli. Psal. 110. Misit. 25. Marc. in fin. Igitur absurdissimum foret patrem sedere à sinistris filii. Itaque illud dictum debet intelligi de patre principe, qui sedet in culmine vel throno majestatis suæ elevato supra aliorum sedes, quæ circumstant à lateribus, inter quas dignior & honorabilior est illa sedes quæ est propinquior, & à latere dextro principis, ut declarat Petrus Bellug. in Specul. princip. in rub. de forma & ordin. seden. & ibi sedere debet primogenitus regis, à dextris patris, inferius tamen à patre.

4. Quæro secundò utrum istud jus actualiter competat, & sit proprium ipsi primogenito, etiam vivente patre? Respondeo sic, quantum ad ipsum jus in se: sed non quantum ad omnem ejus effectum, quia effectus utilis videlicet præcipuum in hæreditate paterna, de quo in nostra consuetudine non competit filio vivente patre, nec re, nec spe. * Quandiu enim pater vivit, nullum jus habet filius in bonis patris, nec ei debetur ejus successio, imò nec legitima, ut notant Bartol. Paul. & omnes in Authent. si qua mulier. C. de sacrosanctis Eccles. imò nec ei competit aliqua spes probabilis vel iusta. l. 1. §. si impuberi. ff. de collat. bonor. l. post emancipationem. §. 2. & ibi Bartol. ff. de liberatione legat. Bartol. Alexand. Jafon. in l. is potest. ff. de acquir. hered. Philipp. Decius & omnes in l. fin. C. de pact. Barthol. in l. qui Roma. §. duo fratres. ff. de verb. obligat. Philip. Decius loquens de jure primogenituræ in cap. Ecclesia S. Mariae col. 25. de constit. quod est verum prout spes accipitur pro aliquo jure formato, quod potest vendi, cedi, vel aliter disponi. ut in l. spem. C. de donatio. in l. 1. C. de pact. cum similibus. Sed * prout accipitur pro simplici expectatione, nullum jus in re, vel ad rem, in presenti quod vendicari, peti, vel disponi possit attribuenti: dico filium habere spem probabilem & considerabilem à jure naturali, gentium, vel civili introductam & approbatam, in bonis & successione futura patris viventis; maxime in legitima l. scripto. ff. unde liberi l. cum ratio in princip. ff. de bon. damnator. & latius dicemus infra. §. 122. in gloss. 1. in versicul. Les eufans. Sic in proposito, quum istud præcipuum de quo hoc §. & seq. non sit nisi velut legitima primogeniti: quandiu patet vivit, primogenitus nullum jus habet in eo, nec in re, nec ad rem: sed solam spem simplicis expectationis, sicut in reliqua successione patris.

H h ij

* Formata jura quæ.

* Definitio primogenituræ.

* Origo.

* An primogenitura sit dignitas.

* Quomodo intelligendum primogenitum debere sedere à dextris patris.
 * Altior est locus dexter.

* Idem mos apud Turcas hodie, apud quos honoratior locus sinistra, ut Balbequius refert in Epistolis.

* Quæ spes competat filio in bonis patris viventis.

* Spes simplicis expectationis.

* Jus primogenituræ an & ad quos transmittatur.

5. Ex quibus infero primò quòd jus primogenituræ est * transmissibile ad filium primogeniti: imò etiam ad ejus filiam, si primogenitus moriatur ante patrem. Ratio, quia est jus formatum à filiatione distinctum, ut tradunt Bartol. Aret. Alexand. Jason in *l. is potest de acquir. hered.* unde moriente filio, & filiatione extincta non extinguitur: sed transmittitur ad liberos, nedum masculos, sed etiam feminas, ut retigi infra §. 35. gloss. 1. quest. 5. num. 8. non autem ad extraneos. Adverte tamen ad duo. Primò, quòd propriè non est transmissio, quia filius primogenitus nunquam in eo jus habuit. Non ergo nepos ex eo venit jure transmissiois patris, sed jure repræsentationis, & suo nomine & jure proprio. Et si repudiet hæreditatem patris, quamvis non solus repræsentet si habet fratres & sorores concurrentes, sed simul cum eis, faciunt enim partem si velint admitti, inter quos eodem modo subdividitur portio juris primogenituræ qui fuisset patris prædefuncti avo vel avia, atque si supervivisset & transmississet, ut plenius dicemus infra §. 134. Et quod neptis repræsentet in jure primogenituræ etiam patris suis filiis avi vel avia exclusis sub hac consuetudine, judicatum fuit in hoc Senatu per arrestum solemne in purpura pronunciatum die vicefimatertia Maii, anno sesquimillesimo quinquagesimo in successione Theobaldi de Vitri, Civis Parisiensis prædivitis, qui plures filios reliquerat & neptem ex prædefuncto primogenito quæ repræsentavit patrem in solido jure primogenituræ. Adverte secundo quòd subtiliter perpendendo non probatur præcisè in hoc textu quòd jus primogenituræ in se, vivo patre sit jus formatum competentis filio prius nato: quamvis prima facie textus id innuere videatur: quia si bene consideres, reperies quòd se refert ad casum & tempus successionis devolutæ post mortem patris. Patet per conjunctionem & seriem §§. sequentium; tum per istummet textum in illo verbo *Prenat*, quòd est executivum de præfenti, & principale verbum & dispositivum totius orationis: & sic non potest adaptari ad tempus vitæ patris, sed solum ad tempus post mortem patris, & ejus successionem filiis delatam. Et per consequens tota vis & dispositio hujus §. debet intelligi & referri solum ad tempus post mortem patris, cui rectè congruit verbum principale; & non ad tempus vitæ cui non convenit per *vulg. gloss.* & doctores in *l. mancipia in ver. advocandum. C. de ser. fugitivis.*

* Spes transmittitur.

6. Verumtamen etiam si non esset jus formatum vivente patre, nihilominus transmitteretur ad nepotes, quia in linea directa * spes simplicis expectationis futuræ successionis transmittitur ad descendentes in stirpe. §. cum filius *Instit. de hered. que ab intestat. deser.* Et sic transmittitur cum omnibus suis modis, conditionibus & qualitatibus, videlicet una cum jure primogenituræ & spe hujus præcipui, utpote cum speretur jure hæreditario, & successivo. Et sic est portio successionis, quæ speratur, & transmittitur, ergo pariter cum futuro jure succedendi transmittitur, ut plenius deducam infra §. 134. ubi etiam declarabo an & qualiter inter plures nepotes primogeniti dividatur jus primogenituræ in bonis avi. Et ne materias è propria sede transferam, remitto ad ibi dicta.

* Primogenitura an possit alienari per filium vivo patre.

Infero secundo, quòd vivo patre non potest primogenitus vendere, donare, hypothecare, vel alio quovismodo disponere de isto jure præcipui, non magis quàm de legitima, vel futura successione patris. Ratio, quia licet jus primogenituræ sit ei proprium & competens de præfenti, tamen jus præcipui quòd est unum, & apud nos potissimum de effectibus hujus juris primogenituræ, non est ei proprium nec competens de præfenti, sed solum spe probabilis expectationis speratur competiturum post mortem patris jure hæreditario, & successivo: & interim manet in primo jure, & dominio patris. Et sic non potest filius, de eo nec in totum nec in parte disponere, quòd si attentaverit, non

valet ipso jure, nec confirmabitur, etiam si postea sit hæres patris: & hoc nisi servata forma *l. fin. C. de pact.* videlicet consensu patris interveniente & perseverante usque ad ejus mortem.

Sed * an ex hoc attentato privetur filius jure primogenituræ? Respondeo quòd non privatur ipso jure: nec poterit objici per reliquos filios cohæredes. Glossa & textus in *l. his consequenter §. 1. & ibi gloss. quam omnes sequuntur ff. de hereditat. l. fin. C. de pact.* Sed est privandus tanquam indignus prosequente procuratore fisci, nedum jure primogenituræ, sed etiam tota & universali portione, quæ ad eum fuit devoluta ex successione patris, & propter delictum in parte privabitur tota hæreditate. Textus in *l. 2. in fin. ff. de his quib. ut indign. in l. quidam in fin. cum l. seq. ff. de donat.* Et hoc nisi intervenerit, vel quodocunque ante mortem supervenerit consensus patris, quia cessaret & purgata esset indignitas, secundum Bald. in *d. l. fin. C. de pact.* & ibi Phil. Decius col. 4. Et plenius dicam infra, §. 122.

* An primogenitus alienans vivo patre privetur ex eo jure primogenituræ.

Sed interim adverte diligenter in praxi quòd in hoc regno nec ex illo titulo *D. & C. de his quibus ut indign. nec ex tit. Si quis alig. testari prohibuerit*, nihil ad fiscum devolvitur: sed offerenti vel ejus hæredibus aut dignis totum applicatur. Primum enim in hoc regno per constitutiones regias pænis fiscalibus locus non est, nisi per sententiam & causa cognita. Et quum ea indignitas non sit crimen publicum, sed tantum privatum, propriè non cadit in crimen, sed in simplex delictum privatum. Ideo non potest fiscalis procurator sive Regis, sive subalterni inferioris se intromittere nisi parte privata (cujus justè interest) conquerente. Hinc est quòd omnes illæ pænæ fiscalis quæritus & caducorum, quæ non oriuntur ex veris criminibus, sed ex eventis, ut caduca ultimarum voluntatum, vel ex culpis civilibus, exoleverunt. Imò nunquam receptæ fuerunt in hoc regno.

Et præfata de jure primogenituræ procedunt in jure primogenituræ universali, quòd à lege vel consuetudine, jure hæreditario defertur: Secus in jure primogenituræ particulari ad certam rem, quæ lege contractus, concessionis, vel investituræ defertur ad primogenitum: tunc enim verum est quòd voluit Panorm. in *consil. 85. in præfatis collat. 1. lib. 1.* quòd jus succedendi in tali re, illico cum primogenitus venit ad lucem, in habitu & in spe consequitur, & est spes firma, & invariabilis, cum per patrem aut alium tolli non possit, cum transierit in contractum. & tunc potest dici jus formatum. §. ex *condicionali Instrum. de verbor. obligat. l. 1. C. de pact. l. spem. C. de donationibus.*

7. Quæro tertio, * utrum pater possit auferre, transferre, vel diminuere jus primogenituræ? Videtur quòd sic, quia jure hæreditario defertur, nec potest acquiri quantum ad præcipuum de quo agitur nisi hæredi. Igitur non poterit contravenire facto defuncti. per *jurâ communia vulg. & per nostram consuetudinem infra artic. 76.* Dum resolvere propero, sentio hanc quæstionem multiplicem esse, ac in multis & varios casus sese effundere, & necessario distinguendam antequam resolveri possit. Aut enim respectu subjecti quæritur, an disponat de jure primogenituræ in se, an vero de jure præcipui, vel bonis quæ juri primogenituræ subijci possunt. Aut respectu dispositionis, quæritur an disponat inter vivos, an in ultima voluntate? Primo casu quando vellet disponere de ipso jure primogenituræ in se, facio conclusionem generalem negativam. Quòd pater non potest ullo modo illud auferre, transferre, diminuere, vel alterare, vel aliter de illo directè disponere in præjudicium primogeniti, sive inter vivos, sive in ultima voluntate. Ratio, quia * istud non est beneficium patris, sed legis, vel consuetudinis, unde non potest à patre auferri secundum Baldum in *consil. 360. quantum ad punctum lib. 2. allegantem. textus in l. si arrogato. §. sed si impuberi. ff. de adop.* ubi habetur quòd in quarto filio arrogato debita non potest pater

* Utrum pater possit derogare juri primogenituræ.

* Primogenitura non est beneficium patris sed legis.

arrogator substituere per fideicommissum, nec aliud onus apponere, quoniam non iudicio patris ad filium pervenit, sed principalii providentia. Facit optimè textus in *Auth. de nupt. §. sed hac quidem in fin. col. 4.* ibi, licet decies millies contrarium aliquid velint morientes: quod enim ex lege datum est lucrum, privatus auferre modis omnibus non potest. Idem tenet Cardin. Alex. in *d. cap. per venerabilem. §. quod autem col. 28. num. 45.* Similiter non potest pater nec per viam contractus, nec per viam ultimæ voluntatis disponere de ipso jure succedendi in hæreditate sua competenti filio, vel alii descendenti: sed necesse habet vel relinquere successione ab intestato, vel in aliquo instituere, in *Authent. ut cum de appellat. cognoscitur §. aliud quoque col. 8.* Et tamen illud jus succedendi, ante successione devolutam, non est in esse, nec est jus formatum. textus in *l. 1. ff. de hered. vel alt. vend. junct. l. nihil aliud. ff. de verb. signific. Igitur nec de ipso jure primogenituræ poterit disponere, sive dicamus quod sit jus formatum vivo patre, sive non. Ita etiam lege divina per Moysen sancitum fuerat Deuteron. 21. ubi dicitur, si habuerit homo duas uxores; unam dilectam, & alteram odiosam, genueritque ex eis liberos, & fuerit filius odiosæ primogenitus, volueritque substantiam suam inter filios dividere, non poterit filium dilectæ facere primogenitum, & præferre filio odiosæ: filium odiosæ agnoscat primogenitum, dabitque ei de his quæ habuerit cuncta duplicata. Is enim est principium libertorum ejus, & huic debentur primogenita.*

8. Ista conclusio ampliatur primo, etiam in regnis: & regalibus dignitatibus, etiamsi sit rex non recognoscens superiorem, quæ est lex animata, & sicut quidam corporalis Deus in regno suo, ut de rege Franciæ inquit Baldus *de prohib. feudi alienatione per Feder. §. illud col. fin.* non potest rex auferre primogenito jus primogenituræ, sive spem regni, & dare secundogenito, ut expressè decidit Joann. And. in *cap. licet de voto. Panorm. in consil. 3. nitar in præfenti. in 2. dubio. lib. 2. Jason. in l. nemo potest col. 1. ff. de legat. 1. quia l. ge divina, consuetudinaria, & canonica, & lege particulari cujusque regni est inductum ut primogenitus succedat in regno. L. hoc semper fuit, & semper erit, secundum Baldum in *l. ex hoc jure. col. 1. quest. 4. ff. de just. & jure. ita ut videatur transisse in quoddam jus gentium. Et hoc maximè & indistinctè procedit in hoc potentissimo * regno Franciæ, quod non jure hæreditario, sed solummodo jure sanguinis, & legis, sive consuetudinis regni defertur, ut sentit Baldus in *cap. unico. de feud. maris. ducat. & comit. col. 2.* dum dicit quod in hoc regno succedit agnatus de sanguine regis, etiam si distet gradu milleesimo, si non sit alius agnatus proximior, & hoc jure sanguinis, & perpetuæ consuetudinis regni, & latè comprobatur Joann. de Terrub. in *lib. conf. Trebell. reg. tract. 1. art. 1. conclusio nona, 19. 11. & 12.* ubi tenet quòd in regno Franciæ non habetur successio hæreditaria, sive patrimonialis, sed simplex successio, sive subrogatio primogeniti vel proximioris agnati, cui regnum debetur ex sola lege; vel consuetudine regni à qua sola jus accipit, & non à patre; vel alio prædecessore, & sic jus primogenituræ quantum ad tale regnum, non habetur à patre, sed à lege regni, unde nec est hæreditarium, nec patrimoniale, sed mero jure filiationis vel sanguinis competit.**

9. Ita quod * rex non posset de regno testari, etiam primogenitum, vel proximiorum cui regnum debetur instituendo: quia nullo modo posset institutus capere regnum vi testamenti, vel alterius dispositionis paternæ, quæ non valuit, sed solum virtute legis immutabilis regni à qua vocatur, quod est verissimum & seq. Guill. Benedic. in *repet. cap. Raynatus, in versic. in eodem test. relinquens 1. num. 148.* unde non valuit, nec ullum effectum sortiri potuit, tractatus ille matrimonii oim habitus apud Trecaz urbem Campaniæ Celticæ

inter Carolum sextum Francorum regem, & Henricum quintum Angliæ regem anno Domini 1420. per quem Catharina dicti Caroli filia, nuptui daturæ dicto Henrico cum pacto quod idem Henricus, vel eo præmortuo ejus filius succederet in regno Franciæ, & illud obtineret post mortem dicti Caroli, nulla mentione facta Caroli septimi primogeniti Francorum regis, cui jure sanguinis & legis regni, regnum debitum & affectum erat: prout illo mortuo Carolo sexto patre suo mirabiliter Deo auctore, & puella duce, eripuit de manibus Anglorum, & gloriosissimè rexit, filioque Carolo octavo pacificum dereliquit: reprobaro dicto tractatu utpote nullo & abusivo. Ex quibus etiam liquet quod si deficerent omnes masculi sanguinis regii: deberet per proceres & status regni, nova electio fieri. Nec posset rex ultimus, etiam de sanguine suo, puta ex cognatis successorem sibi deligere, nec aliter de regno disponere. * Si autem esset regnum quòd jure hæreditario defertur, qualia sunt regnum Aragonum, regnum Majoricarum, ut patet per Oldrad. in *consilio 94. eleganter. & consil. sequente consil. 230. ut hujus de quo quaritur.* In quibus consiliis tractatur de testamento, donatione, & divisione factis per Jacobum olim Regem Aragoniæ, & Majoricarum; tunc jus primogenituræ ad tale regnum competeret etiam filio, jure hæreditario, & ita de talibus regnis loquitur, & intelligi debet Oldradus in dictis consiliis, & alii qui eum referunt & sequuntur, videlicet Alberic. in *proca. ff. §. discipuli. col. 5. & seq. in l. fin. C. de donat. inter vir. & uxor. Pet. Anchar. in cap. licet de voto. Marti. Laud. in d. tract. primog. in fin. Panorm. in consil. 3. nitar in præfenti. col. 1. lib. 2.* Et nihilo magis posset rex etiam superiorem non recognoscens, disponere de ipso jure primogenituræ, in præjudicium primogeniti, sicut nec exheredare, nec legitima privare, sine justa causa: puto tamen quod de deficientibus liberis, posset in præjudicium agnatorum & quorumcunque collateralium, de regno disponere, utpote patrimonialis, non tamen dividendo, vel in alienigenam transferendo, aut servituti subjiciendo seu aliter agendo, in præjudicium reipublicæ suæ & subditorum, sine eorum libero consensu ut patet, per ea quæ dixi *suprà in proca. gloss. 1.*

10. Præfata conclusio ampliatur secundo, etiam si primogenitus esset mente captus, vel aliàs inhabilis, secundum ea quæ diximus, *suprà eodem gloss. 1. quest. 2.* Ampliatur tertio, etiam si primogenitus fuerit inobediens patri, sive in ejus vita, sive post mortem, non adimplendo testamentum, vel votum injunctum, propter hæc non potest privari per patrem vel alium jure primogenituræ; ut rectè concludit Joann. Ciri. in *d. tract. lib. 3. quest. 6.* Idem voluit Joann. Lup. in *repetit. cap. per vestras. char. 83. col. 1.* Nec obstat *cap. licet. De voto.* quia non procedit ex solo præcepto patris, & inobediencia filii, sed ex promissione & obligatione sponte facta per filium. Tum loquitur in regno hæreditario, ut patet per *seriem cap. illius, sed* quia etiam in regno hæreditario; teneo non habere locum *Authent. hoc amplius. C. de fideicommissum.* Non placet ista solutio, sed præcedens; in regno autem quod non jure hæreditario, sed jure sanguinis defertur, non est dubium filium non posse privari propter aliquam inobediencia voluntati paternæ, quia non capit illud à patre. Et idem de ducatu, baronia, vel alio feudo, quando non jure hæreditario, sed jure sanguinis; vel lege investituræ deferrentur, quoniam in talibus non habet locum *d. l. licet. nec d. Authent. hoc amplius.* ut ibi tenet Baldus. *col. 1. Jason. col. fin. limit. 7.* Guill. Benedic. in *repetit. cap. Raynatus in versic. si absque lib. moriatur 2. num. 216.* Si autem sit feudum hæreditarium, tunc in terminis consuetudinis nostræ, vel similis, quæ non totum feudum primogenito attribuit, sed solum partem jure præcipui, dico non esse locum *d. l. Authent. hoc amplius,* respectu hujus juris primogenituræ in feudo consuetudinis.

* Quid in regno hæreditario.

* Regnum Franciæ non jure hæreditario, sed jure sanguinis defertur.

* Rex non potest testari de regno.

* Primogenituræ jura non amittit filius propter suam inobediencia.

* Taxatio legitima est de jure positivo.

11. Ratio, quia istud præcipuum ex mente canonistarum in *d. c. licet*: est vera legitima primogeniti, quæ excipitur à pœna dicitur *Authent. hoc amplius*. ut est ibi textus. Nec obstat quod excipit debitum naturale tantum, & quod istud præcipuum non est introductum à lege naturæ, sed à lege consuetudinaria, & pure posita: quia dico quod * penes legem positivam consistit taxatio portionis legitimæ quæ jure naturæ debetur in genere, & indeterminatè, filio vel filiis, unde per legem positivam statuti, vel consuetudinis, potest augeri vel plenè per Steph. Auzer. in *addi. quæst. Thom. 437.* & plenius dicam infra §. 92. & §. 93. Et hoc nedum uniformiter, sed etiam difformiter, plus attribuendo antiquiori filio, quàm junioribus; plus masculo, quàm foemina, & illud augmentum eodem jure naturæ censetur debitum, ut patet in *Authent. novissima. & quæ ibi not. C. de inoffic. testam. faciens in materia augmenti notata supra §. 1. gloss. 1. num. 46.* Tum & hæc potior ratio textus in corpore *Authent. de hered. & fidei. §. si quis autem non impius. collat. 1.* (cui standum est, & non verbis Irnerii, qui autoritate & sensu suis transulit *d. Authent. hoc amplius. in C.*) nihil exprimit de debito naturali, vel de legitima jure naturæ debita. Sed solum dicit istud, quod lex dari vult & necessàrio ex lege percipitur, manere integrum, & non auferri propter inobedientiam, vel contemptum voluntatis supremæ testatoris, & admonitionis indicis. * Igitur indistinctè pœna *d. Auth. hoc amplius*. non habet locum in his quæ beneficio legis vel consuetudinis percipiuntur, sive sint de legitima, sive præter legitimam, sed illa pœna concluditur in his dumtaxat quæ alià libere auferri poterant per testatorem. Ex quibus infero, quod si per consuetudinem loci, totum feudum spectet ad solum primogenitum, ut dicemus §. sequenti. vel si ex natura rei indivisibilis, tota soli primogenito debeatur, ut ducatus, comitatus, baronia, in istis non habebit locum dispositio dicitur *Authent. hoc amplius*, etiam si non jure contractus, sed jure hæreditario deferantur; quia satis est quod lex specialis, vel communis totum d. fert & afficit primogenito, ita ut non possit testator contrarium disponere, nec ad alios transferre, ut cesset pœna & dispositio dicitur *Authent.* quod est de directo contra gloss. *fin. in fin. d. cap. licet.* quam reprobendam puto tametsi omnes scribentes ibi & alibi quocumque legi eam sequantur, sed malè & indig. stè judicio meo.

* Ingratus privari potest jure primogenituræ.

12. Conclusio sic ampliata fallit primò, propter * ingratitude; & intelligo de illa ex qua filius potest in totum exheredari, & per consequens privari jure primogenituræ, imò etiam legitima jure naturæ debita. in *Authent. ut cum de appel. cognoscer. §. causas autem coll. 8.* Si igitur in totum, multo fortius in parte servata forma, *d. §. causas.* à patre privari potest. Unde dico quod potest talis filius in unciâ institui, ita ut plus petere non possit, vel jure primogenituræ privari, & vocari ad æqualitatem cæterorum filiorum dumtaxat, quod plenius deductum videbis infra §. 122. Et hæc fallentia non habet dubium in omnibus feudis, & dignitatibus, vel regnis, (salva eorum indivisibilitate) quæ juræ hæreditario deferuntur: quamvis enim in istis, propter simplicem inobedientiam filius non privaretur, ut nuper dixi, tamen propter hujusmodi ingratitude, quæ cadit in delictum, benè poterit privari, ut latè deducit Guil. Bened. in *repetit. cap. Raynautius in ver. in eodem. testamentum relinquens. 1. num. 203. cum seq. ubi videas*, quia aliena non transcribo. In regnis autem & feudis, vel aliis rebus quibuscunque, quæ non jure hæreditario, sed sanguinis, vel investituræ deferuntur, non possit filius privari prætextu ingratitude, etiam in jure expressè, quoniam non accipit jus à patre offensa, sed aliundè. Ut etiam in primogenito regis Franciæ decidit Joan. de Ter. rub. in *tract. contra rebel. reg. tract. 1. conclus. 19.* Et hoc nisi talis ingratitude caderet in delictum, de quo convictus & condemnatus infamis & inhabilis redderetur ad talia bona, vel dignitates, ut not. in *c. unico, an ille qui interfecit fratrem domini sui in visibus*

feud. unde propter crimen læsæ majestatis in regiam coronam, & remp. Franciæ commissum per aliquem de sanguine regio posset illi * perduellis, etiam cum futura sua posteritate, privari omni spe, & jure futuro, in successione coronæ & regni Franciæ; ut olim factum fuit per arrestum supremi hujus Parisiorum Senatus & Parium Franciæ prolatum anno Domini 1459. in Joannem ducem Alençonii in præsentia regis Caroli 7. Fallit secundò de consensu libero, & spontaneo filii ætate majoris quo accedente posset etiam sine alia causa & solemnitate in totum exheredari, etiam à legitima jure naturæ debita, ut per Cy. in *l. si pater. §. fin. C. de insti. & subst. sub condi. fac.* Bartol. post Guill. de Cug. in *l. si quando. §. fin. & ibi Jason ad fin. C. de inoff. testam.* Joann. de Imol. in *l. filio præterito. ff. de injusto rmpo. testam.* Guill. Bened. in *repetit. cap. Raynautius in ver. in eodem testamento relinquens. 2. num. 18.*

13. Secundo casu principali, quando pater vellet disponere de rebus vel bonis, in quibus jus primogenituræ, vel præcipui hujus consistit vel constitutum speratur. Et videretur idem, primò ne præcedens conclusio & consuetudo nostra videatur imposita verbis & non rebus, contra *l. fin. C. de usur. cap. commissa. de elect. in 6.* Tum secundò, per id quod expressè decidit Andr. de Her. in *cap. 1. §. hoc quoque. de success.* Et alibi sæpe quod feudum in quo vivitur jure Francorum, non potest alienari per patrem in præjudicium filii primogeniti. Et sequitur Matth. de Atll. *et. in dec. Neapol. 112.* Et illud vivere * jure Francorum importat, quod solus primogenitus in feudo succedat; ut testatur Andr. Her. in *d. §. hoc quoque col. 2. & in cap. 1. §. omnes filii. coll. pens. de feud. su. controu. inter dom. & agna. & in l. imperialem. §. præterea ducatus. in princip. de prohib. feud. alie.* per Federic. in *visibus feud. Matth. de Afflict. in const. Neapol. lib. 3. rub. de adjuto. pro mili. const. incip. Comitibus. Ner. lib. 3. Philipp. Decius in consil. 443. collat. 2.* Sed ad primam breviter & fixè respondetur quod à nos utile jus primogenituræ non est introductum nisi in rebus repertis in hæreditate, vel in successione parentis, ut infra eodem §. seq. in princ. ex quo patet responsio ad secundum, quod loquitur secundum mores regni Neapolitani, & in feudo antiquo quod feudum usus Francorum qui ibi servatur, non potest alienari per patrem in præjudicium filiorum, vel agnatorum. Et sic nec in reliquos filios in præjudicium primogeniti, in feudis quæ plurima ibi reguntur more Francorum nobilium, qui quondam diu ibi dominati sunt, quod primogenitus solus in feudo succedat, qui mos nec ibi, nec in Armorica, nec in Neustria, & pluribus partibus hujus regni adhuc exolevit. Cæterùm apud nos feuda sunt patrimonialia, nec prædictos usus feudorum Oberti recipimus, ut dictum est supra in rubr. in fin. Et ut omisso latiori apparatu, ad resolutionem properem, subdistinguo.

14. Aut pater vult disponere inter vivos, aut in ultima voluntate. Primo casu sit conclusio affirmativa, quòd liberè potest ad libitum disponere, sive vendendo, sive permutando, sive donando mansionem principalem vel feudum? Ita quòd si vendiderit, vel cum prædiis censualibus permutaverit, & statim mortuus fuerit, filius primogenitus nullam prærogativam vindicare potest, nec in pretio inde redacto, nec in prædiis subrogatis: quæ cum sint alterius naturæ, nempe censualia, non sortiuntur naturam feudalem, quorum loco subrogantur. *l. cum in fundo §. si fundus. ff. de jure dot.* Hanc conclusionem declaro, ut procedat in jure primogenituræ; quod jure hæreditario defertur, ut est illud de quo loquitur nostra consuetudo, & regulariter omne jus primogenituræ, eo modo, velut legitima defertur, nisi de contrario appareat, juxta Oldrad. *consil. 94. c. eleganter.* Alber. in *proce. ff. §. discipuli.* Marti. Laud. in *tract. de jure primog. in fin.* Et sic non potest obtineri, nisi ab eo qui se gerat pro hærede. Secus autem in eo jure primogenituræ, quòd defertur jure sanguinis, vel investituræ, substitutionis,

* Perduellis spe regni & coronæ cum sua posteritate privatur.

* Quid feudum regi jure Francorum.

* Jus primogenituræ regulariter est hæreditarium.

Substitutionis, aut similis dispositionis, per ea quæ nuper dicta sunt. Item limito si pater disponderet per viam donationis, quæ esset inofficiosa re vel consilio, in quo est dicendum secundum plenè notata per Bart. & alios in *l. Titia §. imperator, ff. de lega. 1. in l. 1. & per 10. C. de inoffic. donat.* ad quæ te mitto; quia non intendo omnes theorias juris ab antecessoribus plenè & eruditè suis locis traditas huc transplantare, ne plus temporis deteram, quàm novæ utilitatis afferam. Quia tamen hujusmodi remissio per se non sufficit ad resolutionem multarum quæstionum, quæ in hac materia occurrere possunt.

15. Pater habens unicum feudum, donat illud uni ex filiis secundogenitis, vel extraneo, habet tamen alia bona, tam mobilia, quàm immobilia, non feudalia, in quibus abundè retervatur legitima filiorum, ita quod mero jure communi inspecto nullo modo revocari potest hæc donatio tanquam inofficiosa, nec aliter, utrùm attenda nostra consuetudine, & jure primogenituræ, quo fraudatur filius, sibi aliquo remedio consulere possit? Videtur quod non, quia de jure communi excluditur, nec per consuetudinem ulum remedium datur, imò etiam per hanc consuetudinem videtur excludi, eo quod non dat hoc jus primogenituræ, nisi in feudis repertis in bonis, & successione parentis tempore mortis, ut patet per contextum §§. seq. Sed illud feudum non reperitur in bonis & successione. Igitur primogenitus nihil potest in eo, nec ad illud prætere. Nec obstat quod primogenitus habeat jus primogenituræ respectu illius feudi vivente parente, & tempore donationis, quia ut diximus supra ead. gloss. quæst. 2. num. 4. nullum habebat jus formatum, nec spem firmam, live incommutabilem respectu talis feudi, & similium bonorum patris, sed solum nudam expectationem non impediendam liberam facultatem disponendi per patrem. In contrarium videtur; quia quamvis filii vivo patre, non habeant etiam respectu legitimæ, nisi spem simplicis expectationis, tamen non licet patri illam defraudare per donationes in alios collatas, sed erit locus querelæ inofficiosa donationis. Istud autem jus præcipui est vera legitima primogeniti, aucta & data per consuetudinem. Igitur non licuit patri diminueret, & multominus in totum fraudare spem hujus præcipui, quin sit locus querelæ inofficiosa donationis; quamvis enim non sit inofficiosa respectu legitimæ aliorum filiorum, est tamen inofficiosa respectu legitimæ primogeniti. Imò videtur talem alienationem ipso jure nullam, tanquam factam nedum in fraudem primogeniti, sed etiam in fraudem consuetudinis: nempe ad evertendum dispositionem hujus & seq. §. de jure primogenituræ, ab hac lege introductam. per textum in *l. si libertus in princ. sibi, ad hoc ut præceptum legis evertat, ff. de jure patronatus.*

16. Pro brevi resolutione primam partem verioremi puto, quia querela inofficiosa donationis, nunquam fuit introducta, nisi pro conservatione legitimæ jure naturæ debitæ, ad quam expressim limitatur, per *l. 1. si totas. l. si liqueat. & similes l. C. de inoffic. donat.* unde non potest extendi ad debitum vigore consuetudinis. Quamvis enim illud præcipuum dicatur legitima quædam primogeniti, non tamen propriè est legitima debita jure naturæ, sed prælegatum, seu beneficium quoddam, à legitima separatum, quod extenso vocabulo potest dici legitima primogeniti: non quod sit legitima simpliciter loquendo, sed ex eo quod non à parente, sed à lege consuetudinaria conceditur, sicut conventio legitima appellatum, quæ à lege scripta, vel consuetudinaria introducitur, vel confirmatur, *l. legitima, ff. de pact.* Et ita debet intelligi & interpretari quod post gloss. fin. inc. licet de voto, per manus traditur regnum vel ducatus totum esse legitimam primogeniti; non enim est ejus legitima propriè & simpliciter, live jure naturæ debita, cum palam sit, nusquam juri naturali consentaneum fuisse, ut solus primogenitus totum haberet, ut patet per

Tom. I.

l. ut liberis, C. de collat. l. maximum vitium, C. de liberis prætor. vel hered. l. pen. C. de legitim. hered. Sed largo modo dicitur legitima primogeniti, ex eo quod lege consuetudinaria ad conservationem talium dignitatum, inductum ut soli primogenito debeantur.

Et sic concludo quod donatio feudi facta per patrem, retinentem in mobilibus, vel aliis bonis, usque ad legitimam jure naturæ debitam, vel quasi taxatam, in *Amb. novissima, C. de inoffic. testa.* non potest dici inofficiosa, nedum respectu cæterorum filiorum, sed nec etiam respectu primogeniti, quamvis per hanc viam frustretur omni spe & effectu juris primogenituræ, quia non obstante illa spe, licet patri de bonis suis liberè disponere, tam per jus commune, quam per hanc consuetudinem nostram. *infra §. 97.* & sic cum jure suo utatur, nec præjudicet alicui habenti jus in re, vel cui sit obligatus, non censetur facere fraudem, nec injuriam, nec legi nec homini. *l. nullus videtur, ff. de reg. jur.* & sic patet responsio ad contraria. Unde ampliat conclusio nedum in feudis noviter per patrem ex sua industria acquisitis, sed etiam in antiquis, & a progenitoribus relictis.

17. Limitatur tamen ubi constaret donationem esse factam nedum re ipsa, sed consilio, in fraudem primogeniti, ut in themate, quando pater dedit omne feudum secundogenito, sine alia causa; tunc enim ex eo quod donat omne feudum secundogenito, puto satis apparere hoc factum ad frustrandum primogenitum suo jure primogenituræ, per *l. omnes. §. Lucius, ff. que in fraud. credi. in l. data, C. de donat.* Unde mortuo patre, tamen si filius donatarius non sit hæres, puto posse revocari tanquam inofficiosam, seu exemplo inofficiosa, ut statim dicam, respectu primogeniti, quatenus ad ipsum erat jure primogenituræ per venturum dumtaxat. Si autem appareret de aliqua iusta vel probabili & motiva causa, ex qua verisimiliter facta esset donatio, puta propter insignes nuptias secundogeniti, vel propter ejus insignem virtutem, aut dignitatem: puto cessare præsumptionem fraudis etiam in casu præfato. Quod si non appareat de aliqua causa hujusmodi, si tamen pater non dat nisi partem feudi, vel unum feudum, cum plura alia haberet, puto non esse præsumendum factum animo fraudandi primogenitum. Si autem donatio facta sit extraneo, etiam si de omni feudo, non puto ex hoc solo præsumi animum fraudis, tamen si non appareat de alia iusta causa, quia vehemens amor & consilium patris in filios. *l. quidam cum filium. ff. de hered. insti. l. fin. in princ. C. de curatore furio. l. cum acutissimi. C. de fideicom.* excludit hujusmodi præsumptionem, & facit præsumi insigne quoddam meritum, vel amorem in illum donatarium. Tum ex quo liberum fuit patri donare extraneo inter vivos, quid & quantum vellet, ut *infra §. 97.* non videtur fraudasse filium, ut ferè in simili ait Ulpian, in *l. 1. §. quod autem mortis, ff. si quis in fraud. patroni.* Et hoc nisi evidenter probetur de amo, & machinatione nocendi primogenito. Non enim sufficit fraudem subesse re ipsa, sed requiritur quod certo consilio, ex quo non agitur proprie de legitima jure naturæ debita.

18. Sed quid si pater in fraudem primogeniti venderit feudum? Et videtur nullo modo subveniri posse, quia communis est opinio, nullam querelam, nullam revocationem competere posse filio, in bonis patris titulo oneroso alienatis, etiam si acquirens, probaverit fraudem: ita tenet Bart. post Dyn. in *l. hereditarium, ff. de bon. auct. jud. possi.* Bald. in *cap. Papinianus §. quarta, col. 1. ff. de inoffic. testam. gloss. 1.* Bart. Bald. Angel. Salte. Paul. in *l. 2. C. si quis in fraud. patr.* Cyn. in *l. 1. in fin. C. eod. Bal. in l. 1. col. pen. C. de in off. donatio Henric. Bohic in c. Raynurius. col. 3. de testa.* Ang. Aret. in *§. Item si quis in fraudem. col. fin. qu. pen. insti. de actio.* ubi voluit esse speciale in filio arrogato *l. fin. ff. si quis in fraud. patro.* quia non sit atrogatio nisi contracta fiducia. Et ejus legitima transit in contractum, ut inquit Bald. in *d. l. 2.*

li

* An querela inofficiosa donationis habeat locum ad conservationem juris primogenituræ.

* Donatio patris quando dicitur in fraudem primogeniti.

* Jus præcipui non est propriè legitima.

* Utrum revocatoria detur in venditione facta à patre.

Et hoc nisi venditio esset simulata, vel facta pro minori pretio, quia quatenus res plus valet recidit in dominationem, & sic aperitur locus querelæ in officiose donationis, quam solam communiter admittunt in filiis, denegantes eis omnia alia remedia revocatoria.

* Confessione patris non stat in præjudicium legitimum.

19. Ex similiter si non apparet de solutione pretii, nisi per confessionem patris, admittunt querelam, usque ad legitimam, cuius respectu non potest pater præjudicare per simplicem confessionem etiam in contractu, sicut nec per donationem, ut tenet Specul. in tit. de confessione. §. nunc videndum. versiculi. sed nunquam patris confessio. & ibi Joan. Andr. in addi. Antho. But. Panorm. in cap. pen. de re. judi. Joan. de Pla. in §. item si quis. ad fin. Insti. de inutil. stipul. Alex. in repetit. l. sepe col. pen. ff. de re. judi. & in consil. 26. viso & considerato. lib. 2. quod est repetitum in consil. 143. lib. 5. Idem Alex. consil. 18. non minuitur in fin. l. 14. consil. 57. visa brevis. lib. 5. Cæpol. in cautel. 6. Lancelo. Deci. in l. si constanter. in princ. col. 8. ff. soluto matrimonio. Jason in l. si arrogator. num. 24. ff. de adopt. l. 1. collat. 1. ff. de eo per quem fact. erit. l. nam posteaquam §. sed etsi quis in fraudem. in princ. ff. de iurejur. & in Aubert. unde si parens, col. 1. C. de iust. testam.

* Revocatoria datur filio in alienata à patre.

20. Tamen contra communem tenet Alex. in addit. ad Bald. d. l. 2. * dari actionem filio de dolo, contra eum qui participato fraudis consilio erit. Bart. autem in l. non usque adeo. ff. si à parens. quis manumissus fuit. Ulterius tenet dari filiis, & cæteris descendibus, in bonis ascendentium, actionem revocatoriam contra eum qui fraude participata acquisivit, vero titulo oneroso, quamvis non detur patri, vel ascendentibus in bonis liberorum, quia non ita debetur eis hæredibus, sicut descendentibus. Et pro hoc l. fin. ff. si quid in fraud. patroni. Ubi filio arrogato, & legitimo tantum, datur utilis actio revocatoria, ad exemplum Calvisianæ. Igitur multò fortius debet dari filio naturali & legitimo. Idem tenet Hosti. in d. cap. Raynuitius. & ibi Panorm. col. 9. num. 22. Et hanc partem contra communem, æquissimam & verissimam iudico; quamvis Jaso. vacillet, & magis in oppositum inclinet in d. l. si arrogator. col. 9. num. 23. facit quod patrono ad bona liberti, vero titulo oneroso alienata, datur actio Calvisiana ad revocationem, usque ad quotam suæ legitimæ, quæ est triens. l. 1. §. si quis in fraudem. ff. si quid in fraud. patron. Et tamen, certum est quod patrono non debetur illa legitima jure naturæ, sed merè jure positivo secundum Bald. in l. 1. C. cod. tit. Igitur multo fortius debet ad exemplum Calvisianæ utilis revocatoria dari filio, nedum pro legitima debita naturæ jure, taxata novissimo jure Authenticæ. Sed etiam pro isto præcipuo & jure primogenituræ in quo primogenitus est favorabilior, quam sit patronus in sua legitima, attento quod de primitivo jure naturali legitima filiorum erat de omnibus bonis, ut testatur Bald. post Richar. Malymb. in d. l. 1. col. 1. C. si quid in fraud. patroni. & probatur in l. nihil interest: ibi, cum omnia que nostra sunt, liberis nostris ex voto paremus. ff. de bon. liber. l. fin. in princ. ff. de bon. damnæ. Et quando non essent hæc vestigia juris naturæ, sufficit quod beneficio mere positivæ consuetudinis debeatur hæc prærogativa filio primogenito, ut non debeat in ea fraudari; & si fraudetur debeat illi subveniri etiam nulla lege hoc dicente.

* Differentia inter querelam & revocatoriam.

21. Quare intrepidè concludo alienationem feudi in fraudem primogeniti factam, revocandam, nedum si titulo lucrativo facta sit, sed etiam si titulo oneroso, nedum si facta sit in secundogenitum, quæ est persona suspecta, & prohibita, sed etiam si in extraneum qui non est ita suspectus, nec prohibitus. & hoc conitito de fraude secundum ea quæ dixi. * Quamvis enim (& ad hoc adverte, quia nondum reperi ab aliquo declaratum) in querela inofficiose donationis, non sit necesse allegare, nec probare animum fraudandi, quia quum illa querela non competat, nisi ad revocanda donata, & sic titulo lucrativo, & usque ad limites legitimæ jure

naturali debita tantum, sufficit talem legitimam fraudari solum re ipsa. Secus est in actionibus revocatoriis alienatorum in fraudem creditorum, vel in fraudem patroni, inter vivos, quia præcisè allegari & probari debet animus eos fraudandi. l. qui autem & per totum, ff. qua in fraud. cred. in l. 1. ff. si quid in fraud. patro. l. patronus, ff. de probat. nec sufficit eventus fraudis re ipsa, absque consilio. Unde quum pro ipso jure primogenituræ, quatenus excedit legitimam jure naturæ debitam, non sit introducta, nec competat querela inofficiose donationis, ut dictum est, sed recurrendum sit ad extensionem utilium actionum revocatoriarum, debet hic sicut in illis fraus allegari & probari. Et ad revocationem alienati feudi titulo lucrativo, aut quatenus titulus est lucrativus, sufficit constare de animo fraudandi primogenitum in alienante; sed in alienatione onerosa, debet constare fraudem hanc participatam ab acquirente. Et adhuc illi quatenus sit revocatio refundendum erit pretium, vel alia res per eum soluta patri alienatori. arg. d. l. 1. §. si quis in fraudem, ff. si quid in fraud. patroni.

22. Non obstat quod primogenitus agens revocatoria est hæres patris. Unde non videtur admissibilis contra factum defuncti, quod non arguit de nullitate, vel simulatione, sed solum de fraude. l. filios, C. de revocand. his que in fraud. cred. l. rem alienam, ff. de pignora. ad. Et factum defuncti præstare tenetur, nec potest corruenire, etiam ratione juris quod habet ex capite suo, & non tanquam hæres. l. cum à matre, C. de rei vendicat. cum vulg. & per hanc consuet. infra §. 76. * quia illæ argutæ non procedunt quando factum defuncti tendit ad fraudandum hæredem, beneficio à lege concessio in bonis defuncti. Et hoc ne publicis legibus per privatum illud possit, textus in Auth. de nupt. §. sed hæc quidem col. 4. text. in l. 2. C. si quid in fraud. patro. ubi Bart. Bald. & omnes hoc notant. Cy in l. C. cod. Bald. in l. 1. & ibi Sali. q. 9. C. inof. dona. Bart. Jo. de Imol. in l. Tutia, §. licet imperator. ff. de leg. 2. Franc. Curt. Senior. consil. 1. in fin. Jal. consil. 7. col. 7. consil. 64. col. 3. lib. 3. consil. 154. in fin. lib. 4. Nec valeret stipulatio pænalis per defunctum apponita. gloss. not. quam omnes sequuntur in l. si patronus, §. patronum in ver. Faviana, ff. si quid in fraudem patron. Circa hanc materiam plurimæ aliz quæstiones utiles occurrunt. Sed prolixitatem & nimiam digressionem veritus, refero eas infra locis opportunis, vel in alio tractatu. Sed antequam aggrediar, secundum principale membrum subdistinctionis nostræ, non possum æquo animo præterire certam quæstionem mihi propositam, quæ necessaria videtur ad rectum & verum intellectum membri præcedentis.

* Hæres tenetur de facto defuncti in fraudem sui.

23. Pone mercatorem aut rusticum tenere quandam terram in feudum. Et cum habeat plures filios & filias, quos cupit æqualiter sibi succedere, rogat dominum ut conditionem & qualitatem feudalem mutet in censualem, offerens recognoscere sub annuo censu & laudimio, quod dominus acceptavit & fecit. Et sic brevi manu censetur feudum resutatum, sive resignatum domino, & ab eodem prædia quondam feudalla, concessa in censum; ut in simili notat Bald. in c. 1. versic. 3. istud videtur. de alien. feud. in usibus feud. Franc. Arct. consil. 3. consultatio ad fin. Ex quo tria dubia oriuntur. Primum, an hoc fieri potuerit? De quo dicam infra §. 51. Et si sic. Secundum est, an res retineat reliquas qualitates, ut prius, puta proprii & antiqui hæredii? In quo dixi quod sic. infra §. 147. gloss. 1. in versic. les propres. Tertium est, an primogenitus possit illam mutationem revocare, & priorem qualitatem reduci facere, vel æstimationem juris primogenituræ, quod habuisset quocumque modo recuperare, sive in eisdem prædiis, sive in pecunia, quod spectat ad præsentem materiam? Et breviter dico quod non, quia principalis causa qua pater motus est ad hoc faciendum non fuit iniquum odium vel fraus in primogenitum, sed æqualis amor

& pietas paterna in omnes liberos juri & æquitati naturali conveniens. Et hoc affectu licitum est patri in feudis hereditariis, quæ lege contractus non deferuntur providere, sive per donationem honorum æqualem inter filios & à titulo successione abstanturos sive per permutationem feudorum in censuaria prædia, venditionem, aut aliàs, ut æquales sint. Unde plus cæteris primogenitum decet reverenter observare parentem & præcipuum demereri amorem. Adde quæ super his, & similibus fusius dicam infra §. 124.

24. Secundo casu, videlicet quando pater disponeret * per viam ultimæ voluntatis, de rebus vel bonis in quibus cadit jus primogenituræ; sit conclusio negativa, quod non potest, imò ipso jure non valet, nec respectu possessionis, nec respectu proprietatis, nec respectu obligationis personalis, vel realis, vel alio quovis modo, quia talis dispositio nullum omnino sortiri potest effectum nisi post mortem. Sed statim in tempore mortis, proprietates & possessiones rerum quæ cadunt in jus primogenituræ, transit ipso jure in primogenitum, etique incommutabiliter acquiruntur, non obstante quavis contraria dispositione ultimæ voluntatis per ea quæ plenè dicam infra §. 132. Et quod contraria dispositio testatoris super juribus primogenituræ sit nulla, tenet alibi gloss. in *constit. Neapol. incip. constitutionem.* & ibi latè Matth. de *Afflic. col. 2. & 3. de revoca. aliena. lib. 3.* Et istud jus primogenituræ, quamvis non sit legitima jure naturæ debita, quatenus trientem vel semissem virilis ab intestato portionis excedit; est tamen quædam legitima consuetudinaria, & beneficium legis, quod non potest auferri per patrem testantem, nec aliquod onus imponi, & quantum ad hoc æquiparatur legitimæ jure naturæ debite, cui nullum gravamen potest apponi. *l. quoniam in prioribus, C. de offic. testam.* Et ita circa jus primogenituræ tenent Joan. And. & alii in *d. c. licet de voto. Ægidi. Bellame. in deci. 718. collat. 3.* Præposit. in *cap. per venerabilem, §. quod autem, collat. 28. num. 45. qui filii sui legi. Feli. in cap. prudentiam, collat. 2. de offic. de leg. Jason. in l. nemo potest. collat. prima, ff. de leg. 1.*

25. Ampliatur primò, sive per viam dispositionis, sive per viam pœnæ, aut alterius conditionis. Unde si gravaverit primogenitum dare etiam Ecclesiæ, vel pauperibus centum, nisi feuda æqualiter divideret, talis pœna & dispositio ipso jure nulla est. *l. Senus Augerius, & ibi per Bar. Ang. Imo. Paul. ff. ad leg. Falc. per Bal. & alios in l. 1. C. de his quæ pœnæ nomine.* sive directo, ut legando prædia feudalia: sive alias per indirectum, ut plures summas pecuniarum ultra vires bonorum legando, quia nedum debet ante omnia defalcari legitima naturæ jure debita, sed etiam omne jus primogenituræ, etiam in feudis quæ sunt de mero conquestu vel conquestu testatoris; si enim essent hæredia antiqua, non esset dubium, *per mor. infra §. 93.* Et sic * concluditur testatorem nullum onus posse imponere, sive purè, sive in diem, sive sub conditione, in quatuor partibus prædiorum quæ propria vocant, nec in his quæ spectant ad jus primogenituræ, quæ debent remanere libera ab omnibus legatis, oneribus & dispositionibus ultimarum voluntatum. Ampliatur secundò, etiam si per * donationem causa mortis, quia æquiparatur legatis, & patitur omnes prohibitiones, & falcidias, & legata. *l. fin. C. de donation. caus. mort. irrogans scribentes in l. 2. ff. de legat. & plenè dicam infra §. 93.* Tamen si de factò donans tradidisset, præjudicaret primogenito, respectu possessionis tantum, quæ ipso jure non revertitur, nec propria autoritate posset recuperari, nec posset transire vel continuari in filium, quum non esset penes defunctum. Conclusio sic ampliata limitatur propter ingratitudinem, vel consensum filii, secundum ea quæ diximus eadem questione num. 12. Et ille consensus semel per filium majorem vigintiquinque annis sponte præstitus, non posset am-

Tom. I.

plius per eum revocari, sive ante mortem patris, sive post mortem, per notata in *locis supra allegat. & in l. fin. C. de pact.*

26. Quarto quæro an ipse primogenitus possit de hoc jure disponere, donando, vendendo, vel aliter cedendo? Solutio patet ex *notatis supra ead. gloss. qu. 2.* Et si plenius inquirere velis, pro parte affirmativa stat *cap. quam periculosum. 7. qu. 1. & tenet Panorm. in cap. licet. col. 2. de voto. Marti. Laud. in tract. de primogen. char. pen. ver. amplectemur. Socin. consil. 47. facti narratione. in qu. 4. lib. 3. Jas. in l. is potest. collat. 4. ff. de acquir. hered. in l. pactum, C. de collat. Sentit Pyrrh. in consuet. Arvelian. ut. de feud. §. 26. in fin. Joan. Ciri. in tract. primogenit. lib. 2. qu. 1. & 8. Guill. Bened. in repet. cap. Ragnantius. ver. in testa. relinquens 1. num. 189. & alii numero multi, sed ratione & examine pauci. Pro * resolutione dico, quod jus ipsum in se, sive quoad titulum & honorem, non potest cedi, nec in alium transferri. Ratio, quia non est concessum à consuetudine nisi habenti illam qualitatem naturalem primogenituræ, quæ non potest repetiri, nec verificari in cessionario. Et hoc procedit live vivente, sive mortuo patre. Et hanc veritatem esse puto, quamvis Deci. in *consil. 443. versic. unde primo,* contrarium dixerit, sed perfunctoriè sequendo gloss. in *d. c. quam periculosum.* Effectus autem primogenituræ, videlicet jus istud præcipui, de quo in hoc §. & seq. vel jus totius hæreditatis, aut majoris partis secundum consuetudinem sui cujusque loci, vivo quidem patre nullo modo potest cedi vel aliter disponi, quum nondum competat, nec in re, nec in spe firma. Et hoc nisi de consensu patris, in eadem voluntate perseverantis usque ad mortem secundum formam, *l. fin. C. de pact.* sed patre defuncto libere potest cedi, vendi, vel aliter disponi, tantum universaliter, quam particulariter, sicut unus hæredum partem hæreditariam sibi quæsitam vendere potest universaliter nomine quotæ, vel particulariter per singulas res. Et ita circa hoc ultimum decidit Phil. Deci. in *d. l. pactum, col. 5. num. 17. & in d. consil. 443. col. 3. & hac veritas.**

27. An autem possit renunciari, simplici scilicet * renunciacione, non per viam cessionis vel pacti? Respondeo quod non in vita patris, nisi forte quoad effectus honorum tunc occurrentes, vel nisi patre consentiente, & in consensu perseverante usque ad mortem, vel aliis casibus & modis, quibus futuræ successioni potest renunciari, de quibus plenè tractabimus infra §. 122. Sed mortuo patre absolute & irrevocabili- ter renunciare potest, sicut abstinere potest filius à tota hæreditate, vel ei renunciare. An autem tunc transfret jus primogenituræ in secundogenitum vel alium, dico quod non. Sed deficit omnino, & est locus juri communi, ut diximus *supra eodem gloss. 1. quæst. 4. num. 30.*

28. Et hæc de illo jure primogenituræ intelligantur de quo loquimur, quod videlicet defertur jure hæreditario. * Secus in eo quod in certa re jure particulari contractus vel investituræ defertur, quia etiam vivo patre, est jus formatum in persona primogeniti, & potest per eum cedi, vel vendi vivo patre. Sicut jus conditionale ex contractu, vel substitutione dependens. *§. ex conditionali. Instit. de verb. oblig. l. 1. C. de pact.* Et hoc dummodo ex natura rei vel tenore contractus, vel testamenti, alie natio non sit prohibita. Et ita procedit quod voluit Panorm. hoc jus cedi posse. *in consil. 85. in præsent. col. fin. lib. 1.* Et Phil. Deci. qui eum refert & seq. *in consil. 397. in fin.* unde non est sibi contrarius ad ea quæ scripsit in *d. l. pactum.* Et secundum prædicta intelligi debet quod Bald. post Jacob. de Bellamera decidit in §. *præterea. in fin. quib. mod. feud. amitt. & seq. Alvarot. & Præpos. ibi.* secundogenitum præferti quando primogenitus consentit illum investiri. Mart. Laudannus in *tract. primogen. char. 3. vers. nunquid autem.* Jas. in *l. si fundum per fideicommiss. col. 6. num. 34. ff. de legat. 1.* Si autem talia in-

Ij ij

* Pater per viam ultimæ voluntatis nullo modo potest relinquere jus primogenituræ.

* Nova resolutione.

* Quid de simplici renunciacione.

* Testator non potest onerare quatuor partes hærediorum, nec portionem primogeniti. * Quid de donatione causa mortis.

* Quid de jure primogenituræ circa rem particularem.

vestitura fieret patre feudum donante secundogenito, de consensu primogeniti, tunc etiam, si non esset feudum hereditarium, statum irrevocabiliter valet, nec potest per supervenientem dissensum sive patris, sive primogeniti, revocari. Et sic non esset recurrendum ad præfata nostram distinctionem, quia ex quo de re particulari per dominum disponitur, patet quod non agitur de futura successione viventis in totum vel partem, & sic non sumus in terminis *d. l. fin. C. de pact.* nec consensus primogeniti ad aliud adhibetur, quam ad excludendum inofficiositatem donationis, vel præsumptionem fraudandi primogenitum, cui scienti & consentienti non fit dolus, nec injuria. *l. nemo fraudare, ff. de reg. jur. cum concord. gloss. & Decius ibi.* Non autem requiritur ille consensus ad hoc, ut primogenitus renunciet juri suo, quum nullum adhuc habeat jus in re vel ad rem, in hoc feudo, ut supra diximus. Si autem esset feudum quod lege investituræ deferretur ad primogenitum, tunc etiam diceretur renunciare juri suo, videlicet ad rem sibi formaliter competentem, ex contractu vel investitura.

29. Quinto quæro, an istud jus præscribi possit? Hanc quæstionem tractat Socin. in *conf. 47. facta narratione in 4. qu. lib. 3.* ubi simpliciter tenet huic juri primogenituræ, seu majoritatis inter consanguineos contra dispositionem statuti præscribi posse. Joan. Ciri. in *d. tract. primog. in fin.* ubi tenet quod ab uno ex filiis cum bona fide triginta annis præscribi potest, ab extraneo autem nunquam. Rationes suas vide apud eum. Ego autem dico quod ipsum jus primogenituræ in se, est *impræscripibile: & non potest præscribi, nec per unum ex filiis, nec per extraneum. Moveor, quia est datum, & concessum præcisè ipsi genituræ, seu natiuitati primæ, unde sicut jura sanguinis, & agnitionis sunt immutabilia, & nullo jure civili dirimi possunt. *l. jus agnationis, ff. de pact. l. jura sanguinis, ff. de regul. jur. l. abdicatis, C. de patris pot.* sic nec jura præcisè & immediate data à lege, ipsi sanguini vel naturæ. Tum quod non potest fieri per verum & expressum consensum, non potest induci per præscriptionem, quum non possit plus operari fictio, quam veritas: Sed nullo pacto, nullo consensu fieri potest, ut is sit primogenitus qui non est, sed alium habet ante se, vel est prorsus extraneus: Igitur nullo pacto, nullo consensu fieri potest, ut is habeat ipsum & verum jus primogenituræ quod à lege concessum est præcisè naturæ ipsi, & veritati primæ natiuitatis. Unde sicut filiatio ipsa non potest pacto, nec præscriptione induci, sic & suitas, sive jus suitatis filiationi à lege datum, non potest nec pacto, nec præscriptione induci, transferri, vel acquiri, ut expresse decidit Bald. in *l. unica. col. 3. C. quan. non peten. par.* Similiter nec ingenuitas *gloss. in l. nemo, ff. de usucapionibus.* & hæc est viva ratio quod jus primogenituræ non potest vendi, cedi, nec aliter transferri in alium: etiam fratrem secundogenitum, ut diximus in quæst. præcedenti, quia personæ ipsius primogeniti inseparabiliter adhæret. Unde nec ad hæredem transmittitur, nisi sit de liberis primogeniti, qui cum eo eadem persona censentur, ut dicam *infra §. 133.* Effectus autem utilis juris primogenituræ, ut jus ipsum præcipui, vel majoris partis hereditatis, nullo modo potest præscribi, vel per alium acquiri, vivente patre: sed bene eo mortuo: sicut tunc quota vel res hereditaria potest per hæredem vendi, cedi, vel per alium præscribi longo vel longissimo tempore. Sed istud non est præscribere jus primogenituræ, sed res primogenito quæsitam, in vim suæ primogenituræ. Qualiter autem & quo tempore præscribantur à secundogenito scribam. *infra §. 127.*

30. Sexto quæro, utrum istud jus sit favorabile, vel odiosum? Super hoc multa laboriosa magis, & supervacanea, quam utilia, possem involvere. Ideo paucis concludo, quod simpliciter & regulariter loquendo est favorabile, utpote non odio aliquo secundogenitorum, sed mero favore primogenitorum & familiæ confer-

vandæ inductum. Ad* judicandum autem dispositionem favorabilem, vel odiosam, debet principalis ejus intentio attendi, ut notant Bart. Paul. & omnes, in *l. qui exceptionem. in princ. ff. de condic. indeb. facit text. in c. 2. §. statimus. ibi, cum non sit dicendum asperum de deci. in 6. gloss. in cap. sciens cuncti. in versio. alios in fin. & ibi Gem. de elect. in 6. Philip. Deci. in l. 2. C. de in jus vocando, & in l. fin. col. 1. C. unde legitimi. Curt senior. *conf. 9. col. 5.* Curtius junior. *conf. 9. per totum.* Et ut resolutius habeas, dico quod ipsum jus in se, & per se consideratum, est merè, absolute & indistinctè favorabile: consideratum autem in suis effectibus, quantum ad honorificos idem dicendum: quantum ad utiles distinguo, inter temperatos & non multum lædentes reliquos filios, ut illa duplex portio hereditatis, primitivo hominum jure primum introducta, ut patet *Genes. 25. 27. & 43. cap. & confirmata lege divina per Moysen lata. Deuterom. 21. cap. ibi. Dabitque ei cuncta duplicia.* Et similiter ille effectus est favorabilis. Sed alii effectus seu jura, per diversas consuetudines primogenituræ attributa, multum reliquis filiis præjudicantia, puta etiam in parte legitimæ, vel quandoque in tota hereditate, addicta soli primogenito. Et horum quidem effectuum respectu, puta jus primogenituræ, tamen simpliciter secundum se attento principali legis sine consideratum sit favorabile, non esse merè favorabile, sed esse partim odiosum, videlicet in quantum exorbitans: & tanto odiosius, quanto magis exorbitat, & à debito naturæ reliquos liberat excludit.*

Et hoc casu mentem subit consideratio Accursii in simili dicentis jus patronatus ex parte patroni esse favorabile & ampliandum: ex parte vero liberti odiosum esse & restringendum. Ita gloss. in *l. sed si hac. §. fin. in ver. interveniat, ff. de in jus vocando, l. 2. in ver. liberti, C. de in jus vocando. in l. qui bona, §. si alieno. in vers. debet jurare, ff. de dam. infect. in l. apud Iulianum, §. adversus. in ver. exhiberi, ff. de doli except. & communiter seq. omnes scribentes in *d. locis & ubique.* Solus autem Decius (quod meminero) in *d. l. 2. C. de in jus vocando* nititur improbare eam considerationem, quæ mihi rationabilis & sustentabilis videtur, verius tamen puto dicendum quod quatenus est temperatum, sit etiam respectu omnium, & absolute favorabile: quatenus est nimis excessivum & exorbitans, sit odiosum, etiam respectu primogenitorum: volo dicere quod hoc casu, omni respectu sit restringendum, & interpretandum, ut quanto minus fieri possit, lædatur legitima reliquorum filiorum. Ex quibus patet, quod quum jus utile primogenituræ, per nostram consuetudinem introductum, sit multum moderatum, utpote consistens solum in una specie honorum, videlicet immobilium feudalium: neque in illa tota sed in quodam præcipuo dumtaxat, merito debet judicari in totum, & omni respectu favorabile. Et hoc nisi ex accidenti conigerit reliquos filios multum lædi, ut si hereditas non consisteret, nisi in uno feudo forte per principalem mansionem in totum occupato, vel hereditas multum debitis onerata esset, de quibus *infra §. 11.* dicitur quid juris. Adverte tamen pro regula, quod omne præcipuum, sive jus majoris partis in hereditate, quum præjudicet æqualitati, quam jus commune fovet, & non competat nisi jure speciali, ubi & quatenus lex vel consuetudo loci disponit, non debet extra limites consuetudinis extendi, nec etiam restringi. * Et potest dici quod illud jus utile primogenituræ, (ubi agitur de virtute comprehensiva) late debet interpretari, sed ubi ageretur de virtute extensiva, strictè, ut fere in simili voluit Panorm. in *cap. episcop. in fin. de reb. Eccl. non alienand. Fel. in rub. col. 2. de rescript.* id est respectu rerum de quibus loquitur, puta mansionis principalis, debet mansio principalis late accipi, cum omnibus appendentiis mansionis, etiam si non sit aliud quam mansio, ut per multos casus in glossa seq. Sed ad alias res vel jura, de quibus non loquitur, nullo modo potest extendi.*

* Jus primogenituræ in se est favorabile. * Favorabilia & odiosa quæ censentur.

* Jus primogenituræ in se impræscripibile.

* Jus præcipui late interpretari non oportet quantum ad vim comprehensivam, sed non quantum ad vim extensivam.

SUMMARIA GLOSS. IV.

1. *Plurium mansionum feudalium primogenitus eligere potest quam vult, etiam minus principalem.*
2. *Q. 1. Quoad mansionem & horti supplementum non attenditur aliud, quam an solum sit feudale nec curatur an consistat in diversis feudis.*
3. *Q. 2. Nec refert an mansio cum suis appendentiis sit antiqua vel nova.*
4. *Non prohibetur advantagium quod venit in consequentiam remotam. Status mansionis & appenditorum tempore mortis inspicitur.*
5. *Q. 3. Si totum feudum sit mansio, totum debetur primogenito.*
6. *Ordo & ratio deductionis legitima & juris primogenitura.*
7. *Jus primogenitura non est legitima, sed prater legitimam.*
8. *Legitima prafertur juri primogenitura, & jus primogenitura omnibus legatis & fideicommissis.*
9. *Omnis lex semper ita debet interpretari ut sit bona & aqua.*
10. *Aequitas specialiter scripta non extenditur quando est rigor scriptus in genere.*
11. *Ratio certa & evidens, legi scriptae equipollet.*
12. *Q. 4. Utrum primogenitus solus sit saisitus de principali mansione, etiamsi non supersint alie.*
13. *Q. 5. Primogenitus potest ceteris legitimam supplere in quantitate.*
14. *Et hic nota singularem limitationem ad §. repletionem in l. scimus C. de inoffic. testamento.*

GLOSS. IV. IN VERBO

Principal manoir.

1.  sic nota quodd si in uno & eodem feudo, sive in pluribus feudis unius successione directæ, sint plures mansiones, non debet primogenitus jure præcipui, habere plures mansiones, vel unam in uno quoque feudo. Sed unam solam in feudo consistentem in una successione. Et dicitur hic principalis * mansio, non ad limitandum jus primogenituræ, sed ad illud ampliandum, quia ex omnibus mansionibus in feudis consistentibus major, amplior & principalior debetur, si tamen velit illam eligere. * Si enim sit una minus principalis, sed fortè melior vel utilior, aut plus cæteris ei placens, poterit illam eligere, & præcipuum habere, una cum horto eidem mansioni in eadem cladsura adhærente, vel cum jugere terræ, & spatio volatu caponis emenso, dummodo hæc juxta mansionem electam, in feudali possessione. Si enim deficiat hortus in mansione electa, nec sit ei aliquid terræ feudalis adhærens, non poterit defectus terræ suppleri ex possessionibus feudalibus non contiguis, nec ex aliis mansionibus in quibus hæc abundè reperiuntur, & imputet sibi eligens. Non igitur attenditur an sit mansio quam defunctus, aut antecessores habitare consueverunt, nec an sit mansio à qua subfeuda, census, & emphyteuses dependent, aut vetus castrum, aut turris antiqua, sed solum an sit locus ad habitandum factus: sive enim sit ruinofus, dummodo non sit destructus animo non reficiendi, nec ad alium usum conversus, juxta l. qui arcam. ff. de solutionib. sive sit sumptuosus, & voluptuarius, poterit cum omni principali habitatione defuncti eligere.

2. Sed primò queritur, quid si in successione defuncti, sunt quatuor aut quinque diversa feuda, fortè etiam à diversis dominis moventia, contigua, & simul confinata: in quorum finibus defunctus man-

sionem suam principalem ædificaverat, satis amplam, ita ut super quolibet feudo partim esset sita, utrum tota mansio cadat primogenito? nuper vidi super hac quæst. de factò suborta dubitari, quia primogenitus non debet habere præcipuum mansionis in pluribus feudis, sed tantum ex uno feudo. Sed hoc verum est si vellet habere plures sive diversas mansiones, unam autem semel accipere potest sive sita sit super uno feudo, sive super pluribus, & satis est quòd sit in rebus feudaliter possessis. Et similiter si sit unum feudum consistens in * uno nudo ædificio, poterit eligi pro præcipua mansione. Et si sit unum aliud feudum, etiam ab alio domino dependens, illi ædificio contiguum, poterit supplementum horti fieri ex illo contiguo feudo, in quo primogenitus primitus jure præcipui capiet quantum continebit illud supplementum, deinde in reliquo duas partes, vel dimidium, pro numero reliquorum filiorum. Si autem nulla terra feudalis esset contigua illi ædificio, nullum fieret supplementum, quia consuetudo nostra circa istud non considerat unitatem, vel dependentiam feudi. Sed solum an ipsum solum in quo capitur mansio cum horto contiguo, vel horti supplementum, sit feudaliter possessum, & cohærens vel non; & ita à peritioribus hujus curiæ rogatis responsum fuit. Et quod dixi de supplemento fiendo etiam ex diverso cohærente feudo, intellige dummodo feudum cohærens sit hæreditarium. Secus si jure contractus & investituræ deferretur ad filios, etiam non hæredes, quia ex tali feudo nullum supplementum fieri posset, sicut nec de qualibet alia re, quæ non est de successione, nec super tali feudo posset capi mansio, nec aliud quicquam ratione hujus juris primogenituræ hæreditarii, & limitati ad ea quæ sunt de successione universalì. An autem competat aliud jus primogenituræ in devolutis lege contractus, di-

* Satis est mentionem sic si ream in solo feudali.

cemus in §. seq. Unde si primogenitus eligeret mansionem ædificatam super finibus plurium feudorum defuncti, quorum unum non esset hæreditarium, deberet deduci & separati portio mansionis, quæ sita esset super feudo non hæreditario.

3. Secundo quæro, quid si feudum ab antiqua concessione consistat in certis agris, sine aliquo ædificio: sed ultimò defunctus vasallus, domum ibi de novo construxit; an debeat primogenito una cum horto, & suis appendentiis, secundum clausuram prout hic dicitur?

Videtur quòd non. Saltem si hæc nova mansio, non concludatur jugere terræ, quod aliàs deberetur primogenito, *ni infra* §. 18. sed complectatur ultra octo jugera, & fere totum feudum. Primò, quia pater videtur per indirectum, unum ex filiis succedentibus, videlicet primogenitum, præ cæteris ditare, ultra antiquam naturam rei, contra §. 124. *infra* tit. II. ex quo voluntarie, & sine causa, veterem formam agrorum mutat in ædificium, & antiquum statum feudi & investiturarum mutat, patrono inscio. quum enim ab initio concessi sint soli agri, & hæcenus secundum concessionem recogniti, nunc & de cætero distorterit fiet recognitio, videlicet de mansione, & residuo agrorum. Et licet hæc nova immutatio non prejudicet patrono, & eo invito regulariter fieri possit per notata *infra* §. 51. tamen valde præjudicat filiis secundogenitis. Secundò, quia hæc consuetudo videtur loqui de mansione antiqua. *text. infra* §. 16. *ibi. nisi qu'il se comporte d'ancienneté.* ergo necessario præsupponit mansionem debere esse antiquam, ad hoc ut sit præcipua & affecta soli primogenito.

His non obstantibus puto etiam noviter constructum ædificium, vel castrum cum suis appendentiis, soli primogenito præcipuum, quia consuetudo nostra frequenter loquitur de mansione, & non distinguit inter antiquam, & novam sed indistinctè illam adjudicat primogenito. Et si sint plures in eadem successione, dat ei liberam optionem, ita quòd omiſsa veteri & principali, poterit eligere novam per prædicta, nec desert jugerum terræ, nisi in casu quo nulla est mansio in feudo, sed nudus ager, ut *infra* §. 18. Igitur quæcunque ibi reperiatur mansio, sive vetus, sive nova, sive ampla, sive angusta, debetur primogenito.

4. Non obstat primum, quia non est prohibita unius succedentium filiorum præhonoratio: quæ accedit in consequentiam remoram, sicut nihil prohibet patrem per emptionem, aut permutationem, mobilia & vectigalia prædia convertere in feuda, in favorem primogeniti, vel feuda in mobilia, & censuralia, in cæterorum liberorum favorem, alioquin esset dispositionem bonorum suorum interdiceret patri, contra *l. non usque adeo. ff. si quis a paren. manumissus fuit*: nec est simile de sumptuoso ædificio constructo à viro super feudo uxoris, quia directè & immediatè donare nititur uxori, & in rem ejus converti. Hic autem nihil facit nisi in rem suam, & de qua statim liberè poterit disponere, ut plenius declarabitur in *d. §. 124. & 156.* Non obstat secundum, quia illa verba, *nisi qu'il se comporte d'ancienneté*, id est, secundum consistentiam suam antiquam, non inferunt necessariò mansionem debere esse antiquam: sed ostendunt quòd si mansio sit antiqua, debetur una cum finibus suis, & adherentiis quæ subsistunt ab antiquo, quamvis forte ultimus paterfamilias angustius habitaret, & partem forte castri, vel hortorum ruinosam, & incultam dimitteret, nihilominus debetur mansio integra, secundum antiquas suas adherentias. Et hoc dummodo adhuc subsint. Secus si nulla restarent vestigia, sed in alium usum, puta in agrum, vel vineam essent conversa. Secus etiam si ultimus paterfamilias partem hortorum vel etiam ædi-

ficiarum castri, penitus à principali mansione separasset, & pro diversa domo & habitatione quamvis contigua habuisset, tunc enim portio separata desit esse de appendentiis primæ domus; & incipit esse separata domus per se. Patet per notata *in l. quod in rerum natura. §. si quis post. ff. de legat. 1. & supra* §. 1. *gloss. 5. num. 15.* unde non posset primogenitus capere castrum secundum antiquam consistentiam mutatam, sed solum secundum eam quæ reperitur tempore mortis patris, sed debet alterutram habitationem eligere. Idem si paterfamilias partem antiquæ mansionis demolitus esset animo non reficiendi, vel jam ad alium usum convertisset: eodem modo si paterfamilias antiquam mansionem multum ampliasset & auxisset, sive augmento intrinseco, puta elevando ædificia, vel servitutes extinguendo, aut acquirendo, sive augmento extrinseco puta extendendo spatia hortorum, curtium & annexorum ædificiorum sub eadem clausula, sed multum ampliata, totum cederet in præcipuum primogenito. Et sic concludo quòd quantum ad amplitudinem, convexa, & dependentia hujus mansionis, non inspicitur status antiquus, sed status in quo reperitur tempore mortis. Et quod illa clausula. §. 10. *nisi qu'il se comporte d'ancienneté*, non est limitativa, nec dispositiva, sed demonstrativa, & secundum prædicta juxta mentem aliorum §§. hujus consuetudinis intelligenda. Facit quod in dubio verba minus principalia non intelliguntur apposita ad taxationem, sed ad demonstrationem ut diximus *supra* §. 9. *num. 3.*

5. Tertio quæro, quid si mansio cum horto & ambitu suo & clausura totum integrum feudum includat, & nulla sint alia feuda in successione? Respondeo breviter, solum primogenitum, totum & solidum feudum jure præcipui habiturum. Patet per hunc text. ubi tota mansio attribuitur primogenito. Sed totum feudum est mansio. igitur. Patet etiam in textu verbalis processus sive conclusionis trium statuum factæ super hoc §. unde non est arguendum quòd hæc consuetudo non intendit addicere totum feudum primogenito, sed solum partem præcipuam in feudo. Tum quia illi textus clari, imò quòd intendit totum illi addicere, si portio sit præcipua totum. Tum quia hic agitur de virtute comprehensiva, unde largissimè debemus interpretari in favorem primogeniti, & nullo modo restringere per ea quæ supra *cod. gloss. 3. ad fin.* Limita ut procedant quando feudum non consistit nisi in mansione & ejus clausura. Secus si etiam consisteret in juribus subfeudorum, vel censuum inde dependentium, ut dicemus in §. seq. Limite secundo, si non superessent alia bona in hac successione, puta quia non est nisi illa mansio, vel si sint aliæ res, exhauriuntur re alieno, vel funeris impensa, aut alias non sufficiunt ad legitimam reliquorum filiorum.

6. Sciendum enim quòd post æris alieni, & impensæ funebri deductionem, ante omnia debet deduci legitima filiorum jure naturæ debita. Et super residuo, ante reliqua omnia, capiet primogenitus jus suum primogenituræ, postremo super eo quod restabit, solventur legata & fideicommissa sive in piam causam, sive in aliam quancunque relicta. Salvo adhuc & excepto quòd si qua sint hæredia, sive antiqua prædia, quæ vocantur propria, non subjacebunt legatis nisi pro quinta parte priorum, quia reliquæ quatuor partes, debent manere in successione liberæ & immunes à legatis, & ab omni onere & dispositione ultimæ voluntatis. *ni infra* §. 92. Si igitur in bonis defuncti non sit nisi una mansio feudalis, & sint quatuor filii tantum, computato primogenito, prout debet in numero computari: ex quo venit ad successionem, legitimæ eorum simul est trions, sive tertia pars dictæ mansionis, & legitima cujuslibet sit quarta pars tertiæ partis, sive unice

* Status & forma mansionis quæ reperitur tempore mortis, & non antiquior attenditur.

* Nova mansio eligi potest.

* Non prohibetur advantage in consequentiam remoram.

* Legitima præfertur juri primogenituræ.

uncia, id est, duodecima totius. Et tres filii posterius geniti, capient singuli singulas uncias quæ simul juu-
tæ faciunt quadrantem, id est, quartam partem to-
tius. Totum autem residuum videlicet dodrans, sive
novem uncia spectant ad primogenitum solum, quia
capit unam unciam pro sua legitima debita jure na-
turæ, & octo reliquas uncias pro suo jure primo-
genituræ. Si autem (computato semper primogenito)
essent quinque vel plures filii, aut filix, legitima eor-
um simul esset semis. *Auth. novissima. C. de inoffic.
testam.* Et sic primogenitus pro suo jure primo-
genituræ capiet semissem: utpote hoc casu liberum ab
hujusmodi legitima, & in reliquo semisse, capiet viri-
lem suam, sicut unus filiorum, pro sua legitima jure
naturæ debita.

* Ordo &
ratio dedu-
ctionis le-
gitimæ &
juris pri-
mogenitu-
ræ.

7. Ex his patet primò quod legitima * debita jure naturæ præcedit & vincit primogenituræ. Secundo, quòd jus primogenituræ non est legitima primogeniti propriè & strictè loquendo, sed est jus competens præter legitimam jure naturæ debitam, & ab illa distinctum, ut etiam diximus, *suprà eod. in gloss. precedentii num. 16.* Tertio quod ad cognoscendum quanta sit filiorum legitima, nedum filius primogenitus computatur in numero filiorum, sed etiam jus suum primogenituræ computatur in bonis defuncti vel successionis, & auget legitimam omnium filiorum. Quarto, quòd primogenitus non tenetur computare jus suum primogenituræ, in suam legitimam jure naturæ debitam, respectu quorumcunque legatariorum seu fideicommissariorum, aut aliorum prætententium jus ex dispositione ultimæ voluntatis, vel donatione causa mortis. Sed respectu fratrum, & cohæredum suorum, bene tenetur illud computare & conferre, nedum in suam legitimam, sed etiam in legitimam cohæredum, quando & quatenus non supersunt alia bona ex quibus possit capi & perfici legitima. Si autem supersunt bona ex quibus satisfieri possit legitimæ, habebit omne jus suum primogenituræ præcipuum: nec tenebitur aliquid de illo conferre vel computare, nec in legitimam suam, nec in legitimam cohæredum. Sed ultra jus suum primogenituræ in omnibus reliquis bonis concurret viriliter cum fratribus & cohæredibus suis. Sed dicit quispiam, cum consuetudo simpliciter, & velut præcisè loquatur, ita juxta jura vulgata intelligi debeat, unde hæc interpretatio? Qui probas legitimam, locum sibi vindicatis, in rebus primogenito debitis, & ipsi juri primogenituræ præferendam? Respondeo *in rebus primogenitis*, id est, æquitas ad hoc me impellit.

* Omnis
lex semper
debet ita
interpretari
ut sit bona
& æqua.

8. * Omnis enim lex, statutum vel consuetudo debet ita intelligi secundum bonum & æquum, & ita interpretari, etiam si opus sit verba ejus dispositiva restringendo, vel impropriando, ut non contineat aliquid iniquum vel absurdum. *l. scire oportet. §. aliud autem, ff. de excusar. suo. l. nam absurdum, de bon. que liber. cum concord. glo. ibi Bald. & pulchrè Lancelo. Deci. in l. omnes populi. col. 9. ff. de just. & jur. Bald. in l. non dubium. C. de legib. Facit l. si cas. ff. de servit. ibi, civili tamen modo, nam quædam in sermone tacita excipiuntur, & l. pen. ff. ad exhib. Ibi, respondit non oportere jus civile calumniari, neque verba ejus captari, sed qua mente id diceretur animadvertere, & taliter debent leges & dicta temperari, ut non possint à sapiente reprehendi, inquit Julianus, in l. Salvius, ff. de legat. præstandis, quem ad hoc sæpius advocabat Bald. secundum Socin. *conf. 84. visa prædicta, col. 2. lib. 1.* Et inquit Alberi. post Oldra. in l. qui duos §. 1. per illum text. ff. de manumissis testam. quòd interdum vis est inferenda literæ, ut sanum & juri consonum intellectum capiamus, & verba legis vel statuti quantumcumque præcisè, recipiunt interpretationem legalem, & temperamentum æquitatis. *Bar. Bald. Paul. in l. stipulatus sum damnæ. ff. de verb.**

oblig. ubi vide Jas. multa ad hoc accumulantes, quæ non transcribo. Sed ultra prædicta addo Lancelot, Decium in l. camera, §. item hoc prohibetur, in si. ff. de legat. 1. ubi unum notat singulariter, quòd quando cortex verborum legalis dispositionis, vel statuti, sonat in aliquam absurditatem, recedendum est à verbis & mens amplectenda. Igitur fortius cum hæc consuetudo simpliciter loquatur, absque alia verborum præcisione, debet hanc interpretationem (ad vitandum absurditatem, & duritiam) recipere: verba enim legis quantumcumque latissima, non debent accipi ut duritiam, contineant, sed benignè, notat Ang. in l. illud quoque per illum text. ff. de petitione hæredi.

9. Imò hæc interpretatio nedum * non excluditur à verbis, sed etiam fundatur in mente consuetudinis, quæ noluit primogenitum omnia bona habere, sed solum quoddam præcipuum limitatum ad certam quotam, & ad certum genus bonorum, videlicet feudali, ut in hoc §. & sequentibus. Ex sic aperte liquet, quòd non fuit de mente & intentione consuetudinis, fraudare alios filios legitimæ, propter favorem primogeniti. Igitur si ex accidenti contingat quòd filii privarentur legitimæ, si verba hujus consuetudinis ad rigorem fervarentur, debent ita modificari, & temperari, ut salva sit eis eorum legitimæ: facit quòd istud præcipuum juris primogenituræ non est additio totius hæreditatis, sed quoddam velut prælegatum legale in successione, & sic debet recipere passivam interpretationem legis Falcidix à jure communi pro conservanda legitimæ per textum & omnes scribentes in l. 1. §. lex Falcidia. ff. ad leg. Falcidiam. Quòd si alius dicat, non esse magnam æquitatem, vel subventionem, vocare tres filios ad quadrantem, dodrante relicto uni primogenito; respondetur satis eis consultum usque ad limites legitimæ, & æquanimitè ferre debent si per consuetudinem eis auferatur, quòd pater in testamento auferre poterat, etiam in extraneos conferendo, nec est iniquum tantum tribui legi, quantum tribuitur homini: imò absurdum esset dispositionem legis minus posse, & majori Falcidix subesse quàm dispositio hominis.

* Mens nostræ consuetudinis inducitur.

10. Sed ulterius contra secundam limitationem fortiter oppono, de textu processus verbalis, & sententia trium statuum, super reformatione §. 68. *hoc. eo. tit.* ubi aperte tota congregatio sentit, & præsupponit, quòd si in hæreditate non sit nisi una mansio, vel una domus feudalis, quòd tota spectat ad primogenitum, absque eo quòd aliquid teneatur dare reliquis filiis. Et quòd ipsi privabuntur omni hæreditate, & legitimæ portione. Et istud emendaverunt in domo, vel ut alaudiali dumtaxat, in domo autem feudali nihil disposuerunt, sed etiam reliquerunt in dispositione consuetudinis hujus §. quæ totum addicit primogenito. Igitur hoc casu nihil debetur reliquis filiis, etiam intuitu legitimæ. Nec obstat quòd est eis aequaliter subventum in domo alaudiali: hoc enim contra eos facit in hoc casu, tum * quia æquitas specialiter scripta in alaudio, non debet extendi ad hunc casum, sed debet manere rigor scriptus hujus §. in vigore suo, ut in simili notat Bartol. dum respondet ad objectionem, *l. posthumus, de injust. rupt. & irr. testa. in l. Titia. l. Imperator. qu. penult. ff. de lega. 3. & alibi Gemi. Phil. Franc. in c. unico. de rerum permuta. in 6.* Dum impugnant opi. Jo. Andr. in c. si beneficia de prob. eod. libro. Tum quia * exceptio & modificatio facta in illo speciali casu alaudii, fortificat & firmat regulam hujus §. in aliis, videlicet feudali. per textum in l. tribuimus ad si. ff. de test. mili. l. quæstum. §. demique Notarius, ff. de suad. instructo lega. §. ut autem in Authent. de non alienand. col. 6. Bald. in trañ. statum. in ver. cessatio. in fin. & in ver. confirmare. num. 1. Et hoc videtur indubitatum attento quòd solemniter,

* Æquitas specialiter scripta non extenditur quando est rigor scriptus in genere.

* Exceptio firmat regulam.

congregati super hoc patres nostri expressè cogitaverunt, & præviderunt totalem exclusionem secundogenitorum à domo feudi, & in domo eis non subvenerunt. Et certè ad hæc non potest bene responderi sine difficultate. Tamen attentò quod eadem æquitas subventionem desiderat hoc casu, & non est æquitas positiva, sed naturalis, necessària, & debita, puto primogenitum teneri, sive in hac specie hæreditaria, sive in quantitate, sive in alia re subvenire fratribus, usque ad ratam eorum legitimæ. Et ad proposita & allegata in dicto processu verbali, quatenus innuunt totam domum feudalem esse solius primogeniti, reliquis filiis à legitima exclusis: Respondeo quod in hoc sunt verba przsuppositiva, & non dispositiva, unde non faciunt legem, nec consuetudinem, nec derogant juri communi, nec interpretationi nostræ in jure communi, & in jure naturali fundatæ, argumento l. ex facto. 1. ff. de hered. insti. clem. 1. in fin. de prob. cum siml. Tum exclusio reliquorum filiorum à legitima, visa est illi congregationi irrationalis, & emendatione digna. Igitur & nobis videri debet, & emendari ne lex nostra hujus §. reprehensione digna inveniat, juxta l. Salvius, ff. de legat. præstan. Quod si quis dicat post Accurs. Ibi in ver. decreto. quod ista emendatio non potest fieri per hominem, sed per aliud edictum, id est, per legistatorem, vel similem statuum congregationem,

* Ratio certa & evidens legi scriptæ æquipollet.

11. Respondeo, quod * ratio viva, id est fundata in naturali justitia, certa & manifesta, tantum valet, & movere debet, quantum lex scripta, l. cum ratio, in princ. & ibi Alberi. ff. de bon. damnat. gloss. in c. ex eo. in ver. rationis de elect. in 6. Bald. in c. pastoralis, in fin. de cau. poss. & propriet. And. Uer. in proz. feudo. col. fin. & latè Jaso. in l. 3. §. si liber. per text. sibi, naturali æquitate motus, ff. de cond. causa data. Præterea respondeo quod ille præsentis rigor neque est scriptus, saltem in specie, nec intentus in hoc §. qui loquitur generaliter & secundum quod ut plurimum accidit superesse alia bona, ut diximus; unde nullo modo excludit, sed potius subintelligit interpretationem nostram tum ad supremum hic §. solum generaliter loquitur, & sic non continet rigorem, nisi ex verbis generalibus. Sed interpretatio nostra, est fundata in æquitate specialissima casus individui. Igitur præferenda per textum & notata Bartoli, Baldi, Pauli & omnium in l. placuit. Cod. de judic.

12. Quarto juxta hæc quæro, utrum primogenitus sit saisitus de tota hac mansionem, etiam cum non supersunt alia bona, saltem sufficientia ad reliquorum filiorum legitimam: videtur quod sic; quia hujusmodi saisina non dependet nisi à virtute & dispositione solius hujus consuetudinis, infra artic. 132. Sed consuetudo non deserit hanc principalem mansionem, nisi ad solum primogenitum. Igitur ad eum solum deserit saisinam, & solus de ea saisitus erit. Tum verba dispositiva & executiva consuetudinis respectu mansionis, ad solum primogenitum expressè referuntur & diriguntur. Igitur is solus sua auctoritate potest mansionem apprehendere, & possidere. Tum incerta pars ratione loci & quotæ non potest possideri, l. 3. §. incertam, ff. de acqui. vel amit. possess. Sed quum non possit continuò esse certum, an supersint in hæreditate alia bona, vel actiones: & quantum à mansionem sit detrahendum pro legitima secundogenitorum, eorum portio, quantum ad portiones præsentas in mansionem, est omnino incerta, & ratione loci, & ratione quotæ. Igitur non possunt censerì possessores, nec saisiti in aliquo dictæ mansionis. Sed ad istud ultimum posset responderi, quod etsi sit aliquandiu incertum nobis, non tamen est incertum respectu legis, quæ saisinam deserit argumento notatorum in §. si testis. de verbo. oblig. Et ad duo præcedentia posset dici, quod intelliguntur in terminis simplicibus consuetudinis, quæ loquitur secun-

dum quod communiter, & ut plurimum accidit superesse alia bona, & legitimam nullo modo lædi per hoc præcipuum. Quando autem inopinatus iste & insolitus casus accidit, quod nihil aliud superest, ita quod per prælegatum præcipui, tota legitima filiorum desorbetur: Tunc saltem hæcenus hæc consuetudo de qua in hoc §. non censetur loqui, nec aliquid disponere, vel conferre in primogenitum: & sic nec proprietatem, nec possessionem in eum conferre, quatenus læditur legitima. Sed hæcenus relinquit illud præcipuum in dispositione juris communis, & reliquorum articulorum hujus consuetudinis, puta illius §. de saisina infra §. 132.

13. Verùm hujusmodi responsiones magis consistunt in subtilitate, quàm in mente consuetudinis. Igitur non sunt admittendæ, ut si simili inquit text. in l. scimus. §. si debitor. ff. quib. mod. pig. vel hypo. sol. Et sic verba consuetudinis insequendo, puto solum primogenitum saisitum, dominum videlicet & possessorem dictæ mansionis, ipso jure, pro toto, sed non incommutabiliter, si detegatur legitimam reliquorum filiorum lædi: tunc enim tenetur eis restitute, vel supplere legitimam in pretio & quantitate, ut infra quæ sequens, quo factò, vel oblato, puto eum incommutabiliter de toto esse saisitum. Si autem recuset, puto favorabiliter & rationabiliter admittendum, ut reliqui fratres nedum actione personali condicere possint legitimam, vel ejus supplementum à primogenito, sed etiam ut eo nomine adversus eum, & possessoris, & realibus, & mistis judiciis exerciri possint.

14. Quinto quæro; retento illo themate, quod si sint quatuor filii, & unica mansio feudalis pro omnibus bonis, in qua posterius geniti debeant habere quadrantem tantum, pro sua legitimâ, utrum * debeant habere in specie, an vero possint cogi à primogenito accipere æstimationem? Videtur quod debeant habere in specie, utpote quum ille quadrans sit vera legitima jure naturæ debiti, ergo debetur in specie, & in ipso corpore hæreditario, text. est in l. scimus in princ. in ver. repletionem. C. de inoffic. testam. Et omnes doctores ubique; faciunt quod non possunt rectè cogi vendere per jura vulgata sed solum pati divisionem, si commodè dividi possit: sin secus, licitationem. Et sic si commodè possit separari quadrans à quadrante, quamvis quadrans in se non possit commodè dividi, videtur primogenitum cogi posse ad divisionem à secundogenitis, inter quos quadrans indivisibilis licitabitur. Quibus non obstantibus puto primogenitum hoc casu non teneri pati ullam divisionem, aut licitationem, si justam æstimationem quadrantis velit offerre fratribus suis, eosque teneri pretium recipere. Et moveor, non ex eo quod primogenitus habet majorem partem, nempe triplam ad reliquos fratres simul, & nonuplam ad singulos eorum: quoniam hæc sola ratio non esset sufficiens ad infringendum communes juris regulas, nec ex eo quod per tria media nuper dixi eum solum esse possessorem, & dominum ipso jure, totius mansionis: id enim, nisi sequenti ratione attentata facile disputando evinci posset. Sed moveor propter mentem, & intentionem expressam consuetudinis, quæ vult principalem mansionem esse præcipuum soli primogenito.

15. Et ratio est, non tam propter honorem ipsius primogenituræ, quam propter conservandum nomen & dignitatem familiz, quod non potest melius fieri quàm per studium unitatis, ad sublationem divisionis, quantum salva justitia fieri potest: & hæc * est potissima & finalis ratio hujus consuetudinis, argumento l. 1. §. pen. ff. de ventre. inspi. & eorum quæ plenè tradunt. Jo. And. in addit. ad Specu. in Rub. de suc. ab intesta. Jaco. de Are. Cyr. Saly. in l. 1. C. de adimend. leg. per omnes scribentes

* An secundogeniti teneant accipere legitimam in quantitate & æstimatione?

* Causa finalis primogenituræ est honor & conservatio familiz.

scribentes in l. 2. C. de in jus vocan. per Curtium patrem consil. 9. collas. 5. Curtium filium. consil. 9. per 10. Albert. Bru. super statm. exclu. fami. art. 5. Ideo ut servetur intentio expressa hujus consuetudinis quantum salva æquitate & naturali justitia fieri potest: dicendum est primogenitum integram mansionem retinere, & consolidare sibi posse, solvendo fratribus legitimam eorum in pecunia. Hoc enim modo & consuetudini, & æquitati naturali, quantum utrique melius potest satisficit. Et ut diximus, satis est hanc consuetudinem in se favorabilem, restringi per rationem naturalem, hætenus ut iniquitas & injustitia excludatur. Non obstat quod consuetudo non censetur loqui in hoc casu, & quod cessat ejus dispositio quatenus legitima læderetur, quia imò non desinit loqui, nec cessat, sed ita attemperatur, ut desiderium rationis naturalis de legitima salvetur, quod fit præstando reliquis filiis ælimatio-

nem legitimæ, quoræ & portionis, alioquin per divisionem, aut licitationem, vel in extraneum transactionem. Et hæc nota pro singulari limitatione ad d. versic. repletionem: qui etiam limitandus est, ubicunque consuetudo totam hæreditatem addicit primogenito: tunc nihilominus tenetur aliquid fratribus præstare vice legitimæ, non tamen præcisè in corporibus hæreditariis, ne dignitates, feuda, hæredia, quæ consuetudo uni conservari voluit, dividantur, & sectionem patiantur, sed sufficit in quantitate. Et ita quod dicitur de toto quoad totum, debet etiam dici de parte respectu partis, ut in isto præcipuo quod consuetudo ista solidum simpliciter addicit soli primogenito, potuissent super singulis punctis hujus glossæ effusè argumentari, & allegare. Sed instituti nostri modum excedere veritus, quàm breviori, & æquiori resolutione potui, transigi.

SUMMARIA GLOSS. V.

1. Q. 1. Idem de pluribus hortis judicandum quod de uno.
2. Q. 2. Idem de corte & fossatis. Appellatione mansionis veniunt coherentia & appendentia in omni genere dispositionis.
3. Quis sit hortus contiguus?
4. Quid de horto spatiofo afferente redditu? Quid de leporariis?
5. Quid de molendino?
6. Quid de apothecis, stabulis, locisque meritoriis domus feudalis?
7. Domus seu mansio hic accipitur large, quandoque stricte, ut in materia odiosa.
8. Verba simplicis consfnationis stant demonstrative, & non excludunt cellaria destinata domus legatæ, secus in verbis importantibus perpendiculararem consfnationem.
9. Hæc verba text. selon la closture, non inducunt limitationem.

GLOSS. V. IN VERBO

Le Jardin.



STUD verbum cum sequentibus factis in se declaratur in gloss. præcedenti. Sed ad ubertorem doctrinam,

1. Quæritur primò, quid si sint plures horti? Respondeo, si sint sub eadem clausura, vel etiam sine clausura sub eadem coherentia, & dependentia mansionis illius gratiâ parari, ejusque usui deservientes, & deputati per patremfamilias, idem eadem ratione dicendum, quod de unico horto, quia pars domus & mansionis censetur, & ejus appellatione veniunt. Et sic nedum actualis clausura & parietes ipsi, sed etiam destinatio patrisfamilias ex accommodatione & actuali modo utendi resultans, ampliationem juris primogenituræ operatur; ut patet per ea quæ diximus supra §. 1. gloss. 5. num. 14. & 15.

2. Secundo quæro, quid de superiore, & inferiore corte, & fossatis, quæ sunt extra clausuram in ejus circuitu? Dico breviter quod cedunt soli primogenito, unâ cum mansionem, cujus appellatione veniunt omnia illi coherentia & appendentia in omni dispositione, sive in contractibus, l. testatrix. in ff. si servus. vendit. l. si venditor. in ff. l. si creditor. in ff. de action. empit. sive in ultimis voluntatibus, l. uxorem. §. legaverat. l. præditi. §. penult. ff. de legat. 3. ubi Barthol. post Jaco. Rav. ita expressim determinat in consuetudine vel statuto, principalem domum attribuentem primogenito,

& vult Joan. Cyri in tractat. primogenit. lib. 2. qu. 4. ubi sic interpretatur hunc textum. Secus si hortus non esset coherentis, nec accessorius mansioni. l. Olympico in princ. quæ ita intelligitur secundum gloss. & omnes scribentes ibi ff. de servit. urbano. præditi. Et ibi Baldus Angel. Loria. decidunt legata habitatione, vel proprietate domus, venire habitationem, vel proprietatem horti accessorii, alias non. Idem volunt Archi. Gemi. in c. si. 12. quest. 2. Albert. Bart. Ludov. Roman. & alii in l. quod conclave. ff. de damno infect. Joan. And. & alii in cap. Raynuitius. de testa. Joan. de Pla. in l. C. de metatis & epidemii. lib. 12. Petrus de Ancha. Phil. Franc. in cap. unico. col. 1. de consecra. ecclesia, vel alia. in 6. Alex. in consil. 225. visis verbis. lib. 2. consil. 64. ponderatis verbis. lib. 3. consil. 26. consideratis verbis lib. 4. Et pulchrè in consil. 204. col. 1. lib. 6. Jason in l. si. col. 4. ff. constitut. princ. Matth. de Aflicti. in tract. de jure Prothoma. notab. 3. col. 4.

3. Et dicitur hortus coherens, sive accessorius, nedum si sub eadem clausura continetur, sed etiam si sit extra clausuram, habens tamen aditum per domum, & ejus gratiâ paratus. textus in dict. l. præditi §. balneas, & in l. si cui ades. eodem titulo. ff. de legatis tertio. Et ita tenet Cæpol. in tractat. de servit. urb. præditi. cap. 76. de horto. Benedic. in repet. d. c. Raynuitius in verb. & horti. & alii præallegati, unde nedum villa urbana, quæ est habita-

* Quid si plures horti.

* Appellatione mansionis veniunt omnia appendentia.

* Hortus contiguus quis dicitur.

tio ipsius patrisfamilias sed etiam rustica, ut habitatio coloni, & fructuaria, ut horrea & cellaria, quæ urbanæ accedunt, soli primogenito jure præcipui cedunt, puta nedum prætorium ipsum, sed etiam stabula, columbaria, horrea, & cætera id genus domus gratiâ constructa, etiam si in illa appenditia, omnium fundorum, & prædiorum fructus, & redditus reponantur, etiam si illa stabula, columbaria, horrea, non sint sub clausura domus principalis, contigua tamen, & parata gratiâ domus, non habentis clausuram ab his omnino separatam & distinctam, tota sunt præcipuum primogeniti. Secus si hujusmodi appenditia nedum non essent sub communi & totali clausura domus, sed etiam seorsum à totali clausura domus, & fortè sub clausura separata per hunc textum: & appositissime facit textus in *l. quis sit fugitivus. §. apud Celsum. Ibi sicut sub una clave tota ejus habitatio esset. ff. de adili. edic.*

* Quid de horto afferente reditum.

4. Sed quid de horto * spatiofo, vineas fortè aut similia includente, & magnum afferente reditum? Et ego puto, quamvis etiam non habeat aditum, nisi per domum cui coheret, non deberi primogenito, jure præcipui, sed debere dividi sicut alia prædia feudalia. Ratio, quia ex quantitate, qualitate, & applicatione redditus, apparet quod habetur loco prædii rustici clausi & non loco prædii urbani merito inter rustica judicatur, & non venit appellatione urbanorum prædiorum nec censetur pars principalis mansionis, vel domus, & sic non est præcipuum primogenito, textus est in *l. urbana prædia, ff. ne verb. sign. per quem textum dico quod ingenia * leporaria, quæ vulgò vocant *quaveras*, quamvis castro, vel mansioni principali adhzrentia, & fortè non habentia aliundè apertum aditum, non cedunt primogenito: tum quia principalius habentur propter fructum venationis, & sylvæ, vel arbasti, quam propter necessitatem vel commoditatem ipsius habitationis, aut voluptatem ipsius domus. Tum quia nimis elongantur, & extendantur à corpore ipsius mansionis, hic autem ut censentur venire aliqua tanquam necessaria domus, debent eidem esse vicina, contigua, & conjuncta, & hoc expressè requirit consuetudo ista in fine hujus §. in illis verbis, *au joignant d'icelle maison*, id est juxta & conjunctim ad domum. Secus esset si in horto domui contiguo factæ essent fossæ, pro euniculis, Gallici vocant *glappiers*, hujusmodi enim una cum horto accederent mansioni. Idem ut suprâ judico dicendum de magnis saltibus, quos Gallici vocant *parcos*, ut non comprehendantur. Satis enim amplum est præcipuum primogeniti, si illi cedat mansio principalis, ut optima maximaque est, cum suis annexis & appenditiis, quæ tamen sunt appenditia, tanquam partes, & velut membra corporis ipsius domus. Alioquin etiam vineæ, nemora, & omnia prædia accederent, quia quodammodo gratiâ principalis domus acquiruntur, & habentur, & ab illa dependent velut à capite, sed non sufficit illa connexitas faciens unitatem corporalem, & integritatem ejusdem mansionis.*

* Molendinum.

§. Quid de molendino * domui contiguo & annexo, puta in extremitate horti, vel parietis domus ædificato? Dic, aut est factum gratiâ domus, & ad molendum patrisfamilias & domesticis, & cedit domui, & juri primogenituræ, aut est factum principaliter causa lucri, & redditus, magis ad molendum pro extraneis quibuslibet quæstus causa & velut specie quadam negociationis, quam pro usu & necessitate patrisfamilias & non est præcipuum primogenito, sed dividi debet cum reliquis feudalibus. Quod limbo primo; si esset situm intra ipsam mansionem, super solo ipsius mansionis principalis, tunc enim necessario includeretur appellatione domus tanquam ejus pars, & cederet solo, per ea quæ plene dicemus infra

§. 81. unde eadem ratione si ipsa principalis mansio esset principaliter unum molendinum, & ad usum, quæstum & exercitium molendi ædificata principaliter, prout vidi in quodam molendino cum certis prædiis à prædecessoribus meis infeudato, in subfeudum dependens à feudo paterno & proavito, quod literis studiisque immeritus juniori fratri donavi: Tamen absque dubio quantumcunque sit meritorium, sive principaliter ad lucrandum, & operandum extraneis sit deputatum, & tota extra mansionem per aquam volvatur, tamen cedit præcipuo juri primogenituræ, quia nedum est pars mansionis, sed ipsamet mansio principalis. Nec destinatio quæstus obstat, ut patet si feudum consistat in domo, quod sit insigne diversorium.

6. Quid si in hujusmodi mansioni principali, quæ fortè sita est in urbe, sint * apothecæ, cœnacula, stabula, aut hujusmodi ad quæstum destinata, & meritoria loca, quæ locari solent extraneis? Respondeo, quod si contineantur sub eisdem parietibus, sicut partes vel pertinentiæ ejusdem domus cedunt primogenito, unà cum domo sicut vendita vel legata tali domo simpliciter transirent, ut expressè decidit Panor. in *consil. 453. de cod. lib. 1.* & Alex. in præfatis consiliis. Idem puto si illa meritoria vel locatilia essent domus perfectæ, videlicet quantum ad exigentiam habitationis, etiam si haberent exitum & ingressum ab extra, & non per principalem domum, & hoc dummodo constet quod parietibus principalis domus continerentur, & sint ab antiquo portio domus, non separata ad faciendum diversam domum, sed ad lucrum temporarium retinendo sub antiquo jure & denominatione ejusdem domus, alioquin in dubio hoc casu præsumerentur domus separatæ per se, & non accederent, nec transirent cum principali mansioni.

* Apothecæ cœnacula.

7. Ex his patet quod in hoc textu * *manerium*, ut vulgo vocant, sive domus principalis, non accipitur strictè, pro illa tantum parte quæ inhabitatur ab ipso patrefamilias vel familia, qualiter accipitur in dispositione expressè restricta, & limitata ad partem in qua morari consuetum, ut in *l. uxori in princ. ff. de leg. 3.* Et in materia odiosa relictorum, ut in *l. lex Cornelia, §. domum, ff. de inju. tradit. Bart. in l. meminisse, ff. de offic. Procon. And. Sicu. in consil. 48. præclare scribitur. col. 2. lib. 2.* Sed accipitur largè pro universo complexo & accinctu ædificiorum, curtiarum, & hortorum, & similibus eidem domui destinatorum, tanquam ad perfectionem unius integralis velut insulæ; ut in simili declarat Panor. in *d. consil. 453. lib. 1. de hoc verbo casamento, quod est vulgare Italicum*, nec mirum: cum enim hic agatur de virtute comprehensiva, latè & favorabiliter debent verba interpretari; non autem ad alias & separatas res extendi per notata *suprà gloss. 3. quæst. 6. in fin.* Hæc autem interpretatio comprehensiva non est extensio, sed declaratio, quia etiam, ut dictum est, regulariter habet locum de jure communi in omni dispositione simpliciter facta, de domo, manerio, vel casamento, vel limita nisi appareret de contraria voluntate, ex verbis restrictivis, vel alias sufficienter, ut diximus in casu *d. l. uxori in princ.* Et in pulchro casu, in quo consuluit dom. Steph. Bertrandi *consil. 185. visio casu lib. 1.*

* Manerium quid.

8. Ubi testator legaverat totam apothecam speciarum ab alto usque ad bassum confrontatam ab occasu cum alia domo testatoris ejusdem, de alto in bassum, accidit quod erat unum penum (sic enim ille loquitur, intelligit autem de penario hypogeo ad reponendam penum) situm partim sub apotheca legata, partim sub una alia apotheca non legata, sed relicta hæredi, cum domo, sed ad illum hypogeum penarium non erat aditus, neque exitus, nisi per apothecam legatam, cui consequenter fuerat destinatum, & deserviens, quæstio fuit inter legatarium volentem habere integrum penarium tanquam accessorium, & deserviens apothecæ

sibi legatz, & inter hæredem, volentem retinere partem penarii, quæ erat sub apotheca non legata, & præstare legatario solam illam penarii portionem, quæ erat sic sub apotheca legata. Consultus dom. Bertr. respondit pro hærede, videlicet non deberi penarium: nisi quatenus protenditur super solo, & subtus superficiem apothecæ legatz, & hoc propter illa verba confrontata de alto, usque ad bassum, quæ sunt limitativa, & non possunt stare purè demonstrativè, ut simplex confrontatio domus, sine confinatio ad domum testatoris ab occasu, sed necessario limitant & præcidunt legatum, ad lineam * perpendiculararem. Et excludendo superna cœnacula & inferna, cellaria, & hypogæa, in domo testatoris protensa, alioquin non fieret recta præcisâ, & perpendicularis confrontatio, sive confinatio, prout expressè voluit testator per illa popularium & tabelionum verba ab alto usque ad bassum, quod nota. Illud enim ex multis inferui, ut discas cautè attendere vires, & effectus verborum, variosque casus prudenter discernere; & prout cujusque differentia exigit decidere, non autem eadem (quod aiunt)

* Perpendicularis confrontatio.

fidelia præcipitanter denigrare potius quàm dealbare.

Ultimo quæro, quomodo stant illa verba textus *selon la closture*, id est, secundum clausuram suam? Videtur quod limitativè, quum sunt verba consuetudinis, quæ est stricti juris, & agatur de inducenda inæqualitate inter filios, quæ est odiosa. Dicendum tamen quod stant demonstrativè, duplici ratione. Prima, quia hic agitur de virtute comprehensiva juris primogenituræ, quod hoc respectu est favorabile & extendendum, ut diximus. Secunda, quia nulla opus est extensione, nec aliter aut latius accipitur hic, verbum principalis mansionis quam de jure communi accipi debeat. Et sic illa verba *selon la closture*, stant exemplificativè, & declarativè, nec restringunt. Unde si nulla sit clausura, venit tamen hortus, & alia accessoria, imo etiam si sit clausura, veniunt appendicia gratia domus ad ejus usum facta, quamvis sint extra clausuram, contigua tamen, ut diximus; & idem tenet in effectu dom. Joan. Cirius & benè, super expositione horum verborum; in d. tractatu.

* Hic atticulus est novæ consuetudinis.

§. XIV.*

SI dedans l'enclos du preciput de l'aisné y a moulin, four, ou pressoir; le corps dudit moulin, four, ou pressoir appartient à l'aisné: mais le profit du moulin bannal ou non bannal, & du four, ou pressoir, s'ils sont bannaux, se partira comme le reste du fief: Et sont tenus les puisnez de contribuer aux frais des moulans, tournans ou travaillans dudit moulin, corps du four, ou pressoir, & ustanciles d'iceux, pour portion du profit qu'ils y prennent. Peut toutesfois avoir l'aisné ledit droit de profit & bannalité, en re-compensant lesdits puisnez, comme dessus.

* Olim fuit novus.

§. XV*

QUAND pere & mere ayans fiefs & heritages tenus noblement, vont de vie à trespas, delaisans deux enfans seulement venans à leur succession; au fils aisné pour son droit d'aisnesse appartient par preciput en chacune desdites successions, tant de pere que de mere, un hostel tenu en fief, tel qu'il veut choisir pour son manoir principal, * (avec l'enclos & bassecourt, comme dessus est dict,) & les deux tiers desdits fiefs & heritages tenus noblement; & à l'autre desdits enfans, compete & appartient l'autre tiers & residu desdits fiefs & heritages noblement tenus estant desdites successions.

* Inclusa addita sunt per novam consuetudinem.

GLOSS. I. IN VERBO

Pere & Mere.

* Patris & matris appellatione hic intelliguntur ascendentes. * Verbum *enfans* latius patet quàm verbum, *filii*.



DEM* de avo, proavo, avia, proavia, & omnibus ascendentibus lineæ directæ: nec personæ primi gradus ascendentium hic exprimuntur, nisi gratia frequentiæ, Ad hoc faciunt in textu nostro verbum, * *enfans*, quod de se latius patet, quàm verbum Gallicum, *filii*, id est, filius quod de sua propria significatione supponit tantum de filio primi & immediati gradus, nec stat pro ceteris descendentibus, nisi ex interpretatione, *l. i. i. de verborum significatione*. Sed ver-

bum Gallicum *enfans*, non est de se restrictum ad primum, vel alium gradum, sed indifferenter supponit quosvis descendentes, sicut verbum, *liberi*, in lingua & lege Romana. Quæ annotatio, tametsi leviuscula videatur, magnum tamen quandoque in rebus dubiis poterit habere momentum.

An autem inter nepotes ex filio præmortuo, succedentes avo per repræsentationem unâ cum patribus suis sit locus juri primogenituræ, dicam sub distinctione trimembri infra §. 134.

GLOSS. II. IN VERBO

Heritages.



VERBUM istud pro Gallico nostro communi usu loquendi, significat quascumque res soli, vel jura incorporalia, quæ immobilibus comparantur, sive sint res ab antecessoribus obventæ, sive de novo acquisi-

tæ, & hoc verbo utimur ad differentiam mobilium, & jurium quæ mobilibus comparantur, unde in summario non transtuli verbum *hæredia*, quia propriè significat ab antecessoribus obventa tantum. Et sic numium restringeretur sensus textus nostri, ad quod

vitandum apposui verbum prædia, quia nullum aptius occurrit, quanquam non ignorem nullo casu appellatione prædii venire aliqua incorporalia, sed identitate rationis hoc casu intelligi possunt. Itaque candidus

Lector penuriam dictionis, ratione & intellectu suppleat. Si enim redditus, jurisdictio, jus census & laudimiorum, aut aliud simile, quasi possideatur in feudum, habet locum hic textus.

SUMMARIA GLOSS. III.

1. *Concessio in feudum nobilior concessione in censum vel emphyteum.*

2. *Quæ sunt feuda nobilia vel non.*

3. *An feudum nobile nobilitet possessorem.*

Mutatione personæ mutatur privilegium rei.

Nobilitas non nascitur in momento, quod est verum jure communi.

Feudum est nobile & nobilitas quando habet jurisdictionem annexam cum territorio & subditis.

4. *Non tamen nobilitas novum possessorem, nisi infeudatio fiat à principe habente potestatem nobilitandi.*

Ignobiles non possunt acquirere nec retinere feuda nobilia.

Tamen longissima possessio & continuatio vite nobilis facit presumi collationem nobilitatis.

5. *Ad effectum huius §. requiritur quod prædium vere sit feudale, nec sufficit quod tanquam feudale possessum & reputatum fuerit à defuncto.*

GLOSS. III. IN VERBO

Tenus noblement.

Pud nos omnia censentur teneri nobiliter, quæ possidentur in feudum; seu quorum ratione possessor tenetur alii tanquam patrono, ad fidelitatem & obsequia clientelaria; & vulgo omnia feuda vocantur nobilia.

* Quæ feuda nobilia.

1. * Non tamen intelligas quod rectè & propriè sint nobilia, sed impropriè, respectivè & secundum quid, videlicet respectu prædiorum, vectigalium, vel censualium, quæ dicuntur teneri ignobiliter aut paganicè, sive ut Gallici dicunt *en rostre*. Feuda enim infima sive valvasinorum, nullo modo sunt nobilia, c. 1. *quis dicatur dux, comes, marchio in usib. feud.* tamen quia honestiori titulo possidentur, quam censualia prædia, isto respectu dicuntur aliqualem habere nobilitatem, sicut appositissimè Bald. in *conf. 353.*

* Concessio feudi nobilior est quam alia.

presupponendum lib. 1. circa med. infer. in fi. quod * via feudi est nobilior, altior, utilior, & elegantior, quam via concessionis in emphyteusim, aut per alium modum. Istud igitur verbum, nobiliter, & in hoc text. respicit rem, & non personam, & exponitur, id est feudaliter, quamvis enim sit rusticus qui feudum infimum teneat, & ignobiliter vivat, tamen habebit locum hæc consuetudo.

* Feuda propriè nobilia quæ dicantur.

2. Sed quæro, quod dicatur feudum propriè * & de se nobile? Respondeo primò, feuda regalia, ut Ducatus, Comitatus, Marchionatus, qui sunt prorogata nobilitatis, ut ait Zasius id est, antecellentis, de his enim investiti, propriè regni, vel regis * Capitanei dicuntur *in usibus qui feud. da. poss. in princ.* Secundò feuda non regalia, sed ab illis immediatè dependentia, & majoris & nominatoris nobilitatis post illa, ut Baronia vel alia similis & insignis dignitas feudalitatis. Et de his investiti secundum præfatum usum feudi: vocantur valvasores * majores, c. 1. *quis dicat. dux, comes, marchio.* Tertiò feuda ab his dependentia, sub se vassallos * valvasinos, * & alios subditos habentia, cum jurisdictione mero & mixto imperio; ut castellaniam; & de his investiti in *d. usu feud.* vocantur *valvasores minores.* Quæ autem ab his feuda tenentur, & recognoscuntur, velut interiora, jurisdictione & dignitate carentia, sunt ignobilia: quod intellige purè abnucivè, id est, non propriè & de se nobilia, sed ut alii vocant *burgensia*, aliquid tamen participant de splendore no-

* Valvasores majores.

* Valvasores minores.

* Valvasori.

bilitatis feudorum, à quibus dependent, unde dicuntur aliquid nobilia plus vel minus, vel prorsus ignobilia, prout magis vel minus accedunt vel recedunt à feudis nobilibus; secundum Jac. de Bell. in *prat. feud. in 6. divi.* quem referunt & seq. Joan. And. in *addi. ad Spec. in rub. de prescrip. col. fin.* Alvarot. Præpos. in *proem. feud. in 2. divi. & indiç. cap. 1. quis dicat. dux, comes, march.* Clarius & elegantius cæteris describit Zasius in *tract. feud. part. 5.* unde inter valvasinos, qui hujusmodi inferiora feuda tenent, à minoribus valvasoribus (quamvis per ista feuda non nobilitentur, sed inter plebeios remaneant) sunt tamen aliqui gradus mediocris, vel infimæ fortis. Adverte tamen quod feuda non semper ita de facto subordinantur, sed sæpe contingit nedum baronias, & castellanas, sed etiam infima feuda, teneri immediatè à rege: quod ut plurimum accidit ratione ducatus, comitatus, vel baroniæ, aut alterius feudi ad regem reversi, & coronæ suæ seu domanio reuniti; potest tamen summus princeps immediatè à se infeudare in baroniam, castellaniam, vel etiam in infimum feudum, aut aliter disponere prout vult: similiter duces vel barones in simplicia & infima feuda concedere. Itaque præfata subordinatio debet intelligi secundum aptitudinem, & non secundum necessitatem actus & exercitii.

3. An autem * ignobilis per adeptionem & investituram feudi nobilis nobilitetur? videtur quod non: quoniam res à persona sumere debet honorem, & conditionem, non è converso, *argumento l. justissime, ff. de edi. ede.* unde decidit Luc. de Pen. in *l. cum neque, in fi.* per illum textum de *incol. lib. 10. C.* quod rusticus emens feudum nobile, non ex hoc fit nobilis; quod dictum in se est verissimum.

* An feudis nobile nobilitet.

In contrariū videtur text. in *d. l. quis dicat. dux, march. com.* per quem And. de *lser. ibi & in c. 1. in princ. col. 1. d. 6. quis curi vendi.* & cæteri feudistæ dicunt quod feudum nobile possessorem suum nobilitat. Pro brevi resolutione dicendum, quod feudum propriè, & de se non nobile, non nobilitat à quocumque infeudetur; unde si rusticus, vel ut vocant *Burgensis*, aut alias ignobilis, in feudetur de tali feudo, vel illud acquirat ab antiquo, & aliàs nobili vassallo, non efficitur nobilis, nec gaudebit aliquo privilegio, aut immunitate nobilitatis,

sed tenebitur solvere & contribuere in subsidiis, sive collectis, aut talliis ut vocant plebeiorum ut prius, etiam pro ratione feudi acquisiti, sicut habito respectu ad omne reliquum suum patrimonium; quamvis illud feudum ab hac descriptione fuisset immune, in persona pristini nobilis vasalli, quemadmodum si nobilis nobiliter vivens acquireret huiusmodi feudum à rustico, nullo modo ejusdem feudi ratione contributoret, in quibus contribuebat rusticus; * quia mutatione personæ, mutatur conditio rei, à persona descendens, ut notat Bartol. post Dy. in l. Paulus respondit per procuratorem in fin. ff. de acquir. hered. plenè per scribentes in l. places, C. de sacro. Eccles. Gui. Pap. in deci. Delph. qu. 382. Feudum autem propriè, & in se nobile, ut castellania vel aliud simile, habens certum territorium cum jurisdictione, & mero imperio in eo, & in subditos ibi commorantes, nobilitat possessorem, nedum possessorem antiquum, id est cui à suis progenitoribus obvenit, ut voluit Bald. in pralud. feudorum in pen. divis. ubi vult antiquitatem requiri in nobilitate, quia * non nascitur in ictu oculi, argumento l. stemmata, ff. de grad. affi. sed etiam novum possessorem, puta alias ignobilem, de novo infeudatum tali feudo, quod est intelligendum quando est infeudatus à superiore, & nobiliter vivit. Et ita distinguit & resolvit Guid. Pap. in deci. Delph. qu. 385. & 386. idem sentit Baldus in d. e. 1. quis dicit dux, mar. comes. §. ceteri in fin. ubi vult quòd omnis qui præstet cognitioni villæ vel castri, dicitur habere dignitatem, igitur & nobilitatem, quia nobilitas propriè sumpta, nihil aliud est quam dignitas, ut tradit Bart. in repet. l. 1. col. 3. qu. 2. de dignit. lib. 12. C. Et * quod tunc demum dicatur feudum nobile, & nobiliter possessorem, quando habet jurisdictionem annexam cum territorio & subditis, tenet Luc. Pen. in l. mulieres, col. 2. in quarta causa nobilitatis de Imagio. lib. 12. Bo. de Curti. in tract. nobili. part. 3. num. 200. cum seq. Chass. in consuet. Burgund. cod. tit. §. 7. col. 3. versic. inter alias, & in consil. 64. col. 4.

4. Adverte dum dixi novum possessorem (id est acquirentem, non enim sufficeret nuda possessio) feudi nobilis nobilitari, notanter dixi quando est infeudatus à superiore. Intelligo enim superiorem, nedum ratione feudi, sed etiam in potestate nobilitandi, quæ spectat * ad solum regem, seu dominum supremum; si enim dux, comes, vel baro infeudaret rusticum de castellania, non efficeretur nobilis, quia infeudans non habet potestatem eum nobilitandi directè, & sic non potest per indirectum. Et ita notabiliter tenet domin. Zals. in d. tract. feud. part. 15. nec sufficit conditio vel qualitas feudi nobilis cum infeudatione immediati patroni, quamvis hoc sentiat text. in d. e. 1. quis dicit dux, mar. comes. sed etiam requiritur in infeudante autoritas & potestas nobilitandi, vel saltem quòd infeudatus obtinuerit à principe nobilitatem, vel indultum obtinendi huiusmodi feuda nobilia. Ratio, quamvis Zafius non exprimat est, quia * huiusmodi de se no-

bilia feuda non congruunt nisi nobilibus, ita quòd non possunt acquiri nec retineri per ignobilem, sed poterit cogi ad dimittendum extra manus suas, vel transferendum in nobilem; & poterit, non obstante tali acquisitione & investitura inferioris, cogi ad contributionem subsidiorum & collectarum inter plebeios, ut latius dixi supra in proem. in gloss. 7. in verb. Nobles. quamvis contrarium consulerit Alvar. in quodam cons. incip. dilecte nepos. & malè, ut dixi in d. gl. 7. Si * autem aliquis & sui primogenitores diu possedissent aliquod feudum nobile, tunc quamvis fortè primus eorum fuisset rusticus, nec appareat de aliqua collatione nobilitatis facta per principem, tamen ex quo diu nobiliter vixerunt, & nobiles reputati fuerunt, præcessisse præsumitur: Et ita debet sanè intelligi dictum Bald. in pralud. feud. in pen. divisione dum innuit nobilitatem per antiquitatem acquiri, hoc verum est, & requisitum quando deficit, saltem non appareat de nobilitate collativa principis, & ita non meruit Bald. ab aliis feudistis ibi & in d. cap. reprehendi. Alia autem feuda simplicia, hoc est non habentia annexam jurisdictionem & dignitatem, possunt per quoscumque etiam rusticos possideri & acquiri, etiam ab antiquis nobilibus vasallis, sicut & ignobiles patrimonia sua liberè quibuscumque infeudare possunt. e. 1. §. novi vero. per quos fiat investiti. in n. s. feud. Et hoc nisi specialis consuetudo loci prohibeat, & ignobiles reddat feudorum incapaces, ut in præfectura Trecenti & Calvimontis & aliis locis recitatis per dom. Joan. Ciri. in d. tract. lib. 2. quæst. 4. super hunc versic. huius textus.

5. Ultimo nota quòd ista verba text. nostri nobiliter, sive feudalisiter possessa, * non referuntur ad nudam possessionem seu reputationem quasi possessionis feudalis, quamvis enim sufficiat ad transferendum onus probandi in contradicentem, tamen si appareat quòd sit emphyteuticum vel censuale, vel merum alodium sine jurisdictione & subfeudis, debet æqualiter dividi, vel jam per errorem facta divisio reformari, absque ulla prærogativa primogenituræ. Et hoc nisi lapsi essent triginta anni, à divisione facta & executâ, tunc enim primogenitus, vel ejus hæres qui majorem partem habuit in hoc prædio prætextu erroris quo putatur feudale, non tenebitur ad iterandam divisionem, nec poterit ab eo condici quòd plus accepit indebitè tanquam primogenitus, etiam si divisio extra iudicium, nudo pacto sed executo facta fuerit: quemadmodum nec posset condici ei qui non erat primogenitus sed putabatur, & hoc errore tulit & triginta annis possedit præcipuam & majorem partem, dummodo mala fides positiva & alia impediencia vel interruptentia præscriptionem absint, ut diximus supra §. 13. gloss. 3. qu. fin. Sed quid si sunt lapsi tantum decem anni à die divisionis? An obstat constitutio regia promulgata anno 1302. art. 46. dicemus infra cod. tit. §. 16. ubi plenè videbis.

acquirere nec retinere feuda nobilia.

* Diuturna possessio nobilitatis.

* Non sufficit reputatio aut quasi possessio sed requiritur veritas qualitates feudalia.

* Mutatio- ne personæ mutatur conditio rei.

* Nobilitas non nascitur in momento scilicet jure communi.

* Feudum nobile, & nobilitatio.

* Ad solum principem spectat potestas statim nobilitandi.

* Ignobiles non possunt

SUMMARIA GLOSS. IV.

1. Ubi lex loquitur de facto cum qualitate, non sufficit factum nisi probetur qualitas.
2. Unde primogenitus non reducitur à besse ad semissem si sint tres filii, nisi etiam singuli veniant ad successionem.
3. Quod accrescit, eodem & directo jure habetur.
4. Ampliatur etiam si abstinens hoc faciat aliquo præcepto, modò mera sit abstentio.
5. Idem quando filia vivo patre dotata renuntiat vit futura successioni.
6. Quomodo intelligendum statutum prohibens parentibus meliorem facere conditionem unius filiorum succedentium.

7. Differentia inter renunciacionem successione & cessionem.
 8. Consuetudo, mortuus saisit vivum, tale jus transmissionis operatur quale jus sunitatis.
 9. Heredibus accrescit portio morientis coheredis à nemine agnita.
 10. Quantum referat an jure accrescen-

di, an verò tanquam heredes coheredis illam agnoscant.

Quarta Falcidia & Trebellianica non habent locum in patria consuetudinaria.

11. Verbum enfans, eandem vim habet quam verbum liberi.

GLOSS. IV. IN VERBO

Deux enfans venans.



T sic notandum quòd ad excludendum primogenitum à beisse feudorum, de quo in hoc §. & reducendum eum ad semilem de quo in §. sequenti, non sufficit quòd sint plures filii quàm duo, puta tres aut sex; sed requiritur quòd omnes, saltem tres, & sic plures quàm duo, habiles ad succedendum, de facto agnoscant successionem.

1. Quoties * enim lex, vel statutum, ponit vel requirit factum cum qualitate, non sufficit adesse factum, nisi adsit & probetur qualitas, textus in l. 1. §. ait prator. & ibi Bart. ff. ne quis in loc. publ. in l. Fulcinius. §. cum autem. ff. ex quib. cau. in posse. eatur. Ang. in l. prator ait. §. docere que per illum texum. ff. vi bonor. rapt. Joan. Andreas in c. 1. de homicid. in noi. lib. 6. Jaf. l. 1. §. in eum, ff. ne quis eum qui in jus. latè Curt. consil. 73. col. 2. Sed tunc demum primogenitus reducitur ad semilem feudaliū quando sunt tres vel plures filii quam duo, venientes ad successionem, text. est in §. seq. Igitur ad hoc ut habeat locum dispositio §. sequentis & excludatur dispositio hujus §. non sufficit probare quòd sunt tres, aut plures filii, nisi etiam probetur quòd illi tres vel plures sunt habiles, & de facto agnoscent hereditatem.

Urque velut oculis pulchra hæc * quæstio subjiciatur, pone tres esse filios; secundò vel tertio genitus abstinet, primogenitus & alter soli adeunt hereditatem, in qua hereditate primogenitus ultra præcipuum, præterdit beisse reliquorum feudaliū, ex dispositione hujus §. secundo genitus controvertit, dicens quod non sumus in terminis hujus §. sed §. sequentis; quia extant tres filii habiles ad successionem, & ad illam ipso jure venientes virtute sunitatis & virtute consuetudinis. Le mort saisit le vis. infra §. 132. Et quod quamvis tertius filius abstinentis medio beneficii abstinenti à prætorè introducti fingatur retrò nunquam fuisse suus hæres; tamen in veritate fuit, imò mero jure civili remanet suus hæres vel invitus. §. sui in fin. insti. de hered. quali. & differ. Nec est ista simplex sunitas, sine effectu, quia confirmat tabulas pupillares ad commodum abstinentis. l. filius qui. l. si pupillus, ff. de acquir. vel amitt. hered. præterea saltem portio sua fuit ei debita statim ex morte defuncti; ergo ex tunc ab initio fuit facta à jure (saltem juncta hac consuetudine infra §. 132.) divisio, in singulos filios & acquisitio portionum cuique eorum secundum terminos §. sequentis: igitur non debet ex post facto illo tertio abstinente rediri ad hunc §. Sed debet esse locus §. 127. ubi dicitur simpliciter quòd portio abstinentis accrescit adeuntibus, ergo accrescit æqualiter, quia simplex locutio intelligitur in viriles. Sic in simili diximus, supra §. 8. gloss. 1. quæst. 4. num. 30. quòd primogenito abstinente, portio sua, cum omni prærogativa primogenituræ, accrescit cæteris æqualiter etiam respectu feudaliū, virtute d. §. 127. ita quòd antiquior post primogenitum, non potest in portione accrescente præterdere quicquam ultra unum ex filiis. Igitur &

hoc casu in parte accrescente non poterit primogenitus capere plus quàm alter frater: ultimo satis videtur tribui huic consuetudini, de jure primogenituræ, quæ est contra jus commune, ut procedat & verificetur semel, in directo & primitivo jure succedendi, ab initio delato, absque eo quòd extendatur iterum ad alium casum, videlicet ad jus accrescendi superveniens ex post facto.

2. His tamen * non obstantibus concludendum est, ut dixi, pro primogenito per rationem in princ. hujus glossæ. Non obstat quòd abstinentis ipso jure fuit hæres, quia fateor resolutibiliter, prout eo abstinente facta est ipso jure resolutio, & eo re lapsum, ac si numquam fuisset. Minus obstat quòd mero jure civili remanet suus, tum quia hoc non sufficit, sed expressè requiritur textus §. sequentis actualem vel effectivalem additionem trium filiorum ad minimum: & hic §. aliud non requirit quam quòd sint duo tantum cum effectu advenientes, quòd accidit tertio abstinenti, & sic liquet nos in hoc casu esse in terminis hujus §. non §. sequentis. Tum illa mera subtilitas juris civilis, & nudum nomen sui hæredis, non debet officere juri primogenituræ, nec esse in consideratione ut in simili vult text. in l. 2. §. liberi in fin. ff. ad senatusc. Tertyll.

3. Non obstat. §. 127. & decisio. d. qu. 4. in gloss. 1. §. precedentis. quia illa decisio non procedit virtute d. §. 127. cui poterat facillimè & verè responderi quòd illa * verba accrescit cæteris, intelliguntur secundum modum succedendi ab intestato, quemadmodum etiam intelliguntur secundum modum succedendi ex testamento, ubi & quando ex institutione testamentaria succeditur; text. in l. cum ex filio. §. fin. ff. de vulg. & pup. cum similibus. Et portio abstinentis vel repudiantis magis accrescit portioni quàm personæ. l. cui totum, ff. de acquir. vel amitt. hered. Et breviter illa verba, Accrescit aux cæteris, id est accrescit cæteris, intelliguntur secundum intellectum juris communis, id est, ipsi hereditati, & massa successionis accedit, inter succedentes pro jure, rata, & portione cuiusque dividendum; sicut si ab initio illis solis tota hereditas delata fuisset, ut plenius diximus in d. §. Vera ergo & radicalis ratio decisionis fuit, quia primogenitus per abstentionem non desinit verè & effectivè esse filius primogenitus, quamvis suus hæres abstinentis verè & effectivè desinat retrò esse hæres: & sic primogenito abstinenti nullus reperitur primogenitus veniens ad successionem; quia impossibile est secundogenitum dici & censeri talem: ex quo realiter subest primus, qui est, & censetur primogenitus, nil mirum si in d. casu cessat jus primogenituræ, & omnia dividuntur æqualiter. At in ista quæstione subest unus filius primogenitus veniens ad successionem, cum prærogativa juris primogenituræ: ergo debet ei integra servari. Non obstat ultimum. Tum quia quòd jure accrescendi capitur, ipso eodem jure directo, & primitivo capitur, quo accipitur portio delata, cum qua implicitè, nedum portio defecta ab initio delata fuit, sed etiam

* Non sufficit factum sine qualitate.

* Quæstio prima.

* Solutio.

* Not. de modo accrescendi.

portiones omnium aliorum filiorum, in casu & conditione, qua omnes illi abstinent, ut diximus in d. §. 127. Tum quia istud jus primogenituræ est favorabile, nec agitur de vi extensiva, sed de comprehensiva, utpote comprehensa in hoc §. cujus termini appetit in hac quaestione militant & verificantur: nec hujus disputationis levis effectus, quia si in quaestione proposita pars abstinens accresceret per omnia æqualiter, primogenitus non haberet besslem feudaliū ultra præcipuum, sed solum semissim feudaliū ex capite suo, & unciam cum dimidia ex capite juris accrescendi. Et sic fraudaretur in semiuncia contra textum & mentem hujus §. secundogenitus autem haberet quadrantem feudaliū ex capite suo, & unciam cum dimidia jure accrescendi. Et sic ultra trientem, ad quem solum vocatur per hunc §. caperet unam semiunciam, & haberet plus quàm velit hæc consuetudo, quod esset absurdum & iniquum. Et hanc partem sequitur dom. Joa. Ciri. in d. tract. lib. 2. qu. 4. super ver. venientibus.

4. Hanc decisionem nostram amplio primò, etiam si secundogenitus aliquid dedisset illi tertio, ut ille tertius abstineret; quia primogenitus ultra præcipuum capiet integrè besslem residui feudaliū, & in reliquo dividuntur bona æqualiter, nec tenebitur contribuere in eo quod dedit ejus frater illi tertio abstinenti, vel renuncianti etiam si dixerit se abstinere & renunciare in favorem illius secundogeniti, dummodò semper sit mera abstentio, etiam si forte illud quod numeratum est à secundogenito, tantum valeat quantum portio abstinentis: ex quo enim primogenitus etiam in parte accrescente, nullum jus capit, nec à numerante pecuniam renuncianti, nec à renunciante, sed solum à jure communi, & à consuetudine ut diximus in d. §. 127. nihil solvere, nec deducere tenetur ob eam causam illi secundogenito qui sibi ipsi debet imputare. Et hanc ampliacionem limito primò procedere dummodò ille tertius abstinens in totum abstinere, ut in l. fuit quaestio, ff. de acquir. vel amitt. hered. Secus si cedat jus suum illi secundogenito, quia cedendo taciè pro hærede gereret, sive illa gestio & cessio fiat expressè, sive taciè, ut per Paul. Castro in l. si actionem, C. de pact. in l. pactum quod dotali, C. de collat. Socin. in conf. 34. visa renunciacione lib. 4. de quo remitto ad ea quæ latè scripsi. §. 122. gloss. 1. Limito secundò nisi ad preces, vel mandatum primogeniti, secundogenitus hoc dedisset, tunc enim haberet actionem mandati, aliàs omni caret remedio. Amplio secundò, etiam si sint duo filii, & una filia, quæ vivis patre & matre, eorum successio- nibus futuris mediane certa summa pro dote renunciavit cum juramento juxta formam cap. quamvis de pact. in 6. Et sic mortuo utroque parente, inhabilis ad utriusque successio- nem propter præfatam renunciacionem ut latius dicemus in d. §. 122. Tunc enim sumus in terminis hujus §. respectu utriusque successio- nis, ex quo non sunt nisi duo venientes ad successiones parentum per rationes prædictas.

5. Hic tamen plusculum est difficultatis, quia quamvis dicta filia * æquiparetur abstinenti mediante aliqua pecunia, propter abstentionem data, tamen non fuit data à secundogenito, ut in ampliacione præcedenti, sed fuit data ab utroque parente, quorum uterque filius sunt hæredes, & per consequens quia factum de functi est factum hæredis, censetur data ab utroque filiorum, vel utriusque voluntate vel mandato; ergo in quantum primogenitus habet exinde majus commodum, in tantum debet plus rependere fratri suo. Quod autem inde plus habeat commodi, patet, quia si filia successisset, fecisset redigi primogenitum ad semissim feudaliū, & nihilominus accepisset in reliquis bonis æqualem virilè & tertiam partem, nunc autem quia renunciavit, feuda remanserunt integra, in quibus adduntur primogenito duæ uncie ad complendum besslem, loco semissis. Et tamen summa data filia, pro qua renunciavit, fuit accepta de mobilibus, vel de aliis prædiis non feudalibus.

Et sic patet quòd in effectu idem est, ac si filia vendidisset primogenito duas partes ejus quod habitura erat in feudalibus, & secundogenito reliquam tertiam partem, & tamen quòd media tantum pars soluta fuisset de parte primogeniti, & alia media de parte secundogeniti, & sic videtur manifesta læsio secundogeniti: & si dicamus quòd non læditur in legitima jure naturæ debita, imò quòd in nullo læditur, quia hoc factum à parentibus viventibus & tempore quo nec jus, nec spes probabilis compete- bat huic secundogenito, saltem videtur non posse negari, quin sit indirectum (ut vulgò dicunt) advantagium: sive melior conditio facta per parentes ipsi primogenito, in quantum anticipaverunt filia om- nem portionem suam, vel dotem portionis loco, in pecunia, mobilibus vel censuariis prædiis, ut sic augetur jus primogenituræ, primogenito, in feudis quod est prohibitum, infra §. 124.

6. Quibus non obstantibus veram puto ampliacionem nostram, nec est quicquam quod responsio- nem mereatur quàm præsumptio fraudis contra dis- positionem dicti §. Ad quam breviter respondeo, quòd ex quo apparet de causa justa dotandi filiam, cessant omnes præsumptiones generales fraudis, & oportet allegare speciales & individuas machinationes ad fraudandum exquisitas; quibus cessantibus prout cessant, relinquitur quòd non possunt argui parentes, quæ liberam bonorum suorum habebant dispositio- nem, si hoc magis quàm alio modo disposuerunt l. non usque adeo. ff. si a parente quis man. fuer. imò erubesceret lex si adò severos castigatores filios genitoribus statueret ut plenius dicemus in dicto §. 124. Sic etiam de converso si parentes dotassent filiam de suis feudalibus, non posset primogenitus conquiri se prærogativa primogenituræ fraudatum, & ad æqualitatem redac- tum: igitur non debent secundogeniti à primogenito exigere, quod eis in converso non essent præstituri. l. frater à fratre, ff. de condit. indeb. l. 1. ff. solus matr. Amplio tertio per easdem rationes etiam si pa- rentes dedissent tertio filiorum, in mobilibus, & præ- diis vectigalibus, quantum vel plus quàm ascenderet portio sua, ita quod se contentans donatione abstinere à successione. Quamvis hic adhuc plusculum sit diffi- cultatis quàm in præcedenti, ex eo quod hujusmodi donatio non est facta ex causa justa, sive debita, sed ex libito voluntatis, in quo facilius posset fraus præsumi: sed tamen dico quod nec ex hoc solo locus est præsumenda, per ea quæ diximus supra §. 8. gloss. 3. quest. 3. num. 17. 23. & in dicto §. 124. quod enim ibi dicitur de meliori conditione unius filiorum quocumque modo prohibita, intelligitur de modo & via, sive directa, sive indirecta, sive expressa, sive tacita, ad hoc tamen immediatè tendente, & ad hoc requisita, quæ duo hic cessant.

7. Conclusio nostra sic ampliata fallit primò, si retento themate primæ ampliacionis, ille abstinens * ce- deret portionem suam vel jura sua & actiones dictæ successio- nis secundogenito: tunc enim etiam si expri- metet, abstinere, renuntio, tamen necessariò deberent impropriari, ex quo constat de intentione cedendi, & transferendi jura in secundogenitum, & eum subrogan- di in locum renunciantis, quod impossibile est fieri, nisi prius aditione facta, imò idipsum est vera agnitio & agnitio hæreditatis, & adhuc non est opus improp- riare illa verba, abstinere, renuntio, quia etiam si ab illis incipiat dispositio, tamen ordine intellectus, & natura- centur sequi aditionem & cessionem, & per- indè habetur ac si expressè adiret & cederet: deinde jure agnito, cello & translato, in cessionarium, renun- tiare & abstinere se diceret, ad declarandum irrevocabilitatem cessionis & enixam voluntatem cedentis? Hoc probatur ex not. theoria Joan. Andr. in addit. ad Specul. tit. de testam. §. 1. ubi adducit Dyn. in consil. incip. Ex testamento domini Albert. quod est consil. 6. in lib. meo. Sed Dynus ibi loquitur in duobus fideicom-

* De por-
tione filia
quæ renun-
ciavit.

* Differen-
tia renun-
ciationis
& cessionis.

missariis quibus (utpote mortuo testatore) actio ex testamento acquisita erat sub conditione, de quo alibi dixi. Charius autem probatur ex notatis per Bald. in *l. pactum. quod dotali. quasi. 8. C. de collat.* Paul. Alex. Philipp. Deci. in *l. si actionem collat. 1. C. de pact.* ubi in terminis loquitur de filia quæ uni ex fratribus aliqua summa ab eo accepta renunciavit hereditati paternæ vel maternæ delata: quia ex hypothese præsupponunt hereditatem delatam, & sic mortem parentum, & dicunt quod si ista renunciatio fiat hereditate aliàs non adita, prodest omnibus fratribus, & sic ipsa nihil transfert in dictum fratrem, sed tantum abstinet & renunciat, ut in *l. suis quaestiois. ff. de acquir. vel amit. hered.* Si autem fuit facta post hereditatem aditam, prodest illi soli fratri, cui censetur cessa portio acquisita filiz, & sic tunc non accrescit cæteris fratribus: eodem modo hic est dicendum quod si est simplex absentio, & renunciatio, accrescit omnibus capientibus à defuncto, & à lege non à renuntiante. Si autem cum hoc est facta cessio & sic ex antecedente necessario hereditatis aditio, nihil potest primogenito accrescere, cum portio sit adita & cessa, non autem defecta, sed tota spectat ad secundogenitum jure cesso. Et intellige nedum de cessione expressa, sed etiam de tacita, puta facta renuntiatione in favorem & commodum solius secundogeniti pro se & suis acceptantis, & non aliàs, ut per Socin. in *consil. 34. Visa renuntiatione. lib. 4.* Et plenius declarabo infra §. 22. ubi remitto.

8. Fallit secundò, si ille tertius filius non abstineret, nec renuntiaret, sed ante aditionem verbo vel facto declaratam moreretur sine liberis: tunc enim portionem ad se delatam transmitteret ad hæredes suos collaterales, nedum in vim consuetudinis *mortuus fuit virum*, de qua dicemus infra §. 132. cujus virtute etiam quicumque collateralis & extraneus hæres transmitteret, etiam in extraneos etiam post annum deliberandi, sed etiam cessante hac consuetudine in casu nostro filius ad quoscumque transmittit de jure communi, virtute *suitatis per l. unicam. C. de his qui ante apertas tab.* Et sic ambo superstites fratres haberent capere portionem defuncti fratris, eis de jure delatam & per consuetudinem etiam in possessione acquisitam, tanquam ejus hæredes, æqualiter etiam in feudalibus illius portionis, quia in collateralibus successione cessat omne jus primogenituræ, ut infra §. 20.

9. Sed ego quæro, quid si repudiarent hereditatem fratris? Dico quod non possunt repudiare, quin etiam repudient portionem hereditatis paternæ ad eum devolutæ, seu jus immiscendi ex capite dicti fratris defuncti: quoniam ex quo jus illius tanquam transmissorium fuit derelictum in ejus hereditate, non potest acceptari repudiata hereditate, cujus factum est pars: sed una cum hereditate repudiata, transibit ad quoscumque hereditas perveniet, sive ad creditores, vel ad curatorem hereditatis jacentis ad eorum instantiam constitutum, vel ad habentem merum imperium in loco, ad quem spectant bona vacantia.

* Quid si portio mortuæ heredis à nemine agnoscat.

Quid * si illi creditores, curatores, dominusve loci, & omnes & singuli ad quos quocumque modo pervenire possit hereditas defuncti repudient, vel contemnant illud jus adeundi quotam illam hereditatis patris defuncti, vel fortè etiam totam hereditatem dicti fratris defuncti, ita quod de jacente, vacans; de vacante facta est destituta? R. spondeo quod tunc apparet illam portionem hereditatis paternæ, tametsi semel transmissam, nulli tamen acquisitam, sed omnino defectam, & consequenter accrescere ambobus superstitibus fratribus sicut portio deficiens. *l. unica. C. quando non per. part.* Et sic in illa portione accrescente habebit primogenitus suum jus primogenituræ, prout diximus secundum formam hujus §.

10. Sed quid si duo præfati fratres hereditatem quidem defuncti tertii fratri agnoscant, sed repudiant illud

jus adeundi, vel immiscendi in illa repertum, ex capite fratris defuncti, quod possunt facere; ut in *l. si quis filium familias. §. 1. l. ei qui. ff. de acquir. vel amit. hered.* Tunc dico quod si ambo repudiant vel abstineant, tanquam hæredes fratris, eis etiam invitis accrescit ex proprio eorum capite tanquam hæredibus patris, & sic primogenitus in ea portione habebit jus primogenituræ, ut supra diximus. Si autem solus secundogenitus repudiat, tunc illa portio non deficit, nec accrescit dictis hæredibus paternis: sed illud jus adeundi quatenus repudiatum à secundogenito remanet in hereditate fratris, & accrescit, sive consolidatur in totum primogenito, qui quamvis non sit hæres fratris, nisi pro parte, tamen tam ex hoc capite, tanquam jure partim transmissio à fratre, partim accrescente propter repudiationem secundogeniti, poterit adire & obtinere totam illam tertiam portionem hereditatis paternæ, & sic in illa portione non habebit ullum jus primogenituræ, sed capiet illam totam tanquam hæres heredis patris: nec est inutilis hæc subtilis & exacta disquisitio, quo jure, quamque portionem quisque habeat, si enim habeat in illa jus primogenituræ, non poterit in hoc gravari aliquibus legatis, vel dispositionibus ultimæ voluntatis fratris defuncti, quibus alioquin in totum, etiam usque ad evacuationem totius portionis poterit gravari, nec poterit quicquam defilcare, nec tanquam primogenitus, quia hoc jus non habet locum in linea collateralis, * nec tanquam ut hæres ex lege Falcidia vel Trebellianica, quia etiam hujusmodi quartæ non habent locum in patria consuetudinaria, salvo per consuetudinem nostram, si sint heredia antiqua, sive ut vocant, propria, non valebit in illis, quæcumque dispositio ultimæ voluntatis, nisi usque ad quintam eorum partem duntaxat, ut infra §. 92. & in aliis locis pro sua cujusque consuetudine. Et eodem modo si solus primogenitus repudiat istud jus immiscendi, repertum in hereditate fratris defuncti, accrescit in totum alteri fratri cohæredi, qui habebit hanc partem tanquam hæres heredis patris, & sic in illa poterit etiam in totum gravari per testamentum, vel codicillos defuncti fratris, salva prædicta prærogativa priorum vel antiquorum hærediorum. Si autem tanquam omnino defecta à tota successione fraterna & collateralis, accresceret utrique superstiti fratri tanquam hæredibus patris, non tenerentur in hoc ex aliqua dispositione testamentaria fratris defuncti, ad quem media hujus heredium repudiationis fingitur retinèd nonquam fuisse devoluta, *l. proinde. ff. si cert. petat.* quod intellige de dispositione generali vel aliarum rerum, etenim si specialiter disposuisset, vel aliquid legasset de bonis paternis, eo ipso pro hærede gessisset, & cum suis bonis illam portionem confundisset. *l. si plures. §. filio impuberi. ff. de vulg. & pupill.* Sed quæro, numquid hi duo fratres, teneantur hanc portionem computare in bonis defuncti fratris respectu creditorum ejusdem fratris? Videretur quod non, quum liceat eis eandem portionem ex capite fratris repudiare. *l. qui autem. ff. que in fraud. cred.* Contrarium puto, quia ex quo ad eosdem alio medio devolvitur eadem portio, censetur fraudulenta repudiatio ex capite fratris, & sic non potest, nec æquum est hoc casu fieri separationem in præjudicium creditorum, de quo plenius dicam infra §. 130.

* Quarta Falcidia & Trebellianica non habent locum in patria consuetudinaria.

11. Ultimo palam est hoc verbo, *ensans*, de sui propria significatione pariter significari, nedum filios, nepotes, & reliquos omnes descendentes, ut dictum est supra eod. gloss. 1. sed etiam tam masculos quam feminas, non per interpretationem, sicut verbum filius, concipit femininum, sed ex propria vi & natura, sicut verbum generis vel appellationis communis. Et in effectu idem importat quod verbum liberi in jure. *l. liberorum. ff. de verb. signif.* unde si pater decedat relicto tantum filio & filia, locus est huic §. etiam si filia sit major natu, & filius habebit jus primogenituræ. Idem si decesserit relicto uno filio, & pluribus filiis ex alio filio præmortuo,

tio, quia illi omnes filii succedunt solum in stirpes, & habentur pro uno in locum eorum patris, imò etiam si sint plures nepotes ex uno filio, plures ex alio, omnes succedunt in stirpes, §. cum filius. Institui. de

hered. qua ab intestat. defer. & dicimus infra §. 122. Et nepotes ex primogenito cum representant in jure primogenituræ, secundum ea quæ latius notabo infra §. 134.

GLOSS. V. IN VERBO

Par Preciput.

* Preciputi variè consideratur.



D est per precipuum, sive jure precipuo, & prerogato. Istud autem precipuum * secundum quid, quale, & quantum describitur, supra in §. 33. juncto §. 18. & §. 28. infra eodem & plene exposuimus ind. §. 13. gloss. 4. soli enim primogenito competit; idè non debet dividi, nec conferri, sed * ante omnia eximi, antequam procedatur ad divisionem bonorum feudalium. Quoniam duæ partes feudalium, quæ spectant primogenito in casu hujus §. quando sunt duo liberi, & dimidia feudorum quando sunt plures, ut §. seq. non accipiuntur de tota substantia feudali, videlicet etiam computato eo quod cedit in precipuum primogeniti, sed accipiuntur de residuo, sive de eo quod restat, deducto prius & segregato precipuo ipsi primogenito, patet in textu hujus §. Ibi, Avec les deux parts. Et sic prius capit & segregat sibi integrum precipuum, deinde accipit duas partes & in textu ibi, & l'autre tiers & residu, id est, tertia pars residui, deducto prius precipuo, & non tertia pars totius substantiæ feudalium. Et expressius in §. seq. ibi, avec la moitié de tous les autres heritages tenus en fief, id est cum dimidia aliorum, & sic illa dimidia non accipitur aliquatenus de precipuo, sed præcisè de aliis prædiis à precipuo: quia * verbum aliis, denotat necessarid diversum in se, & substantia ejus cui adversatur vel opponitur; licet regulariter simile in qualitate, ut notatur in l. si fugitivi. C. de serv. fugit. in cap. sedes apostolica. de rescrip. Reliqua hujus §. satis sunt declarata supra, & in §. sequenti.

gato precipuo ipsi primogenito, patet in textu hujus §. Ibi, Avec les deux parts. Et sic prius capit & segregat sibi integrum precipuum, deinde accipit duas partes & in textu ibi, & l'autre tiers & residu, id est, tertia pars residui, deducto prius precipuo, & non tertia pars totius substantiæ feudalium. Et expressius in §. seq. ibi, avec la moitié de tous les autres heritages tenus en fief, id est cum dimidia aliorum, & sic illa dimidia non accipitur aliquatenus de precipuo, sed præcisè de aliis prædiis à precipuo: quia * verbum aliis, denotat necessarid diversum in se, & substantia ejus cui adversatur vel opponitur; licet regulariter simile in qualitate, ut notatur in l. si fugitivi. C. de serv. fugit. in cap. sedes apostolica. de rescrip. Reliqua hujus §. satis sunt declarata supra, & in §. sequenti.

* Verbum plus,

* Jus precipui prius deducitur & capitur ultra tertiam vel dimidiam feudaliū.

* Olim fuit decimus.

§. XVI. *

Quand père & mère ayans fiefs & heritages tenus noblement, vont de vie à trespas, delaisans plusieurs enfans excedans le nombre de deux enfans, & jusques à trois ou autre plus grand nombre, venans à leur succession, au fils aîné par preciput pour son droit d'aînesse, appartient en chacune desdites successions, tant de pere que de mere, un hostel tenu en fief, tel qu'il veut choisir pour son principal manoir, ainsi qu'il se comporte d'ancienneté, avec la moitié de tous les autres heritages tenus en fief, & à tous les autres enfans ensemble, l'autre moitié & residu desdits fiefs & heritages tenus noblement.

Hic articulus mutatus est per novam consuetudinem huc in modum.

S'il y a plusieurs enfans excedans le nombre de deux, venans à leur succession, au fils aîné par preciput, pour son droit d'aînesse, appartient en chacune desdites successions tant de pere que de mere un hostel tenu en fief tel qu'il veut choisir pour principal manoir, avec l'enclos & basse-court, ainsi que dit est, & la moitié de tous les autres heritages tenus en fief, & à tous les autres enfans ensemble, l'autre moitié & residu desdits fiefs & heritages tenus noblement.

SUMMARIA §. XVI.

1. Jus precipui non augetur nec minuitur salva legitima.
2. Q. 1. An & quando jus eligendi transmittatur in heredem.
3. Q. 2. Electio personalis est, nec potest cedi.
4. Quoniam coheret persona ex verisimilitudine disponentis. Primogenitus potest eligere mansionem à tertio nominatam, vel nominandam.
5. Patet in eo cui venditum esset jus precipui.
6. Q. 3. Procurator generalis etiam cum libera non potest electionem facere. Clausula cum libera & similes, non operantur speciale mandatum in prejudicialibus.
7. 8. Sufficit speciale mandatum, nec requiritur singulare.
9. Nota casum in quo singulorum expressio non facit mandatum singulare.
10. Q. 4. Habens electionem ex lege, variare potest, nisi electio traxerit secum executionem.
11. Electio erronea vel inutilis non consumit jus eligendi.
12. Exhibenda vel ostendenda sunt res eligenda. Error circa accidentia, non vitiat, secus in errore circa substantiam.
13. Minor adversus electionem incommo-dam restituitur.
14. Habenti eligere tempus à iudice præfigitur.

15. Electioni locus est etiam inter omnino equalia.
16. Vtrum electio fiat per hæc verba, Volo eligere.
17. Q. 5. Vtrum à solo primogenito debeant renovari subfeuda dependentia à castro vel mansione quam elegit?
18. Non possunt vassalli moventes à mansione principali adjudicari secundogenito qui nihil habet in eadem mansione.
19. 20. Solutio quod jura subvassallorum non sunt de corpore mansionis principalis à qua dependent, nec cedunt primogenito jure præcipui.
21. Secundogeniti habent partem in titulo & honore & subvassallis feudi, etiam in quo primogenitus præcipuum capit. Secundogeniti non tenentur portiones suas recognoscere à primogenito.
22. Subfeuda non à sola mansione, sed toto corpore feudi dominantis dependent.
23. Secundogeniti habent partem in juri-

- bus subfeudorum, nedum in commoditate, sed etiam in proprietate, & quasi possessione.
24. Q. 6. Jurisdictio castri non est præcipua soli primogenito.
25. Jurisdictio inest toti territorio, quamvis potissimum resplendeat in castro. Jurisdictio non potest per loca dividi, nec multiplicari per plures filios aut heredes vassalli.
26. Q. 7. Qualiter jurisdictio, subfeuda, & jura dominicalia debeant dividi.
27. Non succeditur in jurisditione pro rata territorii.
28. Q. Unius parentis non possunt simul esse duo primogeniti, etiam respectu diversi matrimonii.
29. Q. 9. Si primogenitus decesserit ante patrem sive accepta portione, sive non, jus primogenituræ transit ad sequentem.
30. Q. 10. Idem si tempore mortis patris quoque, modo inhabilis reperitur.



Ota ergo quòd ipsum præcipuum semper est uniforme, nec augetur nec minuitur propter paucitatem vel multitudinem filiorum: sed solum, quando contingit legitimam jure naturæ debitam lædi, modificatur, ut diximus supra §. 13. gloss. 4. gloss. 5. jus autem majoris partis reliquorum feudaliū, quando sunt tantum duo filii succedentes, ascendit ad bessem, ut in §. præcedenti, quando autem sunt plures quam duo succedentes, puta tres vel decem, coarctatur ad semissem, ut in hoc §. & nullo casu ad minus reducitur. Per hunc textum & præcedentes & sequentes §§. patet primogenito competere electionem sui præcipui, sive circa mansiones, sive jugera in defectu mansionum, ad complementum eorum quæ super hoc diximus in §. 13. gloss. 2. & gloss. 4.

2. Primo quæro, usque ad quod tempus habeant hanc electionem? Respondeo in perpetuum, donec electio sit facta, & sortita effectum. Et sic tantum durat, quantum jus ad eundem vel immiserendi, vel petitiō hereditariæ. Et est ratio, quia istud jus seu facultas eligendi competit ei jure & nomine proprio, per modum juris, & ad sui commodum, & sic est perpetua, & transmittitur ad heredem, & in quemcumque ipsum jus à quo dependet scilicet jus primogenituræ transire & transmitti potest. l. illud aut illud. ff. de optio. vel electio. leg. §. opinionis. instit. de legat. Secus in facultate eligendi, quæ competet alicui jure alieno, & pro alio, quia sive consistat in mera & libera voluntate, & sic per modum nudi & meri facti, sive in arbitrio boni viri, & sic non est meri facti, quia ad mentem & dispositionem juris refertur, nunquam transmittitur etiam ad heredem. l. fin. §. sed & si quis. C. communia de legatis. l. fin. C. de contrah. empi. & vend. l. si quis arbitratu. ff. de verb. oblig. per præcti. Papien. in lib. pro leg. rei sing. ver. nunc descendo ad tertium art. per Bart. Paul. Alexand. Jason & omnes scribentes in l. si stipulatus fuerim, in princip. ff. de verb. oblig.

3. Secundo quæro, utrum hæc electio possit transferri in extraneum per viam cessionis, venditionis, aut

similem? Et videtur quòd sic, saltem ipsum jus præcipui cedendo, vel vendendo, prout postquam est acquisitum sibi, & post mortem patris, & agnita successione, ut hic. potest liberè in extraneum alienari, & cedi per primogenitum quocumque genere alienationis, ut diximus supra §. 13. gloss. 3. quæst. 4. Cum igitur hæc electio sit factum executivum illius juris, & ab illo dependeat & sit ejus pars accessoria, videtur cum eo transire, ad quem transit illud jus.

Contrarium* est dicendum per textum in d. l. si stipulatus fuerim, in princip. & in l. fin. in princip. ff. de verb. obligat. ubi facultas eligendi in alternativis competens creditori ex stipulatione, personæ coheret, & non transit in alium vivente stipulatore: idem sentiunt ibi doctores & bene; in electione competente ei cui legata est optio vel species in genere. Rationem autem reddunt, quia hujusmodi electio est meri facti, & non competit per modum juris: quæ ratio mihi non placet, quia licet hujusmodi electio in sui exercitio sit facta, tamen prout consideratur in ipsa facultate, & potestate eligendi, est verum & metum jus, & non factum, ipsi stipulatore, vel legatario competens, jure & nomine proprio, ratione legati vel stipulationis principalis, à qua istud jus accessorium, & hujus juris factum executivum dependet.

4. Vera igitur ratio est, quia istud jus eligendi coheret personæ stipulatoris, vel legatarii ex sui natura, & exacta & verisimili intentione contrahentium, vel testatoris: unde sicut præfati doctores ibi respondendo ad l. si mulier, §. ex asse. ff. de iure dot. ubi dicitur jus restituendi fideicommissum universale ex Trebelliano, non posse in alium cedi, vel delegari, nec alii restitui: rationem reddunt, quia restitutio non fieret secundum quod testator disposuit, eodem modo dicendum est quòd electio competens stipulatore vel legatario, non potest alii cedi nec per alium fieri, quia non fieret, nec procederet electio secundum verisimilem intentionem & mentem contrahentium, vel testatoris. Ita est dicendum in textu nostro, quia si primogenitus possit in extraneum cedere & transferre hanc facultatem, vel

* Electio est personalis, & non potest cedi.

* Quando jus eligendi transmittatur in heredem.

ius eligendi, non fieret electio secundum quod intendit consuetudo, quæ attribuit illud jus personæ primogeniti, & per ipsius, & non alterius electionem vult posse præjudicari reliquis filiis. Sed dicit quispiam, praxis quàm juris callentior, quorsum scrupulosa isthæc & inutilis indagatio? nunquid primogenitus potest eligere eam mansionem quam, puta Titius, aut quivis extraneus elegerit? Respondeo, potest primogenitus eam eligere, quam extraneus nominavit, vel nominabit. Sed per hoc extraneus nullam habet vel exercet electionem etiam meri facti, sed (etiam tali casu) ipse primogenitus solus de facto censetur eligere, & elegit nominatam, vel nominandam ministerio alterius mansionem: ita quod necdum jus, sed etiam actus, & ipsum factum electionis, penes primogenitum residet, & ab eo exercetur relative ad rem pro alium nominatam, vel nominandam, quemadmodum necdum puer potest eligere, sed etiam sub quavis conditione præterita, præterita vel futura, nec illud est omnino in praxi vanum aut inutile.

§. Pone etiam primogenitum vendidisse suum jus præcipui, quod libere potest mortuo patre, utrum emptor possit, quam voluerit mansionem pro principali eligere; dicendum per prædicta, quod non, sed solus venditor, penes quem remansit illud jus & facultas, tanquam inextinguibilis, non obstantibus quibuscumque cessionibus cum clausulis præsignantibus: etiam si per venditionem vendiderit & cesserit expressè jus & facultatem eligendi mansionem, hoc non valet, quantum ad ipsam electionem certæ mansionis. Sed si erit determinata electio, per primogenitum, etiam si constituerit emptorem procuratorem suum ad eligendum nomine constituentis unam ex mansionibus, quia respectu cæterorum fratrum non valet electio emptoris, etiam hoc nomine facta, nisi iterum eligatur, vel notificetur per primogenitum, ut in *quæst. seq.* Quid si contractus venditionis habeat hanc clausulam, quod primogenitus vendit præcipuum suum, cum jure & facultate eligendi principalem mansionem, & in præfenti ex nunc prout ex tunc, & ex tunc prout ex nunc eligit & acceptat illam quam emptor voluerit, & velle se, & eligere declaraverit: postea emptor (forte diligenti interim inquisitione valoris & situs præmissa) certam mansionem elegit, vel optavit: an valeat hæc electio, sine alia nova approbatione, vel ratificatione primogeniti venditoris? Breviter dico quod sic, non virtute electionis alicujus factæ per emptorem quia nulla censetur per eum facta, sed virtute electionis dum factæ per primogenitum, sub præfata conditione, quæ per nominationem & optionem emptoris purificata & liquidata fuit. An autem medio tempore, hoc est, ante declarationem factam per emptorem possit venditor pœnitere, respectu saltem solius electionis, & certam aliam mansionem deligere, in præjudicium dictæ clausulæ & nominationis collatz in emptorem, patet *infra eodem quæst. 4. num. 10.*

6. Tertio quæro, utrum hujusmodi electio possit saltem procuratori mandari & committi, seu fieri per procuratorem eligentem nomine primogeniti? & videtur quod non, ex eo quod similis causa interesse videtur militare in procuratore, quæ & in cessionario, videlicet quod non poterit eligere in duriores, vel damnosiores causas filiorum, quàm primogenitus, ut videatur justè postulari posse, electionem potius fieri per ipsummet primogenitum, *argumento d. l. generaliter, in fin. ff. de fideicommiss. lib.* Ex hoc saltem quando esset tantum procurator generalis: quia tunc non posset electio per eum, nec ejus ministerium fieri, sed oportet quod habeat speciale mandatum, vel quod sequatur ratificatio ipsius primogeniti; ita expressè decidit Bartol. in *simili, in d. l. si stipulatus fuerim, in fin. quem seq. communiter scribentes ibi.* Pro breviresolutione dico, aut est procurator generalis tantum, puta bonorum, juxta *l. procurator bonorum, ff. de procurat.*

Ex tunc dico quod non potest facere hanc electionem, sed procedit dicta theoricæ Bartoli quod amplio ultra Bartolum & sequens ibi, etiam si esset procurator generalis cum libera, vel cum aliis clausulis æquipollentibus, puta cum potestate faciendi quicquid dominus posset si esset præsens. Non obstat, quod talis procurator potest ea quæ speciale mandatum requirunt. *l. procurator cui generaliter, ff. de procurat. cap. qui ad agendum, in fin. de procurat. in 6.* quia ista juris censura de extensione potestatis procuratoris constituti cum libera, non est recepta in usum in præjudicialibus, & hoc propter abusum notariorum, passim inferentium dictam clausulam, cum libera, & similes; cujus vires & effectus non declarant mandatoribus, & fortè nec ipsi notarii intelligunt, unde quia abierunt in formulam & consuetudinem scribendi, magis accipiuntur pro verbis styli communis, quàm pro verbis dispositivis, unde parùm operantur, ut in simili decidit Bartol. in *l. 1. ff. de jure codicil. & plenius infra dicemus.*

7. Aut est procurator specialis, non dico ad eligendum mansionem, sed ad agendum petitione hereditatis, vel familiæ hereditariæ, & ad faciendam divisionem bonorum hujus successionis, & accipiendam portionem spectantem ad primogenitum, & tunc dico, quod quamvis illud mandatum non sit formaliter seu expresse speciale ad eligendum, tamen virtualiter & effectivè est ad hoc speciale. Ratio, propter necessarium antecedens quod includitur in mandato seu voluntate consequentis, *l. illud, ff. de acquir. vel omitt. heredit. l. penult. C. de necessa. servis bar. in fin. cum vulg.* Sed electio & declaratio certæ mansionis est antecedens necessarium ad faciendum divisionem bonorum, & accipiendam certam portionem juris spectantis ad primogenitum, igitur & id censetur tacitè & specialiter mandatum, non autem in individuo: quia ex quo non est expressè certa mansio, non potest dici tale mandatum esse individuum ad certam & determinatam mansionem, nec expressè, nec tacitè, dico tamen tale mandatum sufficere ad eligendum. Et multò fortius si procurator habeat expressum mandatum ad eligendum mansionem principalem, poterit unam certam & determinatam, quam volet eligere, & valebit electio, & præjudicabit tam reliquis filiis, quàm ipsi primogenito mandatori, qui talem procuratorem elegit, quamvis non habeat mandatum individuum, ad eligendum. Et ita expressè decidit Bartol. in loco præallegato, ubi non facit mentionem de mandato individuo, sed solum de speciali. Non obstat quod militat idem inconveniens & interesse filiorum in procuratore speciali tantum, sicut in cessionario: quia poterit aliter eligere, quam fuisset electurus primogenitus, de quo lex magis confidit quod benignius agat erga fratres, quàm extraneus, ut contra Bartolum objiciunt & tenent Angel. in *l. cum debitorum, ff. remota. haberi. Rapha. Cum. in d. l. si stipulatus fuerim, in fin.* quia defendendo Bartol. secundum Petr. de Bexu. & Jason ibi in fin. dicendum est, quod ex quo est procurator specialis ad actum hujus electionis, vel ad actum qui eam necessariò præsupponit, satis verisimiliter informatus præsumitur ad plenum, & in individuo de voluntate domini. Et ultra eos respondeo, quod in procuratore non militat tanta nec æqualis ratio, ob interesse filiorum, sicut in tertio volente eligere ad sui commodum, quia procurator non eligit sibi sed domino, & sic præsumitur quod non erit attentatus ad eligendum in detrimentum reliquorum filiorum utilitorem mansionem, sed ad intentionem domini illam quæ plus verisimiliter placebit, & placere debet domino. Ex quibus ego infero, quod si iste procurator esset procurator in rem suam, qualis esset emptor præcipui, cum mandato & procuratorio eligendi nomine primogeniti, sed non ad illius, sed emptoris commodum, unam ex mansionibus pro præcipuo, non haberet locum hæc decisio Bartol. & nostra, sed procederet opinio contraria Angel. & Raph. Cunei. Ratio, quia in tali procu-

*Primogenitus potest eligere mansionem à tertio nominatam vel nominandam.

*Nota pro limit cap. qui ad agendum de procurat. in 6.

*Speciale non singulare mandatum requiritur.

ratore in rem suam, omnino æquè per omnia tanta militat ratio suspitionis & interellè, sicut in cessionario extraneo. Tum si hæc via haberet locum, facillè fieret fraus cessionis prohibitz, & per indirectum liceret quod non licet directo contra regulam *cap. cum quid una via de reg. jur. in 6.* Itaque in hoc ultimo casu esset necesse quod ratificatio sequeretur electionem talis procuratoris in rem suam, vel quod præcesserit conditionaliter, ut supra dictum est, vel quod haberet mandatum in individuo, ad eligendum talem certam mansionem: quo ultimo casu nulla est difficultas, quia constat quod statim à principio talis individui mandati, facta fuit electio mansionis expressæ per ipsummet primogenitum, quum sit actus consistens in sola determinatæ voluntatis expressione: igitur ut in simili notatur *l. Paulus respondit per procuratorem, ff. de acquir. vel omitt. hered.* Et hoc dummodo aliàs electio non sit erronea, sed facta ab habente notitiam mansionum feudalium, ut *infra eodem num. 11. & 12.*

9. Sed quid si cedendo vel mandando emptori suo facultatem eligendi qualem mansionem vellet, singulas exprimat, puta talem vel talem, vel illam, & sic de aliis? Et videretur istud mandatum esse in individuo, respectu singularium, ex quo singulæ exprimuntur: tamen verius est quod non est nisi mandatum in genere subalterno istarum mansionum. Ratio, quia nulla certa & determinata eligitur, nec mandatur eligi, sed una incerta de illis. Et sic mandatum non est singulare: igitur non est de individuo certo, sed de incerto de certis & sic in quodam genere subalterno. Sed nunquid hoc casu, & in versu præcedenti, satis apparet primogenitum ex nunc eligere velle illam quam eligit vel nominabit emptor, & mandatus? Respondeo, illa verba quodammodo præsupponunt ita eum velle. Sed tamen non disponunt, nec apparet quod primogenitus ex nunc de facto talem, quæ eligitur, eligat: unde non sufficit apparet ita velle, nisi ita disponat, *l. quidem, in fin. ff. de hered. insti.* & in propriis terminis non satis est velle eligere, nisi eligatur, *gloss. Bartol. & omnes doctores in l. servi electione, in princ. ff. de leg. 1.*

10. Quarto quæro, utrum primogenitus in hujusmodi electione variare possit? Omissis adventitiis & peregrinis quotundam argumentis, rem ipsam radicatus, ex propriis & substantialibus fundamentis resolvemus. Et primo videtur, quod possit quodcumque variare, quia is cui competit electio ex dispositione legis, potest variare, nedum post litem contestatam, sed etiam post sententiam. Textus in *l. cum qui certarum, in fin. ibi tibi tibi quoties volens mutare voluntatem, ff. de verb. obligat. in l. qui ex pluribus, in fin. & ibi Aret. in 3. not. eod. tit. l. item veniens, §. cum prædiximus, ff. de peti. heredis.* Primogenitus autem habet hanc electionem ab hac lege consuetudinaria: In contrarium facit quod ubicumque electio trahit secum executionem, non admittitur ulla variatio. textus in *l. servi electione, in princ. in l. hujusmodi, §. Stichum, ff. de legat. 1. l. statu verum, in fin. ff. de legat. 2. l. apud Ausidium, ff. de opt. leg. ubi videtur casus pro quæstione nostra, dum ratione sublata variationis reddit textus quoniam continuo ejus fuit, simul ac elegerit, quæ ipsissima ratio militat in presenti, ubi consuetudo dat primogenito optionem mansionum, quia optione facta, statim mansionis electæ dominium in eum transit, imo etiam possessio, quum istud jus præcipui jure hæreditario habeatur, & ut notate verbo utar, tasiat primogenitum, per notata supra §. 8. gloss. 2. Igitur quum ista electio trahat secum executionem de jure & de facto, in proprietate & in possessione, nullus relinquatur locus variationi. Idem si solum trahat secum executionem in proprietate, *d. l. apud Ausidium*, ut si elegerit mansionem feudi, quod erat in dominio defuncti, sed ab alio injustè possideatur. Et hæc pars simpliciter & conclusivè loquendo est vera, quia fundatur in ratione specifica, per quam derogatur regulæ in genere, pro prima parte adductæ,*

quæ limitatur, ubicumque electio trahit secum executionem, sive à lege, sive ab homine, ut notatur per gloss. Bartol. & omnes in *d. l. cum qui certarum, in fin. Bartol. in d. l. servi electione.* Hanc conclusionem limitata, nisi fortè cohæredes hujusmodi electionem de facto controverterent, per not. in simili gloss. *in cap. cum venissent in ver. obtulit de eo qui misit, in possess. quem seq. ibi Panorm. & alii. Ludov. Rom. sing. 150. Felin. in cap. capitulum, col. 13. de rescriptis.* Item secundò limita, ut procedat, dummodo electio sit valida & efficax, ad quod multa requiruntur, secundum gloss. & doctores in *d. l. servi electione, in princip.*

11. Sed quantum ad præsentem materiam, in effectu duo tantum requiruntur; primum quod electio fiat de mansione feudali, non quæ fuerit in nuda possessione, sed quæ fuerit in dominio defuncti, per textus in *l. 2. ff. de opt. legat.* unde si* elegerit certam mansionem quæ evicta fuit, utpote aliena, poterit iterum aliam eligere, nec istud jus eligendi consumptum fuit per optionem quæ non valuit, nec secum aliquam executionem traxit, inquit textus in *d. l. 2.* quod procedit, nedum si solo verbo electio esset facta: sed etiam si divisione facta, & de facto executâ, reliquæ mansiones aliis filiis adjudicatæ & traditæ essent, etiam judice auctore: quia nihilominus hinc inde debet revocatio. Et hoc nisi eligens fuisset sciens, per *l. sciphi, ff. de opt. legat. l. si fratres, C. communia utriusque jud. l. si fundum sciens, C. de evictio.* Similiter si elegerit mansionem censuariam ignoranter, aliam poterit feudalem eligere, & vendicare, restituendo electam per errorem: qui autem scienter alienam rem eligit, videtur eam in solutum accipere, & de jure suo transigere. Quid si elegerit mansionem feudalem, quæ erat in dominio defuncti, sed revocabiliter, puta a defuncto acquiritam sub pacto redimendi: deinde post ejus obitum, optionem & divisionem hæreditatis factam, redempta fuit per veteres dominos a primogenito? Et videtur quod non possit ad aliam mansionem redire, nec aliam eligere, saltem assignatam ex divisione minori fratri in portionem suam: quia ex quo mansio redempta erat feudalis, & in bonis, & successione defuncti tempore electionis, & ex virtute electionis, & hujus consuetudinis, acquisita fuit primogenito jure præcipui, videtur electio semel sortita effectum, & dispositio hujus consuetudinis semel impleta & consumpta. Tum non videtur primogenitus carere mansione electa, cujus habet pretium, quod loco rei subrogatur, in his quæ pro hæreditate possidentur, ut istud jus præcipui textus in *l. si & rem & pretium, ff. de peti. heredis.* Et re ipsa principali uti & frui videtur, qui ejus pretio fruatur, *l. quia qui pretio, ff. de usufruct.* Tamen dicendum est, nisi scienter rem redimibilem, vel aliàs reversioni subjectam elegerit, posse aliam eligere, pretium quod ex redemptione recepit restituendo: unde in hoc & præcedenti casu, debet in causa evictionis & redemptionis cohæredes vocare secum defensores, & si evictio sequatur, per idem judicium condemnandos, ad præstationem alterius mansionis, quam primogenitus volet eligere: vel si non sit alia mansio, ad præstationem unius jugeri terræ feudalis, quale voluerit eligere: non enim dicitur electio consumpta, ex quo non perseverat, & aliud superest, unde plena & irrevocabilis electio fieri possit. Et hæc consuetudo dans hujusmodi optionem intelligitur plenè & cum effectu: & cum agatur de vi comprehensiva, debet, si opus sit, latè interpretari in favorem primogeniti. Plus dico, quod non tenetur primogenitus expectare donec electa mansio evicta vel redempta sit: sed si docere possit eam talem esse, seque ignorasse, statim poterit aliam, vel jurerum feudale eligere & vendicare, offerendo restitutionem reiectæ. Ratio, quia ex quo tale onus electæ non fuit manifestatum, sed occultatum, non censetur facta debita exhibitio, sive manifestatio rerum; unde de integro potest eligi, quia prior electio non valuit. argumento *d. l. sciphi, de opt. legat.*

* Electio erronea vel inutilis non consumit jus eligendi.

• Vitum habens eligere variare possit.

* Exhibicio
rerum eli-
gentiarum.

12. Secundum requisitum, ut quemadmodum in mobili-
bilibus debet præcedere * exhibicio omnium rerum, in
quibus competit jus optandi: ita eadem ratione in im-
mobilibus debet præcedere manifestatio & declaratio,
& (si petatur) ostensio omnium mansionum feudali-
um: sed illis deficientibus, omnium prædiorum feudali-
um, ex quibus eligi poterit jugerum terræ. Alioquin facta
electio certæ mansionis, vel certi jugeri, cum eligens
ignoraret alias esse mansiones, vel prædia, non valeret.
Textus in *d. l. scilicet*, nisi scientia secuta ratificaverit, se-
cundum Baldum in *l. fin. §. communis, C. de legatis*. Si au-
tem, cum sciret alias esse mansiones vel prædia, procef-
sit ad electionem fortè deterioris, in valore & redditu,
etiam ignorans hanc æqualitatem minoris valoris vel
commoditatis, non puto posse variare, nec illi subve-
niendum esse, sed sicut facilitati & negligentia debet im-
putare, quòd diligenter non inquisivit, nec investigavit
de commodo & valore rerum, quum sibi liceret hoc
facere, & electionem differre. Secus igitur si fuisset im-
peditus scire valorem rerum per coheredes, vel aliàs
eorum mendacio, dolo, vel fraude in hanc electionem
incidisset. Quid si dolo, affirmatione, & mendacio ter-
tium, sine ulla fraude coheredum? puto electionem non
posse mutari, sed solum adversus dolosum illum ter-
tium de dolo experiendum, in id quod interest. *per l. si
quis affirmaverit, ff. de dol. malo*. Ex quibus corollarie
infertur, quòd error eligentis in valore & commoditate
rei non vitiat electionem, nec facit eam variabilem, nisi
intercedente fraude eorum, qui ex tali electione com-
modum capiunt, quia hic error non est nisi in acciden-
ti. Error autem in ignorantia subsistentia aliarum rerum
quæ poterant eligi, vel qualitatibus censuarum, & non
feudalis, vel vincibilitatis rei, vitiat electionem, & fa-
cit locum de integro alii electioni, quia hic error con-
cernit substantiam ipsam rei eligendæ, seu illud quod
potissimum in illa consideratur. *facit l. in venditionibus,
ff. de contrab. empt. & vendit.*

* Minori
subvenitur
in electio-
ne quam
fecit.

13. Limita tertio principalem conclusionem, si elec-
tio facta sit * per minorem: quia quomodocunque cap-
tus sit, sive eligendo deteriorem, sive cæteris paribus
omittendo antiquam majorum mansionem, novam
quamdam elegerit, poterit in integrum restitui, & sic de
integro eligere. textus in *l. & si sine, in princip. l. si emp-
tionem, ff. de minorib.* Si autem electio sit facta per so-
lum pupillum, ipso jure non valeret. *argum. pupillus, ff.
de acquirend. hered. l. 1. ad fin. C. de sal. monc.* ut tenent
Bartol. Jason & cæteri in *d. l. servi electione, in princip. ff.
de legat. 1.* Et hoc nisi in quantum esset utilis pupillo.

14. Pro complemento hujus materie electionis in-
quantum diximus supra eodem *quæst.*, facultatem hanc
eligendi perpetuam esse, intellige de se, & aptitudine;
potest enim ex causa abbreviari, pacto & consensu
partium, vel per judicem, qui iudicio divisionis, pri-
mogenito differenti eligere, poterit certum modera-
tum tempus præfigere, infra quod eligere tenebitur.
l. mancipiorum, ff. de optio. legat. quo termino lapsò am-
plius non poterit eligere, nisi res sit integra: res autem
definit esse integra, nedum per dispositionem & adju-
dicationem ipsarum rerum, *ut in d. l. mancipiorum, eum
l. seq.* sed etiam si pactum partium, decretum, vel inter-
locutio iudicis, nedum præfigat terminum, sed etiam
electionem in iudicem vel adversarium transferat, vel
electionem minoris & deterioris rei contineat, casu
quo infra terminum non sit electum, prout statui po-
teat, ut tradit Bartol. & alii in *Leum qui certarum, §. fin.
ff. de verb. obligat.*

* Electio
procedit
etiam in-
ter omnino
æqualia.

15. Adverte etiam, quòd electio quæ competit pri-
mogenito, inter mansiones vel jugera, competit etiam
* si in illis sit omnimoda æqualitas, quia consuetudo in-
distinctè dat ei liberam eligendi facultatem: unde falsa
est decisio Ludov. Rom. *ing. 487. legat. testator*, ubi dixit,
legatum optionis, in rebus omnino conformibus,
& in nihilum differentibus, nihil valere per text. singu-
larem cum gloss. in *verbo. optio. in l. cum aurum. verfic.
unde est quæsitum, ff. de auro & argent. legat.* inferens

statutum optandi præbendas per antiquiorem canoni-
cum, de quo in *cap. fin. de conjunct. in 6.* non habere
locum in præbendis omnino conformibus, refert dom.
Petr. Rebuf. in hoc amplissimo Senatu advocatus exi-
mius, utriusque Juris Doctor, Canonumque ordina-
rius in hac Universitate, in tuo tractatu nominat *quæst.
15. num. 36.* ubi dicit, se non passim hoc approbare,
in suis additionibus ad *d. cap. fin. quas non vidi*. Ego au-
tem simpliciter dico, illud dictum Rom. esse falsum,
non obstat *d. ver. unde est quæsitum*, quia loquitur con-
tinuativè & relativè ad veri. præcedentem: ubi agitur
de legato quantitatis, de quo intelligitur *d. ver. unde
est quæsitum*, & sic non est mirum, si ibi legatum optio-
nis non valeat, quum in quantitativis ejusdem generis
& qualitatis, nedum nullus cadat defectus, sed nec ul-
la affectio, *l. nummis, ff. de in lit. juran.* sed omnimo-
dam functionem inter se recipiunt, *l. 2. §. 1. de rebus
tredit.* Plures autem species, licet contingat quòd sint
omnino conformes, & sic non sit proprie dabilis defectus,
est tamen dabilis affectio, nec functionem reci-
piunt ad invicem. Et sic inter eas potest proprie locum
habere electio, & valeret legatum, statutum, consue-
tudo, & quavis dispositio optionis, & ita concludo.
Ita etiam tenet dom. Joan. Cyr. in *d. vult. primogenit.
lib. 2. quæst. 4. super §. 9. coll. penult.* licet non sic expli-
cet, sed relinquat cogitandum.

16. Ultimo nota, quòd cum hujusmodi electio de-
pendeat à sola & mera voluntate primogeniti, quibus-
cumque * verbis exprimat certam & actualem volunta-
tem, in iudicatur electio, & executio invariabilis; sive
dicat, talem mansionem volo, vel eligo, vel accepto,
sive habere aut obtinere volo, aut alia æquipollentia,
videlicet voluntatem in actu existentem, vel executionem
actus designantia: sed si tantum essent verba
designantia voluntatem in via ad actum, ut ista verba,
volo eligere talem mansionem: nondum enim elegit in
præsenti, sed significat velle eligere in futurum, ut
tenent gloss. Bartol. Baldus, Ang. & communiter doc-
tores in *d. l. servi electione in princip. ff. de legat. l. 1. C.
de sum. trin. & fide cash. canonice in cap. ex liberis, 1. de
sponsal.* Nec obstat, quòd illa verba, volo eligere, signifi-
cant aliquam voluntatem de præterito, ergo actum,
quum omnis voluntas sit actus, quia verum est quod
significant & important voluntatem præsentem actus
eliciti, quem disponunt; sed non significant volunta-
tem præsentem actus imperati, nec aliquid de ipso actu
imperato (quæ est ipsa realis electio) disponunt, sed
illum annunciant dumtaxat; unde ex vi illorum verbo-
rum non colligitur actualis electio, sed quædam ten-
dentia in futuram electionem. Ex circumstantiis autem
possunt illa verba suppleri & perfici, ut actum consum-
matum important, puta quando cum deliberatione ad
hoc exquisita, vocatis testibus, vel amicis, vel tractatu
super hoc habito, tanquam conclusio actus proferuntur:
tunc enim intelliguntur dispositivè & perfecte
proferri: & inducunt actuali in electionem invariabi-
lem, *l. Pamphilo. §. propositum, ff. de legat. 3.* notant Barr.
in *l. geru. collat. 3. ff. de acquir. hered.* & omnes scri-
bentes in *d. l. servi electione. & in l. 1. C. de sum. trin. &
fide cash. & in d. cap. ex liberis*. Et not. quòd non requi-
ritur interrogationem præcedere, & testes accersitos
esse, ut in *d. §. propositum*. Imo sufficit alterum, ut tenet
Bartol. in *d. l. geru.* nec quantum ad istud, videlicet
an verbum volo, junctum infinitivo, inducat dispo-
sitionem: est differentia inter contractus & ultimas
voluntates, ut est communis & vera sententia (qui quid
scripserit Baldus in *d. l. servi electione.*) & ita tenent
Angel. Imol. Paul. Alexand. in *d. l. servi electione*, Paul.
in *d. l. 1. & ibi Jason. l. 2. col. 4. C. de sum. trin.* Imo,
utrobique in hoc sufficit constare de certa & delibera-
ta voluntate, ut per Socin. in *l. 1. §. si quis ita, col. 1. ff. de
verb. obligat. & consil. 86. Visis, col. 1. 2. lib. 3.* ubi in
hæret gravato restituere illi de tali familia quem ele-
gerit, & hæres coram fide dignis dixit se velle eligere
Paulum, & non constat de alia electione, nec de volun-

* Quibus
verbis fiat
electio.

tatis mutatione. Consuluit Socin, Paulum esse electum, & posse petere fideicommissum. Idem cenfeo in præfenti, si primogenitus semel & seriosè dixerit, se velle eligere talem mansionem, non potest alia eligi ab ejus hærede, imò nec ab ipso primogenito, quia electio trahit secum executionem, dummodo appareat deliberate, & à sciente factam esse. Et hæc nota, quia vix invenies alibi ita breviter & apertè declarata. Adde quæ dicam infra §. 142. Quàm autem sit utilis & necessaria etiam in praxi, invelligatio & resolutio præfate materiæ electionis, liquebit ulterius ex pluribus quæstionibus per prædicta decidendis, in d. §. 142. ubi explicantur multæ dubitationes emergentes super illa solita alternativa dotis sive doarii consuetudinarii & præfixi in voluntatem & electionem futuræ uxoris.

17. Quinto pro pleniori resolutione materiæ hujus §. & duorum præcedentium, quæro; Videmus primogenitum jure primogenituræ in successione cujusque parentis habere mansionem principalem, cum suis connexis jure præcipui, & ultra omnium reliquorum feudum bensem, vel semissem, pro numero filiorum: quid de subfeudis, & juribus subvasallorum, à feudo vel feudis dependentium? & primò de dependentibus & moventibus à feudo, in quo accipit principalem mansionem? Et videtur prima facie quòd spectent ad solum primogenitum, eodem jure præcipui, quoniam hujusmodi subfeuda verè dependent & tenentur ab ipso castro, sive à mansionem principali, tanquam à capite feudi dominantis: non autem dependent nec moventur à reliquo territorio, vel terris feudi: sed sunt pars & portio territorii, terrarumque loci & mansionis dominantis, saltem respectu domini directi actu retenti, * quod habet vim attractivam domini utilis, inquit Bald. in *conf. 9. factum tale, lib. 1.* ipsum autem territorium, sive ambitus terrarum castri, se * habet ad castrum, quemadmodum accessorium ad principale, & ipsi castro subjacet, ut notat Oldradi in *conf. 12. ad primam, Bald. in cap. 1. de capto curi. vend. col. 4. in verbis feud. Pet. Anchar. in Repet. cap. accessorium, coll. 30. de reg. jur. in 6.* Igitur si pars territorii, vel terrarum castri infeudetur, retento directo dominio, & juribus feudilibus & dominicalibus; omne illud jus feudale retentum in dicta concessione, remanet accessorium castri, subjectum & dependens à castro, ut priùs dependebat res concessa. Facit notabile dictum Bald. in *l. talem in fin. ff. de hæred. instit.* Utque rem ipsam velut oculis subjiciamus, pone tres aut plures filios succedentes parenti, qui reliquit amplum feudum, à quo plura subfeuda moventur, olim concessa in feudum ratione talis castri, vel loci dominantis, sub cuius denominatione solita sunt recognosci & renovari: primogenitus accipit illud castrum, vel mansionem principalem cum suo circuito jure præcipui, & cum hoc mediam partem reliquorum prædiorum illius feudi, dimidium autem residui dividitur inter reliquos filios viriliter: nunc quæritur a quo filiorum debeant subvasalli renovare fidelitatem & investituram accipere? Et multis magnisque rationibus videtur, quòd à solo primogenito, qui solus est dominus mansionis principalis, non autem à secundogenito, vel aliquo eorum, quum nihil habeant in ipsa mansionem, à qua feuda dependent: igitur in subfeuda nullum jus dominicale, vel feudale habent, nec in totum, nec in parte, nec possunt in illa, vel in subvasallos aliqua prehensione, vel potestate dominica uti. Sed id totum spectat ad solum primogenitum.

18. Patet, quia * etiam primogenitus, remanens in solidum dominus castri, vel mansionis, non posset facere etiam expresso pacto, quòd subfeuda dependant ab aliquo ex secundogenitis, qui haberet aliquam partem terrarum feudi, sed nihil haberet in mansionem principali, nec etiam posset illi subijcere vasallos sine eorum consensu, imò etiam de eorum consensu, non posset hoc facere, sine consensu & autoritate super-

rioris domini feudalis: cujus interest statum feudi quantum ad ipsa jura fidelitatis, non immutari, ut dicemus infra §. 35. *quest. 3.* Idque esset dismembrare feudum, & separare vasallum à loco dominantis & alienari vasallagium (ut ita loquar) sine patronatu: quod est prohibitum, impossibile & repugnans, ut diximus supra §. 1. *gloss. 3. num. 16. & 17.* Si igitur ad primogenitum solum ratione mansionis principalis spectat ipsum jus & exercitium potestatis feudalis in subvasallos & subfeuda: igitur ad eum solum spectant laudimia, & reliqua commoda illius juris & potestatis: & sic secundogeniti nihil possunt prætere in istis, saltem respectu feudi, in quo primogenitus capit istud præcipuum, & principalem mansionem elegit. Si autem sint alia feuda in eadem successione, tunc quia in illis primogenitus non capit præcipuum, sed solum medietatem, tam mansionis principalis, quàm reliquorum prædiorum, reliqua mediè tam in mansionem, quàm in prædiis, ad reliquos filios viriliter pertinente: non est dubium quin secundogeniti ex quo concurrunt cum primogenito in dominio principalis mansionis, concurrant etiam in dominico jure, & in omni potestate feudali in subfeuda, & subvasallos inde dependentes. Et idem esset si primogenitus non eligeret principalem mansionem, à qua titulus & denominatio feudi, & subfeuda dependent, sed aliam simplicem domum ejusdem feudi, loco principalis mansionis eligeret, prout sibi licet per deducta circa principium hujus §. Et tunc esset dicendum, sicut concurrentibus pluribus patronis diximus supra §. 2. *gloss. 4. quest. 8.*

19. In contrarium videtur quòd * non sint præcipua soli primogenito, etiam in feudo, in quo accipit præcipuum. Primò quia consuetudo non dat ei, jure præcipui, nisi ipsam domum & mansionem principalem, vel quam elegerit, una cum suis appendentiis, quæ tamen sunt de corpore & unitate corporali ipsius mansionis, ut declaravimus supra §. 13. *gloss. 4.* Sed jura feudalia subvasallorum, quamvis videantur principaliter dependere à principali mansionem, velut à capite, & sicut aqua ex castello, ut ait Baldus *id. d. §. de capto curiam vend. coll. 4.* tamen non sunt pars nec portio corporalis ipsius mansionis, sed res distincta ab ipsa mansionem. Quemadmodum jura reddituum, censuum, vectigalium, & similia: quæ debentur à pluribus subditis, censuariis, emphyteutis, & similibus solvenda quolibet anno, certo die, sub pena multæ, in dicto loco castri vel principalis mansionis, tanquam debita domino, ratione talis castri, vel mansionis, tamen clarum est, quòd non sunt pars corporalis mansionis, nec proprie illius appellatione veniunt, nec cedunt primogenito eligenti dictam mansionem jure præcipui: sed remanent dividenda, sicut reliqua prædia, & jura feudalia. Eodem modo dicendum videtur de istis juribus dominicalibus subvasallorum, alioquin si jus præcipui, quod per consuetudinem limitatur ad mansionem principalem, extenderetur ad hujusmodi jura dominicalia, de quibus consuetudo inducens præcipuum, non loquitur: esset uti virtute extensiva, videlicet à re expressa, ad rem in verbis non comprehensam; quod non licet in hac materia juris primogenituræ, quod non recipit interpretationem extensivam, sed illius respectu debet strictissimè interpretari, ut diximus supra §. 13. *gloss. 3. quest. fin.*

20. Secundo hoc probatur per §. 68. *infra eodem juncto* textu processus verbalis super reformatione veteris articuli: ubi clarè probatur, quòd si prædio alaudiali adhæreant iurisdicção, census, vel subfeuda ab illo dependentia: tunc in eo succeditur: & fit divisio, sicut in feudo nobili, & primogenitus habet jus præcipui, & majoris portionis residui. Sed tamen iurisdicção, & jus census, & subfeudorum non cedunt in præcipuum primogeniti, etiam si illud alaudium non consistet nisi in una domo, à qua dependent census & subfeuda. Et quamvis illa domus cedat in præcipuum

* Jura subvasallorum non sunt de corpore mansionis principalis, à qua dependent, unde non cedunt soli primogenito.

* Domini directum habet vim attractivam utilis
* Territorium accedit & subest castro.

* Vasalli moventes à mansionem principali non possunt alii adjudicari.

foli primogenito: tamen illa iurisdicção, census, & subfeuda debent dividi inter omnes filios, sicut prædã feudalia separata à mansioni principali. Igitur idem dicendum est de iurisdicção & iure censuum, & subfeudorum, adherenti castro vel mansioni principali feudali electæ per primogenitum. Et per illum textum patet irrefragabiliter de mente & intentione huius consuetudinis pro hac parte. Tertiò, quamvis primogenitus sit principalis dominus huius feudi, propter jus præcipui, in eo quod solus habet, & propter majorem portionem residui: tamen non est solus dominus, seu dominus in solidum totius feudi dominantis, sed habet fratres cohæredes, socios & condominos ejusmodi feudi, qui possunt verè & propriè vocari domini feudi in parte, ut in pulchra quæstione distinguendo scripti infra §. 64. quamvis primogenitus propter jus prærogatum, & majorem portionem, sit principalis dominus. Si igitur secundogeniti sint verè domini in parte feudi dominantis, igitur merè & propriè pro eadem parte sunt domini feudales, & patroni subvassalorum, & subfeudorum inde dependentium.

21. Quod autem secundogeniti sint verè & propriè pro portione sua domini ipsius feudi dominantis, patet primò per hanc consuetudinem in hoc §. & præcedenti, ubi dat secundogenitis non certum feudum vel rem singularem feudi, sed partem & quotam certam universalem ipsius feudi, ibi, & l' autre moitié des dits fiefs, ergo habent jus & partem in ipso feudo, honore, nomine, & titulo feudi. Patet secundo, quia in terminis consuetudinis nostræ primogenitus non potest facere domino superiori fidelitatem pro toto feudo: sed solum pro tanta parte quam habet. Et secundogeniti possunt & tenentur se conferre in fidem ejusdem superioris domini pro portionibus quas habent in eodem feudo, ut latè dictum est supra §. 2. gloss. 4. quæst. 3. num. 35. & §. 35. gloss. 2. num. 45. Igitur sunt domini ejusdem feudi, in honore, & titulo, tanquam consortes sive concurrentes cum primogenito, non autem tanquam subditi, vel dependentes ab illo, quia non tenentur portiones suas recognoscere à primogenito, sed à superiori domino ipsius feudi. Et pro hac parte tanquam veriore & æquiore concludo. Et sæpissimè à duodecim annis & citra in consessu peritorum audivi consultissimum illum totius ordinis nostri Dominum Matthæum Charterium, nemine dissentiente respondentem, subfeudorum jura non esse præcipua primogenito, sed inter filios dividenda. Ad hoc optime facit quod vult Math. de Afflic. in consess. 'N: a pol. incip. comitibus. in tit. de adjuto. pro mil. lib. 3. col. 4. quæst. 6. ubi decidit, quod militia sive victus, secundogenito præstandus à primogenito, totum feudum capiente jure Francorum, debet præstari, nedum de fructibus domanii, seu prædiorum feudi, sed etiam de laudemiis, quartariis sive releviis subfeudorum vel censuum à feudo dependentium: & sic habita ratione fructuum seu obventionum à juribus dominicalibus procedentium.

* Necessè tenentur portiones suas recognoscere à primogenito. D. Math. Charter.

22. Nec obstat quod subfeuda non dependent, nec recognoscuntur à territorio, & reliquis terris feudi dominantis, sed ab ipso castro vel mansioni principali: quia potest responderi, quod non dependent à territorio, vel terris, per se, & seorsum, nec à castro, vel principali mansioni tantum, per se & separatim, nec ratione alterutrius tantum recognoscuntur, sed ratione totius feudi, dominantis simul, à quo toto simul integraliter & unicè considerato, dependent & moventur. Nec obstat, quòd in concessione subfeudorum, eorumque renovationibus & investituris, dicuntur concedi, vel recognosci in feudum movens vel dependens à tali domino, ratione & ad causam talis sui castri, vel mansionis dominantis, quia responderetur quòd castrum, vel mansio ibi exprimuntur, non tanquam tota res dominans: sed tanquam caput & insi-

gnior pars rei, vel feudi dominantis, in quo castro, vel domo, tanquam in capite, totum feudum dominans repræsentatur & expressum censetur. Non obstat, quòd antequam istud subfeudum subinfeudaretur, erat portio terrarum feudi, dependens à castro, sicut accessorium à principali, illique subiecta, sicut territorium castro, & loco principali subjicitur; igitur post subfeudationem, non debet intelligi aliquo modo dependere & moveri à terris castri, nec in totum nec in parte, sed a solo castro, ut priùs, quia responderetur quòd terræ domanii (ut verbo vulgari brevitatis & intelligentiæ gratià utar) accedunt quidem castro, vel loco principali: non ut purum accessorium, sed ut membra, & res æquè principales, saltem integrales, unum & idem feudum dominans constituentes: cujus caput & insignior pars est castrum vel mansio. Et sic subfeudum ex aliqua terrarum domanii constitutum, non debet intelligi dependere, & moveri à solo castro, vel à solo capite, sed à toto corpore totius integri feudi dominantis. Non obstat dictum Baldi in d. l. talem in fin. quia aperte facit pro hac parte, quoniam sicut secundogeniti habuissent partem suam in terris subfeudi, si remansissent in domanio: ita debent eandem portionem habere in juribus directi dominii, & potestatis feudalis, & dominicæ, retentis in terris subinfeudatis.

23. Ex quibus patet, quòd secundogeniti habent partem in illis juribus subfeudorum, & in omni jure dominicali: nedum quoad commoditatem, ut nonnulli arbitrantur, sed etiam quantum ad proprietatem: alioquin sequeretur absurdum, quòd non haberent trientem, vel semissem residui feudalis, seclusa mansioni, in proprietate & usufructu: prout intendit consuetudo, sed partim in proprietate, partim quandoque totum in usufructu vel nuda commoditate, quæ est minus quàm usufructus: videlicet respectu jurium dominicalium, quæ quandoque sunt totum residuum, vel melior pars residui feudi, modicum vel nullum domanium habentis, sed plura subfeuda, vel census, à se dependentia: & adhuc triens vel semis commoditatis horum jurium, longè abesset à triente vel semisse hujusmodi fructuum, qui magis consistunt in honore, quam in commodo pecuniario. Et sic concludo, quòd secundogeniti concurrunt in proprietate, honore & pleno & directo jure & quasi possessione horum jurium, sicut concurrunt in proprietate, honore, & pleno jure feudi: ita quòd pro portione sua quam habent in feudo domnanti, possunt investire, & in fidem admittere subvassallos: quemadmodum primogenitus potest eos investire & in fidem recipere pro portione sua tantum nomine suo, & non in solidum nisi addito vel subintellecto nomine communi. Non tamen admitto quòd secundogeniti possint soli uti prehensione feudali, sicut nec solus primogenitus, aut unus ex pluribus patronis hoc potest, nisi secundum ea quæ diximus in d. §. 2. gloss. 4. quæst. 1. ubi videas, non repeto. Adde quæ dicam infra §. 51. quæst. 3. Verò ne in prædicta quæstione videar multum justò prolixior, quàm glossematarium deceat. Sed excusari possum primò propter utilitatem & necessitatem dictæ quæstionis, quàm à nullo adhuc scribentium tactam, nedum discussam reperi. Secundo quòd breviori quàm potui tramite processi: quum potuissem per multa membra dividere, & singula latè discutere. Tertiò quòd hinc patet brevis & dilucida resolutio plurimarum aliarum quæstionum: videlicet dum

24. Sexto quæritur de iurisdicção annexa castro vel mansioni principali, de qua videretur majus dubium, ex eo quòd videtur esse in castro vel mansioni principali, activè, & in reliquo territorio passivè, & iurisdicção in territorio dependet à iurisdicção in castro, quasi à capite, sicut aqua quæ ex castello ducitur, à castello dependet. ff. de aqua. quoti. & asrv. l. 1. §. ait prator. 2. & §. hoc interdicitum, inquit Baldus in d.

* Jurisdicção castri non est præcipua primogenito.

cap. 1. col. 4. de capitaneo qui curi. vendi. Et sic videtur in sui virtute activa tota inesse ipsi castro vel mansioni: & sic tota cedere illi, cui totum castrum vel mansio cedit. Tamen veritas est, quod non est præcipua primogenito, sed cedit omnibus filiis, pro portionibus quas infra dicemus. Idque nedum quoad commoda, multas, emendas, & alias obventiones jurisdictionis: sed etiam quo ad proprietatem & dominium ipsius jurisdictionis: nedum si jurisdictionis non sit feudalis, vel teneatur in feudum separatum ab eodem, vel diverso domino: prout sæpe contingit, quum de se nihil habeat commune cum feudo, ut diximus supra §. 1. gloss. 5. num. 45. sed etiam si teneatur ab eodem domino, in unum & idem feudum, cum castro vel mansionem, ex una concessione & infeudatione. Ratio, quia quantumcumque jurisdictionis sit annexa vel unita castro vel mansioni: tamen non est ejus pars integralis, sed res diversa, unde jus præcipui limitatum ad mansionem non potest ad jurisdictionem, utpote rem diversam, & in verbis consuetudinis non comprehensam extendi.

* Jurisdic-
tio inest
toti terri-
torio quã-
vis potissi-
mum res-
plendat
in castro.

25. Tum * jurisdictionis regulariter & in dubio non inest soli castro vel mansioni, sed toti feudo & territorio: quamvis potissimum resplendat in castro, tanquam in capite totius corporis feudi, & territorii. Hinc est quod divisio territorii per habentem potestatem, dividitur jurisdictionis, & remanet in qualibet parte, non autem in sola parte in qua situm est castrum, non tamen admitto quod quisque filiorum possit per se jurisdictionem separatim suo nomine, etiam in parte feudi sibi divisim assignata tantum exercere: nec etiam quod primogenitus solus possit suo solo nomine eam exercere in castro, tamen si sibi soli præcipuo, & multo minus admitto multiplicationem tribunalium vel juridicorum: sed dico * quod debet jurisdictionis remanere, & exerceri in illa forma & in illis terminis, in quibus fuit concessa à superiore, nomine tamen omnium dominorum illius jurisdictionis, cujus commoda & fructus & obventiones debent inter eos dividi, pro rata domini, & portionis, quam quisque habet in ea, per ea quæ plenè dicemus infra §. 122. Patet etiam ex prædictis, idem dicendum de jure censuum, à feudo dependentium, & ratione caltri, vel loci principalis, & in eo loco solvendorum: & de multis, sive emendis, & laudimiis, & investituris inde dependentibus, sicut diximus de subfeudis & subvassallis: de cæteris autem redditibus aut pensationibus, à feudo dependentibus, pro quibus non competunt jura dominicalia, nullum est dubium, quin eodem modo debeant dividi, sicut reliqua feudalia, segregato præcipuo: quia ex quo non debentur jure dominicali, non habent majorem connexionem cum castro, vel mansionem principali, quàm unus aut alter fundus descriptus in catalogo feudi.

* Qualiter
jurisdictio,
subfeuda,
& jura do-
minicalia
debeant
dividi.

26. Septimo quarto, diximus quod * jurisdictionis etiam feudalis, & ejusdem feudi, similiter jura subfeudorum, & censuum feudi, non sunt præcipua primogenito, eligenti principalem mansionem in illo feudo: sed dividuntur inter omnes filios & hæredes, etiam quantum ad proprietatem, necessarium est investigare, pro quibus partibus inter eos dividatur. Et primò videtur primogenitum habere ultra besslem; si unum tantum habeat cohæredem: vel ultra semissem, si habeat plures cohæredes. Ratio, quia quamvis in reliquis feudis ejusdem successionis, in quibus non eligit mansionem sit expeditum, eum non habere ultra besslem, & semissem respectivè, cum in illis non habeat jus præcipui: tamen in isto feudo, in quo eligit principalem mansionem, clarum est quod habet ultra besslem vel semissem totius feudi: quum ante omnia præcipuum segreget & auferat: & in residuo ejusdem feudi accipiat besslem vel semissem. Secus nos diximus quod jurisdictionis, subfeuda, & census, & omnia jura dominicalia, non dependent à sola mansionem principa-

li, nec à solo residuo, sed ab universo feudo simul, integre considerato: igitur hæc jura spectant ad filios dominos hujus feudi, pro rata portionum, quas habent in hoc feudo. Et sic quum præcipuum primogeniti, junctum cum besslem vel semissem residui hujus feudi longè excedat besslem, vel semissem hujus feudi, videtur quod debeat in istis juribus habere longè ultra besslem, vel semissem horum jurium, videlicet quantum facta æstimatione præcipui, & habita ratione totius feudi, invenietur habere in toto feudo, ultra besslem vel semissem.

27. Quibus non obstantibus, puto quod debeat habere solum besslem vel semissem horum jurium & non plus: sed integrum residuum trientem, vel semissem, pleno jure spectare ad alium, vel alios filios: & inter eos prout dividi potest, dividendum viriliter. Ratio, quia hic agitur de vi extensiva, sive extensione jurium attributorum primogenituræ: unde contra primogenitum debet fieri interpretatio ita ut nõ plus nec aliud habeat, quam disponit consuetudo: sed consuetudo dat ei mansionem principalem, & besslem, vel semissem totius residui dumtaxat: unde sicut prætextu mansionis electæ, non potest habere totam jurisdictionem, nec jura dominicalia, ita nec potest in illis quicquam habere ultra besslem, vel semissem. Et quod hic dico circa jurisdictionem, amplia primò nedum si sit feudalis, & unum, & idem feudum cum isto de quo agitur, sed etiam si haberetur per se, in feudum separatum, & hæc ampliatio est absque dubio per prædicta. Amplio secundo, etiam si jurisdictionis quæ haberetur in hoc feudo, non esset feudalis, nec alaudialis, sed in censum, vel aliter quasi possideretur, prout usufructu potest, quia quamvis primogenitus habeat in hoc feudo, & toto ejus territorio, & ambitu, longè ultra besslem, vel semissem, propter præcipuum: tamen * non habebit in jure & proprietate talis jurisdictionis, aliquid plus quàm unus vel minimus filiorum, sed viriliter & æqualiter in ea succedet, cum reliquis fratribus. Ita quod si sint decem, non habebit nisi decimam partem in hac jurisdictione: quum enim non sit feudalis, nec alaudialis, debet more censualium & paganicarum rerum dividi. Nec obstat, quod primogenitus in proprietate territorii, cui adhæret illa jurisdictionis, habet solus plus quàm reliqui novem fratres, quia jurisdictionis nihil habet commune cum proprietate territorii, vel fundorum quibus adhæret, nec secundum illam, sed jure proprio regulatur. ut per Baldum in *La procuratore C. mandati*: & plenè diximus supra §. 1. gloss. 5. num. 45. Ultimo ex hoc & præcedenti §. nota quod nunquam nisi unicum sit jus primogenituræ in eadem successione, super quo recordor cujusdam questionis mihi propositæ, & quæ adhuc pendet.

* Non facti
ceditur in
jurisdictione
pro modo
territorio
iii.

28. Octava questio, vetus consuetudo de Lorris, quæ Aureliis & apud montem Argivum observabatur, addicebat & affectabat filiis primi matrimonii omnia immobilia propria, sive antiqua prædia, cum omnibus acquisitis à parente constante primo matrimonio: & erat parenti interdicta * venditio, donatio, hypotheca, & quæcumque dispositio, in præjudicium dictæ consuetudinis, & filiorum primi matrimonii. Filiis autem secundi vel ulterioris matrimonii competebant solum conquestus facti constante matrimonio, in quo geniti erant. Prædura sanè consuetudo, & merito abrogata concorditer in solemnium statuum conventu, habitotam in præfectura Aurelianensi die vigesimo secundo Octobris anno Domini sesquimillesimo nono, quàm in præfectura Montis Argivi, die nona Septembris, anno Domini sesquimillesimo tricesimo primo, & statutum quod deinceps omnes filii cujuscumque matrimonii succederent æqualiter parenti, salva sola prærogativa primogenituræ, quodque hoc novum statutum inciperet ex die præfato dicti conventus, & nullo modo traheretur retro quoad successiones quæ sitæ: imo nec etiam in quærendis haberet locum res-
pectu

* Consue-
tudo inter-
dictiois.

respectu parentis, qui jam esset viduatus prima conjugis, sed solum haberet locum in successione futuris eorum qui nondum contraxerant matrimonium, vel qui adhuc erant in primo matrimonio, ut colligitur ex consuetudine *Aurelianensi*, art. 41. & ex consuetudine *montis Argivi*, tit. 1. art. 39. junctis actis publicationum. Accidit autem in successione subjecta antiquæ consuetudini, esse plures filios ejusdem patris ex prima uxore, & plures ex secunda: primæ uxoris filii obtinuerunt omnia antiqua hæredia utriusque parentis, & acquisita primi matrimonii, & inter se æqualiter diviserunt, salvo quod primogenitus eorum habuit præcipuum & prærogativam juris primogenituræ sine controversia: secundæ uxoris filii obtinent conquestus secundi matrimonii, sed inter se discordant de modo dividendi, quia antiquior eorum contendit se primogenitum inter eos, & vult prius accipere jus primogenituræ, in dimidia latifundii feudalis acquisiti à patre tempore secundi matrimonii: cæteri controvertunt dicentes, quod debet æqualiter dividi absque aliquo jure primogenituræ. Dubium faciebat, quod ratione dictæ antiquæ consuetudinis videbatur separatum patrimonium autoritate legis, & sic non una, sed diversa videbatur successio, altera filiorum primi, altera filiorum secundi matrimonii, imò duorum hominum duæ hæreditates intelliguntur, ut inquit text. in *l. fin. certarum, demilita. testa.* quum igitur nedum sint duæ successiones diversæ, sed etiam censetur succedi diversis hominibus, nihil impedire videtur quin sit locus juri primogenituræ inter filios secundi matrimonii: sicut locus est inter filios primi matrimonii. Et consuetudines non excludunt pluralitatem juris primogenituræ, nisi in una & eadem successione, & expressè admittunt in diversis. Contrarium respondi absque dubio, quia quantumcumque sint diversarum matrum, tamen omnes sunt æqualiter filii ejusdem patris, ut est pulcher textus in *§. fin. in Authen. de nupt. collat. 4. no. supra §. 35. gloss. fin. ad fin.* Et sic respectu patris non habent nisi unum primogenitum. Et incompatible * est dicere, quod idem parens habeat duos primogenitos: quia dato primo, necesse est omnes sequentes carere hac qualitate, & consequenter prærogativa. Nemini enim sequentium potest competere appellatio filii primogeniti ejusdem patris: bene verum est, quod in altera dimidia, quæ spectat ad successionem secundæ uxoris, antiquior illorum filiorum habebit jus primogenituræ, dummodo dicta uxor non habeat filios ex aliquo præcedenti matrimonio, tunc enim antiquior omnium filiorum ejus est propriè, verè & simpliciter primogenitus matris suæ, & sic in ejus successione capiet jus primogenituræ, sed non in successione patris sui, qui alium habet verum primogenitum. Faciunt notata *supra §. 13. gloss. 1. qu. 4. num. 8 c.* An autem præfata nova consuetudo, quæ non potest habere locum respectu filiorum primi matrimonii dissoluti tempore reformatæ consuetudinis, habeat locum respectu filiorum secundi & tertii matrimonii post reformatam consuetudinem dissolutorum, ita ut ejusdem hominis hæreditas difformi jure & consuetudine judicetur, est ardua quæstio, & feudalem materiam excedens, & dicitur infra §. 122. Sed juxta notata in *d. quæst. 4.*

29. Nono quæro, quid si primogenitus mortuus est ante patrem, sed prius renuntiaverat futuræ successioni patris, & omni juri primogenituræ, & cum juramento, accepta certa summa, juxta *c. quævis, de pact. in 6.* Utrum is qui tempore mortis patris reperitur antiquior filiorum, debeat habere jus primogenituræ? Videtur quod non, saltem utile de quo in hac consuetudine, quia jam ab eadem paterna successione separatum est, & ablatum unum jus primogenituræ datum filio defuncto. Igitur iterum non debet accipi in eadem autoritate ejusdem parentis per hanc consuetudinem formalem. Faciunt notata *supra §. 122. de filia quæ renuntiavit*, juxta *d. c. quævis*, ubi diximus ejus posterita-

tem magis excludi vi perceptionis portionis, quam vi renunciationis. Secus si dictus filius tantum renunciasset futuræ successioni patris, & omnibus ejus bonis, & omni juri primogenituræ, etiam specialiter patri stipulanti ad commodum omnium reliquorum filiorum, sed nihil accepisset. Tamen veritas est in contrarium, quod nunc antiquior filiorum tempore mortis patris, habet jus primogenituræ in reliquis bonis patris in ejus successione dimissis, quia nunc reperitur, & est verus & naturalis filius primogenitus. Quod amplius, nedum si portio vel summa data illi filio prædefuncto, fuisset per ejus obitum reversa ad patrem, vel ad dictos filios ejus fratres: sed etiam si eam penitus consumpsisset nec habet dicta renunciatio præjudicare, nec operari, nisi contra, & ad excludendum renunciantem & suos. Non autem dicta renunciatio potest quicquam operari contra alios, quia ad hunc finem non fuit interposita, nec etiam potuisset a solo patre & dicto renunciantem interponi in præjudicium illius, ad quem consuetudo delatura esset jus primogenituræ mortuo patre, per notata *supra §. 13. gloss. 3. qu. 3.* Tum præfata renunciatio juris futuri implicitam habet conditionem, si illud jus ad renunciantem devolvatur, ut not. Fulgo. Alex. Decius in *l. pactum quod desali, c. de collat.* Cum igitur non fuerit devolutum ad dictum renunciantem, utpote præmortuum, perinde ac si absque ulla renuntiatione decesserit ante patrem, quo casu indubitatum est ad hunc spectare omne jus primogenituræ, qui tempore mortis patris reperitur major natu. Et hoc est clarum, si dictus renuncians prædecesserit sine liberis.

13. Decimo, eodem themate retento quæro; quid si reliquerit filium, vel etiam unicam filiam superstitem? Hæc est per se satis argumentosa quæstio, absque eo quod arduam illam & essulam disceptationem ingrediamur, an filii seu nepotes excludantur per renuntiationem factam à patre vel matre, mortuis ante avum, de cujus successione agitur? Quod distinguendo resolvimus infra §. 122. ubi remitto. Sed præsupponendo nepotes excludi, & non posse etiam ex propria persona venire ad hanc successionem, remanet difficultas non modica: An inter patruos seu reliquos filios defuncti, locus sit juri primogenituræ, an verò æqualiter succedant? Et primo videtur æqualiter succedere, quia quemadmodum primogenitus superstes patri, sed abstinens vel renuncians hæreditati paternæ, remanet naturaliter primogenitus, & facit quod inter reliquos filios succedentes nullum sit jus primogenituræ, ut *supra §. 13. gloss. 1. qu. 4.* idem videtur judicandum in filijs dicti primogeniti præmortui, imò in ejus filijs, per notata infra §. 124. * Sed certè istud procedit in primogenito capaci & habili ad successionem, & jus primogenituræ, quamvis post devolutionem voluntarie abstineat, vel renunciet, & idem in nepote ex præmortuo primogenito, qui non renuntiavit juxta *d. c. quævis*; & sic ille nepos est habilis in successione & representatione juris primogenituræ, quia licet voluntarie abstineat, tamen facit inter patruos suos cessare jus primogenituræ, per notat. in *d. gl. 1. q. 4.* An autem idem esset in nepote ex primogenito, alia est difficultas, quam resolvimus in *d. §. 124.* At hic nos loquimur in primogenito inhabili propter dictam renuntiationem. Unde breviter resolvendo, dico quod sive sit superstes patri, sive præmoriens relinquat liberos superstitibus quum tempore mortis patris vel avi reperiantur inhabiles, nullum præstant impedimentum secundogenito, ad quem, (utpote nullum habilem habentem ante se, & sic in effectu primogenitum) defertur jus primogenituræ statim à morte patris, per hanc consuetudinem, quæ se refert ad illum, qui tempore mortis parentis reperitur major natu & habilis, ut supra diximus. Idem, quocumque modo primogenitus reperitur inhabilis tempore mortis patris, sive quia iusta causa expressa exheredatus, vel quia major annis ostendit se exheredari. Quid autè si tempore mortis patris erat inha-

* Uniusparentis non possunt simul esse duo primogeniti.

* Si primogenitus vivo patre renuntiavit, aut alias inhabilis reperitur, jus primogenituræ transit ad sequentem.

bilis propter sententiam deportationis in eum latam, à qua postea liberatus, & in integrum restitutus fuit à principe? Remitto ad ea quæ scripsi latè simul cum multis aliis quæstionibus ad hoc *infra* §. 122. *gloss.* 1.

§. XVII.*

* Hic §. additus est per novam consuetudinem.

Si esdites successions de pere & mere, ayeul ou ayeule, ya un seul fief consistant seulement en un manoir, bassecourt & enclos d'un arpent, sans autre appartenace, ny autres biens; audit fils aîné seul appartient ledit manoir, bassecourt & enclos, comme dessus; sauf toutesfois aux autres enfans leur droit de legitime, ou droit de douaire coustumier ou prefix, à prendre sur ledit fief. Et où il y auroit autres biens qui ne fussent suffisans pour fournir lesdits droits aux enfans, le supplément de ladite legitime ou dudit douaire se prendra sur ledit fief. Et toutesfois audit cas, le fils aîné peut bailler aux puisnez recompense en argent, au dire de preud'hommes, de la portion qu'ils pourroient pretendre sur ledit fief.

§. XVIII.*

* Olim fuit artic.

ITEM, quand en un fief appartenant à deux ou plusieurs enfans par la succession de leur pere ou mere, n'y a point de manoir principal, & n'y a que terres labourables, le fils aîné peut avoir un arpent de terre, en tel lieu qu'il voudra élire par preciput, au lieu dudit manoir.

Hic tamen articulus mutatus fuit per novam consuetudinè sequentem in modum.

SIL n'y a manoir principal en un fief appartenant à deux ou plusieurs enfans par la succession de leur pere ou mere, ains seulement terres labourables, le fils aîné peut avoir un arpent de terre en tel lieu qu'il voudra élire par preciput, pour & au lieu dudit manoir.

SUMMARIA GLOSS. IV.

- | | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------|------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 1. Mansio non verificatur in casula villici vel pastoris. | Cessio peti potest etiam contra coheredes. |
| 2. Precipuum non potest capi nisi in rebus soli, & cessat in iuribus feudilibus. | 15. Fallit autem in reditu limitato ad ipsum feudum. |
| 3. Si non sit nisi unum iugerum feudale, totum cedit primogenito, salva aliorum legitima. | 16. Item fallit in reditu debito ex ipsa infundatione. |
| 4. Quid de feudo quod est de communi conquestu patris & matris? | 17. Item fallit in reditu debito ratione possessionis, & quamdiu res possidetur tantum. |
| 5. Quæ mensura debet attendi? In dubio nobilior & regia. | 18. Differentia inter oblationem activam & dativam. |
| 6. Etymon & quantitas iugeri antiqua. | 19. Recognitio seu titulus novus non alterat, nec immutat qualitatem oblationis. |
| 7. Moderna iugeri mensura. | 20. Quid si fructus feudi alicui debeantur, an primogenitus teneatur pro rata feudi solvere? |
| 8. Primogenitus non tenetur creditoribus nisi pro quota hereditaria. | 21. Quando fundus dicatur exprimi gratia demonstrationis, & quando gratia taxationis & limitationis. |
| 9. Jus primogeniura non proprie capitur jure hereditario. | 22. Quid de mera hypotheca? |
| 10. Personalis obligatio, & non accessoria hypothecæ attenditur. | 23. De clausula, obligans, &c. |
| 11. Æs alienum respicit universum patrimonium. | 24. Quid si hypothecæ accedat obligatio legalis, vel officium iudicis? |
| 12. Quid de reditu simpliciter assignato super feudo? | 25. Quid de pretio refundendo pro recuperatione feudi communis? Limitatio ad l. i. & C. si plures. |
| 13. Item ut non teneatur primogenitus pro rata feudi, sed solum pro quota hereditaria. | 26. Imprudentia iudicis, casus fortuito annumeratur. |
| 14. Ampliatur etiam in reditu non redimibili & infundato. | |

27. *Impense litis sunt personales.*
Secus in impensis factis in rem.
28. *Quid de actionibus competentibus ad feuda?*
29. *Jus redimendi est pars rei, & facit quod non censetur in totū res alienata. Actio ad redimendum heredia transit ad heredem antiquorum prediorum. Statutum verificatur in casu ficto, quando fictio transit in eandem rem de qua agitur.*
30. *Differentia est, an recuperatio rei fiat per viam vere redemptionis & novi contractus, an vero fiat per viam meri distractus?*
31. *Quid è conuerso, si pater sub pacto redemptionis emit feudum quod redimitur à filiis?*
32. *An actio empti ex stipulatu & similes ad feuda cadant in jus primogenituræ?*
33. *Feudo evictio per dominum cessat jus primogenituræ in recursu evictionis.*
34. *Utrum sit locus juri primogenituræ in feudo, quod tempore mortis erat alienum, sed postea superuenit dominium?*
35. *Jus primogenituræ valdè moderatum est sub hac consuetudine.*

GLOSS. I. IN VERBO

Manoir principal.

INTELLIGE hunc textum, quando non est nisi unum feudum in una successione: vel si sint plura feuda, singula carent mansione principali, seu mansione destinata ad habitationem patrisfamilias; non enim tugurium pastorū, vel casula villici, pro mansione habetur in hoc textu. Alioquin si reperitur una principalis mansio feudalis, cessat dispositio hujus §. & tenetur illam acceptare primogenitus si velit, alioquin carebit jure præcipui, nec poterit omiſſa mansione & in vitis cohæredibus eligere jugerum terræ. Item intellige textum de mansione habitabili ad usum patrisfamilias, non dico secundum qualitatem tunc temporis vasalli, qui fortè erat senator, sed secundum qualitatem feudi, & regionis. Si autem in feudo reperitur casula pastoraria, vel stabulum, aut horreum, seu simile ædificium, aptum & deputatum principaliter operis, & fructibus rusticis & non habitationi domini, vel patrisfamilias, non deberet computari pro mansione, & esset locus huic §. Et nota quod illud jugerum debet esse feudale; nullum enim præcipuum, nulla prærogativa primogenituræ habet locum apud nos, nisi in rebus feudalibus dumtaxat, vel alaudialibus secundum determinationem §. 46. *infra eodem.*

1. Adverte etiam diligenter, quod quamvis deficientem mansione, & in casu hujus §. primogenitus possit eligere melius & scilicet jugerum terræ feudalis, in quacumque parte feudi, puta in pratis, &c. restibili & fecunditate, bis singulo quoque anno ferax; & in vineis orientalem, & fortunatiorem locum, pruinisque voratū & syderationi minū obnoxium: in agris molliorē & teniorem glebulam, jugerūve lectissimo tritico ferendo uberrimum: in montuosis mediis collis, positionem paululū intumescens, domui fortè villæ, ut necessario constituendæ aptissimā, ut apud *Columel. de reb. rustic. lib. 1.* etiam in loco & tempore, herciscundæ hereditatis & electionis, cultissimo & maturis fructibus pleno, etiam si illo anno fructus illi rarissimi sint & pretiosissimi, puta jugerum optimis uvis ad selectissimum vinū gravidum, cæteris vineis qua latè patet regio, grandinibus, tempestatibus, aut syderatione contentis; quā vim majorem vocat Caius in *l. si merces §. major vis loca.* reſus tamen sumptibus, si qui illorum fructuum gratiā à cæteris cohæredibus post obitum parentis, facti sint (hujusmodi enim electio retrō ad tempus obitus parentis trahitur) & in summa, sive natura loci, aut cæli temperie aut cultura, aut casu, jugerum electum in duplo, aut quadruplo superualeat singulis jugeribus totius terræ feudalis, tamen non potest aliud quā jugerum terræ eligere, nec consuetudo dat primogenito hanc

Tom. I.

perceptionem nisi in simplici spatio terræ ad quantitatem jugeri limitato: unde si in certo jugero terræ feudalis sit itagnum, vel molendinum, non potest illud eligere, quia haberet longè plus quā jugerum terræ, quod esset contra mentem & intentionem hujus consuetudinis, quæ voluit hoc casu, jus præcipui esse limitatum ad unum jugerū terræ: & sic sit ratione terræ, & consequenter debet intelligi de spatio simplicis terræ. Faciūt verba consuetudinis ibi, *terras laborabiles*, & sic aperte intelligit quod illud jugerum terræ sit de terra arabili, vel de spatio simplicis terræ, non autem quando certo fundo alia notabilis qualitas accederet excedens valorē & rationem simplicis terræ. Facit quod in statutis, & materia stricta appellatione simplicis, non venit simplex qualificatum c. *statutum* & ibi Joa. Andr. Ancha. Gemi. Phil. de elect. in *6. l. vim passam §. præsumpt. de adult.* Panor. in *Rub. de vita & honestate cleri.* Imol. Panorm. in *cap. 2. de cohæred. cleri. & mul.* Felin. in *cap. grave de offic. ordi. cap. non dubium de senent. excommuni* Phil. Deci. in *Rub. de probat. collat. 11.* Et quod in statutis sub * simplicibus maxime sub altero simplici, non comprehenditur casus militis ut tradit Bart. Alexan. Jaf. Deci. & omnes in *l. certi conditio. §. 1. si cer. petra in l. 2. in princ. de verbor. obligat.* Alexan. J. *consil. 116. lib. 2.* Multa in hanc rem possem adducere, sed non est moris mei nisi alienis, præsertim remotis & adventitiis argumentis: mihi satis est mentem non esse consuetudinis dare primogenito ultra tantum spatium simplicis terræ, & ita in simili expressim declarat *consuet. Blesen. §. 143.* Tamen etiam hoc non expresso idem dicendum puto in omni consuetudine, in illis aut similibus terminis loquente. Quare si in agro feudali sit lapidicina cretæ, ferri, argenti, aut alterius metalli fodina, non poterit à primogenito, sub colore jugeri eligi, & auferri: idem dico de horreo, torculari aut alio tugurio fundi feudalis, idem de spheristerio vel hypocaulto, quorū meminit Ulpianus in *l. si quis mihi, ff. mandati.* idem in similibus. Hæc tamen limito vel potius declaro, nisi primogenitus vellet molendinū, itagnum, horreum, torcular, aut aliud terræ feudalis instrumentū, in alio jugero, vel loco æquè commo to & idoneo impensis suis transferre, vel construere: & illud jugerū ad formam soli redactū eligere, quia potest cum habeat electionē jugeri in qualibet parte terræ feudalis, per hunc textū, dummodo non gravet successionem cōmunem, ultra rationem unius simplicis jugeri terræ. Idem puto si velit cohæredibus pro eorum parte debiti refundere, deducere æstimationē superflue itagnum horrei, aut molendini, vel similis instrumenti quando illud instrumentū non est in fundo, pro necessitate aut uul-

* Mixtus casus non continetur simplicibus in statuto.

M m ij

tate prædiorū ejusdem ſucceſſionis, ſed ad alium uſum, puta patrisfamilias, vel ad locandum vicinis aut aliis. Sed quid ſi inter jugera agri feudalis, ſit unicum proceris arboribus conſtitum? Prima facie videtur poſſe eligi, quum unica fortè vel rara præcurſitatis vinea eligi poſſit, cujus reditus (ut apud *Columellam de re ruſtic. lib. 3. c. 3.*) longè præ cæteris eſt uberrimus. Quin & in hoc agro Pariſienſi quædam ſunt vineatum jugera, quæ ducentis aureis juſto pretio vendi poſſunt, quum procerorum nemorū jugera etiam opportuno & parabili loco ſita, puta ſecus flumen navigabile nuſquam tanti vènitè poſſint, etiam ſi arbores ſimul cum ſolo vaneant ut eſt notum. In contrarium videtur quia alta nemora non ſunt in fructu, *l. divorſio. §. ſi fundum. ſolu. mari. l. ſed ſi grandes. l. arboribus de uſufruct.* ſunt enim pars fundi, non tamen tanquam fructus colligibiles, &c. ſed tanquam ſuperimpoſita & permanens ſuperficies; quale molendinum, aut ædificium: ergo non poſſunt cadere in hanc electionem, quoniam non ſunt ſimplex ſpatium terræ. Non obſtat quod de vineata terra adducitur, quia aut eſt ſine fructibus & eſt ſimplex ſpatium terræ quantumvis aliàs culturæ & propter loci & cæli ſalubritatem pretioſæ, aut eſt maturis fructibus plena, & non ſunt niſi unius anni fructus, qui non ſunt hic in conſideratione, niſi quoad reſuſionem ſumptuum poſt obitum parentis factorum, ut dictum eſt. Secus in alto nemore, quia continet fructus centum aut trecentum fortè præcedentium annorum, & ſic apparet maximam eſſe diverſitatis rationem: & pro hac parte, concludo in quaſtione propoſita. Secus ſi tota terra feudalis ſit in alto nemore, quia tunc dico, quod poterit primogenitus eligere quodcumque voluerit jugerum ejusdem terræ, donec beſſem aut ſemiſem reſidui, pro numero cohæredum acceperit: nec tenebit æſtimationem alii nemoris, pro rata jugeri electi cohæredibus, pro portionibus eorum reſondere: quia ex quo primogenitus non eligit diſſimile ab aliis jugerum, & ſecundogeniti in ſimili & ejusdem valoris terræ, portionem ſuam habent. Sed quid ſi pars terræ feudalis ſit in alto nemore, pars in terra arabili, aut fortè paſcuſi diſtincta, & parum utili? Ad hoc puto poſſe primogenitum cum effectū, eligere jugerum in meliori terra videlicet in alto nemore nedum ſi ſit major aut dimidia, ſed etiam ſi minor pars terræ ſit hujusmodi. Et ſufficit quod per electionem jugeri nemoroſi non fruſtrentur primogeniti in totum à terra nemoroſa, quin ſaltem eis remaneat tantum quantum jure præcipui per hanc electionem auferitur: unde ſi inter centum aut mille jugera terræ, ſunt ſolum decem aut tria jugera altæ ſylvæ, poterit primogenitus unum ex his pro præcipuo eligere: ſecus ſi ſolum eſſent duo hujusmodi jugera, & vellet jure auferre, & adhuc in ſemiſem aut beſſem accipere ſicut in reſiduum terræ, quia nimis cohæredes læderentur: idèd hoc caſu debet abſtinere ab electione jugeri in nemore, vel alterum jugerum cohæredibus pro tanto reliquæ terræ relinquere, aut aliter eorum incommoditatem penſare: nec video quod penitus & civilius diſcuti & tractari poſſint mens & verba hujus conſuetudinis. Ulteriùs penetrando materiam hujus §.

* Præcipuū non poteſt capi, niſi in rebus ſoli, & ceſſat in juribus.

2. Quæro quid, ſi in ſucceſſione * nulla ſint bona feudalia, niſi una juridiſctio certi loci; poſſeſſa vel quaſi in feudum movens à rege, vel alio patrono: utrū habeat locum jus primogenituræ? Reſpondeo, ſecundum jus conſuetudinis noſtræ jus primogenituræ non conſiſtit, niſi in jure præcipui. & in jure majoris portionis reſidui: jus autem præcipui non eſt introductum per hanc conſuetudinem, niſi in rebus ſoli, in quibus dat manſionem principalem, vel in ejus defectum, jugerum terræ. Cum autem juridiſctio non ſit res ſoli, ſed jus incorporale, ſequitur deficere terminos conſuetudinis, & conſequenter ejus diſpoſitionem de præcipuo. Et non habebit locum, nec in defectum illius quicquam ſubrogabitur, nec fiet

extenſio de rebus ſoli, ad incorporalia, quia ut ſæpe diximus, in hac materia ceſſat omnis interpretatio extenſiva. Idem ſi feudum conſiſtat in quodam jure dominicali, vel in jure reditus vectigalis, aut pedagiū, aut in alia quacumque re incorporali: non enim erit locus juri præcipui: ſed benè locus erit juri majoris portionis; & accipiet primogenitus beſſem, vel ſemiſſem pro numero cohæredum feudi incorporalis, & nihil aliud, quia hoc jus majoris portionis datur in reſiduo omnium feudorum indiftinctè, ut patet in duobus §§. præcedentibus.

3. Quid ſi non ſit niſi unum jugerum feudale vel minus? Reſpondeo, totum id ſpectat ſoli primogenito jure præcipui. Salvo niſi in quantum deficientibus aliis bonis læderetur reliquorum filiorum legitima, ſecundum ea quæ diximus ſupra §. 13. gloſſa 4. quaſt. 3.

4. Quid ſi ex ſucceſſione patris & matris non ſit niſi unicum feudum, de communi eorum conſuetu? Et diſputatione omiſſa breviter reſpondeo, media pro indiviſo hujus feudi attribuitur ſucceſſioni patris: altera dimidia ſucceſſioni matris. Ideo ſi ſint in hoc feudo duæ manſiones, primogenitus poterit utramque eligere, & habere jure præcipui, unam reſpectu ſucceſſionis patris, alteram reſpectu ſucceſſionis matris. Et ſi non eſſet niſi una manſio, poſſet illam eligere pro una ſucceſſione, & unum jugerum terræ feudalis, pro alia. Et ſi nulla eſſet manſio, poſſet eligere duo jugera feudalia ſive contigua, ſive ſeparata non reſert. Nec obſtat quod feudum eſt indiviſum; & tamen reputatur pro duobus feudis diverſarum ſucceſſionum, antequam aliqua diſviſio facta ſit, quia hoc non eſt inconſuetudine ex quo liberi ſunt communes utriusque defuncti, & uniformiter veniunt ad utriusque ſucceſſionem: ſecus ſi ſinguli filii eſſent ex ſingulis matrimoniis, vel aliqui eorum ex diverſo matrimonio, quia tunc ex quo poſſent eſſe plures primogeniti, & primogenitus in una ſucceſſione, non eſſet primogenitus, ſed extraneus in alia. Et etiam quia diſformiter eſſet fienda diſviſio, aliter ſecundum circumſtantiam ſubjecti caſus eſſet dicendum.

5. Quæro cujus * menſuræ debet eſſe jugerum? * Menſura Reſpondeo, propter varietatem menſurarum agri quæ debet Pariſini non poſſum certo definire, ſed debet inſpici ^{attenda} menſura domini juridiſctioſi, cui ſubeſt feudum, in quo jugerum iſtud accipitur; nec eſt dubium debere inſpici conſuetudinem & modum menſuræ particularis, in quo res menſuranda eſt ſita, quando agitur de diſpoſitione legis, ut hic, Quid autem ſit in diſpoſitione legis, dicam inſià §. 92. Quid ſi feudum conſiſtat in pluribus agris, ſitis ſub juridiſctioſione diverſorum dominorum; diverſis menſuris utentium? Reſpondeo, erit in electione primogeniti, deligere de quocumque agro voluerit, ſecundum menſuram vigentem in loco, ubi ſitus erit ager & jugerum electum. Quid ſi in eodem loco concurrant diverſæ menſuræ puta uſus menſuræ regis, & uſus alterius menſuræ domini ſubalterni, fortè concurrentis in juridiſctioſione cum rege? Reſpondeo, attendendam menſuram regiam, tanquam præpotentem & nobilioſam; ubicumque enim emergit ambiguitas æquivoci, vel analogi, debet (alia potentiore præſumptione ceſſante) determinari ſecundum potentius, & * nobilius ſignificatum; vulgato §. ſed jus quidem civile. ^{* Nobilioſior ſignificatio, attendenda.} *inſtitut. de jure nat. ge. & ci.* Quid ſi concurrant in juridiſctioſione loci, duo inferiores domini diverſas habentes menſuras? Reſpondeo electionem eſſe primogeniti, qui liberè poterit eligere jugerum ad latioreſ, & majorem menſuram: hic enim ſumus in vi comprehenſiva, unde in ejus favorem debemus interpretari.

6. In textu ibi, *un arpent*, id eſt unum jugerum, quod nos arpennum appellamus: nuncupatum ^{* Jugerum etymon & menſura.} autem fuit juger ſive jugerum, à diurna jugalium

boum opera; quod tantum spatii uno die ab uno pari boum arari posset, secundum Plin. *natur. histor. lib. 8.*

* Methodus mensurarum.

* Actus quadratus.

quod etymum vix hodie congruit, propter variam, & mensurarum, & soli, & temporis conditionem. * Refert autem Columella *de Re rust. lib. 5. c. 1.* appellatum esse jugerum, ab eo quod esse junctum, quoniam duo actus quadrati simul juncti jugerum efficiunt. * Actus autem quadratus est parallelogrammum quadrilaterum, id est planum, sive superficies quatuor habens lineas æquales, æquè distantes, quarum quælibet pedibus 120. finitur, & sic sive in solo, sive in arena complectitur 14400. pedes quadratos. Jugerum autem constat ex duplicato actu, videlicet ex 28800. quadratis pedibus, ut etiam pulchrè differit *Fabius Quintil. in st. oratori. lib. 1. cap. 18.* & plenius *Columella in loco præallegato.* Jugeri longitudo constat 240. pedibus, latitudo vero dimidio longitudinis, sive centum viginti pedibus; quod si alterum altero multiplicaveris, invenies mensuram, & quantitatem jugeri, quadratorum pedum millia viginti octo & octingentos complecti; qui hic pedum numerus quatuor mille & octingentas hexapedas quadratas constituit, sive decempedarum quadratarum duo millia octingentum & octoginta. ut patet per justum & verum calculum; quamvis in erudito tractatu de vera mensurarum ponderumque ratione, novissimè edito per religiosissimum & doctissimum præfulem dominum Robertum Senalem Parisiensem, scriptum sit præfatum jugerum octringentas hexapedas quadratas constituere quod puto mendum & omissionem esse Typographi. Jugerum * autem (ut as) dividitur in duodecim partes, sive uncias, quarum quælibet duo millia & quadringentos quadratos pedes continet. Rursus quælibet uncia in sex sextulas, quarum quælibet quadringentos pedes habet. * sextula autem dividitur in scrupula quatuor, & sic integrum jugerum septuaginta duas sextulas, sive ducentum octoginta octo scrupula complectitur. Est autem * scrupulum minima pars jugeris, centum quadratorum pedum spatium ambiens, quod spatium veteres Galli, supra mille quingentos annos, videlicet ætate Columellæ, qui Claudii Imperatoris, & Senecæ temporibus scripsit. Caudetum appellant in areis; in agrestibus autem pedum centum quinquaginta spatium, sive sesquiscrupulum Caudetum nominabant; semijugerum quoque arpennem.

* Jugerum in duodecim uncias.

* Sextula.

* Scrupulum.

* Mensura moderna.

* Dom. Guilli. Budæus. * Dom. Rob. Senalis.

7. Et hæc de jugere Romano & antiquo. * Hodie verò quod arpennum vernacula nostra lingua vocamus, serè duplum continet il ius jugeri Romani, plusve, minusve dupla, pro varia eujusque loci mensura, eujus rationem cumulatissimè & elaboratissimè reperies explicatam per eruditissimum & clarissimum illum, * Guillelmum Budæum libro quinto locupletissimi sui assis; præfatumque reverendum patrem dominum * Robertum Senalem in dicto tractatu menturarum, viros hac ætate nostra, omnium virtutum ac doctrinarum genere absolutissimos, patriæque hujus urbis, & totius Galliz splendidissima lumina. Ut autem in compendio habeas nostratium mensurarum aliquam rationem, centum perticis jugerum sive arpennum nostrum metimur: Et in hoc perticarum numero, non solet esse varietas, sed multum ubique variatur perticarum longitudo, ita ut nedum quælibet præfectura, sed quævis fere dominicalis curia, seu particulare territorium, peculiarem & differentem perticæ mensuram habeat. Esset autem reipublicæ utilissimum, ut in toto hoc florentissimo regno, uniformis esset omnium mensurarum & ponderum ratio, quod Ludovicus hujus nominis 5. Francorum rex tentavit, sed morte præventus non perfecit. Quibusdam in locis, ut in castro & territorio Marliano, quod est hæredium dom. Bud. & in prædio Mouciaco sitis in speciali illa & fertilissima Francorum Francia, agroque Parisino, longitudo perticæ est viginti quinque pedum, quæ est major omnium mentura; in aliis au-

tem locis viginti pedum, in aliis duodeviginti, & hæc est minor: in aliis duorum & viginti pedum, quæ frequentior est & communior. Et hæc utilitior pertica quadrata, id est, in quatuor æque distantia latera, eujusdem viginti duorum pedum longitudinis ducta, ad formam parallelogrammi, ex spatio intercluso producit quadringentos octoginta quatuor pedes quadratos, tot enim pedum mensuræ resultant multiplicato uno latere hujus parallelogrammi per aliud. Hic autem numerus centies multiplicatus, quadringenta octo millia & quadringentos pedes efficit. Et * hæc est mensura jugeri nostri, sive arpenni frequentioris, quod centum quadratis perticis vicenum binum pedum constat. Et talis solet esse mensura regia. Ex his habes brevem methodum ad colligendum quot pedes afficiat unumquodque jugerum, ad rationem eujusque mensuræ. Quomodò autem colligatur quantitas eujusque prædii quadrati, sive rotundi, sive triquetri, sive polygoni, hoc docet geometer & agrimensor ostendit. Quod autem nos vocamus arpennum, Neustrii, sive Normani, & Angli vocant *acre*, eujus mensuram vide in dicto tractatu, de vera pond. & mensur. ratione. Quid si in eodem territorio diversa sit varietas metuendi ratio, cui mensuræ in dubio sit standum, aliquid diximus supra *cod. num. 4. & latius infra §. 141.*

* Mensura regia.

8. Quæro utrum * primogenitus qui beneficio hujus §. & trium præcedentium habet quandoque ultra dod. autem successionis, quæ forte tota consistit in feudis, & adhuc multis est onerata debitis, teneatur creditoribus, saltem cohæredibus solvere, vel exonerare debita, pro rata bonorum & lucri quod facit ex hæreditate, an vero pro portione & quota hæreditaria dumtaxat? Breviter, quia quæstio mihi videtur indubitabilis, Respondeo non teneri nisi pro quota hæreditaria. Unde si sint quatuor filii succedentes, non tenebitur nisi ad quartam partem debitorum. Ratio, quia non est hæres, nisi pro quarta parte tantum. Igitur quia non pro ratione vel quantitate emolumenti, sed pro quota hæreditaria, dividitur & debetur æs alienum, per jura vulgata. Quamvis enim habeat jus præcipui una cum majori parte residui feudalium, etiam si hoc excedat in effectu & valore dodrantem hæreditatis: non tamen dicitur habere majorem portionem hæreditariam, tanquam hæres propriè & ad æquarè loquendo. Jus enim præcipui, & major pars feudalium non sunt quota hæreditatis, sed solum portio certarum rerum singularium, videlicet feudorum à defuncto relictorum: Et quocumque titulo relinquatur, vel detur alicui, talis particularis portio, nunquam tenetur creditoribus in aliquo, nec ante præstationem debet fieri aliqua deductio æris alieni. text. est in *l. si. ff. de usu & usufruct. leg. ubi Bartol. & Lancelo. Deci. Barto. in l. non amplius. in si. ff. de legat. 1. Bart. Paul. in l. si quis servum. §. si. ff. de legat. 2. pulchrè Alexander in consil. 12. viso themate. collat. penult. lib. 2. Dicit. in consil. 387.*

* Primogenitus non tenetur creditoribus ultra quotam hæreditariam.

9. Non * obstat quod secundum Oldrad. *cons. 94. eleganter. Alber. in proem. digestorum. §. discipulis. Marti. Laud. in tract. primogen. in si. Socin. in consil. 47. facti narratione. collat. 1. num. 4. lib. 3. jus primogenituræ jure hæreditario competit, quia hoc est verum in terminis in quibus loquuntur, videlicet quando per jus primogenituræ defertur tota, & universalis successio. Idem si deferretur pars vel quota hæreditatis. Item illud dictum procedit quantum ad hoc ut non possit istud jus obtineri, nisi mediante additione hæreditatis, regulariter & ab eo qui se gerat pro hærede, non autem quod istud præcipuum propriè & ad æquarè tanquam portio hæreditariæ habeatur. Secus in terminis nostræ consuetudinis, quæ pro omni jure primogenituræ, non defert hæreditatem, nec eujus partem, vel quotam, sed solum partem certarum rerum. Et sic non potest dici quod habeatur jure hæreditario,*

* Jus primogenituræ non capitur jure hæreditario.

quum non sit pars nec quota hæreditatis, sed solum quòd habeatur jure prærogato, & veluti quoddam prælegatum à consuetudine introductum, unde propter hoc prælegatarius seu primogenitus non tenetur in aliquò creditoribus hæreditariis, ut sunt casus clari in simili in *l. ex facto 2. ff. de hered. inst. in l. 1. C. si cert. per. cum concord. allegatis. ibi, per gloss.* Non obstat quòd non potest assequi istud jus primogenituræ, nisi sit hæres, quia fateor: sed non propterea dicitur illud habere jure hæreditario, nec ex beneficio patris: sed beneficio legis; & jure prærogato, particulari & speciali: ex quo tale prælegatum, in certis rebus particularibus tantum consistit. Casus est à fortiori in *d. l. ex facto*, ubi etiam institutus in certo feudo, quod excedit dodrantem hæreditatis, non dicitur institutus, nisi pro sua virili. Illud autem quod virilem, & quòdam hæreditariam excedit, assequitur non jure nec titulo hæreditario, nec tanquam hæres, sed jure particulari prælegati tanquam legatarius. Et tamen non potuisset habere illud prælegatum, nisi fuisset hæres. Ita dicendum in proposito citra dubium, ut apprinde mirer dom. Joan. Cirium contrarium scripsisse, in *suo tractatu primogenitura, lib. 2. qu. 5.* Et optimè facit sententia, quam firmavi in simili, infra §. 145. in duobus æqualiter succedentibus, in linea collateralis, in mobilibus & conquæstis, ut æqualiter teneantur ad debita, quamvis alter eorum solus succedat in solidum, in omnibus propriis sive hærediis. Et hæc procedunt in omni debito vel obligatione, ex quacumque causa vel dispositione procedat, sive ex contractu, sive ex delicto, aut alias, sive consistat in pecunia, sive in alio genere quantitatis, sive in specie mobili vel immobili.

* Personalis obligatio & non accessoria hypotheca attenditur.

10. Ampliatur primo etiam si pater mutuum receperit, vel ad aliquem se obligaverit, & solum feudum ad hoc specialiter * hypothecaverit, sine hypotheca reliquorum bonorum, quia non attenditur hypotheca, quæ est accessoria: sed obligatio ipsa personalis, quæ est principalis, & in omnes hæredes ex æquo descendit. Ampliatur secundo, nedum in debito semel solvendo, sed etiam successivo, etiam cum hypotheca generali omnium bonorum, ut si defunctus constituerit certum redditum, etiam perpetuum, etiam non redimibilem, & ad ejus solutionem & continuationem se obligaverit & generaliter omnia sua bona: tunc enim tenentur singuli hæredes solvere, & continuare pro quota hæreditaria. Et quamvis primogenitus habeat forte etiam ultra dodrantem bonorum, tamen non tenetur in plus, quàm minimus hæredum. Et quamvis tanquam possessor rei hypothecata, possit solus urgeri & cogi per creditorem, ad totius solutionem, sine beneficio divisionis aut discussionis cohæredum, pro eorum portionibus, ut dicemus infra §. 76. tamen poterit cohæredes summare, & contra eos concludere, nedum actionibus sibi cessis à creditore si illi solverit, sed etiam sine cessione, jure & nomine proprio, antequam solvat, ad hoc ut teneantur pro suis partibus hæreditariis solvere, & contribuere in dicto credito. Et hoc est indubitatum in omni redditu generaliter constituto super omnibus bonis. Quid autem de constituto specialiter & nominatim super feudo, & principali manerio, dicetur statim.

11. Quæro, pater emit quoddam amplum feudum, sibi traditum fide habita de pretio, quo non soluto decessit, relictois quatuor filiis hæredibus suis, utrum primogenitus qui accepit majorem partem feudi, teneatur solvere majorem partem dicti pretii? Videtur quòd sic per textum *l. secundum naturam ff. de reg. jur.* quæ videntur specificè quadrare in hoc casu, in quo illud pretium est onus immediatè concernens, & effectivè causans acquisitionem dicti feudi, & commòdum primogeniti. Contrarium dico, quòd non tenetur solvere nisi pro quota hæreditaria videlicet quartam partem pretii integri, vel restantis dumtaxat.

Ratio est, quia illud * est debitum hæreditarium, quod non respicit certam rem, vel facultates certi loci sed univèrsum patrimonium. *l. si fideicommissum. §. tractatum. ff. de judic.* Ampliatur etiam in contractu venditionis illud feudum specialiter & nominatim hypothecatum fuisset pro pretio, quia nihilominus attenditur obligatio personalis, quæ non sequitur rem, sed personam, & portionem hæreditariam. Text. in *l. 1. §. si hæres percepto fundo. ff. ad senat. Trebel.* nec est quod secundogeniti justè causari possint, quia si pater vixisset, verisimiliter solvisset pretium de pecuniis, aut mobilibus suis, quæ remanserunt in ejus hæreditate, & ad omnes filios æqualiter pervenerunt.

* Alienum respicit univèrsum patrimonium.

12. Ulterius quæro, paterfamilias ex venditione, legato, vel donatione, non refert, constituit * decem vel centum libras annui redditus, specialiter & nominatim, super certo prædio suo feudali, deinde generaliter, super reliquis omnibus bonis suis, prout passim usitatum est: deinde decessit relictois pluribus filiis. Certum est quòd pensionationes hujus redditus, elapsæ vivo patre, æqualiter debentur à singulis filiis hæredibus, sicut quodlibet æs alienum. Sed quæritur de pensionationibus elapsis post mortem patris, & in futurum continuandis? Et videntur debere solvi, & continuari per primogenitum, pro rata portionis quam habet in feudo. Tum primò, quia ex quo est specialiter hypothecatum, videtur redditus super illo principaliter assignatus, effectus speciale onus dicti feudi. Et prius exigendum super eo, & suo possessore, quàm possit perveniri ad reliqua bona, solum generaliter hypothecata, *l. 2. C. de pignor.* Tum secundò talis redditus videtur quodammodo esse pars, & portio feudi, perinde atque si paterfamilias vendidisset, legasset, vel donasset tantam portionem feudi, quantum valet redditus, & pro securitate portionis alienatæ, aliqua bona alienasset. Patet, quia creditor potest accedere ad patronum feudi, & in ejus fidem se conferte & vasallus fieri, ratione dicti redditus, ac si partem soli feudalis acquisivisset, secundum ea quæ dicemus infra §. 28. Et pariter si illud prædium non esset feudale, sed censuale, soli domino directo dicti prædii deberentur integra jura laudimiorum venditionis dicti redditus, quemadmodum si pars prædii censualis venderetur, dominis autem directis reliquorum prædiorum, quæ generaliter tantum ut accessorium hypothecantur, nulla jura debentur. Sed solum attenditur quorsum cadat specialis hypotheca, *ut infra tit. seq. §. 60.* Tum tertio fructus fundi specialiter, & primitivè obligati videntur destinati ad solutionem, & continuationem dicti redditus, qui consequenter videtur pars fructuum, saltem decrementum fructuum. Nec est dubium quin licuerit paterfamilias in præjudicium primogeniti fructus feudi alienare in totum, vel in parte, sicut & de toto feudo liberè poterat. Tum quarto, præstatio * annua est quædam servitus rei, ut tradit Cynus. *in rub. C. de usufruct.* Joan. Fab. in §. *aque si agat. & in §. præjudiciales. col. 12. ver. præterea talis inst. de actio.* Guid. Pap. in Decis. Delph. 412. *in fi.* unde videtur pro rata feudi subeunda à vasallis, sicut diximus *suprà §. 2. gloss. 4. qu. 6.* de oneribus feudi, patrimonium sive redditum minuentibus.

* Quid de redditu specialiter super feudo assignato?

* Præstatio annua est quædam servitus.

13. Quibus non obstantibus dicendum dictum redditum debere solvi & præstari per omnes filios æqualiter pro quota hæreditaria. Ratio, quia obligatio personalis dicti redditus descendit in quemque eorum æqualiter pro quota hæreditaria. Et ipsum jus obligationis debet attendi, quum sit principale, non autem hypotheca, quæ est accessorium, unde etiam si solum feudum fuisset hypothecatum, & reliqua bona nec specialiter, nec generaliter fuissent hypothecata, adhuc idem esset dicendum. Non obstat primum cum *l. 2. C. de pignori.* quia illud procedit respectivè inter primum

primum & posteriorem creditorem, ut ibi notatur per gl. & doctores. Sed respectu debitoris vel ejus hæredum, talis creditor liberat habet actiones, & potest si velit incipere in solidum à rebus generaliter obligatis tantum, omitta speciali hypotheca. *l. creditoris. ff. de distract. pign.* Non obstat secundum, quia est fictio imaginaria. Et quod quandoque permittitur creditori reditum suum infeudare à patrono feudi, hoc est propter interesse solius creditoris, & ne feudo aperto & prehenso contingat illum interim fraudari reditu suo, vel hypotheca, *ut in d. §. 28.* Et quod conceditur domino censuali exigere laudimia reditus, hoc est propter suum interesse, ex eo quod posthac ille fundus tantominus vendetur. Et sic dominus in futuris laudimiis defraudaretur, nisi sibi subveniretur in laudimiis reditus; & sic patet quòd illi casus nihil habent commune ad præsentem speculationem. Ad tertium respondetur, hoc non esse nisi pro securitate solius creditoris: Et non pro aliqua limitatione reditus, vel obligationis ad rem specialiter & primitivè hypothecatam. Ad quartum negatur esse servitutem formalem, sive propriè captam. Sed, *ut per Alexandr. consil. 18. col. 1. lib. 5.* est solum obligatio & actio personalis cum hypotheca, quæ symbolicè potest dici quædam species vel genus servitutis, extensè & improprie sumpto vocabulo. Quæ autem diximus in *d. §. 2. gloss. 4. qu. 6.* respiciunt solum onera feudalia feudi, quæ debentur à feudo, in quantum est feudum, sub ratione & qualitate feudali, ex infeudatione & investitura. Istud autem onus non est hujusmodi, nec debetur super feudo, nisi prout est unus fundus, & res patrimonialis debitoris. Et ita nuper vidi judicari per *** arestum** supremæ hujus Curie in hujusmodi specie facti: defunctus probus mercator & civis hujus urbis dictus, *le Lorrin*, per suum testamentum, legavit ecclesiæ suæ parochiali sanctorum Gervasii & Prothasii, certum annuum reditum redimibilem, pro certa summa ad rationem unius pro duodecim, & illum reditum constituit, & assignavit specialiter & nominatim super feudo suo, ab avicula nuncupato, & generaliter super omnibus bonis suis, & decessit relictis pluribus liberis. Primogenitus dicebat cohæredes suos teneri ad contribuendum in solutione, continuatione, vel redemptione dicti reditus, pro quota hæreditaria, & non pro partibus quas habebant in feudo, & quod pro eisdem quotis hæreditariis tenebantur exonerare primogenitum, & dictum feudum ab illo reditu. Illi ex adverso contendebant se non teneri nisi pro partibus quas habebant in feudo, utpote specialiter hypothecato, & affecto destinatione testatoris, & prius discutendo, *l. 2. C. de pign.* Et offerebant pro rata feudi solvere, & exonerare, causantes primogenitum pro rata feudi teneri ad solutionem, vel exonerationem reditus. Super hæc compromiserunt in delectos arbitros, qui pro primogenito sententiam dixerunt, quam præses Parisiensis homologavit. Secundo geniti appellaverunt ad supremam hanc curiam, ubi in publicis causarum actionibus partes audite fuerunt die lunæ 28. Februarii anno Domini 1535. nec fuit causa tunc decisa, quia hora sonuit, sed octavo die, scilicet Lunæ 6. Martii prolatum est arestum in effectu continens bene fuisse judicatum, & appellantes condemnati in expensis causæ appellationis absque tamen emenda.

14. Adverte tamen quòd in dicto aresto ille reditus erat redimibilis, & sic quodammodo in effectu illud legatum videbatur resolvi in unam summam pecuniæ. Tamen idem dicendum fuisset, etiamsi expresse constitutus fuisset perpetuus, absque facultate redemptionis, ex quo militat eadem ratio, quum principaliter sit obligatio & actio personalis, descendens in hæredes pro quotis hæreditariis. Ampliatur, etiam si ille reditus esset infeudatus à patrono creditori; hoc enim respicit solum factum & interesse patroni & credito-

ris, non autem jus vel factum debitoris, vel ejus hæredum: quamobrem quoad eos nihil immutatur. Ex quibus etiam inferitur quòd si filii velint redimere hujusmodi reditum, tenentur æqualiter contribuere in resolutione fortis principalis, prout æqualiter sunt obligati, & æqualiter liberantur: nec censetur primogenitus respectu cohæredum assequi majorem liberationem, vel majus commodum ex redemptione & lutione reditus, quàm minimus cohæredum, quum non sit in plus obligatus. Quid si secundogeniti nolint redimere? Respondeo, non possunt ad hoc cogi, quum sit facultatis, nec primogenitus potest redimere pro parte, invito creditore. *l. tutor. §. 1. ff. de minorib. l. fistulas. §. qui fundum. ff. de contra empt. & vend. l. quod autem. l. cum in diem. ff. de in diem addit.* Sed poterit solus redimere totum, & cogere creditorem ad *** cedendum** sibi actiones suas adversus reliquos hæredes, quos deinceps compellet pro partibus suis ad solvendum & continuandum sibi reliquum reditus, donec simul redemerint. *l. in creditore. ff. de evict. cum vnlq.* Et hoc nisi ille primogenitus esset tutor, vel custos nobilis ceterorum cohæredum secundum notata infra §. 99. *ubi remitto.*

15. Quid si *** reditus** fuerit assignatus super prædio feudali tantum, & fortè super ipso manerio, vel principali mansionem tantum, nulla facta obligatione, vel hypotheca reliquorum bonorum? Distingue, aut reditus fuit constitutus super tali prædio limitato ad illud, ita quod constituens, & ejus hæredes, non tenentur ad solvendum & continuandum illum reditum, nisi ratione rei, & quandiu illam possident: quod quando sit plene declaravi infra §. 70. Et tunc tenetur primogenitus, non pro portione hæreditaria, sed pro portione quam habet in fundo hypothecato, & eatenus tenetur, cohæredes indemnes reddere, unde si limitatim assignatus sit, super mansionem quam elegit jure præcipui, solus tenebitur illud onus subire, nec cohæredes sui tenebuntur in aliquo contribuere. Aut reditus fuit à constituyente super se, & hæredibus suis, vel simpliciter constitutus: deinde solum feudum, vel sola ejus mansio hypothecata, & tunc quum in dubio obligatio non judicetur ad rem hypothecatam limitata, sed personalis, prout ejus natura protendit: hypotheca autem judicetur accessorie adposita, ad majorem securitatem creditoris, debet inspicere quod principale est, & deb. hic reditus præstari ab hæredibus pro quota hæreditaria. *Facit l. creditor qui non idoneum ff. de reb. creditis.*

16. Quid si *** prædium** sit concessum Titio in feudo, ad onus fidelitatis & jurium feudaliū, & ultra ad onus certi reditus annui, sive in fructibus ejusdem prædii, sive in pecunia, aut alio genere consistentis, quod fieri potest ex tenore infeudationis, derogantis omni naturæ feudorum: deinde moritur Titius, relictis pluribus filiis hæredibus? Videtur ille reditus æqualiter subeundus a filiis pro quota hæreditaria, ex quo pater erat personaliter ad hoc obligatus, quæ obligatio descendit ad hæredes. Tamen verius est quòd debet præstari pro portionibus quas habent in feudo. Ratio, quia est onus feudale, impressum feudo tantum feudo, quod sequitur possessorem, & non hæredem vel contrahentem. Si enim Titius alienasset feudum, sicut desisset esse vassallus, ita desisset teneri ad illum reditum feudalem, qui magis à re deberi censetur, quàm à persona, per notata *suprà §. 1. gloss. 5. in primis.* unde dicendum prout de ceteris oneribus feudaliibus scripsimus *suprà §. 2. gloss. 4. quæst. 6.*

17. Quid si vassallus constituit reditum, pro quo specialiter hypothecavit feudum, quod postea vendit, & tradit Titio, ementi ad onus dicti reditus, deinde Titius moritur relictis pluribus filiis? Breviter respondeo, quamvis in quæstione præcedenti sit onus feudale, hic autem sit onus adventitium, &

*** Cessio** potest contra cohæredem.

*** No. de** reditu ad certam rem limitata.

*** Quid de** reditu debito ratione investituræ.

*** Arestum.**

non feudale, ramen idem puto quod in quæstione præcedenti. Ratio, quia de jure communi, Titius non erat obligatus creditori ad dictum redditum, & sic nullam veram & propriam personalem obligationem transmisit ad hæredes, sed solum erat obligatus hypothecariè & realiter: quæ quidem realis obligatio rem ipsam sequitur & afficit: & non personam, nisi quandiu possidet, & sic ratione rei. Unde quamvis cujlibet partis possessos, teneatur in solidum ipsi creditori, tamen ad invicem debent supportare onus, pro modo & quantitate possessionis, ut dicemus infra §. 70. Non obstat quod Titius emit ad onus dicti redditus; quia per hoc non fuit personaliter obligatus creditori, cum quo nullum negotium gessit, sed fuit obligatus venditori, qui cum eo dumtaxat contrahit, ad exonerandum eum in futuro, à dicto redditu. Textus est in simili, in *l. si filia. §. si pater. l. si uni §. idem Papinianus. ff. familia herc. l. servo legato. ff. si testator. l. si servus. §. qui margaritam. ff. de lega. 1. & de effectibus. d. clausula ad omnes talis redditus, &c. Plenè dixi in *d. §. 72.* Non obstat quod virtute consuetudinis nostræ *d. §. 70. & seq.* Titius personaliter obligatus fuit ipsi creditori ad solutionem & continuationem redditus.*

18. Quia dicta obligatio non est nativa, sed dativa, à lege consuetudinaria introducta, sub certis modis & limitationibus, quas non potest egredi, videlicet quandiu Titius possidebit, & nihil operatur ultra id quod à consuetudine exprimitur, unde non descendit (pro futuro scilicet tempore) in hæredes possessores; nec eos ullomodo astringit, tanquam hæredes, sed solum tanquam extraneos quoscumque possessores, si & quandiu possident, contra naturam omnium obligationum personalium. in *l. si in fi. ff. de contrab. empt. in l. 1. §. si hæres. ff. ad Trebell. cum vulgar.* Unde talis * obligatio non est naturalis, sed accidentalis; nec est propriè & simpliciter personalis, sed solum secundum quid, magis autem & principaliter realis est, & sic pro modo rei, inter possessores eorum dumtaxat respectu, dividitur. Ampliatur hujus quæstionis conclusio prima, sive ille redditus sit redimibilis sive non: sive una cum feudo reliqua bona constituentis, tempore creationis redditus fuerint generaliter obligata: sive quædam alia bona fuerint æque principaliter, specialiter, & nominatim hypothecata cum dicto feudo, sive non. Ista enim nihil variant in quæstione præsentis, non tamen formavi quæstionem in redditu limitatim constituto ad dictum prædium, quia tunc non esset dubium, sed in redditu constituto simpliciter, sive super persona & hæredibus: deinde adjuncta hypotheca, quamvis enim talis redditus sit verè & propriè personalis in constituente & suis hæredibus, tamen penes Titium, & quemcumque tertium, aut singularem successorem est realis, & ejus obligatio, ad rem ipsam ejusque possessionem limitata, ut potè sub hac limitatione, à consuetudine contra jus commune data.

19. Ampliatur secundo, etiam si Titius titulum novum (ut aiunt) dicti redditus * creditori fecerit, & sic ex proprio consensu, & stipulatione creditoris, cæperit illi personaliter obligari, quia dico quod ille titulus novus, recognitio, stipulatio, & promissio redditus, non plus, nec magis obligat vel afficit in substantia obligationis ipsum Titium, aut quemvis alium similiter recognoscentem, quam prius virtute consuetudinis & possessionis tenebatur. Tum quia interponitur ex necessitate legis hujus consuetudinis, ad hoc compellentis infra §. 70. & sic non censetur liberaliter fieri, sed solum in quantum necessitas postulat, videlicet ad terminos & limites, huic obligationi à consuetudine datos dumtaxat, juxta *l. rem legatam. ff. de adimend. legat.* Tum quia expressè ad dictos terminos & limites se refert & restringit. Tum quia hæc interponitur animo faciendæ novæ dispositionis,

vel obligationis, sed solum animo recognoscendi, & declarandi obligationem jam dispositam, & subsistentem: unde simplex titulus novus, non est dispositivus, sed declarativus, seu probatorius, prout supra diximus in simili de renovationibus investiturarum. §. 12. num. 21. nec aliquid de novo inducit circa substantiam obligationis, sed benè circa quædam extrinseca, & accidentalialia, videlicet circa probationem, & vim executivam. Et sic hujusmodi titulus duo tantum operatur: primò confessionem & probationem in præjudicium recognoscentis, secundò vim guarantee. Et hæc duo dummodò sit expeditus sub scriptura authentica in forma probante, & sub sigillo sæculari authentico, habente vim guarantee. Sed quæro, nonne etiam aliud tertium operatur, videlicet novam hypothecam omnium bonorum recognoscentis, in vim clausulæ generalis & solitæ sub obligatione omnium & singulorum bonorum? &c. Ne prolixè nimis extra propositum efferar, dicam infra §. 70. Per hæc videtur sufficienter expeditum, quæ sit ratio dissolvendi æris alieni, inter primogenitum & secundogenitos, ita ut vix circa hoc (quod nunc perspiciam) possit occurrere aliqua dubitatio, quin per præcedentem nostram investigationem clarè distingui & solvi possit. Quam plurimè etiam dubitationes solvi poterant in simili inter duos vel plures hæredes æqualis gradus, in linea collateralis, quorum unus solus habet omnia hæredia, prout contingit infra §. 145. ubi multa alia circa hæc Deo dante resolvemus: non repetendo hic dicta. Inter festinandum ad alia, dum adhuc occurrunt quæstiones, quæ non videntur contemnendæ, nec in alium locum differendæ.

20. Prima, quid * si pater familias futuros fructus feudi sui vendiderit, legaverit, donaverit, aut alias disposuerit, & ante collectionem & solutionem vita functus sit? Breviter respondeo, quod aut fundus est appositus gratiæ demonstrationis, vel designationis, unde fructus possunt accipi, & tunc debent solvi ab hæredibus pro portionibus hæreditariis. Et quamvis totum, vel major pars fundi designati, perveniat ad primogenitum in linea directæ, vel in linea collateralis, ad hæredem ex latere, unde fundus defuncto obvenit: tamen non tenetur aliquid solvere de illis fructibus ultra vitalem suam, & quotam hæreditariam. Textus est in *l. Paulo Callimacho in fi. ff. de legat. 1.* Aut verò est appositus gratiæ taxationis, & limitationis, & tunc debent solvi per illum ad quem fundus pervenit. text. in *l. Lucius. §. vivibus. ff. de legat. 2.* unde si perveniat ad plures, sed inæqualiter, debet ab eis solvi pro rata portionis quam habent in fundo, Nec obstat quod primogenitus, vel hæres à latere unde processit fundus, habeat totum fundum vel majorem partem, non propriè titulo hæreditario, sed jure prærogato, vice prælegati, quia quocumque modo ad aliquem perveniat, transit cum illo suo onere cui censetur effectus per assignationem animo taxandi factam, nec quantum ad hoc distinguitur, an fructus sint relicti, vel promissi simpliciter, vel sub conditione expressa si nascentur, vel tacita qui nascentur, nec an semel vel annuatim, nec in genere vel in certa specie vel quantitate. Sed horum distinctio fit quando quæritur an dispositio expiret in primo anno, an verò debeat suppleri ex annis sequentibus: de quo quia non est materia nostra, dic. ut per Petr. Cyn. Joan. Fab. in *l. si quis argentum. in princ. C. de dona.* Joan. And. in addis. ad Specul. tit. de fructibus versic. 3. Bartol. & alios in *l. inter stipulantem. §. sacram. col. 3. ff. de verb. oblig. præcl. Papi in for. lib. ad fid. præsta. & relaxa. gloss. 2. col. fi. & in lib. pro legat. rei sing. col. 11. versic. nunc his. per altis.*

21. Dicitur autem fundus * designatus apponi gratiæ demonstrationis, quandò exprimitur in executione, sive in oratione separata, post dispositionem fructuum per se factam & perfectam, ut si quis vendat, stativa legat,

* Obligatio nativa & accidentalis.

* Recognitio seu titulus novus non in plus obligat.

* Quid si fructus feudi alicui debeatur.

* Quando verba sunt stativa, vel demonstrativa.

legat, vel donet decem modios tritici, deinde subji-
ciat fundum vel locum de capientur, vel præstabun-
tur. Tunc enim dispositio per se stat, & propter adjec-
tionem fundi, vel loci, non augetur, vel minuitur,
nec attenditur an ex loco designato possint accipi, vel
non, quum non sit obligatio limitata ad locum, sed
vel undecunque debentur per disponentem vel ejus
hæredes pro portionibus hæreditariis. Textus est in *d.*
l. Paulo Callimachom fin. in l. Lucius. ff. de aliment. &
cibar. legat. in l. quidam in testamento. in princip. ff. de
legat. 1. Dicitur autem fundus apponi gratia taxationis
& limitationis, quando apponitur in ipsa dispositione,
sive in eadem oratione, vel ante dispositionem perfec-
tam, in eadem verborum conceptione, ut in themate
nostræ quæstionis. Textus est in *dist. l. Lucius. §. civibus*
in l. si quis ita legaverit. ff. de legat. 2. in l. si servus legatus.
§. qui quinque. ff. de legat. 2. in l. nomen debitoris. §. uni
ex heredibus. ff. de legat. 3. ita distinguit & resolvit
Bartol. in *d. l. inter stipulantem. §. sacram. collat. 3.* Dy.
Bald. in *d. l. quidam in testamento in princip.* Bald. in
cons. 151. dubium istius quæst. lib. 7. Pulch:è Paul. in
cons. 338. quia exceptiones. collat. 2. lib. 1. Decius *cons. 324.*

22. Secunda occurrans quæstio. Quid si paterfa-
miliæ non se obligavit personaliter, sed simpliciter
mansionem feudalem, vel feudum suum hypothecavit,
vel hypothecari consensit pro debito alieno? Et certe
quum nulla obligatio descendat in hæredes, sed sit me-
rum onus reale: puto primogenitum teneri hypotheca-
ria, quatenus possidet rem hypothecatam, & cohære-
des suos non teneri ad eum exonerandum, vel luen-
dum hypothecam pro portionibus hæreditariis, nec
habet contra eos aliquem regressum nomine evictio-
nis, quia res transivit ad eum cum sua causa, & cum o-
nere imposto à defuncto. Igitur solum agere poterit
vi mandati vel negotiorum gestorum, vel actionibus
cessis contra debitorem pro cuius debito hypothecariè
conventus fuit. Limite primò, si paterfamilias etiam
sidesussisset, & personaliter se obligasset pro illo debito-
re, quia tunc ab obligatione personali descendente viri-
liter in hæredes, regularetur onus hypothecæ tanquam
accessorium: Limite secundò, si citra personalem sui o-
bligationem, seu ultra hypothecam specialem feudi
subjecisset generale bonorù hypothecam, quia tunc
ex quo primogenitus luendo hypothecam specialem
fundus, liberat etiam reliqua bona & portiones hæredù,
tenentur & ipsi contribuere, non tamen pro quota hæ-
reditaria, sed pro rata bonorum, quemadmodum plu-
res possessores rerum pro eodem debito hypothecata-
rum tenentur contribuere ad invicem pro lutione hy-
pothecæ pro rata bonorum, ut plenius dicemus infra §.
70. Hoc enim casu non tenentur hæredes tanquam hæ-
redes, nec aliàs personaliter, sed solum tanquam posses-
sores. Ideo cursus hæreditariæ qualitatis est prorsus
impertinens & inconsiderabilis quantum ad hoc.

23. Ex quibus animadvertit quàm magni effectus sit
illa parva & generalis clausula notariotum *obligans
bona, &c. & quantam juris varietatem, idque sæpe ex
inopinato inducat. De cuius effectibus abundè scripsi
infra §. 70. & per ibi notata. Sublimita hanc limitatio-
nem ut procedat quando generalis bonorum obligatio
refertur ad debitum, ita quod nedum res specialiter ex-
pressa, sed etiam reliqua bona generaliter obligantur
pro debito extranei. Secus si generalis hypotheca non
refertur ad illud debitum, sed ad hypothecam specia-
lem, puta si seorsum apponeretur, tanquam in confer-
vationem, & subsidium hypothecæ specialis dumtaxat,
ut si dicatur; [Seius pro debito Sempronii hypotheca-
vit feudum suum Seianum. Et huic suo factò & hypo-
thecationi promisit non contravenire sub hypotheca
omnium bonorum suorum. Tunc enim apparet reli-
qua bona non esse obligata, nisi in casum deficientis,
vel non sufficientis specialis hypothecæ. Quemadmo-
dum hypothecasset feudum Seianum, & casu quo
non sufficeret, hypothecasset reliqua prædia censualia.

Tom. I.

Tunc enim hi soli ad quos pertineret feudum, teneren-
tur pro rata feudi, quandiu sufficere potest ad solutio-
nem debiti, nec debent exonerari, nec indemnes red-
di ab habentibus censualia prædia, idem in similibus
dicendum.

24. Item limitatur tertio conclusio hujus quæstionis,
si pater se non obligaret, sed aliàs etiam ex nuda dispo-
sitione legis, vel simplici officio judicis, sed efficaci o-
bligatus esset, puta si filia nubens vel aliàs forte tutor
pro ea promitteret sponso mille libras dotis nomine,
seu nuptiarum gratia, & pater feudum suum specialiter
obligaret pro securitate & solutione illius debiti, vel
solam mansionem feudalem hypothecaret absque alia
quacunque hypotheca, adhuc nihilominus tenerentur
singuli filii hæredes patris, exonerare primogenitum
ab illa hypotheca, pro eorum portionibus hæredita-
riis. Ratio, quia pater erat obligatus obligatione le-
gali efficaci ad dotandam filiam & illa obligatio des-
cendit viriliter in hæredes, & ab illa obligatio re-
gularur, dicta hypotheca tanquam accessoria. Et sup-
pono nos esse in casu in quo pater tenebatur dotare filiam,
& in quo suæ facultates patiebantur tantam dotem fi-
liæ dari: quod quando sit dicemus *infra tit. 12. in rub.*
Secus autem si illa summa fuisset promissa per extra-
neum animo donandi, qui fuisset obligatus ad solutio-
nem dictæ summæ, & non pater. Idem si filia habebat
in bonis suis sufficienter unde tantam dotem promitte-
re & dare poterat, & forte erat dos sua antiqua pri-
marum nuptiarum. His enim casibus pater nullo mo-
do est obligatus creditori sive sponso ad solutionem
dictæ summæ; sed merè hypothecariè tenetur, & exac-
tus à creditore per hypothecariam, debet obtinere ces-
sionem actionum contra promissorem & debitorem
dictæ summæ ejusve hæredes & sic pater quod tunc in
patris hæredes nulla descendit obligatio, nec tenentur
nisi tanquam quicumque extranei possessores, & sic di-
cendum, ut in princ. quæstion.

25. Adhuc obruduit se alia quæstio quam vidi in fac-
to. Quidam vendidit feudum filii sui minoris, deinde fi-
lius decessit relictis quinque filiis, qui ad declaratio-
nem nullitatis & cassationem dictæ venditionis, & feudi
restitutionem, literas regias impetraverunt, quæ per
sententiam arresto confirmatam, homologatæ sunt, ad
onus tamen restituendi pretium: modo in arresti exe-
cutione, non modica surgit contentio inter victores,
quorum primogenitus prætendit jus primogenituræ
in dicto feudo. Et in hoc est dubium, quia dominium
non recesserat ab eorum parte, sed derelictum fuerat in
ejus hæreditate, & sic non ambigitur quin fuerit, & sit
locus primogenituræ, Sed est quæstio de modo refu-
sionis pretii. Et videbatur debere refundi pro rata com-
modi, quod quisque refert ex victoria, sive proportio-
ne quam quisque assequitur in feudo. *per l. secundum*
naturam. ff. de reg. jur. cum vulg. Nec obstat, quod
illud gerendum *refundendo* pretium, in arresto posi-
tum importat effectivalem condemnationem refun-
dendi pretium, & sic cum simpliciter facta sit condem-
natio intelligitur in viriles per regulam * *l. 1. §. 2. C. si*
plur. una sentem. quia respondet primo quod hæc
regula non habet locum in condemnatione, quæ non fit
per se principaliter, sed in consequentiam certæ adju-
dicationis, quia tunc secundum formam modum & effe-
ctum adjudicationis, cui accedit & subservit, regula-
tur ut hic. Adjudicatio enim feudi simpliciter facta
actoribus, non intelligitur præcisè in viriles, sed pro-
portionaliter, pro jure & portione quam quisque ha-
bit in actione intentata & re evicta. Et sic ad eundem
modum & proportionem debet accipi refusio pretii.
Respondetur secundo, quod dicta regula procederet
inter victores & condemnatos: non autem inter ipsos
met victores, vel inter ipsos met condemnatos ut clarè
probarem, nisi nimiam prolixitatem & digressionem
vererer. Subtilius tamen perficiendo videtur distin-
guendum. Aut filii successerunt patri venditori, qui for-

N n

* Clausula
obligans,
&c.

* Limita-
tio l. 1. §.
2. C. si prin-
cipaliter una
sententia.

tè tanquam tutor sine decreto distraxerat: & tunc quum isti victores per medium patris, sint hæredes avi venditoris, & sic ex persona venditoris personaliter obligati ad restitutionem pretii, tenentur viriliter & æqualiter restituere. Idem si præmoriante vel abstinente filio, fuerint hæredes avi. Aut nec mediâ nec immediatè fuerint hæredes avi & tunc cum nulla descenderit in eos obligatio personalis, debet inspicere quantitas & emolumentum rei, quia tunc hæc conditio pretii refundendi non potest ad aliud referri quàm ad perfectionem & recuperationem rei, & sic secundum eam debet mensurari & intelligi.

26. Tamen verius est indistinctè, quòd tenentur refundere in viriles, sive pro qua parte, sunt hæredes patris à quo jus agendi acceperunt. Ratio, quia aut in hac condemnatione pretii refundendi, fuit benè judicatum, ergo præsupponitur defunctum patrem fuisse obligatum ad pretii restitutionem, si vendicare vellet, vel spontanea obligatione (quod quandoque ulvenit) se ad hoc obligasse. Et sic illa obligatio descendit in ejus hæredes æqualiter. Aut fuit male judicatum, & quum imprudentia iudicis æquiparetur casui fortuito, non tenetur primogenitus ob hoc reddere indemnes cohæredes suos, sed quisque damnum suum pro virili sua ferre debet. *argumento l. si imprudentiam. in princip. ff. de evictio.* Cum autem res iudicata pro veritate habeatur. *l. ingenuam ff. de statu. homi. cum vulga. nec sint victi audiendi causantes malè iudicatum. l. si servus plurimum §. in fin. ff. de legat. 1.* sequitur quòd tanquam à defuncto debitum, velut fortè in ejus utilitatem conversum, debent pro hæreditariis portionibus agnoscere. Imò videtur prorsus inepta eorum causatio, quasi velint melioris conditionis esse, quam si pater eorum egisset, & hujusmodi arrestum obtinisset: tunc enim pretium refundisset de mobilibus & reliquis bonis, & liberum jus primogenituræ in hoc feudo reliquisset. Et sic accidit in præfato themate, quod victoria erit secundogenitis damnosior, quàm utilior, quia quilibet eorum tenebitur refundere quintam partem pretii, & tamen non accipiet nisi quintam partem in dimidia residui à mansione principali feudi, & fortè sola mansio tantum valet quantum reliquum feudi, & quod capiet unus secundogenitorum, non ascendet ultra decimam sextam partem feudi.

27. Numquid ergo secundogeniti possunt renuntiare executioni arresti? Ego dico quòd poterunt illud facere exequi, quantum ad impensas litis, in quibus victus condemnatus fuit, & pro suis virilibus, videlicet pro quota parte cujusque eas exigere. Sunt enim hujusmodi *expensæ personales, ut plenius dicemus infra §. 145. Ita quòd si actores succubissent & condemnati essent in expensis, rei absolutè tenerentur eas pro virilibus æqualiter solvere, nec plus solvet primogenitus quamvis in actione & jure intentato plus juris habuisset vel sperasset. In residuo autem & principali arresti, in quo secundogeniti plus haberent damni quam lucri, possunt liberè renuntiare, nec possunt cogi aliquomodo per primogenitum vel condemnatum ad perseverandum in instantia executionis. Sed an primogenitus poterit petere executionem arresti pro sua parte, quæ continet mansionem & servissimam residui feudi, offerendo pretium, solum pro sua virili, videlicet pro quinta parte? Respondet, quòd non, nisi de consensu condemnati, alioquin tenetur totum offerre: etiam si non peteret executionem, nisi pro eo cespite terræ, & in residuo renuntiaret. Tum quia istud gerundium *refundendo pretium*, importat conditionem quæ debet perfectè & specificè impleri, ut not. infra 33. *gloss. 2. num. 1.* tum quia non tenetur reus, rem uno pretio emptam dividere. *l. tutor. §. 1. ff. de minorib. cum aliis supra allegatis.* Sed poterit primogenitus totum pretium refundendo, totum feudum consequi, & sibi accrescent portiones secundogenitorum, ex quo nec per eos nec per condemnatum agnoscuntur, possent enim

* Impensas litis sunt personales.

condemnatus repellere primogenitum petentem executionem pro toto, etiam constituto de renuntiatione secundogenitorum, nullaque cessione juris sui ab eis facta. Sed hoc non expediret condemnato, quia tunc teneretur pati executionem pro parte primogeniti, à quo solum recuperaret quintam partem pretii.

* Impensas in rem, sicut reales.

Sed quid, eodem themate retento, si victores essent condemnati ad refundendum impensarum * necessarium & utilium in feudo factarum à condemnato? Et puto inter eos debere solvi pro rata portionis quam singuli habent in feudo, unde si essent factæ solum in mansione principali: primogenitus eam acceptans, teneretur omnes illas impensas cognoscere. Ratio, quia hujusmodi impensarum refusio æquipollet emptioni, vel acquisitioni impensarum, & sic ab eo ad quem perveniunt, debet earum pretium vel æstimatio refundi. Plures hujusmodi quæstiones occurrunt. Sed aliquando finiendum est, & ad alia transeundum.

28. Vidimus in hoc §. & in tribus præcedentibus, jus & prærogativam à nostra consuetudine datam primogenito in rebus feudalibus inventis in successione patris vel matris, sive illæ res feudales, sint corporales sive incorporales: Quæro * de actionibus competentibus ad feuda aliena? Pone patrem familias venditorem feudo & traditorem sub pacto redimendi decessisse relictis quinque filiis, qui virtute dicti pacti redimunt feudum. An primogenitus habeat in eo jus primogenituræ, & prærogativas hujus consuetudinis. Et videtur quòd non. Quamvis enim feudum virtute talis pacti redemptum, censeatur feudum paternum, avitum, vel antiquum, & proprium hæredium, ut prius secundum ea quæ dicemus infra §. 147. *gloss. 1.* tamen non erat in bonis patris. tempore mortis: nec est inventum in ejus successione. Igitur non habet locum jus primogenituræ. Tum non habent istud feudum immediatè & propriè jure hæreditario & successivo, sed titulo particulari redemptionis, & hæc immediata causa, & non remota, videtur consideranda, ut per multa probat Bald. in *l. ex placito. collat. 1. & 2. C. de rer. permu. & plus operatur quam causa immediata. l. si mulier. ff. rerum amotarum.* Baldus in *l. sub prætextu. C. de transaction.*

* Primogenitus utrum jus primogenituræ habeat in actionibus competentibus ad feuda aliena.

Tum hæc consuetudo est odiosa & restringenda respectu virtutis extensivæ, quæ est quando sit progressus de re expressa ad aliam non expressam. Sed consuetudo non loquitur nisi de rebus feudalibus, & ad eas dumtaxat restringat jus primogenituræ. Jus autem redimendi, vel actio ad hoc competens, derelicta & inventa in successione patris, non est res feudalis, quum à nemine teneatur in feudum, nec ei congruit ullo modo definitio feudi. Igitur in isto jure, & in similibus actionibus competentibus ad feuda aliena non potest verificari hæc consuetudo, nec prætendi ullum jus primogenituræ.

29. Contrarium verius puto, quia * jus & actio redimendi, retenta à vendente, quodammodo est pars rei venditæ, quæ non censeatur omninò alienata, ex quo spes est recuperationis, in jure formaro, puro, & de præfenti consistente. Et quamvis recuperatio, & reversio rei non fiat hoc casu per viam meræ resolutionis, sed per viam novi contractus: tamen quia ille contractus redemptionis non est propriè contractus per se, sed magis executio primi contractus, quum non fiat voluntariè, sed necessariò, ex debito & necessitate primi contractus, censeatur in effectu potius resolutio primi contractus, & in pristinam causam & statum reductio quàm novus contractus, vel nova acquisitio, in tantum quòd pro hujusmodi redemptione non debentur laudemia in re censuaria, quicquid scripserit Paul. in *l. qui ea lege. C. de pact. inter empt. & vend.* Quid autem sit de rebus in re feudalis, distinguemus infra *cod. §. 33. quæst. 3.* Hinc est quòd res sic redempta, eodem modo transit ad hæredes proprios ac si nunquam fuisset vendita, ut pulchrè scripserit Phil. Deci.

* Jus redimendi est pars rei, & facit quòd non censeatur omninò res alienata.

omni. 88. Imò quod fortius est, si venditor prius vita functus sit, quam redemerit, actio & jus redimendi transit in hæredes priorum ad quos transivisset ipsa res, ut probabimus in d. §. 147. gloss. 1. quia eodem jure censetur actio atque res ad quam comperit, imò fingitur ipsa eadem res l. qui actionum. ff. de reg. jur. Et sic censetur remansisse in bonis, & hæreditate patris. Nec obstat quod istud est fictio, & quod consuetudo non debet extendi, nec verificari in casu ficto, quia verum est quando remanet semper casus fictus. Secus quando transit in ipsam eandem vitam, & resolvitur in ipsam rem, de qua loquitur statutum vel consuetudo. Sicut in præsentibus jus redimendi feudum tendit ad ipsum feudum, & in illud transit, & resolvitur, non fictè, sed verè & realiter. Ideo consuetudo habet locum quia non extenditur ad aliam rem, sed terminatur ad eandem rem, de qua loquitur, videlicet ad feudum in effectu verè & realiter.

30. Qualiter autem sit refundendum pretium? Et videtur quod pro quota hæreditaria eadem ratione qua & in questione præcedenti, & in alia questione supra eodem num. 25. quia est res alienum hæreditarium quum procedit ex contractu, & obligatione defuncti. Contrarium dicendum puto, quia imò subtiliter causam ipsam immediatam considerando, non est res hæreditarium, nec debitum solo remanente contractu defuncti & titulo hæreditario. Sed ita denum si hæres redimere velit, & redimunt, ad quod non coguntur, sed est eis mera facultas, unde non obligantur ad illud pretium, nisi redimere, & sic de novo contrahere velint. Et ex hoc novo, & voluntario redemptionis contractu, oritur obligatio & actio ad illud pretium. Ergo illud debent in tantum & quantum contraxerunt, vel redempti. & sic pro portionibus quas acquirunt in re redempta. Nec obstat quod arguitur dictam redemptionem esse potius executionem, & distractum, quam contractum, quia verum est quo ad quosdam effectus: tamen verè per se & ad quartè est verus & novus contractus. * Secus quando non per viam contractus, sed ipso jure, vel per meram resolutionem disceditur à prioro contractu. unde si paterfamilias vendiderit feudum, & ultra dimidiam justi pretii deceptus fuerit, & eo mortuo, filiis & hæredibus suis agentibus ex l. 2. C. de rescin. emp. & venditione suppleatur pretium: certum est quod illud supplementum dividitur inter eos pro quota hæreditaria: si cut divideretur totum pretium si adhuc esset debitum; sed si res restituatur: certum est etiam in ea locum esse juri primogenituræ per rationes præcedentes à fortiori. Et tamen pretium à patre receptum debet restitui proportionibus hæreditariis. Ratio, quia debetur ex negotio gesto cum defuncto sine novo contractu hæredi & est merè hæreditaria obligatio, descendens in hæredes pro quota hæreditaria. Hinc enim disceditur à prioro contractu per viam simplicis resolutionis, & merè distractus.

31. Quid igitur converso themate, si paterfamilias emerit feudum sub pacto * de retrovendendo, & in terim motiatur relictis pluribus filiis? Non est dubium quin inter eos, quandiu non redimitur, sit locus juri primogenituræ. Cum autem redimitur, pretium debet inter eos dividi, non pro quota hæreditaria, sed pro portione quam quisque habet in feudo, quia verè portiones suas revendunt, & dissolvitur prior contractus per novum contractum. Ad quod optimè facit textus in mente sui in l. codicillis. §. insula. ff. de leg. 2. ubi si plures legatarij consentiant venditioni feudi l. gati. debent percipere pretium, pro portionibus conductiis quas percepturi erant, venditione non facta.

Si vero paterfamilias emerit feudum, minus * dimidia justi pretii, quandiu venditor non aget ex l. 1. C. de rescin. emp. certum est inter filios & hæredes emptoris lotum esse juri primogenituræ. Venditore autem agente, si eligat supplere pretium, tenebuntur

supplere æqualiter, & non pro rata feudi, quemadmodum diximus supra eodem num. 11. sitotum pretium restaret solvendum. Si autem eligant feudum restituere, & pretium à patre solum recipere, recipient illud pro portionibus hæreditariis. Et quamvis primogenitus plus dimittat de feudo, tamen non plus recipiet de pretio, per prædicta, quum non ex nova venditione recipiatur, sed nuda resolutione contractus paterni.

32. Quid si paterfamilias empto * feudo, sed dominio non acquisito, puta ante ullam traditionem decesserit, sive soluto pretio, sive non? Breviter puto locum esse juri primogenituræ. Quod ergo declaro & limito esse verum, quando * actio ex empto competebar cum effectu & præcisè ad ipsum feudum, ut quia venditor erat dominus, & habebat facultatem rei tradendæ. Et sic præcisè potest cogi, ut notatur in l. in conventionibus. ff. de verb. oblig. in l. 1. in princip. ff. de actio. empti. & in §. actionem. insit. de act. Tunc enim est actio verè competens ad feudum, quæ censetur ejusdem naturæ, sicut res quam evocare potest, aliàs secus, puta si venditor non erat dominus feudi, vel non haberet potestatem tradendi & sic resolveretur ad interesse. Tunc in hac actione nullus locus esse potest juri primogenituræ quum non contineat feudum, nec actu, nec potentia propinqua vel effectiva, ut latius habetur infra §. 147. ubi examinavimus quæst. in qua Bald. & Fulgo. discrepant. in l. eam domum. C. de collat. Et per ea quæ ibi dixi junctis præcedentibus, patet quid dicendum de resolutione pretii, quando feudum retrahitur à filiis, & hæredibus emptoris, per consanguineum venditoris. Et quid in venditione, vel alia quavis acquisitione conditionali, quando post mortem stipulantis extat conditio. Et quid eodem casu in legato, vel substitutione conditioni, in casu in quo ad hæredes transit. Rursus quid in feudo acquisito à non domino, sed post mortem acquirentis approbatione secuta per jus superveniens auctori, vel per ratificationem domini, & aliis infinitis, quæ cogitationi occurrunt. Sed quia materiam, d. §. 147. permixta sunt, ibidem reservantur. Unum tamen fragmentum illius §. foliorum & asterischorum mixtura (quam amanensis meus non bene discrevit) fortè huc incidit, nec relegenti mihi delendum visum est, & illud fragmentum est tale.

33. Unde etiam infero, quod si feudum alienum esset à non domino venditum, & traditum, pretiumque acceptum: deinde mortuo emptore, ab ejus filiis qui jam more feudali illud dividerant * evincatur, actio evictionis nomine, ad ultimationem damni & interesse, competit filiis non pro portionibus feudi evicti, sed æqualiter, instar cujuslibet actionis hæreditariæ, nec plus assequetur primogenitus, quam secundogenitus in hoc regressu evictionis. Nec obstat quod longè plus sua interest non esse evictum quam omnium reliquorum filiorum simul, ex eo quod jure primogenituræ plus quam dimidiam obtinebat & habiturus erat: quoniam respondeo quod non debemus istud interesse matri ex persona unius ex hæredibus, nec ex singulari qualitate ei ad hærentem, sed ex persona defuncti, qui contraxit, vel omnium ejus hæredum simul defunctum representantium: Tum non est verum quod in veritate plus interest primogeniti: Aut enim consideramus tempus à morte defuncti, ante divisionem, & nullum jus primogenituræ competebar, nec in feudo, utpote alieno, nec in actione ex empto, utpote ad ultimationem vel interesse tantum competente in effectu. Aut consideramus tempus post divisionem; & adhuc idem, saltem postquam constitit de errore divisionis, tunc enim ante tempus præscriptionis lapsum patefactæ veritati cedit opinio: nec nocet secundogenitis per errorem admisisse indebitum jus primogenituræ.

34. Rursus posset queri, quid si postquam pater emit & accepit feudum à non domino, decessit: * inde

* Quando statum verificetur in casu ficto.

* Quando referat rem recuperare per viam retractus, an per viam distractus.

* In feudo retrovendito ex pacto quantum percipiat primogenitus.

* In feudo minus dimidia justipretii empto quantum supplere debeat, primogenituræ.

* In feudo empto, & 6-dum tamen patri tradito, utrum primogenito competeat jus primogenituræ.

* An actio ex empto cadat in jus primogenituræ.

* In recessu propter evictionem cessat jus primogenituræ.

* Quid de feudo tempore mortis alieno sed postea supervenit dominium

dominium supervenit venditori, & sic confirmatur venditio, vel dominus approbat, & ratificat venditionem, nec appareat quod faciat favore primogeniti, sed vel favore filiorum simpliciter, vel favore venditoris tantum: An sit locus primogenituræ? Et videtur quod non, quia non habet locum, nisi in re quæ erat in dominio defuncti tempore mortis. Sed quantum ad acquirendum, & imprimendum effectum juris primogenituræ, de quo in hac consuetudine, debet attendi præcisè tempus mortis. Hic autem defunctus non erat dominus, sed postea ex nova causa supervenit dominium. Tamen pro brevi resolutione sic puto distinguendum. Aut causa ex qua supervenit dominium est talis, quæ de se & juris dispositione trahitur retrò, & habet effectum retroactivum, aut ex causa quæ non trahitur retrò: primo casu locus est juri primogenituræ, quia fingitur res fuisse in bonis & dominio defuncti tempore mortis, puta si defunctus emisisset illud feudum à falso procuratore, sine mandato vendente, & tradente nomine veri domini, & post mortem emptoris dominus ratificavit: hoc enim trahitur retrò, & operatur nedum ut ex nunc, sed etiam ut ex tunc, quia habet effectum retroactivum. *cap. ratihabitio, de reg. jur. in 6. cum vulga.* Secundo casu, puta quando defunctus emit à non domino vendente, nomine suo, & post mortem emptoris verus dominus venditionem approbavit, tunc enim non valet, ut ex tunc, sed ut ex nunc, & ex hac nova causa, quæ non fingit nec operatur retrò, dominium acquiritur de novo hæredibus, qui in dominio hujus feudi nullam causam habent à defuncto, nec verè, nec fictè sed tantum à domino approbante, & de novo transferente, & sic cum nul-

lo modo habeant jure hæreditario, nullus potest esse locus juri primogenituræ, nisi appareat dominum hoc facere principaliter favore dicti primogeniti: argumento notatorum in *l. sed si plures §. in arrogato. ff. de vulg. & pupil. substit.* Finis fragmenti.

35. Ex his quatuor §§. præcedentibus apparet jus primogenituræ valde moderatum esse apud nostros, utpotè quod non habet locum nisi in parte bonorum feudaliū, & adhuc sine præjudicio legitimæ reliquorum filiorum. In Armorica autem sive Britannia minore, & in Neustria sive Normania, Turonia, Andegavia, Cænomania, & Ambiani, omnia feuda nobilia, sunt præcipua soli primogenito, qui non tenetur secundogenitis, nisi ad provisionem per modum usufructus, vel alimentorum duntaxat, salvo quod quandoque illa portio efficitur perpetua, quando mediante petitione libellata conceditur in feudum recognoscendum ab eodem primogenito. Similiter in regno Siciliae sunt multa feuda in quibus solus primogenitus succedit & dicuntur legitima solius primogeniti, ut per glossam & doctores in *cap. licet de voto.* Et Siculi vocant istud succedere more, vel jure Francorum: quando autem succedunt filiiæ qualiter in usibus feudorum, vocant succedere jure Longobardo, ut est textus in *constit. Neapol. de adjuto. pro mili.* & ibi latè Matth. de Afflict. *lib. 3.* & passim Andr. Ifern. in *assib. feud.* & in sua peregrin. in *constit. Siculas.* Philip. Decius in *consil. 445. num. 15:* Reliquas autem consuetudines hujus regni quæ variè disponunt, & communiter durius agunt cum secundogenito, quàm nostra consuetudo, non refero. Id enim plus haberet laboris & prolixitatis quàm utilitatis.

* Quid succedere jure Francorum vel jure Longobardo.

§. XIX. *

*Olim 10. Sed hic articulus ita reformatus fuit per novam consuetudinè ut mox sequitur.

Entre filles, & quand il n'y a que filles, venans à succession de pere & mere, droict d'aïnesse n'a point de lieu: mais viennent toutes, & partissent également les biens desdites successions de leursdits pere & mere, tant en fiefs & heritages tenus noblement, comme autres.

Quand n'y a que filles venans à succession directe ou collaterale, droict d'aïnesse n'a lieu, & partissent également.

SUMMARIÆ §. XIX.

1. Statutum vel consuetudo loquens de primogenito, non extenditur ad primogenitam, etiam deficientibus masculis.
Fallit in nepte ex primogenito premortuo, quæ patrem representat etiam in commodo primogenitura.
2. An in contractibus masculinum concipiat femininum?
Interpretatio fit contra eum qui se
3. *fundat in verbis.*
4. *Femine veniunt appellatione generationis.*
5. *Contra communem quoddam filiae includantur in concessione facta alicui & filii.*
In legatis non fit latior interpretatio quàm in contractibus.
6. *Liquidum est à quo stat regula.*
7. *Licet in contractibus appellatione filiorum non veniant nepotes, veniunt tamen filie.*



Dem vult §. 29. *infra eodem tit. & §. 126. supra tit. 11.* Et hi §§. sunt inserti ad tollendam dubitationem.

Quia etiam si non esset expressum, jus primogenituræ cessare inter feminas, cessaret tamen, nedum extantibus & non succedentibus, sed etiam prorsus deficientibus masculis: quamvis contrarium voluerit Bald. in *l. in multis in princip. ff. de statu homi. quem sequitur Rom. conf. 98. quoad id in collat. fin.* & malè, quia consuetudo loquitur in ter-

mino appellativo, & masculino, & non communi, ibi, *Le fils aïné.* Et sic non potest concipere femininum, nisi per interpretationem extensivam, secundum Bart. & Alciat. in *l. 1. & in l. pronuntiatio in princip. ff. de verb. signif. Bald. in cap. ad audientiam de rescripti.* Quam autem hujusmodi consuetudo, utpotè inducens inæqualitatem inter liberos, sit exorbitans & correctoria juris communis, non patitur hanc interpretationem extensivam: quod tenet Philipp. Decius in *l. femina. num. 122. ff. reg. jur.* ubi videas multa ad hæc cumulata, quæ

* Masculinum quem admodum concipiat femininam

non transcribo : ita tenet etiam Joan. Ciri. in dicto tract. primogeniti. lib. 1. quest. 20. & lib. 2. quest. super hoc §. Non obstat quod jus primogenituræ est favorabile , quia verum est in se , & in vi comprehensiva , sed non in vi extensiva , ut supra diximus. Hic autem hæret extensio de persona scilicet masculina expressè , ad aliam , videlicet scemineam non expressam , quod non est admittendum , sed remanendum in dispositione juris communis. Et hoc nota pro consuetudinibus quæ expressè non denegant hoc jus sceminis , sed simpliciter loquuntur de filiis primogenitis.

* Scemina representat masculinum in jure primogenituræ.

Limita hunc textum in * scemina representante masculinum : puta nepte ex filio primogenito præmortuo , sive enim concurrat ex persona sua cum neptibus ex aliis filiis vel filiabus præmortuis , sive medio representationis concurrat cum patris vel amitis suis , habet jus in primogenitura , in successione avi vel avæ paternæ. Si autem sint plures neptes ex primogenito , habent tamen jus primogenituræ paternum respectu patruorum , vel amitarum , seu nepotum ex eis , sed inter se ipsas , & sic ex propriis personis dividunt æqualiter sine aliqua prærogativa primogenituræ , ut infra §. 134. ubi scripsimus sub distinctione trimembri , & sic est expeditus hic §. & similes. Nec supersunt alia ad declarationem , ampliationem , vel limitationem hujus consuetudinis. Possem hic cumulare in quibus sceminæ deterioris sint conditionis , quàm masculi , vel contra ; de quo in d. l. in multis. & in d. l. 2. ff. de reg. jur. & diffusam illam inferere materiam quando masculinum concipiat scemininum ; de scribentibus in d. l. 1. ff. de verb. sig. in l. si quis id quod. ff. de juris. omni. jud. in cap. generali. de elect. in 6. & alius locis & consiliis infinitis. Sed ne suscepti instituti modum & rationem nimis excedam , ad præfata loca remitto.

* An in contractibus masculinum concipiat scemininum.

2. Quæro tamen de una quotidiana & summè necessaria quæstione. An * in contractibus masculinum concipiat scemininum ? Pone patrem familias accepisse prædium in feudum pro se , filiis , & nepotibus , & idem de emphyteusi , an includantur filiz , & neptes ? Et videtur quod non , quia sceminæ volentes admitti , habent se fundare in verbis concessionis & investituræ , in quibus non continentur filiz , nec neptes : sed * tantum filii , & nepotes , quorum verborum appellatione , quum sint masculina , & non communia , non comprehenduntur sceminæ , ut est clarum ex vi verborum textus in l. iusta interpretatione. ff. de verb. signif. in l. pronuntiatio. in verbo porrigitur. eodem tit. Alberic in 2. part. statu. quest. 107. Jason. in l. filiusfamilias lect. 1. collat. penult. & in lect. 2. col. 2. ff. de leg. 1. in l. si cum procuratore collat. fin. ff. de re judic. Et si esset dubium , adhuc contra sceminas interpretandum quæ se fundant in verbis , per regul. l. veteribus. ubi Alberic. col. 1. de pact. l. si in emptione. in princ. l. habeo , scribis si mihi bibliothecam. ff. de contrab. empt. & vendit. notat. Philipp. Decius in cap. in presentia. collat. 12. de probation. & in consil. 41. in princ. Secus esset in concessione facta * liberis , quia verbum liberi ex propria significatione , tam sceminas , quàm masculos comprehendit. l. liberorum. ff. de verbor. signific. & ita declarant Bald. Alex. in l. sed si hac. §. liberos. ff. de in jus vocan. Pet. de Anchar. consil. 125. Alex. in consil. 80. viso. col. fin. lib. 1. Et hanc partem tenuit Guido de Suza in l. quicumque. C. de ser. fug. Archidiacon. in cap. si quis suadente. 17. quest. 4. per d. l. veteribus. & l. quicquid astringenda. de verbo. obligat. seq. Joan. de Imol. l. si ita scriptum sit. in princ. ff. de legat. 2. in l. cum vir. ff. de cond. & demonstr. in l. quod dicitur collat. 19. ff. de verb. obligat. in cap. ponit in fin. ff. locati ubi refert ita se consuluisse , quod est verum , ut patet in suo consil. 38. in casu præmissa. Ludov. Roman. Alexand. Jason. in d. l. sed si hac. §. qui manumittitur. versicul. liberos. ff. de in jus vocan. Roman. in consil. 55. visa facti serie. Rapha. Cun. in consil. 167. Et in terminis expressis Alexand. consil. 61. super eodem lib. 1. &

* Verbum liberi.

consil. 113. visoinstrumento. consil. 204. consideraris. coll. 2. lib. 2. consil. 11. ponderatis his. collat. 13. lib. 3. consil. 125. attensis. in princ. lib. 7. Philipp. Franc. in cap. generalis. collat. 1. de elect. in 6. Felin. in cap. quoniam de simonia. Philipp. Corr. in consil. 74. de duobus. collat. 4. lucra. supra lib. 1. & in lib. 4. consil. 233. in hac consultatione.

3. Ubi tamen concludit * sceminas appellatione generationis includi , quod est verum & indubitatum , & ad hoc vide pulchrè Paul. consil. 316. supra script. s. lib. 2. & consil. 300. super quinto. eodem lib.

* Filiz veniunt appellatione generationis.

Redeundo ad materiam , eandem partem tenet Jason. in l. si quis id quod. collat. 4. de juris. omni. judi. l. 2. collat. 3. ff. si quis in jus vocat. non ierit. l. veteribus. l. pactum inter heredem. ff. de pact. l. qua de legato , collat. 2. ff. de leg. 1. l. Gallus. lect. 1. collat. 10. ff. de liber. & posthumis. l. 2. in fin. princip. post Roma. ibi. l. stipulatio ista habere licere. §. 1. l. in stipulationibus. ff. de verbor. obligat. l. ut liberis collat. 3. C. de collat. consil. 39. consil. 115. collat. 4. lib. 1. Philipp. Decius in cap. presentia. collat. 17. de probat. & in consil. 171. 236. 333. 567. Hippol. de Marfy. in sing. 191. Andr. Alciat. in lib. 2. de verbor. signif. ubi hoc non examinat , sed incidenter transit cum communi opinione quæ talis est per prædicta. Et novissimè cum ea transit Francisc. Ripa. in l. ex facto. §. si quis rogatus. collat. 14. numer. 59. ff. ad Trebell.

4. Nunquam * tamen vera mihi visa est , quia regulariter masculinum concipit scemininum , licet non e diverso. l. si ita scriptum sit. in princ. ff. de leg. 2. l. si quis ita. in princ. ff. de testam. tut. l. qui duos. l. servis legatis. l. Lucius. §. quæsitum. ff. de leg. 3. l. Lucius. §. Mevia. ff. ad Trebellianum cum vulg. & licet dicta jura loquantur in ultima voluntate , idem tamen dicendum in contractibus per regul. l. qua de legato. de leg. 1. in l. pactum inter heredem. ff. de pact. cum similibus. Non obstat quod dicta jura loquantur in testamentis in quibus fit larga interpretatio. l. in testamentis. ff. de regul. jur. & hæc fuit evasio Alexand. in d. consil. 61. lib. 1. Quia replicatur quod regula d. l. in testamentis loquitur quando agitur de conservando , vel rumpendo ipsum testamentum , puta de validitate institutionis hæredis , à qua totum dependet , quia tunc latè in favorem testamenti debemus interpretari. l. si ve pars. ff. de inoffic. testam. cap. fin. de re judi. Et dicitur agi de interesse publico ut testamenta conserventur , l. vel negare. ff. quemadmodum testam. aperit. l. Gallus. §. quod si is. ubi Bald. ff. de liber. & posthum. Sed dicta regula non loquitur quando agitur de uno legato particulari , tunc non lata , sed stricta fit interpretatio , ut minimum debeat , & ut hæres minus gravetur. l. apud Julius. numer. §. scio. ff. de legat. 1. l. unumvis. ff. de legat. 3. ita declarat Bartol. in l. cum avus. ff. de condit. & demonstr. Jason in l. si pluribus. collat. 2. ff. de leg. 1. in l. non solum. §. fin. collat. 20. ff. de oper. no. unuc. Philip. Decius in l. 1. in fin. l. si creditores. in fin. l. si centis annis. col. 2. C. de pact. in l. in testamento. coll. fin. C. de testam. milit. in l. 1. collat. 1. C. instr. & subit. l. 1. in fin. C. de impub. & ali. subit. & in d. l. testamentis. Et nihilominus in legatis masculinum concipit scemininum , per dicta jura. Ergo hoc procedit magis virtute regulæ communis quod masculinum regulariter concipit scemininum , quàm speciali jure vel favore legatorum. Et sic idem erit in contractibus.

* Improbatur communis opinio.

* Quomodo accipiendum in testamentis largam fieri interpretationem.

5. Nec obstat quod in dubio sit interpretatio contra cum qui se fundat & nititur in verbis. d. l. veteribus. Bartol. in l. sape. ff. de verb. signif. Tum quia ex quo * regula est , masculinum concipere femininum , non dicitur res obscura , nec ambigua , sed clara & certa , pro eo qui fundatur in regula , ut notat Bartol. in l. quoties. ff. si quis cautio. l. 2. collat. 1. ff. si quis in jus vocat. non ierit. Bald. in l. omnes populi. collat. 10. ff. de justis. & iure. in l. si tutor. in fin. C. de ser. pign. dato. manumiss. Petr. de Ancha. in repetit. rubr. de reg. jur. in 6. collat.

* Regula standum.

2. Felin. in cap. 1. col. 3. cap. *fiunt*, collat. 9. *de re jud.* Decius l. *habere cavere*, col. 1. ff. *de jurif. omn. jud. l. certum*, in princip. ff. *si certum pesa. in l. 1. num. 8. de regul. jur.* Tum quia etiam si esset dubium, adhuc potius deberet fieri interpretatio contra dominum directum & actorem, qui prætendit commissum & concessionem finitam, & ad hoc se fundat in verbis, in quibus potuit legem dicere apertius, cum fuerit auctor & principalis agens concessionis, quam contra recipientem vel ejus heredem reum & in possessione fundatum, concurrente ad hoc favore absolutionis, prout in debilibus terminis Philipp. Corn. limitat, & retorquet regulam d. l. *veteribus. in consil. 171. post redditum consilium lib. 3.* Et hanc partem verissimam puto, videlicet quod in contractibus masculinum regulariter concepiat femininum. Et quod in concessione feudi, vel emphyteuscos facta alicui, pro se, filiis & nepotibus suis, veniunt, & comprehenduntur filii & nepotes, sive extantibus, sive deficientibus masculis. Ita quod cum eis simul concurrunt, & masculis deficientibus, dominum excludunt. Salvo quod respectu feudi, præsuppono consuetudinem nostram, secundum quam reputantur patrimonialia, alioquin secundum usus feudorum Insularum nunquam appellatione filii contingerentur feminae. cap. *unicus, de alie. feud.* Imo etiam femina simpliciter expressa, non censetur vocata, nisi quo casu non extaret masculus, cap. 1. §. *quis etiam in tit. episcopus, vel abbas. cap. 1. §. filia vero de successi. feud. in usibus feud.*

6. Et hujus sententiae videtur esse Bartol. in l. 1. ff. *de verb. significat.* ubi hoc aperte sentit: dum vult quod si masculinum proferatur sub nomine appellativo in materia indifferenti, quæ scilicet congruit masculino & femine, quod tunc concepiat femininum, nedum in favorabilibus, ut in l. *si quis ita. C. de testam. cuncta*, sed etiam in odiosis, ut in l. *si quis id quod, ff. de jurisdic. omn. judic.* dummodo odium non sit irrationabile. Sed hic sumus in materia indifferenti & minime odiosa. Et licet contractus sit stricti juris, tamen recipit interpretationem passivam à jure communi, & non debet ma-

gis restringi, quam si materia esset odiosa. Et quicquid advertarii dicant, nullibi reperietur quod Bartolus diversum dixerit vel senserit, quamvis idem Bartolus scripserit, in l. *liberorum, coll. 3. ff. de verbor. significat.* quod in contractibus appellatione filiorum non veniunt nepotes, quod est verum, sed nihil infert ad propositum. Et dictam theoriam in Bart. sequitur & expressè intelligit Dom. de S. Gemi. in omni dispositione hominis, sive in testamentis, sive in contractibus, in d. cap. *generalis. col. 3.* & ita expressim in terminis nostræ quæstionis tradit Salicet. in l. 2. *quæst. 19. C. de jure emphyteus.* ibi, confirmo, quia ex illo verbo, filii, pariter veniunt filii & feminae. Idem manifestè vult Dom. Andr. Alciat. in l. 1. *gloss. fin. ff. de verbor. significat.* ubi dicit, in contractibus appellatione filiorum filias comprehendendi indistinctè, sive pater stipuletur sibi ut filiis, sive ut heredibus, & benè. Idem tandem resolvit Decius in l. *femina, num. 105. de regul. juris.* ubi vir factus Valentiz longè maturius examinavit, quam quondam juvenis, tamen concurrentis Felini Pisis in lectura d. cap. *in presentia de probat.* Stat ergo regula, quod in contractibus masculinum comprehendit femininum. Hinc decidit Angel. in *consil. 118. avia.* quod stipulatio avie dotem restitui si neptis sine filiis decesserit, expirat si neptis decesserit relicta filia. Et voluit Philipp. Corn. *consil. 171. post redditum, lib. 3.* quod si filia dotata renuntiavit hereditati patris in favorem fratris, sub hac tamen protestatione & pacto, quod si contingeret dictum fratrem mori sine filiis, renuntiatio esset nulla: quod si dictus frater decedat sine filiis masculis, sed relicta filia, renuntiatio non resolvitur, sed remanet renuntians exclusa in perpetuum. Hinc etiam decidit Decius *consil. 32. & consil. 607. num. 13.* quod in contractu donationis appellatione filiorum veniunt filii. Facit quod pul. hère consuluit Socin. *consil. 55. visis consilii lib. 3.* quod filii vel feminae gravate si decesserint ne liberis, faciunt deficere conditionem hujusmodi fidei commissi, etiam filii masculis testatoris relicti Plura alia similia brevitate causa omitto.

§. XIX.

Parladite Coustume en ligne collaterale n'y a point d'ainesse.

SUMMARIUM §. XIX.

1. Majoritas regulariter penes aetatem accipitur.
2. Nova restituta nativa vox Connestabilis Francie, quem corrupto vocabulo hætenus Connestabularium vocant.
34. Jurisdictio non potest subfendari nec multiplicari sine autoritate superioris.
5. Baronia non est de regalibus: sed est inferior Comitatu.
6. Feudum etiam uno ex consortibus pro-

vocante dividi potest.

7. Omnia feuda, etiam Ducatus & Comitatus, diriguntur & reguntur secundum consuetudinem loci in quo sita sunt.
Ioannes Galleatus primus Mediolani dux.
8. Comitatus Blesensis non est de dominio Francie, sed privatum patrimonium familie Valesiorum.

* Hic 9. fuit in antiqua consuetudine articulus 20. Hodie partem facit articulus 19. in hac nova reformatione consuetudinis.

* Verbum *ant*, aut potius *ant* est idem quod ante natus: id est, antiquior.



Imilis textus habetur infra §. 148. Et hæc materia plenius fuit expedita supra §. 13. cum 4. seqq. Ut tamen aliquid non inutile addatur;

1. Nota quod istud vulgare * *ant* proprie significat illum qui est prior sive antiquior ætate, ut clarè patet dict. §. 148. Et regulariter assumitur majoritas secun-

dum ætatem, ut tradit Alexand. in *consil. 4. ponderans verbum, collat. 1. lib. 1. per l. fin. C. de his qui veniam atas.* Felin. in rubric. coll. fin. *de majoris. & obed.* Unde quamvis verbum, primogenitus, proprie non quadret nisi in linea directa, quum dicatur respectivè ad genitorem, tamen istud verbum *ant*, æquè verificatur in linea collaterali, sicut in linea directa, quum in utraque

* Primogenitura autem confidetur in linea collaterali.

zque repetantur majores natu. Tamen regulariter consuetudines Franciæ nullam prærogativam majori natu attribuant in successione lineæ collateralis, exceptis paucis, videlicet Turonensi de successione feudi. §. 11. Cœnomanensi, §. 247. Andegavensi, §. 229. & Pictaviensi, §. 221. quæ similem primogenituræ prærogativam tribuunt majori natu masculo in linea collateralis. Ambianensis autem §. 40. nedum masculo, sed etiam majori natu foemina idem attribuit, in defectum tamen omnium masculorum. Idem in regione Bearnenensi, quæ subest Regi Navarræ ubi senior fororum habet omnia etiam mobilia.

2. Sed hoc anno 1537. magna dubitatio fuit inter supremos judices super intellectu dicti §. 40. an intelligatur inter plures hæredes, qui sunt ejusdem gradus, cellularæ, & lineæ dumtaxat; & sic ad invicem sunt fratres vel sorores, quod est ratio conformis & verisimilius. An verò intelligatur etiam inter plures hæredes diversarum linearum & cellularum: puta si concurrant patruus defuncti, & nepos ex fratre vel sorore defuncti, pro quo facit generalitas verborum dicti §. Et ordinatum quod partes informarentur per turbas (sic enim placet proprius & rectius dici, quàm quod nonnulli dicunt, confusa testimonia) de modo utendi & practicandi: & anno 1538. Dom. Jacob. de Liguieris præfectus Ambianensis, causam ad me misit, & prout ei rescripti, judicavit. Et tandem sententia mea confirmata fuit in omnibus & singulis solemniter, de quo remitto 1. ad §. 147. & §. 153. ubi plenè tractavi de jure representationis, & duplicis vinculi, & exclusionis Thii defuncti, per filios fratris in linea collateralis, interpretando super his consuetudinem nostram, Ambianensem, Trecentensem & Blesensem nolo huc transferre, quia non est hic locus. Sed ad materiam hujus §. quæro, utrùm habeat locum in baronia in hoc præsidatu sic? Sunt enim in hoc præcellenti præsidatu, præter unum comitatum, plures insignes baroniz, quarum prima, antiquior & nobilior est Baronia de monte Morenciaco, in insula Franciæ sita, antiquum hæredium illustrissimi illius herois * Annoz à monte Morenciaco, primi baronis, magni Magistri, ac Connestabulis Franciæ, vulgò Connestabularium vocant, sed vernacula voce (quod plerumque fit) corrupta. Non enim Connestabularius (quod corruptum verbum est) sed Cuneustabilis, seu *cueneustabilis* Connestabulis (quam nativam in Francorum monarchia & rectam appellationem esse puto) dici debet, quasi cuneus stabilis, seu melius quasi caput cunei stabilis, hoc est, constantis & fortis, ut pridem rectè nuncupavit & exposuit Sanct. Thomas Aquin. in lib. 4. cap. ultimo ad fin. de regimin. principum. Et sic etymon nativæ vocis post longissimam temporum oblivionem nunc à nobis restituta, aptissimè significationi rei congruit * Est enim Connestabilis primus & summus post Regem in armis & rebus bellicis, hujusque suæ illustrissimæ & prærogatæ dignitatis proprius & peculiare est, præesse exercitui, & cunctis legionibus, in quibus, & independentibus superior est omnibus Ducibus, Comitibus, Baronibus, Marchallibus, & Capitaneis Franciæ, ut continetur in primo articulo jurium & prærogativarum Connestabilis, quarum copiam habeo transumpti olim è registris sacrorum scripturarum regis, & traditi valentissimo illi Franciæ Connestabili Olivario * Clifsono, anno Domini 1381. mense Januario. Similem sub aliis nominibus antiqua ætas habuit potestatem, qualem sub præfice Romanorum Regibus Tribunus celerum: sub Dictatoribus Magistris equitum, ut Polybius, Livius, Dion. Halycarn. Plinius & ceteri testantur. Et est textus apertus in l. 2. §. post deinde, ff. de orig. jur. ubi inquit Jurisconsultus quod Dictatoribus Magistris equitum jungebantur sic, quomodo Regibus Tribunus celerum. Dictator. ve. ò ubi erat creatus. statim Magistrum equitum sibi deligebat, qui associatus principali curæ militiæ gratia secundam post dictatore m gerebat potestatem, ut est text. in l. unie. in princip. ff.

de offic. pref. prator. quemadmodum in dict. l. 2. §. in insio, inquit Pomponius, tempore Regum fuisse Tribunum celerum, qui equitibus præerat, & veluti secundum locum à Regibus obtinebat, eumque magistratū gessisse Junium Brutum, qui author fuit Reges ejiciendi lege Tribunitia, ab eodem Bruto ultimo celerum Tribuno legis auctore, sic dicta. in dict. l. 2. §. exaltis, quod & Livius lib. 1. in fin. & lib. 2. in princip. & Dion. Halycarn. lib. 4. tradunt, sub Cæsaribus autem florente imperio, præfectus Prætorio vocari cœpit. Nam (ut ait Aurelius Arcadius prætor ante tempora Alexandri Severi floruit in libro singulari de offic. præf. prator. unde sumpta est dict. l. unica) ad similitudinem Magistrorum equitum præfecti prætorio à principibus electi sunt: data etiam eis pleniore licentia ad disciplinæ publicæ emendationem. quod etiam testatur Pomponius qui tempore Alexandri filii Maniliæ scripsit, dum in dict. l. 2. §. post deinde in fine scripsit, quod Tribunorum & Magistrorum equitum officium ferè tale erat, quale hodie Præfectorum prætorio. Ferè autem dixit, quoniam his ab Imperatoribus plenior data est potestas, quàm illis olim à Regibus vel Dictatoribus, ut dict. l. unia. Igitur Republica in Imperatores translata, sub veteribus Imperatoribus dicebantur Præfecti prætorio. l. 1. in princip. ff. de offic. præf. prator. Et post Imperium Constantinopolim translatum, Justinianus Magnus novell. 38. & 69. quo tempore Procopius lib. 1. belli Persici refert de Cambyse in regnum Periarum restituto, qui Sorlen constituit Salomen, id est, Magistrum militum. Adde l. 1. & 2. C. de comitibus, rei militis. lib. 12.

3. Tandem imperio in Francorum Regum domum translata, ut dictum est supra in rubrica, hæc præfectura nomen Connestabilis (quod apud Francos semper eadem dignitati peculiariter indixum esse constat) suscepit, & ex tunc usque hodie permanxit: ut supinè nimium erraverit Pomponius Lætus in lib. de magistrat. Rom. dicens, quod hic magistratus sub inclinationem Imperii nomen mutavit, de Præfecto prætorio Magister stabuli dictus, quo nihil absurdius aut ineptius. Sed hunc errorem hausit Pomponius à corrupto vulgi sermone, quo Connestabularium imperiti dicunt. Verum ut ea potestas præcellentem semper auctoritatem, ita elegans, & adpositum nomen habuit. Et translato in Francos imperio, Francia hanc Connestabilis appellationem meruit, eamque unicam & peculiarem Francorum more sortita perpetuo retinet. In sacra autem Scriptura, tam apud Hebræos, quàm apud Assyrios, princeps militum vel Imperatoris dicebatur, qualis erat Putiphar in Ægypto, qui dicebatur Eunuchus Pharaonis, non quod castratus esset, habebat enim uxorem, Genes. 37. in fin. 39. sed inoleverat usus loquendi ab his qui solebant præferre Eunuchos, Aito. 8. Talis erat princeps militiæ Holohernes sub Nabuchodofore Assyriorum rege, Judich. 2. cap. & Nabuzardam Hier. cap. ultim. Et sub Saule primo Hebræorum Rege Abner. 1. Reg. 17. cap. Et sub Davide Joab. 2. Reg. 5. Ex quibus infert Guill. Bened. in repet. cap. Raynuntius in ver. & uxorem nomine Adalafiam num. 500. neminem ad tale officium assumendum, qui non prius militaverit, & reipublicæ profecerit in salutem populi. Multa tamen vidi & antiqua & recentia monumenta, quibus magnus Franciæ magister, Connestabilis Franciæ præponitur: nec tam certa harum dignitatum prærogativa, quin à nutu Regis & aulæ fluctibus pendeat.

4. Sed his interim quæ alium tractatum requirunt omissis, ut maturè ad propositum quaestionis redeam, videtur, Baroniam non posse dividi, cum sit dignitas feudalis, nedum nobilis, sed etiam nobilitans possessorem, per ea quæ diximus supra §. 15. gloss. 3. num. 3. Habent enim Barones territorium cum jurisdictione, mero & mitto imperio, nedum in duplici instantia, seu, ut vulgò dicunt, reilorto, sed etiam quandoque in quadruplici, ut dum habent sub se Castellanos, vel alios vasallos, & subvasallos cum jurisdictione ab eis acquisitis infeda-

* Per turbas informatio.

* Annas à monte Morenciaco.

* Excellentia Connestabilis Franciæ.

* Olivarius Clifsono.

2. (Non enim possent sola propria auctoritate de novo subinfeudare jurisdictionem, ejusque gradus multiplicare, quia superiori præjudicaretur reipublicæ & subditis, per notata supra §. 1. gloss. §. num. 52. & §. 10. num. 25.) Feuda autem dignitatum non possunt dividi ut notatur in *l. imperialem*, §. *præterea Ducatus*, de *prohib. feud. alien. per Feder.* quum autem communio non possit esse perpetua, *l. in hoc iudicium*, §. *si conveniat*, ff. *commun. divid. l. nulla*, ff. *pro socio*, nec divisio admitti possit, necesse est ut ad unum semper perveniat, & sic ad majorem natu, sive in linea directa, sive in linea collateralis, juxta notata in *cap. licet, de voto*. Et si dicatur quod istud demum procedit in regno, & cæteris dignitatibus regalibus, quæ non admittunt consortem, *cap. quod autem*, 23. *quæst. 7. l. fin.* ff. *de rerum divis.* Not. Bald. in *l. si plures*, col. 2. C. *de cond. infersis*, in *Ausb. hoc amplius*. C. *de fideicommiss.* Replicandum videtur quod etiam Baronia sit de regalibus & majoribus dignitatibus. Patet in superscriptione *cap. grandi*, de *supplenda neglig. pralat.* in 6. ubi Barones præferuntur Comitibus in ordine literæ, & ab ordine literæ sumitur validum argumentum, *cap. si quis iusto*, ff. *verum in fin.* & ibi gloss. in *verb. nominatus*, de *elect.* in 6. *l. cum pater*, §. *a te*, ff. *de legat. 2. l. quotiens*, in *princip.* ff. *de usufructu & quemadmod.* & c.

* Baro est inferior Comite.

3. Resolvendo dico istud esse falsum, quia Baro est inferior Comite, unde in litera textuali *cap. fundamenta*, §. *proinde*, & §. *fin. de lect.* in 6. postponitur Comiti, & ultimo loco refertur. Unde non obstat superscriptio *dist. cap. grandi*, quia ibi non apparet per præcedentia vel sequentia, quod Baro ibi seriose præponatur, sicut postponitur in *dict. §. proinde*. Præterea in *dict. cap. grandi*, non fit mentio nisi de Comitibus regni Portugallie, cujus rex mercaturam exercet, & est major quæstus regni sui, quare Comites (quorum magis est nomen officii & ministerii, quam ditionis & patrimonialis potestatis, ut patet *C. lib. 1. tit. 35. 36. 37. 39. 40. & lib. 12. tit. 10. 11. 12. 13. 14.*) in dicto Regno longè sunt inferiores cum Baronibus, qui habent ditionem hæreditariam. Tum eo tempore etiam in Italia Comes accipiebatur pro simplici magistratu, ut in *l. Federicus*, §. *si vero violator*, & §. *quicumque*, & §. *post natale*, & §. *si ministeriales*. Ibi Comes sive Judex, quæ est *sub tit. de pace tenend. & ejus violat. in usib. feud.* dixi in tractatu de dignitat. magistrat. Rom. Et vidi instrumenta publica tempore Pipini in præsentia Papæ, ubi prohibetur cuicumque Judici & Comiti. Patet etiam apud Gregorium Episcopum Turonensem *lib. 10. cap. 15.* & per tot historias Francorum.

* Feudum etiam uno provocante dividi potest.

6. Plus dico, quod licet Baronia sit feudum dignitatis, non tamen regalis, nec illius prærogatæ dignitatis, cujus sunt Ducatus, Marchia, Comitatus, à quibus Baronia tanquam inferior distert, ut sentit Dom. de S. Gemin. in *d. §. proinde*. Et ut dixi supra §. 1. gloss. 3. num. 2. Barones dicuntur majores valiores, ut expressim notat Bald. in *cap. 1. §. sunt & alii. de his qui feud. dare poss.* quem sequitur Alvarot. in *cap. unico. collat. 2. quis dica. Dux, Comes, March. in usib. feud. l. in epito. feud. part. §.* Et sic patet quod secundum dictos usus feudorum, permittitur divisio Baronie, & similis feudi à regalibus inferioris, inter consortes. Text. in *d. §. præterea Ducatus*. Et hoc * nedum omnibus consentientibus, sed etiam uno ex aliis provocante, quamvis post Panorm. *consil. 82. lib. 1.* contrarium velit Hipolyt. de Marfil. in *fin. 9.* Et malè, ut alibi plenius dixi, *infra §. 4. quæst. 1.* Imò etiam regalia feuda, Ducatus & Comitatus dividi possunt, si talis sit consuetudo loci, ut tenent Andr. Itern. & omnes in *dict. §. præterea Ducatus. Alexand. consil. 18. col. 1. lib. 2. consil. 60. lib. 3. Francisc. Curt. senior. conf. 68. Jason in l. stipulationes non dividuntur. col. 18. ff. de verbor. obligat.* Quod autem etiam in dictis feudis regalibus antiquis plures hæredes sive in linea directa, sive in linea collateralis succedant æqualiter, est indubitatum, nedum de jure communi, sed etiam secundum dictos usus feudorum,

ut patet in *textu cap. 1. in fin. de alien. feud. in dict. §. præterea Ducatus. gloss. & doctores in cap. 1. in princip. de feud. March. Duca. & Comi.* Et quod dictum est, unum tantum, videlicet majorem natu debere succedere, non procedit de se, & regulariter, nisi in solo ipso regno, ut notatur in *d. cap. licet de voto*.

7. Et sic concludo, quod dispositio §. nostri habet locum nedum in feudis inferioribus, sed * etiam in Baronia & Comitatu, imò etiam in Ducatu, si quis à Rege nostro erigeretur in hoc præsidatu. Similiter in illis habebit locum dispositio §. 19. supra eodem. in quod dux filiz æqualiter succedant patri in Baronia, Comitatu, vel etiam Ducatu. Nec primogenita plus capiet, tantum abest, ut totum hoc feudum habeat. Et generaliter dico, quod in hoc Regno, Ducatus, Comitatus, & Baronia deferuntur & reguntur secundum consuetudinem sui cujusque loci, quemadmodum & quælibet inferiora feuda, nedum in successione, sed etiam in aliis: unde patrimoniorum jure censentur & vendi possunt, ut in Comitatu Blefensi, quem Guido Blefensis Comes, & Maria Namurcentis ejus uxor, anno Domini 1391. mediante pretio ducentarum millium librarum vendiderunt Ludovico Valesio, Regis Caroli Sexti, tunc regnantis fratri, & Aurelianensium Duci, qui ante duos annos in uxorem duxerat Valentiam filiam Joannis * Galeacii, primi & illusterrimi Mediolanensium Ducis, quem propter heroicas virtutes doctrinarumque & doctorum amorem Blondus Forliviensis in *lib. 9. Italiae illustratæ*, regno aut imperio, potius quàm eo solo Ducatu dignum attestatur.

* Consuetudines nostræ habent locum etiam in feudis regalibus.

* Joannes Galeacius primus Mediolani Dux.

8. Ex quibus patet, Comitatum * Blefensem non esse de domanio Regio & coronæ Franciæ, sed adventitium, & patrimonium nobilissimæ Valesiorum principum familie. Quamvis enim inclytæ memoriz Ludovicus Valesius, præfati Ludovici nepos, Aurelianensis Dux, & Blefensis Comes, rex Franciæ hujus nominis duodecimus effectus, præfatum Comitatum simul cum regno (etiam si hoc fecisset sine ulla discretionis administrationis & reddituum, *juxta l. prædixi §. Titio. ff. de leg. 3.*) possederit, non tamen ex hoc facta est unio, nec incorporatio præfati Ducatus domanio Regio, nisi aliàs de solemnibus unione & incorporatione probaretur, quantumvis quum reddituum distinctos officiales instituerit, & præfectos rationum à domanio separatos, ut alibi latius deducam si opus sit. Sed ut ex historia rursus obiter irrepente ad eam redeam, præfatum generalem conclusionem amplio, tamen consuetudo loci non loquatur specialiter de Ducatu vel Comitatu, sed simpliciter de feudo, quia generaliter intelligitur de quocunque feudo. Et quæcunque intudatio censetur facta secundum consuetudinem loci rei infeudatæ, ut notatur *supra eodem §. 7. in fin.* Tum æque vocati sunt, & consenserunt in descriptione & homologatione singularum harum consuetudinum, Duces, Comites, & Barones, sicut etiam alii inferiores vassalli & subditi. Nec limitationem recipit hæc conclusio, nisi in feudis quæ jure contractus vel substitutionis deferuntur, vel certam legem habent investituræ. Et in his quæ de sacro domanio Regis concessa sunt in appanagium, in quibus nunquam femina succedunt, & inter masculos servatur appanagii forma, si qua determinata sit in succedendo: cæterum consuetudo loci, quandiu stirps masculina & regia perseverat. Prædicta modificanda sunt, ut quatenus salva consuetudine & successione jure fieri potest, feuda dignitatum, nedum Regalia, ut Ducatus & Comitatus, sed etiam inferiora, ut Baronia, Castellania, non dividantur, sed integra & indivisa penes unum remaneant, etiam inter feminas, cæteris fratribus vel fororibus de portionibus suis in aliis rebus satisfactis, prout æquum est tardius dividi, quæ minus commodè dividi possunt, & quæ magis expedit integra servari, ut plenius dicam *infra §. 122. 146. quò remissa.*

* Comitatus Blefensis non est de domanio.

Item

* Hic §. in antiqua consuetudine fuit 26. Hodie partem facit hujus arruuli hoc est 19.

* §.

ITEM entre filles, soit en succession de ligne directe ou collaterale, il n'y a point d'ainesse.

SUMMARI A §.

1. In quo femina major natu præhonori debet.
2. Terra Salica est sacrum domanium re-

gis & coronæ Franciæ.
Lex Salica à Pharamundo Salico a-
thore nuncupata.



EXPEDITUS est suprâ §. 12. §. 20. Et quod superfluo hic & infrâ §. 126. tertio repetatur idem textus, ex amanuensium errore hoc processit. Et nota quod quamvis hæc consuetudo loquatur de anagio sive antiquitate, & sic videatur excludere omne præminentiam antiquitatis,

1. Tamen non debet ita præcisè intelligi: sed ejus sensus est loqui de prærogativa primogenituræ, de qua meminit in præcedentibus. Et sic non excluditur præminentia, quæ aliàs jure communi competit antiquiori. Unde non negat consuetudo, quin in dividenda hæreditate primogenita filiarum præhonoratur seu præferatur in domo paterna, vel feudo nobiliori, servata tamen portionum hæreditarium æqualitate, pariter penes primogenitam deponi debent instrumenta hæreditaria, sub communi vel duplici clave. *juxta l. fin. ff. de fid. instr. l. cetera, ff. famil. heres. Et in cæteris similibus, non per modum majoris portionis, sed per modum cujusdam præhonorantæ, non diminuentis jura aliarum, secundum ea quæ plenius scripsi infrâ §. 122. Sic & in veteri testamento nullæ primogenituræ attribuuntur feminis, etiam deficientibus masculis, sed soli primogenito dantur cuncta duplicia, id est, virilis portio semel duplicata, *Dem. 21. Unicus tamen casus da-**

bili est, in quo non sunt nisi femina venientes ad successione, & tamen inter eas est jus primogenituræ, videlicet in nepte ex unico & præmortuo filio simul cum amitis vel neptibus ex præmortuis aliis filiis vel filiabus concurrente, obtinet enim (quia jus & gradum patris representando subintrat) verum & solidum jus primogenituræ, juxta not. 1. §. 124. quod habet locum etiam in majoribus & regalibus feudis per notatâ suprâ *cod. §. 20.*

2. Exceptis semper illis quæ sunt in appanagio & sacro domanio coronæ Franciæ quæ proprio & singulari suo jure reguntur, videlicet Salica lege: quæ feminæ & descendentes ex eis omnino à terra Salica, id est, fiscali propriè & regia, quod patrimonium seu domanium ipsius coronæ & majestatis regiæ appellatur, ex hæredes & incapaces perpetuo esse jubentur. Eamque palmam & antiquissimam Francorum regum legem non à Sale, vel à Salis sacerdotibus, sed ab ipsius authoris Pharamundi Salici nomine (quem majores Salicum cognominarunt) Salicam esse nuncupatam autumat Joan. Ferrarius Montanus vir doctus & excelsi judicii, *in l. 2. in princ. col. 4. ff. de reg. jur.*

De his hæctenus, ne præsentis instituti metas excedam. Vide si vacat, *addit. ad tract. Joan. de Terr. rub. contr. rebel. reg. tract. 1. art. 1. super contr. 8. & Joan. Pyth. in tract. de leg. Sal. & reg. success.*

§. XX *

* Olim fuit §. 11.

ITEM le Seigneur feodal peut prendre, retenir, & avoir par puissance de fief, le fief tenu & mouvant de luy, qui est vendu par son vassal, en payant le prix que l'acquesteur en a baillé & payé, les loyaux coustemens, dedans quarante jours apres qu'on luy a notifié ladite vente, & exhibé les contracts, (s'aucuns en y a par escrit.) * & d'iceux baillé copie.

* DE RETRACTO.

* Duplex retractus



Ro pleniori tractatu utilissimæ hujus & quotidianæ materiæ, præmitto sub paucis;

1. Quod duplex est *Retractus*, scilicet legalis & conventionalis. Legalis item, quod ad nostras consuetudines attinet, duplex scilicet feudalis, de quo in hoc §. & duobus sequentibus. Et is qui consanguineis venditoris competit, de quo *infra tit. 16. per 101.* Doctissimus ille Andr. Tiraquellus (ut per ejus epistolam cognovi) tractatum de duplici retractu locupletissimum quidem illum pro ingenii & doctrinæ suæ ubertate scripsit. sed nondum in lucem emisit. De retractu conventionali nihil intendo tractare in hoc opere, nisi si quid incidenter occurrat in discursu nostri instituti. Sed remitto ad titulum & repetitionem *l. 2. & ibi. per Hieron. Cognol. C. de pact. inter. empt. & vendit. & alios Doctores utriusque Juris. Circa retractum istum feudalem adverte,*

2. Quod non est merè legalis, quia tacitè inest infeudationi, & investituræ, quæ consuetur celebrata &

conventâ secundum consuetudinem loci, & naturam actus per jura vulgata. Et sic illud jus retractus est partim (etiam propriè) conventionale, tanquam inexistens ipsi infeudationi, & pacto feudi contracto inter dominum concedentem, & clientem recipientem, & ita tacitè contractum est inter eos ab initio. Et ad id agitur nedum conditione ex hac nostra consuetudine sed etiam conditione, seu alia personali actione, orta ex isto particulari contractu & concessione feudi. Retractus autem proximitatis est merè legalis, & nullo modo conventionalis, utpote cum inter emptorem & proximum venditoris retrahentem, nullum unquam circa hoc gestum fuerit negotium. Et hæc consideratio non est sine effectu, prodest enim ad ostendendum retractum feudalem esse firmiorem, & solidiorem, & magis nostrum, quam sit retractus proximitatis. Ex quo apparet ratio differentiarum, cur iste transmittit, & secundum multorum non contemnendam sententiam cedi possit: ille non, ut in pluribus aliis infra locis opportunis deducetur.

* L'acquesteur ita legit uova cõ uetudo.
* Includa addita innot per novam consuetudine.

* Retractus feudalis partim legalis, partim conventionalis.

Tom. I.

00

SUMMARIÆ GLOSS. I.

1. Prima ampliatio ad textum, etiam in patrono ecclesiastico.
Quid sit quod vulgò vocant admortizamentum?
2. Tenetur tamen ecclesia extra manus suas ponere feudum jure feudali retentum.
Nec ad hoc potest compelli ab alio, quàm à procuratore fisci regii.
3. Ad que extendatur confirmatio castri cum juribus & pertinentiis?
4. Semel admortizatum durat, nisi prorsus in laicum transferatur.
5. Secundo ampliatio textum, etiam si ex infodationis pacto vasallus posset vendere, donare, quibus voluerit. Tolerabilius est verba nihil operari, quàm contra naturam actus, ad quam possunt reduci.
6. Terchio ampliatio textum, etiam si vasallus prius obtulerit vendere patrono, vel pretio quod invenit ab alio.
7. Fallit autem primò, si venditio fieret ei cui competeret retractus proximitatis.
8. Rursus ampliatio, etiam si venditio facta sit consensu patroni.
9. Etiam si de jure suo protestatus non fuerit.
10. Consensus quidam simplex & permissivus, quidam dispositivus.
11. Etiam dispositivus consensus non excludit patronum vel propinquum à jure retractus.
12. Nisi auctor sit venditionis, vel insit clausula, aut qualitas derogans & repugnans retractui.
13. Vendens nomine alieno etiam fidem suam astringens, potest nomine proprio utroque retractu uti.
14. Si plures simul vendunt eandem communem rem, singuli ab utroque retractu in totum excluduntur.
15. Resolutio quando distributio pretii facit esse plures venditiones, vel non.
16. Quantumcumque patronus excludatur à retractu, nunquam tamen excluditur à quinto pretii.
17. Quid de venditione facta sub conditione, si dominus emptorem investire voluerit, & an interim feudum prebendi possit?
18. 19. Respondeo: Si ad traditionem realem feudi processum fuerit, quòd sic, & retractui locus est, & dicta conditio tanquam captiosa rejicitur.
20. Q. 1. Utrum jus retractus feudalis cedi possit?
Jus redimendi cedi potest.
Secus de retractu proximitatis.
21. Consuetudo restringitur ad limites rationis intenta & usus facti.
22. Fundatior & approbator est sententia hoc jus cedi non posse.
23. Jus retractus non est jus redimendi, sed jus prelationis.
Jus prelationis est personale, sed non personalissimum, ideò bene transit ad heredem.
24. Jus retractus feudalis est plus quàm jus simplicis prelationis.
25. Nihil addendum literè textuali.
26. Quibus consuetudinibus cautum, hoc jus cedi non posse.
27. Magis tamen accedit hic retractus juri prelationis, quàm juri redemptionis.
Dictio, pro, denotat causam finalem & immediatam.
28. Ratio posita in lege vel statuto, presumitur finalis.
29. Solutio, quòd non potest cedi ante retractum consummatum, sed illo executo liberum est patrono feudum retractum alii concedere vel infeudare.
30. Nisi probetur fraus premeditata, quo casu emptor feudum repetere potest.
31. Tenetur patronus emptore postulante affirmare, an pro se tempore retractus retractat, & sine fraude?

32. Patronus potest uti retractu pro filio coherede vel socio.
Sed non pro extraneo cui carius esset revenditurus.
33. Q. 2. Usufructuarius non proprio, sed procuratorio nomine domini retractu feudali uti potest.
34. Et finito usufructu restituet etiam feudum retractum, cuius pretium non compensatis fructibus repetet.
35. Nec tenetur fructuarius feudi dominantis solvere aliqua jura ratione subfeudorum & aliorum prediorum à feudo fructili dependentium, quæ pendente usufructu acquirit.
Fructuarius proprie non est procurator domini, nec habet actionem mandati.
Fructuarius qui de pecunia propria retraxit subfeudum, potest statim non expectato sine usufructus, cogere dominum ad declarandum, an velit acceptare pro se, vel non.
36. Fructuarius non potest nomine suo, vel pro se, retrahere.
37. Et cogi potest à domino indistinctè, ut ei dimittat pretio quæcunque subfeuda acquisivit in feudo dominanti.
38. Jus retractus in se non est in fructu, adde infra eod. num. 61. 65.
39. Q. 3. Fructuarius non potest retrahere feuda vendita ante usufructum constitutum.
Procurator generalis potest retrahere etiam vendita ante mandatum.
40. Proprietarius potest prohibere fructuarium retractu feudali uti.
41. Emptor non tenetur agnoscere fructuarium ad retractum, nisi sub hac conditione, si dominus ratum habuerit.
42. Sed hujusmodi conditio vel protestatio non habet locum adversus verum procuratorem domini, de cujus saltè generali mandato plenè constat.
43. Sed repelli posset procurator, de cujus mandato plene non constaret per literas, etiamsi offerret cavere de rato, quia illa cautio respicit processum & non meritum.
44. Fructuarius non habet usufructum in subfeudo pecunia proprietarii retracto.
45. 46. Q. 4. Habebit tamen quintum pretii indistinctè, etiamsi pecunia sua emerit, & interim fructus fuerit.
47. Q. 5. Maritus in qualitate mariti potest jus retractus & omne jus dominicum exercere in feuda & vasallos uxoris.
48. Feudum movens à propriis uxoris jure feudali retentum à marito, efficitur proprium uxoris, secus si tanquam privatus emisset, quia esset conquestus.
49. Q. 6. Quid si sint plures patroni, & unus vult investire, alter retrahere?
50. 51. Solutio, quod non possunt variare.
Idem in retractu conventionali, quia non potest peti pro parte.
52. Tamen unus solus ex patronis aliis volentibus investire emptorem, potest invitis emptore & illis totum feudum retrahere, totum pretium refundendo.
53. Solvere etiam jura feudalia compatronis pro portionibus eorum, nisi maluerit emptor retractum pati pro parte.
54. Q. 7. Si sit unus patronus, à quo plura feuda, simul ab uno uni, uno pretio vendita dependent, potest respectu unius quintum denarium, respectu alterius feudi retractum eligere.
55. Reprobatur opinio Guid. Papæ.
56. Q. 8. An jus retractus semel confusum cessante postea causa confusionis reviviscat?
Respondeo non.
57. Similiter nec vetus apertura, sed simplex nova apertura causatur.
58. 59. 60. Ampliatur etiamsi feudum dominans venditum fuerit emptori subfeudi cum pacto de retro vendendo, & in vim dicti pacti redimatur.
Si fundus dominans sub pacto redimendi domino feudi servientis

- venditus redimatur, restitui desit confusa servitus, secus si simplex fuisset venditio.
61. Qualiter accipiendum jus retractus feudalis esse in fructu vel non.
62. Jus feudalitatis magis accedit proprietati quàm servituti.
63. Quando vasallus emit feudum dominans, & postea cuicumque illud revendit vel cedit, an renovetur feudalitas in subfendo extincta?
64. Q. 9. Qui tenetur revendere, vel ex fideicommissio aut alias restituere feudum dominans, non tenetur restituere subfeuda tempore medio jure retractus aut aut aliis acquisita, sed solum eorum feudalitatem, velut sublata confusione pro tempore futuro.
65. Q. 10. Jus retractus est in fructu solum respectu veri domini, non autem respectu putativi, etiam bona fide, & cum titulo possidentis.
66. Q. 11. Ampliatur respectu ejus, qui pro tempore dominus est, etiamsi postea resolvatur ejus dominium. Repetens vel redimens feudum dominans, non tenetur retrahere subfeuda medio tempore à possessore retracta.
67. Q. 12. Vasallus retrahens, aut quoquo modo acquirens subfeuda, nulla inde jura debet patrono suo.
68. Q. 13. Utrum teneatur vasallus subfeuda unire mensæ feudi sui, & in catalogo tanquam partes integrales feudi describere. Non potest quis tenere cum ecclesia majori, aliam dependentem ab ea, sine dispensatione Pape.
69. Solutio questionis quod non.
70. Non potest quis esse vasallus sui ipsius.
71. An feudo prehensio possit vasallus subfeudum deducere, offerendo fidelitatem ratione subfeudi.
72. An hodie comes Penthiemrie sit immediatus vasallus regis & coronæ Franciæ.
73. Britones sunt veri regnicolæ, nec amplius indigent diplomatis naturalitatis in regno.
74. Q. 14. Si feudum & subfeudum per venditionem eodem tempore aperta sint, utrum superior patronus possit utrumque prebendere, vel jure feudali retinere?
75. Q. 15. Utrum patronus retrahens debeat habere fructus, qui pendebant tempore venditionis, vel eorum estimationem?
76. Fructus pendentes sunt pars rei, & spectant ad emptorem fundi citra aliquam moram venditoris.
77. Solutio per distinctionem.
78. Retractus non est revenditio, sed venditionis translatio.
79. Q. 16. Quid de posterioribus fructibus, pendentibus tempore retractus? Respondeo, dividendos pro rata temporis.
80. Q. 17. Si feudum maturis fructibus venditum fuerit certo pretio distributo pro fructibus, non potest patronus invito emptore retrahere etiam fructus.
81. Fallit si de fraude appareat: hinc est quod non tenetur stare locationi pauld ante venditionem facta eidem emptori.
82. Q. 18. Licet feudum subsit retractui feudali, tamen potest emptor cedere alta nemora. Quomodo accipiendum, alta nemora non esse in fructu.
83. Q. 19. Non tenetur emptor patrono retrahenti ratione fructuum, vel proceri nemoris extantium tempore venditionis, nisi quatenus locupletior factus est.
84. Venditor ante traditionem tenetur ad custodiam rei.
85. Emptor, qui in fraudem patroni consumpsit fructus & nemora, tenetur estimationem deducere super pretio retractus.
86. Q. 20. An patronus prohibere possit emptorem à dejectione nemorum?
87. Q. 21. Augmentum mediæ temporis inter emptionem & retractum intentatum, cedit lucro emptoris.
88. Q. 22. Detrimentum autem vel damnum fortuitum spectat ad retrahentem.

GLOSS. I. IN VERBO.

Le Seigneur feodal.



SSUMO conclusionem §. nostri quæ est in summario.

1. Quam amplo primò respectu personæ patroni, etiam si esset * ecclesia, quæ non potest acquirere nec retinere prædia in hoc regno, sine licentia superioris domini immediati, & etiam principis, atque indemnitate præstita vel remissa: quod vulgò *admortizationem* vocant, ut diximus supra in *proem. gloss. 6. & infra §. 41.* Tamen si possideat feudum taliter confirmatum, live admortizatum, à quo subfeuda dependent si vendantur, poterit ecclesia patrona immediata, uti hoc jure retractus feudalis, utpote quum sit unum de juribus dominicis inhzrentibus, & dependentibus à feudo confirmato. Et hæc consuetudo hoc juris tribuens, est communis, nedum secularium, sed etiam ecclesiæ, ut patet in *proemio*, & in *processu verbali*. Sed an ecclesia possit tale subfeudum sic retractum mensæ suæ perpetuò unire, & tanquam consolidatum possidere, jure & nomine feudi sui principalis confirmati? Videtur quòd sic, quia hoc juris conceditur patrono, per textum hujus §. & *seq.* sed ecclesia est patrona, & in hac consuetudine comprehensa. Non obstat quòd istud subfeudum non est specialiter confirmatum, sive admortizatum ecclesiæ, quia feudum principale fuit illi confirmatum, cum omnibus juribus, honoribus, & commodis, & pertinentiis suis. Et per consequens unà cum jure retractus feudalis in subfeudis. Et verisimiliter contemplatione horum jurium & subfeudorum, major summa fuit perfoluta superiori: prout hac ratione majorem indemnitate exigere potuit. Igitur in hunc eventum subfeuda videntur confirmata ecclesiæ, etiam specialiter & nominatim, si fuerint nominatim expressa in confirmatione, per se vel per relationem ad aliud certum in quo nominatim describuntur, puta ad catalogum, prout in talibus solitum est fieri. Et sic propter subfeudum jure feudali acquisitum, ecclesia non censetur aliquid tenere ultra limites primæ acquisitionis, & admortizationis, quia ab initio & tempore primæ acquisitionis hæc subfeuda saltem implicitè continebantur in ea, nedum quoad jura dominicalia quæ tunc erant in actu, & quæ habent causam successivam continuam vel quasi, ut sunt jura releviorum, & laudimiorum: sed etiam quoad jura dominicalia, quæ tunc non suberant, nisi in habitu, & quæ habent causam momentaneam, & resolutivam, ut jus retractus feudalis in subfeuda, non enim potest negari quin acquisitio & confirmatio feudi principalis includat illud jus retractus, quum sit de proprietate & pertinentiis illius feudi.

2. Quibus non obstantibus, contrarium dicendum est, ecclesiam posse cogi ad dimittendum, & extra manus suas ponendum hoc subfeudum: non ab emptore, ad quem non spectat, & cui hoc prætextu nulla competit defensio adversus ecclesiam jure retractus feudalis agentem, quum non possit excipere de jure tertii non exclusivo actionis ipso jure: ut per textum in *gloss. in l. his consequenter, §. 1. ff. famil. heriscend.* * Nec etiam ad hoc cogi potest à superiore immediato patrono ecclesiæ, & feudi principalis, nec à superioribus dominis mediatis, utpote quum nullum habeant interesse, sed magis commodum: sed à supremo principe nostro vel procuratore sui fisci cuius interest subfeuda solita teneri à laicis, onera solventibus, conservari & non uniri mensæ ecclesiæ. Et ita decisum per arrestum amplissimi senatus, latum die prima Februarii, anno 1518. inter Episcopum Carnotensem actorem in materia prehensionis feudi de Brou, ad hoc ut

prehensio declararetur valida, & quòd feudum prehensum sibi adjudicaretur jure retractus feudalis: & dominum Florentinum Girardum equitem reum, emptorem dicti feudi, immediatè moventis à baronia de Pontgoing, quæ est de mensa episcopali. Fuit enim illud feudum de Brou, cum suis * pertinentiis adjudicatum dicto Episcopo jure & potestate retractus feudalis, refundendo dicto Girardo reo, sortem principalem, cum legalibus impensis dictæ acquisitionis, salva & reservata procuratori regis actione contra dictum Episcopum, ad finem ut dimitteret, & extra manus suas poneret dictum feudum intra tempus constitutionum regiarum, & vicissim reservatis dicto Episcopo suis defensionibus in contrarium, hoc habet illud arrestum in summa.

3. Non obstant contraria, quia subtiliter considerandum est, quòd jus ipsum retractus feudalis est admortizatum in se, tanquam in genere pertinentiarum, & jurium feudi principalis comprehensum: sed non propter ipsa proprietate subfeudi retrahibilis, est admortizata. Alioquin sequeretur quòd posset Episcopus, habens baroniam admortizatam, emere omnia subfeuda, & omnia censualia, & vectigalia prædia, ab eadem baronia dependentia, eaque perpetuò sine nova confirmatione, & sine alterius indemnitate præstitione possidere, quòd non est verum, nisi verba confirmationis, & acquisitionis feudi principalis, essent adeo lata & specifica, quòd comprehenderent etiam futuras acquisitiones perpetuas subfeudorum, & aliorum prædiorum inde dependentium.

Sed quæret aliquis, supposita simplici admortizatione feudi principalis cum juribus & pertinentiis suis, quid proderit istud jus retractus feudorum censi admortizatum, si proprietate subfeudi retracti non censetur admortizata? Respondeo, multum operatur, quia poterit subfeudum retrahi, & revocari ab emptore invito, deinde poterit prælatus procurare admortizationem proprietatis, non est autem inutile, posse rem emere, vel iusto pretio, ut patet in *l. & si equo, ff. de legat. 2.* Et si non possit statim admortizationem impetrare, poterit fortè benignitate principis obtinere tolerantiam seu precarium, quòd hujusmodi negotiorum periti vocant *soffrance d'admortiz.* Hoc est, ut usque ad beneplacitum principis, usque ad certum tempus non teneatur, nec cogi possit vacuare manus suas. Interim autem fructus lucrabitur, & fortè ex illis summam indemnitate, quam suaviatiam vocant, præparabit, vel poterit alteri, cui placuerit, infundere: non est autem leve commodum, posse eligere vasallum gratum, & gratificari cui libitum fuerit: vel poterit intra tempus constitutionum, vel prorogationum quæ fieri solent, alii cariori pretio revendere. Hæc enim subinfeudatio sive gratis, sive mediante rei pretio, potest fieri per patronum, jure feudi subfeudum venditum retractentem, secundum multorum probabilem admortizationem opinionem: quòd an verum sit, dependet ab ardua illa quaestione *infra ead. gloss. num. 20.* ubi discutiendum reservatur.

4. Sic in simili ad propositum redeundo, prælatus habens altam justitiam, seu merum imperium admortizatum, & per consequens jus ipsum confiscationum, tamen si contingat immobilia confiscari, acquiruntur quidem prælato: sed non erunt admortizata, imò tenebitur extra manus suas ponere, quòd facere poterit vendendo alicui subdito regis: alioquin à fisco occupabuntur, nisi prælatus novam admortizationem indemnitate præstita vel remissa obrineat.

Quòd autem dixi ecclesiam teneri subfeudum sic re-

O o iij

* Patronus ecclesiasticus retractu feudali utitur, sed retinere non potest.

* De confirmatione castri cum juribus suis & pertinentiis.

* Ecclesia non potest hoc casu cogi ab inferiore, sed solum à procuratore fisci, ut ponat extra manus suas.

* An confirmatio prædiorū ecclesiarū duret, si alienentur.

tentum ponere extra manum suam, limbo, nisi fuisset de dominio ecclesiarū admortizato, & ab illa infeudato. * Si enim contingat ecclesiam partem domanii sui in feudum concedere, etiam in manum laicam, non tamen amittit qualitatem admortizationis, nec reassumit veterem qualitatem & conditionem rerum laicarū quantum ad hoc, in tantum quod quomodocumque finitur & resolvatur hoc feudum, sive tempore, puta ad vitam vassalli concessum, sive commissio, puta ob ingratitude vassalli, sive propter delictum commune jure confiscationis, eadem Ecclesia hoc jus, & merum imperium in loco habente, aut aliis quomodocumque redeat, & consolidetur: liberum est ab omni onere admortizationis, ut potè semel liberatum, & in eandem libertatis causam revertitur. Idem si Ecclesia non infeudaverit, sed in censum vel emphyteusim concesserit, & ex lege pacti vel commissi ad eam revertitur fuerit: imò quod fortius, idem dico etiam si ex causa voluntaria, puta libertate venditionis, donationis vel legati ad eam rediret res ab eo præfato vel simili titulo etiam perpetuo concessa. Secus si solemniter & totaliter fuisset alienata & expropriata ab ecclesia, in privatum & secularem: vel etiam in ecclesiasticum, nomine proprio, & pro patrimonio acquirentē. Si enim vel totaliter transferret in aliam ecclesiam, vel similem (quam vulgò mortuæ manus vocant) manum, monet idem privilegium, & conditio rei, ut latè comprobarem, sed nimia ex eorum veritus, oportunitati loco reservo. Et sic patet quantæ sit utilitatis inquisitio, & solutio hujus ampliacionis.

5. Amplio secundò, etiam si instrumentum infeudationis habeat clausulam, quod recipiens & sui possint vendere, permutare, donare, quibus voluerint: licet hoc casu patronus excludi videatur ab ipso jure retractus, ut illa verba vendere de aliquo operentur, *argumento l. si quando in prin. C. de inoffic. testa. cum vulg.* puto non excludi, quia potius debent intelligi ad abundantiorē cautelam, & causa tollendæ dubitationis. *l. dubitationis, ff. de regul. jur. cum vulg.* quàm ad corrigendam consuetudinem, & alterandam naturam feudi. Et * tolerabilius est verba nihil operari, vel superflua esse, quam contra naturam actus accipi, si ad naturam actus reduci possint. *l. fin. in princip. ff. locati.* Unde quemadmodum non sufficit clausula, tibi & quibus dederis, vel tibi & habentibus causam: tametsi etiam emptores videantur comprehensos in investitura: ita ad derogandum juri retractus non sufficit clausula licentiæ vendendi, nisi expressè vel per relationem ad consuetudinem derogetur juri retractus: ut si dicatur, non obstante quod aliàs concedens posset retrahere, vel non obstante consuetudine retractus feudalis. Facit quod præcedente prohibitione alienandi, si supervenit consuetudo, statutum, vel decretum principis, quod vassalli alienare possint, intelligitur salvo jure redimendi patrono æquali pretio, nisi speciali renuntiatione, vel tempore excludatur: in quo jure agnati præferuntur patrono, ut tenet Alyato. *Præpos. in d. §. porro.* ubi etiam volunt, quod sicut patronus habet jus redimendi post venditionem, ita habet jus prohibendi ante venditionem, sed istud jus prohibendi nullam novam utilitatem affert, & apud nos non haberet locum, quia liberè licet vendere, vel invito, vel prohibente patrono, salvo omni jure illius.

6. Sed pro tertia ampliacione quæro, quid si vassallus reperto emptore, antequam vendat adit patronum, & offert ei vendere pro pretio quod ab alio invenit, & expectat responsum per duos menses, & ultra: An patronus negligens privetur jure retractus, feudo alii vendito? Videretur quod sic, per not. in *l. fin. C. de jure emphyt. in l. qui Roma §. cohæredes, ff. de verb. obligat.* Contrarium verum est, quia non tenetur emere, nec retractui renuntiare. Et contraria loquitur in diversis terminis, videlicet in prohibito vendere nisi certæ personæ, quæ si debite requisita negligat, videtur prohibitionem remittere: nos autem loquimur in vassallo qui pro consuetudine nostra non est prohibitus ven-

dere, & in patrono, qui non habet jus impediendi venditionem, nec prætendendi commissum, si eo irrequisitò vendatur, sed solum habet jus retrahendi ab extraneo emptore, quod non oritur nec competit nisi venditione facta & consummata, ut *infra ead. gloss. num. 20.* Reliquas ampliaciones collige ex infra deducendis.

7. Conclusio nostri §. fallit primo, si venditio fieret personæ conjunctæ venditori, à latere unde feudum processit: tunc enim iste haberet actionem ad excludendum & evincendum patronum, ut *infra §. 15.* multò fortius exceptionem. *l. invito, §. cum damus, ff. de regul. jur. l. 1. §. jus autem, ff. de superficies. cum vulg. adde infra ead. gloss. §. fallen. 3.*

8. Fallit secundo, quando venditio esset facta * consensu patroni. ita limitat Nicol. Boër. in *consuet. Bismar. tit. de consuet. re. feud. §. 1. gloss. unica in fin. & se fundat in dicto Jason. in l. 3. col. 9. num. 40. C. de jure emphyt.* ubi vult, quod quando secundus futurus emphyteuta emit a primo de consensu domini, non requiritur alia renovatio, nec debet solvi laudimium: & ita refert consuluisse Joan. de Ana. *conf. 90. quia dubium.* post Pet. de Anch. *conf. 63. notitia judicis.* sed certè istud indiget limatiori examine. Istud enim dictum Joan. de Ana, & Jasonis quantum ad laudimium, est falsum & contra textum *2. l. 3.* quæ vult expressè dominum posse exigere quinquagesimam partem pretii vel æstimationis rei à novo emphyteuta, quando alienatio est valida, puta consensu domini, vel eo debite requisito & expectato facta. Si enim aliter sit facta, ipso jure erit nulla, & dominus nullum laudimium caperet, sed rem ipsam ad se reversam jure commissi. & Pet. Ancha. *d. consilio* nihil loquitur de laudimio. Tum perperam arguitur de jure emphyteutico, ad jus nostrum consuetudinarium feudorum, quia illo jure non potest fieri alienatio domino irrequisito, & si fiat, non valet, & res cadit in commissum, *d. l. 3.* Sed jure nostro potest liberè feudum vendi domino irrequisito, & valet venditio, & quævis alienatio: tamen in casum venditionis, etiam illa perfecta & consummata, competit patrono jus redemptionis, vel retractus ab emptore extraneo, non autem à proximo venditore. Et simile competit jus patrono apud Insulres. in locis in quibus est consuetudo, quod feudum possit vendi sine consensu patroni. quam consuetudinem Obertus de Orto. vocat pravam, in *cap. 1. §. porro qual. olim poss. feud. ab. in usib. feud.* Et sic in terminis juris emphyteutici, non competit domino directo jus redemptionis, vel retractus, propriè loquendo, quia non potest redimere, nec retrahere, si semel venditio valida facta fuerit, sed solum habet jus prælationis, quando ante venditionem aditur & requiritur. Alioquin eo non adito, re vendita, non est locus redemptioni, sed commissio. Verum in terminis nostris istud jus non competit patrono, nisi venditione facta, imò ex ipsa venditione valida oritur: unde sequitur, quod patronus consentiendo venditioni sibi non præjudicat in hoc jure, sed potius viam sibi ad illud aperit.

9. Nihil igitur infert iste consensus ad renuntiationem retractus, sed disponit ad illum. Tum ex quo patronus sciebat se invito venditionem fieri posse, non videtur adhibere consensum, ad renuntiantium alicui juri suo: sed solum idèd, quia non poterat, nec debebat talem actum impedire, vel quod ille actus esset sibi placens & utilis: quod sciret inde, videlicet propter mutationem vassalli, plura jura sibi acquiri: unde non videretur necesse, quod consentiendo protestetur jus suum salvum iri: cum enim actus venditionis non tendat in aliquod præjudicium juri patroni, consensus ad simplicem actum venditionis relatus, non potest ultra extendi ad remissionem alicujus juris patroni, de quo non agebatur. Nec obstat, quod ille consensus nihil operabitur: quia id tolerabilius est, quàm quod ultra intentionem agentis vel consentientis operetur. *l. non omnis. in princip.*

* Quid de venditione facta consensu patroni?

* Tolerabilius verba superflua, quæ à natura actus de-

princip. ff. si cert. petatur. Et pro dicta opinione Nicol. Boër. melius faceret, quod Jacob. de Are. Cyn. Bald. tradunt in d. l. dotalem, ff. solutio matrimonii. quod si dominus consentit vassallo vendenti feudum, videtur remittere totum jus suum. Sed hoc non est verum, nisi prout diximus infra §. 33. num. 7. in fin. Et sic concludo fallentiam hanc esse falsam. Et amplio textum nostrum, etiam si venditio facta sit consensu expresso patroni.

10. Sed hæc est ardua decisio, & latissime patens, quia multiplex potest esse consensus, videlicet permittendo, approbando, fidejubendo aut alias disponendo. Et hæc omnia etiam ad retractum proximitatis applicari possunt. Et super his in veteribus collectionibus meis multa studendo congesti: ex quibus non inutile visum est unam distinctionem, priusquam perfecte resolvam, referre. Distinguebam enim inter consensum simplicem & permissivum, & consensum dispositivum, qui videlicet transit seu deducitur in dispositionem & contractum specificum. Et primo casu dicebam non præjudicari patrono, nec consanguineo in jure retractus, puta si in genere consentit feudum vendi, vel etiam si hoc profectus fuerit: ut si ratione debiti fecerit illud subhastari, & profectus fuerit venditionem, & adjudicationem per decretum ultimo plus offerenti, quod factum fuit: tunc enim potest patronus ab emptore revocare, & retrahere, jure & potestate feudali, etiam si patronus (& idem de consanguineo) præfens fuerit omnibus auctionibus & adjudicationi, & expeditioni decreti, etiam si unus ex licitatoribus fuerit, fortè penultimus, & victus ab illo extraneo emptore, etiam si aliàs tanquam iudex decretum illud adjudicaverit, vel tanquam actuarius in scriptis adrisve publicis redegerit, vel extra iudicium tanquam notarius aut testis intervenerit. l. Caius, ff. de pign. actio. l. Titia, §. Lucia, ff. de legat. 2. Plus etiam, si nedum consenserit venditioni in genere, sed specificè tali certæ personæ: Si tamen remanserit in meris terminis consensus, & non se obligaverit, nec processerit ad contractum, vel dispositionem, poterit jure contractus experiri contra illum emptorem, cui taliter consenserit vendi, etiam nulla protulitione facta: idem de simplici permissione, quæ non transivit in contractum, sive vassallo permiserit ut venderet Titio: sive aditus à Titio permiserit ei simpliciter emere à vassallo, non enim sufficit ad inferendum, quod juri retractus renuntiaverit. Hæc enim non sonant in agere, sed in pati. At in secundo casu dicebam sufficere, quia consensus dispositionis, & obligationis non videtur compatibilis cum retentione juris retractus, puta si unà cum vassallo vendiderit, l. vendicantem, ff. de evictionib. Vel si pro vassallo vendente fidejusserit. l. exceptionem, C. cod. tit. sine aliqua protestatione & reservatione juris retractus, vel protestatione facta, sed clam ab emptore. Idem si scienter approbaverit contractum, in quo venditor assererat feudum non posse retrahi jure feudi, vel esse de proprio conquestu, tunc enim patronus aut consanguineus vel tacite renunciat, vel emptorem decepit, & sic vel ipso jure, vel exceptione doli à retractu repellitur. Ex quibus manifestè apparet, aliam esse rationem in consensu nudo & permissivo: aliam in consensu dispositivo & obligativo. Et quod per simplicem consensum à consanguineo præstitum venditioni non excludatur à retractu, nisi renuntiaverit expressè, vel alias se obligaverit, tenet Joan. Lup. in reper. rub. de don. int. vir. & uxer. char. 27. col. 2. Hæc fuit (reliquo apparatu omisso), pristina mea sententia.

11. Sed postquam maturius cogitavi, concludo indistinctè, locum esse utrique retractui nedum præcedente simplici consensu permissivo, sed etiam obligativo & dispositivo. Ita quod etiam is qui pro venditore fidejussit, & se nomine proprio de evictione

obligavit nihilominus potest retrahere, tam jure feudi quam jure proximitatis. Ratio, quia ex hoc retractu nulla debetur evictio, nec generalis cautio evictionis ad hoc extenditur, ut scripsi infra §. 179. Et sic non potest impediri retractus, prætextu hujus fidejussionis & cautionis tanquam impertinentis, quantum ad hujusmodi retractum attinet. Idem si non fidejusserit, sed mandavit vendi, scilicet nomine vendentis: secus si nomine ipsius mandantis, seu si ipsemet nomine suo vendidit, ut ibi dixi.

12. Unde conclusionem nostram limito: primò si patronus feudum fortè ad se reversum nomine suo vendiderit, vel per nuncium aut procuratorem suum vendi fecerit: nulla enim jura feudalia præter simplicem fidelitatem ex hac venditione, sicut nec ex nova infeudatione habebit. Limito secundo, si venditio contineat clausulam, vel qualitatem repugnantem vel derogantem retractui feudali, vel proximitatis, puta si vendatur res tanquam censualis, vel alaudialis, vel tanquam de conquestu vendentis, vel si venditor affirmat, quod res non subest huic retractui: vel se obliget curaturum, quod non retrahetur, & ad evictionem & eventum hujus retractus: tunc enim locus est præfatae distinctioni nostræ, quia si patronus vel consanguineus, scienter consentiat tali venditioni sive in ipso actu, sive ante, sive post, debet distingui inter simplicem consensum permissivum, qui non præjudicat per prædicta, dummodò alias non sit in dolo: & inter consensum dispositivum & obligativum (puta mandati formati in præfata qualitate, vel fidejussionis) quæ præjudicat. Et hoc nisi taliter consentiens jurtam habuisset ignorantiam qualitatis reducentis retractum: quia probato errore restitui posset, & retractum obtinere, prout aliàs conceditur titutio e de dispositione juris communis, ad quod brevitas causa remitto, & ad novam distinctionem meam super hoc infra §. 177.

13. Ex prædictis apparet, quod si quis nomine alieno, sive procuratorio, sive tutorio, vendat feudum, etiam si nomine suo de evictione caveat, potest nomine suo venire ad utrumque retractum, nisi in casu dictæ secundæ limitationis. Sed quæro, quid si partim nomine suo, partim procuratorio vel tutorio vendiderit, vel partim vendenti consenserit, vel cum alio simul vendiderit, quicum fortè habebat rem communem? Et ut disputatione omissa quàm clarius & brevius licet procedam, dico quod si vendiderit partem suam separatim, sive divisam, sive indivisam, poterit absque dubio petere retractum vel jure dominicali partis separatim venditæ à socio, quum sint duæ & separatæ venditiones: idem si ipsemet vendiderit aliam partem, sed nomine socii. Si vero simul unico pretio, tam suo quàm socii nomine, vel unà cum socio vendiderit, dubium facit, quod unica est venditio unius rei, pretioque non distributo: unde non potest dividi, nec pro parte retrahi. l. cum ejusdem, ff. de adit. edicto & plene infra ead. gloss. qu. 6. & seq. In contrarium videtur distinguendum. Aut vendiderunt quilibet in solidum, & tunc uterque sit principalis venditor & auctor venditionis, & uterque nomine suo in solidum principaliter tenetur de defensione & evictione totius rei, attentò quod ab utroque æquè principaliter & in solidum contractum est, & utriusque fides pro toto secuta, factis videtur clarum, neutrum posse retrahere, nec pro parte, nec pro toto. Aut vero vendiderunt simpliciter, & tunc quilibet videtur tantum venditor partis quæ eum tangit. per regul. l. reos, §. cum in tabulis, ff. de duob. reis. Sed si hoc esset verum, sequeretur, quod si duo fratres habentes domum communem pro indiviso, vendiderunt eam simul uno pretio & simpliciter absque clausula, quilibet in solidum, quod nihilominus ipsi venditores possent retrahere eandem domum ab emptore infra annum & diem saisinz, quia quilibet diceret se retrahere partem quæ fuerat socii sui, quod est absurdum. Tum quia ipsemet venditor non debet

* Differentia inter consensum permissivum & dispositivum.

* Vendens nomine alieno potest utroque retractu uti nomine suo.

* Etiam fidejussor potest uti jure retractus.

admitti ad retractum, tum quia etiam in venditione ejusdem rei à pluribus simpliciter facta sine clausula in solidum, singuli venditores in solidum de defensione & evictione obligantur, quia venditionis natura indivisa est, inquit textus in *l. cum ex causa. ff. de verbor. obligat. l. in executione §. in solidum, & in l. 4. §. fin. ff. eod. tit.*

* Si focii simul vendunt singuli, à retractu in totum excluduntur.

14. Et sic in hoc membro, quando plures scienter simul vendiderunt eandem rem, vel unus tam suo quam focii nomine; Concludo quòd uterque exclusus est pro toto ab utroque retractu. Amplio primum nedom quando vendiderunt expressè singuli in solidum, sed etiam si simpliciter. Confuso secundo, nedom quando vendiderunt unico confuso pretio, sed etiam si pretio distributo inter se, quod tamen sane intelligendum est, dummodo distributio pretii non apponatur ad divisionem & distributionem actus venditionis, sed solum ad designandum modum solutionis, & sciendum quantum cuique solvendum sit: secus si apponatur ad dividendum & separandum actum venditionis, quod quando sit, breviter explabo.

* Quando distributio pretii facit esse plures venditiones, vel non.

15. Et primo dico, quòd quoties inter plures venditores apponitur expressè clausula, quod singuli vendunt, & obligantur in solidum, tunc semper est unica ex forma contractus indivisa venditio, & sic quantumcumque pretium distribuatur inter eos per eundem contractum, etiam si cuiuslibet assignetur certum separatim pretium, correspondens portioni quam habet in re, adhuc est unica venditio, & unica obligatio passiva omnium venditorum. *l. in duobus, in fin. de duob. reis.* Quod procedit nedom si venditores habeant rem communem pro indiviso: sed etiam si pro diviso. Imò etiam si venderent singuli diversos separatos fundos, in diversis locis sitos, etiam pretio pro singulis fundis distributo: adhuc ex quo actum est quòd omnes simul in solidum vendunt, & sic in solidum singuli obligantur ad traditionem & defensionem omnium feudorum venditorum; puto omnes & singulos exclusos esse ab utroque retractu, in singulis portionibus, vel aliis separatis rebus venditis. Ecce quàm multum una aut alia forma contrahendi operatur. Aut vero non est expressè actum, quod singuli in solidum vendant & obligentur, & tunc aut vendiderunt unico confuso & non distributo pretio, & tunc unica censetur venditio, & sic singuli excluduntur à retractu; quod procedit nedom si vendiderunt eandem rem divisam vel indivisam, sed etiam si vendiderint plures res separatas. *argumento l. quòd si uno, ff. de in dem addit. cum vulga.* Aut vero vendiderunt pretio inter se per eundem contractum distributo, sive aequaliter, sive inaequaliter, non curo, & tunc subterdistingendum est: aut vendiderunt quilibet rem separatam, puta Titius, Sejus, Cajus, singulos diversos fundos ad se separatim spectantes & pertinentes, & tunc quamvis eodem tempore & eadem charta, tamen sunt diversarum & personarum & rerum distinctæ venditiones, nihil tamen invicem commune habentes: unde nihil impedit, quin unus in re ab alio vendita quovis retractu utatur. Aut vero vendiderunt simul eandem rem, puta eandem insulam, vel sylvam, certo pretio cuique pro rata portionis suæ distributo: & tunc ego non distinguam, an res spectet ad eos pro diviso vel pro indiviso, quamvis sit major ratio pro unitate venditionis in portionibus indivisis, quàm in divisis, quæ propemodum faciunt singulos & diversos fundos: sed subsequenter distinguo in forma contractus, quia aut venduntur plures portiones rei divisæ vel indivisæ, sub ratione portionum separatatum, ita quod actus sive verbum vendendi distribuitur in singulas cujusque portiones: puta si non incipiat venditio à denominatione & venditione ejusdem rei: sed à venditione & denominatione diversarum portionum:

ut quando dicitur, Titius vendit portionem suam, puta dimidiam partem quam habet in tali insula, & Cajus quadrantem, quam habet in eadem, & Sejus alium quadrantem. & tunc manifestè apparet, plures esse contractus, & tot separatas venditiones & actus vendendi, tamen in eadem charta, quot specificatæ de per se portiones. Quamvis enim venditores habeant portiones suas ejusdem rei pro indiviso, tamen possunt singuli vendere de per se portiones suas dumtaxat, & non singuli portiones aliorum, nec omnes totum. Et ita videtur actum duobus concurrentibus. Primò quòd incipiat & concipiatur actus venditionis, non à tota re, sed à singulis portionibus. Secundò quòd non est unicum pretium, sed singula pretia distributa. Et consequenter nihil impedit, quin unus utatur retractu in portione alterius. Aut verò venditio & actus vendendi incipit à tota re, puta, Titius, Cajus, Sejus, vendiderunt talem sylvam ad eos pertinentem pro certis portionibus, sive divisis, sive indivisis, non curo, & tunc quantumcumque sub forma non unius pretii, sed diversorum pretiorum distinctorum pro ratione portionis cujusque, tamen puto unicam esse venditionem, ex quo sit venditio non sub ratione diversarum portionum, sed concipitur sub ratione unius rei, ita quòd actus vendendi, & ipsa venditionis forma & substantia, non cadit super portionibus singulis seorsum, sed super re tota simul. Denumeratio autem portionum rei, & pretii distinctio, subsequens actum vendendi formatum de & super tota re, videtur apponi ad demonstrationem portionum rei, & solutionis pretii. Et sic omnes & singuli à retractu rei vel singularum ejus portionum excluduntur. Et ad hanc ultimam distinctionem optimè facit distinctio Oldradi *in consil. 196. in concessione*, quem sequitur Joan. And. *in addit. ad Spec. de empt. & vend. in princ. Bal. in rub. C. de contrah. empt. & vend. qu. 22. Panorm. in c. per duas de dona.*

16. Nota tamen quòd ubicunque ex prædictis inferitur patronum cum alio vendentem excludi à retractu feudali, patronus tamen indistinctè habebit quintum pretii, pro rata portionum, ad alium vel alios vendentes spectantium, etiam si simul totum vendiderit unico non distributo pretio, & cum clausula venditionis & obligationis in solidum, quia respectu ejus qui vendit, & non est patronus, verum est vassallum vendidisse, & sic ab eo potest patronus quintum pretii conventitorem contingentis exigere, vel etiam si malit ab acquirente, & partem feudi venditi contingentem dictum conventitorem prehendere, vel tenere ad manum suam, donec satisfactum sit de dicto pretio & subquinto, si opus sit. Et sic expedita est secunda fallentia ad §. nostrum. Quòd si quis prolixitatem hanc aversetur, attendat quot & quantas quæstiones discurrendo, & non excedendo eandem materiam comprehendi & resolveri, quas singulas diffusè variis in locis disputare potuissem. Et tunc opinor fatebitur compendiosam brevitate meam.

17. Tertio fallit principalis conclusio, si venditio fiat sub conditione, si patronus emptorem investire voluerit: tunc enim aut patronus vult & excludit se à retractu: aut non vult, & non est venditio, deficiente conditione: ita tenet Guid. Pap. *in dec. Delphin. qu. 47. qu. 411. Nicol. Boër. in consuet. Bim. de consuet. retract. re. feud. §. 1.* Sed an interim dicatur feudum apertum, ut possit à patrono prehendi? Distingue: Aut venditor remansit possessor, & non processit ad aliquam executionem venditionis, & tunc quum non sit feudum venditum, nec translatum, nec de jure nec de facto, nulla est mutatio, nulla apertura feudi: nec locus est prehensionis. Aut venditor nihilominus pendente conditione processit ad executionem, & anticipavit traditionem feudi sine conditione,

* Quid in venditione facta si patronus investire voluerit.

conditione, & tunc cum dominium sit translatum in futurum emptorem, *l. sub conditione in fin. ff. de solutio.* Patet de alienatione rei, & mutatione & apertura feudi, tamen nondum secuta venditione: & locus est prehensionis ex defectu vassalli & jurium, *secundum formam. §. 1. supra eod.* Ad quod evitandum non deberet traditio simpliciter fieri, sed sub * eadem conditione. Ita quod etiam ipsam traditionem & translationem possessionis respiciat, & suspendat in eventum conditionis: tunc enim nulla interim fieret mutatio domini vel vassalli. *l. qui absentis, §. si quis. ff. de acqui. vel amit. possess.* Idem si non traderet titulo pro soluto, pure vel sub eadem conditione, sed titulo locationis, vel precarii, duraturi donec extaret conditio: & sic retenta interim fide per venditorem: tunc enim nulla fiet mutatio personarum, vel apertura feudi, nisi conditio extet: & sic interim non est locus prehensionis. Alioquin prehensens patronus facit fructus suos.

18. Sed an emptor cui anticipata est pura traditio, possit ad vitandam vel levandam manum dominicam, offerre patrono clientelare obsequium, unà cum quinta parte pretii, & an patronus teneatur eum in fidem admittere, & sic venditionem purificare, & feudum mancipare? Hæc est subtilis & argumentosa quaestio. Quid enim si emptor obtineat diploma regium, ut patrono recusante recipiatur in fidem à iudice, per manum (ut aiunt) supremam, provisionemque, & manum levatam feudi obtineat, consignando quintam partem pretii: an huiusmodi rescriptum debeat homologari? Et omnia sinuosa argumentorum deductione, punctualiter attingendo, videtur quod sic: attendo quod emptor, idemque possessor feudi, anticipato titulo pro soluto acquisito, facit & offert totum quicquid in se est: non enim videtur quod teneatur patrono dimittere feudum pro pretio. Nec quod patronus iuste id possit postulare, quum nulla adhuc facta sit venditio, imò hoc postulante patrono, fieri non possit, nec sequi venditio, & sic nullum competit jus retractus patrono, nedum actu, sed nec spe, nec habitu, ex hac venditione: sive enim deficiat, sive extet ejus conditio, utroque casu certum est, non posse dari locum retractui, pro hac vice. In contrarium videtur, quod patronus non teneatur emptorem in fidem admittere: tum quia non potest hoc facere sine captione sua, quum per hoc excludatur à iure retractus sibi dato à consuetudine, quando feudum venditur: accidere enim feudum esse venditum, & tamen non esse redimibile per patronum, sine ejus facto, & culpa. Et sic patronus invitus & innocens per huiusmodi technam illuderetur, & jure suo privaretur, & videtur res machinata in fraudem hujus consuetudinis & patroni.

19. Igitur illa conditio, si patronus investire, voluerit, poterit ab illo rejici * tanquam captiosa & fraudulenta, & venditio acceptari tanquam ab initio pura, sicut tanquam purificata, ex quo tempore venditor processit ad traditionem puram. Videntur enim contrahentes exequendo contractum ante conditionis eventum recedere à conditione, maxime à conditione captiosa, saltem respectu ejus in cujus fraudem videtur machinata & composita. Et hanc partem (ne fraudibus & malitiis tanta fenestra aperiat) verioremi puto. Itaque attenda suspitione fraudis, qua per se laborat illa captiosa conditio, & majori suspitione, quæ resultat ex eo, quod processerunt ad realem & puram executionem: puto patronum prehensionem suam sustinere posse, & oblationis emptoris iuste recusare, offerendo ei refundere pretium cum legalibus impensis, seque absolvi debere à dictis literis regis ab emptore obtentis, & jure, & potestate feudali feudum retinere, mensuræque suæ unire posse, non restituitis, nec in pretium, vel impensas legales imputatis fructibus à tempore manus injectionis perceptis, sed illis tam jure dominico, ex defectu vassalli, ante oblationem pretii à patrono causa retra-

ctus factam: quàm jure retractus post oblationem pretii retentis. Ex prædictis apparet qualiter sit intelligenda hæc fallentia, quam alii simpliciter & indigestè tradunt. Tunc enim procedit, quando venditor non processit ad traditionem puram, & translationem possessionis & domini, alioquin secus.

20. Antequam altius copiosissimam hanc materiam ingrediar, necessarium duxi, arduam illam quaestionem præmittere, & discutere: Utrum jus * retractus feudale cedi possit? Hæc est valde dubia & argumentosa quaestio, & à nemine adhuc quod sciam, tractata, nec jure, nec consuetudine aperte decisa: utrimque tamen, tam à jure, quàm à consuetudine rationes inducendæ sunt, non remotæ, sed velut nativæ, & vivæ, ut earum collatione brevius & lucidius, velut oculis exposita veritas appareat. Et primo videtur istud jus cedi posse, quia non est mera facultas personalis, sed formatum, & patrimoniale, nempe in bonis patroni, & regulariter omne jus, & omnis * actio potest cedi, nec ista actio reperitur excepta. Igitur, *ut in l. fin. C. de hered. vel acti. vendi.* tum istud jus non est mere legale, sed partim conventionale, & inclusum tacite in concessione feudi: sed jus redimendi conventionale, absque dubio potest cedi in quemlibet, ut decidit Paul. de Cast. *consil. 1. videtur dicendum quod dicitur Chrysoforus, lib. 2. Barb. cons. 51. collat. 18. lib. 1. Deci. cons. 164. in fin. cons. 614. col. 2. cons. 680.* Hieron. Cagnol. in *repet. l. 2. col. 8. qm. 1. C. de pact. inter empt. & vend.* Ergo idem dicendum de retractu feudali, nec est simile de retractu sanguinis, * quia is fuit introductus favore consanguineorum, cui favori derogaretur, si posset cedi extraneo. Sed retractus feudalis est inductus favore directi domini: cui favori non contravenitur, sed magis obtemperatur, si liceat cedere cuilibet. Nec est iniquum id tribui patrono, auctori feudi, ut possit deligere quem vult vassallum sibi gratum sine præjudicio veteris vassalli, cui tantum pretii numeratur, quantum ab alio consequi posset.

21. In contrarium fortius arguitur. Primò, quia hoc jus censetur & est concessum, favore reunionis, & reconstitucionis utilis domini cum directo, ut in §. seq. ibi. *Pour l'unir & mettre à sa table.* Id quod non fit, si cedatur, & sic feudum ad extraneum perveniat, & non ad dominum. Tum secundo quia favorabilior est retractus consanguinitatis, quàm feudi, & tamen jus retractus sanguinis non potest cedi, ut dicemus infra §. 175. Igitur multominus retractus feudalis. Tum tertio, istud jus retentionis, sive prælationis, est speciale, & inductum à consuetudine, quæ est stricti juris, ergo debet manere in terminis suis, videlicet quando patronus verè vult retinere pro se, non si pro alio, seu quando ipsemet vult præferri extraneo emptori, non quando vult alium extraneum præferre emptori. Non enim consuetudo dedit patrono jus gratificandi, vel eligendi futurum vassallum: sed jus retinendi pro se, & mensuræ suæ uniendo, ergo tantum videlicet ad finem unionis habet, quæ videtur favorabilis ut res redeat ad priorem naturam & statum. *l. si manus §. pactus, ff. de pact.* non autem debet extendi ut nedum possit retinere, sed etiam ut possit alii tale jus cedere quod est durius: quia esset excedere & verba, & mentem consuetudinis; & extendere dispositionem restringibilem & stricti juris, ad id quod est minus favorabile & minus rationabile, quod non est admittendum. Imo esset novum jus (videlicet gratificandi, vel transferendi feudum) dare patrono: quod nunquam fuit, nec de jure, nec de consuetudine datum vel inventum. Tum quarto consuetudo est facti, & ad * limites usus & facti ex quo inducta est, restringitur, ut diximus supra in *proemio gloss. 1.* Satis autem constat per verba hujus §. & §. seq. consuetudinem nostram recitanti, quod patroni non fuerunt aliter usi hoc jure retractus, quàm retinendo pro se, & mensuræ suæ uniendo: ergo consuetudo nostra ex illo usu

* Conditio quandoque soli contractui, quandoque etiam conditioni apponitur.

* Verum jus retractus feudalis cedi possit.

* Jus redimendi cedi potest.

* Scelus de retractu proximitatis.

* Rejicitur captiosa conditio.

* Consuetudo restringitur ad limites usus, & facti.

sueto nostra, quia illa in ipso principio & principali articulo, videlicet §. 66. sub titul. de retract. feud. & eodem verborum conceptu, copulat causam & finem consolidationis, & sic non videtur apud Carnotes, competere patronis ecclesiasticis, qui sunt incapaces novarum acquisitionum, & non possunt mensuram suam aliquid unire: sed possunt cogi ad ponendum in manum extraneam & laicam, & tamen per arrestum supremi senatus, fuit adjudicatus retractus feudalis Episcopo Carnotensi, ut diximus supra eod. num. 2. Tum cum forte de hac questione sententiam rogati in consultiissimo togatorum, respondit hoc jamdudum ante triginta annos decisum per arrestum adjudicativum retractus feudalis cuidam cessionario dominæ Borboniensis patronæ feudi. Sed certe hoc parum obstat, quia in provincia Borboniensis, in quo verisimiliter situm erat illud feudum à domina Borboniensis dependens, vigeat & viget consuetudo quod retractus dominicalis, sive feudalis, sive censualis, cedi potest in quemcumque, quamvis retractus proximitatis cedi non possit, nisi in aliquem de eodem genere, quod est rationabile, & patet in reductione præfatæ consuetudinis facta anno 1523. mense Februarii, ut ibi in titul. des retraits §. 458. Quid dicendum? Ut remittam meam impune fatear, in hac questione diu hæsitavi.

27. Tandem consideravi, quod istud jus non est simplex jus prælationis, nec jus redemptionis proprie prædictæ, sed est aliud speciale jus introductum per hanc consuetudinem, cui fere omnes consuetudines regni in hoc conveniunt, ad hoc ut patronus venditione facta & executâ possit rem à se feudaliter momentem capere, retinere, vel advocare, & emptorem cogere ad sibi relinquendum pro eodem pretio, * magis tamē accedit juri prælationis quam juri redemptionis. Fuit enim ad hoc introductum (& hic jacet punctum decisionis) ut patronus præferatur extraneo emptori, & ut sibi, & pro se habeat feudum à se advocatum, & mensuram suam unire possit, favore reversionis in primitivam causam & statum rei. & quamvis iste §. id expressè non dicat, tamen quod hæc sit causa, seu ratio finalis, & coherens concessioni hujus retractus, satis apparet ex qualitate personæ retrahentis, & rei retrahendæ, & ex clausula expressè posita in fin. §. sequentis, ibi. Pour l'unir & mettre à sa table. Tum quia illa dictio * pro, de se denotat causam immediatam & finalem. Bald. in cap. 1. de test. per l. dominus Stricho, ff. de pecul. legat. Bald. l. 1. col. penult. versic. venio ad secundam, C. per quas person. nobis acqu. maxime quando adjicitur causæ de futuro, ut hic textus est in l. penult. §. fin. ibi si pro alimentis. ff. de ali. legat. tradit Philip. Decius. consil. 46. Franc. Ripa. in cap. cum mar. Ferr. num. 7. de const. qua cessante cellat dispositio l. adigere. §. quamvis, ff. de jure patronat. l. cum mulier, ff. solu. mat. cum vulg.

28. Tum quia regulariter quilibet * ratio expressa in lege vel statuto, censetur finalis, & non impulsiva, ut vulg. gloss. Bald. imo in l. cum tale. §. falsam causam, ff. de cond. & demonst. Imol. Card. Feli. cap. ex parte. in fin. de cleric. conjugat. Philip. Franc. in cap. quoniam de immunita. eccles. in 6. saltem quando illa ratio est de futuro vel dispositioni coheret, ut decidit Bartol. in l. demonstratio. §. quod autem. col. fin. ff. de condit. & demonst. Paul. in d. l. §. falsam causam. quorum utrumque in hac ratione concurrat, quia est de futuro & dispositioni coheret. Igitur sive vocetur causa, sive ratio, de nomine non refert: sed operatur quod ex cessante cessat dispositio, non consummata. Tum quia si fuissent interrogati confessus triū statuum, dum in scriptis redigebatur hæc consuetudo, verisimiliter respondissent se intelligere, ut patronus pro se retrahere, & emptorem excludere possit, non autem pro extraneo. Igitur hoc habendum est pro expresso, ut notant gloss. & omnes scribentes in l. tale pactum §. fin. ff. de pact. Tum quia istud jus est onus in re, quæ est patrimonialis, & libera,

Tom. I.

nisi quatenus reperitur aliter dispositum: estque odiosum, nisi quatenus res revertatur ad causam à qua exiit, quod est favorabile. l. si unus, §. pactus ne poteret. ff. de pactis. Igitur cum verisimiliter istud jus sit introductum hac finali ratione, ut patronus præferatur extraneo, & sibi habeat, non debet fieri extensio de persona patroni ad cessionarium: nec de jure prælationis patroni ad jus prælationis cujusvis extranei, nec de onere & servitute favorabili, ad onus & servitutem odiosam.

29. Et sic * concludo pro parte negativa. Ita etiam puto debere intelligi omnes consuetudines hujus regni in hac materia. Nec obstat quod consuetudo Andegavensis & Cœnomanensis expressè permittunt patrono qui retraxit, statim alii donare, vel vendere, quia hoc non prohibetur fieri per nostram consuetudinem, nec per reliquas consuetudines regni, etiam in continenti, excepta sola consuetudine Turonensi, quæ loco suo clauditur, quia sola temporis brevitudo non sufficit ad arguendum fraudem nisi per alia appareat patronum tempore retractus, vel parum ante retractum, tractasse de retrahendo, ad commotum alterius: potest enim sine fraude fieri quod patronus retrahat animo habendi pro se, & hoc factò statim incipiat habere animum alienandi, prout & liberum est cuilibet in re sua.

30. Unde inferitur quod primus emptor non potest propter hoc condicere, & repetere feudum à se retractum, sed bene probando fraudem tempore retractus, nisi per sententiam à qua non provocavit, fuerit condemnatus ad dimittendum per retractum, in quo tamen puncto esset distinguendum inter sententiam voluntariam, & contradictoriam, & causæ cognitionem super fraude habitam, vel non: quæ non est hic discutendi locus, sed hujus resolutionem colligere poteris ex his quæ scripsi infra §. 162. super gloss. in verb. condemnat. Agente autem cessionario nomine cesso debet emptor absolvi: similiter quocumque agente procuratorio nomine domini: sed in rem suam, & non in rem patroni, nec ad acquirendum patrono, de quo etiam infra. questio. sequenti.

31. An autem teneatur patronus ab emptore requisitus * affirmare sub sacramento, quod pro se, & non pro alio, pro tunc, & sine fraude retrahit? Puto quod sic (salvo meliore judicio) per ea quæ dixi fere in simili infra §. 176. in fin. Non autem tenetur affirmare quod non intendit unquam in futurum alienare, hoc enim esset captiosum & præjudicans juri & facultati liberæ in re sua. l. in re mandata, C. mandati.

32. Hanc autem conclusionem nostram limito * quando patronus non vult hoc subfeudum unire mensuræ feudi dominantis, sed tenere separatim & concedere alteri ex filiis in appanagium, ut vocant, ad hoc forte ut feudum dominans remaneat integrum primogenito. Tunc enim puto quod non censetur abuti hac consuetudine, nec finem hujus §. cludere: ex quo retrahit pro filio, qui censetur eadem persona l. fin. C. de impub. & alius substit. Non autem induco jura patronatus in liberos, quæ extenduntur ad liberos patroni. in l. 2. C. de jus vocam. quia nihil habent commune cum his clientelis, nec procedit invicem argumentum, ut diximus supra §. 1. gloss. 4. num. 26. Sed bene facit quod primus casus l. eodem, C. locati. * habet locum in filio locatoris, ut dixi infra §. 195. præterea in effectu, si equipollenter, videtur uniri mensuræ feudi dominantis, ex quo dicta mensura inde remanet amplior. Unde idem dicendum puto, si primogenitus retrahat subfeudum, non ut sibi retineat, sed ut det fratri juniori & coheredi, loco tertie partis feudi principalis, quam tenetur ei tradere secundum formam. §. 15. supra eod. Fore idem puto inter quoscumque extraneos coheredes, ut locios feudi dominantis: tunc enim hujusmodi retentio non fit ad finem principaliter præferendi extraneum emptori, sed ad finem principaliter pro-

P p ij

* Retractus feudalis magis accedit juri prælationis quam juri redemptionis.

* Dicitio pro, denotat causam immediatam & finalem.

* Ratio posita in lege, vel statuto præsumitur finalis.

* Solutio pro parte negativa.

* Patrono retrahens tenetur jurare.

* Patronus potest uti retractu pro filio.

* Locator potest expellere inquilinum pro filio.

ciendi patrono, & ad utilitatem & integritatem conservandam feudi dominantis, secus si utilitas quam præterdit patronus, nullomodo concerneret feudum dominans, * puta si causetur se revenditurum & maius pretium inventurum ab alio: hoc enim prætertu puto quòd non possit denegare investituram emptori, nec ab eo retrahere ut alii vendat, sed si de hoc constet, debet cogi recipere emptorem in fidem.

* Patronus non potest retrahere pro alio cui carius vendere vult.

* Fructuarius procurator nomine domini retractu feudali utitur.

33. Secundo quaeritur utrum istud jus retractus competat * usufructuario feudi dominantis? Distingue, aut nomine procuratoris domini, aut nomine proprio. Primo casu non est dubium, quin fructuarius hoc iure uti possit, cum sibi liceat meliorem proprietatis causam facere. *l. æquissimum, §. fructuarius, §. proinde, ff. de usufructu.* Tum procurator generalis censetur habere in mandatis ut meliorem domini sui conditionem faciat. *l. quacumque ratione, ff. de procurat.* Sed fructuarius est velut generalis procurator domini circa rem fructuariam: ita quod hoc nomine potest omnes dominicales actus exercere: Ergo & hoc jus retractus, quom sit unum de iuribus dominicalibus, per notata supra §. 1. qu. 1. & erit effectus quòd dominium utile feudi servientis, perpetuo consolidabitur, & acquiretur feudo dominantis & proprietario, & fructuarius in re consolidata habebit idè jus usufructus, quod in re principali cui sit consolidatio, & non plus. Sed juxta hoc quaero utrum finito usufructu, possit ipse vel ejus hæres repetere pretium à domino? Et videtur quòd non, saltem si tamdiu duravit usufructus, quod fructus percepti à feudo retracto tantum valent, quantum pretium. Per id quod notat Bald. in *l. procuratorem, §. si insores ad fin. ff. mandati.* & in rub. *quest. 15. C. de contrah. empt. & vend.* quod procurator, qui nomine domini emit, & de suo pretium solvit, tenetur fructus ex re empta perceptos computare in sortem pretii. Sequitur Jas. in *l. 2. §. minus datio. collat. fin. ff. si cert. petat.* Thom. Ferr. in *can. 54.* quod latius examinare intendo infra loco opportuno.

* Finito usufructu repetet pretium, nec compensabitur cum fructibus.

34. Contrarium est dicendum, quia facit fructus suos iure usufructus, unde * non debet eos compensare, ut in simili notant *gloss. & scribentes in l. emptor. ff. de rei vend. & supra §. 1. gloss. §. num. 78.* Vel subtilius & clarius examinando distingue: Aut fructuarius retrahit de sua propria pecunia: aut de pecunia domini. Primo casu facit fructus suos, non tam ratione interfusurii pecuniarum suarum abest, juxta notata in *l. curabit, C. de actio. empti* quàm iure & ratione usufructus, quoniam illud tacitum mandatum generale, virtute cuius fructuarius retrahit, dependet ab usufructu, & non est propriè mandatum, sed quædam species aut similitudo mandati, usufructui ad hærens. Unde fructuarius magis censetur retrahere ratione usufructus, quàm ratione veri mandati, & quodammodo magis proprium negotium quàm domini gerit. Secundo casu non facit fructus suos, *ut infra quest. seq. num. 40.* tunc enim nullo respectu retrahit ut usufructuarius, sed solum tanquam verus procurator, seu negotiorum gestor domini. Unde nec ratione usufructus, nec ratione pecuniarum, quicquam habet in fructibus. In proposita autem quaestione cum de propria pecunia retrahit; concludo quòd sive statim, sive tarde finiatur usufructus, semper potest solidum pretium repeti à domino. Ratio, quia istud est genus impensæ gravioris, & perpetuam rei utilitatem concernentis, quæ non spectat ad fructuarium, unde eam repetit. *l. cum ad quem. C. de usufructu.* non tamen poterit dominus præcisè cogi ad eam restituendam, quia non erat impensæ necessaria, sed utilis & voluntaria. Sed si nolit dominus habere ratum & pretium restituere, tenetur permittere fructuario, vel ejus hæredi illud feudum retinere, cumque in fidem admittere & investire. *argumento l. Julianus, §. si quis colludenda, ff. de act. empt. l. cum quaeritur, ff. de adm. tutorum.*

35. Nec poterit in hac investitura exigere quin-

tum pretii, quia illud fuit acquisitum ipsi fructuario: quia habetur hoc casu perinde ac si non jure feudali nomine domini retractisset, sed ex quo dominus non habet gratum, ac si nomine suo privato emisset, tanquam primarius emptor: quo casu clarum est quòd efficitur propriarius & vassallus domini, & non fructuarius respectu hujus feudi, & tamen nulla jura debet, sed sibi confundit. Unde nec etiam poterit peti aliquod releium, finito usufructu, quasi de novo aperiat hoc feudum: quia ex quo dominus ratam non habet hanc retentionem, etiam nomine suo factam, retrò non censetur, prout nec fuit facta ulla consolidatio. Et sic non est nova apertura. Est enim advertendum quod

* Fructuarius nulla relevia, nulla jura debet ratione subfeudorum, &c.

* fructuarius propriè non est procurator domini: sed magis gestor: ideo ad repetitionem magnarum impensarum, non agit mandati, sed in factum, vel utili negotiorum gestorum, ut per *gloss. Bald. & alios in d. l. cum ad quem, C. de usufructu.* Etiam si expressè procuratorio nomine domini retinuerit, quia non spectat negotium ad dominum absentem, nisi ratum habuerit, unde rati habitione secuta non est locus actioni mandati, sed actioni negotiorum gestorum. *lex mandato. in fin. ff. mandati textus in l. si pupille, §. item quaeritur. verfic. idem ait, & ibi gloss. Bartol. Bald. ff. de negot. gest.* Et sic patet quod dominus non tenetur habere gratam retentionem etiam nomine suo, per fructuarium factam. Sed utrum fructuarius possit statim agere contra dominum, ut declaret voluntatem suam, an velit acceptare dictam retentionem nomine suo factam, an non? Dico quod sic. Et istud non est modici affectus: quia * si dominus declararet se ratum habere, statim fiet consolidatio, & statim cogi poterit restituere pretium fructuario, quia non tenetur mutare domino: sed etiam fructuarius pretio recepto nullum usufructum, nullum commodum habebit in feudo retracto, *ut infra ead. gloss. num. 44.* exceptis iuribus quinti denarii, *ut infra ead. gloss. quest. 4. num. 45.* Si autem declaret se ratum non habere, nulla fiet consolidatio, sed remanebit in perpetuum penes fructuarium tanquam vassallum, qui statim jure proprio, debet fide accepta investiri, nulla jura utilia propter hoc solvendo.

* Fructuarius propriè non est procurator domini.

* Fructuarius potest cogere dominum declarare voluntatem suam super retractu.

36. Secundo casu * quando fructuarius nomine proprio, non ad acquirendum domino, & consolidandum proprietati, sed ad acquirendum sibi ipsi vult retinere. Et videtur quod possit, quasi istud sit in fructu, sicut reliquos fructus iure & nomine proprio percipere & sibi acquirere potest. Contra puto. Tum per hunc textum ibi, *Le Seigneur de fief, & ibi, par puissance de fief, & ibi, le fief mouvant de luy,* quæ non possunt convenire fructuario nomine suo. Clarum est enim fructuarium non esse dominum, nec habere jus dominicum, & ab eo non moveri subfeuda, sed solum à proprietario, qui solus est dominus directus, jura dominicalia habet, & exercere nomine sua potest, & non fructuarius, ut plenè deduximus supra §. 1. gloss. 1. qu. 1. & 4. Tum quia jus retractus feudalis non potest cedi, igitur nec in fructuarium potest transferri, quia non debet vassallus erga duos vel erga alium quàm patronum huic servituti & oneri subijci. *ut infra eod. quest. seq.*

* Fructuarius non habet retractum nomine proprio.

37. Ex istis deciditur pulchra quaestio*. Fructuarius retinuit subfeudum, refuso pretio emptori: deinde finito usufructu, vult subfeudum retinere, & fidem facere domino. Contra, dominus illud habere contendit & offert pretium & legales sumptus: utri deferendum? Responde, domino, omni casu, & in omnem eventum: aut enim constat quòd fructuarius retinuit, vi & medio hujus §. videlicet ratione potestatis feudalis, & tunc domino deferendum est: quia non potuit illud fieri, nisi procuratorio nomine domini, & ad ejus, & feudi dominantis utilitatem, respectu proprietatis & consolidationis, & ad utilitatem fructuarii, respectu simplicis usufructus. Et nota quod

* Dominus potest retrahere à fructuario quicquid is jure retractus acquirit.

to ipso quod fructuarius retinet hoc feudum tanquam fructuarius, censetur id facere procuratorio nomine domini, sicut cum simpliciter tanquam fructuarius, vel ad causam tacitam vel expressam usufructusprehendit ad renovat investituram, ut diximus *supra* §. 1. *gloss. 1. quest. 1. ad fin.* Aut constat quod fructuarius non retinuit vi hujus §. sed purè & liberè emit ab emptore spontaneo, illud vendente fructuario, hoc enim fieri potest si expresse & sine simulatione agatur, & adhuc idem dicendum est, potest enim fructuarius nomine suo ut quilibet extraneus emere, & sibi quocunque titulo acquirere subfeuda, vel alia à feudo dominantimoventia: sed etiam dominus eodem retractu, vel alio jure feudali, adversus eum utetur, sicut adversus quemvis extraneum. Aut est dubium quo nomine quove jure retraxit. Et adhuc idem in terminis præfatæ questionis per notata in *l. quod si dubiet. ff. de acquir. vel amitt. hered.*

38. Quoad alia tamen est differentia, quia cum nomine domini sui vi hujus §. retraxit, statim secuta fuit executio, & consolidatio, & non potest amplius sibi providere fructuarius ad retinendum subfeudum pro se. Sed cum nomine suo à spontaneo vendente emit, potest statim hæc notificare domino, & instrumenta exhibere juxta formam hujus §. quo factò si dominus per quadraginta dies restitutionem pretii differat, tenebitur cum investire perpetuo jure domini possessurum. Et adhuc nullum quantum pretii, aut aliud commodum petere poterit; quia si exigeret, teneretur illud eidem, tanquam fructuario restituere. Et advertet diligenter quod * jus retractus feudalis differt à cæteris juribus feudalibus utilibus. Hæc enim sunt in fructu, & eorum commoda omnino fructuario cedunt: secus in jure retractus, quod non est in fructu, nec cedit in se fructuario, sed solum quoad usum fructum rei retractæ. Et ratio est, quia iste retractus non potest peti nisi nomine domini, & ad finem consolidationis, & reversionis ad mensam domini, ut *supra* ea. *gloss. num. 27. & 28.* Quid si non appareat quo jure, quove nomine fructuarius istud subfeudum habuerit? Responde, si tunc erat in ea causa, ut vi potestatis feudalis retinere posset, præsumitur eo jure obtentum & habitum à fructuario, nec censetur novus emptor voluntariè, sed ex necessitate id fecisse, ad quod poterat cogi, *argument. l. rem legatam. ff. de adimend. legatis.*

39. Ulterius juxta hoc tertio quæro, * Quoddam subfeudum fuit venditum, deinde constitutus fuit usufructus in feudo dominantimoventia, & pertinentiis suis: Utrum fructuarius possit præfato nomine retrahere dictum feudum? Videtur quod sic, quemadmodum potest eodem nomine tale feudum prehendere, ex defectu hominis, vel fidei, ex eo quod nedum domini, sed sua interest propter fructus, quos pendente prehensione & usufructu lucrabitur, istud enim quasi mandatum extenditur ad ea quæ concernunt interesse domini, & fructuarii, ut diximus *supra* §. 1. *gloss. 1. qu. 1. num. 11.* Sed nedum domini respectu proprietatis: sed & fructuarii respectu fructuum interest subfeudum retineri, igitur & in hoc censetur procurator domini, quamvis subfeudum fuerit apertum ante constitutionem usufructus.

Contrarium puto, quia faceret domino novum præjudicium ultra quam usufructus de se præjudicare possit, vel debeat. Patet quia dominus privaretur jure utili quinti: & fortè etiam subquinti pretii, quod sibi fuit acquisitum ante usum fructum, & nullomodo spectat ad fructuarium: unde non censetur habere mandatum ad id faciendum, per quod dominus indebitè privaretur jure suo: sed hoc casu necesse esset alio speciali & expresse mandato, & non sufficeret etiam expressum mandatum generale, puta si in constitutione usufructus, fructuarius constitutus esset procurator domini in rem suam, id enim civiliter & sine

alio præjudicio intelligitur. Non est igitur simile, sed longè diversum in simplici prehensione, quia hæc nullo modo præjudicat domino, sed utrique prodest. Secus autem in * procuratore generali, vel speciali, quia retrahere potest, nedum venditum post mandatum, sed etiam prius venditum, quoniam nihil sibi, sed totum domino acquirit, tam in proprietate, quam in usufructu causali. An autem requiratur mandatum speciale, an verò sufficiat generale, patet ex deductis in §. seq. *quest. 1. num. 12.* Quid autem si eodem thematic retento, dominus ipse retrahat, an fructuarius habebit fructus dicti subfeudi pro tempore usufructus? Dicam statim *ad fi. hujus questionis principalis, num. 44.*

40. Ex prædictis nota, quod dominus potest prohibere fructuarium uti retractu feudali subfeudi, etiam tempore usufructus venditi. Nec mirum, quia etiam potest prohibere in specie, ne tale subfeudum apertum prehendant consulendo reliquis juribus, si qua debeantur fructuario, ut diximus *supra* eod. §. 1. *gloss. 3. quest. 2.* Igitur multò fortius prohibebit retractum, revocando tacitum vel quasi mandatum generale quoad hoc, quia hujusmodi retractus non conceditur, nisi ut res feudo dominantimoventia, à quo exivit, reuniatur. Igitur ex quo constat hoc domino non placere, & sic fieri non posse, non est locus retractui. Sint igitur emptores solliciti inquirere an domino placeat.

41. Plus dico, quod quamvis fructuarius procuratorio nomine domini, sit admissibilis ad petendum hunc retractum in judicio, & extra per prædicta, ita quod non teneatur docere de speciali, vel expressa voluntate vel mandato domini, nec id ab eo exigi possit: Tamen emptor potest adire dominum, ut hoc sciat, vel in judicio petere dilationem brevem, ut sibi liceat summare, vel interrogari facere dominum, ut declaret an è sui animi sententia sit, subfeudum suo nomine retrahi, sibi acquiri, & adjudicari, vel non. Et si fortè dominus absit in remotissimis partibus, aut non possit commodè inveniri, * non tenebitur subfeudum dimittere fructuario, etiam sub expresse nomine procuratorio domini, nisi sub hac expresse conditione, si dominus ratum habuerit, & sub protestatione, de repetendo si dominus non habuerit ratum. Et magnus erit effectus, quia si postea jungat dominum de hoc certificatum, non habere gratum, nec velle acquirit, & consolidare subfeudum, nec se jvare dicto retractu, poterit emptor illud etiam cum fructibus mediis temporis repetere, conditione indebiti, vel sine causa, vel tanquam à procuratore reprobato vendicare à fructuario, offerendo restituere pretium ab eo receptum, & jura quinti, & subquinti quæ erant debita. An autem hoc casu præcisè teneatur offerre promptam restitutionem pretii: an verò possit offerre modificatè, videlicet deducendo super fructibus, vel tantum consignare, vel petere cautionem fructuum restituendorum liquidatione facta: quia hoc separatam habet materiam, discutietur principaliter infra loco opportuno.

42. Advertet tamen diligenter, quod ista protestatio, vel conditionalis dimissio, non habet locum in vero procuratore domini, de cujus mandato sufficienti plenè constat. Is enim potest oblationibus fidei, & quinti & subquinti rejectis subfeudum retrahere juxta formam hujus §. Nec tenetur admittere aliquam conditionem suspensivam, vel resolutivam, sicut nec ipse dominus, quia istud jus purè competit & debetur. Quod si causetur emptor in fraudem fieri retractum, non ut domino acquiratur, vel ejus mensæ uniatur, sed ut alii extraneo concedatur, contra intentionem hujus consuetudinis, debebit hoc probare. Sufficit enim quod tempore retractus, dominus per se, vel per procuratorem suum, habeat animum sibi acquirendi, & seipsum emptori, non autem extraneum præferendi, nec at-

* Procurator generalis indistinctè retractabit.

* Emptor non tenetur dimittere feudum fructuario nisi sub hac expresse conditione si dominus ratum habuerit.

* Retractus feudalis differt à exteris juribus utilibus feudalibus.

* Fructuarius non potest uti retractu in feudo ante usum fructum vendita, licet possit uti prehensione.

tenditur si postea aliter disponat, ut infra dicemus.

43. Si autem non constaret plene, & per instrumentum authenticum de mandato; vel esset probabile dubium, an esset mandatum revocatum: non teneretur emptor agnoscere retractum; etiam oblata * cautione de rato, quia hujusmodi cautio non habet locum, nisi ad fundandum iudicium, & ut in eo procedatur, non autem ad exequendum iudicatum, & solutionem recipiendum. *l. hoc iure. ff. de solut. l. 1. C. de procurat.* Solventi autem debet prompta & plena fides fieri de mandato, imò etiam plena securitas, ut tenet Bald. in *l. falsus. col. pen. versi. si scias tamen. C. de snr.* Bart. Bal. Alex. Jas. in *d. l. 1. C. de procurato.* de quo artic. fusius diximus infra §. 166. Nec obstat quòd satis efficitur securus, dum pretium & legales impensæ ei numerantur: quia plus his sua intereit re empta non evinci sub falsa, vel insufficienti qualitate, à non habente potestatem. Et ne forte nummi extantes vendicentur à domino recusante subfeudum: consequenter inferitur, si ad hunc retractum concurrant dominus & fructuarius, proculdubio dominum præferendum esse.

44. Sed hoc casu, quando ipse dominus de propria pecunia retrahit, quaeritur an usufructuarius habeat usumfructum in feudo sic reunito? Videtur quod sic, Tum quia unitur per modum accessionis, feudo principali, cujus & suarum pertinentiarum fructuarius habet usumfructum. Tum quia hæc consolidatio non fit à nova causa, & extrinseca, sed virtute & potestate feudali, quæ est causa vetus & intrinseca, inexistentis feudo dominanti & servienti, ante usumfructum constitutum. Et sic videtur quod sicut accedit proprietario, quoad proprietatem, ita & fructuario quoad usumfructum, ut in his quæ ratione commissi, vel temporis finiti, redeunt ad dominum, dictum est supra §. 1. gloss. 1. qu. 5. Contrarium puto, quia quamvis patronus assequatur istum feudum, non tanquam privatus, vel extraneus, sed tanquam patronus, ita quod jus patronatus, sive potestas feudalis, est causa agens & efficiens, tamen illa causa non esset sola per se sufficiens: sed requiritur numeratio pretii, & impenfarum legalium quæ est tanquam causa materialis, quæ adæquatur feudo retracto, quòd tanti censetur, quanti venditum fuit. *l. mortis causa capimus. in fin. ff. de donat. caus. mort.* Unde patronus non debet carere re, & pretio, sed sicut onus ita & commodum eum sequitur. *l. secundum naturam. ff. de regul. jur. cum vulga.*

45. Quarto quaero, * numquid fructuarius fructuabitur commodis feudalibus talis venditionis? dico quod non. Sed tenebitur patronus quintam partem pretii cum subquinta, in casu quo subquinto locus esset, solvere fructuario. Ratio, quia à principio venditionis istud jus fuit formatum, & cessit: & sic usufructuario statim acquisitum fuit, ut plene diximus §. 1. gloss. 1. quæst. 3. & factò proprietarii non debet jure suo privari. Si igitur patronus velit jure retractus uti, debet fructuarium indemnem servare, nec hujusmodi jura confundi possunt ex persona patroni, ex quo non debentur patrono, sed fructuario. Et sic est casus in quo patronus non percipit, sed solvere tenetur quintum, fortè etiam subquintum pretii. Et hoc non habet dubium, quando patronus per se, vel per alium procuratorem suum de propria pecunia feudum retrahit: ita quod fructuarius nihil habet in fructibus feudi retracti.

46. Sed non est leve dubium, quando fructuarius de propria pecunia feudum retrahit: quo casu interim fructus dicti feudi suos facit, tunc enim finito usufructu, dum restituit feudum retractum patrono, accipiendo ab eo pretium & legales sumptus, videtur quod non possit à patrono petere, sibi ultra hæc dari quintum vel subquintum pretii: quia illud non

expedit nec numeravit. Et clarum est quod in simili casu verus procurator non posset illud exigere à domino: igitur nec fructuarius, quia circa actum retractus procurator domini censetur, & eo nomine retrahit. Nec videtur aliter dicendum, quàm cum dominus per verum procuratorem de pecunia procuratoris retrahit. Tum fructuarius nullomodo tenetur facere hujusmodi retractum nomine domini, sed potest hoc omisso, suo nomine exigere quintum pretii, Sed non potest simul locus esse retractui, & quinto pretii per hunc textum, juncto §. 22. infra eod. Ergo eligendo viam retractus, semetipsum jure suo excludit, & de se queri debet Tum videtur de hoc jure suo quinti pretii transigisse; cum spe lucri fructuum, qui fortè non sequantur, tamen satis est quòd potuerunt sequi. In contrarium, quia quod fructus suos facit, satis videtur pensatum interituario pecuniæ suæ, nomine domini erogata. Igitur domino approbante retractum nomine suo factum, non debet amittere quintum pretii, alioquin nihil lucraretur ratione usufructus. Quod enim retrahit, non facit tanquam ipse, sed tanquam procurator domini, & in hoc habetur tanquam alius & extraneus, igitur non amittet jus quinti, quod lucrari debet tanquam ipse. Tam alioquin sequeretur, quòd fructuario retrahente, tantum commodum ferret, & esset æque bonæ conditionis patronus, ac si nullus esset fructuarius, quod est absurdum, quia deterioris conditionis esse oportet dominum, durante usufructu. Quare pro hac parte concludo. Idem in simili puto, si patronus locaverit feudum dominans, etiam ad modicum tempus, cum commodis feudalibus, & cum clausula vel mandato speciali exercendi actus feudales, & retentionem feudalem, si talis colonus retrahat de pecunia sua, quia hoc facit tanquam procurator, habebit fructus pro interituario, donec pretium sibi restituatur, & nihilominus etiam quintum, vel etiam subquintum debebit ei restitui, quia hoc illi debetur tanquam colono, propter venditionem tempore locationis factam. Idem de cæteris id genus.

47. Quinto quaero, utrum competat * marito in subfeudis moventibus à feudo proprio uxoris? Respondeo quòd sic, non tamen simpliciter nomine suo: sed nomine, seu in qualitate mariti, & ad causam uxoris suæ sicut in potestateprehendendi, & investituram renovandi diximus supra §. 1. gloss. 1. quæst. 9. Sed utrum maritus solus sine mandato vel consensu uxoris, possit uti jure retractus feudalis, & in judicio experiri: emptore controversiam faciente, qui fortè fidelitate & quinto pretii oblati, se opponit prehentioni feudi, petit investiri, negat retractum fieri debere à marito? & videtur quòd non: quoniam hujusmodi actio ad retractum dependet à proprio hæredio uxoris, & non est mobiliaris, nec possessoria. Igitur non potest iudicium deduci à viro sine consensu uxoris. *argumenta infra §. 113.* Hoc non obstante puto maritum debere admitti, & obtinere: quia ex hoc iudicio, sive vincat, sive obtineat, non potest sequi aliqua alienatio. vel deterior conditio proprietatis uxoris, sed bene potest fieri melior conditio. Unde etiam invita uxore posset agere & evincere: non enim posset authorari à iudice, nec audiri ad contradicendum marito in hoc, quum non haberet justam causam contradicendi. Si tamen non sola qualitas, vel potestas mariti, vel factum seu qualitas venditionis impugnaretur: sed ipsum jus retrahendi in dubium revocaretur, causante emptore illud fuisse perpetuo remissum & istud feudum non subesse tali oneri, tunc iudicium à solo viro agitatum non præjudicaret uxori, nec iuribus feudi sui dominantis, nisi uxor unà cum marito ageret, vel agentem consentiret: tunc enim agitur de proprietate hujus juris, & perpetuo præjudi-

* Maritus exercet jura dominicalia in vassallos uxoris & retracta utitur.

* Quando cautio de rato non habeat locum.

* Qu. 4. utrum fructuarius debeat habere quintum pretii quando dominus retrahit.

hil. Hæc enim consuetudo quæ dat jus retinendi feudum venditum, intelligitur simpliciter prout loquitur, & sic de toto feudo vendito, non autem de parte rei venditæ. Nec in hoc valet argumentum de toto ad partem: quoniam non est eadem ratio, sed gravior servitus, ampliatio, & multiplicatio oneris, si extensio fieret ad partem unius: igitur non debet fieri, ut norant Bart. & alii, in *l. qua de tota. ff. de rei vend.* Nic. Everal. in *locis legal. loco 80. de toto ad partem.* * Idem in simili in pacto redimendi conventionali: si enim unus ex hæredibus venditoris, qui vendidit sub pacto de retrovendendo, ageret ad retrovendendum pro parte sua hæreditaria, non esset audiendus, nisi offerret totum redimere, & totum pretium refundere: quo casu recte ageret, & electio esset rei conventi, ut tradit Bar. in *l. cuius fructus. ff. de usu. & usus. leg. Jas. & alii in l. stipulationes non dividuntur. col. 12. ff. de verb. obligat.* Et plenissime & decisive Socin. in *consil. 16. anno domini. lib. 4. Hunc articulum examinavi infra §. 184. ubi remitto.*

* Idem in retractu conventio- nali.

52. Quid igitur in themate quæstionis nostræ, si cæteris dominis volentibus investire, unus solus velit retractu uti, & totum feudum habere, totumque pretium refundere? An possit? Dubium facit quod non potest totum unire mensuræ suæ: sed solum pro parte sua juris feudalis, quam habet in re vendita: sive pro parte quam habet in jure patronatus, & feudo dominantis, pro reliquis autem partibus est tanquam extraneus, & in illis remanebit vassallus compatronorum. Tamen dicendum est * posse retrahere, si hoc malit emptor, quam pati retractum partis tantum, non enim prohibetur alter ex dominis partem tantum retinere, nisi propter interesse vassalli, vel emptoris, & propter novum detrimentum emergens ratione divisionis rei, quæ non fuisset pro parte æquæ, seu tanto pretio vendita vel empta; quod interesse & damnum cessat, domino parato totum retrahere: unde quum non debeat unus ex dominis, etiam à majori parte cogi ad remissionem juris sui. *d. l. per fundum. ff. de servitu. rustic. prædio.* nec ad redemptionem, *l. nec emere. C. de jur. delib.* potest mero jure agere ad retractum pro parte sua dumtaxat: sed ne graviore servitute prematur feudum, quam intenderit consuetudo, potest emptor offerre totum dimittere, & hoc erit in electione sua, vel partem tantum actorem concernentem, vel totum dimittere. Et nisi actor velit oblationem acceptare, repellatur à retractu partis, & cogatur emptorem investire.

* Unus ex patronis totum retrahere potest.

53. Et casu quo totum retrahat: clarum est quod partem tantum, jus suum concernentem unit, & consolidat: hanc enim solam jure feudi obtinet, reliquas autem partes non habet jure & potestate feudalis: sed ex voluntate emptoris, & sic in illis omnino tanquam privatus, & extraneus emptor censetur. Et tenebitur in fidem compatronorum se conferre, eisque quantum pretii, & cætera feudalia jura solvere, & præstare. Sed an hoc casu pro respectu illarum partium debeat duplex quantum? Videtur quod sic, quia primo venditæ sunt extraneo emptori, deinde emptor censetur iterum & secundò vendidisse huic actori, ex quo voluntariè ei dimisit, & non ex necessitate, & sic videntur bis venditæ. Contrarium puto, quia licet ista dimissio sit aliquo respectu voluntaria, quia non est absolutè necessaria, est tamen partim necessaria & coacta, videlicet causative, & nisi voluisset emptor damnum divisionis rei & contractus sufficere, unde satis dicitur alienatio necessaria, & non debentur pro hoc aliqua nova jura, ut dicemus *infra eod. §. 22.* Tum hæc dimissio verè non est novus contractus, nec nova venditio, sed totius venditionis translatio, & subrogatio actoris in totam emptionem, & ex parte emptoris non fit ab eo animo contrahendi, sed animo distrahendi, unde ex parte ipsius non est nova venditio,

sed discessio ab emptione, cedendo & relinquendo totum locum vacuum, actorque inter legales sumptus tenetur refundere emptori portiones quinti denarii, si quas solverit aliis compatronis. Et si non solverit, ipse retrahens solvet eis, & sic semel tamen.

54. Redeundo ad quæstionem nostram, Septimo quæro, quid è converso, si * sit unus dominus feudalis, sed sunt plura feuda vendita, utrum respectu unius feudi possit investire emptorem, respectu alterius uti retractu feudali? Et videtur quod non, sed idem dicendum quod in præcedenti themate, ex quo omnia feuda vendita moventur ab eodem patrono, & sunt vendita unico pretio, non distributo, sed simul & collectim, & sic est unica tantum venditio, quæ non potest dividi, saltem invito emptore, qui non erat unum sine alio empturus, ergo non tenetur redemptionem unius sine alio pati. *d. l. quod si uno. ff. de in diem adjestione. d. l. cum ejusdem. d. l. cum ff. de adi. edict.* & maxime si ista feuda teneantur ab eodem patrono non ratione diversorum dominantium, sed ratione unius feudi, vel fundi dominantis. Et sic habito respectu ad identitatem corporis à quo pendet, videntur unum & idem corpus, sive ejusdem corporis membra. Quibus non obstantibus contrarium puto, quia ex quo sunt diversa feuda, necessario sunt diversæ fidelitates, diversa jura feudalia, & diversæ, distinctæ & separatæ actiones, tam ad jura quinti pretii quam ad jus retractus. Ergo potest patronus respectu unius actionis & feudi exercere jus suum, & respectu alterius dimittere. Et quum in singulis actionibus sit electio patroni, potest in una aliter, in alia aliter eligere. Hoc enim jus sibi competit tam ex consuetudine, quam ex concessione feudi ab ipsa origine infeudationis dictorum feudorum, unde non debet deterior effici sua conditio ex eo quod ista feuda pervenerunt ad unam & eandem personam. Nec etiam ex eo quod vassallus plura feuda simul & unico pretio vendidit. Sed debet potius imputari venditori, quod sic vendat, & emptori quod sic unico non distributo pretio emat, utpotè cum sciaut diversa esse feuda, & patronum habere jus prehendi, jus fidelitatis, & jus relevamenti, & jus prælationis ad suam liberam electionem in unoquoque dictorum feudorum per se, & separatim. Unde si contrahendo illa adunaverint, ad hoc ut patronus non possit amplius separatim in quolibet feudo habere electionem, sed unam tantum in omnibus, convincuntur hoc fecisse in fraudem patroni, unde non patrocinator eis, etiam dato quod esset fraus consilii, satis est fraudem fieri patroni re ipsa & eventus. Igitur jus suum sibi manere debet integrum, in quolibet feudo per se, non obstante quacumque forma contrahendi adinventæ per vassallum & emptorem.

* Quid si plura feuda simul & cædiderit.

55. Ex quibus patet * malè scripsisse Guid. Papam in *decis. Delphi. 508.* ubi tamen in latioribus terminis tenuit, quod si plures & diversæ possessiones, de directo dominio diversorum dominorum moventes, vendantur uno pretio, quod alter dominorum directorum non potest retinere rem quæ est de sua emphyteusi, nisi etiam retineat omnes alias res venditas, etiam si non à se solum, sed ab aliis dominis moveantur, quia, inquit, omnium rerum una est venditio de facto de omnibus in simul facta: quod ego ingenuè fateor. Sed dico quod unitas contractus & venditionis facti & voluntate contrahentium inducitur non habet locum quoad tertium, & non potest præjudicare tertio, qui habet jus distinctum, & actionem distinctam & separatam in unaquoque rerum venditarum. Et multò minus potest præjudicare pluribus & separatim patronis. Et sic illa opinio Guid. Pap. prout loquitur, est profusè irrationabilis, quamvis illi conformetur consuetudo Alvernæ, *eod. tit. §. 23. & seq.* Sed fuisset in se rationabilis, si se intrinxisset ad plures res ab eodem domino moventes. Tamen

* Guido Papa reprehensus.

etiam

* Circa
plura feu-
da licet
patrono
variare.

etiam hoc ultimo casu militant argumenta mea. Itaque concludo quòd * quoties sunt plures tituli feudi, & plura distincta feuda vendita, tunc sive unico, sive distributo pretio, sive à diversis, sive ab eodem patrono moveantur, sive respectu diversorum feudorum dominantium, sive respectu ejusdem feudi dominantis, semper potest fieri variatio, non in eodem, sed in diversis feudis. Et respectu unius poterit emptor cogi ad fidelitatem & alia jura investitura. Et respectu alterius, ad dimittendum pro pretio & legalibus impensis, & hoc casu debet arbitrio peritorum in hoc, fieri æstimatio omnium feudorum venditorum particulariter, ut sciatur quantum de pretio convento cuique correspondeat: & sic quantum sit refundendum ratione illius in quo jus prælationis eligitur: & quantum jure quinti denarii pro aliis feudis non retentis pendendum. Quid autem si sit unus tantum patronus: sed sunt plures, puta tres emptores, simul eodem contractu ementes & idem feudum ab vassallo?

An patronus possit unum ex emptoribus in fidem admittere, & ab aliis duobus feudum retrahere, dicam infra §. seq. ubi melius quadrat hæc quæstio. Ex his habes materiam istam resolutam, quod alibi non reperies. Et poteris inducere ad multa alia decidenda.

56. Ulterius circa necessariam interpretationem hujus §. sed ad uberiorem utilitatem, octavo quæro, vassallus vendidit & tradidit feudum suum Titio, & sic apertum est feudum, & jus fidelitatis, & quinti denarii vel jus retractus quæsitum patrono ad ejus optionem. Patronus autem antequam alterum petat, vel eligat, vendit & cedit, vel aliter transfert feudum dominans, & omne jus suum patronatus eidem Titio: postea Titius revendit eidem, & restituit feudum dominans, & jus patronatus quod acceperat: modò redintegratus antiquus patronus manum inicit feudo quondam empto à Titio, nec contentatur fidelitate & quinto denario forte oblati: sed vult illud habere jure retractus feudalis, an possit? Videtur quòd sic, quia feudum est sibi æquè apertum, ut erat ante alienationem feudi dominantis: nec Titius fuit receptus in fidem, nec solvit quintum denarium, & jus retractus remansit integrum. ut in §. sequenti. Contrarium tamen dicendum est, quia per acquisitionem feudi dominantis, Titius effectus est patronus, & confusa est & extincta actio retractus, quæ competeat veteri patrono ex dicta venditione, sicut confusa fuit & extincta apertura dicti feudi facta per dictam venditionem, quod procedit nedom si dictum feudum fuerit unitum & incorporatum feudo dominantis per Titium, sed etiam si Titius acquirendo feudum dominans non habuerit intentionem uniendo illi & incorporandi dictum feudum serviens: sed nihilominus tenuerit, & possederit illud tanquam separatum, quod potuit facere, quia hoc non obstante, ex quo idem Titius erat dominus feudi dominantis, & sic non poterat esse vassallus sui ipsius, quoniam * actio & passio maxime in istis correlativè oppositis, non possunt concurrere in eodem, respectu ejusdem, necessarium fuit, quod dictum feudum desierit esse apertum, & quod omnis actio quæsitæ ex veteri apertura confusa & extincta fuerit l. 1. ff. quemadmodum servit. amittat. l. quicquid. ff. communia prædio. l. sria prædia. in fin. ff. de servit. rustic. prædi. Unde semel confusa & extincta, non reviviscit, licet postea utraque res, dominans & serviens revertantur ad pristinum statum. l. si quis ades. in princip. ff. de servit. urba. prædiorum.

57. Verum est quòd quando revertuntur ad pristinum statum, puta quando feudum dominans separatur, & redit ad veterem patronum, tunc necessario feudum serviens retentum per Titium aperitur, non tamen reincident in pristinam aperturam, quæ semel irrevocabiliter est extincta: sed est nova apertura, ex nova causa de recenti contingens. Patet, quia isto casu feudum serviens non dicitur aperiri ex parte sui, nec ex parte

vassalli, utpote quum non mutet manum vassalli, sed aperitur ex parte feudi dominantis, & propter mutationem contingentem ex parte patroni qui mutatur, unde sive hæc mutatio & restitutio feudi dominantis fiat per donationem, sive per venditionem, aut alias quovismodo, tamen partim ex facto & voluntate vassalli, tamen nulla jura utilia debentur patrono, sed solum jura honorifica, videlicet fidelitas & obsequium clientelate, quale ab antiquo vassallo præstari debet ut infra §. 48. Unde in casu proposito nec quintum nec aliud onus, sed simplex fidelitatis renovatio debetur.

58. Hanc determinationem in veteribus tyrocinii mei collectaneis limitabam, ut procederet quando feudum dominans fuit translatum simpliciter, secus si fuisset venditum Titio sub pacto de retrovendendo, vel ei cessum sub pacto de recuperando facto incontinenti, vel in ipsa traditione, & in vim illius pacti, antiquus patronus fundum suum & patronatum recuperaret, quia tunc redintegraretur vetus apertura feudi serviens, & jura fidelitatis quinti pretii, vel retractus ex dicta venditione orta, non enim fuerunt confusa, sed remanserunt saltem in habitu, ex quo Titius non fuit factus patronus irrevocabiliter, sed commutabiliter: & sic commutatione sequuta, habitus ille redit ad actum, & ad eandem causam pristinam, quia ista reversio fit ex causa veteri & necessaria, Argumento leg. fin. ff. de exceptio. rei judic. Tum sicut verus patronus vendidit vel cessit, commutabiliter tamen, Titio feudum suum dominans, cum omnibus juribus & pertinentiis suis, & sic cum juribus competentibus ad dictum feudum serviens tunc apertum: ita oportet quod Titius restituat cum eisdem juribus & pertinentiis in specie, & per consequens quod restituat contra se actionem quinti denarii, & actionem retractus quæ competeant veteri patrono ad ejus optionem, ratione feudi dominantis. Alioquin non fieret restitutio plena, & cum omni sua causa, prout fieri debet, l. restituere. ff. de verb. signific. cum vulgar. Secus quando fit restitutio ex nova & voluntaria causa, quia tunc inspicitur status existens tempore hujus novæ causæ & restitutionis.

59. Sic in * simili, si vendidi & tradidi tibi prædium meum, cui tuum serviebat, extincta est servitus. & dato quòd mihi revendas, non reviviscit, nec teneris de novo imponere: nili in revenditione expressè cautum fuerit, quod procedit quando rem meam simpliciter vendidi. d. l. si quis ades. in princip. ff. de servit. urbana. prædio. Secus si vendidi tibi sub pacto de retrovendendo, tunc enim cum mihi ex pacto præterito revendis, quamvis ipso jure non resurgat servitus, tamen teneris illam de novo imponere, quoniam id agitur, ut talis res restituatur, qualis vendita fuit. Argumento l. Papinianus de servit. l. si ei cuius. ff. communia prædio. l. 2. ad fin. ff. de hered. vel actio vendi. Et per hæc præfata limitatio videtur multum probabilis, quinctiam multis peritis & provecis visa est rationalis & vera.

60. Nunc autem dum maturius & circumspicius cogito, falsam eam puto. Si enim dum feudum dominans venditur cum clausula vulgari cedens omnia jura & actiones dependentes, feudum serviens possideatur à tertio, & sit apertum ex parte vassalli, aliter quam per successionem directam, & sic debeatur relevium: Clarum est quòd jus prehendi & exigendi relevium acquiritur emptori, qui fecit illud relevium suum, nec tenetur restituere, etiam si feudum dominans revendat ex necessitate pacti in venditione adpositi, sicut fructus interim perceptos lucratur, nec tenetur restituere cum revendit. Illud enim relevium est in fructu. Eodem modo si illud feudum serviens sit apertum ex causa venditionis, & sic competit patrono prehensio, & ad quintum pretii vel ad re-

* Servitus
confusa
quando
debet resti-
tui.

* Quando
jus retrac-
tus consti-
tat in fruc-
tu.

* Actio &
passio non
concurrunt
respectu
ejusdem.

tractum sua optio: Hæc actio transit in emptorem feudi dominantis sub pacto de retrovendendo. Unde si elegerit quantum pretii prout potuit, fecit illud suum, nec tenebitur revendens restituere, sicut nec reliquos fructus aut obventiones, nec poterit redimens retractu uti, quia fuit consumptus. Ergo idem dicendum in questione nostra, cum idem est dominus feudi servientis, & emptor feudi dominantis. Illa enim actio ad quantum pretii, vel retractum competens venditori, transit ad emptorem, & sic per eum consumpta fuit, quasi à seipso alterutrum exegerit. Quod si dicas cum neutrum elegerit, aut exegerit cum non appareat: dico quòd illa actio statim quod pervenit ad emptorem, fuit confusione extincta. Et dum postea res revenditur, non reviviscit ipso jure, nec per novam constitutionem debet renovari a revendente, quia consistebat in fructu, & sic cessit perpetuo in lucrum emptoris, sicut ceteri fructus & obventiones.

61. Nec obstat quod dixi, dum feudum ex pacto in venditione apposito revenditur, debere etiam servitutem consulam restitui, & de novo constitui, quia verum est quantum ad ipsam servitutem in se, non autem quantum ad commoda seu fructus, si qui fuerint illius servitutis medio tempore, quia veniunt lucro emptoris, ut notissimum est. Et ita est in proposito, quia cum feudum dominans ex necessitate pacti revenditur, subiectio seu feudalitas feudi tempore venditionis servientis, quæ medio tempore velut confusa & extincta fuerat, resurgit & redintegratur in se, sed non quantum ad commoda & fructus qui medio tempore ex illa feudalitate competissent, & sic non resurgit, nec restitui debet hæc actio retractus, sicut nec actio relevii, cum sit in fructu: sed ipsum jus feudalitatis tantum, in quo includitur solida & integra proprietas omnium jurium utilium in se, puta etiam jus retractus feudale, pro futuris venditionibus & aperturis. Nec obstat quod *supra eodem gloss. num. 38.* dixi actionem & jus retractus in hoc differre à ceteris juribus utilibus feudalibus, quod non est in fructu: quia verum respectu usufructuarii & similium, quia non potest convenire finalis causa retractus, quæ est unio mensæ feudi dominantis, quum non habeant illius dominium. Et his terminis ibi loquebar. Secus in eo qui pro tempore est verus proprietarius feudi dominantis & patronus, quia hujus respectu actio, vel jus retractus in specie est in fructu. Patet, quia pro hac vice potest remitti vel omitti ab ipso domino, cui est interdicta bonorum & jurium immobilium alienatio, & similiter ab ejus tutore vel curatore, vel etiam in prælato ecclesiæ, ut patet per notata *infra eodem gloss. 2. 11. & in §. 14. num. 7. & 21. Adde infra eodem gloss. quest. 10.*

* Feudalitas magis consistit in proprietate, quam in servitute & ipso jure resurgit.

62. Modò suboritur adhuc unus scrupulus hoc casu, quod hæc feudalitas ipso jure reviviscit, etiam si non dicatur, nec de novo constituatur, quod non est in servitute, ad quod dico apertam esse differentiam rationem, quia ista feudalitas, quum sit directum dominium, magis consistit in proprietate & substantia rei venditæ, & revenditæ, quam in servitute, & magis est pars essentialis domini rei, quam servitus accidentalitatis, & sic ipso jure revenditur & reviviscit, quia etiam medio tempore magis fuit adumbrata & sopita quam extincta. Ex quo etiam major scrupulus discutitur. Quid enim si feudum dominans est simpliciter venditum possidenti feudum serviens: deinde ex causa libera & voluntaria emptor revendit, donat, vel restituit quondam venditori? Utrum exurgat feudalitas feudi servientis? Videtur quod non, per *d. l. si quis ades, in princip. ff. de servit. urb. præd.* Et hoc simpliciter loquendo est verum, quia pervenditionem & traditionem simpliciter seu perpetuo factam, hujusmodi feudalitas non fuit suspensa nec sopita: sed prorsus extincta.

* Quid juris, quando emptor feudi dominantis illud voluntariè revendit?

63. Tamen distinguendum est: Aut revendens vel cedens, vendit vel cedit feudum dominans, cum suis membris quæ cum eo possidet, vel una cum dicto

quondam feudo serviente, & cessat questio. Aut vendit & cedit solum illud feudum dominans quod acquisivit, & tunc aut per dinumerationem subfeudorum, vel etiam expressionem, aut relationem ad priorem acquisitionem vel aliud certum, apparet quòd istud subfeudum retinetur tanquam serviens: & tunc ipso facto renovata, & de novo constituta est fidelitas: Aut verò per dinumerationem pertinentiarum & subfeudorum rei venditæ vel celtæ, apparet quòd vendens vel cedens non vult comprehendere illud quondam serviens feudum, sed retinere sibi præcipuum, & non recognoscere ab emptore vel cessionario: & tunc non est feudalitas renovata, sed possidebitur istud quondam subfeudum liberum ab emptore, cessionario & suis. An autem remaneat liberum ab omni conditione feudali? Dico quòd non, sed statim remanebit & efficitur immediate subditum in conditione feudali domino superiori feudi quondam dominantis venditi, tanquam exemptum à subiectione medii, ut plenius notavi *infra §. 41.*

64. Nono juxta hoc quæro, sub pacto redimendi venditum est feudum dominans, à quo movetur feudum per venditionem apertam: non est dubium, quin emptor feudi dominantis, utpotè verus patronus, possit uti prehensione & omni jure & potestate feudali in dictum subfeudum, & accepto quinto demario investire emptorem, vel si malit retinere pro pretio. Sed casu quo retinuit pro pretio, utrum cum cogitur revendere feudum dominans, teneatur etiam revendere seu dimittere pro pretio istud subfeudum? Videtur quòd sic, cum sit accessorium, ut sequatur naturam principalis & dominantis feudi à quo dependet, & cui est unitum & incorporatum per retractum feudalem. Tum quia jus retractus est de jure & potestate feudi dominantis: & consequenter subfeudum retractum & jam unitum. Tum quia unio hujus subfeudi inerat ab initio, in potentia causa efficientis, feudi dominantis. Igitur effectus unionis postea secutus trahitur & attribuitur primordio, causa & titulo. *l. 1. C. de imponenda lucrati. descrips. lib. 10. C.* Et sic una cum feudo dominanti videtur vendita facultas retrahendi subfeuda, & in eum casum subfeuda videntur virtualiter vendita, & per consequens in vim ejusdem pacti de retrovendendo, revendenda una cum feudo dominanti. Contrarium puto, quia verè non sunt vendita subfeuda: sed solum in consequentiam feudi dominantis est venditum ipsum jus feudale: & retractus feudalis in subfeuda, quod jus in sui substantia restituitur in venditione: non autem requiritur quod effectus medio tempore ratione illius juris acquisiti restituantur: sicut nec reliqua commoda & fructus. Et sic iste emptor non tenetur vi pacti de retrovendendo restituere feudum dominans, nisi tale quale emit. Retinebit igitur subfeuda jure prælationis redempta: & pro illis remanebit vasallus illius qui feudum dominans redemit nec tenebitur ad aliud ex mutatione redemptionis quam ad fidelitatem, sicut antiquus vasallus, quum mutatio contingit solum ex parte patroni. Ex his infirmitate aliarum questionum in simili decidi possunt, puta in hæredi gravato fideicommissio, vel legato particulari, post certum tempus restituendi castrum, vel in donatario gravato substitutione contractuali & conventionali, de quo dicemus *infra loco opportuno.* Si enim tempore medio feuda inde dependentia acquisierit, quoquo titulo etiam feudali retinendo; quando vendita fuerint: non tenentur ea restituere extante conditione vel die substitutionis, sicut nec fructus medii temporis quos suos fecit: sed pro eis remanebit vasallus illius cui castrum restituit: sufficit enim quòd in eo statu illud restituit, in quo cum onere substitutionis ad se pervenit.

* Quid de subfeudis retractis & fideicommissario.

65. Decimo quæro, quid in specie hujusmodi mihi proposita dum hæc scriberem. Quidam super se, castro suo & reliquis omnibus bonis constituit octin-

genta libras annui redditus redimibiles pro novem mille sexcentum libris fortis principalis. Et decessit relicto filio minore viginti quinque annis: qui non valens redimere, nec commodè continuare dictum redditum, dedit creditori in solutum vel in permutationem redditus idcastrum cum suis pertinentiis, sine decreto & causæ cognitione. Deinde minor factus forte major, sed ante expressam vel tacitam ratihabitionem de qua tractavimus infra §.97. decessit, unde ejus hæres obtentis literis regis profecutus est, & per arrestum obtinuit annulationem dictæ permutationis, vel dationis in solutum, & creditor condemnatus fuit ad restitutionem dicti castri cum pertinentiis, sine aliqua restitutione fructuum, refusa tamen sibi forte principali dicti redditus cum ejus reliquis, quæ debebantur tempore dictæ permutationis dumtaxat: & sic suprema curia summa æquitate mota compensavit fructus castri cum reliquis sicut pensionibus redditus quæ tempore medio fluxissent, si non fuisset dicta permutatio, forte enim constituit quod verisimiliter illi fructus cum redditu proportionabantur, & curia voluit parcere majoribus sumptibus & laboribus partium, super inquisitione, valore & liquidatione fructuum. Et eadem curia nullum habuit respectum ad hoc quod actor à principio litis, & per suas literas regias obtulerat creditori sortem principalem cum reliquis: (unde videbatur ex tunc redditum haberi debere pro redempto, & nullomodo currensse, ex quo stabat per creditorem qui noluit rescindere, sed sustinere dictum contractum, & impedire homologationem dictarum literarum) quia justo errore ductus institerat, ignorans defectum ætatis dicti minoris, qui cum bona fide contraxerat. Accidit autem quoddam tempore medio, forte etiam post litem contestatam super dictis literis, creditor jure feudali retinuit quædam feuda vendita ab eodem castro momentia. Modò in executione dicti arresti dubitabatur an hujusmodi feuda veniant unà cum castro restituenda, refundendo eidem creditori pretium & legales sumptus in retractu impensis? Et prima facie videbatur quòd non, quia virtute dicti arresti creditor retinet & lucratur omnes fructus usque ad tempus arresti. Igitur etiam suos facit fructus jurium feudalium & consequenter juris retrahendi potestate feudali. Igitur sua fecit dicta feuda per eum retracta, ut in simili dictum est supra questione proxima de eo qui emit feudum dominans sub pacto de retrovendendo ad certum tempus.

Contrarium respondi, quia inter hunc casum & questionem præcedentem lata est differentia. Illic enim emptor tempore medio erat verus dominus & patronus. Hic autem putativus, unde verè non habebat jus retrahendi, sed habere putabatur. Unde retractus ab initio tanquam à non habente potestatem mero jure non subsistit, saltem tanquam retractus feudalis, sed benè tanquam quævis secunda quædam emptio, vel alia acquisitio mediante pretio facta à quovis extraneo. Unde tanquam à quovis extraneo emptore, posset victor verusque patronus de novo retrahere secundum formam hujus §.

Et si dicatur quòd ille retractus potest valere etiam tanquam retractus feudalis, quemadmodum alii actus administratorii gesti per bonæ fidei possessorem, qui rati esse debent: Respondeo quòd tunc illi actus, utpote gesti intuitu & in qualitate domini feudalis, finguntur quodammodo nomine veri domini feudalis gesti; & sic verus dominus feudalis, potest feuda in illa qualitate retenta petere & habere tanquam nomine suo retenta, quemadmodum supra ea gloss. quest. 2. num. 37. diximus in retentis per fructuarium pendente usufructu. Hæc autem cessant in eo qui dum retrahit, est verus patronus, unde jure substitutionis vel pacti de retrovendendo retrahens feudum principale, non potest retrahere hæc feuda, etiam offerendo pretium

eorum & legales sumptus, sed solum fidelitatem & jus feudale in eis evocabit, de quo & supra eadem gloss. quest. 8. & in fine quest. præcedentis.

66. Undecimo juxta hæc quæro, quid si revocatur alienatio feudi dominantis, non per viam nullitatis, sed per viam simplicis rescissionis, puta quia minus dimidia justii pretii distractum fuerat: unde sententia victus emptor recipiens pretium quod solvetat, restituit feudum emptum, sed medio tempore, & ante litem contestatam, quædam subfeuda inde dependentia tunc vendita jure feudali retraxerat. An & hæc tenebitur invitus restituere, eorum refuso pretio cum legalibus impensis? Videtur prima facie, quòd non, quia erat verus dominus & patronus. Igitur, ut diximus in emptæ re sub conditione redempta, in contrarium, quia hujusmodi rescissio habet effectum retroactivum, & non fit per viam novi contractus, seu novæ venditionis, sed per viam puræ & mære resolutionis & distractus primæ venditionis. Breviter primam partem verioremi puto, quia hujusmodi rescissio etsi trahatur retro quoad hypothecas, servitutes, & similia onera medio tempore imposita ab emptore, ad hoc ut res integra, & in eodem statu, quo vendita & tradita fuit, restitatur, ut dixi infra §. 33. quest. 9. num. 45. tamen non trahitur quoad fructus medio tempore perceptos ab emptore, qui eos lucratus est, & retinet jure veri domini. Unde non trahitur retrò quoad jura feudalia consumpta. Tunc non tenetur victus emptor restituere nisi id solum quod emit à victore: sed non emit ab eo proprietatem (ut vocant) seu dominium utile dicti subfeudi: sed solum emit jus feudale in eo: Igitur hoc solum tenetur restituere, & sic remanebit vassallus sui venditoris ratione subfeudi sic retracti: & tenetur fidelitatem præstare tanquam advenienti novo patrono, non autem tenebitur ad aliquod quintum pretii, vel relevium, aut aliud jus utile, prout diximus in emptore sub facultate redimendi.

Sed juxta hæc quæritur utrum * possit cogere victorem ad recipiendum hujusmodi subfeudum, & restituendum ejus pretium & legales sumptus? Breviter respondeo quòd non, nec potest causari se non fuisse retenturum jure feudali, si futurum scivisset fore, ut feudum dominans ab eo auferretur. Tum quia in sua facultate est retinere supplendo justum pretium, unde si elegit restitutionem rei, & distractum, sibi imputet. Tum quia & hæc generalior & potior ratio, nihil in hoc spectat ad victorem, unde puto quòd etiam in questione præcedenti dictus creditor, & etiam de quovis alio justo & bonæ fidei possessore, à quo feudum dominans evincitur, non potest cogere verum dominum vendicantem ad accipiendum feudali, sive minimo sive nimio pretio à se medio bonæ fidei tempore retenta, & ad refundendum pretium & legales sumptus, sed tantum licet ea retinere, si victor nolit pro pretio accipere, sicut & cætera utiliter annexa auferre sine læsione rei principalis juxta notata in l. in fundo. ff. de rei vendica.

67. Duodecimo quæro utrum * patronus jure feudali feudum retinens, teneatur ad aliqua jura patrono suo, à quo feudum dominans movetur? Respondeo non, nec utilia, nec honorifica: quia exinde nulla mutatio contingit circa fidelitatem feudi principalis, cui retentum feudum annectitur. Solum autem pro tempore futuro mutabitur forma catalogi sive dinumeramenti: quia ubi in catalogo solebat illud feudum inter subfeuda & à subvassallis possessa dinumerari nunc describetur inter domanialia feudi: non tanquam feudum per se, sed tanquam fundus, & pars principalis & integralis feudi, nec poterit patronus impedire quò minus in catalogo fiat mentio, quòd ille fundus quondam erat subfeudum à tali possessum. Sed hæc sanè intellige dummodo velit, aut consentiat vassallus subfeudum à se acquisitum, sic uniri & confundi cum

* Utrum repetens feudum dominans teneatur etiam accipere subfeuda medio tempore retracta.

* Vassallus requirens feuda à se moventia nulla jura debet superiori.

* Jus retractus est in fructu, respectu illius qui est dominus, & non alterius.

feudo principali, potest enim meliorem feudi & patroni conditionem facere. Quod manifestè fit sumpibus & impensa vassalli augendo domanium feudi, illique acquirendo & uniendo domanium subfeudorum. Hac autem unione semel facta, non potest amplius dissolvi sine consensu patroni, de quo tractabimus infra §. 35.

68. Sed decimotertio huc insurgit ardua questio, quam intendebam reservare infra §. 45. vel §. 51. Sed series & continuatio materiz non patitur commode differri. Utrum vassallus * possit invito patrono, tenere hoc subfeudum non unitum nec incorporatum, sed seorsum & per se tanquam subfeudum, ut prius tenebatur à subvassallis. Videretur quod non, & quòd idem non possit esse vassallus & subvassallus, respectu ejusdem patroni, ne confundatur ordo clientelæ. Imo videtur repugnans: quia sequeretur eundem esse patronum, & vassallum suiipsius, & sic extrema ejusdem correlationis cadere in eodem subjecto, quod est impossibile. Unde non potest quis esse debitor vel creditor suiipsius, inquit textus *leg. Vrannius*. ibi non possunt pro eodem apud eundem obligati esse. *l. heres. §. servo. in fin. ff. de fidejuss. l. qui hominem §. quidem. ff. de solut. l. tutor. ff. ad senatuscons. Velleian.* Et si ex postfacto hæc correlativa ad eundem deveniant, necessariò sit confusio. *l. Stichum. §. adiuo. ff. de solut. l. debitori. C. de pact. cum vulgæ.* Sic in jure patronatus ecclesiastici, distinctio debet esse inter patronum, & prælatum Ecclesiæ, vel beneficii patronati, nec admittitur concursus in eadem persona. *cap. per vestras de jure patronas.* Et sic in simili in institutione *cap. fin. de institut.* facit textus in *l. 1. §. autem* & ibi Socin. *ff. ad Senatuscons. Trebell. l. 2.* & ibi Bart. *in fin. ff. de stipular. servo.* latè Jason in *l. cum filiofamilias col. 1. ff. de lega. 1.* Unde non * potest quis tenere cù sacerdotio superiori vel majori aliud ab eo dependens sine speciali dispensatione Summi Pontificis, ut casus est in *cap. ultim. extra. de instit. & in cap. ad aures, extra. de excessib. prælat.* ut notatur in *cap. literas extra. de concess. præb. in cap. cum in ecclesia.* & ibi Archidiacon. *de præb. in 6.* Et ita practicatur, quamvis gloss. ultim. in *dist. cap. ultim. extra. de institution.* contrarium sentiat; ita quòd generalis dispensatio ad plura incompatibilia, vel generales non obstantiz non sufficerent, nisi expressim super hujusmodi dependentia dispenseretur, cessante unione, alioqui sufficeret vulgarata illa cancellariæ Romanæ una cum annexis, quæ tamen non est necessaria *per cap. super eo de præbend. in 6.* Et sic rejicienda est distinctio Panorm. & aliorum ut Decius vult. ubi distinguit an quis transfulerit in alium omnem potestatem conferendi beneficia, an vero fecerit eum suum vicarium vel commissarium, ut primo casu possit: secundo vero casu non possit ab eodem beneficii collationem recipere, quia non valet in casu *d. cap. ult.* ubi collatarius retinet superiorem dignitatem, quia illa translatio vel dismembratio fictio est, maximè si est facta ad vitam, & sic ad privatarum negotiationum libidinem. Plura dicerem sed nolo diffundi ad extranea. Et ultra prædicta, potest patronus superior prætere partem interesse: quoniam feudo immediato prehensio, potest injicere manum in subfeuda, quæ reperiuntur aperta, vel interim aperiantur, & eorum fructus, vel jura à subvassallis debita percipere & lucrari, quo commodo frustrari videtur, quandiu subfeudum ab eodem vassallo immediato separatim tenetur. Hinc est quod superiori domino, etiam si esset rex Franciæ, non permittitur tenere subfeudum dependens à vassallo suo, sed tenetur ponere extra manum suam, ut dicemus infra *codem gloss. 4. num. 3.* In contrarium tacit quòd diximus *supra eodem gloss. quest. 1. num. 32.* quòd patronus qui feudum à se dependens retraxit, potest illud separatim & seorsum tenere à feudo suo dominanti si velit. Et super hac questione prima facie videretur distinguendum. Aut sub-

* Utrum vassallus teneatur unire & incorporare subfeuda æquidita.

* Non potest quis tenere ecclesiam majorem cum inferiori.

feudum pervenit ad immediatū patronum jure feudali, & sic virtute insita & inhærente feudo principali, ut in hoc §. Et tunc videtur quòd non possit illud tenere seorsum & separatim, sed quòd teneatur unire & confundere cù feudo principali, cujus favore & ad unendum eidem mensæ conceditur, & sit hujusmodi reversio & retractus. *ut in d. quest. 1. & in seq. §. in fin.* Aut pervenit ad eum jure donationis, legati seu voluntariæ emptionis, aut aliàs tanquam ad quemlibet privatum, ut tunc possit seorsum habere, & non teneatur unire.

69. Resolvendo * puto indistinctè, quòd non tenetur unire, sed potest separatim possidere, quoniam quilibet est moderator & arbiter in re sua; *l. in re mandata. C. mandati.* Et feuda apud nos sunt patrimonialia, & libera, nisi quatenus aliter reperitur dispositum à consuetudine loci, vel speciali lege investituræ. Unde non debet regulariter coartari libera facultas disponendi. *l. nemo externus C. de Judicis l. 2. ff. si à parent. quis manumiss. fuerit.* Ad objecta primo de repugnantia extremorum: Respondeo, quòd qualitates, & correlationes feudales magis reales, quam personales, res ipsas propriè, & non personas afficiunt, ut dictum est *supra §. 1. gloss. 5. in princ.* Unde quamdiu res dominans, & res serviens remanent separatæ & distinctæ, etiam si spectant ad eandem personam, non est inconveniens: quia non gerit utrumque extremum correlationis respectu ejusdem rei, sed respectu diversarum & separatarum rerum super quibus propriè, & non super persona illa relationes fundantur, sed simul uniantur in unam & eandem rem, & tunc necessariò confunduntur illæ correlationes. Et res unita definit esse subfeudum, & efficitur pars integralis, & æquè principalis rei, vel feudi principalis. Et incipit immediatè teneri & moveri à feudo superiori, à quo dependet feudum cui facta est unio.

70. Minus obstat illud de particulari interesse domini superioris, quia quamvis non assequatur commodū procedens ex unione, quando vassallus non unit subfeudum, sed separatim tenet; tamen nullum ex hoc incurrit damnum, sed magis novum assequitur commodum, quia feudo immediato aperto & posito ad manum suam poterit etiam prehendere illud subfeudum tanquam apertum, & fructus suos facere, quandiu durat apertura & prehensio feudi mediæ. Ratio, quia illud subfeudum nullum habet proprium vassallum qui sit in fide vassalli immediati * qui non potest quantum ad se, sive quantum ad actus respicientes personam, esse vassallus suiipsius, nec in fide suiipsius. Si autem subfeudum esset alii infeudatum, & sic haberet proprium vassallum, raro contingeret illud inveniri apertum feudo medio aperto, & si contingeret, facile esset claudi aperturam subvassallo juxta offerente superiori domino tenenti feudum medium ad manum suam. Et sic respectu lucri fructuum feudorum apertorum, melior est conditio patroni superioris, quando subfeuda tenentur ab immediato vassallo, quam si teneantur à subvassallis, nec in reliquis est deterioris conditionis, si qua forte jura sibi debeantur à subvassallis, quum æquè pensitari debeant à quocumque suo possessore. Concluditur igitur quòd patronus potest feudum venditum jure feudali retrahere, etiam si non intendat unire ipsi mensæ feudi dominantis, dummodò retrahat pro se, vel suis & non ut vendat vel cedat extraneo, ut dixi *supra quest. 1. ad fin.* Nec à superiori patrono cogi poterit ad unendum, & recognoscendum in idem feudum cum principali, vel ad ponendum extra manum suam. Quòd intellego nisi ex qualitate personarum, vel feudorum vel conditione investituræ, superior patronus prætere possit aliud particulare interesse, vel aliquam justam causam ultra supradicta. Non enim possum prævidere omnium feudorum naturas & conditiones, propter multiplices eorum varietates, quæ sunt facti, & certà regulâ determinari non possunt,

* Resolutio.

* Non potest quis esse vassallus suiipsius.

juxta notata in l. mora. ff. de usur.

71. Sed juxta hoc quod dixi patronum superiorem, feudo immediato aperto, posse immittere manum etiam in subfeudum possessum à vassallo contumace, quæro, quid si vassallus adit dominum, & offert fidem facere ratione dicti subfeudi, an teneatur dominus admittere? Breviter distinguo. Aut vassallus omnino recusat, vel contumaciter differt fidem præstare feudi principalis, & non tenetur patronus eum admittere in fidem ratione subfeudi, sed potest eum justè repellere: & velut vero contumaci audientiam, & jus denegare. *Argumento l. sed & si per prætorum §. aut prætor. in fin. ff. ex quibus causis major. cap. unico. de mili. vassal. qui consumax est in usibus feud.* Aut non est manifestè contumax in fidelitate facienda feudi principalis, puta quòd fidem obtulit, sed quia patronus plura jura utilia præterdit quam offerat vassallus, qui forte sustinendo oblationes suas, prehensione se opposuit: super quo & super levatione manus, lis inter eos pendet. Sic tunc puto quòd si offerat fidem præstare ratione subfeudi, debet admitti & subfeudum relaxari, sine alio jure utili ratione subfeudi. Nec puto dominum hoc justè denegare posse prætextu præsentis per eum contumacis, cum non sit manifesta, nec eo prætextu quòd pendente licè frui debet, ut dictum est supra §. 1. gloss. 14. quest. 4. num. 28. quia satis est quòd fruatur principali feudo, de quo solum est questio, nec etiam eo prætextu quòd non debeat tenere feudum & subfeudum, sed extra manus suas ponere per prædicta.

72. Ex quibus hodie dici potest, illustrem dominum Joannem de Britannia * Comitem Pentheu-
 rix esse immediatum vassallum supremi domini nostri Regis & coronæ Franciæ, & de his qui in usibus feud. De his qui feud. dar. poss. in princip. capitanei regis vel regni appellantur, nedum ratione Ducatus Stampensis, quem nuper munificentiâ regia obtinuit: sed etiam ratione dicti sui comitatus, quòd erat feudum nobilissimum illustri Guidoni de Britannia à quo præfatus comes ducit originem, concessum in feudum immediatè dependens à Ducatu Britannicæ minoris, tunc feudo regali, immediatè moventi à rege & coronæ Franciæ, cui dictus ducatus nuper unitus fuit. Et ipse præfatus vidi & audiui in hoc supremo Senatu legi, publicari, & in publicâ monumenta & acta referri literas Regias reunionis Ducatus Britannicæ ad coronam, conservando tamen omnia privilegia & libertates dicti ducatus. Idque die lune 18. Novembris anno salutis seque milliesimo trigesimo secundo. Et ut sub paucis longam rerum seriem comprehendam: * Arturium hujus nominis 2. qui & successione Joannis secundi patris sui, (apud Lugdunum in pompa coronationis Clementis Papæ quinti ruina muri oppressi,) dictum ducatum obtinuit anno domini millesimo trecentesimo quinto, & de quo locuti sumus supra §. 1. glossa 3. quest. 3. num. 23. ex Beatrice Vicecomitissa Lemovicensis, priore uxore sua, duos suscepit filios, scilicet Joannem, & dictum Guidonem, quorum mentionem facit Henricus Bohic, qui tunc legebat & scribebat in hac Universitate, in cap. ad audientiam. in fin. 1. col. de sponsalib. & marrim. Ex Iolante filia Almarici comitis Montis fortis, secunda uxore sua suscepit Joannem ultimum filiorum suorum & ratione dictæ Iolantis comitatus Montis fortis, in diocesi Carnotensi, cui cognomen est Almarici, ab eodem Almarico in dotem filiaz datus Arturio, pervenit, & ex tunc semper permansit ad duces Britannicæ. Mortuo Arturio, Joannes hujus nominis tertius utpotè filius primogenitus, successit solus in ducatu anno domini millesimo trecentesimo duodecimo, & concessit prædicto Guidoni fratri suo germano & secundogenito, prædictum comitatum Pentheu-
 rix in feudum comitatus, cum loco de Goello. Et hoc vice egræ permuta-

tionis (per Philippum Pulchrum regem Parisiis homologatæ mense Aprili anno Domini 1317.) ad vicecomitatum Lemovicensem, quem dictus Arturius in divisione testamentaria assignaverat, & dederat Guidoni secundogenito pro portione sua: prædecessit autem Guido relicta Joanna unica filia sua & hærede: præfatus autem Joannes tertius dux, fidelis & amator coronæ Franciæ, carens liberis & metuens ne forte post ejus obitum (quòd postea contigit) Joannes comes Montis fortis postremus ex alia matre frater, ducatum invaderet, & prædictam Joannam neptem ex fratre priore, utpote secundogenito & utrimque conjuncto expelleret, voluit & tentavit ut ducatus suus uniretur coronæ Franciæ, quòd tunc factum non fuit, sed obtinuit prædictam Joannam neptem suam ex germano fratre, in uxorem dari domino Carolo Blefensi, nepoti ex sorore Philippi Valesii Francorum regis, cui Carolo & descenditibus ex illo matrimonio ducatum suum vivens destinavit, ejusque consensu plures barones ducatus Britannicæ sacramentum fidelitatis præstiterunt dicto Carolo Blefensi. Nihilominus mortuo dicto Joanne tertio duce, anno domini millesimo trecentesimo quadragesimo, Joannes de Monte forti statim ducatum invasit, & ad regem accessit causa investituræ fidelitatem offerens & admitti postulans. Eadem obtulit & petiit Carolus Blefensis, rex determinandum negotium remisit coram se, & supremo hoc Senatu suo Paribus Franciæ munito, ut solium est in similibus, & tandem partibus plenè auditis per arrestum regis Philippi Valesii in hac sua Parlamenti curia Paribus Franciæ munita, prolatum apud Constanum die septima Septembris, anno domini millesimo trecentesimo quadragesimo primo, ducatus Britannicæ adjudicatus fuit Carolo Blefensi, qui ad causam uxoris suæ in fidem admittus, & investitus fuit per regem, excluso Joanne de Monte forti, qui tamen noluit parere arresto. Sed auxilio Anglorum post multa prælia tandem vicit, & occidit dictum Carolum die 16. Octobris, anno domini 1364. & eodem anno ex tractatu factò apud Guerandam concordavit de juribus ducatus cum vidua dicti Caroli, sub certis conditionibus in dicto tractatu contentis, quas cum reliquis omitto. Tandem omnium prætendentium jura in dicto ducatu multis causis pervenerunt ad dominum nostrum regem modernum, qui præfatum ducatum coronæ suæ inseparabiliter univit à quinque annis citrà. Et dictum comitatum, quo proavus præfati moderni comitis injustè spoliatus fuerat à Francisco secundo hujus nominis duce, restituit moderno comiti per suas patentes literas datas apud Cremolium die 23. Martii anno domini 1535. homologatas in hoc supremo senatu omnibus classibus congregatis, die 26. Augusti, anno Domini 1536.

76. Ex quibus etiam patet quòd * Armoricis, sive Britones tanquam veri regnicolæ, non amplius indigent diplomatis legitimatoriis, quas literas naturalitatis vocant, quæ natis extra regnum necessariæ sunt, ad hoc ut in bonis intra regnum Franciæ sitis succedere valeant activè & passivè, & in eo sacerdotia, sive beneficia ecclesiastica obtinere, de quibus abundè dicemus infra §. 186. Redundo ad id unde digressi sumus, resolutio nostra confirmatur ex his quæ diximus infra §. 122. de patrefamilias habente feudum à quo multa dependent prædia censualia, quæ acquisivit, quòd in dubio dicta prædia debent dividi æqualiter inter filios, sicut censualia, & non sicut feudalia, excepto jure censuali, quòd est de pertinentiis feudi ut prius, cum certis ampliationibus, & limitationibus, de quibus ibi, adde quæ dixi infra §. 33. quest. 12.

74. Decimoquarto, ex prædictis patet quid juris in hac specie. Titius emit à Lucio feudum à quo dependet feudum possessum à Sempronio subvassallo: interim dum cessat patronus Titius, Sempronius ven-

* Comita-
tus Pen-
theu-
rix.

* Unio Du-
catus Bri-
tanniæ.

* Britones
non indi-
gent literis
naturali-
tatis.

dit subfeudum suum Caio, & sic aperietur Titio, qui investituram denegat Caio: sed refuso pretio cum legalibus impendiis, illud retinet, quo facto expergitur patronus, & manum injicit feudo. Ex quo tria dubia oriuntur. Primum, an in hujusmodi prehensione includatur etiam subfeudum? Et supponitur prehensionem esse factam simpliciter de feudo movente à patrono, non facta mentione specifica de subfeudo, sed forte apposita illa generali & solita clausula cum suis pertinentiis. Secundo, an patronus possit exigere quintum pretium, tam de feudo, quam de subfeudo? Tertio, si non velit investire, sed retrahere, an possit utrumque, videlicet feudum & subfeudum retrahere? Ad primum dicendum, quòd illa simplex prehensio non extenditur ad subfeudum duplici ratione. Prima, quia est feudum separatum & distinctum à feudo principali prehensio, cui non censetur unitum, nec incorporatum, eo ipso quòd etiam potestate feudali retentum est à Titio. Et in dubio non præsuntur facta unio, vel confusio, quia in obscuris assumitur quòd est minus damnosum facienti vel loquenti. *lege in obscuris, ff. de reg. jur. l. si quis intentione ambigua*, & ibi Angel. *ff. de judici. cum similibus*. Imò etiam si constaret Titium redemisse subfeudum animo uniendo & confundendi cum feudo principali, adhuc esset res integra respectu superioris patroni, cui quantum ad hoc, nullum jus acquiritur, donec unio sit cum eo facta vel ab eo approbata, & acceptata. Et interim libere potest potius mutare consilium. Secunda ratio, quia dicta prehensio refertur ad aperturam feudi principalis prehensi, quæ est venditio Lucii, seu traditio per eum facta Titio, ex causa venditionis, in qua nullo modo includitur subfeudum, sed solum superioritas feudalis in subfeudum. Veruntamen ex quo subfeudum reperitur non habere proprium vassallum, qui sit in fide, potest superior patronus illud prehendere, & eo frui tanquam de subfeudo aperto, durante prehensione feudi principalis, ut infra §. 54. Sed ad hoc requiritur specifica & separata prehensio, ut ibi diximus. Et poterit in continenti simul fieri, dummodo tamen incipiatur à prehensione feudi principalis quæ est præambula. Ad secundum dicendum nullum aliud commodum exigere posse patronum quam lucrum fructuum pendente prehensione obvenientium. Jura autem subfeudorum utilia, ante hujusmodi prehensionem cessã, etiam nondum percepta, non spectant ad eum, sed debent reservari vel restitui vassallo feudi principalis, sicut ceteri fructus præteriti temporis, ut diximus infra §. 55. Ad tertium iisdem rationibus dicendum, non posse retineri nisi feudum principale, id enim solum retineri potest quòd fuit venditum, & traditum per vassallum immediatum, ut hoc §. infra eadem gloss. *quæst. 17. num. 80. & gloss. 6.* Et sic remanebit Titius immediatus vassallus hujus subfeudi, & de eo debebat investiri nullis aliis juribus solutis.

* Quid de fructibus tempore venditionis pendentes.

* Arg. pro negativa.

75. Decimoquinto quæro, tempore venditionis, & traditionis, feudum erat plenum fructibus: quos quiescente patrono collegit emptor. Deinde insurgit patronus, & vult uti retractu, offerens pretium cum legalibus impensis? An possit retinere dictos fructus, nuper forte collectos in area vel horreo feudali repositos & existentes? Videtur quòd non, quia tempore collectionis emptor erat verus dominus, imò etiam quandiu dormiebat, seu cessabat patronus, erat verus vassallus, etiam respectu patroni, & sic licuit sibi vigilare, & fructus suos facere & lucrari, nedum titulo emptionis, sed etiam pro titulo suo, tanquam dominus, unde nunquam tenetur restituere, nec compensare cum magnis impensis à se medio tempore factis in re. per notata gloss. *magna in fin. in l. emptor. in princ. & ibi hoc notat Bart. Bald. Ang. ff. de rei vendicat.* Tum patronus videtur hoc permittere, & concedere vassallo quandiu differt uti jure & potestate feudali, ut pote cum non ignorat consuetudinem, de qua infra §.

61. Præterea, sicut in patrono receptum est, ut indistinctè quandiu tenet feudum prehensum ad manum suam ex defectu vassalli: faciat suos, & lucretur omnes fructus, qui illo tempore cedunt, & quocumque modo separantur à solo, sine aliqua distinctione, vel reductione pro rata temporis, ut diximus supra §. 1. gloss. 8. *quæst. 5. num. 23. & 25.* eodem modo recipiendum in vassallo, ut faciat omnes fructus suos, qui cedunt, & quocumque modo, puta etiam per extraneum, non nomine suo, antequam patronus manum injiciat vel alias jure suo experiri incipiat, non habito respectu ad ratam temporis, quoniam patronus & cliens non debent judicari ad imparia, sed quantum fieri potest excepto reverentiali jure inter eos æqualitas servanda; *argumento cap. 1. in fin. de for. fide. & c. 1. quali. domini. proprie. feud. prive. in usibus feud. & dixi supra §. 2. gloss. 4. quæst. 2. num. 10.* Et si dicatur quòd tempore venditionis, illi fructus erant pars rei, & sic quòd fuerunt in venditione comprehensi: Respondetur potest quòd istud jus retractus non statim oritur feudo aperto, nisi in potentia propinqua: non autem est in actu, nisi domino hanc viam eligente & declarante voluntatem suam, & pretium offerente vel consignante, quo facto istud jus purè competit, prius autem magis dicitur in pendenti, & sub conditione potestativa domini quam purum. Patet in textu, ibi *en payant*, id est, solvendo, quòd est gerundium respiciens actum futurum, & sic verbum futuri temporis *unde*, facit & inducit conditionem, ut tradit Bartholus & alii in *l. si in ex parte in fine. ff. de acquirenda & amittenda heredit. salvis dicendis infra eodem, glossa 7.* Hujus autem conditionis purificatio maxime quum sit potestativa, non trahitur retrò, nec potest operari nisi ut exnunc, *l. qui balneum. l. potior. ff. qui potior in pigm. habet.* tum in venditione conditionali, vel in diem emptor nullo modo debet habere fructus qui erant pendentes tempore contractus, sed solum pendentes tempore conditionis existentis, & diei cedentis, & sic purificatur venditionis. Patronus autem retrahens feudum jure feudali censetur emere tunc cum pretium numerat & refundit implendo conditionem hujus §. & non prius. Igitur nihil ad eum de fructibus præteritis.

76. In contrarium videtur, quia tempore venditionis & aperturæ feudi, illi fructus erant verè & propriè pars feudi. *l. fructus pendentes. ff. de rei vendic. cum vulgari.* & verè & propriè una cum feudo fuerunt venditi. Ita quòd quamvis emptor non possit petere fructus natos post venditionem, & à venditore perceptos ante motam regularem vel irregularem, & adhuc perceptos post motam, non petit mero jure actionis, sed officio judicis, *ut in l. curabit. C. de act. empt. in l. videamus. ff. de usur.* tamen fructus pendentes venditionis tempore, indistinctè petere potest, vel eorum æstimationem, si consumpti sint à venditore. Idque vi & jure actionis ex empto, tanquam partem rei emptæ. *l. Iulianus. §. si fructibus. ff. de actio. empt. l. fin. §. pen. ff. que in fraud. credit.* notat Bald. in *l. fructus C. de actio. empti*, Fabia. de montelanct. Savi. in *tract. de empt. & vendi. in 6. quæst. princip. versic. circa quintum.* Igitur quamvis patronus non habeat fructus natos & perceptos per emptorem post venditionem, & ante manus injectionem vel litem motam, tamen debet habere fructus pendentes tempore venditionis & traditionis, & maxime attento quòd patronus venit ex causa onerosa, cum refundat pretium. Ergo debet habere rem qualis vendita fuit, & sic cum fructibus tunc pendentibus, quorum contemplatione proculdubio pluris venit, alioquin non haberet totam rem venditam, & tamen totum pretium refunderet, quòd esset iniquum, & videtur casus in *d. l. fin. §. penult. que in fraud. cred.* ubi creditores agentes revocatoria alienatorum in sui fraudem, avocant rem cum fructibus qui pendebant tempore alienationis: & hoc, quia erant pars rei, quamvis non

* Arg. pro affirmativa.

habeant fructus postea ab emptore perceptos ante iudicium inchoatum.

77. Pro resolutione distinguo. Aut feudum fuit venditum unà cum fructibus pendentes nedom simpliciter, vel uti optimum maximum, vel sub expressa connumeratione fructuum, sed etiam sub certa æstimatione illorum fructuum, certa que parte pretii pro illis distributa: aut fructus non fuerunt æstimati, nec certum pretium pro illis distributum, sive illorum factio sit expressa mentio, sive non. Primo casu clarum est, quod si patronus non retineat illos fructus, non tenetur refundere pretium, nisi quod respicit ipsum feudum. Non autem tenetur refundere partem illam pretii respicientem fructus, & pro illis taxatam: si autem etiam fructus retineat, certo certius est, omne pretium debere refundi, & cum hoc impensas in colligendis & conservandis illis fructibus ab emptore factas. An autem possit invito emptore etiam fructus illos retinere, dicam infra eodem gloss. quest. 17. Secundo casu cum sit unica venditio & unicum pretium, debet patronus refo toto pretio illos fructus habere si extant, vel si jam sint per emptorem consumpti, eorum æstimationem de pretio deducere, deductis semper impendiis collectionis & conservationis fructuum. Advertetamen quod istud non est sine exceptione, non enim in omnibus æquipato patronus retrahentem emptori, sed solum quoad quædam. Idcirco hanc decisionem nostram modicam secundum ea quæ dicam statim. *infra eodem gloss. num. 79.*

78. Ad allegata in contrarium respondetur quod procedunt quantum ad fructus medio tempore perceptos, non autem quantum ad pendentes tempore venditionis, & in venditione & adæquatione pretii comprehensos. Minus obstat quod dicebatur huiusmodi retractum esse conditionalem, & non trahi retrò, quia etiam si hoc maxime verum esset, bene potest procedere quantum ad fructus natos & perceptos medio tempore, sed non quantum ad pendentes tempore venditionis, quia huiusmodi retractus expressè se refert ad rem venditam, & sic necessariò complectitur quicquid erat de essentia rei venditæ, venditionis tempore, & consequenter dictos fructus, & propriè iste retractus non est nova vel secunda emptio, quæ fiat per patronum ab emptore, sed est translatio emptionis per emptorem factæ & in quantum patronus habetur pro emptore, non censetur emere ab isto novo emptore, sed ab antiquo vassallo, ex cuius venditione & traditione fuit hoc jus causatum, nec est verum quod istud jus sit conditionale, nec illud gerundium, *en payant*, facit conditionem, sed modum, ut dicam *infra eodem gloss. 7.*

79. Decimo sexto quæro, è converso * fructibus collectis feudum vacuum fuit venditum. Emptor coluit, seminavit, & fecit reliquas impensas quærendo fructuum, quibus maturis imminet patronus, volens uti retractu feudali, offrens pretium, & omnes legales impensas, inter quas labores, semina, & reliqua quærendorum fructuum impendia: an debeat etiam hos fructus retinere? Videtur quod sic, cum sint pars feudi, & per textus *in §. 41. & 59.* Sed certe illi textus loquuntur in diversis terminis, videlicet cum dominus fructus lucratur jure prehensionis feudalis, ex defectu fidelitatis, quo casu facit indistinctè omnes fructus suos, jure suo prærogato tanquam dominus, quum feudum sit interruptum, & quasi commissum, ut vidimus supra §. 1. Hic autem agitur solum de jure retractus feudalis, & non propter aliquem defectum fidelitatis, vel vassalli, quæ maxime differunt, quia isto casu non agitur de aliquo commissio, nec quasi commissio, nec de aliqua pœna infligenda propter dolum vel culpam non parentis legi feudi, sed de præferendo domino loco extranei emptoris in emptione feudi, in quo patronus habetur tanquam emptor sive redemptor, unde minus & civilius est agendum: nec est servandus

præfatus rigor, qui non est scriptus in hoc casu, sed debet idem jus, & eadem equitas servari, quæ in eo qui habet jus redimendi, nisi ubi specialiter apparet de alia concludendi ratione differentia. & hoc casu concludo hos * fructus debere dividi inter emptorem & patronum, pro rata temporis. unde si tempore quo patronus obtulit refundere pretium, & constituit emptorem in mora, fructus erant maturi & parati collectioni, sunt omnes emptori relinquendi per ea quæ plenè in simili quæstione dixi *infra §. 184.* sustinendo opinionem Rapha. Cug. Socin. & Jason in *leg. qui Roma in fin. princip. ff. de verb. obligationibus.*

80. Decimo septimo quæro, venditum est feudum fructibus maturis plenum qui fuerunt æstimati, & certum pretium pro illis distributum, utrum patronus invito emptore possit etiam fructus retrahere? Dicendum quod non; quia illa separata est venditio fructuum, ex quo pro illis certum pretium est taxatum. *l. quod antem in fin. ff. de in drem addict. l. cum ejusdem. ff. de adit. edict. l. cum quidem §. præter. ibi, pro singulis. & ibi Bald. col. 2. C. de jurz dos. venditio autem quorumcumque fructuum pendentes, vel futurorum, sive unius anni, sive plurium, non subjacet alicui retractui feudali, nec pro eis debentur aliqua jura patrono, ut dixi *infra eodem gloss. 4. & infra §. 51.* Nec obstat quod non est nisi una venditio, si emptor non erat empturus fructus per se, sine fundo. *d. l. cum ejusdem §. interdum:* quia hoc est verum respectu ipsius emptoris, & in ejus favorem pro suo interesse, cui potest renunciare.*

81. Hanc decisionem limito, nisi appareat de fraude commentitia in præjudicium patroni ad reddendum jus suum retractus inutile, dum carebit toto pretio & fructibus: fraus autem satis apparet, si fructus uberes & maturi modico pretio sint venditi eodem tempore cum feudo: vel si die sequenti aut infra aliud modicum tempus, feudum eidem vendatur, tanto pretio quantum valeret cum fructibus: cessante autem temporis brevitate, & pretii modicitate, vix potest de fraude convinci venditio fructuum unius anni tantum: sed facilius potest convinci venditio fructuum 10. vel 30. annorum, similiter & locatio præcedens venditionem eidem factam, vel alii si appareat de interpositione personæ, quæ omnia relinquo in iudicis arbitrio; juris rationibus & facti præsumptionibus informando, quæ speciale tractatum exigent, nec est hic locus simulationum materiam, & nodos explicandi.

Quid autem si vassallus prius * locavit fundum, aut ad certum redditum concessit ad 9. vel 10. annos, & die sequenti vel infra breve tempus eidem vendidit, & sic confusa fuit locatio vel concessio ad redditum. An patrono retrahente resurgat locatio vel concessio reddituum? Videretur quod sic, per notata *infra eodem gloss. 5. quest. 6. num. 36. & quæ in simili dixi infra §. 172.* de consanguineo retrahente hæredium venditum fructuario. Tamen contra potèd, quod dominus potest retrahere sine illo onere, utpotè: in ejus fraudem appposito, prout ex vicinitate temporis præsumitur, ut latius scripsi in simili *infra §. 172.*

82. Decimo octavo quæro, utrum emptor possit in continenti cedere alta nemora feudi. Dubium facit quod diximus *infra §. 184.* in materia retractus proximitatis, & conventionalis, & quod istud jus retractus traditione facta statim est ortum & purum competens patrono. Tamen dicendum est posse, quia est dominus & moderator & arbiter cum libertate, sicut in re sua, non tam virtute legis *in ro mandata. C. mandati quam virtute §. 41. juncto §. 43. infra eodem.* Nec obstat quod non censetur esse in fructu, *l. divortio. §. si feudum, & ibi per scribentes. ff. solut. matri. l. sed si grandes, l. arborib. ff. de usufruct.* quia verum est. Sed hoc quod * non sint in fructu consideratur respectu simplicis usufructuarii, vel emphyteutæ superficiarii, aut alterius habentis jus temporale, qui non debet percipere nisi ea quæ sunt propriè in fructu, & renascuntur, sal-

* Resolutio.

* Debent dividi pro rata temporis.

* Retractus non est nova emptio sed translatio.

* Quid de fructibus pendente tempore retractus.

* Patronus retrahens non tenetur stare locationem in fraudem factæ.

* Quomodo recipiendum alta nemora non esse in fructu.

va substantia & integritate rei, sed non respectu domini, etiam utilis, cuius tamen jus non est temporale, sed perpetuum & patrimoniale. Cum enim talis libere possit disponere, tanquam de re sua, prout apud nos in vassallo non est considerandum an id de quo disponit sit in fructu: sed solum an ita disponere prohibeatur, unde satis est quod per hoc feudum non dividitur, nec fidelitas dimittitur, nec aliud sit contra legem feudi nostræ consuetudinis: ut enim sæpè dictum est, in hoc regno feuda sunt patrimonialia, & possunt vassalli libere disponere sicut domini, de proprio & libero alaudio, nisi quatenus servitus est imposta per consuetudinem loci, vel specialem conventionem concessionis feudalis.

83. Decimo-nono juxta hoc quæro, utrum patronus nemore dejecto veniens ad retractum feudi bebeat habere ligna nemoris, vel eorum æstimationem? Videtur omnino dicendum quod sic, per id quod nuper diximus supra eodem quæst. 15. de fructibus pendentibus tempore venditionis. Alioquin sequitur absurdum: pone feudum continens amplum & altum nemus, (idem de stagno & similibus) vxnisse decem millibus nummum; & emptorem nemus dejecisse, quo facto patronus manum injicit nudo solo, non enim potest amplius prehendere nemus quod desit esse, nec ligna quæ sunt redacta ad mobile, per notata supra §. 1. gloss. in princip. Quod si velit retinere jure feudali, essetne iniquissimum eum dare myriadem, pro nudo solo, quod forte non valet quartam partem? Igitur etiam omnia ligna, vel æstimationem retinere, aut deducere de pretio poterit, quod * sanè sub hoc temperamento verum esse puto, dummodo patronus veniat infra breve, & opportunum tempus, ita quod ligna adhuc extant, & non sint vendita, nec consumpta, vel si sint vendita, extat eorum pretium, vel in tantum est emptor locupletior factus. Secus si tantum differat quoad sint consumpta, nec emptor locupletior sit factus. Ratio, quia nedom est bonæ fidei possessor, sed etiam verus dominus, & sic fructus colligendo vel dissipando, suo jure utitur, & licet sibi abuti, unde non tenetur restituere patrono fructus qui tempore venditionis pendebant nisi in quantum locupletior factus est. Imò si rei curam neglexerit, ita quod prædia quæ tempore venditionis in bono statu erant, mala vel nulla cultura deteriora sunt, vel ædificia non reficiendo collapsa, non tenetur emptor in aliquo: quia non gerit, nec gerere tenetur negotium patroni, nec illi vigilare, sed re sua abuti potest. *Argum. l. sed & si lege. §. 1. §. consulis cum seq. ff. de pret. hered. l. utrum, l. si quid possessor. §. siens l. ei qui. §. fin. janneta gloss. ff. eo. l. prætor ait. §. est præterea. ff. de bonis aucto. jud. possid.*

84. Nec est simile de venditore, * qui antequam tradat nedom est bonæ fidei possessor, sed etiam verus dominus, & tunc etiam quamvis medio tempore non fuerit in mora, tenetur fructus qui pendebant tempore venditionis, vel eorum valorem restituere, nisi casu fortuito, vel levissima culpa perierint. Similiter tenetur si res culpa sua deteriorata sit, quia hic ex proprio contractu ad rei custodiam obligatus est, de dolo, lata culpa, & levi tenetur, *l. si vendita. l. quod si neque. ff. de peri. & com. rei vend. l. quod sapè. §. si res vendita. ff. de contrab. empt. & vend.* Secus in emptore feudi, qui nondum ullum negotium cum patrono gessit, nec tenetur ei ex aliquo contractu, vel quasi, sed ex natura rei, quæ est ut quandiu patronus cessat vel differt, possit sibi vigilare, non autem quod teneatur vigilare patrono, ut plenius declarabimus infra eod. §. 61. Nec obstat quod tenetur ostendere patrono instrumentum emptionis, eique pro pretio dimittere, & quod emptor hoc jus non ignorat, quia verum est quod tenetur, si tamen & quando patronus voluerit in cuius hæc sunt facultate, quandiu autem dominus non petit, scit emptor se non teneri, neque esse in mora vigore hujus consuetudinis. Quid enim si trigesimo anno à venditio-

ne patronus incipit expergisci & viso instrumento venditionis vult retrahere feudum, & sibi restitui nemora vel ædificia medio tempore demolira, non puto in hoc temere audiendum. Imo etiam si infra biennium veniret, sed jam emptor formam rei mutaverat, fortè in deterius, fructusque & grandes arbores succiderat, & donaverat, vel aliter quam in rem suam consumpserat, non tenebitur restituere nec deducere. Et nihilominus deberet patronus integrum pretium refundere, vel abstinere à retractu, & quantum pretii præstita investitura recipere. Nec poterit quicquam petere ab his quibus emptor donavit vel modico distinxit. Et hoc nisi emptor contra eos aliquas actiones vel conditiones haberet, sive ad res sive ad pretium, quoniam tenebitur eas cedere patrono, sicut & pretiolum vel aliud emolumentum, quod inde perceperit. In tantum enim locupletior factus est.

85. Hanc decitionem nostram limito si emptor hoc fecerit dolosè, & in fraudem. *Argum. l. si non sortem. §. liberius, ibi, & hunc sine fraude modico distinxit. ff. de condit. indeb. l. in summa. §. si servum, eod. tit.* Censetur autem fraudem committere, si jam erat requisitus à patrono, ad dimittendum ei jure feudali, vel si constat studiosè occultatam venditionem, & curasse emptorem, ne veniret ad notitiam patroni, vel forte majus pretium finxisse (quod ultimum rarè accideret in retractu feudali) vel permutationem simulasse: tunc enim quodcumque detecta fraude, patronus retrahere possit, & teneatur emptor rem in eodem, vel æquè bono statu quo emit restituere, vel decrementum de pretio deducere, non habita ratione an esset locupletior factus, quin etiam posset teneri patrono ad interesse dilati retractus, *ut dicam infra eodem gloss. fin.* Quod si de his non constet, posset esse tanta celeritas & festinatio emptoris, ut sufficiat ad præsumendum eum voluisse patrono antevertere: puta si nec patronum, nec locum dominantem adivit, nec ullas oblationes fecit, & infra 40. dies vel duos menses, aut aliu breve tempus, judicis arbitrio, sylvas dejecit, stagna expiscavit: deinde non diu differt patronus venire ad retractum, alioquin diuturna dilatio vel patientia patroni, absorberet præsumptionem resultantem ex festinatione emptoris. Quod si adivit patronum & instrumentum emptionis exhibuit, & patronus forte deliberabundus nihil respondit, tenetur expectare lapsum 40. dierum, vel si fructus collectione indigeant, debet eos tuto colligere, vel conservare, vel justo pretio distrahere, alioquin veniente patrono ad retractum, etiam ultimo 40. dierum, tenetur fructus, nisi sine dolo, culpa lata, & levi perissent, restituere, vel justam æstimationis eorum deductionem pati. Et si quid dissipaverit, vel rem deterioraverit, suo periculo, & damno fecerit. Ex circumstantiis autem facti, rerum & personarum, quæ infinitæ sunt, variæ aliæ fraudis conjecturæ emergere possunt, quibus cessantibus, aut non sufficientibus, non puto emptorem circa prædicta in plus teneri quàm bonæ fidei possessorem hæreditatis, vel eum qui indeditum recepit.

86. Vicesimo quæro, an * patronus prohibere possit emptorem deicere altam & antiquam sylvam? puto quod non, si omnino nuda & simplex sit prohibitio: hæc enim non officiet quominus emptor & dominus possit jure suo uti. *Argumento l. si major. C. de rescind. vend. l. 2. C. de virorem. vendition. pignor. imped. non posse.* Sed bene si expressè vel tacitè sit causata, ex eo quod vult retrahere. Si autem incipiat à prehensione, clarum est quod non requiritur alia prohibitio, sed solum notificatio prehensionis, *secundum notata supra §. 1. gloss. 4. num. 2.* promptum autem habet remedium emptor notificando venditionem patrono, & instrumentum si quod sit exhibendo, quo factò lapsis 40. diebus securus erit ab hoc retractu, & si cum hoc offerat fidem & quantum pretii, statim securus erit à prehensione feudali. Et nota quod si patronus prehensens feudum venditum,

* An patronus possit; prohibere emptorem ne deiciat nemora:

* Emptor non tenetur patrono retrahenti ratione fructuum vel sylvarum pendentium tempore venditionis nisi quatenus locupletior factus est.

* Venditor ante traditionem tenetur ad custodiam rei.

ex defectu hominis vel fidelitatis, perceperit & lucratus fuerit fructus, qui pendebant tempore venditionis, postea quodcumque accedat emptor instrumenta exhibens & justa offerens, quæ patronus recusat volens uti retractu, non potest patronus iterum petere vel deducere dictos fructus, qui pendebant tempore venditionis, quasi fuerit eos lucratus diverso jure, & causa, videlicet ex negligentia fidei præstandæ vel offerendæ, & non ex causa lucrativa, sed onerosa, nempe propter infeudationem: quia sicut feudum est patrimonium vassalli, ita jura & commoda feudalia sunt de patrimonio domini, ne sibi objiciatur duas causas lucrativas circa idem concurrere posse, §. *si res aliena. inst. de legat. l. omnes. ff. de act. & oblig. l. quotiens. 2. ff. de solutio. l. non quocunque. ff. de legat. l. 1.* Sed punctualiter respondetur quod non dicitur eos perceperisse diverso jure, nec diversa causa, sed eodem jure, & eadem qualitate, scilicet tanquam patronus. Unde non debet bis percipere, sed integrum pretium refundere.

87. Viceprimò quæro, quid si diu quiescente patrono, sylvæ cædua facta sit procera, quia emptor * medio tempore noluit cædere, utrum cedat lucro patroni, nunc retractu feudali utentis? Brevisiter respondeo quod augmentum quod supervenit à tempore venditionis, antequam emptor fuerit con-

stitutus in mora super isto retractu, cedit lucro emptoris, & debet vel ejus æstimatio refundi per patronum, per ea quæ supra *cod. quest. 16.* diximus, fructus tempore retractus extantes debere dividi pro rata temporis, quod est in effectu idem, ac si dicatur quod omne commodum, sive fructuum de novatorum, sive augmenti fructuum, quod supervenit inter venditionem & retractum intentatum, debet remanere emptori: & per hæc apparet quid sit dicendum de stagnis medio tempore multiplicatis in piscibus, & de cunctis aliis similibus. Facit quod infra *cod. gloss. 9. ad fi.* dicemus de aliis necessariis vel utilibus impensis.

88. Vicesecundo, pro casu converso, quæro, quid si tempore medio res sit deterior facta? pone feudum consistere in pulchra domo quæ fuit combusta, an sit locus retractui? Et si sic, ad quem spectet ille casus? Ad primum Boëri, in *consuet. Biturig. de consuetud. retract. §. 4. in fine*, tenuit in simili de retractu proximitatis non posse aream retrahi. Quod plene examinavi infra *tit. 16. §. 174.* ubi contrarium tenui. Eadem ratione dico locum esse retractui feudali: sed in utroque retractu debet retrahens integrum pretium refundere, alioquin absteineat à retractu. Ad secundum tenui post moram periculum esse emptoris: alias non, & in hoc bene. Remitto ad ea quæ scripti in *d. §. 174.*

* Emptori cedit augmentum medio tempore.

SUMMARIA GLOSS. II.

1. *Dammum est amittere lucrum acquisitum.*
Minor ad lucrum omissum restituitur.
2. *Sed non restituitur ad retractum feudalem vel proximitatis.*

3. *Quia conceditur jus retractus ad limites certæ formæ & temporis.*
4. *Tenetur tutor ad interesse omissi opportuni retractus.*

GLOSS. II. IN VERBO

Peut.

* Verbum *potest*, est verbum mere facultatis.



In verbo *potest*. Est igitur hoc * in mera facultate patroni, vide quæ de eodem verbo scripsi super §. 2. *gloss. 3.* super eodem verbo, non repeto.

1. Quæro, patronus est pupillus, habens tutorem, & pecuniam otiosam, utrum tutor teneatur retrahere feudum venditum sorte vilissimo pretio, & movens à suo pupillo: ita quod si non fecerit, sed emptorem in fidem tutorio nomine admiserit, pupillus restitui possit, & si non possit, an quod sua interest consequi possit à tutore rationes reddente? Ad primum videtur pupillum restituendum ad retractum, quia erat jus formatum, & pupillo jam acquisitum. Igitur restitui debet. Et si dicatur quod hic agitur de lucro, & de acquirendo: Respondetur primo quod imo agitur de damno, & de conservando, quia erat lucrum jam radicatum, ergo illud * dimittere damnum est, ut vult *gloss. singularis in l. 1. §. si quis propter inundationem, in verbo per in integrum restitutionem. ff. de itin. actuque priva. Jaso. in repeti. l. quominus, col. 8. ff. de flumin. l. 3. §. Labeo. ff. de acquir. vel amitt. possess. l. non amplius. §. 1. ff. de legat. l. Philipp. Deci. in l. 1. col. 1. C. de instit. & substi.* Secundo feudum venditum emanavit à rebus pupilli, & antecessorum suorum, cum onere reversionis in hunc casum, & sic non est quæstio de acquirendo de novo: sed de recuperando jure antiquo, præterea etiam * in lucris & in acquirendis subvenitur minori. Textus in *l. sit prator. in fi. cum l. seq. ff. de mino.* Ubi dicitur quod si in legato optionis elegit deterius, vel in

debito alternativo solvit pretiosius, debet restitui, quæ videtur punctualis decisio hujus quæstionis. Hic enim pupillus, vel tutor ejus habebat optionem, vel investendi emptorem, quinto pretii accepto, vel retrahendi pro pretio. Et supponitur in facto quod secundum longè erat utilius, igitur si primum elegit, adhuc poterit restitui ad secundum, hinc est quod si quod emolumentum acquirere potuerint minores, & omiserint, restituuntur ad illud acquirendum, *l. non omnia. ff. de minori. l. pen. C. de in integ. restit. l. 1. & 2. C. si ut omissam hered. vel bono. poss. l. fi. C. de repud. hered.* Et maxime in re quæ fuit majorum suorum, prout & illud feudum ab illis emanavit. *l. si in emptionem. ff. de minor.* Et si ulterius objiciatur quod hic agitur de præscriptione quadraginta dierum, quæ nedum videtur legalis, sed etiam conventionalis ex eo quod tacitè inest infeudationi: Respondetur quod etiam adversus præscriptionem conventionalem subvenitur minori, si quid cum eo fuerit gestum, quod hic fuit eo ipso quod emptor denunciavit & notificavit venditionem minori, vel ejus tutori, & ab eo investituram recepit, igitur *ut in l. Emilus. ff. de minoribus.*

2. His non obstantibus concludo * restitui non posse: quia in acquirendis tutor, prælatus, vel similes, possunt præjudicare minoribus, vel ecclesiis. Hic autem non agitur de præjudicando juri retractus in se: quia semper remanet ut prius, quotiens feudum venditur: sed agitur de acquirendo dominio utili dicti feudi, & sic de acquirendo, prout in simili in caducitate, vel commisso, emphyteuscos ecclesiasticæ, quamvis res ema-

* Minor non restituitur ad retractum.

* Dammum est, amittere lucrum jam radicatum.

* Minor ad lucrum restituitur.

noverit ab ecclesia cum hoc onere: tamen dicitur agi de acquirendo, ita quod solus prælatus, etiam in ecclesia collegiata, si tamen solus habeat administrationem, potest solutionem recipiendo remittere commissum, & in hoc præjudicare ecclesie, ut tenent Card. Joan. Imol. Panorm. in c. *potius de loca*. reprobata distinctione glossæ ibi, & est communis opinio; quam etiam veram & tenendam puto: saltem quando solus prælatus administrare potest, ut dixi, quicquid scripserit Barba, in d. c. *potius circa collas*. 11. *Faci*, notata in l. *servus creditoris per gloss. & doctores C. de pact. & qua scripsi infra §. 93. in illa quest. An solus prælatus possit repudiare legatum factum ecclesie. Adde quæ dicam in §. seq. in princip. Hanc conclusionem nostram amplio primo, etiam si pupillus non possit habere efficacem regressum ad interesse contra tutorem qui non est solvendo. Amplio secundo, etiam si pupillus, vel alter ejus tutor veniat ad retractum infra quadraginta dies ab investitura, vel fidei tolerantia concessa per alium tutorem, vel receptione quinti denarii per eum facta, quia per horum alterum, ipso facto pro hac vice consummata est facultas retrahendi.*

3. Amplio tertio, etiam si tutor nondum investierit emptorem, nec receperit quintum pretii, nec inducias fidei concesserit, sed tantum ipsi notificata fuit venditio, & instrumenta si qua sint exhibita per emptorem, deinde quadraginta dies lapsi, currunt enim sine ulla spe restitutionis in integrum: quoniam feuda nostra sunt nostra patrimonialia: unde non sunt subiecta alicui oneri, nisi quatenus dispositum reperitur. Sed ista facultas retrahendi non fuit adinventata

nec concessa per hanc consuetudinem, nisi ad limites modi & temporis hic expressi, unde hi limites pariter respiciunt & afficiunt minores & absentes, & quoscumque alios. Nec potest quis uti hac consuetudine, nisi ad ejus limites, & statutis modis & temporibus ab ea requisitis. Hæc punctualis est ratio, ut infra diximus in simili de *retractu consanguinitatis*. §. 173. Limite, si emptor colluisset cum tutore, vel quid aliud dolose commisisset ad frustrandum patronum hoc jure retractus, ut dicemus infra *cod. in gloss. si*. Limite secundo, si notificatio venditionis, aut alii actus facti & gesti sint cum tutore vel curatore non habente hanc potestatem, puta electo & deputato ad actiones vel lites tantum, vel ad mobilia, vel ad materna bona, cum feudum dominans sit paternum.

4. Ad secundum membrum quæstionis nostræ, id dependet à copiosa illa quæstione. An tutor vel curator teneatur pecuniam otiosam minoris convertere in emptionem prædiorum si occurrat opportunitas, vel si non occurrat, saltem ad honestum seu licitum lucrum. An verò sufficiat ei tuto illam velut talentum absconditum conservare, quam plenè explicui infra §. 99. cujus materia non debet huc transferri. Ex his autem quæ ibi diximus, apparet tutorem vel curatorem contraria tutelæ, vel utili negotiorum gestorum actione teneri, quanti pupillo vel minori interest, retractum utilem & opportunum non esse factum. Quid autem in usufructuario, vel marito, an possint investiendo aut quintum pretii exigendo, præjudicare proprietario, vel uxoti in jure retractus feudalis, dicemus infra §. seq. ubi melius quadrat.

* Minor nō potest uti beneficio statuti nisi infra tempus & formam à statuto præscriptam.

SUMMARIA GLOSS. III.

1. *Jus retractus de se non competit per viam executionis, sed actionis.*
2. *Triplicis via retractus feudalis.*
3. *An contra quemlibet agi possit ad asserendum literas acquisitionis? Respondeo sic, exprimendo certum prædium.*
4. *An possit agi ad retractum ante rem traditam?*
5. *Omnia verba statuti debent convenire & verificari, ut locum habeat ejus dispositio.*
6. *Frequenter repetitum, videtur seriose & precise dici.*
7. *An verba præsuppositiva disponant & qualificent?*
8. *Actio judicatur secundum qualitatem rei ad quam competit.*
9. *Fundata intentione actoris, vires exceptionis metimur ex ejus persona. Ampliatur dispositio penalitatis, ut fraus vitetur.*
10. *Solutio, quod solo contractu venditionis facto potest agi ad utrumque retractum. Interpretatio sumenda non à verbis sed potius ab effectu & mente.*
11. *Feudum venditum statim ante traditionem prebendi potest.*
12. *Secus in donatione & aliis contractibus.*
13. *Item secus si venditio non sit pura, sed conditionalis, vel in diem.*

GLOSS. III. IN VERBO

Prendre, retenir, & avoir.



N verb. *capere, retinere, & habere.*

Ex quibus verbis, quæ immediatè sonant in executionem facti, videretur quod posset propria auctoritate ingredi & occupare feudum venditum, causa retrahendi, & suæ mensæ uniendi.

1. Sed non est ita, nisi incipiendo à prehensione feudi, ex defectu hominis & fidei: sed non incipiendo à retractu, quoniam jus retractus de per se non competit nisi per viam actionis, ut em-

ptor condemnatur ad dimittendum pro pretio: Vel competit per viam exceptionis, ut patronus offerendo pretium infra quadraginta dies notificatæ venditionis, non teneatur petitam investituram concedere, sed medio mutationis vassalli, & interruptæ fidei potest patronus manum suam injicere ex defectu hominis. Quo facto virtute hujus §. retinebit, & mensæ suæ uniet. Unde quantumcumque emptor fidem & quintum pretii offerat, non tenetur cessare à prehensione, sed potest oblationes recusare, & prehensio remanebit

* Jus retractus de se non

competit per viam executionis, sed actionis.

valida & efficax, dummodo infra quadraginta dies notificatz venditionis satisfiat conditioni hujus §. Alioquin si deficiat conditio, retrò detegitur injusta, & revocatur prehensio facta post justas oblationes. Et debet in quantum de facto processit revocari, & patronus in damna & interesse inde procedentia erga emptorem vel vassallum condemnari. Nota hunc textum ponderando hæc verba, *retenir. & avoir*, pro opinione nostra quòd istud jus non possit cedi, non enim dicit simpliciter patronum posse capere, sed copulativè & eodem contextu, quòd potest retinere & habere. Igitur pro se, & non pro alio, quia non esset retinere & habere, sed oppositum ad hoc, & facit textus §. sequentis in fine. Et sic concludendum, quod feudum si vendatur, subest oneri reversionis erga patronum, pro se retinere volentem. Sed non subest oneri & servituti, ut pro alio, vel ad alterius commodum retrahi possit, *ut supra eod. gloss. 1. quest. 1. num. 19.*

Triplex
via retractus.

2. Ex prædictis patet retractum feudalem triplici via posse praticari & exigi, scilicet: prehensionis, exceptionis, & actionis, quarum duæ primæ sunt notæ, & satis expeditæ in aliis glossis. Sed tertiam nondum vidi praticari, non tamen est inutilis. Quid enim si patronus probabiliter suspicetur feudum extraneo venditum, vel permutatum, aut donatum, & dum veteri vassallo adhuc possessioni incumbente, dubitat an feudum sit venditum vel apertum, & abstinet à prehensione metu retractationis, & damnorum & interesse. Et emptor fraudulenter occultat, securus à commisso & ab omni muleta, hoc casu non introducto à consuetudine nostra, ut interim patronus forte tunc habens pecuniam otiosam, lapsu temporis amittat occasionem retractus: numquid utilis est, & necessaria via actionis? Dicamus igitur competere patrono conditionem ex hoc §. *per doctrinam Barto. in l. unica. ff. de condit. ex leg. & scribentes in c. 1. de cognit. feud. in usib. feud.* Et non est dubium, quin possit agere contra eum quem scit emisse, allegando & probare offerendo venditionem ei factam, concludendo ad exhibitionem litterarum venditionis, & demissionem rei jure retractus feudalis.

3. Sed dubitari potest an pertinenter agat patronus contra quemlibet, ad offerendum & exhibendum litteras acquisitionis, si quas fecerit in feudali, vel censuali territorio actoris, ut hoc facto conclusiones pertinentes eligat. Hoc autem examinavi *infra §. 75.* Ubi teneo debere exprimi certum prædium feudale, vel censuale. Alioquin non admitti libellum tanquam vagum & captiosum limitando, ut ibi. Et tunc nisi reus neget prædium designatum moveri feudaliter vel censualiter ab actore, tenetur declarare an acquisiverit vel non. Et instrumenta, si qua sint acquisitionis, edere, vel si non sint, declarare quæ & qualia, sit acquisitio.

Circa hæc plurimæ quæstiones occurrunt super variis libellis, & forma procedendi, quas consulto omitto, ne formulas connectere, & non causarum merita discutere videar. Et pro fundamento decisionum in sequentibus glossis tractandarum, necessarium duxi examinare quæstionem utriusque retractui communem, quæ prima facie meris practicis videbatur indigna disputatione, prout nunquam vidi super eo disputari. Sed an hæc curiosa studiositas profit juvenibus, docti judicabunt.

4. Patronus agit & concludit contra emptorem ut teneatur ei dimittere feudum pro pretio, quod offert, juxta hunc §. Emptor vero excipit se nondum assecutum dominium, & traditionem realem feudi, & patronum non esse admissibilem, sed præmaturo agere. Et idem in retractu consanguinitatis. Quæritur, quid juris? Et prima facie videtur patronum non esse admissibilem, nec esse locum retractui feudali, nisi feudum fuerit nedum venditum, sed etiam traditum, tali-

ter quòd mutaverit manum, transeundo in dominium emptoris, & sic apertum sit patrono ex causa venditionis. Probatur primo in hoc textu in principio & in medio, ubi præsupponit pretium jam esse solutum ab emptore, & consequenter traditionem factam, per locum à communiter accidentibus, quia non contingit (ut plurimum) pretium esse solutum, quin traditio sit facta. Dum etiam textus ait, *peut prendre, retenir & avoir*, manifestum est intelligi prehensionem feudalem, & manus injectionem. Sed hæc manus injectio non habet locum, nisi postquam feudum est apertum, & sic textus non loquitur, nisi quando feudum per traditionem, ex causa venditionis mutavit manum. Secundo probatur *infra §. 33. in duob. locis, ibi. quand le fief est vendu ou aliéné.* Secundo ibi, *le vendeur doit payer.* Primum enim, resolvitur in hæc verba. Id est quando feudum est per venditionem alienatum, per notata in *l. ubi pactum. C. de transact.* dicta culpa posita inter genus & speciem quæ resolvitur in expositivam. Venditio autem est species, & alienatio est genus. Et si dicatur quòd non est interposita copulativa, sed alternativa, aut Respondetur, quòd utriusque alternativè declaratur per aliam, *l. 1. ff. de rebus dub.* Et sic verbum, *vendu*, quæ est pars prior alternativæ, debet intelligi de venditione consummata per traditionem veram, vel fictam, ita quod res sit alienata. Secundum etiam verbum præsupponit venditorem recepisse totum pretium. Alioquin quomodo solveret patrono quintam partem pretii? & sic per communitatem accidentia præsupponit rem traditam. Igitur si patronus venditione nondum per traditionem impleta, non sit admissibilis ad petendum quintum pretii, multò minus videtur admissibilis ad petendum retractum, quod est majus.

5. Tertio probatur in §. 33. *in princip. ibi. Quand un fief change de main*, quod respicit & determinat omnia sequentia, & sic uniformiter debet determinare, videlicet ut non debeatur televium, vel aliud jus patrono propter quamcunque dispositionem accidentem feudo, nisi feudum mutet manum, & sic oportet quod saltem prior vassallus desinat esse vassallus, & amittat dominium, vel jus feudi seu vassallagii, & aperiatur feudalitas, vel fidelitas, quod non contingit magis per venditionem, quàm per donationem, vel permutationem, nisi res tradatur verè vel fictè. Quantumcumque enim vassallus vendiderit vel donaverit, tamen remanet dominus utilis & vassallus ut prius, nisi ad traditionem processerit, jura sunt vulgaria. Quarto probatur in §. 31. ubi consuetudo expressim permittit vassallo ludere & facere quicquid libuerit de feudo, & super feudo, citra dimissionem fidei, absque eo quod possit patronus petere aliquod jus vel commodum, donec dimissa sit fides, & apertura feudi facta. Sed per venditionem ante traditionem, non est dimissa fides, nec apertum feudum, quia adhuc habetur, & retinetur à venditore, qui est & remanet verus dominus & vassallus quamdiu non tradit. Cum igitur patronus æquè semper habeat hominem & clientem ut prius, nihil videtur juste petere, aut causari posse. Quinto, omnia verba statuti debent convenire & verificari, ad hoc ut habeat locum ejus dispositio. Et hoc pro regula tradit Lancelo. Deci. *in materia interpretationis statutum in l. omnes populi. collat. 11. versic. quinta regula. ff. de justi. & jur.* Et fuit sententia glossæ singularis in *l. mancipia. in verb. ad vocandum*, & ibi Bartol. Salic. Fulgo. *C. de servit. fugitiv.* Ludovic. Roman. *in singulari. 449.* Statutum Felin. in *c. nonnulli. in princip. col. 35. de rescriptis.* Philipp. Deci. in *l. 1. col. 4. C. de evid. Franc. Cur. in l. 1. col. 1. ff. si cert. petatur*, Hippol. de Marsil. in *not. 339.* cui non convenit And. Alcia. *de verb. sig. lib. 1. pag. 20. in fi.* Sed ex prædictis apparet non quadrare, nec adaptari verba consuetudinis nostræ, nisi in feudo vendito & tradito taliter quòd mutaverit manum.

*Omnia
verba statu-
turi debent
verificari.

*Utrum pos-
sit agi ad
retractum
ante rem
traditam.

* Verbum
sæpe repe-
ritum.

6. Sexto, & fortius ex quo consuetudo nostra sæpius * facit mentionem de pretio soluto, videtur hoc seriose dicere & præcisè requirere. per doctores glossa singularis in *Cle. 1. in ver. dicebamus, de iure patro.* quam refert & sequitur Gemi. in decisione pulchre questionis & sequitur Phil. Fran. in c. *duobus, super glo. in ver. presentaverit, de rescript. in 6.* imò fortius, etiamsi traditio realis facta sit, tamen non transiit dominium, nec mutavit manum, nisi pretium fuerit realiter solutum, vel constet habitam fidem de solutione. §. *vendita, insti. de rer. divis.* imò contraverti potest sufficere fidem haberi de pretio, quia si emptor non solvat, sed fallat, poterit venditor rem vendicare, & alii de novo vendere, juxta notata Bald. Angel. Joan. de Imol. Paul. de Castr. in l. *si cam dolem, §. fin. ff. solut. matr.* Et sic prima venditio redditur inefficax, & ex ea nulla jura debebuntur patrono; de quo puncto plenius dicturus sum loco opportuno.

Septimo, ex simili retractu consanguinitatis, cui nondum videtur esse locus in præfato themate: nec esse admissibilem consanguineum, ad petendum prædium venditum sibi adjudicari, vel dimitti per retractum, antequam traditio sit facta emptori. Tum quia priusquam res sit translata in extraneam manum, sive extra cognationem, non videtur ortum jus vel actio retractus. Tum quia emptor non potest dare, dimittere, nec transferre, quod non habet, & nondum affectus fuit, ut patet ad sensum, & est tex. *infra §. 174. in princ. ibi, quand auctum a vendi & transporti.* Et sic non sufficit venditio, nisi etiam secuta fuerit rei translatio, quia utrumque copulativè requiritur per illum tex. & ita videtur velle Joan. Fab. *insti. de empt. & vend. in princ. col. 1.* Et tenet Nicol. Boër. in *consuet. Bivar. ii. de consuet. retract. §. 1. vers. sed queritur.* Sed omnino eadè ratio militat in retractu feudali, quia ante traditionem res non mutavit manum, sed manet in eodem pristino statu. Et emptor non potest dimittere, nec relaxare patrono quod non habet. Igitur nec ortum est, nec exerceri potest jus vel actio retractus feudalis. Et valet argumentum de uno retractu ad alium, in his quæ utrique proportionantur, ut hic, & diximus infra tit. 16. *in rub.*

* An verba
presuppositiva dispo-
nant vel qua-
libent.

7. In contrarium fortiter arguitur. Primo, quia verba dispositiva hujus §. simpliciter & clarè dicunt feudum venditum capi, & retineri posse; & sic satis est feudum esse venditum. Et cum consuetudo nihil aliud requirat, nec nos debemus requirere, nec addere, ut sæpe dictum est, venditione autem solo consensu facta, statim verum est feudum propriè & omnino venditum esse. l. *alienatum ff. de verb. signif.* Non obstat quod quxdam verba hujus §. & sequentis videntur præsupponere de solutione pretii, & de traditione rei, quia verba * quæ præsupponunt, non disponunt. l. *ex facto. ff. de hered. insti.* Et si dicatur quòd saltem dispositionem qualificant, & limitant, hoc est verum quando principaliter super illis fundatur dispositio: Secus si gratia exempli, vel majoris frequentie inferuntur: tunc enim non restringunt. gloss. *Cle. 1. in versic. presidentes, in fi.* & ibi Imol. *de rescript. Feli. c. coram, col. 1. de officio deleg. c. pastoralis, col. 1. de judi. Jason. col. 3. de legib. l. quicquid astringende, col. 3. ff. de ver. oblig. m.* Facit quòd verba narrativa vel enunciativa in lege posita, super quibus non fundatur dispositio, non disponunt. gloss. *in Cle. lueris, de probat. Jas. insti. de actio. in rubr. col. 2.*

Secundo supponitur in themate quòd venditor habeat facultatem rei tradendæ, & sic potest ad hoc statim præcisè cogi per emptorem, juxta notata in l. 1. *per Bart. Bal. Paul. ff. de actio. empt. per Ang. Aret. Jas. in §. actionum. insti. de actio. Bar. in l. stipulationes non dividuntur, col. 12. ff. de verb. oblig.* Unde cum emptor actionem puram & præcisam habeat ad rem ipsam, rem habere videtur, l. *qui actionem. ff. de reg.*

jur. Et si dicatur, quòd illud procedit fidei: Respondetur, quòd si emptor non habeat verè, stat per eum, unde si causetur se non verè possidere, allegat culpam suam, imò dolum, si saltem actiones suas cedere recusat, unde non est audiendus, argumento l. *parem. ff. de reg. jur.* ubi par est conditio ejus qui possidet, & ejus qui dolo non possidet, etiam si nondum cæpit possidere, sed non vult possessionem acquirere. Text. in l. 1. §. *toties, ver. sed & si non possideat. ff. quis omiff. causa test.* Et qui tenetur ad rem præstantam si habeat, dolo facit si recusat cedere actiones suas, & tenetur cedere quales habet, l. *quod debetur. ff. de pecun. l. quod sæpe. §. si res. ff. de contrab. emptio. & vendit. l. si ut certo. §. idem Labeo velle ait. ff. commod. l. 3. §. idem Labeo ait. ff. de in rem verso.*

8. Tertio, actio * judicator secundum qualitatem rei ad quam competit. Bart. in l. *potest. ff. de aucto. iur. in l. 1. C. si advers. transact. l. si ad resoluendam. C. de præd. mino.* Et sic idem debet judicari de actione competente ad feudum, sicut de feudo, saltem quando est pura & præcisà, ut hic. Igitur si nihil aliud causetur emptor, quam se nondum affectum dominium per traditionem, & non habere facultatem immediatam rei dimittendæ per retractum, saltem non potest impedire quin teneatur cedere, sive patrono, sive consanguineo, petenti retractum, actiones quales habet contra venditorem, ut saltem, agnoscat retractum & rem dimittat, quatenus habet & quatenus potest.

* Actio judicatorie tendit quæbratam rei ad quam competit.

Quarto, eo ipso quòd feudum purè & absolute est venditum, satis est fundata intentio patroni agentis ad retractum per hunc tex. *ibi, le sief vendi,* quia verum est propriè & omnino esse venditum. Emptor autem solum defectum traditionis allegando, nihil aliud videtur proponere, quàm exceptionem quandam moratoriam & dilatoriam quæ non elidit actionem retractus in se: sed solum respicit ejus executionem. Et sic non potest impedire, quin ex tunc condemnatur ad dimittendum patrono jure retractus statim postquam traditio erit facta. Igitur si ex tunc potest condemnari ad restituendum, postquam venditor ei sponte traderit, vel per actionem ex empto ad hoc coactus fuerit, sequitur quòd potest compelli ad cedendum actiones quas habet contra venditorem, solvendi patrono pretium & sumptus legales.

9. Quinto, quòd attinet ad emptorem, non debet expectari traditio, cujus eventus nihil ad commodum emptoris hoc respectu operatur; & non expectatur casus, cujus nihil operatur eventus. l. *cum heres. §. 1. l. si quis heres. ff. de acquir. vel amit. hered.* Et cum patronus officiat pretium solutum, & sumptum factum refundere, contentus cessione actionum, palam est nihil interesse emptoris expectare traditionem, aut denegare aut differre agnitionem retractus, à quo nec liberari potest simplici actionum cessione. Igitur hoc casu non est audiendus, excipiens traditionem non factam: quia * postquam fundata est intentio actoris de jure communi, tunc vires exceptionis metimur ex persona actoris, ut inquit Papinianus. in l. *militis. §. veteranus. ff. de testam. milit.* ubi Barto. ita quòd non auditur reus ad excipiendum nisi ejus interlit. l. *ille à quo. §. si de testamento, & ibi Alex. in princ. ff. ad Senat. Trebel. Ang. in l. 2. ff. de dol. except. Aret. insti. de except. in princ. col. 3. versic. veniamus ad tertium. Dec. in l. ex conventionem, in princip. C. de pallis.*

* Fundata intentione actoris jura exceptionis metimur ex ejus persona.

Sexto, etiam * odiosa & penalis dispositio ampliatur ne fiat illusoria, & ut fraudes evitentur, l. 1. §. *si. ff. de calum. l. seq. Fulvianus. §. mutui dationem. ff. ad Senat. Alued. c. si civitas. & ibi Gemi. in 2. not. de sentent. excommunicati, in 6. gloss. si in c. quantum & ibi Gemi. col. pen. de usur. in 6. Felin. in c. Rodolphus, col. 2. & 3. de rescript. Jason. l. aut prator.*

* In penalibus & odiosis sit extensio, ut fraus vitetur.

in princ. col. 14. ff. solut. mat. Decius in l. factum suum, §. in penultimis, ff. de reg. jur. & in consi. 660. quod procedit etiam in correctoris juris communis, Bald. in tractat. statum. in verb. confirmari. Phil. Corn. in Auth. ex causa. col. 5. C. de liber. prateri. vel exhered. Sed si emptor forte jam pallus repulsam inveltituræ à patrono volente retrahere, possit excipere de re nondum tradita, haberet apertam viam ad eludendum patronum colludendo cum venditore, & cauendo rem nondum sibi traditam, donec patronus non valens commodè pecuniam otiosam diu serbare, consumeret & maneret frustratus retractu. Sed hujusmodi malitiis non est indulgendum, sed obviandum, l. in fundo, ff. de rei venacat. quod non potest melius fieri quàm omnem fraudandi facultatem & materiam adimendo, l. 1. C. de fabricen. lib. 11. Clem. ne Romani, §. ceterum de electio. Igitur confitio de venditione pura & perfecta in se, nulla causatio emptoris admitti debet: patrono ex parte sua quod in se est faciente. Ita ut præter prælationis effectum & commodum nihil interit emptoris.

* Interpretatio hujus consuetudinis non à verbis, sed ab effectu quem intendit assumenda.

10. Et hanc partem verioremi puto, & satis apparet, non ob stare contraria. Tamen ad 1. 2. 3. & 4. respondetur * legem consistere, non in verbis, sed in mente & effectu, l. si re leges, ff. de legibus. & verba legis non esse captanda contra id quod verisimiliter intendit, l. pen. ff. ad exhib. Et maximè in legibus id prævalet, quod interrogati statuentes verisimiliter respondissent gloss. & scribentes in l. tale pactum, in fin. ff. de pact. quod si procedat in sacris pandectis, & responsis prudentissimorum jurisconsultorum, quanto fortius in his nostris consuetudinibus, quæ non tanto studio & meditatione in scriptis redactæ sunt. Sed ex plurium pragmaticorum diversis regestis, à certis deputatis prout melius pro temporis brevitate potuerunt, constata fuerunt, & in triu statuum publico concessu lecta & promulgata hæc reductio. Nec fuit assidentibus spatium singula verba ponderandi. Unde mentem consuetudinis metiendam puto, non à meris verbis, temerè forte quandoque & parum advertenter scriptis, sed ab effectu quem intendit consuetudo. Ad quartum respondetur, quod ille §. 51. in illis verbis, *iusques à demission de soy*, nedum excludit actualem dimissionem fidei, sed etiam actus tendentes sufficienter ad dimissionem fidei, ut est venditio, donatio, permutatio, & similes, ut ibi plenius dicemus. Ad septimum dicemus etiam retractui proximitatis locum esse, nec obstat d. §. 174. per adducta pro parte ista. Tum quia per reliquos articulos illius tituli. 16. maximè §. 172. & §. 182. satis apparet ex solo contractu venditionis, vel adjudicationis per decretum citra omnem traditionem veram vel fictam fundatam esse intentionem petentis retractum. An autem annus currat ante traditionem, dicam ibi. Ex his patet quod ex simplici venditione, citra ullam traditionem acquisitum est domino feudali jus quinti denarii, vel domino censuali jus laudimiorum. Et quid juris sit quando emptore fallente venditio remanet inefficax, dicemus infra §. 33. Nec obstat quod re non secuta, resolvi potest venditio mutuo consensu, etiam in præjudicium domini directi, ut est verior opinio, de qua infra eod. gloss. §. 94. i. num. 14. quia verum est præveniendò dominum: secus postquam dominus prævenit, ut ibi dicemus. Hanc resolutionem nostram amplia & limita, ut infra eod. gloss. §. not. i. num. 9. 10. Expedita est praxis retractus feudalis per viam actionis, via autem exceptionis per se liquet.

* Utrum feudum venditum statim ante traditionem prehendi possit.

11. Sed circa hanc viam prehensionis necessario videndum est, utrum * possit fieri venditione solo consensu facta? Et videtur quod non, donec secuta fuerit traditio vera, vel ficta per locationem, precarium constitutum; retentionem ususfructus, aut similem modum, quia seclusa prehensione ex defectu catalogi, de qua non agitur, non potest feudum prehendi nisi ex defectu hominis, seu clientis, sive quando vetus

clients delit esse, quod non contingit, nisi amisso feudo vel ejus utili dominio per antiquum vassallum, sed nudo contractu dominium non amittitur, nec transferitur, l. traditionibus, C. de pact. & infra §. 170. & antiquus vassallus semper remanet vassallus, & in fide patroni ut prius. Quod tamen limitari possit, quando venditio est prægnans, puta facta sub illis clausulis, quæ de communi stylo notariorum apponi solent, quod venditor se desistitnavit, & desistitnavit ad commodum emptoris, volens & consentiens quod ex nunc intrare possit in fidem patroni, & ab eo recipi & investiri. Tunc enim satis apparet, quod venditor sic vendendo pure exuit clientelam, & non retinet fidem sive fidelitatem, sed eam statim deponit, & desinit esse vassallus saltem quantum in se est. Ideo amplius non expectatur quod realiter tradat, vel quod emptor actualiter ingrediatur feudum, & incipiat habere verum dominium, sed patronus approbando, & gratam habendo dictam venditionem desinit habere venditorem in vassallum; & libere potest manum injicere feudo, utpote fidelitate cessante aperto, & si non esset nisi scriptum nostræ consuetudinis, ita dicendum esset, prout olim per multa deduxi in collectaneis meis, quæ omitto, quia proprie feudum non incipit esse apertum, donec antiquus vassallus desierit esse dominus utilis feudi, & sic in terminis simplicis venditionis necessaria esset via actionis tam ad retractum feudalem quam ad quintum pretii exigendum.

12. Verumtamen aliter observatur, videlicet quod statim venditione facta patronus manum suam injicere potest tam pro fidelitate quam pro juribus feudibus. Unde non audeo discedere ab ista communi observantia, quia necessariam facit interpretationem in casu suo, l. si de interpretatione, ff. de legibus. Sed eam limito primo, ut procedat in casu suo dumtaxat, videlicet in venditione: * secus in donatione, permutatione, vel aliis contractibus. Quamvis enim utrobique non mutetur vassallus nec feudum ante traditionem: Tamen in hoc est differentia, quod in venditione statim contractu concluso acquisitum est jus quinti denarii, vel retractus patrono ad ejus electionem, & illud statim petere & exigere potest, & facere ut amplius in ejus præjudicium poenitere non possit, per notata in *quæst. præcedenti*, & infra §. 33. & §. 35. Secus in aliis contractibus, in quibus ex solo contractu nullum omnino jus acquiritur patrono, quia relevium non oritur nisi ex mutatione manus, & non ex contractu, imò nec ex simplici dimissione fidei, vel apertura fidei, ut in d. §. 22. *quæst. 1.* Unde facile admissum est, ut in casu venditionis statim dominus potestate prehensoria uti possit, ne dominus directus & civilis possessor redigatur ad viam actionis ordinariæ pro juribus sibi acquisitis, quæ ratio cessat in cæteris contractibus, in quibus nullum jus patrono acquisitum est, cessante omni traditione & translatione feudi. Secundo limito, ut procedat in venditione omnino pura, secus in venditione facta sub conditione suspensiva, in qua non est dubium.

* Differentia inter aperturam feudi ex venditione vel alia causa.

13. Item secus in venditione * in diem, quod patet omnes casus discurrendo: aut enim est venditio utrimque in diem, & tunc clarum est, quod interim feudum non potest prehendi, neque ratione aperturæ, neque ratione jurium, quia neque apertum est, nec mutavit manum, neque adhuc jus quinti efficaciter debetur. Aut est in diem respectu solutionis pretii tantum, puta quia tenetur venditor statim tradere, sed emptor habet dilationem solvendi usque ad annum, & tunc idem dicendum videlicet feudum non posse prehendi ex sola venditione vel contractu, nisi die secuta & anno lapso, & hoc nisi interim ad traditionem feudi procedatur, ita quod vere aperiatur. Aut est in diem respectu traditionis tantum, puta quia emptor tenetur statim solvere, sed venditor habet dilationem anni ad tra-

* Quid de venditione in diem.

dendum & interim fruendum, ita quòd interim non dimittit fidem, & tunc licet ex capite aperturæ non possit prehendi, quum nondum sit apertum; tamen ratione jurium quinti denarii statim acqvisitorum videretur posse prehendi, juxta dictam observantiam quum simus in casu venditionis. Sed contra puto, quia nedum feudum non est apertum, sed nec aperiri potest infra annum etiam volente emptore, & hoc ex vi & tenore venditionis: unde quum patronus volens prehendere, non possit fundare intentionem suam nisi in venditione (utpote deficiente alia traditione & admissione fidei) necesse habet sequi limites venditionis, nec potest eos anticipare. Et sic erit casus in quo quantum pretii est debitum, & tamen non potest exigi via prehensionis, sed via actionis duntaxat, sic in simili not. infra §. 6. num. 5. & infra §. 33. Et præfata observantia non militat hoc casu, & etiam esset omnino irrationabilis & absurda, & satis est quòd illa regula quæ habet, quòd excepto capite catalogi

non traditi, non habet locum prehensio feudalis nisi feudo aperto, limitetur in casu venditionis omnino puræ, cum tunc duo concurrant. Primum, jura quinti jam acquisita patrono. Secundum, quòd venditor statim cogi potest ab emptore ad traditionem & aperturam feudi, & sic quodammodo habetur pro aperto: saltem quòd feudum prehendatur, non censetur interesse venditoris, cujus amplius non est periculum, nec erit admissibile interesse emptoris, quia debebat sibi consulere maturè adeundo patronum, alioquin sibi imputet. Ex prædictis patet quòd sæpe ad retractum feudalem necessaria est via actionis, puta quando venditio est facta in diem, & patronus non vult expectare, sed statim retrahere, quòd potest secundum ea quæ dicemus infra eod. gloss. 5. num. 9. quia necesse habet actionem retractus intentare, per quam etiam præcludet contrahentibus facultatem pœnitendi & distrahendi.

SUMMARIA GLOSS. IV.

1. *Retractus non competit pro venditione arborum alti nemoris, nec pro venditione ususfructus, nec pro constitutione redditus.*
 2. *Jus retractus competit superiori patrono tenenti feudum prehensum jure feudali.*
 3. *Superior, etiam Rex Francie tenetur extra manum suam ponere prædia à subditis suis morventia.*
 4. *Thema notabilis questionis.*
 5. *Argumentum à sufficienti partium enumeratione.*
 6. *Argumentum à consequenti destructo fortissimum.*
 7. *Solutio questionis. Reprobatur vana subtilitas: quæ in captione verborum consistit.*
 8. *Retractus feudalis est favorabilis, neq; exorbitat à jure communi sicut retractus proximitatis.*
 9. *Patronus, qui emptorem investit, approbat venditionem cum omnibus qualitatibus suis.*
- Venditio juris redimendi feudum non*

GLOSS. IV. IN VERBO

Le fief tenu & mouvant de luy.



N verbo feudum à se dependens.

1. Igitur mobilia feudi etiam simul vendita non veniunt in retractum, invito scilicet emptore, & secundum notata in simili supra eod. gloss. 1. in quest. 15. & 17. Quid si fructus pendentes in procerâ sylva separatim vendantur? Idem, quia remanet solum integrum. Idem, si ususfructus feudi vendatur, modò non fiat in fraudem retractus. Faciunt notata infra §. 33.

* An constitutio redditus cadat in retractum.

Quid si vassallus vendat & constituat perpetuum redditum super feudo? Respondeo, non est locus retractui feudali: quia venditor remanet vassallus totius feudi ut prius: nec præjudicat patrono constitutio redditus, quia prehensio feudo non tenebitur agnoscere. infra §. 28. Non potest igitur cogere emptorem redditus ad sibi dimittendum pro pretio vel recognoscendum in feudum, nec aliud commodum exigere, quantumcumque pluries vendatur, & varias mutet manus. In quo quædam consuetudines regni conformantur. Reliquæ multum variant: sed nunquam esset finis, nec est institui nostri differentias earum prosequi: & in hoc apud nos differt retractus feudalis à retractu consanguinitatis, quia si quis super hæredio suo vendat redditum, poterit ejus consanguineus retrahere ab em-

ptore. ut infra §. 172. Quid si pars soli, vel rei feudalis vendatur? Respondeo locum esse retractui sive per modum quotæ, sive per modum alterius portionis, puta certus fundus, vel aliud membrum feudi. l. quæ de tota, ff. de rei vendic. Non est enim prohibita venditio partis feudi ut dicemus infra §. 50. Ex his patet, quòd si creditor habens redditum constitutum super feudo, vendat illum, locus erit retractui si sit infeudatus, alias nihil pertinet ad patronum. Nota etiam ex hoc textu, quòd patronus debet esse immediatus ad hoc ut habeat jus retractus. patet per nos. supra §. 1. gloss. 6. Quid si volens retrahere, non est verus patronus, sed possessor feudi, vel fundi dominantis? Recurre ad ea quæ dixi supra §. 1. quæ. fin. .

2. Sed quid si feudum dominans sit in manu superioris domini ex defectu fidelitatis? ut infra §. 54. Utrum ille superior dominus possit jure feudali retinere subfeudum venditum dependens à feudo prehensio? Videretur quòd non, tum quia consuetudo in d. §. 54. & sequenti hoc non dicit, nec alibi expressè attribuit superiori domino. Tum quia superior dominus non potest mensæ suæ unire illud subfeudum, sed debet uniri mensæ feudi, à quo immediate dependet, & sic in superiori domino cessat ratio contemplata à consuetudine

suertudine nostra : unde non videtur nomine suo retrahere. Contrarium puto, quia eo ipso quod feudum immediatum est prehensum, & ad manum suam redactum ex defectu hominis, censetur quasi commissum, & quasi reunitum. Et facit dominus omnes fructus suos jure proprio, tanquam dominus, & tanquam de re sua, ad suam primordiale causam reversa. Unde jure proprio potest solus, & non hæres vassalli, omnes actus dominicos exercere in subfeuda : in qualitate tamen domini feudalis, ad manum suam feudum medium tenentis : ut sæpius diximus. Et sic eodem jure & eadem qualitate poterit retractu feudali uti. Quis autem sit effectus : vide *infra gloss. 10. quest. 6.*

3. Nota tamen quod quodcumque postea vassallus erit admissus in fidem feudi immediati : non poterit amplius ipse patronus tenere subfeudum, sed tenebitur ponere extra manus suas dictum subfeudum, sive vendendo, sive donando, aut alio modo. Quoniam non potest respectu ejusdem dependentiæ & subordinationis feudalis, esse patronus & cliens, nec potest esse vassallus vassalli sui, respectu rei moventis à feudo, quod ab eo movetur. Imo etiam * si ad regem Franciæ quocumque modo perveniat subfeudum dependens à vassallo regis : non debet uniri dominio regis : sed extra manum ejus poni & transferri in privatum idoneum clientelari conditioni subeundæ. Et ita pridem cautum est constitutione regia regis Joannis, quæ habetur in regestis sacrorum scriniorum, & ratiociniorum regis. Et istud originaliter tradit Speculator *in tit. de feud. §. quoniam quest. 40. versic. vel saltem princeps dat vel vendit*. Et hæc constitutio habet locum nedum in prædiis subfeudalibus, sed etiam in censuibus moventibus à subditis. Et est ratio, quia rex non debet subditis suis præjudicare, sed magis eorum jura conservare. Secus si ad fiscum regium sive lege feudi, sive per confiscationem aut alias quoquo modo pervenient alaudia, vel prædia ab eo moventia, quia cessat dicta constitutio. Et est in libera facultate regis alienare, & alii concedere, vel coronæ suæ seu filio & dominio inseparabiliter unire, de quo plenius per plures casus distinguendo dicemus *infra §. 43. quest. fin.*

4. Sed * occurrit valde necessaria quæstio, quam ut melius discutatur, formabo sub hac specie. Vassallus feudum suum valens mille aureos, vendidit Titio pro quingentis, sub facultate redimendi usque ad septem annos. Postea adhuc indigens pecunia, vendidit Caio pro aliis quingentis dictum jus & facultatem redimendi : cujus virtute Caius recuperavit feudum à Titio : & supponatur Titium nunquam fuisse à patrono investitum, & forte nunquam ei notificasse venditionem, nec patronum ab eo recepisse quintum denarium, nec composuisse, nec inducias dedisse, aut aliud quicquam fecisse per quod à retractu feudali excludi posset. Modò accedit Caius instrumenta contractuum exhibens, investiri petens & offerens centum dumtaxat aureos pro quinta parte pretii venditionis feudi factæ Titio. Patronus autem visis dictis contractibus, & quod omnes illæ acquisitiones sunt per formam verarum venditionum & emptionum, vult præferri Caio, & jure retractus feudalis uti. Utque Caius indemnis abeat, offert ei refundere nedum pretium venditionis feudi factæ Titio, sed etiam pretium venditionis dictæ facultatis factæ Caio, quæ simul ascendunt ad mille aureos, & cum hoc legales sumptus, nedum venditionis, sed etiam redemptionis, & omnium contractuum & sumptuum causa acquisitionis factorum : Utrum patronus rectè fundatus sit in hoc retractu feudali? Dices prima facie hanc quæstionem esse de indubitabilibus, utpote omnibus quaquaversum consideratis, quæ quoquo te veritas concludunt pro patrono : sive enim ex parte Caii, quum sit extraneus emptor vel redemptor, hoc est non conjunctus venditori ex latere unde feudum processit ut

possit excludere patronum. *juxta notata §. 22. infra eodem* ; sed potest excludi & evinci à quocumque propinquo venditoris, quum tota sua acquisitio sit per emptionem & venditionem : sive ex parte patroni, qui & ratione & jure debet præferri extraneo emptori : sive inspectis contractibus, qui omnes nedum in venditionem effectualem recidunt, quod sufficeret ut dicemus *infra eodem gloss. seq. quest. 10.* sed etiam nihil aliud sunt quam veræ venditiones & emptiones, titulo, forma, & substantia, pretio in pecunia numerata interveniente factæ : igitur si usquam alias, maxime in hac specie pro retractu feudali judicandum est, idque nedum evidens suadet æquitas, sed etiam & verba & mens hujus consuetudinis adedò apertè disponere videntur, ut hoc controvertere quàm sit ridiculum nulli non pateat, ut verbis Marciani jureconsulti utar. *in l. jam dubitari, ff. de hered. instu.* Verum ut intelligas quantum vitium habeat *in alio*, & exacta inquisitio, non remotis nec emendicatis argumentis, sed ex re nata & imis velut radicibus penitus quæsitæ, in contrariam partem paucis experiamur.

5. Et quod non possit esse locus retractui feudali, patet * à sufficienti enumeratione partium, quod est argumentum validissimum in jure. *instu de oblig. qua ex quasi contract. in princ.* Et late Nicolaus Everardus in *locis legal. loco 51.* quoniam nec ex capite venditionis factæ Titio, nec ex capite venditionis factæ Caio, neque ex capite redemptionis. Et primo de venditione juris redimendi factæ Caio, constat quia non est facta à vassallo, nec de feudo, quamvis de actione ad feudum competente, sed hæc consuetudo non inducit retractum feudalem nisi ad ipsum feudum & in venditione ipsius feudi, ut patet in hoc textu : unde non debet extendi ad venditionem actionis competentis ad feudum. Et ratio diverſitatis est in promptu, quia per venditionem feudi aperitur feudum & mutatur vassallus, & sic jura feudalia oriuntur : sed per venditionem & translationem actionis competentis ad feudum, non mutatur vassallus, * nec feudum ullomodo aperitur, & sic nulla jura feudalia oriri possunt : ut patet per textum *infra §. 31. & 55.* Hinc est quod si emptor qui emit feudum vel donatarius aut similis, ante traditionem cedat jura & actiones, vel relinquat hæredem à latere, non erit locus relevio, ut dicemus in *d. §. 22. qu. 36.* Et pariter venditor qui retinuit jus redimendi, vel manus injectionem in certum eventum, si cedat, vel vendat alii jura sua, nulla sit apertura feudi, nec ullum relevium, nec etiam quintum pretii debetur de dicta cessione, vel venditione actionum, ut in *d. §. 33. qu. 8. & 9.* Sed si diceretur retractum feudalem habere locum in venditione actionis personalis competentis ad feudum eadem ratione, imò necessario, ex consequentia juris eligendi inter retractum vel quintum pretii, dicendum esset locum esse etiam juri quinti denarii, si illud patronus mallet eligere, sed istud consequens est fallum, ergo & antecedens.

6: Quod argumentum à * consequenti destructo est frequens & validum in jure. *l. apud antiquos. & ibi per Cyn. & Alb. C. de sur. cap. & si Christus, ad mediam, de jurejurand. cap. tua, & ibi Card. Alex. notant. de sponsalibus, & ibi gloss. Joan. de Pla. C. de delat. lib. 10.* Quod autem ex capite redemptionis quam Caius fecit ab emptore, non possit peti retractus, indubitatum est. Tum quia hæc non est venditio, nec emptio, sed necessaria revenditio, ex qua nullum jus feudale oritur, ut notatur *infra §. 33.* Tum quia per hujusmodi redemptionem (quum sit retractus conventionalis) excluditur retractus feudalis & proximitatis, ut tangetur *infra §. 184.* Quod autem nec ex capite venditionis feudi factæ ab antiquo vassallo ipsi Titio, emptori debeatur retractus, patet propter concursum retractus conventionalis excludentis feudalem, nec hoc videtur iniquum, quemadmodum si

* Etiam rex Franciæ tenetur ponere extra manus suas, prædia feudalia vel censualiter moventia à subditis suis.

* Thema.

* Argumentum à sufficienti enumeratione partium.

* Venditio juris redimendi feudum non cadit in retractum feudalem.

* Argumentum à consequenti destructo.

dicta facultas redimendi non fuisset vendita, sed donata vel permutata Caio, clarum est quod nullum hac ratione deberetur releuium, d. §. 33. qm. 36. Et est ratio, quia nulla inde procedit nova apertura vel mutatio feudi, & sic non oritur novum jus feudale, sed omninò eadem est ratio si dicta facultas vendatur, quia non propter hoc magis mutatur feudum de manu in manum, igitur sicut non est iniquum in releuiò, ita nec erit iniquum in retractu. Et quum huiusmodi retractus videatur exorbitans, eò quòd apud nos feuda sunt patrimonialia, satis est quòd habeat locum ubi termini consuetudinis verè & adzquatè verificantur. Nec obstat quòd Caius potest pati retractum à quolibet propinquo venditoris, ex eo latere unde feudum processit, quia retractus proximitatis est fortior & favorabilior retractu feudali, utpotè quum illum excludat, *infra* §. 15. Et latius patet quàm retractus feudalis, qui non est nisi ad feuda, & in casu venditionis feudi dumtaxat competit, sed retractus proximitatis nedum competit ad omnia antiqua hæredia, sed etiam ad iura & actiones ad illa competentes, ut dicemus *infra* §. 172. Et hoc dummodò non appareat de fraude, simulatione & interpositione personæ: quoniam si vel probabilibus conjecturis de hoc appareat, satis est ad fundandam intentionem patroni, cuius iura occultis simulationibus sunt obnoxia: unde sufficiunt probationes quales haberi possunt, etiam per conjecturas, dummodò probabiles & verisimiles, proximas & non remotas. Cæterum cessante fraude & simulatione concludendum videtur pro hac secunda parte.

† Solutio:

7. Sed his* non obstantibus sto in prima tanquam veriore sententia, ex eo potissimum quòd pro illa militans natura & conditio rei feudalis, & mens huius consuetudinis, nec verba repugnant, imò potius conueniunt: ex quo Caius nihil habet nisi per modum emptionis. Nec obstat quòd propriè adzquate non emit feudum, sed jus redimendi feudum: quia huiusmodi & similia pro parte secunda adducta, non consistunt nisi* in mera subtilitate & captione verborum. Patet quia quantum ad id de quo queritur, subiectamque speciem, alia est mens consuetudinis, ab eo quòd ex mera verborum formula infertur: jus autem civile, siue municipale non debet captari in verbis, sed qua mente quòdque dicatur animadvertendum. *l. pen. ff. ad exhiben.* Alioquin prætextu subtilitatis perniciose quandoque in juris interpretatione erratur. *l. si seruum, §. sequitur, què Alberi. ibi notat in verb. doct. & aduocatos, ff. de verborum oblig.* Et de his subtilitatibus scilicet quæ circa verba, & non circa mentem & rationem versantur, intelligitur ille pulcher textus in *l. si quis §. si debitori, ff. quibus mod. pign. vel hypo. sol.* dicens quòd à iudicibus non admittuntur, non enim illud eo pertinet ut iudices nudæ verborum formulæ crasis & prout jacet semper inhæreere debeant, sed ut aduersus mentem & rationem non debeantmittere huiusmodi meras subtilitates, seu aucupia verborum. Præterè nisi primam partem teneamus, sequeretur quòd promptum esset & facile frustrare patronum iure retractus, quia emptor faceret prius vendi feudum alteri sub facultate redimendi, deinde illam facultatem emeret: sed statutum etiam odiosum ampliatur etiam ultravim verborum ne fiat elusorium, *ut notatur in gloss. præcedenti num. 9.*

8. Quantomagis in præfenti cum jus retractus feudalis in se sit favorabile? Et licet retractus* proximitatis sit fortior & favorabilior, tamen inspecta conditione materiæ subiectæ, & antiqua feudorum natura, retractus feudalis est minus exorbitans, imò nullomodo exorbitat, quum sit connaturalis ipsi feudo, originaliter illi inexistens à primis constitutionibus feudorum, quare dummodò mens & ratio adsit (ut hic est manifesta) verba si opus sit adjuvanda sunt, ut retractui locus sit. *argumento l. hoc modo, ff. de condit. & demonstr.* Secus di-

cerem in releuiò, vel quinto pretii, quia hæc iura sunt odiosa, & contra naturam recti feudi. *ut infra* §. 23. in princ. idè nullum favorem, nullam extensionem, sed magis restrictionem merentur, unde horum respectu non recederem à verbis consuetudinis. Itaque si in proposito themate patronus eligeret quicquid denarium, non haberet illud nisi de venditione feudi facta Titio, quia illud est totum quintum venditionis feudi, non enim debetur, nec de venditione juris redimendi, nec de redemptione, ut latius *infra* §. 33. dummodò absit simulatio ut ibi dixi. Secus si apparet de proloquio emptionis inter vassallum & Caium. Deinde personam Titii interpositam fuisse ad emendum sub dicto pacto redimendi, quòd venditor deberet cedere Caio, ut sic fraudaretur patronus dimidia parte quinti, huiusmodi enim commentum probabilibus conjecturis evictum non proderit. Ex prædictis autem patet solutio ad adducta pro dicta parte secunda.

9. Sed quid si ipse Titius emptor fuerit investitus à patrono qui recepit ab eo quintum pretii, postèa venditor vendit jus redimendi Caio qui redimit feudum à Titio, utrum patronus possit reculare clientelam Caio, offerendo ei pretium per eum solutum, tam pro emptione quàm pro redemptione, cum legalibus sumptibus, & iure retractus feudalis feudum retinere? Videtur quòd sic, utpotè cum Caius non sit nisi emptor, & per oblationes patroni (quem extraneo præferri æquum est) reddatur indemnus. Contrarium tamen in hoc casu dicendum est. Ratio,* quia patronus investiendo emptorem, & quintum pretii recipiendo, semel approbavit venditionem cum omnibus suis modis & qualitatibus, videlicet una cum pacto redimendi, & seipsum exclusit à iure retractus ratione dictæ venditionis & dependentium ab ea. Præterè antequam posset retrahere, oporteret eum restituere dictum quintum pretii receptum, & sic facto proprio contravenire, quòd non est admittendum, per text. in §. seq. Nec obstat quòd per venditionem vel contractum æquipollentem iterum de novo mutatur persona vassalli, quia illa mutatio contingit in vim primæ venditionis, vel clausulæ illi inexistens semel approbatæ à patrono: secus quando venditio nullo modo fuit approbata à patrono ut in casu præcedenti. Item secus si emptor semel investitus, alii spontaneè vendat, quia esset nova venditio nihil habens commune cum prima, & consequenter nova, & integra iura feudalia indè orientur, sed in casu nostro nullum jus utile peti potest à Caio, neque retractus, neque releuium, sed simplex fidelitas, quòd prima facie mirandum videtur, quum sit vera & effectualis mutatio manus, & translatio feudi in extraneum novum vassallum. Sed respondeo, quòd huiusmodi translatio non stat per se, sed est executio & pars præcedentis mutationis, cuius ratione iura feudalia semel exacta, sunt igitur notata *infra* per §. 33. qm. 3 Sed quero numquid perspicax patronus subodorans & prævidens hunc eventum, iuste possit ab initio differre vel recusare clientelam Titio emptori, nisi solvatur vel caveatur in hunc eventum de solvendo integrum quintum totius pretii feudi? Respondeo, non nisi velie fraudem & simulationem probare quibus cessantibus nihil debetur patrono ultra ea quæ dixi. Et prætextu iurium dominicalium querendorum ex contractibus, nullomodo debet libera sic vel sic verè contrahendi facultas impediri nec coarctari. *Facis l. siem, C. de actio. & obliga. l. pen. C. pro socio.* Cæterum si patronus fraudem & simulationem probare velit, hoc facere poterit, & iura sua plenariè prosequi etiam post investituras Titii & Caii, quarum rescissionem ex hac causa (quæ est de iure communi) mediatis literis cancellariæ regis obtinere poterit, quamvis in istis cesset vera & propria in integrum restitutio quæ est de iure speciali, ut dixi supra *cod. gloss. 2. & infra* §. 32. *quæst. fin.*

* Patronus investiens emptorem approbat venditionem cum omnibus qualitatibus suis.

* Vana subtilitas in captione verborum versatur.

* Retractus feudalis est favorabilis & conformior iuri communi quam retractus proximitatis.

SUMMARIA

SUMMARIAM GLOSS. V.

1. Qualiter pro usibus feudorum prohibita erat feudorum alienatio.
2. Feudum per venditionem aut aliam alienationis speciem non amittitur nisi secuta traditione.
3. Idem dicendum in emphyteusi.
4. 5. Non sufficit sola ficta traditio ad amissionem feudi vel emphyteusis.
6. Item non est locus commissio in ignoranter alienante.
7. Non est locus commissio nisi pro parte alienante.
8. Possessor eo ipso tenetur ad onus rei.
9. Novem ampliaciones ad §. 13.
10. Fallentia 7.
11. Q. 1. An pœnitere possint contrahentes in præjudicium juris retractus.
12. Licet pœnitere re integra.
13. Ampliatur etiam ex intervallo.
14. Q. 2. Res dicitur integra triplici respectu.
Qualiter accipitur per traditionem instrumentorum dominium transferri.
15. Resolutio quando liceat pœnitere.
16. Clausula vulgaris saisians dessaisians non facit desinere esse integram.
17. Q. 3. Etiam si vendatur ecclesia, adhuc res est integra.
18. Datio arrharum non impedit rem integram.
Non requiritur rem manere integram ex parte emptoris.
19. Quando desinat res esse integra ex parte patroni.
20. Sufficit interpellatio extrajudicialis patroni, ut jura sibi præstentur, ad hoc ut amplius in eorum præjudicium non liceat contrahentibus pœnitere.
21. Quid in retractu consanguinitatis?
Respondeo, in hoc requiritur interpellatio judicialis.
22. Q. 4. Habet locum hic §. etiam in venditione sub pacto de retrovendendo.
- Patronus magis est recuperator quam emptor.
23. Q. 5. Quid de venditione conditio[n]ali?
Feudum seu feudalitas consistit in fidelitate tanquam in forma substantiali.
24. Quando conditio suspensiva transit in resolutivam.
25. Contra antiquum vassallum relevium superveniens petitur via actionis.
26. Q. 6. An patronus retrahens teneatur ad onera.
Distinctio an tanquam ad dominum, an tanquam ad privatam.
27. Consanguineus retrahens tenetur ad onera.
Quando patronus sit & judicetur loco emptoris?
28. Limitatio ad communem distinctionem.
29. Rejicitur communis distinctio.
30. Q. 7. De oneribus debitis ipsimet emptori & emptione confusis, an secundo retractu restituantur
Prima opinio negativa.
31. Secunda opinio affirmativa.
32. Tertia opinio distinguens inter scientem & ignorantem.
33. Quarta opinio distinguens formam loquendi consuetudinis vel statuti.
Consuetudo retractus proximitatis est translativa.
Consuetudo retractus feudalis est rescissoria.
34. Interpretatio l. si tibi. ff. quemadmodum ususfruct. amittatur.
Rescissio que fit ipso jure, quandoque fingit retrò, quandoque non.
35. Improbatur opinio Baldi.
36. Concluditur pro secunda opinione; quod restituuntur jura confusa.
37. Responsio ad d. l. si tibi.
38. Acquisitio commutabilis non resolvit hypothecam.
Quomodo effectus proportionatur cause sue.

39. *Ampliatio prima ad dictam conclusionem.*

Quilibet sibi est solvendo.

Omnis retrahens debet refundere pretium, etiamsi sit excessivum.

40. *Ampliatio secunda, etiam si non sit in contractu facta mentio de oneribus.*

41. *Q. 8. An dicta jura confusa debeant reponi in specie, an sufficiat dare estimationem?*

Pars pretii quadam accessoria, non formalis.

42. *Quantumcumque magnum pretium, refundi debet à retrahente.*

43. *Q. 9. Quid de feudo pluries vendito?*

44. *Resolvitur quod patronus potest eligere ex qua venditione velit retrahere: & si ex prima eligat, non subibit onera sequentia, nec habebit commoda sequentia.*

45. *Q. 10. Non tenetur patronus retrahens ad onera post venditionem ex qua retrahit imposita.*

Nec respectu patroni habet locum l. quotiens, C. de rei vindicatione.

46. *Q. 11. Quid de datione in solutum?*

47. *Solutio, distinguendum an pro re immobili, an pro mobilibus.*

48. *Ampliatur etiam in datione in solutum necessaria.*

49. *Quando datur in solutum pro mobili. Quando pro jure redditus redimibilis vel non.*

50. *Q. 12. Non habet locum retractus in venditione nulla.*

51. *Quid si ipse venditor se opponat retractui.*

An patronus debeat satisfacere de restituendo victori.

52. *Q. 13. Quid de feudo partim vendito & partim donato?*

Vbi abundantior cautela: ibi evidentior fraus.

53. *An sit donatio quatenus minoris venditur.*

Semper principalis intentio attenditur.

54. *Ampliatur, etiamsi minus dimidia vendatur.*

Limita quantum ad materiam l. si unquam.

55. *Q. 14. Quid & quando pretium à venditore emptori remittitur, & an venditio facta cum remissione pretii sit venditio?*

56. *Q. 15. An retrahens possit agere l. 2. C. de rescind. empt.*

An emptor habeat remedium d. l. 2. quando venditor reperiebat qui tantumdem offerret.

An res tantum valeat quantum vendi potest?

57. *A quo tempore venditionis vel retractus currat prescriptio contra d. l. 2. C. de rescind. vend.*

58. *Q. 16. Si redditus infeudatus redimatur à debitore, nunquid locus est retractui?*

59. *An creditores possint infeudare sine consensu debitorum.*

Quomodo intelligitur quidd non potest quis facere quod sibi non prodest & alii nocet?

GLOSS. V. IN VERBO

Vendu.



In verb. *venditum.*

1. Nota primo, quòd feuda * liberè patronis irrequisitis vendi possunt, idem de quocumque alienationis genere, & præcipuè in hoc tanquam patrimonialia regulantur, nedum in urbe, sed in toto regno ut diximus *supra in rub. ad fin.* Olim autem apud Insulres variz fuerunt consuetudines super alienatione feudi, nunc in totum permilla, nunc in parte tantum, alias in casu necessitatis tantum, donec illis abrogatis constitutionibus imperatorum Lotharii secundi, deinde Federici primi, in totum prohibita est quævis alienatio & pignoratiz feudi, ex quacumque etiam dotis, vel alia pia causa, imò etiam ex causa necessitatis, ut tradit Bald. Alvar. Præpos. in *cap. 1. per illum text. in verbo necessitate qualis olim pot. feud. alienari.* Udalricus Zasius in *epitom. feud. part. 9.* quod est intelli-

gendum nisi feudum hypothecaretur pro necessitatibus ex causa feudi incumbentibus, & pro servitiis domini per text. opt. in *l. cum fidei. ibi sed necessitas alienandi ex causa restatoris pendeat, ff. de fideicommiss. libert.* vel ipsimet domino, quia consentienti non fit injuria. Baldus in *cap. 1. §. aut si libellaris, quibus modis feud. amitt. & in cap. 2. in princ. de prohib. feud. alien.* per Federic. in *affibus feud. & in l. 2. C. communis de legat. & seq. Francisc. Curt. in 4. par. feud. m. 95.* Ex præfatis constitutionibus, quæ sunt sub titulo *de prohib. feud. alien.* per Lothar. & sub *iii. de prohib. feud. alienan.* per Federic. pœna privationis feudi ipso jure imminente alienanti, sine consensu patroni: & pœna infamiz, & amissionis officii, & manus scribz seu notario scienter instrumentum inde conficienti. Quod tamen respectu amissionis feudi modificatur.

* An feuda liberè vendi & alienari possint.

* Commis-
sio non est
locus ex
simplici
contractu
sed ex tra-
ditione
facti.

2. Primo ut intelligatur * subsecuta traditione. per text. in d. l. imperialem, §. callidis. ibi. & id alios transferunt. & ibi ita tenent And. de Iser. Bald. Marti. Laud. de prohib. feud. alien. per Feder. Bald. Alvaro. in cap. 1. aut si libellario, quib. mod. feu. amitt. Alvaro. c. 1. §. fin. conclu. 44. que sunt prim. cau. benefi. amitt. And. de Iser. Alvaro. in c. 1. quid juris sit si vassall. post alienan. fact. feud. recup. And. de Iser. in l. 1. col. 2. in fin. de prohib. feud. alien. per Lothar. Bal. in c. cumana. col. 2. de electio. in consil. 276. ad evidentiam lib. 5. Alex. consil. 32. quoniam omne datum. col. 6. lib. 1. Aret. consil. 14. viso & diligenter. col. 2. Guid. Pap. in decis. Delphi. quest. 162. Jacobus de S. Geor. in tract. feud. in verb. & cum pacto de non alienan. in princip. Anthon. Corlet. in sing. in verb. alienatio. 1. Matth. de Affli. in dict. cap. 1. de vassall. qui contra const. Lasha. in usibus feud. & in consuetud. Neapolit. in tit. de revocat. alien. feud. cap. constitutionem col. 9. num. 26. Anton. Rub. repet. §. morte in l. non solum num. 470. de oper. novi nunciat. & dixi infra §. 56. num. 1.

3. Et idem in simili dicendum est de emphyteusi. ut tenet Specul. in titul. de loca. §. nunc aliqua. versic. 96. Alber. Saly. in l. fin. col. pen. & ibi Jas. col. 36. qu. 19. C. de jur. emphyt. Saly. in l. fin. C. de reb. eccles. non alien. & omnes canonice in c. postus de loca. Lud. Rom. in l. sequitur. §. item Labro au. num. 4. de usucap. Alex. in l. si a me. in l. statuliber. ff. de lege falc. & in cons. 137. viso themate. lib. 2. conf. 76. in causa. lib. Anthon. Negusa. in tractat. de pignor. in 3. membr. 2. partis princ.

* An amit-
tatur feu-
dam vel
Emphy-
teusis per
alienatio-
nem sic-
tam.

4. Sed quid si non interveniat vera, * sed facta tantum traditio: puta per clausulam constituti, vel precarii? In hoc est ingens conflictus opinionum, & invenio quod partem affirmativam, ut facta tantum traditio sufficiat ad privationem, tenent Paul. in l. 1. §. si rem depositam, ff. de posit. Marti. Laud. in d. l. imperialem in princ. & in d. cap. quid juris. si post alien. feud. vassall. illud recup. Anthon. de But. in consil. 34. ubi dicit hoc verum de rigore, etiam si emphyteuta postea redemerit. Secus tamen putat de æquitate, si aliter domini maxime ecclesiastici non interit. Eandem partem tenet Guid. Pap. in consil. 147. Consilium in 6. dubio. col. 6. ad fin. & in cons. 192. Ex facti narratione, col. fin. Jacob. de S. Geor. in tract. feud. verb. & cum pacto de non alien. col. 2. Jas. in l. fin. col. 37. qu. 19. C. de jur. emphyt. Ubi falso allegat Alvaro. in d. c. 1. quid juris si post alien. & sequitur Chassa. in consuet. Burgund. cod. tit. §. 8. in gloss. in verb. reale. Nichol. Boër. Decis. Burdeg. 112. num. 5. Anthon. Negusan. in d. tractat. pignor. in 3. membro 2. partis princ. in fin. Udalric. Zahus in episto. feud. parte 10. & hæc est crebrior sententia si ad numerum doctorum respicias: sed contrarium & negativam partem quod non sufficiat facta & verbalis, sed sequitur actualis, & realis traditio, tenet Jacobus Alvaro. in dict. cap. 1. in princ. col. 2. quid juris. si post alien. feud. vassall. illud recup. in usib. feud. Guid. Pap. in decis. Delphi. questio. 101. ubi veram & sinceram suam sententiam ponit, & non in dictis consiliis ubi cantz clientuli interfervit. & in d. quest. dicit, quod ita judicatur in senatu Gratianopolitano, & quod sic vidit ibi pluries judicasse. Idem rectè consuluit in consil. 126. de anno. ad fin. ubi citat dictam suam decis. 101. Idem pulchrè decidit in decis. Delph. 46. Idem ante eum sentit Petr. Jacob. in tit. de actione in rem. pro re. feud. emphyt. qua cecidit in commiss. Ubi voluit quod contractus nudus à traditione, non est prohibitus seu puniendus, scilicet respectu commissi, quod non incurritur quamdiu remanet in finibus contractus, vel alterius dispositionis, puta legati, etiam si sit casus in quo de dispositione legali ipso jure dominium transferatur. Hanc etiam negativam partem firmat Antonius Rub. in Repetit. §. morte in l. non solum, num. 479. de oper. nov. nunciat. Francisc. autem Curt. in tractat. feudorum part. 4. in ult. privationis causa. in utramque partem desultat, quia in qu. 13. num. 104. transit cum opinione Alvar. sed in qu. 20. num. 111. in fin. transit cum opinione prima.

5. Pro resolutione concludo primam opinionem

Tom. I.

falsam & erroneam esse. Patet, quia fundatur in hac sola ratione, quod per constitutum transfertur vera, & non ficta possessio: sed illa ratio non est vera, nisi quando contractus principalis tenet: quo corruente, corruit etiam clausula constituti, & omnis alia similis, & ejus effectus. Sed in terminis præfati juris, venditio feudi, vel emphyteusis, domino irrequisito est nulla ipso jure: ergo & constitutum, & quævis alia clausula in eo inserta, per nos. supra §. 1. gloss. 3. num. 31. Igitur nulla dominii, vel possessionis translationem operatur. Nec obstat si dicatur quod valet contractus quoad contrahentes & contra ipsum alienantem, quia falsum est quum nihil agat, per dicta jura prohibitoria & negativa, quibus non potest renunciari nec derogari. gloss. magna in fin. & omnes in l. 1. C. de fidejusso. & falsius est quod quidam dicunt dominum posse habere ratum ad finem privationis. Quia ista essent contraria, & sic inadmissibilia. l. 1. C. de furt. & ridiculum esset agentem nisi ex actu tanquam ex nullo & tanquam ex valido. l. Titia, ff. de condit. & demonstr. Tum non potest ficta traditio subsistere nisi ex contractu valido. Faciunt quæ post primam horum editionem scripsit And. Tiraquell. in tract. de retract. proximita. §. 1. gloss. 2. num. 8. Et sic vera est secunda opinio: quæ tamen debet intelligi, dummodò contrahentes remaneant in terminis verbi, secus si emptor vel acquiritor de facto inciperet possidere, & uti feudo vel emphyteusi, virtute clausulæ constituti, vel mediante patientia & permissione alienantis, tunc enim esset devenum ad veram, & realem traditionem. l. minus instructus, C. de acquir. vel. amitt. possess. Et hanc opinionem sentit Bald. in c. 1. aut si libellario ad fin. quib. modis feud. amitt. Ubi dicit quod sive per testamentum, sive per statutum prohibeatur alienatio sub pœna, nunquã incurritur, nisi processum sit ad actum facti, & realem traditionem. Idem sentiunt Alex. in consil. 91. viso themate, col. 2. lib. 2. Jas. consil. 7. col. 10. lib. 3. Vbi volunt non esse locum commissio, quando alienatio non habuit effectum, & emptores vel donatarii non sunt ea usi. Et hunc punctum discutere & resolvere visum est operæ præctium, quia est notabilis & nondum ab alio ita plene & decisivè examinatus, & ad multas etiam decisiones instituti nostri conducens. Et adhuc quod dictum est de privatione subsequuta traditione reali, intelligendum est si alia alienatio esset valida. Secus si esset nulla, puta ex defectu solemnitatis: de quo vide quæ tangam infra §. 22. quest. 4.

6. Quod autem diximus de privatione feudi, modificatur Secundo, ut procedat in sciente, * scilicet rem esse feudalem, secus in ignorante, probabiliter ignorantia. Textus in §. si vassallus feudum. si de feud. defunct. contentio sit inter dominum & agnatum. in capitulo unico. de controvers. inter domi. & emptorem, in usibus feud. Ubi Bald. & alii hoc extendunt ad emphyteutam tradentes pro regula quod ubicumque vassallus, vel emphyteuta ex facto suo debet cadere à jure suo, intelligitur in sciente, & non in ignorante qualiter rei causantem caducitatem, ita quod dominus pretens commissum, debet probare scientiam. Idem Joan. Bapt. de Caccialup. in repet. cap. 1. de feud. cogni. regu. 16. Philip. Deci. consil. 164. col. 3. consil. 228. Jaso. consil. 64. col. 3. lib. 3. Et dicitur probabilis ignorantia in hærede. l. qui in alterius, ubi Decius, ff. de regulis juris. & quod regula d. l. qui in alterius, habeat locum etiam in materia feudali, tradunt gloss. & doctores in d. capitulo unico. de controvers. inter dominum & emptorem. Bald. in consil. 429. Quidam nobilis, lib. 1. Paul. consil. 311. circa id. in fine lib. 1. Steph. Bertrandi. consil. 371. Viso processu. col. final. lib. 2. & de hærede emphyteutz. Alexand. l. cum filius. §. in hac. ff. de verborum obligatio. consil. 45. in causa & lita lib. 5. Philip. Corn. consil. 163. Circa primum. lib. 2. qua loca sunt insigniora. Reliqua prope infinita omisi.

* Ignorans
non cadit
in commissio.

7. Tertio modificatur ut * procedat quatenus res alienatur: Vnde alienans pro parte non cadit nisi à parte alienata. Textus in c. unico de vassa. qui contr. consil.

* Commis-
sum non fit
nisi quate-
nus pecca-
tur.

S f ij

Lotha. in *usib. feud.* quamvis Bald. in *cap. 1. qualiter olim feud. poterat alien. vel totum amitti*: In cuius sententiam inclinant Hormannocdetus in *l. 4. §. Cato. num. 361. num. 396. de verbor. obligat.* Phil. Dec. in *c. de appellationib. num. 8. extra de appellat.* sed malè, quia pœna delicto commensurari debet. *l. rescriptum, ff. de his quib. ut indignis. & bonus textus in l. ex facto. ad fin. ibi.* Satis enim punitus est in eo in quo facit contra legem. *ff. de vulga. & pupilla.* Et ita contra Bald. (excepto Rapha. Cu. qui dubitat in *l. quidam in iure, §. donationem, ff. de donatio. & consil. 41.*) fixè tenent omnes glo. & doctores ut glo. Andr. Iser. Alvar. in *cap. 1. §. aut si libellario, quibus modis feud. amitta. gloss. penult. & Alvar. Præpos. in d. c. 1. in fin. qua fuit pri. causa benefic. amit. And. Iser. in cap. 1. in princ. col. 2. si de feud. defuncti cont. sit inter. dom. & agna. Alvar. Præpos. in d. c. unico. gloss. & scribentes in c. 1. §. callidis in verb. amittant de probib. feud. alien. per feud. in *usib. feud. canoniste in cap. 2. de feud.* Joan. And. in *cap. ex parte extra de feudis, & in addis. ad Specul. tit. de feud. in verb. prohibere.* Joan. Fab. §. si vero quis partem instit. de lega. Ludov. Rom. in *d. l. quidam. §. donationem de donatio. & in §. Cato. num. 34. de verb. obligat.* Alex. consil. 99. *visis processibus in fin. lib. 5. Franc. Cur. Senior. consil. 70. in fin. Franc. in tracta. feud. in quarta parte princip. quest. 8. num. 153. Albert. Bru. inter consil. feud. consil. 82. col. 7. ad fin. Soci. in l. 4. §. Cato. col. 10. num. 20. ubi dicit se ita consuluisse cum Joan. Maria Rinaldo. Et ibi Andr. Alciat. num. 95. Franc. Ripa. num. 45. de verbor. oblig. Philip. Deci. consil. 667. num. 6. ubi in annota. teigi. Udalt. Zafi. in epito. feud. par. 10. circa princip. Adde And. Tiraquell. in consuet. Pisto. §. 23. gloss. 1. num. 25.**

7. Quarto modificatur ut quamvis per leg. Lotharii & Friderici. 1. pignoratō vel hypotheca feudi absolute prohibeatur: tamen pœna amissionis non est scripta, nec locum habet in hypotheca, sed tantum in venditione aut reali alienatione. Ideò quamvis feudum sit non solum hypothecatum, sed etiam realiter hypothecæ traditum, tamen non amittunt nec ad dominium vadit. in quo Alvaro. passim e. 1. *C. aut si libellatio num. 2. & de investit. de re alien. fact. c. quamvis num. tertio & in l. imperitum num. 2. de probib. feud. alie. per Federicum in *usib. feud.* Et cæteri feudistæ, etiam Udalt. Zafi. in *epitome feud. per 9. de feud. alien. col. 1.* extendunt pœnam ad pignoratōnem vel hypothecam. Et malè, quia nulla lex dicit, nec est pœnæ ratio. Non obstat *l. ut. §. de rebus alienis non alien.* quæ non habet locum in pœnis nec in statutis, ut decidit Alexand. consil. 29. num. 5. *ubi in annotat. dixi. lib. 7. Philip. Deci. consil. 645.* Et hoc nisi pignoratō fieret irrevocabiliter & in fraudem alienationis cui æquipolleret. Alioquin nec simplicem usum fructum prohibetur constituere sine consensu domini Baldus *l. 1. §. Item si in feudo, §. quibus modis usufr. amit. quamvis Carol. Rui. consil. 220. lib. 1.* dicat quod filius constituentis etiam si sit hæres potest contravenire ut filius. Multæ sunt aliæ limitationes ad privationem insurgentem ex alienatione, de quibus remitto ad Franc. Curtium in *d. tracta. feud. part. 4.* & alios feudistas: quia nec aliena volo transcribere, nec ea contexere quæ immediate ad institutum nostrum non pertinent. Seat ergo conclusio in hoc regno, quòd prædia feudalia, vel censalia liberè dominis irrequisitis vendi & aliter disponi possunt salvis semper juribus domini.*

* Possessor eo ipso obligatur ocribus.

8. Et etiam in quemcumque res transfertur, ipso facto, imò eo ipso quod suo nomine possidet, tenetur subire omne onus, quod sustinebat primus vassallus, vel censuarius, & potest ad hoc recta via, etiam nulla alia obligatione vel recognitione præcedente compelli per dominum pro tempore suo, vel ad dimittendum feudum, etiam si bona fide & sine ullo onere acquisivit. Et sic non interest dominorum, eis irrequisitis alienari: imò potius eorum interest frequenter alienari, propter jura & commoda inde procedentia. Ut etiam ex-

pressim per hanc rationem tradit Phil. Corn. consil. 199. col. 4. lib. 2. Unde non est mirum si liceat absque alia requisitione alienare. Sic in simili volunt doctores emphiteutam filci, vel reipublicæ posse vendere, aut alienare, sine ulla requisitione domini, ideò quia possessor, eo ipso quòd possessor potest ad omnia onera conveniri & cogi. *l. imperatores, ff. de publi. & C. sine censu & reliq. per to. tradit Jaso. in l. fin. col. 13. C. de de jur. emphit.* Sed eadem ratio militat apud nos in vassallis, & censuariis privatorum. Fortius volunt Bar. Ange. Joan. de Pla. in *l. murilegi, C. de murileg. lib. 11.* feudum posse invito & irrequisito domino vendi & alienari, si emptor vult subire omne jus, quod sustinebat primus vassallus, & sequitur Socin. in *tracta. fallen. regn. 434. Anth. Corf. in sing. in verbo. feudum, Flipoly. de Marfi. in rub. de si de iussoribus num. 214.* Sed eorum sententia in terminis prætati juris feudorum est falsa per prædicta.

Redeundo ad conclusionem nostram, adde etiam si specialiter in concessione cautum esset libere cui libet vendi posse: Nihilominus debentur omnia jura, etiam jus retractus, quia per illam clausulam generalem, etiam verbo libere, non tollitur jus specialiter à consuetudine loci concessum, nisi appareat de animo illud remittendi. Idem si alias dominus consentiret alienari, prout diximus *suprà eod. gloss. 1. num. 5. & 6.*

9. Nota secundo quòd feudo vendito locus est retractui feudali.

Amplia primo, sive totum feudum, sive pars sit vendita, ut *suprà eod. gloss. 4.*

Amplia secundo, etiam si venditio solo consensu facta sit, & ad nullam traditionem sit processum.

Amplia tertio, etiam si venditor fidelitatem vel clientelam nullomodo dimiserit, nec aliquid de pretio solutum fuerit, ut diximus *suprà eod. gloss. 3. num. 2.* Sed hæc duæ ampliationes restringendæ sunt.

Amplia quarto, nedum in venditione omninò pura, sed etiam si sit in diem respectu solutionis pretii, puta quia per eundem contractum, vel ejus reformationem, & non separato pacto, venditor dedit unam dilationem, vel plures solvendi pretium, quia poterit patronus statim retrahere, non expectatis dictis dilationibus. Nec obstat quòd emptor ex lege contractus, habet jus fruendi feudo, & pretio, pendendo dilationibus: & quod incurrit damnum agnoscendo retractum, ante finem dilationum, quia imò nullum incurrit damnum, siquidem commodum contractus, & omne lucrum ab eo dependens, debitum est retrahenti: & satis est emptorem reponi in eo statu in quo erat ante contractum. Subamplia hanc ampliationem, etiam si dilatio solvendi pretii data sit seorsum à contractu: & ex liberalitate venditoris, & speciali affectu quem habet erga emptorem: quia non potuit concedi in præjudicium ejus cui adquisitum est jus retractus, & sic adveniente retractu liberalitas dilationis evanescit, & amplius non prodest emptori. Sed nec etiam proderit retrahenti cui venditor noluit beneficium conferre, ideò retrahens tenebitur in continenti solvere venditori: secus in dilacione data in contractu, vel ejus reformatione, quia illa proderit retrahenti: qui tamen statim retrahat, non tenebitur solvere nisi in termino, liberalitas autem remissionis pretii semper manet & prodest emptori, per notata in *fr. a eodem gloss. 8. quest. 4.*

Amplia quinto, si venditio sit in diem respectu traditionis rei, & puta respectu solutionis pretii, puta promille prompte solutis vel solvendis, venditum feudum tradendum post annum, vel post mortem venditoris. Potest enim patronus si velit statim petere retractum, sed non expedit sibi, quia tenetur statim, sive ante adjudicationem retractus solvere pretium, & tamen in effectu non adjudicaretur ei, nisi tale jus ad rem, quale competit emptori, videlicet actio ex empto a traditione post annum, vel etiam dilacionem certam, vel incertam.

* Novem ampliationes ad text.

* Omne commodum contractus spectat ad retrahentem.

ram appositam ex parte venditoris traditioni rei. Et interim patronus careret re & pretio. Non enim debet melioris conditionis esse, quam futurus erat emptor, ut sæpe dictum est supra, & latius infra ead. gloss. quest. 5. & 6.

Amplia sexto, si venditio utrimque, sive in totum, sit in diem, sive omnino certam, sive incertam quando: ut in feudo ex nunc vendito, sed post annum, vel obitum tradendo, & simul tunc pretio solvendo: statim enim potest retractus peti, & adjudicari, quod consistit in effectu in cessione actionum emptoris ipsi patrono. An autem his casibus teneatur patronus promptè solvere, vel consignare pretium, vel de solutione satisficere, dicemus infra ead. gloss. 8. quest. 4. non tamen potest emptor ultra exemptionem ab obligatione pretii, fortè novatione facta consensu venditoris, apponere in agnitione retractus & cessione actionum, quam cogitur ante diem facere, hanc conditionem, dummodo adventa die, patronus realiter solvat venditori, vel consignet pretium infra quadraginta dies, de quibus in hoc §. quia illa clausula resolutiva retractus, non respicit nisi interesse emptoris qui solvit pretium, & ut non sit diu in suspenso, quod cessat hoc casu. Sed dicta conditio, & clausula resolutiva tacite inesset, si non ageretur de adjudicando retractu, & cedendis actionibus: sed solum declarando rem subjectam retractui, die vel conditione secuta. Amplia septimo, nedum in venditione voluntaria, sed etiam in necessaria, necessitate causativa, sive conditionali, nulla enim præcisè, vel absoluta necessitas potest cadere ad contrahendum: in quo primum essentiale est voluntas. l. 1. ff. de pact. quæ non patitur absolutam coactionem. l. cum proponas. C. de hered. instit. Alioquin sive instantibus creditoribus ex iudicis decreto, sive ex dispositione testatoris hæres, cogatur vendere, locus est retractui. Faciunt notata infra §. 33. quest. 2. & fin. Amplia octavo etiam si venditio sit sub conditione resolvenda: modo interim sit pura, ut infra ead. gloss. quest. 4. Amplia nono, nedum in recta & propria venditione strictè sumpta, sed etiam in omni contractu æquipollente venditioni, quantum ad effectum de quo agitur, putà si detur in solutum pro debito in pecunia, vel ad certam pecuniam æstimato, aut alias taliter quòd patronus eandem pensionem facere possit novo acquiritori, quam ille accepit, vel aliter accepturus erat à veteri vassallo, ut infra ead. gloss. questione decima. Et nota quòd omnes ampliationes ad hanc regulam, habent etiam locum in retractu proximitatis, sed non omnes fallentur, quia retractus proximitatis vincit retractum feudalem, & non vincitur à feudali. Unde ubicunque locus est retractui feudali: multo fortius etiam locus est retractui proximitatis si res sit antiqua, & tamen quandoque locus est retractui proximitatis, ubi non potest esse locus retractui feudali.

10. Fallit primo præfatum notabile, si esset venditio facta sub conditione suspensiva, quæ adhuc pendet. Tunc enim non est verum dicere, feudum esse venditum, sed nondum venditum, & incertum an vaneat. Ideò quamvis spes conditionalis emptoris cedi & transmitti possit, §. ex conditionali. instit. de verbo. obligat. non tamen potest patronus ullo modo cogere emptorem ad cedendum sibi actionem suam conditionalem, quia nondum patrono competit aliqua actio. adde infra ead. gloss. questio. 4.

Fallit secundo, si venditio facta sit sub pacto de retrovendendo retenta fide: quod qualiter intelligatur & quando fieri possit, dicemus infra §. 51. qu. 4. & 5.

Fallit tertio si venditio fiat cognato à latere unde feudum devolutum est, ut diximus supra eo. gloss. 1. num. 7.

Fallit quarto, etiam si venditio fiat extraneo: sed

antequam patronus veniat, emptor vendidit alteri cognato venditoris à dicto latere: tunc enim cessat uterque retractus, sed dominus bis capiet quintum denarium, utpote pro duplici vera venditione, dummodo secunda venditio fiat merè voluntariè sive non, per modum, vel intuitu juris retractus competentis secundo emptori, alioquin non esset secunda venditio, sed translatio primæ, & non deberetur nisi unum quintum. Idem si facta sit per modum veræ & liberæ venditionis, sed per minorem 25. annis, quia quum venditio non subsistat tanquam libera. l. 1. & per 10. C. de prad. min. sine decr. non alien. sed tantum in quantum tenebatur eidem emptori jure retractus dimittere, idem est ac si per modum executionis retractus rem gessissent. Et hanc etiam ampliationem intellige dummodo dictus extraneus emptor vendat cognato infra annum, vel tempus intra quod poterat cognatus venire ad retractum, tunc enim rectè verificatur illud axioma, quòd ultimus emptor qui habebat actionem ad retrahendum, multo fortius habet exceptionem, ne à se retrahatur, secus si primus emptor inventus fuisset à patrono, lapsò deinde anno venderet alicui cognato sui venditoris: tunc enim ex quo ultimus emptor nullum amplius habebat jus retractus, nec erat res subjecta retractui proximitatis, nihil impedit quin ex hac ultima venditione, locus sit retractui feudali cum effectu etiam contra cognatum primi vel secundi venditoris.

Fallit quinto, si vendatur consensu patroni, de quo dicas ut supra ead. gloss. 1. num. 11. ne repetam.

Fallit sexto, si venditio sit nulla, quod tamen non potest allegari per emptorem. Ideò dicendum ut infra ead. gloss. qu. 11. num. 50.

Fallit septimo, si re integra mutuo consensu discedant contrahentes à venditione: & quia copiosior insurgit materia, pleniore examine indigens quàm ut sub ampliationum & fallentiarum compendio coartari deinceps possit, procedam per questiones.

11. Primo quæro, feudum fuit venditum pro certo pretio, & contractus conclusus & firmatus: sed antequam res traderetur, pœnituit * contrahentes, & mutuo consensu discesserunt: utrum habeat locum hic §. Videtur quòd sic, per id quod tradunt Guil. Cug. Alberic. Bald. Angel. & omnes scribentes in l. ab emptione. ff. de pact. Bald. in l. si constante. C. de donat. ante nuptias. non posse etiam re utrimque integra discedi à contractu, in præjudicium tertii, cui gabella, aut aliud jus est acquisitum. Idem volunt Angel. Joan. Imol. Alexand. in l. acta. ff. de re judic. Alexand. in l. in insulam in fin. ff. solut. matrimon. Constat autem jus retractus natum & acquisitum statim vel nudo consensu venditione perfecta per notata supra ead. gloss. 3. num. 10. In contrarium videtur, quia cessante omni traditione, feudum non est apertum patrono, nec mutavit manum, sed adhuc prior vassallus remanet in fide domini ut prius. Et hæc consuetudo infra §. 41. permittit vassallo disponere de feudo usque ad dimissionem fidei, absque consensu domini, & absque eo quod illi aliquod jus vel commodum acquiratur. Sed hic nondum fides est dimissa, quum venditor adhuc remaneat dominus utilis & vassallus. Sed hæc illatio non est bona, quia in venditione statim quòd venditio est purè contracta, omnia jura feudalia cedunt & acquiruntur patrono, ut dictum est supra ead. gloss. 3.

12. Vera igitur est ratio, quia jura permittunt contrahentibus re non secuta liberè discedere à contractu, mutuo consensu: & ille disensus non est novus contractus contrarius primo: sed merus distractus, per quem contractus præcedens omnino habetur pro infecto, secus re secuta & non integra.

Sf iij

* An contrahentes pœnitere possunt in præjudicium juris retractus.

§. si. instit. quib. mod. tolli. obligat. l. 1. & per totum. C. quand. liceat ab emptione disced. l. 2. ibi infecta fieri emptio. ff. de rescind. vend. Hæc autem consuetudo non censetur derogare facultati pœnitendi, & distrahendi, concessa à jure communi re integra. Facit reg. c. indultum de reg. jur. in 6. Et sic quandiu res est integra, non est acquisitum jus domino directo ex contractu, nisi resolubile, & commutabile, sicut interim contractus est resolubilis & pro infecto haberi potest à contrahentibus. Et ita quod in præjudicium domini directi liceat re integra pœnitere, tenet Joan. Faber instit. de empt. & vend. §. 1. col. 1. C. quand. liceat ab empt. disced. & sentit Jacob. de sancto Georgio in tractat. de operis. col. 10. versic. addo aliam quæst. dum quæst. suam format in eo qui nedum vendidit, sed etiam tradidit, & facit quod not. Anton. de But. in consil. 43. & consil. 37. Et sic concludo quod statim vel solo consensu contractu facti acquisitum est domino jus retractus, vel quinti pretii, sed revocabiliter: quia si re integra contrahentes mutuo consensu discedant, nihil debetur domino, nec ex distractu, quia ex proprio & vero distractu nihil debetur, ut dicam infra §. 33. nec ex contractu, quia habetur pro infecto jure communi permittente, cui in hoc non derogat hæc consuetudo.

13. Ampliatur primo nedum si distractus fiat in continenti, hoc est antequam divertatur ad alios extraneos actus, ut in l. continuus in princip. ff. de verb. obligat. l. duos res §. fin. de duobus re. l. plerique. ff. de res. nuptiarum. quo casu nullum esset dubium: sed etiam si fiat ex intervallo, dummodo res adhuc integra sit per jura præallegata: & sentiunt præfati doctores, & est æquior opinio, quam sequendam puto, quamvis alii controvertant in l. ab emptione. C. de pact.

14. Secundo quæro in materia præcedentis quæstionis quando res dicatur integra? Respondeo, ante traditionem veram, & antequam patronus jure suo uti inceperit. Et ut plenius habeas nota quod triplici respectu res dicitur esse integra. Primo, respectu venditoris. Secundo, respectu emptoris. Tertio, respectu patroni, vel domini directi.

Quantum ad primum non debet esse processum ad traditionem realem feudi venditi, vel aliud æquipollens, * puta precarium, constitutum, doctores in l. quod meo. l. quamvis. ff. de acquirend. vel amitt. possess. vel retentionem usufructus. l. quisquis. C. de donat. & infra §. 161. vel traditionem clavium in præsentia rei. l. clavibus. ff. de contrahend. empt. Bar. l. 1. in princip. ff. de acquirend. vel amittend. possess. vel per ingressum emptoris de licentia venditoris. l. 2. C. de acquirend. & retin. possess. vel per traditionem * instrumentorum acquisitionis feudi, in quibus continetur jus competens venditori in illo feudo. l. prima. C. de donatio. quæ ita intelligi debet: non autem per traditionem instrumentorum ipsius venditionis. ut tenet Guil. Cug. & Bar. in l. licet. C. de acquir. & retinend. possess. Imol. Alexand. in l. possideri in princip. col. 3. ff. de acquir. possess. vel per alium modum fictæ traditionis, de quo vide per gloss. & doctores in dict. l. possideri. in princip. & in l. traditionibus. C. de pact. Modo quantum ad præsentem quæstionem non est dubium quod per veram & realem traditionem res definit esse integra: ita quod nullomodo licet contrahentibus pœnitere in præjudicium domini: & quantumcumque pœnituerint, potest dominus petere retractum, vel quintum pretii, vel si alia fuerit alienatio quam venditio, vel venditioni æquipollens petere relevium.

15. Circa hoc adverte quod intelligo de pœnitentia * secuta ex intervallo: si enim facti contractu, statim discedant, antequam ad alios actus divertant, tunc indistinctè nulla jura debentur domino, nec feudum censetur fuisse apertum, etiam si in ipso contra-

ctu intercesserit nedum ficta, sed etiam vera traditio; quod fieri potest si contrahatur in re præsentis. Ex quo enim dissensus supervenit in continenti, inest, & censetur non fuisse consensus in aliquo. l. jurisgenium. §. quinimo. ff. de pact. not. in l. contractus. C. de fide instrum. Si autem ficta tantum traditio intervernerit, deinde dissensus supervenerit ex intervallo, videtur non præjudicari domino directo: quia æquè per traditionem fictam transfertur verum dominium, & consequenter aperitur feudum, mutatur vassallus, atque per realem. Et hoc disputando sustineri potest per ea quæ in simili notant Guillem. Cug. Alberi. Bald. Angel. & omnes scribentes in l. ab emptione. ff. de pact. Bald. in l. si constante. C. de donat. ante nups. Paul. Alexand. in dict. l. jurisgenium. §. adeo. Angel. Joan. de Imol. Alexand. in l. acta. ff. de re judic. Alexand. in l. insulam in fin. ff. soluto matrimen. Firmia. in tractatu gabel. à tertia parte octava partis princip. quæst. 14. quod non sit præjudicium gabellario, domino directo vel alii, cui aliquod jus debetur ratione contractus. In contrarium quia secundum Alberic. Fulgo. Paul. Jaso. in d. l. ab emptione, si venditio est facta sub clautula precarii vel constituti, solum simplici dissensu resolvitur, & dominium retrahitur, absque eo quod requiratur contrarium precarium vel constitutum, & est verior opinio. Tum consuetudo nostra debet intelligi de actu reali & efficaci: non autem de actu verbali, & non sortiente effectum. Quare concludo quod dummodo patronus non præverit, possunt contrahentes libere discedere, non obstante quacumque ficta traditione, dummodo emptor non ceperit possidere vel frui, nec aliter processum sit ad actus facti sed statim in finibus verbi.

16. Ex quibus patet quid dicendum de vulgari formula notariorum, puta *Tuus vendidit, cessit, transtulit, vendidit, cedu & transfert*, tale prædium feudale vel censuale, Caio, & se desinat in manus notariorum ad commodum Caio, saisiciens eum, & consentiens eum ex nunc gaudere, & uti, & in fidem domini recipi, vel investiri, transferendo omne jus, dominium, & possessionem & cætera: quoniam ista non est neque vera, neque ficta traditio, nec operatur dominii, nec possessionis translationem: sed solum licentiam ingrediendi, & accipiendi possessionem propria auctoritate, ut tradit Barro. in l. pradia in princ. ff. de acquir. possess. ideo interim res non desinit esse omnino integra, & etiam ex intervallo discedi potest, ut diximus.

17. Iterum quæro quid si venditio est facta ecclesie, vel civitati, quo casu statim sine alia traditione vera vel ficta transit dominium. l. ne inter divinum. C. de sacrosanctis ecclesiis. An ex eo non sit res integra, ita quod mutuo consensu abiri non possit in præjudicium domini, vel gabellarii aut similis? quod videtur, quia dominium verè translatum est, & quantum ad materiam nostram facta est vera mutatio vassalli & apertura feudi: contrarium puto quod re in cæteris integra pœnitenti poterit: & patronus nullum jus prætereendere poterit, quia quod statutum est in d. l. ne inter divinum, speciale privilegium est favore ecclesiarum & civitatum introductum: unde eis tantum, & non aliis, contra eas prodesse debet. l. quod favore. C. de legibus. l. nulla æquatis ratio. ff. de legibus. & ita sentit Jaf. in dicta. l. ab emptione col. fi. An autem debeantur duplicia jura domino, videlicet propter duplicem mutationem & aperturam, quando ex intervallo & post traditionem disceditur à contractu, ne hic simplicior, remitto ad dicenda infra §. 22. quæst. 3.

18. Quantum ad secundum, videlicet respectu * emptoris, clarum est quod definit res esse integra tantum per solutionem pretii vel partis pretii. l. 2. C. quando liceat ab empt. disced. non igitur desinit om-

* Res dicitur integra vel non triplici respectu.

† Traditio reali æquipollens precarium, constitutum, retentio usufructus traditio clavium in præsentia rei, ingressus emptoris de licentia venditoris, traditio instrumentorum.

* Qualiter intelligitur per traditionem instrumentorum dominium transferri.

* Pœnitere quando liceat. Adde tractatum Gualonis P. 1. de pœnitentia.

* Non attenditur quod res fuerit secuta ex parte emptoris.

nino esse integra per dationem artharum: nisi dentur ut etiam in pretio computentur, ut ibi per glo. & doctores non etiam per dationem fidejussorum, vel pignorum, definit res esse integra, sive ab emptore, sive à venditore dentur. Nec etiam per confessionem receptionis totius pretii, & renuntiationes vulgares, si in veritate nihil sit solutum, dummodò hoc probeatur, quia dicta confessio plenè probat, tam contra venditorem, quam contra emptorem, ad commodum domini directi vel cujuscumque tertii per ea quæ ferè in simili scripsi *infra* §. 176. de confessione creditoris de recepto, quia nititur fidejussor agens mandati contra debitorem. Sed utrum in hac materia requiratur rem hoc respectu esse integram: pone venditum est feudum pro mille, & venditor statim recepit centum, deinde quia forte nimis importunè instabat pro perfectione solutionis, vel quia scrupulosius appendebat pondus singulorum nummorum, invicem fastidientes discesserunt à venditione, & voluerunt eam pro infecta haberi, & venditor restituit partem pretii quam receperat. Quod ut rescivit patronus in jus vocat vassallum, vel manum injicit feudo, petit feudum sibi adjudicari per retractum pretium offerens, vel petit quintum denarium pretii. Vassallus respondet se non novum, sed antiquum esse vassallum, jamdudum in fidem admissum, & exinde nullomodo fidem dimissam: nec feudum apertum, nec mutasse manum, & si nuper processerit ad venditionem, illam fuisse verbalem, & non realem, nullumque sortitam esse effectum, sed *infra* triduum mutuo consensu distractum patronus replicat, non fuisse re omnino integra discessum: quia ex parte emptoris, res erat partim secuta. Numquid in his terminis durum est locum esse retractui vel quinto pretii? & certè durum est, attentò quòd in hac materia, principaliter attendi debet mutatio vel alienatio feudi. Unde quamvis pretium fuerit solutum, tamen dummodo ex parte venditoris nihil fuerit secutum, puto pœniteri posse interveniente actu retrosimili restitutionis pretii, antequam patronus receperit jure suo uti. Quamvis re semel secuta ex parte venditoris, hoc est, feudo translato, non admittam pœnitentiam in præjudicium patroni, etiam per actum retrosimilem, & re in cæteris integra.

19. Quantum ad tertium, videlicet respectu patroni, res delinet esse integra, quandocumque patronus incipit uti jure suo, sive per viam prehensionis, ut quando venditione facta manum injicit feudo, sive per viam exceptionis, ut quando emptori iusta offerenti, respondet se velle uti retractu, sive per viam actionis, ut cum primum certior factus vel suspicatus esse venditionem, agit contra emptorem: sive ad declarandum an emerit vel acquisierit tale feudum, & literas ostendendum propter dubium, ut diximus *suprà* gloss. 3. num. 3. sive præcise ad dimittendum jure retractus, vel solvendum quintum pretii. Aliquo enim horum secuto quantumvis res sit integra, non potest abiri nec discedi à contractu, quin patronus integre obtineat jus suum, ac si executio esset facta. Ratio, quia acceptatio patroni qui acceptat contractum, & jus sibi inde quæsitum, fortificat acquisitionem illius juris, & si postea contrahentes velint distrahere, deteguntur esse in dolo & mala fide respectu patroni. Unde illis non prodest *l. sed et ex dolo ff. de dol.*

20. Sed quid si patronus requisivit & interpellavit emptorem extra judicium, ut dimitteret sibi feudum per retractum vel actiones suas cederet, offerendo solvere pretium, vel requisivit sive venditorem sive emptorem de solvendo quinto pretii: Utrum sit sufficiens pœnitentia ad hoc ut amplius non possint pœnitere? Videtur quòd non, sed quòd deberet fieri in judicio, ut est usitatum. *l. cum postulasset in princip. ff. de damn. infect.* Contrarium puto, quia dominus

habet intentionem fundatam non in nudo judicis officio, sed in mero jure actionis, idèd sufficit interpellatio extrajudicialis ad constituendum in mora & pœnitiendum. Ex quibus inferitur quòd statim postquam emptor, vel ejus procurator notificavit patrono venditionem, amplius nequit pœnitere, etiam si patronus nihil responderit, quia censetur acceptasse quum sit sibi utile, & tacuisse causa deliberandi & eligendi vel retractum vel quintum pretii usque ad quadraginta dies: secus si alias dominus sciret, vel esset ei denuntiatum sine mandato emptoris. Etiam si dominus acceptaret vel etiam alterum jurium eligeret, non notificando emptori: quia ante hujusmodi notificationem, puto rem esse integram ad pœnitendum. Et præfata consideratio etiam in cæteris contractibus & modis alienandi feudum, locum habet data paritate terminorum, & ubi de retractu feudali vel jure quinti denarii aut relevii agitur.

21. Secus in retractu * consanguinitatis, in quo non delinet res esse integra, nec excluditur facultas distrahendi, nisi secundum tertium & ultimum modum, videlicet quando consanguineus venditoris pœnivit, quo facto non possunt emptor nec venditor pœnitere, nec habere venditionem pro infecta, in præjudicium retrahentis, etiam si alioquin res esset omninò integra. Ante vero quàm pœniverit consanguineus, nedum possunt libere pœnitere re non secuta, per viam simplicis dissensus, & meri distractus, sed re etiam utrimque secuta, & ex intervallo, per viam novi contractus, sive voluntariæ revenditionis. Unde si emptor sponte revendat venditori antequam veniat consanguineus, amplius non admittetur ad retractum. Ratio, quia ex quo res reposita est in agnatione sua, cessat tota & finalis causa legis inducentis retractum, & consequenter ipsa lex. *l. adigere. §. Quamvis ff. de jure patro.* Et ita determinavit Guido de Suza, & post eum Alberic. in 1. parte *statu. qu. 18.* Adverte tamen quòd quamvis consanguineus non sit amplius admissibilis ex capite suo, tamen poterit admitti ex persona patroni, vel proprius loquendo ex persona sua, occasione supervenientis patroni, & retractus feudalis. Si enim facta fuerit traditio feudi, quantumcumque per actum retrosimilem distractum sit, poterit patronus retrahere, & avocare, nedum de manibus emptoris, sed etiam de manibus venditoris, quo facto & retractu adjudicato, nisi forte patronus reponat rem in manibus venditoris, vel alterius ejus consanguinei, antequam consanguineus veniat, poterit consanguineus evincere patronum, jure retractus proximitatis: secus si emptor *infra* annum & ante adventum patroni & consanguinei, vendat alteri consanguineo primi venditoris: quia tunc cessat uterque retractus: sed patrono debebuntur duplicia jura quinti denarii: nempe ex duplici venditione. An autem consanguineus dicatur pœnivisse, per interpellationem, & oblationem extrajudicialem? videtur quòd sic, quum sit fundatus in jure actionis, & favorabilior sit quam patronus: contra, dicendum est requiri interpellationem judicariam, saltem citationem libellatam, vel causatam ad finem retractus proximitatis, ut plenè probatum est *infra* §. 172.

22. Tertio quæro, feudum fuit venditum sub pacto de retrovendendo, usque ad certum tempus, an sit locus retractui? Videretur quòd non, saltem tantisper dum spes est redimendi? Veritas est in terminis nostræ consuetudinis, patronum statim retrahere posse sub eodem tamen onere redimendi quia facultas redimendi non facit quominus sit pure venditum, quamvis autem patronus * in actu retrahendi non sit proprius emptor, sed magis recuperator, quia avocat ab invito, nec capit jus nec causâ ab eo à quo avocat, sed potius à seipso, sive à jure suo & potestate feudali

* Quid in retractu consanguinitatis.

* Patroni simplex interpellatio sufficit.

* emptorem extra judicium, ut dimitteret sibi feudum per retractum vel actiones suas cederet, offerendo solvere pretium, vel requisivit sive venditorem sive emptorem de solvendo quinto pretii: Utrum sit sufficiens pœnitentia ad hoc ut amplius non possint pœnitere? Videtur quòd non, sed quòd deberet fieri in judicio, ut est usitatum. *l. cum postulasset in princip. ff. de damn. infect.* Contrarium puto, quia dominus

* Patronus in retractu magis est recuperator quam emptor.

qua uitur, unde non censetur in hoc velut quis pri-
vatus aut extraneus emptor. Tamen post retractum
quoad modos, condiciones & onera contenta in con-
tractu, & ipsum concernentia, censetur emptor, &
subrogatur in locum emptoris & in omnibus & per
omnia idem habetur, ac si patronus emisset feudum
à suo vassallo, sub eisdem pactis, modis & condi-
tionibus, quibus ab extraneo fuerat emptum. Cir-
cumscriptionibus tamen his oneribus contractualibus, magis
habet & possidet feudum retractum jure consolida-
tionis, & jure & titulo primitivo feudi sui dominantis,
quàm jure & titulo emptionis, ut patet *infra ead.*
gloss. num. 27. Et conclusionem nostram intellige
cummodo vassallus vendiderit non retenta fide, &
sic vassallus esse deserit: secus si interim retinisset
onus fidelitatis, & clientelari nexui remansisset obno-
xius. Tunc enim feudum non censetur apertum,
& nulla jura deberentur patrono. quod qualiter intel-
ligendum sit, dicemus *infra* §. 41. Ex prædictis patet
quòd si venditor feudi fuit deceptus ultra dimidiam
justi pretii, vel aliam actionem, vel jus ad rem, vel
in re vendita habeat contra emptorem eandem, &
idem jus habet contra patronum qui retraxit, prout
etiam haberet contra eum qui jure proximitatis retra-
xisset, & quantum ad hoc idem juris est in utroque
retractu.

*De vendi-
tione con-
ditionali.

23. Quarto quaero, quid si feudum sit venditum
sub * conditione quæ pendet? Respondetur: Aut res
non est tradita nec vere nec fide, & patronus nihil
pretendere potest, quia feudum neque venit, ne-
que mutavit manum. Aut est tradita, sed simpliciter,
ita quod censetur traditio facta sub eadem conditio-
ne, prout est regulariter in dubio, juxta Bart. in *l.*
si sub conditione in fin. D. de sol. & idem quum inter-
im nec dominium nec possessio transeat. *l. qui ab-*
senti §. 1. ff. de acquir. vel amit. possesi. Aut constat
quòd conditio non inest traditioni, nec fuit in ea vel
tacite repetita, sed solum inest titulo & causæ transfe-
rendi, & sic dominium fuit translatum, & tunc aut est
retenta fidelitas à tradente antiquo vassallo, & idem est
dicendum: quia non est defectus hominis, nec muta-
tio fidelitatis, in qua tanquam in forma substantiali
consistit feudum, & feudalitas. Unde non censetur
feudum, in quantum feudum, translatum in aliam
manum, cessante tamen fraude. Aut non est retenta
fidelitas & sic feudum est apertum, & tunc non im-
merito de pluribus dubitatur. Primo, an patronus pos-
sit statim retrahere, sub onere ejusdem conditionis,
videlicet restituendi si conditio deficiat. Vel secundo
an possit quintum pretii sub eadem conditione exige-
re. Vel tertio an possit statim relevium unum cape-
re ad suam electionem secundum formam §. 33. &
§. 47. *infra eodem.* tanquam de mutatione facta aliter
quam per successionem liberorum, vel venditionem,
& nihilominus capere quintum pretii tempore extan-
tis conditionis. Et quarto an teneatur in fidem admit-
tere novum possessorem, offerentem relevium vel
quintum pretii? Breviter responderetur negativè ad sin-
gula. Non primum, quia nondum extat conditio, non-
dum extat venditio, & sic deficiunt termini hujus con-
suetudinis. Et quamvis videatur quòd parum inter sit
novi acquiritoris, tamen satis est quòd dominus non-
dum est admissibilis, & quòd non est orta actio retractus.
Non secundum eadem ratione. Ad tertium ma-
gna est apparentia, quia consuetudo per universalem
affirmativam dat relevium domino in omni mutatio-
ne, quacumque de causa vel modo extra successio-
nem liberorum, & venditionem, sed hic est muta-
tum, & non per venditionem, nec liberorum succes-
sionem, igitur ad hoc dico quòd quandiu pendet con-
ditio, incertum est an hæc mutatio dicenda sit facta
sine causa, an facta ex causa scilicet venditionis, quia
si extat conditio trahetur retro. Textus in *d. l. si sub*
conditioe. ff. de solut. Et traditio præcedens rata ma-

nebit, tanquam retro facta ex eadem causa, & sic
incipiet deberi quintum pretii, & locus aperiri re-
tractui; si vero deficiat, apparebit retro venditio-
nem & mutationem factam sine causa, & tanquam
talem resolvendam per conditionem sine causa, & sic
defecta erit spes quinti. Sed an erit locus relevio
saltem unico? liquebit per ea quæ dicemus *infra eod.*
§. 33. Ex quibus dicendum videretur ad quartum,
quòd cum non possit novus possessor dicere certum
titulum acquisitionis, nec certa jura offerre, & non
possit eum dominus investire sine sui captione,
quòd ad hoc non teneatur: sed quòd possit prehensum
feudum ex defectu hominis & fidei possidere,
& fructus suos facere, donec extet, vel deficiat
conditio, ut si extet eligat vel quintum pretii vel re-
tractum, si vero deficiat de novo investiat antiquum
vassallum revertentem ad feudum suum, & imputent
sibi aliter contrahentes, maximè quia hujusmodi con-
tractus, domini captiosi, non vacant magna suspitione
fraudis.

24. Sed ut hinc durities, illinc fraus evitetur, sic
poto distinguendum. Aut emptor statim numeravit
pretium, aut non. Primo casu discessum est à condi-
tione, quantum ad vim suspensivam, * quæ censetur
mutata in resolutivam, & sic remanet venditio pura,
sed in defectum conditionis resolvenda, & sic patro-
nus statim potest uti retractu, sub eodem onere, vel
si nolit retrahere, tenetur statim investire emptorem,
accepto quinto denario, quem non restituet, etiam
extante conditione resolutiva. Secundo casu in du-
bio non est discessum à conditione suspensiva vendi-
tionis, sed interim pro tempore medio, censetur do-
natio feudi, quum nullo jure cogente, & liberaliter
hujusmodi translatio fiat. *l. donari. ff. de reg. jur.* Et
sic patronus tenetur interim admittere novum pos-
sessorem in fidem, accepto uno relevio quod elegerit,
quod non restituet, etiam deficiente conditio-
ne, & sic resoluta donatione & defecta spe vendi-
tionis. Sed an novum relevium exigat ab antiquo
possessore repetente feudum, dicam *infra* §. 22. Sed
conditio extante & purificata venditione quid
fiet? Hic latior aperitur campus, sed disputatio-
ne brevitatis causa omissa, dico quòd tunc pa-
tronus poterit uti retractu feudi si velit, vel petere
quintum pretii, in quo non tenebitur imputare nec
deducere prædictum relevium, nec illud ullo modo
restituet, quia ut vere debitum percepit ex justa cau-
sa, quæ respectu domini non reducitur retro ad non
causam.

25. Debet autem patronus hoc casu petere retrac-
tum, vel quintum denarium via actionis, non enim
potest prehendere feudum, cum ex sola supervenien-
tia vel mutatione novi tituli non mutet manum, nec
aperiatur, utpote jam dudum possessore recepto &
semper manente in fide patroni, ut alibi diximus. Et
hoc dummodo etiam ille emptor fuerit in fidem re-
ceptus simpliciter, hoc est sine clausula resolutiva.
Secus si tantum fuit receptus in fidem, donec exte-
ret vel deficeret dicta conditio, vel aliàs sub eadem
conditione resolutiva, quod poterat facere patronus
quum justam causam haberet, per notata *supra* §. 1.
gloss. si. num. 9. tunc enim nedum deficiente, sed
etiam extante conditione, resolvitur fidelitas & in-
vestitura emptoris, & est feudum apertum, & potest
patronus prehensione uti, & de novo tenetur emptor
fidem & jura offerre & præstare ex causâ venditio-
nis. Quod si fortè feudum venditur sub hac additio-
ne, si alius *infra* annum meliorem conditionem attu-
lerit, si tres incempta? Respondeo, venditio statim est
pura, tamen si sub conditione resolvenda. Textus &
gloss. in *l. 2. ff. de in diem additione.* Unde statim
potest dominus retrahere sub onere additionis, &
erit effectus, quòd si intra annum superveniat alius
meliorem conditionem offerens, nisi patronus eum
vincat,

* Quando-
que divisio
suspensiva
transit in
resolutivam.

Vincat, tenebitur recepto pretio suo, restituere cum fructibus ipsi venditori antiquo vassallo, qui si voluerit poterit feudum retinere, & non vendere, quo casu nihil debetur patrono, ut dicemus in d. §. 33. poterit etiam dictus venditor si velit addicere illi plus offerenti, quo facto ex hac ultima additione tanquam sola & efficaci venditione, habebit patronus jus quinti pretii, vel jus retractus, utrum maluerit, infra quadraginta dies notificatæ additionis. Ex his ingeniosus lector facile colliget quid in infinitis similibus sit ditendum.

* An patronum retractantem sequantur onera & hypotheca.

26. Quinto quæro, vassallus imposuit si ruitutes, pensitationes, * hypothecas, & alia onera super feudo, tandem illud vendidit, patronus jure dominico retinuit, anteneatur illa onera subire? Videtur quod non, quia quando feudum redit ad dominum jure & potestate feudali, non tenetur ad ista onera. Text. in §. 88. §. 59. *infra eod.* Sed hoc casu constat esse reversum, & consolidatum jure & potestate feudali, quæ est antiquior illis oneribus. Et ab initio feudum emanavit, cum onere hujus reversionis, igitur resolutio jure vassalli, ex causa antiquiori & potiori, resolvuntur jura habentium causam ab eo. *l. lex veltigali. ff. de pign.* Hinc tenet Pet. Jacob. in *tit. de alio. in rem pro re emphyt. col. 10. ver. item prædicta vera sunt.* Quod si * feudum redeat ad patronum tanquam ad dominum ex causa antiqua feudali, puta jure prælationis retinendo pro eodem pretio quando venditur, & tunc non tenetur ad illa onera, servitutes, vel hypothecas, sed extinguuntur. Secus si feudum pervenit ad patronum: non tanquam ad dominum vi & potestate feudali, sed ex alia causa, tanquam ad quemlibet privatum, puta ex voluntaria emptione ab ipso met vassallo, vel receptione in solutum, seu donatione, vel legato: quia tunc remanent servitutes, & hypothecæ in vigore suo, & harum ratione dominus rectè convenietur hypothecariis, aut aliis actionibus, & auctorem suum pro evictione laudabit sicut quivis extraneus possessor. & hanc distinctionem refert & sequitur Guid. Pap. in *Deci. Delphi. quest. 575.* ubi attestatur ita vidisse adjudicari. Idem latè decidit Jacobus de sancto Georgio. in *tract. feud. verb. qui quidem investit. præst. jura fide col. 16. versic. Item quero de pulchra quest.* ubi allegat Joan. Bland. de Martil. in *sum. feud. titul. quib. mod. feud. amitt. ver. Sed nunquid servitutes.* & Joan. Reynald. in *l. imperiali. §. præterea si quis. de prohib. feud. aliena. per Feder.* idem tenuisse. Idem sentit Francisc. Curtius in *tract. feud. part. 4. qu. 14.* Faciunt optimè quæ scripti *supra §. 1. gloss. 1. quest. §. num. 26. & 27.* Hinc tenet Steph. Bertrandi in *consi. 3. inspecto. in si. lib. 3.* quod quando res revertitur ad dominum jure prælationis vel commissi, habet locum regula, Resolutio jure datoris resolvitur jus acceptoris. *l. lex veltigali. ff. de pignor.* Et hæc resolutio prima facie videtur multum probabilis.

* Quando patronus sit loco emptoris.

27. Nec obstat quod patronus est loco emptoris: velut consanguineus retrahens subrogatur emptoris loco, unde debent esse ejusdem conditionis cujus esset emptor, vel consanguineus, qui etiam re simpliciter, vel sine onere vendita & retracta, teneretur ad omnia salvo evictionis regressu: quia responderetur quod patronus * est loco emptoris quantum ad ea quæ expressè cautæ sunt & consenta in venditione, vel ad ea ad quæ vi, natura, & actione contractus agi potest, & ex ipso contractu vel tacitè nascuntur, puta in remedio *l. 2. de rescind. vend. & similib.* non autem quantum ad alia, & sic in cæteris, non æquiparatur consanguineo, sed primitivo domino, ad quem res sua in pristinam & antiquam causam est reversa. Tamen præfata distinctio dura mihi semper visa est in secundo ejus membro, cum patronus jure feudali retrahit, propter inconvenientiam quæ inde sequuntur, ut fusius deduxi in veteribus regestis meis, quæ novitius in præxi,

Tom. I.

exercendi ingenii & discendi causa contexere cepi, tumque non audens tantorum patrum sententiam convelere.

28. Limitabam eam primo si feudum fuit expresse venditum ad illa onera, & tunc est indubitatum, quod patronus tenetur ea subire, sive tanquam privatus à volente emat, vel aliter acquirat, sive tanquam patronus avocet ab invito jure & potestate feudataria, quia sunt pars pretii, & eorum contemplatione res fuit tanto minus vendita, quoniam simul cum illis fuit appretiatæ. *l. fundi partem. ff. de contrahend. emption.* Secundo modificabam, quando feudum fuit simpliciter venditum cum clausula evictionis nullo expresse onere, & forte vilissimo pretio est distractum, propter suspicionem hypothecarum & fragilitatem evictionis, ut tradunt scribentes! *l. 1. §. si hæres recepto fundo. ff. ad Trebellian. & in l. pretia rerum. ff. ad leg. Falc.* Et patronus ab emptore jure feudali, eodem vili pretio evincit: ut tunc si non possit adigi ad onera (sicut emptor) à creditoribus, saltem teneatur eis disculso venditore, & ejus bonis, supplere justum pretium rei, ne in eorum detrimentum contra naturalem æquitatem locupletetur. *l. nam hoc natura. ff. de cond. indebiti l. locupletari. ff. de regul. juris.* Illud enim modicum pretium quod erat iustum in emptore, propter periculum & fatigationem hypothecariam, non erit iustum in patrono, securo ab illo sumptu & periculo, & sic nisi onera subeat, vel justum pretium propter onerum metum verisimiliter diminutum suppleat, apparet in effectu quod minoris retrahit quam fuerit, & emptum ab extraneo emptore, quod est contra rationem, & contra mentem hujus consuetudinis.

29. Sed maturius * cogitans existimo præfata * Resolutio distinctio in terminis nostræ & similis consuetudinis rejiciendam, & quod quantum ad onera non sit differentia, an patronus anquam privatus, an jure dominico feudum emat sed omnino extraneo emptori, vel consanguineo retrahenti, in his æquiparandus sit, quia feuda sunt patrimonialia, & de his sicut de reliquo patrimonio judicandum, nisi quatenus aliter disponitur per consuetudinem. Unde non potest patronus plus juris, vel commodi capere super feudo, quam expresse cautum sit, ut sæpè dictum est: sed consuetudo non dicit, quod feudum jure feudali avocatum ab emptore, redeat ad dominum liberum prout emanavit, sine aliquo onere imposito per vassallum, quamvis hoc dicat in feudo prehensio ex defectu hominis & fidei. Igitur hoc non debet extendi nec dici in casu retractus feudalis, in quo consuetudo non dat aliud jus patrono, quam quod si velit, præferatur extraneo emptori pro eodem pretio, & sic sufficit simplicem prælationem ei tribui, & non lucrum & commodum resolutionis hypothecarum & servitutum, de quibus consuetudo non cogitavit in hoc casu, in quo etiam videtur negasse disponendo in aliis casibus in quibus cessant præfata inconvenientia, *infra §. 28. & §. 59.*

30. Sexto ad uberiorem doctrinam quæro. Quid * de annuis pensitationibus, & redditibus, hypothecis vel servitutibus debitis ipsimet emptori, sicut feudo emptori, & ejus acquisitionis consensu? Hæc quæstio multum olim me torfit sequendo præfata distinctionem, quam modo rejecimus, quo facto satis promptum est unico verbo respondere, omnia restituenda. Tamen quia non inutilia visa sunt quæ dudum super hoc collegi, multis brevitate causa reseratis, selectiora materię puncta discutiam, deinde totam quæstionem concludam, & incipiam ab hac specie, quæ in simili tractatur à professoribus juris. Caius habet usumfructum in feudo Titii, à quo ipsum feudum seu proprietatem emit & accepit, & postquam aliquandiu confuso usufructu possedit, patronus manum injicit, vel recusat oblationes Caii, & jure dominico feudum

* Quid de pensationibus debitis ipsimet emptori?

T t

* Prima opinio negativa.

retinet solvendo vel consignando pretium à Caio solutum cum legalibus impenfis: an Caius recuperet usumfructum? Pro * prima opinione videtur quòd non, quia fuit extinctus, non factò patroni dum jure retractus utitur, sed dudum ante, & factò Caii, & cum non extinguatur per consolidationem feudi fervientis cum fundo dominantis, quæ fit factò patroni: sed per consolidationem proprietatis præcedentem factò Caii voluntario, est quòd imputetur Caio, sed nihil est quòd imputetur patrono utenti jure suo, & est casus in *l. si tibi ff. quib. mod. usufructus amittit.* ubi si Caio legatus sit usufructus fundi pure, proprietatem autem Titio sub conditione, & Caius accepto legato suo pendente conditione legati Titii proprietatem acquisierit, deinde conditio exiterit, Titius evincet à Caio fundum pleno jure, etiam non deducto usufructu: & est ratio, quia tempore conditionis extantibus, legatum usufructus erat extinctum factò voluntario Caii qui proprietatem acquisierat, unde non reviviscit, nec debet ei de novo constitui. Sic in proposito Caius factò suo peremit usumfructum suum, unde licet postea patrono volente retrahere, & pretium solvante vel consignante, extet conditio resolutoria acquisitionis proprietatis factæ per Caium, tamen non restituitur usufructus consumptus. Nec obstat quòd Caius emit nudam proprietatem tantum, etiam expressè deducto usufructu, quia satis est cum semel omne jus usufructus amissile, inquit textus *d. l. si tibi.* Et hoc determinavit in simili Guil. de Cug. in retractu consanguinitatis in *l. si maritus C. de inoff. test.*

* Secunda opinio.

31. In * oppositum pro secunda opinione videtur casus in *d. l. si maritus, & in l. dominus. ff. de usufruct.* ubi superveniente rescissione testamenti per iudicium querelæ inofficiosi, auferitur hæreditas hæredi scripto & legato legatario, tamen utrimque restituuntur actiones & fervitutes, quæ per aditionem hæreditatis, vel ademptionem legati erant confusæ, ergo & sic superveniente rescissione acquisitionis factæ per Caium, debent ei restitui jura quæ medio illius acquisitionis fuerant confusa. Et hujus sententiæ fuit Cy. in dicto themate retractus consanguinitatis in *d. l. si maritus*, quem secutus est Bald. *super const. Feder. 2. de jure prothomis. collat. 2. versic. sed pone usufructus.*

* Tertia opinio distinguens scientiam.

32. Tertiam * opinionem posuit Jacob. de Rav. in eadem specie distinguens, an emptor sciverit talem conditionem retractus, & sibi imputet, nec recuperet usumfructum, nec cætera jura confusa, *Argumento l. propter veneni. §. nepis. ff. ad senatuscon. Silia.* Aut vero ignoravit, & tunc recuperet, prout sic distinguit *d. l. si maritus.* ubi in hoc reprobatur à doctoribus & hanc tamen opinionem expresse sequitur Alber. in 1. part. statu. qm. 91.

* Quarta opinio distinguens in forma loquendi consuetudinis.

33. Quartam * opinionem ponit Bald. in *d. l. si maritus* distinguens an consuetudo disponat rescindendo, an transferendo jus emptoris in revocantem: ut primo casu posset usufructus retineri ab emptore, quia rescissa causa rescinditur effectus, *d. l. si maritus, & d. l. si dominus.* Secundo casu non posset retineri, *argumento l. cum filius. §. dominus. ff. de lega. 2. nisi propter justam ignorantiam argumento d. §. nepis.* Et secundum hanc opinionem prima facie sequitur in proposito themate usumfructum debere omnino restitui: sed non in retractu consanguinitatis, de quo ibi per Bald. nisi data iusta ignorantia emptoris, puta quia feudum fuit ei venditum tanquam conquestum vendentis, cum esset antiquum. Consuetudo * enim retractus consanguinitatis est translatoria, nec ullo modo rescindit venditionem, sed eam transfert in consanguineum subrogata ejus persona loco extraneemptoris, ut plenius dicemus infra tit. 16. in rubr. Consuetudo autem retractus feudalis, magis est rescissoria quam translatoria, non enim proprie subrogat patronum ad contractum, ut admittatur ad emendum loco primi emptoris, sed

* Consuetudo retractus consanguinitatis est translatoria, consuetudo retractus feudalis est rescissoria.

permittit patrono rem retinere, & consolidare directo suo dominio, & sic non habet rem tanquam de novo acquisitam, titulo emptionis, sed tanquam consolidatam, & reunitam pristinae causæ suæ jure feudi, & titulo concessionis feudalis ad hoc onus factæ, & sic venditio non transfertur sed distrahitur & rescinditur, nec transfunditur jus emptoris in patronum, sed patronus ad antiquum, & primitivum jus suum revertitur.

34. Huic tamen opinioni quantum ad caput rescissoriam formaliter obstat * *d. l. si tibi.* cui Bal. non respondet, ibi enim extante conditione legati Titii, rescinditur & resolvitur emptio proprietatis medio tempore, facta à Caio Legatario usufructus: non enim transfertur acquisitio proprietatis facta à Caio in Titium, sed extinguitur & annullatur ipso jure, & proprietatis rei transit in Titium, virtute & titulo legati dudum sibi facti, & perinde habetur ac si Caius nunquam emisisset, vel acquisivisset. Textus in *l. si. §. fin. autem C. communia de legat. & tamen non restituitur usufructus semel amissus, nec cessat effectus confusionis, quamvis cesset & irritetur causa effectiva & inductiva confusionis, quod est contra *d. l. dominus. & l. si maritus quæ adversantur d. l. si tibi.* Variæ dantur concordæ, sed nulla tueri potest nisi quam tangit *gloss. 2. d. l. si tibi.* videlicet quòd in *l. si tibi,* rescinditur emptio, & amittitur proprietatis ut ex nunc, non ut ex tunc, & sic * loquitur in rescissione quæ non fingit retro, nec trahitur ad præteritum, quamvis ex præsentis puncto extantis conditionis ipso jure operetur. Patet, quia res sub conditione legata, interim est pleno jure hæredis. *l. generaliter ad fin. ff. quib. qui & a manu. liber. non sunt.* & verè alienatur. *l. & post litem contestat. §. res quæ. ff. famul. herisc. l. plerumque sit. ff. de regul. jur.* Et quòd existentia conditionis solum resolvat alternationem ut ex nunc, non autem retrahatur retro, nec fingatur non fuisse medio tempore rem hæredis, vel ejus cui dedit, est textus rotundus in *l. 1. §. servi appellatione. ff. ad senatuscon. Syllan.* nec textus in *d. l. si. §. fin. autem.* probat quòd fingatur retro non fuisse alienatum: sed quòd alienatio ex nunc ita perfectè rescinditur, ac si nunquam fuisset facta. Et dato quòd induceretur aliqua fictio retro, nihil fingitur circa statum rei, qui medio tempore fuit, nec circa effectus inde dependentes pro tempore præterito: sed solum circa titulum alienationis, idque respectu status præsentis & futuri tantum. Et sic etiam post conditionem purificatam verum est dicere quòd medio tempore Caius fuit verus proprietarius, & quòd usufructus formalis fuit extinctus, & quòd non fingitur ita non fuisse, unde non tenetur fructus medio tempore perceptos restituere, ut tenent omnes doctores in *d. l. si. §. fin. autem, reprobata gloss. ibi. Et sic romanæ usufructus extinctus.* Sed dicte ll. contrariæ loquuntur in rescissione quæ fingit retro, & trahitur in præteritum, si quidem rescisso testamento per querelam inofficiosi testamenti resolvitur hæredis scripti aditio, & legatorum; jure tamen Digestorum præstatio, & fingitur nunquam fuisse hæres, nec legatarius, ita quòd etiam medii temporis fructus debet restitui. *l. Papinianus in si. ff. de inoffic. testa. & perinde omnia observari oportet, ac si hæreditas non fuisset ex testamento addita, in l. cum qui §. si. ff. eo. tit.* ergo perinde est observandum in fructuario, cui pure legata fuit proprietatis, ac si nunquam legata, nunquam acceptata, & usufructus nunquam extinctus fuisset. Quum igitur ista rescissio fingat retro quoad omnia, nihil mirum si omnia retro anteponantur in pristinum statum. Igitur in proposito consuetudo retractus feudalis est rescissoria: quòd non fingit retro, nec trahitur in præteritum. Patet quia si patronus diu non inquietaverit emptorem feudi, & non post decem forte viginti vel quadraginta annos, velit uti retractu feudali: non habebit fructus temporis præteriti, sed solum ex quo tempore pretium*

* Interpretatio *l. si tibi ff. quib. modo usufructus amittit.*

* Rescissio quæ sic ipso jure quandoque fingit retro, quandoque non.

cum legalibus impensis obtulit, solvit vel consignavit implendo conditionem hujus §. Igitur ista rescissio non operatur nisi ut ex nunc, & sic cum respectu temporis præteriti nihil innovetur, non reintegrabitur, nec restituetur usufructus præterito tempore extinctus: sed manebit extinctus juxta *d. l. si tibi*.

35. Ex quibus patet imperfectam & indigestam fuisse distinctionem Bal. in *e. 1. de consuetudine rescissoria*, quia debebat distinguere inter rescissionem quæ fingit retro, ut tunc restituitur confusus usufructus, & eam quæ non fingit retro, ut non restituitur quod medio tempore est confusum. Quantum autem ad secundum caput de consuetudine transitoria, est adhuc deterior, quia non intelligitur velle transferre, nisi illud quod fuit emptum, & titulo emptoris acquisitum per emptorem, transferendo contractum in eum in quem dispositio consuetudinis transferretur, ut eo loco sit ac si primum emitteret ut in ratione sui. *ext. in l. si cuius. ff. comm. prædio*. Unde reliqua in pristinum statum restitui debent. Et sic consanguineus retrahens non lucrabitur usumfructum emptoris confusum, sed tenebitur illum restituere indistincte, sive emptor sciverit esse locum retractui, sive non, & ita post Cy. in *d. l. marinus*, tenet ibi Paulus in *si. & idem Bal. in tract. de jure prætorum. col. 2. & Matth. de Ass. eod. tract. col. 21*. Unde rejectis cæteris opinionibus, & distinctionibus quæ magis innituntur literæ quarundam legum loquentium in casu diverso, sed habente aliquod symbolum, quam vivæ rationi, & æquitati naturali resultanti ex ipsa veritate facti proposita;

36. Concludo * pro secunda opinione vi dispositionis, & mentis hujus consuetudinis & inspectis circumstantiis facti. Ex primo, quia consuetudo vult id tantum posse retrahi, quod venditum fuit, in textu ibi, *Le sief vendu, sed non tuit venditum feudum plenum, sed nuda proprietas, igitur illa tantum retrahi potest*. Secundo quia patronus debet pretium restituere, & consuetudo nedum loquitur de revendita & appreciata, sed etiam de pretio restituendo, ergo iste retractus est limitatus ad rem appreciatam, & ad limites pretii: sed si sola proprietas fuit appreciata, & pretium conventum, non est pretium pleni feudi, sed solius proprietatis: ergo sola proprietas potest retrahi, & usufructus debet restitui, alioquin plus retraheret patronus quam sit venditum, & quam permittat consuetudo, & tamen non refulderet totum pretium rei retractæ, quia pretium proprietatis, non est nisi pretium partis, eum usufructus portionis instar obtineat. *d. 4. ff. de usufruct. l. cum filius. §. dominus. ff. de legat. 2.* Tum patronus cum jactura aliena locupletaretur, contra naturalem æquitatem & bonam fidem, Et quia eadem rationes concurrunt in retractu consanguinitatis, in quo etiam minus est dubii, idem in utroque concludo. & ita voluit Salic. in *d. l. si marinus. col. 2. C. de inoffic. testa.*

37. Ex his facilis patet responsio ad *d. l. si tibi. ff. quib. mod. usufruct. annet.* quæ sola turbabit intellectum doctorum, quia hic sunt aliz causæ, & rationes limitantes & determinantes. Tum (ut religio est) non dicam *d. l. si tibi* carere spiritu: hoc quod sentio dicam, si non esset positiva scriptura *d. l. si tibi*, & super illius themate interrogarer de jure, plane responderem usufructum confusum esse restituendum, & de novo constituendum. Et si simpliciter & ignorantet fundus esset restitutus, posse conditione indebiti repeti, ut usufructus reponatur. *l. eum qui §. si. & ibi gloss. ff. de inoffic. testa.* Et inspecta mera æquitate, & naturali justitia, non est vis nec differentia quantum ad hoc, an resolutio acquisitionis medio tempore facta fingat retro, vel non, quia etiam si extunc tantum operetur, saltem ex nunc debent omnia reponi in pristinum statum. Et sic legatarius ejus conditio exitit, non debet in aliquo damnificari ex his quæ medio tempore potuerunt geri, & gesta sunt inter alios. Ita non de-

bet luctari in injuriam alienam, & satis est jus suum æquum, plenum & integrum servari, ac si medio tempore nihil esset factum. Et hoc aperte sentit. *text. C. in d. l. si. §. si autem. communia de leg.*

38. Tum sicut regula juris est communis & æquissima, quod per acquisitionem domini commutabilem, non confunditur hypotheca, vel servitus debita acquirenti, quin secuta resolutione acquisitionis reviviscat. *l. si. in si. ff. de except. rei judicæ.* nec distinguitur an illa resolutio fingat retro, an non: imò illa distinctio subvertitur per casum apertum in *d. l. si. §. 21.* ubi dominium fuit ablatum ad persecutionem posterioris creditoris, & sic ex causa quæ non operatur ipso jure, nec fingit retro defuisse dominium, sed illud præsupponi, & nihilominus reviviscit antiquior hypotheca, non alia ratione nisi quia dominium non fuerit acquisitum irrevocabiliter, sed revocabiliter, ut ibi per Bar. & omnes. Unde non confunditur hypotheca in casum quo revocetur dominium ex causa revocabilitatis inexistente tempore acquisitionis, habentis implicitum resolutionis statum in hunc eventum. Cum igitur in casu *d. l. si tibi*, fructuarius acquisiverit dominium revocabiliter: cur non etiam debeat intelligi amitti usumfructum revocabiliter, ut secuta resolutione acquisitionis domini ex causa revocabilitatis inexistente ipsi acquisitioni domini, debeat usufructus reponi & restitui, ut cesset confusio, cessante causa confusionis, ex causa illi præinexistente? Certe nulla bona ratio hoc negat, imò * suadet effectum proportionati debere causæ suæ efficienti, non dico respectu durationis ex postfacto, sed respectu virtutis inexistenti à principio ipsi causæ efficienti, secundum quam effectus imprimitur & qualificatur. Eodem modo respondetur ad *l. cum filius. §. dominus. ff. de leg. 2.* in qua prima opinio quæ est Guilliel. de Cug. ab eodem fundatur, quia consuetudo nostra est in terminis limitatis. Tum in dicto §. dominus, ex eo non deducit hæres usufructum, quia censetur pars rei, & hæres non potest retinere partem quam ex capite suo habet in re legata, quum res hæredis ab ignorante testatore legari possit. *l. unum ex familia. §. si rem. ff. de legat. 2.* Tum dispositio dicti §. dominus, non procedit secundum Bal. ibi: & bene quando testator legavit sub commemoratione juris sui, vel quando aliter apparet legatum limitatum ad jus testatoris. *per l. servi electione. §. 1. & sequens. & l. sequens. ff. de legat. 1.* Sed consuetudo nostra limitat hæc jura retractuum ad jus venditoris, & ad rem per eum venditam, & appreciatam.

39. Istam conclusionem nostram amplio primo, respectu utriusque retractus, ut procedat etiam in aliis servitutibus, sive personalibus, sive realibus, idem in redditibus, pensionibus, sive temporalibus ad modicum tempus, sive perpetuis, sive redimibilibus, sive non, quocumque titulo valido constitutis, & aliis hypothecis, & juribus quibuscumque competentibus emptori super illo feudo: quia est eadem ratio. Debent ergo nedum à consanguineo retrahente, de quo non dubitatur, sed etiam à patrono restitui omnia quæcumque jura, ratione emptionis confusa. Amplio respectu patroni, sive illæ servitutes, aut redditus sint infeudati, sive non. Ratio, quia censetur pars pretii, ex quo illorum contemplatione verisimiliter tanto minori pretio venditum est feudum. Nec tamen emptor vilius emit, quia confusio jurium sibi debitorum est vice augmenti, & solutionis reliqui pretii: in tantum enim censetur consequi & recipere venditor, ultra pretium conventum, in quantum liberatur ab his quæ debebat emptori, qui tantum ultra conventum pretium solvere censetur, quantum de juribus suis confundit & amittit. *l. qui etiam. ff. de calum. l. de mortis causa capionibus. §. 1. ff. de donat. caus. mortis. l. si quis obligatio. ff. de reg. jur.* quod procedit etiam si alias venditor

* Non confunditur hypotheca vel servitus per acquisitionem domini commutabilem.

* Effectus proportionatur causæ suæ.

* In utroque retractu usufructus emptoris confusum, ei restituendum.

non esset solvendo: quia quantumvis pauper sibi ipsi solvendo est, quantum ad hoc ut tantum videatur accepisse, quantum sibi dimittitur. *l. mortui causa capitur. §. Juliano. ff. de donas. causa mort. l. Neseimius. §. fin. l. fin. l. quarebatur. §. 1. ff. de leg. Falc.* Nisi igitur patronus omnia per confusionem amissa ab emptore, & à quibus liberatus est venditor, restitueret, non refunderet integrum pretium, nec quantum res constitit emptori, pro ut requirit consuetudo. Sed quid si nec ipsum feudum venditum valeret illa onera & debita? Certè non est verisimile quòd invenisset emptorem. *l. si heres insitimus. ff. ad l. Falc.* Utcumque tamen sit, idem est dicendum in utroque retractu, ut quantum pretii ab alio invenitur, etiam à decepto ultra justam æstimationem, modo absit fraus & simulatio, tantum retrahens debeat refundere, ut in simili notant scribentes in *l. si. C. de jur. emphyt.*

40. Amplio secundo in utroque retractu, etiam si illa onera nec expresse, nec tacite essent comprehensa in pretio, dummodò per requisitionem fuerint confusa. puta si emptor ignorans servitutem usufructus, vel magnum redditum sibi debitum super feudo, illud emerit sine onere, & solverit justum pretium feudi quantum sine illis oneribus valet: solidum pretium debet à retrahente refundi cum legalibus impensis, & nihilominus servitutes & redditus confusi restitui. Et imputet sibi retrahens, vel absteineat à retractu, si non sit sibi utilis. Verum est quod is qui retrahit habet hoc casu recursum contra venditorem, qualem emptor habebat contra eum, etiam non facta aliqua cessione actionum, quia agnitio & dimissio per retractum tacitam importat jurium & actionum pertinentium cessionem, ut diximus infra §. 175. Et expresse si requiritur is à quo retrahitur, tenetur cedere actiones quas contra venditorem ratione emptionis habet, puta actionem ex empto vice evictionis juris confusi, vel conditionem indebiti, quasi indebitè sit solum totum pretium, omnia exceptione jurium confusorum, & si quæ alie sint actiones. Ut enim totum periculum & damnum: ita & totum commodum & lucrum emptionis transferri debet in retrahentem in utroque retractu. Conclusionem nostram limita, si ille redditus, aut aliud onus non esset pars pretii, nec rei, nec tacite, nec expresse, puta quia venditor illum redditum assignavit super alio prædio suo, tunc enim quia non confunditur, sed venditor remanet efficaciter obligatus, & emptor habet aliunde salvum jus suum, nihil eo nomine restitui debet, sive à patrono, sive à consanguineo retrahente.

41. Septimo quarto circa utrumque retractum, an retrahens teneatur restituere emptori jura sua confusa in specie, sive in substantia: An vero possit loco eorum pecuniam refundere? Et casu quo possit restituere in pecunia, an sufficiat quod circumscriptis oneribus deest justum pretii rei venditæ restituere? An vero teneatur etiam justam horum jurium æstimationem refundere ultra pretium conventum rei? Ad primum omittis argumentis breviter sic distinguo. Aut in contractu venditionis illa jura fuerunt æstimata & taxata certo pretio, quod fuit confusum super totali pretio rei, & reliquum pretii promissum vel solum: Aut non fuit facta aliqua hujusmodi taxatio vel æstimatio horum jurium. Primo casu clarum est non teneri retrahentem illa jura reponere in specie, sed sufficit supplere summam ad quam sunt taxata, imò si vellet illa jura reponere in specie, non posset invito emptore, sed præcisè tenetur taxatam eorum quantitatem, seu solidum pretium rei conventum refundere. Ratio, quia hujusmodi jura non fuerunt per venditionem seu acquisitionem rei confusa, sed prius quam res venderetur fuerunt vendita ab emptore rei, qui brevi manu censetur suorum jurium pretium recepisse, & imputasse in pretium rei emptæ. *l. licet. §. quotiens. ff. de jur. dat.* Secundo casu, puta quando res

est vendita simpliciter pro tali pretio, facta commemoratione quòd est onerata talibus, & talibus oneribus erga emptorem, à quibus ipse venditor & reliqua bona sua de cætero remanebunt exonerata: vel nihil est de hoc dictum, & tunc quòd non debeant reponi in specie, dubium facit, quia quamvis non sint expresse & manifestè vendita, ut in priorè casu, tamen tacite seu æquipollenter videntur vendita. Res enim ipsa tantominus verisimiliter emptæ est, & sic tacite emptum censetur, ut hujusmodi onera caderent in partem pretii. Et sic celeritate conjungendarum inter se actionum unam actionem occultari, videlicet venditionem dictorum jurium, quæ tacite geri censetur, & eorum valor imputari pretio rei emptæ, ut fere in simili ait textus *l. 3. §. sed si debitorum. ff. de don. int. vir. & uxor.* Contrarium puto, quia respectu horum jurium deficit unum subjectum materiale emptionis & venditionis, videlicet pretium certum in pecunia numerata, ex quo non fuerunt æstimata certo taxato pretio. Nec obstat quod sunt pars pretii, quia rerum est accessoria, sed non formalis: augent enim pretium accessione sua, sed non substantiant pretii, nec sunt pretium formale. Unde vere non venduntur, nec emuntur, sed gratia emptionis, vel minoris pretii rei donantur vel remittuntur. Et sic illorum non fit hoc casu aliqua vera venditio, sed simplex confusio. Facit *l. si ut certo. §. usque adeo. ff. commodati. l. 1. §. qua depositis. ff. de positi.* Et tamen quamvis res non sit vendita pro simplici pretio, sed mediantibus aliis accedentibus pretio, tota tamen dicitur vendita, quia hoc principaliter intendebatur, & à * principali fine & intentione judicatur & determinatur contractus. *l. si quis nec causam. l. rogasti. ff. si cert. petat. l. ea conditione. C. de rescim. ven. Bart. & alii in l. Aristo. ff. de donas.*

42. Et sic concludo, quòd retrahens tenebitur reponere & præstare hæc jura in specie, nisi alias per se essent redimibilia, prout sunt redditus, pecunia constituti, secundum ea quæ scripsi infra §. 94. Alioquin juste causari potest emptor se non habuisse intentionem reducendi suum usufructum, vel suum redditum perpetuum ad pecuniam mobilem, & quod non erat aliter remissurus dicta jura sua vicem immobilium habentia, nisi prædium acquireret & haberet. Ex his patet quòd non est necessaria hoc casu illa clausula, quam multi apponere solent, videlicet *absque novatione, & alia confusione dicti redditus, & quod remaneant illius instrumenta in vigore suo,* saltem ad finem hypothecæ & conservationem juris, quamvis sit utilis ad tollendam frivolum dubitationem, de cujus clausulæ effectu infra dicemus loco opportuno. Atqui si aliquo casu non tenetur retrahens reponere in specie, puto quòd non sufficeret eum supplere usque ad justum pretium & valorem rei retractæ, sed teneretur ultra pretium conventum refundere justam æstimationem & valorem dictorum jurium, etiam si excederent pretium rei, alioquin absteineat à retractu, quoniam nisi appareret de fraude, omne pretium, & quicquid rei occasione abest emptori, debet ei refundi, etiam si longe excedat æstimationem rei. Plura tamen super fraude & rebus partium rei, partim pretio adjunctis, & aliis discutienda occurrunt, quæ ne bonam partem retractus consanguinitatis exhauriam, & ne sum prolixior, refero infra tit. 16.

43. Octavo, pone feudum ter, quater, aut pluries fuisse venditum, distingue, aut ab eodem ut dicemus infra §. 33. quest. 3. aut à diversis invicem non succedentibus, ut dicemus infra §. 33. quest. 16. aut à diversis invicem succedentibus: puta primus emptor vendidit secundo, secundo tertio: & sic de singulis, usque ad ultimum emptorem vel successorem, qui accedit ad patronum investituræ gratia, vel super quo patronus feudum apprehendit. Et est subditio-

* Pars pretii accessoria & non formalis.

* A principali fine & intentione judicatur contractus. Restitutio juris confusorum in specie.

quendam: Aut primus emptor & sequentes, nunquam habuerunt traditionem, & dominium feudi: sed solum vendiderunt iura & actiones: & tunc nulla iura feudalia debentur, ut dicemus *infra* 22. qn. 31. 32. 36. & §. 23. *quod* 2. & 10. Aut vero quisque emptor habuit traditionem feudi, & feudum vendidit & tradidit: & tunc ex unaquaque venditione omnia iura feudalia oriuntur. Et si patronus velit invictis ultimam emptorem, non est dubium quin omnia iura quintonum vel subquintonum singularum procedentium venditionum exigere possit. Sed si velit retractu feudali uti, quatio est an ex qualibet dictarum venditionum retrahere possit? Prima facie videtur distinguendum: Aut non injectam manum feudo, nisi post ultimam venditionem, & tunc non potest retrahere nisi ex ultima venditione. Aut vero injectam manum statim post primam venditionem, vel antequam esset processum ad secundam, & tunc eligere potest, ex qua live prima, five si cunda, tertia, & deinceps venditione retrahere possit. Ratio, quia quando patronus cessat seu dormit, ceteros permittere vassallo liberam dispositionem feudi, & consuetudo permittit vassallo vigilare in rem suam, & commodum suum, ut *infra* §. 61. & quando res est integra ex parte patroni, liberam est contrahentibus disponere etiam in prejudicium patroni, & habet locum regula *l. pella novissima. C. de pelli.* quod ultima conventio seu venditio attenditur. Secus postquam patronus semel injectam manum, quia tunc non potest fieri aliqua conventio in eius prejudicium, quamvis eam approbare & acceptare possit si velit. Tunc aliquando patronus qui dñi tacuit, & permisit plures successores ementes libere & pacifice feui, nihilominus retrahere potest ex prima & antiqua venditione viliori forte pretio facta, sequentes omnia illa conventiones & inconvenientia: quia oportet hic ultimam, forte quartam emptorem, qui carius ceteris emit, agere de evictione contra tertium, & tertium contra secundum, & secundum contra primum. Est alius major illaqueatio, propter hypothecam, & onera imposita post primam venditionem.

* Solutio.

44. Haec non obstantibus posto patronum indistincte ex quacunque dictarum venditionum sibi placuerit retrahere posse, quia sicut & tempore primae venditionis, dñi non fuit usus iure suo, tamen illud non amittit nisi lapsa triginta annorum prescriptum fuerit secundum notata *supra* §. 12. & quod dicitur *infra* §. 61. patrono dominante vassallum sibi vigilare, procedit quantum ad liberam fructuonem, administrationem, & commodum. Non autem inferitur, quod patronus amittit iura sua sibi acquisita, vel quae formentur & acquiruntur ex venditionibus, & aliis mutationibus contingentibus. Et conclusio, quod ex venditionibus factis ante triginta annos, non potest petere retractum, nec jus quatuor vel subquinto, sicut nec relevia mutationum: ante illud tempus. Sed si, triginta annis, etiam quolibet anno venditum fuerit, poterit eligere ex qua sibi viliori venditione retrahere velit. Ad argumentum de *d. l. pella novissima*. Respondetur, quod procedit quando procedens venditio resolvitur, & ad non causam reducitur, ut *dictum supra ead. pelli. quod* 1. & *infra* §. 33. *quod* 23. Secus quando praecedentes venditiones non retractantur, sed solum ad alias novas venditiones proceditur, quia ex singulari distincta iura seu feudalia oriuntur. Sed casu quo velit retrahere ex prima venditione, an possit petere jura quintonum posteriorum venditionum? Et dicendum est quod non: si vero retrahat ex ultima venditione, poterit petere jura ratione praecedentium venditionum, aut mutationem debita secundum quod dicemus *infra* §. 33. qn. 29. Et cum retractat ex nova venditione, certum est quod subit onera & hypothecam feudo impositas ante hanc ultimam venditionem, secundum praedicta.

Sed cum ex prima & antiqua venditione retractat, non tenetur de oneribus post illam venditionem impositis, sed resolvitur, sicut ad adventum antiquioris creditoris, ut sequitur.

45. Nono quaeritur, an pariter debeat subire onera & hypothecam impositas & tempore dictae primae venditionis usque ad tempus retractus? Et videretur distinguendum: Aut prebit dictum statim post dictam primam venditionem, inquit, si nullo modo teneatur: aut vero permisit primum emptorem & ejus successores libere & pacifice frui usque ad tempus retractus, & tunc videtur, quia interim permissione patroni & autoritate hujus consuetudinum, *infra* §. 61. primus emptor & sui successores fuerunt veri domini, & cum feudum non transeat ad patronum, nisi ut ex nunc, transeat cum sua causa. Et licet res restitatur ex causa antiqua, tamen transeat cum hypotheca medio tempore imposita, *l. si. §. 1. ff. de dona.* Refolvendo dico indistincte patronum nullo modo teneatur ad onera imposita post venditionem eorum virtute retracti, quia ex tunc res fuit actualiter ab illa restituiti erga patronum habentem jus in re ratione directi domini. Et sic nihil fieri potuit in prejudicium juris ei acquisiti in re. Et maxime quum illud jus re competat ex causa antiqua, videlicet ab initio infundationis ad huc onus & non aliis factis. Unde non obstat *d. l. si. §. 1.* quia ibi donatarius nullum jus habebat in re. Et quibus infero singularem limitationem & declarationem ad praedicta, ubi diximus patronum retrahentem teneatur ad onera sicut emptor, & non esse melioris conditionis, quam emptor. Quia verum est respectu onerum impositorum ante venditionem, vel tempore venditionis. Secus de quibuscumque oneribus vel hypothecis factis à venditore ante traditionem feudi quia quamvis respectu emptoris res transeat cum sua (& idem in patrono tanquam privato emente) salvo recurfu eversionis contra venditorem; tamen aliud est in patrono, jure & potestate feudali retrahente, qui non tenetur de quocunque onere imposito, five per venditorem, five per emptorem ejus vel successores, à tempore venditionis ex qua fit hujusmodi retractus. Et quemadmodum patronus est antiquior & potior omnibus creditoribus in iuribus feudaliibus puta relevatorum & quinti pretii, per *notata supra* §. 28. & 59. ita & in jure retractus feudalis: in quo etiam res non transeat ad patronum cum oneribus impositis ante venditionem, nisi ipsum jus retractus esset limitatum ad statum, effectum, & commodum rei & contractus, qui est tempore venditionis, per praedicta. Ceterum jure retractus semel formato & acquisito patrono nihil ipso jure fieri potest in prejudicium patroni, qui pro tempore futuro non acquiritur simplici emptori, nullam personalem actionem habenti, sed domino seu habenti jus in re. Unde quamvis etiam donatarius prior in possessione & traditione, potior sit emptore prior in possessione. *L. quatenus. C. de rei vendic.* tamen nullo modo erit potior patrono, sed ab eo sines retractus evincetur. Et sic *d. l. quatenus*, & similiter non habent locum respectu patroni, quod est intelligendum quando tanquam patronus & jure & potestate feudi venit. Quod autem sit in contractu proximitatis dicam *infra* §. 173.

46. Decimo subiungam quaestionem communem utrique retractus? Quid si feudum datur in solutum? Et primo videtur locum non esse retractui: quia ut datur in solutum pro alia specie, sive pro alio fundo, & tunc nullo modo est venditio, nec re, nec acquisitione, sed est contractus inominatus, do, ut facias, qui permutationi equiparatur, *argumento l. 1. §. si quis servum, & eorum quae ibi notant & Bart. ff. de pelli. & non venditionis. l. si quis aliam. ff. de solut. l. libera. C. de sentent. & interdict. omni judic.* Aut feudum datur in solutum pro certa pecunia, &

* Non tenetur patronus de oneribus impositis post venditorem ex qua retractus utitur.

* Quid de datione respiciant

T ij

adhuc re non est venditio, sed contractus innominatus, do ut facias: verum est quod venditioni equiparatur. Textus est in *l. si pradium, C. de evictio*. Ibi vicem venditionis obtinet. Ergo non est venditio, quia nullum simile. Idem *l. quod Nerva, ff. de positi*. Et aliud est esse tale vel haberi pro tali. *l. mercis appellatione, & ibi gloss. & Bartol. ff. de verb. signific.* Bartol. in *l. si maritus, §. 1. ff. ad l. Jul. de adulter*. Imò omnis similitudo est quoddam figmentum rei, & non propriè res ipsa, inquit Bald. in *l. 1. in fin. C. de paribus qui filios distraz*. Igitur cum hæc consuetudo sit stricti juris, non verificatur nisi in vera & propria venditione, per notata Bartol. in *l. 3. §. hæc verba, ff. de negot. gest. in l. quequid astringenda, ff. de verb. oblig.* & non in datione in solutum, quæ non est venditio strictè & propriè sumpta. Et ita in terminis retractus proximitatis decidit Speculator. & ibi Joan. Andr. in *addit. ad tit. de empt. & vendit. §. 5. incipiente, nunc dicendum de rescindendis, num. 20. vers. Sed pone statutum*. cum quo transit Luc. de Pen. in *l. fin. col. 1. C. de præd. curia, sine decret. not. aliena, lib. 10. C. & sequi, Alexand. apud Bartol. in l. litis æstimatio, ff. pro empt. Cuid. Pap. in *decis. Delph. 257. in fin.* Jacob. de S. Georg. in *tract. de operi. col. 9. versio. Item dubitatur, Alexand. consil. 76. visis dubitationib. col. 2. lib. 5. Philip. Deci. consil. 18. num. 3. Jaso. consil. 150. col. 2. lib. 4.* Facit quod notat Fulgos. *consil. 134. in quest.* quod datio in solutum etiam pro certa pecunia, non est vera & directæ venditio, ideo non agitur directæ, sed utili actione ex empto. *l. eleganter. in princ. ff. de pignor. actio*. Tum statutum retractus est contra jus commune, ut patet in *l. dubium, C. de contrab. empt. & vend.* Et quamvis regulariter appellatione venditionis veniant alii contractus alienationis. *l. statuliber à cæteris, ff. de statulib. l. sicut §. venditionis appellatione, ff. quib. mod. pign. vel hypoth. solv.* Tamen fallit in statuto quod est contra jus commune, quia si loquatur in venditione, intelligitur strictè & propriè, & non sit extensio ad alios contractus etiam similes, puta donationem, vel adjudicationem in solutum pro certa pecunia, ut expressè decidit Alexand. in *d. consil. septuagesimo sexto libro quinto*.*

* Distinctio.

47. Ut brevius resolvam * sic distinguo. Aut datur in solutum pro alia re immobili, vel quæ immobili equiparatur: & tunc clarum est nullum locum esse retractui: & est textus infra §. 179. talis enim actus non venditioni, sed permutationi immobilium equiparatur. Et hoc nisi daretur res certo pretio æstimata, quia hoc recideret in dationem tanti pretii, & sic in veram & effectualem emptionem, per notata in simili. Bald. Saly. Paul. in *l. 1. C. de rer. permut.* Hic tamen articulus æstimationis separata discussione indiget, & dicam infra §. 174. vel nisi fraus interveniat, de quo ne nimium hujus §. materia excedatur, dicemus in *d. §. 179.*

Aut datur in solutum pro certo debito pecuniario: & est conclusio locum esse utrique retractui: hujusmodi enim datio in solutum, non est tam similis venditioni, quam vera & propria venditio, utpotè quum omnia substantialia concurrant, scilicet consensus, res, & certum pretium, ut notant Bartol. & Bald. in *d. l. eleganter in princ. ff. de pigno. actio*. Ideo quicquid dicitur de emptione & venditione, habet locum in tali datione in solutum: ut notant Cyn. Bald. Saly. Paul. *l. libera, C. de sentent. & interloc. omni. jud.* Joan. de Imol. *consil. 8. num. 7. Franc. Aret. consil. 23. diligenter. col. 2. verb. nec obstat. & consil. 159. longa. col. 4. ver. venio ad quartum, & vers. seq. Jaf. in l. cætera, §. sed & si pervenit. num. 10. ff. de legatis 1.* Et sic non obstat contraria: quia hic non sumus extra terminos venditionis. Nec est similitudo, sed idemutatis rationis: & sic non dicitur extensio, sed comprehensio, ut tradit Alex. *consil. 75. videtur in presenti lib. 5. de quo ultimo articulo fufius dicemus sicubi opus fuerit.* & ita in materia retractus decidunt Alber. & Joan. Fab. in *d. l. si pradium, C. de evictio*.

sentit Alberic. in *l. si usumfructum, ff. de liber. caus. late Ludov. Bolog. consil. 27. Philip. Deci. consil. 586. col. 2. ubi patet hanc esse suam sentent.* Quia in *d. consil. 18.* loquitur arguendo ad casum longè diversum. Idem tenet Nicol. Boër. in *consil. Biturig. in tit. de retract. §. 3. Challa. eod. tit. in consuetud. Burgund. §. 9. num. 5.* Ubi falso adduxit Alber. & Jason. in *contrariam sententiam*. Et novissime dom. And. Alcia, nostræ assentit sententiz in *l. 2. de verb. signific.*

48. Hæc conclusio nostra nullam patitur fallentiam: sed ampliatur primo, ut procedat nedum in datione in solutum voluntaria, sed etiam si fiat ex causa necessaria, imò etiam si fiat iudicis autoritate per sententiam, vel interpositionem decreti, ut de retractu feudali probatur: hic juncto §. 33. *infra eodem*, quia mutat manum per venditionem, igitur & de retractu proximitatis. Textus apertus *infra §. 182.* & quando cessaret ille textus, adhuc idem dicendum esset ut in utroque retractu, sive venditio fiat privatim, sive publicè, sive in iudicio, sive extra, sive solemmiter, & cum decreto, sive non, semper est eadem ratio retractus, ergo idem jus: quamvis aliter scripserit Nicol. Boër. in *d. §. 3.* Nec obstat quod voluit Bald. in *c. 1. col. 3. de prohib. stud. alien. per Feder.* quòd emphyteusis potest dari per iudicem in solutum domino irrequisito, & non feudum. & sequitur Jaf. in *l. fin. col. 31. de jur. emphyteus. & in d. §. sed & si paraverit. num. 11.* quia puto etiam in terminis juris communis, non esse differentiam quantum ad hoc, inter feudum, & emphyteusim, prout nullo jure statuitur. Verum est quod propter iudicis auctoritatem & compulsionem, alienans domino irrequisito, sive feudum, sive emphyteusim, non cadit in poenam commissi, ut sentiunt præfati doctores. Sed propter hoc in nullo præjudicatur in rebus dominici, quin possit vel quinquagesimam, aut aliud jus ex alienatione debitum petere, vel jure prælationis uti, vel alienationem revocare, ut res reponatur ad manum sui emphyteutæ, vel vassalli, si hoc exigit tenor concessionis: vel consuetudinis, quoniam factum iudicis in nullo præjudicare potest domino non vocato. Et multo magis * erroneum est quod scripsit Alb. in *2. parte statu. quest. 2. num. 2.* & sequitur Jaf. in *l. cætera §. sed si paraverit. num. 12. ff. de leg. 1.* quod statutum prohibens immobilia vendi forensibus, non habet locum in datione in solutum facta creditori per iudicem. Et similiter quod consuluit * Alexand. *consil. 52. viso themate, lib. 1.* statutum Florentinum prohibens alienationem irrequisito consorte, & concedens consorte revocationem, non habere locum in datione, vel assignatione in solutum facta per iudicem: quia imò nedum eadem, sed fortior est ratio in iudice, qui tenetur servare statuta.

* Contra Albert.

* Contra Alex.

49. Aut vero datur in solutum, pro certis rebus mobilibus. Et tunc aut sunt æstimatæ, & non est dubium locum esse retractui, sicut diximus in primo membro hujus distinctionis: Aut non sunt æstimatæ, & adhuc idem puto. Et in hoc differunt à rebus immobilibus, quia vilior est possessio rerum mobilium, & debent æstimari, & eorum iusta æstimatio refundi. Et talis est communis observantia: quod limito ut procedat in mobilibus promiscuis, quæ facile pecunia parantur, & distrahuntur, & in quibus non consistit probabilis affectio, & sic habent affinitatem cum rebus fungibilibus. Secus in mobili raro & pretioso, cujus simile vix comparari posset, & in quo probabilis cadit affectio, ut verisimiliter non fuisset quis commutaturus pro pecunia, tunc puto neutri retractui locum esse, sicut nec in vera permutatione. Et hoc nisi mobile foret æstimatum, vel nisi ante traditionem periisset, ita quòd non restaret nisi obligatio ad ætimationem, vel interesse, tunc enim puto omnino locum esse retractui, feudo vel prædio antiquo dato in solutum, etiam si nulla facta sit mentio, valoris, vel æstimationis inter partes.

Juxta

* Quid de datione in solutum pro jure reditus.

Juxta prædicta quæro quid dicendum, si * detur in solutum pro certo jure reditus? Breviter respondeo, si est reditus redimibilis, quamvis alioquin sit perpetuus, locus est utrique retractui: quia hujusmodi datio in solutum est vera redemptio reditus, quia jamdudum æstimatus est certo suæ redemptionis pretio. Si vero non est redimibilis, non est locus retractui, quia non est actus venditionis, nec reducibilis ad venditionem. Et hoc nisi reditus æstimaretur inter contrahentes, & pro eo tanti æstimato daretur prædium in solutum. Salvo circa articulum æstimationis nisi æstimatio esset tantum facta ad finem certificandæ probationis valoris in casum evictionis. Ut de hoc articulo plenius retracto infra §. 174. ad quem remitto ne hic sim prolixior. Ex prædictis satis liquet, quid dicendum de cæteris incorporabilibus, & similibus acceptis in solutum. Adde quæ scripsi infra §. 33. qu. 18. num. 54.

* Statutum loquens de venditione, intelligitur de valida.

50. Undecimo quæro de alia quæstione communi utrique retractui. Quid si * venditio sit nulla? Respondeo quomodoque sit nulla, sive ex defectu solemnitatis, vel autoritatis requisitæ, sive propter incapacitatem personæ, sive propter dolum dantem causam, aut aliud quodcumque vitium, non est locus retractui, quia lex vel statutum loquens de contractu, sententia, vel alio actu, intelligitur de valido, non autem de nullo. *l. non putavit, §. non quævis, ff. de bonor. poss. contra tab. l. 4. §. condemnatum, ff. de re judic. cum similibus.* Facit quod pœna privationis à jure imposta emphyteutæ, vendenti domino irrequisito, non habet locum si alias venditio sit nulla, secundum Bald. in *l. 2. col. 2. C. de episc. aud. de quo dicemus infra §. 33. quæst. 4.* Adverte tamen quòd emptor per se non potest allegare nullitatem contractus, & acquisitionis: etiam si procederet ex dolo venditoris, qui forte dolo cum induxit ad emendum, quia sua non interest patrono refundente pretium, & legales sumptus. Unde in præjudicium emptoris semper locus est retractui, etiam si emptor docere vellet de nullitate, eamque causaretur esse notoriam: quia forte poterit probari a venditore, & sic semper interest patrono retinere, & non interest emptoris dimittere eo prætextu. Sed retractus non erit efficax, si venditor conquærat, quia poterit vendicare, vel repetere à domino. Idem dicendum si venditio non sit nulla, sed annullanda per rescissionem, ut tactum est *suprà ead. gloss. qu. 3. in fin.* Et quantum ad materiam istam, non est differentia inter venditionem nullam vel annullandam.

* An ipse venditor intercedere possit retractui.

51. Sed quid si patrono volente retrahere ab emptore, venditor * intercedat allegans nullitatem & rescissionem venditionis? Respondeo, si in continenti doceat, excludetur patronus ab omni jure, tam quinti vel subquinti denarii, quam retractus, si actus sit nullus, vel annullandus, secundum ea quæ dicam infra ead. §. 33. Si vero non possit docere in continenti, patronus qui habet ex venditione & traditione facti ex notorio consuetudinis intentionem fundatam, exequitur jus suum, & obtinebit, cum onere tamen litis, sive in nullitate, sive in rescissione præteritis per venditorem, sive lis sit movenda, sive sit etiam jam mota, vel contestata. * Nec tenetur patronus satisfacere, de restituendo venditori in casum victoriæ, nisi patronus esset persona suspecta, quod vix admitti potest, nisi forte esset castrum affectatum, ita quod verisimiliter si patronus haberet nunquam vellet restituere, nec ab eo posset recuperari, quia tunc nullo modo etiam satisfactione oblata deberet relaxari patrono per ea quæ in simili notant Alexand. in *l. naturaliter, §. nihil communs. col. 11. ver. quinto fallit, ff. de acquir. vel amis. poss. Paul. Jac. in l. 2. C. de edict. d. vii. Adrian. tollit. Cepol. inter cons. criminalia. consil. 60. omnia facti serie. Claud. de Seyfell. in Specul. feud. tit. qui feud. dar. poss. collat. 10.* Alioquin

* An teneatur patronus satisfacere de restituendo victori.

sufficit simplex verbalis cautio, sive clausula sine præjudicio, sive ad onus processus, quia cautioni æquipollet. *l. is a quo. & ibi gloss. ff. de rei vendicat. in cap. veniens 2. & ibi omnes canonistæ de restibus.* Et prædicta procedunt quando venditio & alienatio remanet nulla, vel revocatur. Secus si alienatio manet venditione transeunte in aliam speciem contractus, tunc enim locus est relevio in feudo, *ut quæst. seq.*

52. Duodecimo quæro, de alia communi utrique retractui, feudum vel hæredium antiquum partim venditum, partim donatum fuit. Respondeo, cessante fraude non est locus retractui, nisi in parte vendita, & in reliqua patronus operabit relevium, & investire tenebitur acquirentem. Secus interveniente fraude, puta cum agant totum vendere, sed simulant partem vendere. Fraus autem detegitur eo ipso quod eodem contractu, eidem venditur media quanti totum valet, & residuum donatur, & tunc poterit totum retrahi. Quia in veritate totum est venditum, & quum pretium ascendat ad valorem totius feudi nihil est residui. Tunc cum non subsit aliqua iusta, & necessaria causa taliter contrahendi, apparet esse machinamentum ad frustrandum retractum, ut non possit retrahi, nisi pars, & adhuc soluto pretio totius. *argumento l. per diversas, C. mandati.* Idem si venditio & donatio fiant diversis contractibus & instrumentis, vel diversis personis, sed temporis vicinitas, vel personarum conjunctio, & interpositio majorem fraudem & illaqueationem detegant. Subsistente autem materia & suspitione fraudis, * quanto plures cautelæ & circuitus adhibentur, tanto à simplicitate veritatis, & bonæ fidei receditur, & fictionis suspiciones multiplicantur. Ubi enim abundantior cautela, ibi evidentior fraus, inquit Bald. in *cap. ex literis, col. in fin. de consuetud. faciunt* notata Bald. Angel. in *l. si quis sub conditione, ff. de condit. instir. Philipp. Corn. consil. 41. col. 2. lib. 3. Deci. consil. 448. num. 23.*

* Ubi abundantior cautela, ibi evidentior fraus.

53. Et circa hanc quæstionem diligenter adverte quòd * non censetur res partim vendita, partim donata, ex eo quod fuit valde minori pretio vendita: Nisi ideo fuerit minoris vendita, quod vendens haberet animum donandi superfluum, & hoc constat, quia primum spectandum est principale propositum contrahentium, & quid inter eos actum sit: unde si agant vendere, contractus non erit mistus, sed totus erit mera venditio, tametsi minoris, etiamsi scienter facta sit, nisi ita actum sit ut in eo quod res supervalet pretio, sit donatio. Textus est clarus in *l. si quis donationis, ff. de contrab. empt. & vend. in l. si sponsus §. circa, ff. de donat. inter vir. & uxor. in l. si vir uxori, ff. ad senatus. cons. Velleia. l. rogasti. in princ. l. si quis nec causa, ff. si cert. petat. Calderi. in consil. 2. sub tit. de empt. & venditio. Joan. And. Panorm. & alii. in cap. ad quæstiones de ver. permitt. Cy. Bald. in *l. 1. C. de part. Bartol. l. 1. ad fin. ff. de ver. permittat. Bald. l. 1. col. 2. C. cod. Bartol. Baldus, Paul. in l. Arist. ff. de donat. unde vilius vendere non est donare, sed damnosè contrahere, sicut damnosa divisio non est donatio, inquit Bald. in rubr. C. de contrab. emptio. & vend. qu. 10. & seq. Fabia. de Mont. S. Savi. in tract. de empt. & vend. qu. 8. in princ. ver. Vnum tamen sciens.**

* An sit donatio quatenus minoris venditur.

54. Et quamvis Bald. & Fabia. ibi hoc limitent, nisi res minus dimidia iusti pretii vendatur, non est recipienda hæc limitatio, salvo eo quod scripsi infra 33. qu. 15. quia semper principalis intentio debet attendi per jura præallegata. Aut ergo res multo minoris venditur ignoranter, & non est aliud quam venditio, sed erit locus remedio *dict. l. 2. C. de rescind. vend.* si læsio sit ultra dimidiam. Aut scienter, & non est locus dicto remedio. *ut nos. in d. l. 2.* Tamen non est aliud quàm venditio, & non est donatio etiam in excessu rei, nisi hoc actum sit: unde locus erit utrique retractui pro illo vili pretio. Nec poterit emptor deducere de re pro rata valoris ultra pretium, etiamsi probet scientiam

vendentis, nisi probet id actum, ut in excessu esset donatio. Adverte tamen quod non requiro ut expressè appareat actum de donatione: sed sufficit quòd tacitè, puta si nedum de scientia venditoris appareat, sed etiam de amicitia speciali, vel effectù venditoris, & quod venditor absque ulla rei familiaris, aut alia necessitate, tali & tam vili pretio vendidit. Ex his enim vel aliis æque potentibus conjecturis, puto satis apparere minoris venditum contemplatione emptoris, & sic implicitam inesse donationem ejus quod feudum super-valet pretio, & illud poterit emptor subducere de retractu, vel petere suppleri justum & integrum pretium à retrahente, si verisimiliter appareat potius esse factam remissionem partis justì pretii quam donationem feudi, quatenus plus valet, utpote quando venditor erat alias totum venditurus. Ad hoc vide quæ dixi infra §. 33. qu. 1. & quantum ad materiam utriusque retractus, vel similem. Sed quantum ad materiam *l. si unquam*, C. de revocand. dona. censetur donatio, & est locus *d. l. si unquam*, in scienter vilis vendente, etiam si nullo modo agatur quod sit donatio, dummodo excessus ascendat ad tantam & notabilem summam, quod verisimiliter vendens non fuisset ita lupinè contracturus si futuros liberos sperasset, ut tradit Cyn. Bald. Socy. in *l. 5. C. de pact. Franc. Ripa. in repet. d. l. si unquam. qu. 9.* & And. Tiraq. in verbo *donatione largitus in princ.*

* An venditio facta cum remissione pretii sit venditio.

55. Decimotertio quæro, feudum venditur certo pretio quod * remittitur? Distinguo, aut remittitur in continenti, aut ex intervallo. Si ex intervallo, manet venditio quacumque causa fiat remissio. *l. si tibi donationem, ff. locati.* Et locus est utrique retractui, & integrum pretium refundendum, etiamsi venditor pure naturaliter donaverit emptori, quia de donatione pretii nihil ad rem. Si vero in continenti, subdistingue: aut causa puræ, & liberalis donationis remittitur, aut ex alia causa. Primo casu, non est venditio feudi, sed vera donatio: textus in *l. cum in venditione, ff. de contrah. empt. & vend.* Et cessat uterque retractus, & ita in omnibus judicandum, sicut de feudo donato. Secundo casu manet venditio, & in omnibus idem judicandum quod de feudo vendito, etiam si remissio fuerit in continenti facta, non ex causa debiti, sed ad antidota, ex causa simplicis remunerationis, quia hujusmodi remuneratio est genus permutationis, quam donationis. *l. seu si lege §. consuluit ver. plane, ff. de petit. hered. & plane Jason, & alii in l. hoc jure, ff. de just. & jur. in l. frater a fratre, ff. de condition. indeb.* Hæc particularis vestigatio magnum quandoque habet momentum. Sed ne dum brevi reolutioni studeo obscurus fiam, diligenter adverte, circa primum membrum nostræ subdistingtionis, quod sane debet intelligi, & limitari, ut procedat quando constat, seu verisimiliter apparet, donatorem non habuisse animum vendendi feudum, ita quod pretium non est appositum causâ venditionis, sed causa donationis, forè æstimandæ juxta textum *d. l. cum in venditione.* Tunc enim nullo modo est venditio, nec donatio pretii, sed solum donatio feudi. Secus si constat quod non habuit animum donandi feudum, sed ejus pretium, feudum autem vendere voluit. Tunc enim manet venditio feudi, quamvis in continenti pretium donationis causa remiserit, quia non cadit donatio nisi super pretio, idque frequenter usuvenire potest. Quid enim si donator vult excludere propinquos suos à retractu, sed pretium donare vult emptori? Igitur hoc casu locum habebunt omnia jura feudalia, sicut in vera venditione.

56. Decimoquarto diximus feudum etiam excessivo pretio venditum, tanto esse retrahendum, & vilissimo pretio venditum vilissimè retrahi, & retrahentem hoc ultimo casu teneri. *l. 2. C. de rescind. vendit.* Quæritur, an in præcedenti casu possit retrahens agere *d. l. 2. si nimio & supra dimidium justì pretii emptum feudum tanti retraxit?* hæcque

pendet ab illa, an *d. l. 2.* habeat locum ex parte emptoris, quando reperiebatur alius tantumdem vere offerens, quam quæstionem mirum est repetentes *d. l. 2.* non attigisse. Et videtur non habere locum, * quia alii tantum vendi potuit, sed res tantum valet quantum vendi potest. *l. mortis causa capimus §. fin. ff. de dona. causa mort. l. si servus in fin. princ. ff. de condit. furt. l. in l. Falcid. non habetur. ver. Procul. l. in quantitate. §. magna. l. querebatur in princ. ff. ad leg. Falc. in l. si quis uxori. in fin. ff. de fur. l. 1. §. si heres percepto fundo. ff. ad Trebell. l. fin. §. fin autem dubitationis. & ibi Bald. in ult. col. C. de jure domi. impetrando.* Sed istud sane est intelligendum in scienter conditiones bonas & malas rei, & consequenter rei valorem, ut vult *gloss. singularis.* & ibi Ang. Imo. in *d. l. mortis causa capimus. §. fin.* Bartol. in *d. l. si servus, & in d. §. si heres.* ibi Jason *ff. ad Trebell.* Ang. Imol. in *l. pretia rerum, ff. ad leg. Falcid.* Ang. Atet. in *§. si quis agens, col. 5. in fin. inst. de actio. Cæpol. in §. tract. de simula. contra. col. 4.* & è Theologis Jacob. Almain. in *4. sentent. distin. 15. quæst. 2.* Unde sic distinguo. Aut ille qui verè, sine fraude, & cum effectù ad hoc paratus tantum offerebat, sciebat conditiones, & valorem rei, & nihilominus scienter ultra offerebat, sive affectione rei, sive affectione vendentis ductus, aut alias spontaneè largiturus, modo sibi venderetur: aut conditionem & valorem rei ignorabat. Primo casu non est locus *d. l. 2.* dummodo emptor sciverit obligationem factam à tertio, & eidem præferri voluerit, sive alias sciverit valorem & conditionem rei, sive non: dummodò etiam venditor dolose non retinuerit qualitates rei. Et ratio, quia pro beneficio debet æstimare, quod venditor eum prætulit tertio æque bonam conditionem cum effectù, & scienter offerenti. Unde non debet rependere ad damnum venditori, quem frustravit æque bona venditione. Secundo casu puto locum esse *d. l. 2.* quia tertius tantum offerens æque usus fuisset *d. l. 1.* Igitur & secundus utetur, quia æque deceptus est, & dum voluit tertio præferri, nullum lucrum abstulit venditori, eandem rescissionem passuro ab illo tertio si illi vendidisset. *Facit l. si alius, §. est & alia, ff. quod vi aut clam.* Et ita dicendum est in præfenti casu, quod si primus emptor scienter & spontaneè plus emerit, etiam ultra dimidiam justì pretii, vel si ignoranter, tamen cum expressa & speciali renunciatione *d. l. 2.* præmissa certificatione, retrahens sive patronus, sive consanguineus, tanti & sub eodem onere exclusionis privationis remedi *d. l. 2.* debet redimere: unde sciverit valorem rei, vel non, non juvabitur *d. l. 2.* sed sibi debet imputare, qui se ingessit & veluti ab invitis extorsit. Si vero primus emptor ignoravit nec debite renunciavit *d. l. 2.* tunc poterit retrahens, tamen si ingesserit illa uti, quia sicut eodem onere, ita eodem jure & commodo debet uti, quo ille emptor usus fuisset.

57. Sed juxta hoc quæritur eùm de jure communi actioni rescindenti ex *d. l. 2.* præscribatur triginta annis, ut ibi per gloss. & doctores; & hodie in hoc regno decem annis ex constitutione Ludov. 12. anno 1512. §. 46. à quo tempore incipiat currere præscriptio, an à tempore primæ venditionis, an à tempore retractus? Respondeo, à tempore primæ venditionis tantum, & contra primam venditionem tantum, quia non competit contra eum à quo retrahitur, qui non tenetur de aliqua evictione, à quo invito totum jus emptionis tale quale est, transfertur in retrahentem. Idem si emptor voluntarie cederet in alium quicquid juris habet ex tali emptione. Secus si de novo venderet alii, eodem vel ceteri pretio, quia ex novo contractu, novus emptor haberet actionem ex *dist. leg. 2.* contra venditorem suum à tempore hujus venditionis, & in vim clausulæ generalis, cedens jura & actiones, &c. haberet similem actionem contra autho-

* An res tantum valeat quantum vendi potest.

* An reditus in feudum datus possit redimi à debitore.

rem authoris sui infra tempus decennij à prima venditione dumtaxat.

§ 8. Decimoquinto quarto, dictum est *supra eodem gloss. 4.* Si reditus super feudo constitutus sit in feudum datus & vendatur, locum esse retractui feudali. Sed quid si * non vendatur extraneo sed ipsimet debitori qui redimit? Et videtur locum non esse retractui feudali, quia ex quo vassallus & debitor redimit ad sui & feudi sui hypothecati liberationem, non videtur esse emptio, sed luitio, prout in simili dicemus infra §. 23. de vassallo qui feudum suum redimit à creditore, ut non sit locus nec retractui, nec quinto denario, eo quod non sit vera venditio. Tamen ego sic distinguo: Aut ille reditus est redimibilis, aut non. Primo casu, non est locus retractui, nec etiam quinto denario, *per mor. infra §. 33. quest. 3.* quia ista non est emptio, sed redemptio necessaria, sive luitio ex qualitate inexistente à principio infeudationis, vel constitutionis reditus, sive ex necessitate contractus, vel pacti facti ante infeudationem, quæ non fuit facta, nec fieri potuit, nisi sub hoc onere. Secus, si reditus non redimibilis factus esset redimibilis, pacto creditoris & debitoris post infeudationem simpliciter, vel sub expressa qualitate non redimibilis factam, quia licet hoc possit fieri in præjudicium creditoris, non tamen in præjudicium patroni. *l. debitorum. & l. seq. C. de pact. cum vulga.* Secundo casu, dico locum esse retractui, quia est feudum separatum à feudo quod possidet debitor. Unde quemadmodum si partem feudi sui vendiderit, & emptor in fidem receptus fuit, si postea idem emptor revendat venditori suo, patronus poterit habere jus retractus, sicut si vendidisset cuicumque extraneo, quod procedit nedum si emptor fuerit receptus in fidem dictæ portionis tanquam de feudo separato, (dismembratione hujusmodi, sive eclipsi facta de consensu & autoritate domini) sed etiam si fuisset receptus tanquam convassallus, de parte ejusdem feudi, sive divisa, sive indivisa. Et sic hoc acto, ut emptor & venditor teneantur portiones suas, tanquam in unum feudum, ad unam fidem & homagium, sive sub eodem titulo ejusdem feudi, *per notata infra eodem gloss. seq. in fin.* Eodem modo si reditus non redimibilis redimatur à debitore, poterit ab eodem patronus jure feudali retrahere. Et sic nota quod hujusmodi reditus semel infeudatus, non potest amplius fieri redimibilis sine consensu patroni, quia totale feudum hujus reditus, funditus supprimeretur & extingueretur, quod non potest fieri sine consensu patroni, multo minus quam alienatio in manum (quod aiunt) mortuam, ut infra §. 51. Et sic inferitur quod ne-

dum non potest vendi, sed nec permutari, vel cedi ipsi debitori, qui tenentur vendere patrono, vel ponere extra manus suas, & in personam idoneam, tam ad consecrationem feudi, quam jurium & commodorum patroni.

§ 9. Sed juxta hæc incidenter quarto, an * creditores habentes reditus perpetuos & non redimibiles super feudis alienis, possint illos infeudari facere, sive in feudum recognoscere à patronis eorumdem feudorum? Videtur quod non, quia tenetur quis non facere quod sibi non prodest, & alii nocet. *l. 1. §. demique ff. de aqu. plu. arcen. l. fluminum. §. si ubi. Dy. Alberic. Paul. ff. de damn. infect. Joann. Fab. institut. de leg. Fufia. Capimonia. tollenda.* Quod autem noceat debitori patet, quia amodo non poterit luere, nisi consecrante patrono, qui fortè exiget indemnitate. & quod non profit venditori, patet, quia licet hoc commodi allequatur, quod feudo debitoris prehensio à patrono, tenebitur patronus solvere & continuare reditum, hoc est parvum commodum: quia illud potest recuperare super debitore, vel ejus hærede, vel super proprietate feudi prehensi, quam hypothecam habet, ut dicemus infra §. 28. Sed aliud magnum & irreparabile damnum incurrit, scilicet onus solvendorum releviorum, & quinti denarii, & periculum amittendi fructus reditus manu injecta, & sic nedum debitori, sed etiam creditori nocet. Contrarium est verum, quoniam creditores de jure suo liberè disponere possunt, invito debitore. *l. nominis. C. de hered. vel act. vend.* Unde sicut possunt vendere, donare vel cedere, ita & hypothecare, vel alio modo submittere. *l. in re mandata. C. mandati.* Et ad objectum respondetur quod procedit quando quis vellet facere, vel immittere in alieno vel in publico, secus si in suo, vel suo proprio, quia tunc non tenetur abstinere. *l. nec in creditori. C. de novis. nisi constet quod animo principaliter nocendi. ut in d. §. demique. vel nisi præcedente contractu ex quo ad id obligetur. l. in creditore. ff. de evictio. & declarat Bald. in l. 2. in princip. collas. 3. ff. solut. matrim.* Creditor autem quoniam liberaliter recognoscit à patrono, potest si velit apponere legem, ut sibi liceat donare, vel remittere debitori, absque eo quod patronus conqueri, vel aliquid indemnitate nomine petere possit. Sed non tenetur de hoc cavere nisi in constitutione reditus esset dictum, quod non posset admittere, vel ab aliquo recognoscere dictum reditum in præjudicium constituentis. Adde quæ dicam infra §. 9. *num. 9.*

* An creditores possint reditus suos in vius debitoribus infeudare.

SUMMARIA GLOSS. VI.

1. Quid de consentiente venditioni, ut si uxor consentiat viro dotale feudum vendenti?
2. Habita mente non refert quid ex æquipollentibus fiat.
3. Quid si feudum vendatur à nudo possessore?
Emens ab aliquo non fatetur eum dominum.
Potius præsumitur conquestus quam proprium.
4. Quid si unus vendit partem suam con-

- vassallo?
5. Permissa, est alienatio feudi in convassallum.
6. Propriè dicitur vassallus & cliens etiam ante fidem renovatam.
7. Ad quod jus in dubio recurrendum in consuetudinaria patria?
8. Quando de jure liceat alienare in consortem domino directo irrequisito?
9. Quando vassalli sunt investiti in solidum, cessat retractus inter eos, sicut inter consanguineos.

GLOSS. VI. IN VERBO

Par son vassal.



Un verbo per vassallum suum. Nemo dubitat idem si per procuratorem, tutorem vassalli, vel alium ejus nomine vendatur. Sed quid si alius vendidit, & vassallus tantum consentit?

* Quid de consentiente venditioni.

1. Pone: Maritus vendidit feudū dotale, vel proprium uxoris, de ejus * consensu. Et ad distinguendum dubiū, pone talem esse formulam contractus, quod solus maritus nomine suo proprio tantum vendidit, uxor autem non vendidit, sed tantum consentit venditioni, vel eam ratam habuit. Hanc questionem format Alberic. in materia retractus proximitatis, in 1. part. *stans. quest.* 98. Ubi post Andr. Pisan. quem dicit late & subtiliter disputasse, tenet nō esse locum retractui, & nullos proximiores admitti, nec ex parte viri, quia res non est de eorum genere, nec ex parte uxoris, quia ipsa non vendidit. Non vidi præfatam disputationem quam se habere dixit Albericus. Sed illa decisio prima facie habet apparentiam, quia res vendita non est de genere venditoris. Uxor autem de cujus est genere, non vendidit: patet quia non tenetur ex empto, nec de evictione. Aliud enim est vendere, aliud tantum vendenti consentire. Textus in *leg. aliud est.* & ibi Decius. *ff. de reg. jur.* Facit theoricā Saly. in l. *venditori. C. de rebus alienis non alienan.* de qua dicemus infra loco opportuno. Nec ratificatio facit censerī actum esse ratificantis, quum non fuerit ejus nomine gestus. *leg. si pupilli. §. sed si ego. ff. de neg. gest.* sed tantum facit quod ille actus per alium gestus, remanebit validus contra consentientem, & in ejus præjudicium, ut declarat Bartolus in *leg. si fundus. §. 1. ff. de pignor. & in leg. 1. §. sed & si quum quis. ff. de vi & vi armata.* Igitur deficient verba statutī, & non potest peti retractus ex statuto.

2. Contrarium tamen puto, quia verum est dicere, rem exivisse de genere per venditionem, & mediante pretio, ergo est locus retractui. Nec obstat actori, quod non est consanguineus venditoris, & quod res vendita, non est propria venditoris, quia illa verba in quantum sonant nexum & correlationem venditoris rei, & retrahentis, non sunt apposta nisi causa majoris frequentia, quia ut plurimum non accidit rem per alium domino tantum consentiente. Sed magis solet per ipsum venditorem dominum vendi: nec consuetudo, vel statutum se fundavit in illo exteriori verborum sono, vel formula, quare in ea non consistit vis, vel forma, sed in ipso effectu translationis, & alienationis rei, à sua cognatione, mediante pretio in pecunia. Et statuit posse retrahi per unum de cognatione refundendo idem pretium. Unde si ipsemet dominus vendat nomine suo, si vel alii proprio nomine vendenti consentiat, semper habebitur idem effectus. Et hæc omnino æquipollent * in materia de qua agitur. Unde non refert quid ex æquipollentibus fiat, ex quo adest eadem ratio, mens & effectus quem statutum intendit. Et sic propriè & verè in hoc casu verificatur, prout in fortioribus terminis, videlicet in dispositione conditionali, notat textus, *gloss. & doctores in l. si mater C. de instum. & substitut. sub conditione factis.* ubi pro copia allegationum remitto. Et concludo absque dubio locum esse in questione proposita utrique retractui, siue feudali, siue proximitatis. Quantum enim ad effectum juris. & maxime quem intendit & consideravit nostra consuetudo, is effectualiter vendidit, qui erat verus vassallus, vel dominus, & venditioni consentit, siquidem ab eo deciditur, & separatim res retrahenda. & ejus dominium. Et si opus esset extensione (id quod non) adhuc deberet fieri ad fraudes evitandas, per notata *suprà eodem gloss. 3. num. 9.* Et quantum ad hoc conveniunt retractus feudalis & proximitatis: sed in pluribus aliis

* Nō refert quid ex æquipollentibus fiat.

differunt, ut patebit in sequentibus.

3. Sed quid si feudum vendatur per extraneum non dominum, siue bonæ fidei, siue malæ fidei possessorem, inaudito vero domino, qui non possidet? D. faciunt hoc casu hæc verba: & vere etiam deficit effectus. Tamen patronus habet fundatam intentionem contra emptorem, tam inprehendendo, & faciendo interim fructus suos, velut aperto feudo, quam in exactione quinti vel subquinti pretii, vel in retentione feudali: nec potest emptor prima facie refuticare questionem domini auctoris sui, quamvis in contrarium faciat * quod emens ab aliquo, non propterea videtur fateri venditorem esse dominum, ut tenet *gloss. in l. 1. in vers. à non domino & ibi expresse Angel. ff. de Public. in rem actio.* & sequitur Alexand. in *consil. 92. per spectus. collat. 1. lib. 1. consil. 43. Visis coll. 3. lib. 4. consil. 115. Visa processu libro sexto,* quod clare procedit, quando agitur contra tertium, cui semper potest emptor negare venditorem fuisse dominum, ut hic: quamvis non possit negare agendo contra ipsummet autorem suum, ut inquit Decius in *leg. si à furioso. in fin. ff. si certum petatur.* Tamen ex quo jus patronatus non revocatur in dubium in se; & de venditione constat: satis est. Prout in simili decidit Matth. de Afflict. *super consil. Feder. 2. de jure protomis. in princip. col. 7. in 6. notabili.* Nec prodest negatio, & quæcumque causatio emptoris: nisi forte assumat in se onus probandi, & probet se emptorem venditionis fuisse verum dominum & vassallum, & non venditorem, & consequenter emptionem tunc nullam: & nihil inde apertum, nihilque debitum patrono. Et si hæc prætexta emptionis nulitas non possit promptè probari: interim jus domini (ut pote clarè) sequetur, secundum ea quæ diximus *suprà eod. gloss. 5. quest. 11.*

* Emens ab aliquo non fateretur eū dominum.

Diversum est in retractu consanguinitatis: in quo oportet retrahentem probare rem, nedum fuisse venditoris: sed etiam de patrono, aut antiquiori ejus hæredio, & à latere quo actori conjunctus est: quia in dubio prædia non præsumuntur esse antiqua: sed potius de novo conquestu, ut scripsi infra §. 145. & 174. Ulterius pro uberiori doctrina,

4. Quarto, si sunt plures vassalli, quorum unus vendit partem suam convassallo, an sit locus retractui? hæc questio non procedit inter plures vassallos ex successione ejusdem vassalli, cujus fuerunt hæredes, quia tunc esset inter eos locus retractui consanguinitatis, ut pote quum feudum successione questum efficiatur proprium, siue antiquum, etiam hæredibus immediatis, siue in linea directā, siue in linea collateralī, etiam si esset de conquestu, siue conquestu defuncti, ut infra §. 112. Et sic emptor haberet exceptionem contra patronum, contra quem etiam haberet actionem retractus, & hoc nisi si quando accidat inter plures hæredes ejusdem defuncti, non esse locum retractui proximitatis, etiam respectu ejusdem rei, puta si feudum à patre, & matre acquisitum, devolutum fuerit successivè in communem filium & hæredem, qui sine liberis decessit, relicto fratre patruale, & fratre contobrinio, ille enim accipit partem feudi, tanquam proprium paternum: & iste aliam partem tanquam proprium maternum: & in hoc judicantur hæredes diversarum linearum: nec alter haberet jus retractus in parte alterius, ut diximus infra §. 174. Et sic procederet questio. Sed planius procedit inter plures, qui emptione, donatione, vel alio, siue eodem, siue difformi titulo, siue simul, siue separatim acquisiverint unum & idem feudum.

5. Ex primo videtur non esse locum retractui feudali: quia * alienatio feudi est expresse & specialiter permissa inter convassallos: ita quod potest unus partem suam, siue pro diviso siue pro indiviso consorti vende-

* Permissa est alienatio feudi inter convassallos.

re, donate, vel aliter cedere. Ita decidit Andreas de Iser. in cap. 1. §. 1. in princ. per quas fiat investitura per text. in cap. 1. de adenan. feud. pater. Bald. in cap. unico. coll. fin. versic. Item sciendum est de alienan. feud. in usib. feud. Idem inter plures emphyteutas, ut hoc possunt inter se etiam domino irrequisito. argum. l. imperialem. §. praterea ducatus. de prohib. feud. alienat. per Feder. in l. voluntas. C. de fideicommiss. l. §. ceteri vero, ibi. nam cum persona conditio non mutetur, nec rei quidem statum convenit immutari. ubi ita tenet Bart. Jacob. Rebniff. Joan. de Plat. C. de impo. lucrat. descript. lib. decimo. Idem de Plat. in l. 1. num. 3. non licere habita. mestocomia libro undecimo C. Joan. And. in additio. ad Specul. in tit. loca. §. nunc aliqua. versic. 72. in princ. Andr. Iser. Alvar. Præposit. in cap. 1. §. 1. per illum text. per quos fiat investit. in usibus feudor. Bart. Paul. in l. cum hi. §. si uni. C. de transact. in leg. & ideo. ff. de condit. fur. in l. si dominus §. fin. ff. de legat. 1. in l. qui Roma §. duo fratres. quest. 10. & ibi late Jason. collat. penult. ff. de verborum oblig. Joan. Cal. in consil. 12. de feud. Saly. in l. ea lege. collat. penult. versic. quæro circa idem. C. de cond. ob caus. Lancel. Decius in l. legataris in fin. princ. ff. de legat. Jason in dicta l. voluntas. C. de fideicommiss. Hyppol. de Marfil. singula. 28. incipien. emphyteuta. Stepha. Bertrandi consil. 188. Viso casu. lib. 2. non enim videtur res mutare manum ex quo non in extraneum, sed in consortem transfertur, Argumento dicta l. voluntas. & ibi Guilielmus de Suza.

6. His non obstantibus puto locum esse retractui feudali. Et hoc sive isti vassalli tempore venditionis essent jam recepti in fidem domini, sive non. Quantumcumque enim renovatio fidei & investituræ differatur vel omittatur, tamen hinc inde omnia jura clientelaria in vigore suo remanent per notata infra §. 61. Etiam in pœnalibus, ut dicemus infra, §. 43. Et verè & propriè dicitur patronus, & cliens, in feudo semel constituto, quemadmodum semper verè & propriè dicitur feudum, licet feudalitas non sit exhibita. Et hæc vocabula magis cohærent rei quàm personæ, ut diximus supra §. 1. gloss. quinta in principio. Ratio decisionis nostræ est, quia uno ex vassallis vendente partem suam consorti, verum est, feudum vel ejus partem vendi à vassallo, & sic concurrunt verba hujus §. Igitur & dispositio leg. 4. §. totiens. ff. de damno infect. cum vulga. Amplio etiam si simul essent noviter de illo feudo infeudati à domino, sed simpliciter; quod intelligitur in viriles. Et sic quilibet est vassallus pro parte sua tantum, & pro parte aliorum est velut extraneus.

7. Non obstant in contrarium adducta, quia quæstiones circa consuetudinem nostram emergentes, non sunt ad normam juris Romani, vel consuetudinis Insularum exigendæ: sed proprio & peculiari suo jure hujus consuetudinis, in quo primo attenditur dispositio expressa. Secundo, mens sive dispositio tacita. Tertio, si-

mile ejusdem consuetudinis, ut diximus supra in proximo. gloss. 1. Tum etiam in terminis illius juris dicta opinio Bartoli & sequentium non est simpliciter vera. Et contrarium tenent Guillel. de Cug. Alberic. in d. l. cum hi. §. si uni. Bald. Paul. in d. l. voluntas. Bald. in l. dudum versicul. C. de contrahen. empt. & vend. Et pulchre Alexand. in d. l. si domus. ad fin. ff. de leg. 1.

8. Ubi sic distinguit: Aut loquimur inter plures filios, ejus qui recipit emphyteusim pro se, & filiis simpliciter, vel pro se, filiis & hæredibus, Et tunc procedit opinio Barr. Ratio in promptu est, quia filii ex lege investituræ sunt vocati, cujus virtute est inter eos jus accrescendi, ita quod si alter filiorum repudiaret partem suam, non rediret addominum, sed accretet alteri. Igitur multò magis accrescit si refuset, vel cedat fratri partem suam mediante pecunia, vel gratis. Et si dominus non potest tali casu habere jus prælationis, nec incurere aliquod interesse: merito non est requirendus. Aut loquimur in emphyteusi ab initio concessa duobus: tunc quia inter eos non est locus juri accrescendi, ut per Bart. & alios in l. si mihi & Titio. ff. de verborum oblig. non possunt inter se alienare, nisi domino requisito secundum formam. l. fin. C. de jure emphyt. & habebit dominus jus prælationis si vendatur etiam consorti, & sequitur Jason in dicta l. domus in fin. collat. 32. quest. 7. num. 116. Eodem modo sentit Alexand. ut supra distinguendum in feudo dum allegat. cap. 1. de alien. feud. pater. in usibus feud. quod ibi volunt doctores & Bald. Paul. in dict. l. voluntas.

9. Itaque concludo, vendito feudo, vel parte etiam, consorti, semper & indistinctè locum esse retractui feudali, nisi emptor sit talis cui aliàs competeret retractus consanguinitatis. Item nisi plures vassalli haberent ex infeudatione, per quam simul essent infeudati, non simpliciter, seu pro virilibus, sed cum clausula, & quilibet eorum in solidum, vel cum clausula æquipollenti, ut & quemque, vel & quemlibet eorum. Et hoc casu propter seriem sermonis, verbum quemlibet idem importat quod verbum quemque, aliàs de sui natura secus ut dixi supra §. 2. gloss. 4. num. 45. Et idem dicendum puto in censuaris prædiis, in locis ubi consuetudo dat domino jus retractus post consanguineum. Quid autem apud nos si census vel emphyteusis sit concessa sub pacto quod non poterit vendi, nisi domino requisito, ut possit haberi pro pretio; dicam infra §. 184. in materia retractus pure conventionalis, & pure legalis. Et quid in prædio concessio ad certum reditum perpetuum, sub illo pacto quod non possit vendi, nisi domino requisito, non apposita illa particula, ut possit haberi pro pretio: an tacitè subintelligatur ut concedens habeat jus retractus, seu prælationis, quia multum fuit agitata inter insigniores rogati nostri ordinis. & materiam feudalem excedit, reservo planè examinandum infra titul. seq. §. 73.

SUMMARIA GLOSS. VII.

1. Utrum gerundium importet conditionem.
2. Respondeo quod non, sed inducit modum. In eadem dispositione nihil prius, nihil posterius.
3. Quæ non respiciunt dispositionem, sed executionem, non faciunt conditionem.
4. Ad tollendum consequentiam sufficit dare instantiam.
5. Notabilis questio in facto.

Tom. I.

Quid sit item juridicialiter constituere.

6. 7. Quanta circumspectione theoriae juris ad negotiorum decisionem adaptanda.
8. Relatio fieri intelligitur ad principalem dispositionem.
9. Quando gerundium facit conditionem.
10. Utrum patronus retrahens possit refectionis loco compensare.
21. Compensatio æquipollat solutioni.

V u ij

GLOSS. VII. IN VERBO

Est *payant.*

• Verum
gerundium
importet
conditio-
nem.



N verbo solvendo. 1. Quæritur primum utrum istud gerundium indicet conditionem? Videtur quod sic: primo quia actus significatus per istud gerundium non est in obligatione, nec id agit consuetudo, ut omnino teneatur patronus refundere pretium, nec ad hoc directe compelli potest. Igitur illud est in conditione & facit conditionem, *Argumento l. quum ab eo. ff. de contrah. empt. & venditio.* Secundo, sive expresse, sive tacite, de intentione disponentis appareat, certum onus (quibuscumque verbis expressum) prius implendum est, quam emolumentum accipiat: tunc inducitur conditio, cujus est natura ut prius impleri debeat, quam dispositio sortiatur effectum. Secus quando quis prius emolumentum consequitur, tunc enim non est conditio, sed modus. Ita concludit Bartolus in *l. quibus diebus. §. Terminus: collat. 2. versic. quid si restator.* & sequitur Paul. *ibi. ff. de condit. & demonst. Sa'y. in leg. ea conditione. C. de rescinden. vendit. Philip. Decius in l. cum nota. col. 3. num. 6. C. de transactio.* Tertio, quia istud gerundium videtur respicere id quod est substantiale, puta pretium, quod est substantiale contractus, & retractum venditionis. Igitur conditionem facit, & suspenditur per id quod notat Baldus in *lectioe leg. & si post tres. collat. 4. ff. si quis auctombus.*

2. Dic contra, quod solum inducit modum, primo, quia istud gerundium sequitur præcedentem dispositionem. Et hæc clausula gerundii incipit à præcedenti dispositione, & ab oratione perfecta, per quam consuetudo jam dedit patrono jus retractus. Patet in serie textus. Ergo gerundium sequens non inducit conditionem, quippe cujus natura est accedere futuræ, non tamen factæ dispositioni. Et sic concessio juris retractus purè facta, non suspenditur per gerundium sequens, sed solum modificatur & limitatur. Sed certè hæc ratio magis videtur aures demulcere, quam stomacho satisfacere, & verbalis magis quam realis esse, quia ex quo gerundium ponitur in eadem oratione, saltem in eodem contextu & junctura verborum, non potest necessario dici, quod sequatur magis quam præcedat. Imò attento quod totius hujus §. non est nisi una dispositio, & unus verborum conceptus, nihil in eo debet censeris prius vel posterius, sed particula posterius scripta inest priori, & è diverso, ut in simili notat Bald. in *l. contractus. C. de fide instrument. & plenius infra §. 184.* Tum, si converteretur ordo literarum, ita quod hic §. inciperet à gerundio, puta sic, patronus refundendo pretium emptori, poterit ab illo retrahere feudum, adhuc idem tenerem quod dixi, dispositionem non esse conditionalem, sed modalem. Unde non placet hæc prima ratio & similes quæ nudam literam & fortuitum verborum ordinem sequuntur magis quam rationem & mentem. Secunda ratio dari videtur ex theorica Bartoli, & omnium in *l. si tu ex parte. ff. de acquir. heredit. quod quando gerundium additur verbo, vel respicit verbum præsentis temporis, tunc non inducit conditionem, sed venit ad modificationem & qualificationem. At in hoc textu, gerundium additur & respicit verba præsentis temporis, videlicet illa, *peni prendere. retineri & avoir*, id est, potest capere, retinere, & habere. Sed hæc ratio non placet per ea quæ dixi infra §. 31. gloss. 2. in princip. Ubi dictam theoreticam limitavi, quando verba præsentis temporis extenduntur & complentur actus futuros & gerendos, ut hic.*

3. Tertiam igitur hanc & punctualem de rationem, quia istud gerundium non respicit ipsum jus retractus: sed ejus exercitium, & executionem, ut patet in textu:

& sic non suspendit illud nec impedit quin feudo vendito & tradito statim nascatur, & pure subsistat; & sed impedit ejus executionem, & effectum, donec fiat illud, quod per gerundium significatur. Et sic jus retractus firmatum, & jam acquisitum, hæcenus impedit & resolvit ope exceptionis. Et ita in simili tradit Baldus in *lectioe dictæ legis & si post tres. collat. quarta, versiculo secundo, quæro utrum tacita.* Hæc autem sententia nostra manifestè probatur in textu, in illa clausula, *dedans quarante jours*, id est, infra quadraginta dies. Ex quo patet quod consuetudo non astringit patronum ad solvendum illico, & statim, sed ad hoc faciendum concedit ei terminum quadraginta dierum à die exhibitionis literarum: & sic necessario istud gerundium importat actum futurum, vel qui ad minus per quadraginta dies sequi potest, post ipsum jus retractus formatum & acquisitum: ergo ejus ortum nullo modo suspendit. Hanc autem probationem non posui punctuali, & adæquata ratione, quia etiam si non esset in textu hæc particula, infra quadraginta dies, & sic dato quod gerundium non esset in diem seu cum restrictione ad certum tempus sed purè, absolutè & præcisè staret, adhuc idem dicendum putarem, quod dixi per dictam rationem tertiam. Facit quod in dubio iudicari debet, ut sit modus, & non conditio. ut notant Bart. Bald. Alexand. & omnes in *l. cum nota. C. de transactio.* Paul. in *l. quæro. §. inter locatorem. ff. locati.* Pro dilutione contrariorum, Ad primum negatur consequentia. Nec enim modus est in obligatione à principio, & tamen nec à principio conditionem facit.

4. Ad tollendam autem consequentiam sufficit vel unam dare instantiam. *gloss. in cap. sicuti urgeri. 1. questio. 1. Jason in l. creditori. post glossam penult. ibi. ff. de oper. novi. nuncia. & in l. 2. §. ex his col. 3. ff. de verbor. obig. in l. si pro fundo. in fin. C. de transactio.* dicta autem *l. cum ab eo*, loquitur in contractu consistente in concursu voluntatis utriusque partis. Merito ibi distinxit Salvinus Julianus, an concurrat concursus ad obligandum de presenti ad faciendum id quod per hoc verbum dummodò, ita, si, vel aliam dictionem, vel etiam (ut puto) per gerundium, seu quamvis aliam verborum formulam expressum fuit. Et tunc quum illud expressum transierit in obligationem, jam non est conditio, sed pura dispositio & venditio suo modo. An vero non concurrat consensus ad obligandum de presenti ad illud certum quid expressum, nec tamen adest animus contrahendi, nisi illud expressum fiat, & tunc necessario illud expressum facit conditionem, & suspendit venditionem, & totum contractum in eius eventum. Vide textum dictæ *leg. quum ab eo*, quem nolo ad longum referre. Nos autem loquimur in dispositione legali, quæ est posita in libera voluntate & facultate solius patroni, sub certo modo. Et sic quemadmodum ipsum jus retractus non est in obligatione respectu patroni, ita nec modus, videlicet refusio pretii, utrumque tamen tanquam unum est in eius facultate, & dispositione, velut una dispositio qualificata. Ad secundum illa distinctio clare, semperque procedit in secundo sui membro, sed in primo non est semper vera, & pro ratione materiæ subjectæ quandoque sic dici debet, ut frequenter usuvenit in legatis, quandoque secus, ut palam est in contractibus respectivis utriusque obligatoris. *leg. Julianus §. offerri. ff. de act. empt. & plenius dicam infra §. 92. in materia gerundiorum, ablativorum absolutorum, & conditio- num, in ultimis voluntatibus.* Tum in dicta distinctione præfati doctores in præteriti & minus exactè loquuti sunt, proprius enim & pressius loqui debuerant, an onus adjectum prius implendum sit, quam jus pe-

tendi & augendi natum sit. At hic satis apparet, statim vendito & tradito feudo, natum esse & competere jus retractus, & posse patronum manum suam injicere, & feudum retinere jure feudali, vel aliis jure vel actione retractus feudalis, experiri illicò, etiam prius quam pretium refuderit, imò etiam prius quam offerret illud prompte refundere, quia non tenetur prompte refundere, sed solum infra quadraginta dies à tempore exhibitionis literarum venditionis. Et sic sufficit quòd offerat refundere quadragesimo die post hujusmodi exhibitionem, vel aliam debitam notificationem. Interim autem rectè apprehendit, juste retinet, & rectè agit & experitur conditione, ex hoc §. ad exhibendum instrumenta, & sibi adjudicandum feudum jure retractus. Ergo statim purè competit & subsistit illud jus in se. Et illud gerundium solvendo, solum respicit executionem, & effectum consummatum hujus juris, vel ejus abolitionem & resolutionem, nili pareatur infra dictum tempus. Et sic patet responsio ad tertium. Cum enim refuso pretii sit facti, non potest esse de substantia juris retractus, quod est merum jus, sed est de substantia executionis facti, ad quam istud gerundium refertur, & non ad ipsum jus in se. Sed interim lector, audire videor quorundam murmur, quid tanto multiloquio opus est? Num sat erat duobus verbis dicere, hoc gerundium non facit conditionem, sed modum, citatis ad hoc duabus aut tribus legibus. At ego lubentissimè tali breviculo, longum laborem redemissem, nisi veritas & utilitas hujus discussionis eo me impulisset. Non enim ad hujus §. materiam tantum, sed etiam ad plurima alia latissimè patet. Exempli gratia, unum protexam, in quo tredecim ab hinc annis dum essem novitius in praxi, recordor me scripsisse tanquam advocatum unius partis, in specie hujusmodi.

5. Titius tutor Caii, domum ejus vendidit sine decreto cum clausula evictionis nomine proprio, postea Caius major factus agit ad redditionem rationum contra Titium, tandem transigunt. Et ut clarius liqueat quæ fuerit forma transactionis, ponam in brevi substantialia verba in Gallico, ut sequitur: *C'est à sçavoir que pour demeurer quiste par ledit Titius de tel & tel fait de ladite administration, & du fait d'icelle maison, & généralement de toute ladite administration, sera tenu & promet ledit Titius payer dans la saint Remy la somme de quatre cens livres tournois. Et en ce faisant a ledit Caius ratifié, confirmé, & approuvé: confirme, approuve & ratifié la vente d'icelle maison.* Id est concordatum quòd ad hoc ut Titius remaneat liberatus à tali & tali facto dictæ administrationis & à facto venditionis dictæ domus, & generaliter à tota administratione, tenebitur & promittit solvere Caio intra Calendas Octobres quatuor centenas libras Tutonenses. Et in hoc faciendo dictus Caius ratificavit, confirmavit, & approbavit, ratificat, confirmat, & approbat venditionem dictæ domus. Accidit quòd Titius non solvit in termino, Caius cepit vendicare dictam domum coram præside Parisiensi, ubi advocatus sui pro reo, status causæ juridicialis erat, nempe, Utrum illa verba, & en ce faisant, facerent conditionem vel modum. Itaque lite juridicialiter constituta, quod practici prætoriani aiunt in jus, seu ad deliberandum appunctuata, Actor conditionem illis importari causabatur, & consequenter ratificationem venditionis domus à se factam, conditionalem fuisse, si in termino solutum fuisset, quæ quidem conditio defecerat, & sic nulla erat ratificatio. Ego contra pro reo allegabam dicta verba facere modum, & non conditionem, & sic ratificationem ab initio puram fuisse, & secum traxisse executionem irrevocabilem, & sic licet non fuerit soluta summa promissa in termino, non propterea à resolvi dictam transactionem, nec ratificationem in ea contentam: sed solum agendum ad solutionem, vel sienda executio instrumenti pu-

blici dictæ transactionis pro dicta summa quam etiam reus vel dictus Titius venditor laudatus offerebat actori solvere. Et plura in hanc sententiam. Inter quæ cæteris omiſſis tria potissimum:

6. Primo adducebam *l. in civile. C. de rei venditione cum no. in l. ubi pactum. C. de transactio.* quoniam dicta transactio erat facta sub instrumento publico & guarantee, in quo semper apponitur stipulatio, ut notat Bartol. in *l. secunda. C. de condition. ob caus.* Secundo inducebam *l. cum ab eo. ff. de contrab. emptione & vend.* Tertio, theoriam Bartoli, quam omnes sequuntur in *leg. si in ex parte sexta. in fin. ff. de acquirend. vel omitt. hered.* Ubi voluit quòd si gerundium positum in ablativo, respicit verbum vel participium futuri temporis, inducit conditionem, ut in dicta *l. junct. gloss. in verbo adendum.* Si vero respicit verbum vel participium præsentis temporis, non inducit conditionem, sed venit ad modificationem & qualificationem actus, & sic in specie proposita clausula, & en ce faisant, resolvitur & æquipollet huic clausulæ & gerundio, in hoc faciendo, quæ est sua vera exponens, ut Logicorum verbis utar, & immediate jungitur, & respicit verba præteriti vel præsentis temporis, videlicet illa, ratificavit, & ratificat: approbavit, & approbat. Ergo non inducit conditionem, sed modum. Et sic per dictam clausulam ratificatio immediate sequens non efficitur conditionalis, sed modalis, & remanet pura. Et quia dicta applicatio dictæ theoriz Bartoli ad praxim potest esse frequens, & ad multa utilis, & etiam periculosa, nisi diligenter omnia perscrutantur, & ponderentur, prout vel in jure peritissimis, sed nondum in praxi exercitatis usavenit, graviter labi, dum theorias suas immediate ad negotia decidenda applicat.

7. Et ut plenius habeas, adverte quod Bartolus ibi loquitur quando gerundium non potest respicere nisi unum verbum, vel plura connexa ad idem tendentia. Hic autem ponitur in medio diversarum clausularum, & potest respicere diversa, & separata verba. Si enim respiceret tantum sequentia hæc verba ratificavit, & ratificat, quæ sunt præteriti & præsentis temporis: theorica, Bartoli concluderet pro reo. Si vero tantum præcedentia, adhuc est ambiguitas an referatur ad ultima verba immediate præcedentia, quæ sunt de futuro, videlicet hæc, solvere dictam summam calendis Octobris. An vero ad omnia, sive ad totam ipsam transactionem, & promissionem solvendi. Primo casu esset res expedita pro actore, quia ratificatio esset conditionalis, & perinde haberetur, ac si esset facta expressè sub hac conditione, si solveris in tali termino, ratifico venditionem, & non aliàs. Et hoc operaretur illud relativum hoc, si solum referret actum futura solutionis immediate narratum, & ita acceperunt iudices qui sententiam dederunt pro actore. Secundo casu habemus intencum pro reo, quia perinde est ac si esset dictum, & mediante ista transactione & promissione, ratificavit, & ratificat. Et subtiliter perpendendo, dictum gerundium non respicit seu non referatur ad sequentia, sed ad præcedentia: patet quia non stat per se, & simpliciter, sed cum dicto relativo hoc, sibi immediate annexo, quod necessario respicit præcedentia, quæ virtualiter censentur implicita, repetita, & inesse ipsi referenti. *l. asse toto. ff. de heredibus institut. l. si ita scripsero. ff. de condit. & demonstrat.* Puto tamen quod non debeat ita accipi, ut tantum ultima immediata verba de actu solvendi dictis calendis referat, sed quòd respicit & refert ipsum principale dispositionis, transactionis & promissionis, quæ præcedit facta & conclusa de præsentis, unà cum dicta ratificatione, quæ consequetur, fuit de præsentis, & non conditionalis, sed statim traxit secum executionem.

6. Quoniam etiam in dubio relatio debet fieri non ad immediatum verbum seu ad qualitatem, seu access-

Vu iij

Nota pulchra quædam facti.

Quid sit ius iuridicialiter constitutum.

Quæ circumspicione reorum ad negotia decidenda applicanda.

GLOSS. VII. IN VERBO

En payant.

* Utram
gerundium
importet
condicio-
nem.



N verbo solvendo. 1. Queritur primum utrum istud* gerundium indicet conditionem? Videtur quod sic: primo quia actus significatus per istud gerundium non est in obligatione, nec id agit consuetudo, ut omnino teneatur patronus refundere pretium, nec ad hoc directe compelli potest. Igitur illud est in conditione & facit conditionem, *Argumento l. quum ab eo. ff. de contrah. empt. & venditio.* Secundo, siue expresse, siue tacite, de intentione disponentis appareat, certum onus (quibuscumque verbis expressum) prius implendum est, quam emolumentum accipiatur: tunc inducitur conditio, cujus est natura ut prius impleri debeat, quam dispositio sortiatur effectum. Secus quando quis prius emolumentum consequitur, tunc enim non est conditio, sed modus. Ita concludit Bartolus in *l. quibus diebus. §. Terminus collat. 2. versic. quid si restator.* & sequitur Paul. *ibi. ff. de condit. & demonstrat. Sal'y. in leg. ea conditio. C. de rescinden. vendit.* Philip. Decius in *l. cum nota. col. 3. num. 6. C. de transactis.* Tertio, quia istud gerundium videtur respicere id quod est substantiale, puta pretium, quod est substantiale contractus, & retractum venditionis. Igitur conditionem facit, & suspenditur per id quod notat Baldus in *lectione leg. & si post tres. collat. 4. ff. si quis antiombus.*

2. Dic contra, quod solum inducit modum, primo, quia istud gerundium sequitur precedentem dispositionem. Et hæc clausula gerundii incipit à precedenti dispositione, & ab oratione perfecta, per quam consuetudo jam dedit patrono jus retractus. Patet in serie textus. Ergo gerundium sequens non inducit conditionem, quippe cujus natura est accedere futuræ, non tamen factæ dispositioni. Et sic concessio juris retractus purè facta, non suspenditur per gerundium sequens, sed solum modificatur & limitatur. Sed certè hæc ratio magis videtur aures demulcere, quam stomacho satisfacere, & verbalis magis quam realis esse, quia ex quo gerundium ponitur in eadem oratione, saltem in eodem contextu & junctura verborum, non potest necessario dici, quod sequatur magis quam precedat. Imò attento quod totius hujus §. non est nisi una dispositio, & unus verborum conceptus, nihil in eo debet censerì prius vel posterius, sed particula posterius scripta inest priori, & è diverso, ut in simili notat Bald. in *l. contractus. C. de fide instrument. & plenius infra §. 184.* Tum, si converteretur ordo literæ, ita quod hic §. inciperet à gerundio, puta sic, patronus refundendo pretium emptori, poterit ab illo retrahere feudum, adhuc idem tenere quod dixi, dispositionem non esse conditionalem, sed modalem. Unde non placet hæc prima ratio & similes quæ nudam literam & fortuitum verborum ordinem sequuntur magis quam rationem & mentem. Secunda ratio dari videtur ex theorica Bartoli, & omnium in *l. si in ex parte. ff. de acquir. heredit. quod quando gerundium additur verbo, vel respicit verbum præsentis temporis, tunc non inducit conditionem, sed venit ad modificationem & qualificationem. At in hoc textu, gerundium additur & respicit verba præsentis temporis, videlicet illa, *peru prendere. retinere & avoir*, id est, potest capere, retinere, & habere. Sed hæc ratio non placet per ea quæ dixi infra §. 35. gloss. 2. in princip. Ubi dictam theoreticam limitavi, quando verba præsentis temporis extenduntur & complectuntur actus futuros & gerendos, ut hic.*

3. Tertiam igitur hanc & punctualem do rationem, quia istud gerundium non respicit ipsum jus retractus, sed ejus exercitium, & executionem, ut patet in textu:

& sic non suspendit illud nec impedit quin feudo vendito & tradito statim nascatur, & pure subsistat, & sed impedit ejus executionem, & effectum, donec fiat illud, quod per gerundium significatur. Et sic jus retractus firmatum, & jam acquiritum, hæcenus impedit & resolvit ope exceptionis. Et ita in simili tradit Baldus in *lectione dictæ legis & si post tres. collat. quarta, versiculo secundo, quæro utrum tacita.* Hæc autem sententia nostra manifeste probatur in textu, in illa clausula, *dedans quarante jours*, id est, infra quadraginta dies. Ex quo patet quod consuetudo non astringit patronum ad solvendum illico, & statim, sed ad hoc faciendum concedit ei terminum quadraginta dierum à die exhibitionis literarum: & sic necessario istud gerundium importat actum futurum, vel qui ad minus per quadraginta dies sequi potest, post ipsum jus retractus formatum & acquiritum: ergo ejus ortum nullo modo suspendit. Hanc autem probationem non posui proportionali, & adæquata ratione, quia etiam si non esset in textu hæc particula, infra quadraginta dies, & sic dato quod gerundium non esset in diem seu cum restrictione ad certum tempus sed purè, absolute & præcisè staret, adhuc idem dicendum putarem, quod dixi per dictam rationem tertiam. Facit quod in dubio iudicari debet, ut sit modus, & non conditio. ut notant Bart. Bald. Alexand. & omnes in *l. cum nota. C. de transactio. Paul. in l. quæro. §. inter locatorem. ff. locati.* Pro dilutione contrariorum, Ad primum negatur consequentia. Nec enim modus est in obligatione à principio, & tamen nec à principio conditionem facit.

4. Ad tollendam autem consequentiam sufficit vel unam dare instantiam. *gloss. in cap. sicut argenti. 1. questio. 1. Jason in l. creditori. post glossam penult. ibi. ff. de oper. novi. nuncia. & in l. 2. §. ex his col. 3. ff. de verbor. oblig. in l. si pro fundo. in fin. C. de transactio.* dicta autem *l. cum ab eo*, loquitur in contractu consistente in concursu voluntatis utriusque partis. Merito ibi distinguit Salvinus Julianus, an concurrat concursus ad obligandum de præsentis ad faciendum id quod per hoc verbum dummodò, ita, si, vel aliam dictionem, vel etiam (ut puto) per gerundium, seu quamvis aliam verborum formulam expressum fuit. Et tunc quum illud expressum transierit in obligationem, jam non est conditio, sed pura dispositio & venditio suo modo. An vero non concurrat consensus ad obligandum de præsentis ad illud certum quid expressum, nec tamen adest animus contrahendi, nisi illud expressum fiat, & tunc necessario illud expressum facit conditionem, & suspendit venditionem, & totum contractum in ejus eventum. Vide textum dictæ *leg. quum ab eo*, quem nolo ad longum referre. Nos autem loquimur in dispositione legali, quæ est posita in libera voluntate & facultate solius patroni, sub certo modo. Et sic quemadmodum ipsum jus retractus non est in obligatione respectu patroni, ita nec modus, videlicet refusus pretii, utrumque tamen tanquam unum est in ejus facultate, & dispositione, velut una dispositio qualificata. Ad secundum illa distinctio clare, semperque procedit in secundo sui membro, sed in primo non est semper vera, & pro ratione materiæ subjectæ quandoque sic dici debet, ut frequenter usu venit in legatis, quandoque secus, ut palam est in contractibus respectivis utriusque obligatoriis. *leg. Julianus §. offerri. ff. de act. empt. & plenius dicam infra §. 92. in materia gerundiarum, ablativorum absolutorum, & conditionum, in ultimis voluntatibus.* Tum in dicta distinctione præfati doctores in præteritis & minus exacte loquuti sunt, proprius enim & pressius loqui debuerant, an onus adjectum prius implendum sit, quam jus pe-

tendi & augendi natum sit. At hic satis apparet, statim vendito & tradito feudo, natum esse & competere jus retractus, & posse patronum manum suam injicere, & feudum retinere jure feudali, vel aliis jure vel actione retractus feudalis, experiri illicò, etiam prius quam pretium refuderit, imò etiam prius quam offerret illud prompte refundere, quia non tenetur prompte refundere, sed solum infra quadraginta dies à tempore exhibitionis literarum venditionis. Et sic sufficit quòd offerat refundere quadragesimo die post hujusmodi exhibitionem, vel aliam debitam notificationem. Interim autem rectè apprehendit, juste tenet, & rectè agit & experitur conditione, ex hoc §. ad exhibendum instrumenta, & sibi adjudicandum feudum jure retractus. Ergo statim purè competit & subsistit illud jus in se. Et illud gerundium solvendo, solum respicit executionem, & effectum consummatum hujus juris, vel ejus absolutionem & resolutionem, nili pareatur infra dictum tempus. Et sic patet responsio ad tertium. Cumenim refusio pretii sit facti, non potest esse de substantia juris retractus, quod est merum jus, sed est de substantia executionis facti, ad quam istud gerundium refertur, & non ad ipsum jus in se. Sed interim lector, audire videor quorundam murmur, quid tanto multiloquio opus est? Num fat erat duobus verbis dicere, hoc gerundium non facit conditionem, sed modum, citatis ad hoc duabus aut tribus legibus. At ego lubentissimè tali breviculo, longum laborem redemissem, nili veritas & utilitas hujus discussionis eo me impulisset. Non enim ad hujus §. materiam tantum, sed etiam ad plurima alia latissimè patet. Exempli gratia, unum proferam, in quo tredecim ab hinc annis dum essem novitius in praxi, recorder me scripsisse tanquam advocatum unius partis, in specie hujusmodi.

Nota pulchris quibus facti.

§. Titius tutor Caii, domum ejus vendidit sine detrimento cum clausula evictionis nomine proprio, postea Caius major factus agit ad redditionem rationum contra Titium, tandem transigunt. Et ut clarius liqueat quæ fuerit forma transactionis, ponam in brevi substantialia verba in Gallico, ut sequitur: *C'est à scavoir que pour demeurer quitte par ledit Titius de tel & tel fait de ladite administration, & du fait d'icelle maison, & généralement de toute ladite administration, sera tenu & promis ledit Titius payer dans la saint Remy la somme de quatre cens livres tournois. Et en ce faisant a ledit Caius ratifié, confirmé, & approuvé: confirme, approuve & ratifié la vente d'icelle maison.* Id est concordatum quòd ad hoc ut Titius remaneat liberatus à tali & tali facto dictæ administrationis & à facto venditionis dictæ domus, & generaliter à tota administratione, tenebitur & promittit solvere Caius intra Calendas Octobres quatuor centenas libras Turonenses. Et in hoc faciendò dictus Caius ratificavit, confirmavit, & approbavit, ratificat, confirmat, & approbat venditionem dictæ domus. Accidit quòd Titius non solvit in termino, Caius cepit vendicare dictam domum coram præside Parisiensi, ubi advocatus sui pro reo, status causa juridicialis erat, nempe, Utrum illa verba, & *en ce faisant*, facerent conditionem vel modum. Itaque lite juridicialiter constituta, quod practici prætoriani aiunt in jus, seu ad deliberandum appunctuata, Actor conditionem illis importari causabatur, & consequenter ratificationem venditionis domus à se factam, conditionalem fuisse, si in termino solum fuisset, quæ quidem conditio defecerat, & sic nulla erat ratificatio. Ego contra pro reo allegabam dicta verba facere modum, & non conditionem, & sic ratificationem ab initio puram fuisse, & secum traxisse executionem irrevocabilem, & sic licet non fuerit soluta summa promissa in termino, non propterea resolvi dictam transactionem, nec ratificationem in ea contentam: sed solum agendum ad solutionem, vel secunda executio instrumenti pu-

Quid sit litem juridicialiter constituta.

blici dictæ transactionis pro dicta summa quam etiam reus vel dictus Titius venditor laudatus offerebat actori solvere. Et plura in hanc sententiam. Inter quæ cæteris omissis tria potissimum:

6. Primo adducebam *l. in civile. C. de rei venditione cum nat. in l. ubi patium. C. de transactio.* quoniam dicta transactio erat facta sub instrumento publico & guarantee, in quo semper apponitur stipulatio, ut notat Bartol. in *l. secunda. C. de condition. ob caus.* Secundo adducebam *l. cum ab eo. ff. de contrab. emptione & vend.* Tertio, theoriam Bartoli, quam omnes sequuntur in *leg. si tu ex parte sexta. in fin. ff. de acquirend. vel omitt. hered.* Ubi voluit quòd si gerundium positum in ablativo, respicit verbum vel participium futuri temporis, inducit conditionem, ut in dicta *l. junctè gloss. in verbo adendum.* Si vero respicit verbum vel participium presentis temporis, non inducit conditionem, sed venit ad modificationem & qualificationem actus, & sic in specie proposita clausula, & *en ce faisant*, resolvitur & æquipollet huic clausulæ & gerundio, in hoc faciendò, quæ est sua vera exponens, ut Logicorum verbis utar, & immediate jungitur, & respicit verba præteriti vel presentis temporis, videlicet illa, ratificavit, & ratificat: approbavit, & approbat. Ergo non inducit conditionem, sed modum. Et sic per dictam clausulam ratificatio immediate sequens non efficitur conditionalis, sed modalis, & remanet pura. Et quia dicta applicatio dictæ theoriz Bartoli ad praxim potest esse frequens, & ad multa utilis, & etiam periculosa, nili diligenter omnia respiciantur, & ponderentur, prout vel in jure peritissimis, sed nondum in praxi exercitatis usu venit, graviter labi, dum theorias suas immediate ad negotia decidenda applicant.

7. Et ut plenius habeas, adverte quòd Bartolus ibi loquitur quando gerundium non potest respicere nisi unum verbum, vel plura connexa ad idem tendentia. Hic autem ponitur in medio diversarum clausularum, & potest respicere diversa, & separata verba. Si enim respiceret tantum sequentia hæc verba ratificavit, & ratificat, quæ sunt præteriti & presentis temporis: theorica Bartoli concluderet pro reo. Si vero tantum præcedentia, adhuc est ambiguitas an referatur ad ultima verba immediate præcedentia, quæ sunt de futuro, videlicet hæc, solvere dictam summam calendis Octobris. An vero ad omnia, sive ad totam ipsam transactionem, & promissionem solvendi. Primo casu esset res expedita pro actore, quia ratificatio esset conditionalis, & perinde haberetur, ac si esset facta expressè sub hac conditione, si solveris in tali termino, ratifico venditionem, & non aliter. Et hoc operaretur illud relativum hoc, si solum referret actum futuræ solutionis immediate narratum, & ita acceperunt iudices qui sententiam dederunt pro actore. Secundo casu habemus intentum pro reo, quia perinde est ac si esset dictum, & mediante ista transactione & promissione, ratificavit, & ratificat. Et subtiliter perpendendo, dictum gerundium non respicit seu non refertur ad sequentia, sed ad præcedentia: patet quia non stat per se, & simpliciter, sed cum dicto relativo hoc, sibi immediate annexo, quòd necessario respicit præcedentia, quæ virtualiter censentur implicita, repetita, & inesse ipsi referenti. *l. asse toto. ff. de heredibus institut. l. si ita scripsero. ff. de condit. & demonstrat.* Puto tamen quòd non debeat ita accipi, ut tantum ultima immediata verba de actu solvendi dictis calendis referat, sed quòd respicit & refert ipsum principale dispositionis, transactionis & promissionis, quæ præcedit facta & conclusa de presentis, unà cum dicta ratificatione, quæ consequetur, fuit de presentis, & non conditionalis, sed statim traxit secum executionem.

Quanta circumspicione reoriz juris ad negotia decidenda applicanda.

6. Quoniam etiam in dubio relatio debet fieri non ad immediatum verbum seu ad qualitatem, seu acces-

sionem, sed ad principalem dispositionem *l. fin. §. Titia.* & ibi Bart. *ff. de libera. lega.* Bart. in *l. Cennurio. quast. 3. ff. de vulgar. & pupill.* Paulus *consil. 283. vifs & ponderatis. num. 4. lib. 1.* Jason in *l. si quis filium. coll. 3. C. de inoffic. testam.* Et sic erraverunt allumentes theoriam Bartoli pro actore, quia militat pro reo, non tamen in ea facio principale fundamentum, quoniam proprie dicta theoria non procedit nisi in dispositione unius, non autem in contractu utrinque obligatorio, ut diximus *supra §. 3. gloss. 2. num. 3.* Sed principale fundamentum est in *d. l. cum ab eodem ff. de contrah. empr.* ubi casus est in fortioribus terminis. Quidam emit feudum, si eum venditor liberaret, dummodo ante calendas Julias liberaret, dicit ibi textus quòd si liberatio fuit posita in disputatione, ita quòd actum fuerit, ut venditor teneretur liberare inter dictas calendas, emptio non est conditionalis, sed pura. Et clausula de liberando, redimendo, vel similis, sive per dictionem ut, sive per dictionem dummodo, vel per dictionem si apposita fuerit, non facit conditionem, sed modum. Sed si non fuit actum nec intellectum quòd venditor luere vel redimere teneatur, sed quòd res esset vendita si liberaret infra præfixum tempus, tunc venditio est conditionalis, quia clausula de luendo nullo modo est in dispositione, sed solum in conditione. At in proposito clausula solvendi 400. libras Turonenses infra dictas calendas non est posita in conditione, sed in mera dispositione, absque aliqua dictione denotante conditionem, & id expresse est actum, ut dictus Titius omninò teneretur, & cogi posset solvere in termino, vel eo lapsò. Igitur non facit conditionem, sed modum: seu potius partem eorumque transactionis, ex parte Titii, respectivè ad ratificationem venientem ex parte Caii. Propterea in dubio fieri debet interpretatio, ut sit modus & non conditio, ut nuper dixi *supra eodem gloss. num. 3. in fin.* Tamen per iudicium Prætoris civilis prælatum in Casteleto Parisiensi 6. Idus Majas anno Domini 1524. reus succubuit, & condemnatus fuit ad desistendum à dicta domo, adjudicata actori, cum impensis litis. Nec ausus est reus appellare dissidens rationibus meis, forte quòd nuper reversus eram à scholis. Ego tamen semper malè iudicatum exultavi, & exitimo per prædicta.

9. Diversum foret si dicta ratificatio esset facta per se separatim seorsum à transactione, & inciperet à simplici gerundio, videlicet solvendo dictam summam tali termino; ratifico, tunc enim esset actus separatus, & dispositio unius simplex & non respectiva, & sic haberet locum dicta theoria Bartol. rectè eam intelligendo prout declaravimus *supra §. 3. gloss. 2.* Et cum gerundium respiceret actum de futuro faceret conditionem. Item limbo si in eodem contractu apponatur, sed per formam conditionis expressè, ita quòd appareat manifestè id actum ut ita demum sit ratificatio, si sequatur solutio in termino præfixo, aliàs non: puta si dicatur, Caius transigit, & rationes remittit, mediante summa quam Titius promittit, & tenebitur solvere tali termino, & si solvat in termino, Caius ratificat dictam venditionem, vel quid aliud dat, vel remittit, non comprehensum in præcedente dispositione. Tunc enim satis apparet per modum conditionis appositum. Fortius dico quòd si clausula ratificationis ponatur per se & separatim, quamvis in eodem contractu & instrumento, etiam non sub forma expressa conditionis, sed incipiendo, vel finiendo à gerundio, vel à dictione dummodo, vel simili expresso referente actum futuræ solutionis in termino, puta si subjungatur, & ulterius solvendo per Titium dictam summam in dicto termino, Caius ratificat. Vel, & ulterius Caius ratificat sol-

vendo per Titium dictam summam tali termino, vel dummodo tali termino solvat, sive sit idem, sive alius terminus, puta ratificationem, vel aliud superadditum esse conditionale, quia est quid supererogatum ultra principalem dispositionem contractus, sub certa forma, quæ vim conditionis habet. Satis enim apparet de mente prius impleri debere onus expressum, alioquin nihil supererogari. Et de his pro nunc satis.

10. Quæro utrum patronus possit compensare si forte emptor tantumdem ei debeat ex alia causa? Videtur quòd non, quia quamvis vox illa *solvendo* nò importet conditionem, sed modum: tamen illè modus est de forma substantiali, & necessaria per prædicta, & ea quæ diximus *supra §. 35. gloss. 2. in princip.* Maximè attento quòd hæc consuetudo est stricti juris, sed non introducit, nec permittit istud onus in rebus feudaliibus (quæ in reliquo sunt liberæ & patrimoniales) nisi per viam veræ & realis refusionis. Ergo non habet locum per viam compensationis quæ est refusio ficta. Contrarium censo, dummodo compensatio fiat de liquido, quia tunc æquipollet veræ & reali solutioni per textum in *l. si debitor. ff. qui passio. in pign. habeant. ibi. nihil interest si solverit, an compensaverit. l. amplius. ff. rem ratam haberi vel permittitur.* Unde quamvis sit ficta solutio textus in *l. Julianus ait. de condit. & demonstrat.* tamen in ea verificatur statutum vel alia dispositio stricta loquens in vera solutione, quia est eadem ratio & omnino idem effectus. *facit l. si mater. & ibi gloss. & doctores, C. de institut. & substitut. sub conditio. factis.* Facit quòd hujusmodi compensationem nostra consuetudo admittit *infra §. 74.* patet quia quamvis conditio sit præcisè & implenda in forma specifica. *l. qui hæredit. in princ. l. Marcus. ff. de condit. & demonstrat.* Tamen* conditio solvendi impletur compensando, in text. *l. si peculium. §. de illo. in fin. ff. de statu liber. & in d. l. Julianus ait.* Unde etiam qui juravit solvere in certo termino, compensando ad liquidum, implet juramentum, ut tenent Bartol. Angel. Cu. in *d. l. amplius. ff. rem ratam haberi.* Et est veritas, quicquid velint Canonistæ in *cap. ad nostram. 1. de iur. jurand.* ut dixi *infra §. 74.* Nec est iniquum, sed justum & rationabile, quia quòd non verè & realiter solvitur, non stat per compensantem, sed per eum cui differenti solvere quòd liquido debet, compensantem, ut patet in *d. l. si Julianus ait. ff. de condit. & demonstrat.* quod procedit etiam si aliàs non sit solvendo, quia debitor tibi ipsi seu contra se in totum dives est & solvendo, inquit Ulpianus in *l. querebatur. ff. ad leg. Falcid.* Et hæc maximè militat in specie propolita, quum emptor potius debita sua solvere quàm aliena acquirere debuerit.

Amplio etiam de nondum liquido, dummodo liquidari possit, & de facto liquidetur per patronum infra quadraginta dies notificationis, & qua in hoc §. quia sufficit compensationem liquidare infra illud tempus quòd datur ad solvendum, ut rectè tradit Bartol. in *l. auferitur §. qui compensationem. ff. de iur. fise.* Ex quibus infero, quòd si patronus non habeat probationes compensationis, & agatur de facto vel noticia emptoris, potest illi deferre juramentum. Et cum possit infra dictos quadraginta dies præstari, non potest emptor recusare: sed tenetur acceptare vel referre, & sic statim liquidabitur. Secus si patronus se arctasset, puta circa finem dicti termini deferendo juramentum Procuratori emptoris, cum non supersit tempus sufficiens ad denunciandum & evocandum emptorem: tunc enim nisi infra dictum tempus realiter solvat, cadet à retractu. An autem & quando dicatur liquidum de quo constat, sed exceptiones allegantur, dixi in *d. §. 74.* nec huc transferendum est.

* Conditio & juramentum de solvendo impletur compensando.

SUMMARIA GLOSS. VIII.

1. Q. 1. Quid si pretium partim remissum, partim solutum sit?
Reformatio contractus fieri potest tam augendo quam minuendo.
2. Q. 2. Non est necesse pretium formaliter refundi in moneta conventa, nisi iuter sit emptoris.
3. Q. 3. Quid si venditio facta est pro mille, sed data apocha pro octingentis?
Præcipua conjectura sumitur ex adæquatione valoris rei ad pretium.
4. Potior est causa certantis de damno vitando.
5. Q. 4. Quando res est vendita purè pro pretio solvendo in diem, retrahens non tenetur statim solvere, sed habet beneficium ejusdem dilationis.
6. Retrahens non tenetur solvere pretium emptori qui nondum solvit.
7. Q. 5. An sufficiat agenti ad retractum cavere de solvendo pretio in termino?
8. An creditor teneatur mutare debitorè?
9. Q. 6. Si fictum majus pretium patronus nedum post tempus, sed etiam post investituram potest retrahere, & idem in propinquo.

GLOSS. VIII. IN VERBO

Le prix que l'acquerer en baillé, & payé.



Uper verbi. *pretium ab emptore solutum.* Id est pretium conventum & solutum quocumque modo fuerit solutum, & satisfactum, dummodo verè & sine fraude, restanti constiterit emptori. Unde si emptor pretium semel verè conventum compensaverit venditori, si vero dato expromissore per novationem, vel delegationem liberatus fuerit, si vero quodcūque aliud in solutum dederit, loco dicti pretii, si venditor liberaliter ei remiserit, cessante semper fraude, censetur emptor verè & realiter illud pretium ipsum dedisse, & solvisse respectu patroni, qui tenetur formaliter & realiter pretium ipsum conventum refundere. Hæc pauca verba videntur sufficere ad glossam. Sed quam plurimè circa hoc questionibus menti obversantur. Unde instituti mei memorabilius prosequar.

1. Primo quæro, quid si pretium partim solutum, partim remissum vel donatum? Nec agitur de re feudali partim vendita, partim donata, quia dictum est *si p. eod. gloss. 5. quæst. 10.* sed tantum de ipso pretio. Respondeo, debet inspicere forma & causa remissionis. Aut enim est facta, ex eo quod res erat nimio æstimata, & non tantum valebat. Et tunc est vera reformatio contractus de qua in *l. lecta. ff. si cert. pet. in l. pacta. conventa. ff. de contrah. empt.* Et censetur venditio renovata discedendo à primo pretio, & reducta ad illud pretium, quod superest, & remanet verum & integrum pretium conventum. Et sic non est aliud nec plus refundendum, quod procedit nedum si hæc reformatio fiat in continenti, sed etiam ex intervallo re secuta, vel non. Aut est facta remissio, non ex eo quod venditio erat excessiva in pretio, sed propter aliam causam non concernentem substantiam, & justitiam vel æquitatem ipsius contractus: Sed vel causa donationis aut remunerationis, aut alterius cujuscumque compensationis, si vero ad emptorè relata sit, si vero ad extraneum, seu alterius contemplatione. Et tunc manet primum pretium ex quo ab illo non fuit discessum, & illud venit refundendum, etiam si in continenti, & in ipso contractu facta fuerit dicta remissio, ad aliud quàm ad appreciationem rei relatæ. Et eodem modo distinguendum in casu converso, de augmentatione pretii: si enim ex eo solo augmentetur, quod contrahentes rem pluris æstimant, quam primo æstimaverant, quasi in primo consensu decepti fuissent, debet pretium augmentatum refundi, quia illud, & non primum, est verum pretium conventum, quasi reformata pactis

priore venditione. Et hoc non habet dubium si fiat in continenti; sed idem puto si fiat ex intervallo, dummodo volens retrahere non prævenit, & non fuerit hinc inde consummata & executæ venditio, & augmentatio fiat ex causa vera & iusta. Quamdiu enim non penitus defuit res esse integra, licitum est contrahentibus ad invicem agnoscere bonam fidem, nec de hoc queri possunt supervenientes ad retractum vel patronus petens quintum denarium, nisi fraudem probare possint.

2. Secundo quæro, venditum est feudum pro mille aureis: sed emptor solvit monetam ad æstimationem aureorum, utrum patronus teneatur præcisè refundere mille aureos, an verò sufficiat eum refundere monetam ad eorum valorem? Et videtur præcisè teneri ad summam aureorum, quia illud est pretium conventum. Et dato quod postea emptor solverit monetam, illud fuit de voluntate gratiosa venditoris absque alia reformatione contractus. Sed non debet attendi si aliud pro alio volenti solutum fuerit. Contrarium puto: quia in justitia & quantitate pretii nihil est mutatum, sed solum in qualitate & modo solvendi. Et solutione secuta apparet contrahentes majorem respectum habuisse ad quantitatem, quàm ad formam & qualitatem pretii. Ad hoc facit quod hic textus expressè se refert non ad pretium conventum, & ejus formam, sed ad quantitatem & qualitatem solutionis, ibi, *que l'acquerer en baillé & payé.* Et idem in simili, *infra §. 179. ibi, en remboursant l'acquerer des deniers qu'il a payez au vendeur.* Facit quod nostra consuetudo ubique non obligat ad refundendum emptori, nisi illud quod ei abest, ita ut servetur indemnis. Igitur sufficit id dumtaxat, vel tantumdem refundere, quod emptor verè & realiter exolvit & expendit de suo, non habito respectu ad qualitatem & quantitatem pretii conventi. Et in dubio standum est verbis hujus consuetudinis, *l. 1. §. si is qui navem. ff. de exercit. actio.* maxime repetitis & geminatis, quæ magis intenciam & enixam voluntatem prætendunt, ut notatur in *l. balista. ff. ad senat. Trebell. gloss. singulari in Clem. 1. in verbo diocesanus de jur. patron.* Præterea alioquin sequeretur facile fraudem fieri postea, ad difficultandum utrumque retractum, quia convento de certa summa, facerent scribi certam speciem monetæ, usque ad eundem valorem difficilis recuperationis, puta mille florenos vel bononienfes nummos, & affirmaret emptor, illud esse verum pretium conventum, & pro eo se dedisse in solutum monetam usque ad valorem dicto,

* Quest. 1. de pretio partim remisso, partim soluto.

ram nummorum & nihilominus vellet sibi solvi & refundi pretium conventum in forma specifica conventa, unde facile excluderetur retrahens, qui infra tam breve tempus non posset recuperare monetam dictæ speciei, quam nec forte ipse emptor recuperare potuisset. Hoc autem esset absurdum, & contra æquitatem, & verba & mentem hujus consuetudinis, quæ intendit quod retrahens non debeat carius retrahere, quam emptum fuerit, & quod debeat esse æqualis, & non deterioris conditionis, quam emptor. Et his rationibus motus limito dupliciter quod nuper dixi, retrahentem teneri refundere pretium conventum formaliter. Primo, nisi emptor solverit in alia moneta ad valorem monetæ conventæ, quia sufficit ei refundere monetam approbatam, usque ad eundem valorem. Secundo quando emptor non habet probabile interesse, refusionem fieri in eadem conventa & soluta moneta, quia tunc etiam si conventum sit de mille aureis solaribus, eosque solverit emptor, sufficit tamen retrahenti refundere in aureis coronatis, vel alia utilitate & approbata specie monetæ etiam non aureæ, dummodo non intersit emptoris. Et hoc ad fraudes evitandas, & propter favorem retractus: secus si intersit emptoris, quis tunc præcisè infra tempus præfixum refundi debet in forma conventa & præstita per emptorem, & ita speciatim disponit consuetudo Nivernensis titulo *de retract.* §. 14. quæ quamvis vi propria localis sit, tamen æquitatem sui debet generaliter observari.

3. Tertio, quæro de quæstione quotidiana. Apparet instrumentum venditionis pro mille, habens in epistographo epocham totius pro octingentis cum expressa remissione residui: retrahens obtulit, & consignavit octingenta, emptor causatur non sufficere, & quod deberant mille offerri, & consignari, & hinc (ut pote lapsa tempore) pendet iudicium retractus. Pro retrahente faciunt præfati textus hujus consuetudinis: pro emptore rationes adductæ in principio huius glossæ. Pro resolutione: aut apparet de certa causa remissionis ducentorum, & soluta est quæstio per prædicta, quod illa causa debet attendi, & hoc nisi sint plures & urgentes præsumptiones, quod illa causa prætexta sit in fraudem retrahentis: puta si remissio partis pretii sit causata super liberali donatione, & tamen constat quod res non valebat pretium conventum, sed illud dumtaxat quod fuit solutum, & sic in effectu magis est bonæ fidei recognitio, quam donatio, cui præsumptioni accedit, quod non est adeo multum intervallum inter venditionem, & remissionem: & sic non convenit tam cito voluntatem pluris vendendi mutatam in voluntatem donandi. *l. nam ad ea. ff. de condit. & demonstr.* Tertio quod subest & durat causa timendi retractum: hæc puto sufficere ad præsumendum præmeditatam esse futuram remissionem tempore venditionis. & sic causam donationis esse impertinentem, vel in fraudem retractus adjectam. Aut non apparet de certa causa remissionis, & tunc puto * illam causam præsumendam quæ est verisimilior collatis conjecturis, *l. in obscuris. ff. de reg. jur.* quarum præcipua est adæquatio valoris rei, ad conventum vel receptum pretium, juxta glossam, *ibi & in l. semper in stipulationibus. ff. eodem tit.*

4. Aut non est major verisimilitudo pro una causa, quam pro alia, vel altera alteram parum excedit (patum enim & nihil æquiparantur etiam in materia probatoria & conjecturali. Text. in *capit. licet causam. §. quantum, ubi nulla vel modica. de probat.* Bald. in *rub. an mut. vel imperf. in sibi. feudor. & nos. in l. quamvis. ff. de condit. & demonstr.*) & in hoc æquali dubio, puto pro retrahente iudicandum. Tum quia in dubio melius est verbis hujus consuetudinis servire, ut in simili ait Ulpian. in *d. §. si is qui navem.* Tum quia magis videtur emptor certare de lucro: quia constat quod non solvit nisi octingenta & tamen petit mille: * retrahens autem certat de damno vitando, igitur ejus cautela potior est. *l. verum in fin. ff. de mirabil. l. Proculus in fin. &*

ibi gloss. ff. de damno infect. Tum quia contra emptorem qui legem & causam apertius in apocha dicere potuit, interpretandum. *l. veteribus. ff. de pact. cap. contra eum, de reg. jur. in 6.* Tum quia ex parte emptoris nedum fraudis materia, sed etiam frequentia versatur, raro enim contingit partem pretii in solutione remitti, nisi id prius præmeditatum fuisset. Ideo si non erat præmeditatio, nec fraus ad fingendum majus pretium in præjudicium domini, debuit emptor curare, ut certa iusta causa remissionis exprimeretur: cum hoc esset in ejus facultate: quod si omiserit, contra eum præsumptio magis degenerat, quin etiam pœnalis dispositio extenditur ut fraudis occasio vitetur, *ut supra eod. gloss. 3. n. 9.*

5. Quarto quæro, feudum purè venditum, sed datis una, vel pluribus dilationibus solvendi pretium; utrum patronus, vel consanguineus retrahens, teneatur statim solvere? Hæc est argumentosissima quæstio: sed resolutivè, & quam breviter licet procedens distinguo: Aut dilatio data est in ipso contractu, vel seorsum, sed per modum reformationis, seu renovationis contractus, & tunc prodest retrahenti, sicut profuisset emptori cessante retractu, quia omne jus, commodum & incommodum retractus transfertur in retrahentem. Aut vero est data seorsum à venditione, & ex liberalitate venditoris, vel alia diversa causa, & tunc non prodest retrahenti: quia hujusmodi dilatio nihil habet commune cum venditione, nec cum retrahente; ideo retrahens tenetur statim solvere, vel consignare totum pretium. An autem debeat solvi venditori, vel ipsi emptori à quo retrahitur, dicendum est idem atque cum quæritur,

6. Cui debeat solvi pretium purè debitum, quando intentatur, & agnoscitur retractus, antequam emptor solverit pretium? Super quo breviter dico, quod retrahens non tenetur illud solvere emptori, per hoc quod non liberaretur à venditore, à quo in subsidium emptore non solvente posset conveniri hypothecaria, & forte rei vindicatione, si forte fides de pretio non est habita vel fraudulentè extorta, per notata infra §. 33. *quæst.* 3. Fallit si appareat de consensu venditoris, consentientis solvi emptori, quia tunc illi præcisè solvendum est, infra tempus præfixum à consuetudine, alioquin corruet retractus. Si autem non appareat de dicto consensu, solvendo quidem emptori, evitat periculum amissionis retractus, quamvis non sit liberatus à venditore, donec sit ei satisfactum, potest etiam omne periculum evitare & liberationem consequi consignando, & consignationem venditori notificando per notata in *l. acceptam. C. de usur. in l. obsequatione. C. de solut.*

7. Quinto quæro, utrum patronus vel propinquus venditoris veniens ad retractum teneatur præcisè ad alterum duorum, vel solvere pretium, vel illud consignare infra tempus à consuetudine præfixum, sive an debeat retractus adjudicari præcisè ad istud onus, licet emptor nondum solverit pretium venditori, sive habeat dilationem solvendi sive non: An vero sufficiat auctori offerre & dare cautionem idoneam de solvendo venditori loco emptoris, & eum indemnem reddendo erga venditorem? Et primo non videtur sufficere cautio, quia emptor remanebit obligatus venditori, cui forte sub garantigia tenetur, & potest statim vel in termino pignorationem, & distractionem bonorum pati ad instantiam venditoris. Et sic videtur quod debeat ei (saltem cautionem offerenti) solvi pretium ab eo solvendum venditori, vel quod vocato venditore consignetur, vel ei apocha venditoris offeratur, ita quod ab omni obligatione eximatur, vel sit in tuto: alioquin semper manet in periculo, & sic cautio non est sufficiens indemnitas. * Debet autem emptor discedere indemnem, inquit textus in simili in *l. debet in fin. ff. de adl. edict. in l. cum autem. §. quare eod. tit.* maxime attento quod in hoc emptor & reus magis certant de damno vitando: quam actor qui magis certat de lucro captando, & ut in jus & locum emptoris subrogetur. Pro resolutione dico quod non tenetur actor numerare reo pretium

* Præcipua conjectura sumitur ex adæquatione valoris rei ad pretium.

* Prior est causa certantis de damno vitando.

* Debet emptor discedere indemnem à retractante.

pretium ab eo non solum: nec cadit à retractu non solvendo, vel non consignando intra tempus consuetudinis, ex quo reus non solvit, per notata *infra eod. gloss. 10.* Adjudicatio autem & executio retractus non fiet nisi solvendo vel consignando pretium, vel apocham seu novationem venditionis tradendo emptori si pretium sit purè debitum, si autem in diem quæ nedum venit, fiet executio data idonea cautione de solvendo venditori in termino & indemnem reddendi emptorem; & hoc ne actor frustretur commodo dilationis quo frui debet. Nec obstat de interesse emptoris qui poterit pignorationem pati post terminum, quia attempta cautione judiciaria non est verisimiliter futurum, & si forte accidat, recuperabile est supra dicta cautione, & sic nihil amplius restat emptori, quod iuste causetur, maxime attento quòd emendo subiecit se oneri retractus, quem sciebat accidere posse: Unde nedum si ante terminum emptor solverit pretium post retractum intentatum, sed etiam si ante retractum circa formam reformationis contractus, supervenienti tamen retrahenti & de solvendo ei in termino caventi tenetur rem restituere, & si emptor pendente dilatione careat re & pretio sibi imputa re debet.

8. Sed quid si actor faciat evocari venditorem, cui se expromissorem offerat loco emptoris animo novandi, an teneatur venditor mutare & novare debitorem? Breviter respondeo, quod non, ex quo obligatio semel est constituta & perfecta per textum in *l. si mandato*

mco. §. item si dum negotia. ff. mandati. & quod notant Bald. Paul. Jas. Philip. Deci. in *l. si pater. C. de colla. Jason. l. qui Roma in princ. col. 8. ff. de verbo obligat.* Licet aliud sit in obligatione futura & constituenda, ut in *l. qui autem. §. 1. in fin. ff. de constitut. pecun.* quæ ita debet intelligi & concordari ad dictam leg. *si mandato mco.* Super quo adde quæ plenius dixi *infra §. 176.* ad quem remitto ne nimium oneretur hic §.

9. Sexto quæro, quid si finxerint majus pretium, videlicet mille quingentorum, quum non venderetur, nisi pro mille: quare patronus magnitudine pretii deterritus noluit retrahere hac vice: sed quintum pretii elegit, & emptorem investivit, postea innotescit feudum non venisse nisi pro mille, utrum patronus possit redire ad retractum? Puto quod sic. Tum fraudulento non debet prodesse fraus sua, *l. ne ex dolo. ff. de dolo malo.* Tum quia non est verum veram venditionem, sed aliam simulatam fuisse notificatam. Et sic patronus semper est in principio ad retrahendum, debet tamen restituere quintum pretii receptum, sed an quatenus locupletior est dumtaxat? Quod videtur per notata *infra §. 33. qm. 1.* Sed dicendum quod imò tenetur totum quod recepit deducere, quia in deducendo, sive compensando, solvendo sibi ipsi quisque est, *l. quærebatur, ff. ad l. Falcid. cum similibus.* Et tamen eadem ratione puto admittendum propinquum in retractu consanguinitatis, & per ea quæ scripsi *infra §. 173.*

* Creditor non tenetur mutare debitorem.

SUMMARIA GLOSS. IX.

1. Ad quem spectant sumptus instrumentorum contractus.
2. Voluntariè data non imputantur in legales sumptus.
3. An & quando arrhe computentur in pretio.
4. Patronus retrahens debet integrum refundere pretium, & non potest petere nec deducere quintum vel subquintum pretii.
5. Declaratur consuetudo Calvimontis.
6. Patrono retrahente venditor lucratur quintum pretii.
7. Impense facte in rem, & non circa emptionem, non morantur retractum.

GLOSS. IX. IN VERBO

Loyalx coustements.

IN verb. *legales sumptus.* Et propriè & adquatè sunt hi qui concernunt factionem contractus, sive cum est in fieri, sive postquam est in facto esse: puta sumptus chartharum, instrumentorum, laboris & salarii notariorum, facti ex parte emptoris.

1. Quatenus autem concernunt personam venditoris, ad illum solum spectant, & de illis non agitur: sicut enim emptor sumptibus suis habet levare instrumentum venditionis, ita & venditor instrumentum emptionis, & obligationis ad pretiù, & respectivè salaria tabellionum, quæ possunt esse majora ex parte unius, qui fortè sæpius notarios vocavit, quam ex parte alterius. Secus in contractu, qui fit gratia unius tantum: quia ad illum spectat tota hæc impensa. Unde instrumentum de mutuo, debet esse sumptu debitoris, & si creditor solvit, potest à debitore repetere, & ita debent intelligi quæ notat Albe. *l. dissoluta, C. de cond. ex lege.* Eodem modo distinguendum est de eo quod erogatum fuit in proxenetas, & mediatores, quamvis contrarium scripserit Chassa. in *consuet. Burg. tit. de retract.* §. 1. *gloss. pen. num. 1. & gloss. fin. num. 4.* Ubi falso allegat. Angel. Idem dicendum de gabella, & simili onere.

2. Et debent hi sumptus esse necessarii, vel consueti, seu probabiles, quod importat hoc verbum *legales*, sive *justi.* Secus si sint merè voluntarii, ut si emptor vestes,

vel equos sponte & liberaliter dederit uxori, vel filiis venditoris, quamvis occasione venditionis hoc fecerit, non imputabuntur à retrahente. Si vero non liberaliter dederit, sed ut perveniret ad emptionem ad quam alias non erat perventurus, puto restitui debere. Idem de rationabilibus sumptibus emptoris in eundo, stando, & redeundo; gratia hujus acquisitionis fiendæ: oportet enim, & hoc sufficit, indemnem discedere emptorem, inquit textus in *d. l. debet in fin. ff. de adil. edict.* Non autem est indemnitas quoad ea quæ sunt consuetata, vel sine quibus non pervenisset ad contractum, nisi refundantur, sed bene quoad ea, quæ purè voluntariè dedit, *l. damnnum quod quis, ff. de reg. jur.*

3. Sed quid de arrhis? Dic quod non veniunt in his legalibus sumptibus. Aut enim consistunt in specie, & impleta venditione emptor repetit eas à venditore per conditionem sine causa, text. in *l. ex empto. §. ego illud.* & ibi Bart. Paul. *ff. de actio empt.* Aut consistunt in pecunia, & tunc computantur in pretio, ut tenet glo. in *l. 2. in verbo recuperare. C. quand. loc. ab empt. disced.* Bald. in *d. l. ex empto. §. in l. 1. l. 2. ff. de leg. commissio.* Tunc enim in dubio videtur actum ut pretio cedant. Bonus text. in *l. si sibi reliqua pecunia, ff. de leg. commissio.* Secus si esset actum quod non cederet pretio, sed quod remaneret venditori, vel quod darentur pauperibus, tunc enim quia nec imputantur pretio, nec repetuntur, imputantur in legalibus

in legalibus sumptibus.

* Arrhe.

* Voluntarie data non veniunt

sumptus. Sed pone feudum esse venditum simpliciter pro mille.

4. Utrum patronus retrahens possit deducere, vel repetere quintum pretii, videlicet ducenta? Videtur quod sic, quia illa debent solvi per venditorem, ut *infra* §. 33. Ita quod emptor non tenetur in terminis dictæ venditionis solvere venditori integra mille, sed potest retinere ducenta solvenda patrono cui debentur, & si totum solverit venditori, potest patronus si velit exigere illa à venditore via actionis, vel illa omittam manum feudo injicere, & rejectis cæteris oblationibus emptoris, fructus suos facere, nisi emptor cum præstatione fidelitatis solvat ducenta, quæ repetere poterit à venditore. Ecce quod in themate venditor debet carere quinta parte pretii, aut igitur emptor nondum eam solvit, & patronus non refundet: aut solvit, & idem quum possit repetere à venditore ut dictum est, vel saltem actiones suas contra venditorem cedere debet, nec videtur quod venditor qui decessit à fide patroni, debeat melioris esse conditionis, si patronus eligat viam retractus, quam si non eligat, quum nullum negotium gerat cum venditore, quemadmodum nec melioris conditionis efficitur, si patronus dederit, aut remiserit ipsi emptori gratis investito, dictam quintam pretii partem, ut dicemus in *ditto* §. 33. Contrarium dicendum est, & clarè probatur. Primo in §. *seq.* quia petendo, deducendo, aut quovismodo componendo de quinto pretii, seipsum excluderet à retractu. Secundo per text. *infra* §. 22. §. 185. ubi dicitur quod si patronus qui retractit evincatur à proximo venditoris, tunc debet percipere, & debent ei solvi jura quinti vel subquinti: ergo non debet ea percipere dum retractit, alioquin adveniente evictione & retractu proximioris, bis perciperet, quod est absurdum. Tum tertio ex eodem contractu non debet duo diversa & opposita imo repugnancia jura percipere. Et ita in effectu voluit Alber. Jaso. in *l. fin. C. de jure emphyteut.* Boeri. in *conjuet. Burgund. sit. des cens. §. 1. gloss. 1. num. 8.* quia ipse patronus retrahendo, videtur emere à suo vassallo: sed in simili dominus emendo ab emphyteuta, nulla debet habere laudimia, ut decidit Alberic. in *l. quod si una. ff. de in diem addict. & in l. fin. col. ult. & ibi Jaso. col. 10. quest. 3. C. de jure emphyteut.*

5. Ex quibus patet quod articulus 17. in consuetudine * Calvimontis non immeritò fuit remissus ad suæ premam hanc Curiam, & non fuit receptus pro consuetudine, quia continet nedum rigorem, sed etiam injuriam, quia quando patronus retrahit, habetur perinde ac si primo emeret, ut sæpe dictum est. Et sic non debet exigere jus quinti, vel subquinti: quoniam hujusmodi jura non exiguntur, nisi pro renovatione investituræ, quando patronus investit emptorem feudi, quod cessat quando ipsemet emit, vel retrahit ab extraneo emptore. Nec obstat quod statim à venditione extraneo facta jus quinti vel subquinti est acquisitum patrono, quia est verum alternativè, cum jure retractus & ad suam optionem, non autem copulativè sive accumulativè, quòd patronus possit simul retrahere, & illa jura ultima ratione investituræ introducta exigere. Et sic non valet ratio sustentium dictum iniquum articulum, de quo in processu verbali dictæ consuetudinis Calvimontis. Ad allegata in contrarium respondetur, quod jura quinti vel subquinti non debentur, nisi quando feudum venditur & manet venditum, novo vassallo: secus si ipsimet domino venderetur, vel si in illum jure retractus seu prælationis venditio transferatur.

6. Unde patrono retrahente, venditor lucratur exemptionem dicti oneris, & debet integrum habere suum pretium, etiam si hoc non sit conventum. Et hoc dummodò patronus retrahat cum effectu, secus si postea evincatur à proximioris, quia solvet patrono quintum pretii, ut supra §. 22. Et idem proximioris repetit illud à venditore, quemadmodum primus emptor repetere potuisset. Et hæc de hujusmodi legalibus sumptibus sufficiant.

7. Sed quid si * post contractum, & nactam possessionem, emptor fecit impensas? Respondeo. Istæ non sunt propriè de legalibus sumptibus, quum nihil habeant commune cum contractu, sed supervenerunt post contractum, & defectus restitutionis istorum, infra tempus fatalium, non excludit retractum: debent tamen refundi per retrahentem, sicut & per redimentem, vel eum cui res subjecta restitutioni restituitur, & hoc quia excedit materiam hujus §. reservo plenius dicendum infra §. 173.

* Consuetud. Calvimontis.

* Impensas factæ in rem & non circa emptionem non morantur retractum.

SUMMARIA GLOSS. X.

1. Triplici modo contingit resolvi jus retractus feudalis.
2. Triplex venditionis perfectio.
3. Non semper incipit currere hoc tempus quadraginta dierum à die notificationis.
4. Qui non observat tempus, non observat formam.
5. Jus feudale in se favorabile.
6. Tamen non debet extendi.
Cur brevius tempus præfigatur retractui feudali, quàm retractui consanguinitatis?
7. Conclusio quod currit tempus quadraginta dierum, sive emptor solverit pretium sive non.

GLOSS. X. IN VERBO

Dedans quarante jours.



D verb. infra quadraginta dies. Nota, quod incipiunt currere statim à notificatione de momento ad momentum, ut in simili diximus §. 7. *qn. 1.* In principio hujus §. vidimus originem, & ortum juris, vel actionis retractus feudalis, qui est venditione facta.

1. Sed in his verbis & sequentibus, habemus resolutionem, & extinctionem dicti retractus. Fit autem

* tripliciter. Primo omissione patroni, seu lapsu temporis, & de ista agitur hic in fine hujus §. Secundo commisionem, seu factò patroni, & de ista habetur in §. sequenti. Tertio favore proximitatis, de quo supra §. 22. Prima autem exclusio seu resolutio requirit duo extrema, & medium: videlicet debitam notificationem pro termino à quo: lapsu quadraginta dierum pro termino, seu extremo ad quod, & in medio cessationem patroni.

* Triplex resolutio retractus feudalis.

Et diligenter advertite differentiam inter principium actus actionis vel juris hujus retractus & inter principium hujus primæ speciei exclusionis, sive præscriptionis dicti retractus. Quia non incipit currere hæc præscriptio, cum primum cessit, & venit dies retractus: Cessit enim & venit statim à venditione conclusa, & tamen non illico currere incipiunt hi quadraginta dies: sed tunc demum cum observata sunt ea quæ principio hujus præscriptionis præfixa sint ab hac consuetudine, ut declarabimus in *gloss. seq.* Antequam ulterius procedam, necesse est examinare, an ad hoc ut istud tempus incipiat currere sufficiat venditionem esse conclusam, & denunciationem factam, an verò requiratur perfectam esse venditionem. Cujus triplex est * perfectio.

* Triplex perfectio venditionis.

2. Prima quoad conventionem. Secunda quoad obligationem. Tertia quoad executionem per rei traditionem, & pretii numerationem, ut notatur per *gloss. & doctores in l. 1. C. de pericul. & commod. rei vendi.* Et super hoc in simili Bald. & Matth. de Afflic. *super cons. Federic. 2. de jur. protomis.* tenent requiri perfectam esse venditionem ultima perfectione. Sed nihil ad nos de dicta constitutione. Pro resolutione dicendum non sufficere perfectionem simplicis conventionis, sive contractus. Si enim venditio sit conclusa, sed sub conditione suspensiva, frustra pendente conditione denunciatur, quia nondum est ortum jus retractus, nec dicitur res vendita, quum incertum sit vaneat necne, ut *supra eod. gloss. 5. num. 2. fall. 1.* Si vero in diem, tunc quamvis ortum sit jus retractus ut in *d. gloss. 5. num. 2.* tamen non puto continuo ante diem nunciari posse. Si enim est in diem respectu traditionis rei & solutionis pretii, vel etiam respectu solius traditionis, puto non posse nunciari patrono ut statim incipiant currere quadraginta dies.

3. Tenet tamen & valet nunciatio pendente die facta, sed non incipit currere istud tempus exclusivum retractus à die notificationis, sed solum secuta die apposita traditioni rei venditæ. Et est ratio, quia quamdiu pendet dies, & venditor non tenetur tradere, non censetur feudum venditum, quantum ad actus feudales. Et venditor interim semper remanet verus vassallus, & quamvis patronus statim venire possit ad retractum, hoc non est verum nisi contra emptorem, & ejus respectu, & via actionis duntaxat (non enim potest feudum prehendi super venditore, quum nondum sit apertum per notata *supra §. eod. gloss. 3. ad fin.*) ut cogatur emptor ei cedere actiones suas. Sed non potest venire ad retractum contra venditorem, nec respectu rei ipsius avocandæ, & uniendæ mensæ suæ, quod est finale & totum in hac materia retractus. Et sic patet quamvis actio retractus in se sit orta, tamē non est efficax pendente die, & non tenetur patronus agere, imò non potest efficaciter agere ad retractum, ergo necessario inferitur quod tempus ad retrahendum interim ei non currit. Si autem venditio non sit in diem, nisi respectu emptoris, & solutionis pretii, sed respectu venditoris & traditionis rei est pura, tunc in ea sum sententia, ut statim à notificatione incipiat currere tempus exclusivum retractus, etiam pendente dicta die, etiam nec dum pretio soluto, nec re tradita; quia statim retractus exequi, & statim efficaciter ad retractum agi potest. Sed quia istud majore examine indiget quam prima facie videatur, & ad multa alia conducere poterit, rem ipsam plenius assumam.

4. Pone vixisse feudum pro mille, emptor nondum soluto pretio notificat patrono, cui exhibet instrumentum venditionis, & copiam tradit, offerens fidelitatem, & quantum denarium. Exinde patronus silet per quadraginta dies, quibus lapsis emptor velut securus à retractu pretium solvit venditori, deinde infra quadraginta dies à solutione pretii, patronus petit rem jure retractus. An possit? Videtur quod non, quia non venit infra quadraginta dies à notificatione debite facta, & sic cum excidat à verbis & forma consuetudinis, excidit

Tom. I.

ab effectu. Et qui * non observat tempus, non dicitur observare formam. Bald. in *Authent. que supplication. ad fin. C. de precib. impera. offeren.* per text. in *l. scire. §. consequens, ff. de excusat. tuto. Ibi non aliter audiri nisi fuerit observatum constitutum tempus.* Jaso. in *l. non erit, §. sed neque, ff. de jurejur.* Alber. Bru. in *tract. de form. & solemn. act. in rubr. ex quibus, cons. form. & solemn. vers. 27.* In contrarium videtur, quod sint consideranda illa quæ requirit consuetudo ad resolutionem hujus juris, & exclusionem patroni, quæ sunt duo. Primum, quod non refundat pretium solutum per emptorem. Secundum, quod in hoc faciundo def. cerit & cessaverit per quadraginta dies, à tempore debite notificationis. Sed impossibile est dicere, quod cessaverit & defecerit in refundendo emptori pretium per eum solutum, nisi prius ipse emptor illud solverit venditori: igitur impossibile est, quod istud tempus incipiat prius currere, quam emptor solverit. Et sic antequam currat, duo requiruntur: Primum, venditio perfecta, & pretium ab emptore solutum: Secundum, debita horum notificatio. Non obstat expositio de pretio soluto, id est, convento solvi, quia corrumpit litteram, quæ proprie accipi debet prout stat. *l. 1. §. si is qui navem, ff. de exercit. action. cum vulgar.*

5. Præterea jus * retractus feudalis in se, est favorabile, tum ratione personæ patroni, quæ beneficium contulit, quem extraneo præferri æquum est *argumento l. fin. C. de jur. emphy. cap. poim de loc. & quod not. Bart. Lucas de Penna. Joan. de Plat. in l. 1. C. de metella. lib. 11.* Alexand. apud Bald. in *l. dudum, C. de contrah. empt.* debere colonum potius domino quam alii fructus vendere. Tum favore unionis & reversionis in primitivam causam, *l. fin. unus, §. paltus ne peteret, ff. de pact.* Tum quia est velut pars domini directi recenti tempore infeudationis in feudo ad hoc onus concessio, unde favorabilis est conservatio hujus juris, & larga interpretatio, si opus sit, fienda ad ejus conservationem, *l. hoc modo, ff. de condit. & demonstr. gloss. & doctores in cap. statutum de praben. in 6.* E diverso odiosa est exclusio hujus juris, & quantum fieri potest restringenda, maxime ista brevis quadraginta dierum præscriptio velut exorbitanter introducta contra veteres usus feudorum, quibus patrono dabatur annus ad retrahendum à tempore scientiæ computandus, *cap. 1. §. porro, qualis olim poterat feud. alien.* Sed hanc partem sequuntur multa inconvenientia, puta quod non sufficet notificare venditionem, & ejus instrumenta exhibere, ad hoc ut currat tempus exclusivum retractus, nisi etiam notificetur solutio realis totius pretii facta ab emptore venditori. Et sic nisi venditio sit facta sub instrumento authentico, continente solutionem realem, vel confessionem venditoris de soluto, necesse erit etiam aliud instrumentum publicum exhibere, de vera solutione, vel confessione solutionis, & tunc incipiet currere hoc tempus, & non prius. Et adhuc eo lapsio, si patronus probare possit contrarium, sive per confessionem emptoris, sive per contrariam litteram, sive per testes, quod pretium non erat solutum tempore dictæ notificationis, erit integer in jure suo, sive medio tempore facta fuerit solutio, sive non. Sequetur etiam aliud quod videtur absurdum, quod si venditor propter bene merita emptoris, vel affectu, quo ejus personam prosequitur, dat etiam seorsum à venditione facultatem solvendi quando & qualiter voluerit, & prout commodè poterit, quod interim quantumcumque plena notificatio facta sit, non incipiet currere tempus retractus patrono, donec totum pretium sit solutum per emptorem, usque ad ultimum quadrans: nisi forte facta sit novatio, ita quod prima obligatio ex vendito ad pretium sublata fuerit, sive in aliam transfusa, sive non.

6. Et fortius pro prima parte facit, quod quamvis retractus feudalis sit in se favorabilis, tamen est favor privatus, & limitatus ad tempus hic præfixum, ideò non

* Qui non observat tempus non observat formam.

* Retractus feudalis est favorabilis.

Xx ij

debet ulterius extendi, & esset odiosa extensio, maxime cum feuda sint patrimonialia libera, nisi quatenus apparet ea esse onerata. Nostra autem consuetudo noluit tantum spatium dare patrono, quantum consanguineo, nec voluit emptores manere in suspenso respectu retractus feudalis, ultra quadraginta dies à notificatione. Non tam favore emptorum, quam favore vassallorum, seu dominorum utilium, ut possent reperire emptores, & ne facultas, quæ libera esse debet in disponendo cuique de patrimonio suo, nimis coarctetur, & commercium impediatur, contra rationem, l. falso. C. de com. re. alio. l. dudum, C. de contra. empt. l. per. C. pro socio. Et sic patet quod venditione facta, ita quod locus apertus est retractui, non vult hæc consuetudo patronum posse uti retractu, ultra quadraginta dies à notificatione. Et idè tam breve tempus statuit, quia voluit emptores post illud modicum tempus, esse securos à retractu feudali. Igitur illo tempore lapsò, non possunt de hoc inquietari, neque absque magna rationis discretionem plus temporis tribuit retractui proximitatis, quia semel lapsò tempore dicti retractus, nunquam in perpetuum poterunt admitti consanguinei ad rem avocandam: sed tractu temporis res efficitur de familia ejus ad quem transivit, succissa omnino spe redeundi ad priorem familiam. At retractus feudalis non expirat in se, licet dominus non utatur, sed semper remanet in vigore suo, pro futuris venditionibus, & sic patronus non amittit spem, sed occasionem momentaneam, quæ speratur redditura. Et ut breviter liqueat oppositam sententiam nullomodo stare posse, expendamus uno velut men-

tis intuitu totum* hunc §. qui componitur ex tribus clausulis. * Totius hujus §. descriptio.

7. Prima introducit jus retractus usque ad illud gerundium, *en payant*. Secunda ab illo gerundio usque ad verbum, *dedans quarante jours*, ponit modum retractus faciendi. Tertia ab illo verbo *dedans quarante jours*, usque ad finem ponit limitationem & resolutionem juris retractus. Est autem clarum quod hæc ultima & resolutiva clausula non refertur ad solam immediatam clausulam loquentem de modo: sed potius refertur ad primam & principalem clausulam de introductione juris retractus, cui relative opponitur. Saltem refertur ad totum contextum præcedentem. Ergo verus & germanus sensus hujus ultimæ clausulæ est, quod patronus post quadraginta dies à notificatione venditionis & exhibitionis instrumentorum si qua sint, non potest amplius venire etiam offerendo promptè refundere pretium ab emptore solutum, & legales sumptus. Et sic patet responsio ad objecta, quia verum est quod consuetudo non intendit patronum teneri ipsimet emptori refundere pretium, nisi si & quatenus emptor illud solverit: tamen omninò intendit quod tempus quadraginta dierum ad retinendum currat statim à notificatione & exhibitione, dummodo venditio sit perfecta & pura, saltem ex parte rei venditæ, ut dictum est. In hac questione prolixior fui quàm vellem, sed me rei utilitas illexit & instituti hujus coëgit ratio, quæ in excutiendis verbis & mente consuetudinis potissimum versatur.

SUMMARIA GLOSS. XI.

1. Hujusmodi notificatio quandoque certificatoria: quandoque etiam incitatoria protestationi accedit.
Quatuor circa hujusmodi notificationem consideranda.
2. Procurator denunciatus tenetur docere de mandato si petatur, nisi ipse emerit.
3. Negotiorum gestor non potest notificare.
*Quomodo intelligendum negotiorum gestorem posse interpellare?
Intellectus l. qui decem §. 1. verfi. Sed quid si ignorante? ff. de solutione.
Falsum denunciatus tenetur ad interesse.*
4. Nec juvat ratificatio sequens.
5. An hujusmodi notificatio fienda sit scienti.
6. Reprobatur quoddam consilium Alex. in materia retractus.
7. Pupillo non potest denunciari.
Novus intellectus §. pupillo, in lege si dictum, ff. de evictionibus.
8. Mandatarii & nominati possunt requisitiones suas facere à personis illegitimis in absentia habentium potestatem.
9. An possit notificari patrono minori viginti quinque annis?
10. Potest notificatio fieri tutori vel curatori.
11. Similiter & custodi, sive nobili, sive pagano.
12. Notificatio debet fieri congruo loco & tempore.
Nec tamen requiritur quod fiat in loco dominantis.
13. Patronus si fuerit in mora, potest moram purgare infra eandem quadraginta dies.
Non tamen habebit novum tempus de integro, sed residuum.
14. Contra Bartolum, quod non semper purgatio moræ relinquit moram in extremo.
15. De purgatione moræ ad finem præsentis tractatus.

GLOSS. XI. IN VERBO

Notifé.

*Notifica-
tio quid,

UPE & verb. *notificatum*. * Ad hoc ut illud extremum à quo sit idoneum, requiritur quoddam notificatio sit congrua, & in effectu, est protestatio certificatoria, si fiat simpliciter ad effectum finis hujus §. dumtaxat, videlicet ut incipiant currere quadraginta dies ad exclusionem retractus. Si vero emptor ultra procedat petendo investituram & jura offerendo, comprehendit etiam formalem protestationem incitatoriam. Et pro pleniori apparatu remitto ad Bar. & alios, in *l. non solum §. morte. ff. de oper. nov. nunciat.* ad Felin. Deci. Francisc. Rip. & ceteros. in *c. Cmm. M. Ferrariensis. de constit.* Ea solum compendiosè prosequemur, quæ spectant ad usum consuetudinis nostræ. Et in summa circa hujusmodi notificationem quatuor * sunt consideranda circa hujusmodi notificationes.

* Quatuor
consideranda
circa
hujusmodi
notificationes.

2. Ad primum respondeo posse fieri nedum per emptorem, sed etiam per ejus tutorem, vel alium legitimum administratorem, vel etiam per procuratorem generalem, quia est actus utilis emptori, unde nullum in specie mandatum requirit. Tenetur tamen procurator nomine emptoris denunciare docere de mandato, ostendendo instrumentum authenticum, ut notat Angel. in *l. si hares. ff. ad senatuscons. Trebellian. per Bartol.* & alios in *d. §. morte.* Et expresse in simili Matth. de Afflic. in *consil. Federi. 2. de jure protomisicos, in verb. ut intra 30. dies. col. 4. versic. sed quid contra.* Quod limito ut procedat si dominus exigat, & petat sibi ostendi procuratorium, alias secus, ut expresse notat Bald. in *c. Cumana. collat. penul. versic. si quis protestatur de election. faci.* Notatur per Bart. Jas. & alios in *l. universa. C. de precib. impera. offer.* Item limito si procurator emisisset hoc feudum nomine procuratorio: quia tunc si ipse denunciatur, non tenetur docere de mandato, imo potest constituere procuratorem ad hanc simplicem denunciationem faciendam, qui solum tenebitur docere de mandato suo.

3. Ex quibus infero quoddam simplex negotiorum gestor non potest hujusmodi denunciationem facere, quum etiam verus procurator non possit nisi docendo de mandato. Nec obstat quoddam gestor interpellare potest, & constituere in mora, & periculum transferre in venditorem, * *l. qui decem. §. 1. versic. Sed quid si ignorante. ff. de solutio.* quia hoc est verum quando facit oblationem realem de pecunia vel re sua quam transferre potest, ut plenius dicam infra loco opportuno declarando illum textum. Et sic cum æque consultum est creditori, ac si ipse debitor offerret: secus est hic, quia interest patroni sibi doceri de mandato, ut non temere faciat sumptum ad retrahendum, & si fecerit, & denunciatio falsa fuerit, habeat recursum nedum contra eum qui denunciavit, de quo non est dubium, ut per Alberic. in *l. si fundum. num. 4. C. de rei vendica.* sed etiam adversus eum cujus nomine denunciatum est, Tum dictus versic. *sed quid si ignorante.* non loquitur de interpellatione, sed de reali oblatione solutionis. At hic agitur de certa notificatione, quæ non est moræ certificatoria: sed semper implicat quandam interpellationem, seu protestationem in præjudicium patroni, & resolutionem juris illius, unde non tenetur ad hoc admittere personam illegitimam per notata in materia protestationis incitatoris, in locis præallegatis.

* Intellectus
huius loci de-
cum §. 1.
versic. sed
quid si igno-
rante ff. de
solutio.

4. Amplio etiam si postea emptor expresse ratificaret denunciationem nomine suo factam, quia adhuc non valet etiam ut ex nunc. Igitur opus est vera, & debita notificatione de integro. Et per ista patet non obitare quod scripsit Pau. Cast. in *consil. 84. viso dicta. ad ff. lib. 1.* quod si statutum requirat notificationem fieri per se vel per alium: tamen non requiritur quoddam notificans habeat vel ostendat mandatum, quia loquitur in aliis terminis, & ubi cessant hujusmodi inconvenientia. Nec prædictis obstat quoddam hujusmodi protestatio in quantum esset incitatoria, puta petendo investituram, non potest fieri per procuratorem, etiam habentem expressum & speciale mandatum, nisi ex causa iusti impedimenti, *ut infra §. 49.* quia illud est ex eo quod fidelitas regulariter præstari nequit per procuratorem, quæ ratio cessat in simplici notificatione, ad finem ut tempus retractus incipiat currere.

5. Ad secundum, prius examinandum est si patronus perfectam notitiam venditionis, pretii, & omnium clausularum habeat, an opus sit notificatione? Videtur quod non, per regulam *c. cum qui certus. de regu. jur. in 6. l. 1. in ff. de actio. empti.* & cum hic non agatur de protestatione incitatoria, ut patronus teneatur investire, sed de simplici certificatoria, ut sciat venditionem, & ejus qualiter: videtur sufficere quoquomodo sciat. *l. item venimus ff. petitionum.* ubi Bar. & alii. *ff. de petis. heredita.* imo etiam ubi est dubium ad quem finem denunciatio exigatur, sufficit * sola scientia absque denunciatione, ut tradit Dy. in *d. cap. cum qui certus.* Cyn. in *l. emptor. C. de evictio.* Joan. And. in *c. fin. de emptio.* & *scienu. vendis.* & pulchrè Alex. in *consil. 24. inspecto processu lib. 4. consil. 138. viso puncto. lib. 7.* Respondeo dicendum post Bar. in *l. denunciaste §. quid ergo. ff. ad leg. Jul. de adult.* & in *d. §. morte.* quod si denunciatio non requiritur ad aliud, quam ad simplicem scientiam, sufficit scientia absque denunciatione, si vero requiritur ut præter ipsum scire, aliquid fiat, vel non fiat, tunc debet fieri etiam scienti. Sequitur Ang. in *d. l. denunciaste.* Bald. in *c. 1. col. 2. si feud. vassal. ab aliquo interpellat.* Alex. in *consil. 27. viso themate lib. 6.* Ad hoc pulchrè distinctio Jacob. de Bello. in *l. emptor. C. de evictio.* quem refert Alex. in *d. consil. 138. lib. 7. ad quem remitto.* Felin. in *c. cum contingat. col. 5. de rescript.* At in proposito hujusmodi notificatio non fit ad simplicem scientiam ut patronus sciat: sed ut incipiat currere tempus quadraginta dierum, utque denunciatus consequatur liberationem à retractu feudali lapsa dicto tempore, cujus principio hæc consuetudo præfigit hanc notificationem pro termino à quo; ergo est de forma & necessaria antequam tempus currat patrono, etiam si maxime sciat.

* An sit de-
nuntiandū
scienti.

6. Ex quibus infero, male * consuluisse Alex. in *d. consil. 138.* ubi super statuto Ravennæ, quoddam sanguinei, proximiores, & vicini venditoris rei immobilis, possint illam recuperare ab emptore, infra mensem à die publicationis contractus factæ per præconem in platea communi, consuluit quoddam consanguineus non possit agere ad retractum ex dicto statuto, ex quo ultra mensem habuit scientiam venditionis & acquisitionis factæ per bapti. emptorem, quamvis non fuerit facta publicatio contractus, per publicum præconem in platea communi. In quo mihi (non obstante aureo apparatu suo) errasse videtur, quia eum dictum statutum præfigat mensem ad

* Contra
Alex.

retrahendum, & principio mensis certum terminum à quo præfigat, videlicet publicationem præconis in plateis: sequitur quod ante dictam publicationem non incipit mensis currere. Et istud inter tam multa id genus quæ consulto prætereo, non adnotassem, nisi similes scrupos frequenter in usu accidere, & in interpretatione nostrarum consuetudinum animadvertissem. Et sic concludo, quod ubicunque lex vel statutum requirit notificationem vel publicationem ad principium novi effectus, non sufficit scientia, nisi præcedat notificatio, vel publicatio in forma, si qua fuerit ab eadem lege præfixa. His scriptis reperi quod Matth. de Afflict. ita in effectu determinavit in tract. de jure protomi. super verb. ut infra triginta dies. col. §. verb. sed pro divisione concludo. Latius dicam si opus sit infra §. 173.

7. Modo conveniendo ad personam cui fienda est hæc notificatio; Quæritur primo an semper possit fieri ipsimet patrono? Respondeo quod non. Si enim sit impubes, non prodest quævis notificatio, vel oblatio, seu interpellatio, ad solam ejus personam facta, per textum ubi not. Doctores in l. si. ex legati causa. in l. seq. ff. de verb. oblat. quamvis Matth. de Afflict. in loco præallegato col. 6. versic. sed quid ille. contrarium in simili teneat per §. pupillo. à se perfunctorie allegatum, & male intellectum, ut statim declarabo. Sed si pupillus careret tutore, debet adiri iudex, ut faciat provideri de tutore. l. Divus. ff. qui peti. suo. & tradit. Socin in tractat. de citat. art. 20. num. 49. Nec obstat quod soli pupillo habenti tutorem, potest etiam sine tutoris auctoritate (quando tutor non apparet) denunciari lis mota pro recursu evictionis, Text. * in l. si dictum §. pupillo ff. de eviction. quia hoc est propter necessitatem talis denuntiationis, qua omitta denunciatio gravi damno afficeretur, & perderet actionem & recursum evictionis, & sic cetera de damno vitando, & non debet conditio sua usque adeo deterior fieri, ex persona hæredis sui, unde non placet communis solutio quam tradunt scribentes in d. l. si ex legati causa. quod id quod dicitur in d. §. pupillo. posse soli pupillo denunciari, est ad commodum pupilli, ut teneatur emptor, vel illi soli denunciare, & si omittat careat recursu evictionis, etiam si tutor non potuit inveniri: quia dico quamvis hoc possit tendere ad commodum pupilli per obliquum: tamen directa dispositio d. §. tendit ad incommodum, obligationem & onus pupilli: quia ex denuntiatione ei facta tenebitur, & obligabitur efficaciter de evictione, ut patet per seriem d. l. si dictum. Ideo tenenda est nova mea solutio; quod illud est propter necessitatem denuntiationis, in quo adversario prosequente periculum est in mora, & ne propter mutationem in persona, vel hærede auctoris, emptor bonæ fidei habeat damnum.

8. Quemadmodum à simili ratione in materia beneficii mandatarii, graduati simplices, & nominati possint requiritiones suas facere nedum ab ordinariis, vel eorum vicariis, sed etiam in eorum absentia, ab officialibus vel assessoribus eorum, qui nullam providendi habent potestatem: sed hoc ideo quia periculum est in mora, ne eorum jura deperant, celeritate cursorum, & eorum præventionem apud Pontificem Romanum, qui non habet delectum, ut cautum est constitutione regia æquissima Ludovici 14. anno domini 1512. §. 14. Redundando * tamen ad materiam nostram, dico quod si tempora patientur ut possit denuntians invenire tutorem, vel alium facere subrogari: quod tenetur curare hæc fieri, & iterum illi tutore denunciare, nec tunc sufficeret ista denuntiatio soli pupillo facta, imò ex bono & æquo debet etiam amicis & cognatis nunciare: alioquin puto simplicem denuntiationem soli pupillo factam, non prodesse denuntianti, si aliam dili-

gentiam pro temporis spatio facere potuerit, & omiserit. Et hoc nota, quia nondum reperisti ab aliquo declaratum. Hæc autem cessant in casu præfenti, quia si non incipiat currere tempus quadraginta dierum ad exclusionem patroni, emptor feudi nihil perdit, nec ullum damnum incurrit: sed tantum liberationem retractus non acquirit, quod si velit acquirere, curare debet ut personam habeat legitimam, cui notificationem hæc facere possit.

9. Sed quid si patronus est pubes, sed minor viginti quinque annis? Respondeo, si habeat curatorem, idem est dicendum quod nulla notificatio, vel interpellatio ad solam domini personam facta valet. l. §. curatorem habens. (de in integrum restituti. nos. gloss. & doct. in d. l. ex legati. & l. seq. Sed debet fieri curatori soli, vel adulto cum auctoritate curatoris, sicut in pupillo. Si vero non habet curatorem, sed res suas per se administrat, quod potest in extrajudicialibus, salva alienatione vel hypotheca immobilium. §. 1. in fine. de curat. & tunc adhuc videretur quod non possit illi notificari ad effectum excludendi eum à retractu, per lapsum horum quadraginta dierum, cum agatur de rebus vel juribus immobilibus, in quibus secundum communem sententiam doctorum in d. l. si ex legati. non potest solus minor viginti quinque annis interpellari, nec in mora constitui, quamvis Pau. Castrensis ibi multum probabiliter contrarium teneat, quod nunc (ne sum prolixior) non examino: sed dico quod si patronus habet viginti annos completos, vel patrona quindecim annos, poterit illi fieri hæc notificatio, nec opus est adhibere curatorem, vel iudicem: quia istud non concernit alienationem feudi dominantis, vel jurium ejus, sed eorum administrationem cujus capax est patronus in tali ætate, ut dixi infra §. 81. qui §. militat tam in patrono quam in cliente. Si vero sit infra dictam ætatem, puto frustra illi soli notificari: curare igitur debet emptor nolens manere in suspensio, ut curator deputetur. quod a iudice obtinere poterit, vel ad hunc actum, quum curator etiam certæ rei, vel causæ dari possit. l. nuntianum. ff. de tutor. & curat. dat. ab his. Alioquin non incipiet currere tempus, quia ante dictam ætatem non habet minor curatore carens legitimam personam, etiam in administratione simplicium negotiorum feudalium. Unde dato quod solus patronus minor viginti quinque annis, & major viginti, possit inueltiendo privare se jure retractus, quia per hoc non dicitur alienare, sed administrare, secundum naturam rei subjectæ, non tamen potest se privare tali jure, inueltiendo emptorem ante dictam ætatem: quia tunc nullam hujusmodi habet administrationem. Igitur multominus privatur per simplicem notificationem, vel oblationem à se spretam. Multa super his hinc inde disputando concessissem, sed modum excedere veritus sum.

10. Secundo quæritur, an possit fieri tutore vel curatori patroni? Et per prædicta non est dubium quod sic, sive patronus sit infans, sive furiosus, dummodo tutela vel cura ad hæc feuda extendatur: frustra enim notificaretur tutore habenti à testatore vel iudice divisam administrationem ad alias res. l. fin. C. de Authent. præsent. frustra curatori ad lites, vel litem aut aliam rem. Sed & si sint plures tutores vel curatores administratione non divisa, sufficit uni ex eis notificari. d. l. fin. Sed quid si per se ipsos tantum administrationem dividerunt? Respondeo, si sint divisi in diversas provincias, opus est notificare illi cujus provinciam negotiorum respicit. l. 2. C. de pericul. tutor. l. & si pluribus ff. de auctorit. tutor. gloss. 1. Joan. Fab. leg. 2. C. de divid. tutor. Si vero administratio sit in eadem provincia, sufficit alterutri, quia tunc non est in consideratione divisio ab ipsis facta, d. l. 2. Et hoc dummodo denunciatio careat fraude,

* Pupillo non potest denunciari.

* Modificatio d. §. pupillo.

de, secus si fraudulenter omitteret adire (cùm posset) tutorem vel curatorem, qui habet noticiam horum feudorum, & notificaret alteri hæc igno- ranti, & non administranti, quia hujusmodi calli- ditas sibi non prodesset, nec noceret patrono, in jure retractus. Cæterum dummodò semel, cessan- te omni fraude, & collusionione, notificatum sit uni tutori vel curatori legitimo, non requiritur quòd hoc aliis, nec ipsi quidem patrono, etiam puberi, & indutrio, etiam vigesimum annum excedenti inti- metur.

11. Sed quid si notificatio fiat custodi, sive gar- diano, nobili, aut pagano, de quib, *infra tit. 8. & seq.* videretur aliud, quia illi non habent exer- citium actionum, & jurium realium minoris, nec possunt authorari, in quibus requiritur decretum, nec in cæteris quæ solemnitatem juris desiderant: sed in his providendum est de solemnibus tutore, vel curatore, ut dixi *infra §. 103.* & sic videtur quòd nec faciendo, nec omitendo possit præjudicare mi- noribus in remissione vel amissione jurium realium & formatorum, prout est jus retractus acquisitum & formatum. Tamen idem puto in præfenti, quòd in vero solemnibus tutore, quia istud jus non est ac- quisitum minori nisi sub hac forma & conditione resolutiva, modo retrahatur res & reddatur pre- tium *infra* quadraginta dies à notificatione, & cum talis custos possit investire, ut diximus *supra §. 1. gloss. §. in fin.* consequitur illi fieri posse notifica- tiones & oblationes feudales, & consequenter eas validas & efficaces esse, etiam ad effectum, de quo in fine hujus §. quia proprie non agitur de alienan- do, vel amittendo jure minoris, sed de adminis- trando & conservando in statu suo, & de non ac- quirendo, & non augmentando pro hac vice. Ideò tempore lapsò remanebit dominus ex causa hujus venditionis perpetuo exclusus à retractu sine spe restitutionis in integrum, sed contra tutorem vel custo- dem agere poterit ad interesse, prout diximus *supra eo. gloss. 2. in fi. & infra §. 99.* Quid si notificatio fiat usu- fructuario fundi dominantis, vel procuratori patroni, vel marito patronæ? Ita partim dependent à quæ- sitione, an hi possint committendo præjudicare in jure retractus feudalis, quo discussò fortius intelligetur an possint præjudicare omitendo: ideo simul dicemus *in §. 104.*

12. Ad tertium & quartum breviter dicendum, quòd omni tempore notificari potest, dummodo congruo, quia patronus vel alius ejus nomine po- testatem habens non tenetur admittere nec audire venientem tempore incongruo ad notificandum. *l. si solutarius.* ubi Bart. *ff. de solut. & in l. item illa. ff. constit. pec.* Si tamen de facto admiserit, & notifi- catio facta sit per emptorem, vel alium ejus nomi- ne, sufficit quocumque tempore, & etiam quocum- que loco, quamvis non teneatur admittere in loco incongruo. Quid si patronus offerat se paratum au- dite notificationem in loco dominantis, a quo feu- dum venditum dependet, & illic remittit? Respon- detur: Si sit in loco & tempore congruo & oppor- tuno ad audiendam lectionem seu notificationem to- tius contractus, debet audire, vel ad proximiorum locum vel tempus remittere, & non ad locum do- minantem, vel alium forte remotiorem, aut inco- gnitum, nec aliàs longiorem temporis tractum au- cupari, tenetur etiam notificador expectare patro- num morbo sónico, vel quovis alio impedimen- to præventum, sed non volentem eludere, & fra- strari: quia quocumque modo sive latitando, sive frustrando, per eum stet, quominus notificatio fiat, ex tunc habetur pro facta, & currit irrepara- biliter tempus quadraginta dierum per notata in *l. jura civili. ff. de condit. & demonstr. in l. aut qui*

aliter. ff. quod vi aut clam. in Clem. causam de elect. cum vulg.

13. Quod limitò nisi patronus *infra* tempus qua- draginta dierum, à mora sua computandorum, pur- gaverit modum. Et debere, videlicet congruo lo- co & tempore interpellaverit emptorem, ut exhi- beat literas contractus, vel ejus substantiam & qua- litatem declaret, & sic eum constituerit in mora, quia ultima nocet & priorem absorbet. *l. illud de peri. & com. rei vendit. l. si quis servum, §. sequitur. l. interdum. §. si. ff. de verborum oblig. l. prator. §. aliquando. ff. de oper. no. nuncia.*

Sed quia * si patronus post viginti dies, seu me- dio tempore purgaverit moram, & emptor con- fessim notificaverit, utrum patronus habeat inte- grum tempus quadraginta dierum ad refundendum pretium ab hac notificatione? Respondeo, quòd non, sed solum tempus quod restabat tempore moræ purgatæ, quia ex quo emptor non constituitur in aliqua mora, æquum est patronum ferre incommo- dum moræ suæ, quatenus sive quandiu in mora fuit, quia simplex purgatio moræ de se aliud non operatur, quam cessationem moræ pro tempore futuro, & non restitutionem temporis præteriti, secus si etiam emptor debite interpellatus consti- tueretur in mora, recusando notificare, quia tunc prioris moræ effectus in totum absorberetur, & quodcumque postea emptor saniori consilio duc- tus debite notificaret, haberet exinde patronus tem- pus integrum.

* Quid od- peretur purgatio moræ.

14. Quod autem sentit * Bart. in *l. item illa. col. 2.* & expressè *vult in d. §. sequitur* quòd purgatio moræ non est, vel si est, relinquit moram in extre- mo, videlicet in ultimo interpellato, quem in mora constituit, & cæteri scribentes sequuntur, est doc- trina magistralis, quæ vera est in terminis in quibus loquitur, videlicet quando ultimo interpellatus remanet in mora, tunc enim purgatio moræ duos habet effectus, vel quando se paratum offert, & interpellans non implet, tunc enim nulla fit pur- gatio, sed aggravatio moræ, secus quando id fit ad quod interpellatur. Sed quid si patronus medio tem- pore interpellat emptorem, qui jam non habet fa- cultatem exhibendi literas & instrumenta emptio- nis? Et videretur non congrue interpellatus, nec pur- gata mora, & nihilominus tempus currere, quia pa- tronus jam certat de interrumpendo cursum temporis & evitando sibi imminente periculo amittendi retractum, & sic videtur necesse quòd constituat emptorem in mora, alioquin non vitet periculum, per notata Bart. in *d. l. item illa col. 1. in 2. opin. & col. 2. in 1. qu. ff. de constit. pecunia.*

* Contra Bar. quòd non semper purgatio moræ relinquit moram in extremo.

15. Tamen sic distinguo, aut patronus solum in- terpellat ad finem notificationis, & exhibitionis con- tractus habendi, ut deliberet de retractu *infra* tem- pus consuetudinis, & nihil agit, nisi plenam & op- portunam diligentiam faciat & constituat empto- rem, in ultima mora notificandi. Alioquin non in- terrumpitur, sed perseverat currere tempus, peri- culo patroni qui primæ moræ suæ id imputare debet. Aut patronus nedum interpellat ad finem no- tificationis: sed etiam ad finem prompti retractus, vel solum de præfenti offert retrahere tanquam certus offerens realem refusionem pretii & legalium sumptuum. Et tunc sive emptor sit justè impeditus, sive non invenitur, & eo ad ejus domicilium vel in ju- dicio citato, saltem ad domicilium emptoris offerat refusionem, satis est: & omnis mora præcedens absorbetur, quia illa præcedens non potuit plus ope- rari, quàm si verè notificatio fuisset facta, & sic para- tus esse debet emptor ad agnoscendum retractum si offeratur *infra* quadraginta dies. Unde difficultas etiam justa & necessaria, puta mortis vel absentie, causa rei-

publicæ contingens ex parte emptoris, non potest nec debet nocere patrono retrahere parato, & debitè offe-
fenti infra tempus consuetudinis, à tempore veræ no-
tificationis, vel oblatæ & contemptæ computandum:
potest igitur fieri notificatio quocumque loco, & tem-
pore opportunis ad certificandum, & ad habentem (si

patronus requirat) testes idoneos, coram quibus
& redigatur in scripturis, ut patronus & recordari &
probare possit, quæ, qualis, & qua die sit facta notifi-
catio. Hæc omnia unico momento expediri possunt si
emptor paratam offerat copiam denunciationis, & ven-
ditionis.

SUMMARIA GLOSS. XII.

1. *Quid sit exhibere.*
Non sufficit scire factum absque
qualitate.
2. *Differentia inter qualitates inducen-
tes & retrahentes.*
3. *Facienda est copia describendi.*
4. *An cessante scriptura debeant testes
adduci.*
5. *Cujus impensis debeat dari copia.*
An forma clementinæ causam gene-
raliter servanda?
Si slet per patronum quominus fiat
denunciatio, habetur pro facta.
6. *Tempus quadraginta dierum cur-
rit sine spe restitutionis in inte-
grum.*
7. *Fallit casu mortis supervenientis.*
8. *An currat istud tempus lite penden-
te inter emptorem & vendito-
rem.*
9. *Quid postquam lata est sententia pro
emptore? distingue.*
10. *Adversarius emptoris victus non
tenetur ad interesse protracti re-
tractus.*
11. *Per triginta annos absque notifica-
tione & investitura, excluditur uter-
que retractus.*
12. *Venditore possidente vel aliàs occul-
tata venditione, tempus retractus
non currit etiam triginta annis.*
13. *Utrum huic actioni longo tempore
prescribatur à tertio cum titulo &
bona fide.*

GLOSS. XII. IN VERBO

Et exhibé.

*Quid sit
exhibere.



EXHIBERE quid sit, optimè declarat Ul-
pianus in l. 3. §. hoc interdictum. ff. de tabul.
exhib. inquit:

1. Exhibere, * hoc est materiæ ipsius ap-
prehendendæ copiam facere. Rursus appositissimè in l.
3. §. ait prator. ff. de libe. ho. exhibend. dum ait, propriè
autem exhibere est extra secretum habere. Forma igitur
notificationis est, quòd venditio plenè & integre
nota fiat patrono, & sic cum suis qualitatibus, mo-
dis & circumstantiis. Nihil igitur debet teneri se-
cretum patrono, alioquin non censetur facta noti-
ficatio, & non incipit labi tempus retractus. Non
* enim sufficit quem scire factum, nisi sciat ejus mo-
dum & qualitatem, glossa Joan. Andreæ in c. con-
certationi. in ver. severis. & ibi Gemin. Phil. Franc.
de appellat. in 6. Bald. in Authent. hodie. C. de appel-
lat. in l. is qui C. de liber. caus. Angel. in l. à senten-
tia. §. fin. ff. de appellat. in l. 1. §. viduum. ff. quand.
appell. sit. Ludovic. Roman. cons. 343. ex proposito col.
fi. de re. judic. Deci. in c. nam concupiscentiam. lect.
2. in fi. de constitut. Et ita in simili super constit. Fede-
ric. 2. de jure posthumis. Quòd plena scientia requiri-
tur, & quòd facti series non ignoretur, decidunt ibi
Bald. col. penult. & Matth. de Afflic. in verbo & in-
fra triginta dies col. 2. Igitur nedum ea quæ concer-
nent substantiam actus notificari debent, sed etiam
cæteræ qualitates, & circumstantiæ, sive concernant
commodum aut incommodum venditoris aut emp-
toris, quod intellige de circumstantiis inhærentibus
contractui, videlicet in continenti appositis, vel et-
iam ex intervallo, tamen animo reformandi, ita

quòd insunt contractui, & ejus partem, saltem ac-
cidentalem faciunt, ut in l. fundi partem. ff. de con-
trahend. empt. & vend. in l. lecta. ff. si eeri. per. Se-
cus si quæ sint per actum, vel contractum separatim,
sine fraude, ut diximus supra eod. gloss. 8. in princ. &
patet in hoc text. ibi, ladre vende. Secus igitur de his
quæ sunt extra venditionem sine fraude. Unde si ven-
ditor gratiam partis, vel dilationis solutionis, fecerit
emptori, non tenetur emptor id notificare. Et si esset
notum patrono, non tenetur eandem gratiam illi fa-
cere, & è diverso, quod emptor spontaneè, & ultra pre-
tium conventum & contractum dederit, vel promise-
rit, non potest imputare patrono, nec in legales sump-
tus, ut supra eod. gloss. 9.

2. Adverte tamen quandam esse differentiam inter
substantiales qualitates & circumstantias concernen-
tes facilitatem emptoris, vel retrahentis, & concer-
nentes difficultatem, nisi quia primæ fuerint plenè
expressæ, nec potest, nec incipit tempus labi donec
suppleatur & notificetur omisium, quod sufficit, non
enim requiritur de integro plena totius notificatio,
dummodò eidem personæ fiat, & non ita magno in-
tervallo, ut verisimiliter denuntiatus non recordetur,
alioquin repetitio requiritur: item omninò requiri-
tur, petente patrono ab ipsomet emptore: secus si
hoc vellet exigere à procuratore, forte mox desi-
gnato ad supplendum qualitatem ab emptore (qui
nuper denunciaverat) omisiam. Et in cæteris fere
infinitis per prædicta, & ex bono & æquo deciden-
dis, quæ ad intricacionem scriptionis vitandam plu-
rima omisso. Si vero fuerint omisiam, ea quæ diffi-
cultant

* Non suffi-
cit scire fa-
ctum sine
qualitate.

Fulcunt emptionem, non nocent, dummodò principale factum notificatum fuerit, ita quòd sciverit patronus locum apertum retractui: & dummodò per totos quadraginta dies neglexerit: tunc enim omnino manet exclusus. Unde si emptor qui emit pro mille, denunciaverit se emisse pro quingentis, sive scierit, sive ignoranter, & dominus per hos dies tacuerit, bene poterit exigere quintum denarium, ad rationem pretii conventi: sed non poterit retrahere, etiam statim à tempore supervenientis scientiæ vel pretii, quia etiam si scivisset, æque, imo multo magis à retractu abstinuisset. Idem si ommissa fuerit denunciatio alicujus oneris emptoris, & hoc dummodo fuerit servata forma hic tradita, videlicet exhibitio instrumentorum, si qua confecta fuerint. Quod autem dixi de ommissa denuntiatione partis pretii, intellige sane dummodo patronus sciverit valorem feudi venditi, secus enim si forte iuste causati posset se fuisse retracturum vel infra dictos quadraginta dies inquisiturum de effectu & commoditate retractus, si scivisset majus pretium, vel alia onera. Finge patronum habere mille nummos repositos in emptionem unius feudi, & cum audivit venisse feudum quingentis tantum, contempsit: ex eo quòd putaret non plus valere, prout occasionem habuit ex verbis denuntiantis, & volebat pecuniam suam dividere in plura vilia prædia, sed in unum pleni valoris, non erit exclusus à retractu. propter hujusmodi defectuosam denuntiationem. & temporis lapsum: idem in similibus est dicendum.

3. Porro si non fuerit confecta aliqua scriptura venditionis, sufficit eam cum circumstantiis prædictis verbaliter explanare. Si autem confecta fuerit scriptura sive publica, sive privata, debet porrigi, & exhiberi patrono, & facultas ei fieri legendi, atrectandi, & describendi: qua facultate remota non esset exhibitio. *l. 2. ff. ad exhib. l. 2. §. inspecto. ff. quemadmodum. testam. aperiant. l. pen. §. si. ff. ad leg. Falc. l. plus est. ff. de verb. signific. cum alleg. in princip. hujus gloss.* Sive contractum fuerit in scriptis, sive non, dummodo vel ad simplicem probationem partes confecerit, vel confici mandaverit scripturam: Tunc enim si emptor properet ad dominum, non delata scriptura, forte nedum scripta vel extracta à notariis, quantumvis plene notificet, non prodest, quia patronus suspicari potest, aliquid esse in literis quod sibi expediat scire: unde interim non currit tempus deliberandi, & retrahendi, etiam si emptor testes instrumentarios, vel ipsos notarios adduceret ad patronum, ad fidem faciendam quòd notificatio sua integra est, & nihil aliud: nec aliter est in literis: quia omnino satisfaciendum est formæ præfixæ ab hac consuetudine.

4. Sed cum nulla conficitur scriptura, quæto an patronus teneatur credere nudis verbis denuntiantis, an saltem denuntians duos testes adducere debeat, qui vel extra jus attestentur verum esse quod denunciatur? Videtur quòd sic, quoniam ista notificatio implicat quandam protestationem incitatoriam, in quantum tendit ad exclusionem patroni per lapsum brevis temporis, ex facto alieno, igitur per notata Bartoli & scribentium in *l. non solum. §. morte. ff. de oper. novi nuntia.* & hoc in simili videtur velle Matth. de Afflict. in *d. tract. super verb. ut infra 30. dies. col. 2. ver. prætorca illa.* Ubi dicit non esse credendum denuntiantis, nisi sit persona bona & digna autoritate, secundum gloss. in *l. Titio. ff. de condi. & demonstrat.* Contrarium puto ex mente & verbis hujus consuetudinis, quæ cessante scriptura non requirit nisi simplicem notificationem, quæ nudis verbis fieri potest, & in casum confectæ scripturæ, solum addit exhibitionem scripturæ; quod verificatur etiam si sit privata scriptura, & sic non requiritur tunc aliqua probatio actus denunciati: & hoc est æquissimum; quia non præjudicatur in aliquo denunciato, qui si

dubitet de veritate vel commodo denuntiationis, habet sufficiens tempus ad inquirendum & consulendum juribus suis. Verum est quòd non temere tenetur admittere denuntiationem solum: sed iustè postulare potest ut denuntiationi intersint personæ honestæ, & fide dignæ, ut sciatur & probari possit, si opus sit, quæ & qualis fuit denuntiatio. Interest enim patroni: nedum ut salvum, & integrum jus suum maneat, si denuntiatio in aliquo fuerit defectiva, sed etiam ut sumptus suos, & interesse repetere possit à denuntiante, si forte falsa denunciaverit: Et patronus in comparando, & afferendo pretio, sumptum & laborem subierit.

5. Ex prædictis patet, quòd patronus si velit, debet habere copiam instrumentorum exhibitorem: sed cujus impensis? Et videretur quòd impensis suis, quia hæc consuetudo non alstringit emptorem, nisi ad simplicem exhibitionem, in qua non venit copiam dare, sed solum facultatem transcribendi, seu copiam assumendi præbere: nec intrabo in difficultatem gloss. in *clementina causam in ver. porrecto. de elect.* quam Doctores controvertunt, dicemus alibi si opus sit; satis est in præsentem, quòd hæc consuetudo sistit in terminis notificationis & exhibitionis: consuetudo tamen Niverneensis *eo. tit. §. 35.* vult emptorem teneri dare impensis suis exemplum à notariis, vel à iudice confectum, sed localis est: ego dico quòd tenetur emptor impensis & labore suo dare vel offerre copiam testibus præsentibus (si petatur) simplicem & privatam instrumentorum exhibitorem, & facultatem illam conferendi cum originalibus: si autem patronus velit habere exemplum à notariis confectum, debet habere impensis suis. Et adverte circa *d. clementina causam.* quòd quamvis Cardin. ibi in *fi. Jac. & alii in d. §. morte col. 18. Paul. consil. 382. lib. 2.* dicant quòd omnis intimatio vel denunciatio tendens ad aliquid præjudiciale debet fieri secundum formam *d. clementina causam.* tamen non est verum: nisi quatenus est eadem ratio materiz subjectæ. Ideò nec hic, nec in pluribus aliis infra locis suis secutus sum dictam formam.

6. Adverte etiam ne omittam quòd quocumque modo stet per patronum, scienter & de industria ad hoc ordinata, quominus fiat vel integrè fiat hujusmodi denuntiatio, habetur pro rectè facta. *l. iure civili. ff. de condi. & demonstrat.* Secus si casu, etiam in personam patroni contingente, vel etiam ejus facto, sed non ad hoc ordinato, per *l. qui. ff. de actio. & obligat. l. venditor. 2. in princip. ff. de hered. vel actio. vendita. l. & totum. ff. de impensis in re. doct. fact. l. finita. §. prima. ff. ad legem Rhodiam. de jactu.* cum vulgaribus. Semel autem tacta legitima denuntiatione currit hoc tempus irrevocabiliter, etiam sine spe restitutionis in integrum, non obstante quocumque iusto impedimento existente, vel infra hoc tempus superveniente, in persona, vel bonis patroni, per notata *supra eod. gloss. 3. ad fi.* Quod limito primo nisi impedimentum causaretur facto, vel culpa emptoris. *l. cum proponas. C. de nautico furore. l. qui officii. in fi. ff. de contrahend. empte.*

7. Limito secundo, si casus contingens in persona patroni, includat impossibilitatem absolutam, ut si post die notificationis moriatur, tunc enim puto quòd non currat tempus hæredi, iustam ignorantiam habenti. Consuetudo enim vult patronum habere spatium quadraginta dierum ad deliberandum, præparandum & faciendum retractum: sed hoc casu nullum spatium habuit, nec aliter providere potuit, secus si hæres quocumque modo sciat, quia tunc saltem à tempore quo scivit, non habet nisi tempus quòd supererat defuncto. Item secus superveniente necessaria absentia patroni denuntianti, quia procuratorem deputare potuit. *leg. & si per prætorum. §. 1. ff. ex quib. caus. major. notat. Bartol. in l. 1. ff. de diver. & tempor. præscript. l. si quis rem. ad fi. ff. de publi. judi.*

ciii. Ulterius utrum sit universaliter verum quod istud tempus quadraginta dierum currat à plena hujusmodi notificatione?

*Nova resolutio an & quando pendente lite currat tempus utriusque retractus.

8. Quid si statim post notificationem lis inferatur emptori, sive in petitorio, sive in possessorio, an pendente lite possit hujusmodi fieri denuntiatio ad finem excludendi retractum feudalem lapsu quadraginta dierum? Distingue, aut lis inferatur à venditore contra emptorem aut ab emptore contra venditorem, aut ab extraneo. Primo casu sit conclusio quod pendente lite non currit istud tempus quadraginta dierum, quacumque actione venditor, vel ejus heres agat impugnando venditionem, & alienationem, sive petitorio, prætendens nullitatem; sive rescissorio, aut rescindenti, sive etiam possessorio, forte infra annum venditionis, & traditionis factæ per procuratorem, quem prætendit falsum & revocatum: & ratio est duplex. Prima, quia non censetur venditio venisse ad perfectam notitiam patroni, ex quo in se non est certa, sed dubia propter dubium litis eventum. *l. quod debetur. ff. de pecul.* Et ita in simili retractus proximitatis, decidit Cy. post Jacob. Raven. in *l. contra majores in fin. collat. C. de inoffic. testament.* & sequitur Bald. *super constitut. Federic. 2. de jure promissis. collat. 4. versic. sed pone quod Titius.* Secunda, quia quoad antiquus vassallus prætendit se vassallum, aut repetit feudum, non tenetur patronus admittere in fidem novum vassallum, per notata *infra §. 33. quest. 23. quest. 30.* Et multominus tenetur agnoscere emptorem in verum emptorem, vel retrahere ponendo pecuniam suam in periculo, vel incerto, quoad de emptione, & ejus effectu litigatur. Sicut nec currit tempus retractus, si duo contententes se emisse notificent, & iusta offerant, vel ad invicem super hoc litigent. Non autem adduxi vulgatum hoc quod sententia in primo judicio potest præjudicare secundo. *l. fundum cum. l. seq. ff. de except. rei jud.* Tum quia d. l. loquitur inter eadem partes, hic autem agitur de tertio. Tum quia in l. ibi metiri debet præjudicium ex secundo judicio, & non ex pretio. ut ibi per Paul. Tum quia patronus si velit potest petere retractum contra emptorem ad onus litis, & in illa loco emptoris subrogari, per notata *supra eod. gloss. §. questione 11.* Nec de hoc dubitatur, sed tantum an instante emptore cogatur retrahere infra hoc tempus, ne amittat jus retractus: in quo dicendum est quod non. Secundo casu multò fortius idem concluditur, quod potest patronus si velit ad periculum litis retrahere, sed non tenetur nisi lite finita, quæ facta emptoris procedit. Tertio casu concludo, quod statim currit tempus, non obstante lite: alioquin sequeretur quod facile subornato quovis litigatore, tempus retractus protraheretur, quando placeret patrono vel propinquo: sequeretur etiam quod si vassallus possidens, sed interpellatus ab alio in petitorio, si venderet feudum, nunquam curteret tempus utriusque retractus, quoad lis dureret, quantumcumque etiam medio tempore in fidem admitteretur & investiretur emptor, qui emit ad onus litis, quod est absurdum. Hanc conclusionem limita respectu retractus feudalis, si ageretur possessorio, ita quod esset dubium uter possideret, & sic patronus neutrum teneretur in fidem admittere, quia tunc tempus retractus non curret, ex quo non potest patronus constitui in mora in fidem recipiendi & investendi, & consequenter jura feudalia eligendi, juxta notata *infra §. 33. quest. 30.*

9. Item quæro, si emptor obtineat per sententiam, quæ transeat in rem judicatam, utrum statim incipiat currere tempus quadraginta dierum patrono, vel tempus anni & diei propinquo, in casibus in quibus dictum est non currere tempus retractus pendente lite, saltem præsupposita veteri notificatione, aut investitura respective? Respondeo

quod sic, respectu retractus proximitatis: sed non respectu retractus feudalis, in quo requiritur ultra veterem notificationem, notificatio & exhibitio sententiarum, vel transactionis, si transactione finitum fuerit negotium ad hoc ut emptor pacificus in fidem recipiatur, vel ut patronus retrahat infra quadraginta dies, quoniam ante hujusmodi notificationem, patronus non est certioratus de venditione efficaci, quod consuetudo requirit, sed non requirit quemlibet consanguineum certificari.

10. Præterea quæro, in casibus in quibus dictum est non currere tempus utriusque retractus pendente lite, si adversarius emptoris succumbat, & veniantur temerè litigasse, utrum debeat condemnari in damna & interesse emptoris, ex eo quod medio tempore tempus retractus non cucurrit? Respondeo, non, quia ex quo patronus vel propinquus statim post victoriam emptoris venit ad retractum, verisimile est quod ab initio retraxisset si non fuisset lis: & sic non potest probabile interesse fundari in hoc articulo. Tum non esse medio tempore liberatum à retractu, non est damnum, sed ommissio prætensi lucri incerti, cujus nulla est habenda ratio per notata Ang. Paul. in *l. 3. fin. de eo. quod certo loc.* Ex his habes hanc materiam notificationis abundè expeditam quam longiusculè prosecutus sum, non tamen curiositas, sed rei utilitas nondum discussa me movit: nec enim minus in his modicis particulatim expendendis laboravi, quam in gravioribus.

11. Finaliter universam materiam hujus §. limita, si à tempore venditionis lapsi sint * triginta anni, tunc enim exclusus est patronus à retractu, etiam si nunquam notificatio facta fuerit ab emptore, etiam si patronus semper ignoraverit, quia hujusmodi præscriptio currit contra absentes & ignorantes. Et quum non sit quæstio de præscribendo jure retractus feudalis in se, nec de minuendo feudo dominantis, vel ejus juribus perpetuis, sed solum de quodam effectu, veluti fructu pro una vice, indubitanter currit hæc præscriptio per notata *supra §. 7.* Nec obstat quod consuetudo certum terminum à quo præfigit præscriptioni hujus juris, videlicet debitam notificationem: igitur antequam fiat, quamvis etiam patronus sciat feudum per emptorem possideri, tamen semper existimat jus suum durare auctoritate hujus consuetudinis, cujus prætextu non debet decipi. *l. 1. C. de his qui veni. etia. impetra.* Et ex diverso quod emptori prodesse non debet sua culpa, fortè malitia in non denunciando. Quia diligenter est advertendum quod hæc notificatio pro termino à quo, non præfigitur cuivis præscriptioni, sed solum præscriptioni quadraginta dierum, de qua tantum loquitur & cogitavit hæc consuetudo in hoc §. & sic nullomodo refertur ad præscriptionem longissimi temporis nec de ea intelligitur. Dico tamen quod de hac præscriptione debent subduci omnia quæ subducuntur de præscriptione tricenaria, puta pupillaris ætas patroni: similiter habent locum omnia remedia introducta à jure, videlicet restitutio in integrum ratione minoris ætatis, vel absentis causa reipublicæ aut alia iusta causa. *ff. ex quibus caus. major. per 106.*

12. Unde si venditio fuit occultata facto contractum, puta venditore semper possidente, non incipit currere præscriptio triginta annorum: saltem locus est restitutioni in integrum, quamvis restitutio cesset in præscriptione consuetudinaria brevissimi temporis, quia præscriptio triginta annorum non currit speciali dispositione consuetudinis, sed dispositione juris communis, vel dispositione generalis consuetudinis, *infra §. 68.* Ubi loquitur in materia juris communis conformiter ad illud, & sic recipit omnes modificationes juris communis, ut ibi dixi:

* Omnis actio retractus, 30. annis excluditur.

Secus in præscriptione horum quadraginta dierum quæ est introducta simul in ipsa concessione juris retractus, & sic venit ad ejus limitationem, & taxationem, ut etiam in simili diximus infra §. 173.

13. Sed juxta hæc quaero, quid si primus emptor cariori pretio vendat fundum? Secundo, sine aliqua mentione onerum præteriti temporis, & secundus emptor longo tempore pacificè inter præsentis possidet, tandem insurgit patronus, & cognito quòd nulla jura sunt præstita, nec ex prima, nec ex secunda venditione, vult retrahere ex prima, quæ vilius pretium continet, & nondum sunt lapsi triginta anni. Secundus autem emptor vult tenei præscriptione longi temporis ex capite suo, & videtur quòd possit, quia etiam personali actioni rei persecutoris, (qualis est ista) & hypothecariæ, præscribitur longo tempore, à tertio acquirente cum titulo & bona fide, l. si vi vel metu. C. de his

que vi meturve. can. l. 1. C. si advers. credito. Etiam non obstante mala fide auctoris, quia Authentica mala fidei. C. de prescript. long. temp. non habet locum nisi cum præscribitur contra verè & plenè dominum. ut notant doctores sibi. & in l. Pomponius. §. cum quis. ff. de acquirend. vel amitt. possess. Quibus non obstantibus cessante præscriptione hujus consuetudinis de qua hic puto non habere locum aliam præscriptionem, quàm longissimi temporis, sicut in vera personali actione, quia dispositione consuetudinaria tertius possessor verè personaliter obligatur ex natura & conditione rei, unde etiam si non tanquam rem feudalem, sed tanquam alaudalem vel censualem emerit, & possederit ultra longum tempus, idem est dicendum, prout etiam in simili dixi super retractu consanguinitatis in d. §. 173. Plura alia occurrunt, sed nunquam esset finis, transeamus ad §§. sequentes.

*Olim fuit
14.

§. XXI.

ITEM si le seigneur feodal a receu le quint denier, ou chevy, ou baillé souffrance d'iceluy, à luy deu à cause de la vendition du fief mouvant de luy, tel seigneur feodal ne peut plus retenir ledit fief, par puissance de fief pour l'unir & mettre en sa table, à cause d'icelle vendition.

SI ledit seigneur feodal a receu le quint denier, à luy deu à cause de la vendition du fief, mouvant de luy, chevy ou baillé souffrance, ledit seigneur feodal ne peut plus retenir ledit fief, par puissance de fief, pour l'unir & mettre en sa table à cause d'icelle vendition.

Sed hic articulus ita muratus fuit nova consuetudine.

SUMMARI A §. XXI.

1. Limitatur textus quando receptio pretii fit sub clausula reservatoria. *Exempla non restringunt.*
2. Retractus feudalis non excluditur per approbationem venditionis, sed per approbationem emptionis.
3. Patronus interveniendo in contractu tanquam fidejussor, sibi non præjudicat: secus si tanquam principalis.
4. Utrum patronus interpellando emptorem de solvendis juribus, præjudicet sibi in retractu?
5. An emptore non solvente variare liceat patrono?
6. Per simplicem dationem induciarum non amittit patronus jus retractus. *Consuetudo Carnotensis modificatur. Consuetudo Borboniensis declaratur.*
7. Ampliatur textus in minore, vel in ejus tutore vel curatore. *Tutor non potest ad commodum suum auctorari vel eligere.*
8. Licet tutor possit gratificari extraneo emptori: non tamen potest ipso jure gratificari contutori in præjudicium pupilli.
9. Q. 1. Utrum procurator recipiendo quintum pretii, vel de eo componendo, præjudicet domino ignoranti in jure retractus?
10. Utrum procurator recipiendo canonem ab emphyteuta, præjudicet domino in jure commissi? & deciditur quòd sic.
11. Procurator generalis etiam cum libera, non potest voluntatem domini declarare, nec in alternativis eligere.
12. Solutio quòd in materia hujus §. requiritur & sufficit mandatum speciale.
13. Non sufficit mandatum generale cum clausula, etiam si requirant speciale mandatum, nisi graviora in eadem feudali materia sint expressa.
14. An notificatio facta procuratori præjudicet domino in jure retractus?
15. Non prodest occulta limitatio, sicut nec occulta revocatio mandati.

- 16. Forma à principio mandati impressa inquiri & servari debet.
- 17. Resolutio precedentium.
- 18. Non improbare pro ratificatione est in factis, non in omissis. Quando emptor habeat recursum contra procuratorem patroni?
- 19. Non sufficit notificatio facta procuratori habenti sufficiens mandatum, si noluit admittere.
- 20. Q. 2. Receptio vel compositio quinti denarii, vel investitura facta ab usufructuario feudi dominantis, non prejudicat domino in jure retractus.
- 21. Oblationes & notificationes facte fructuario vel procuratori generali, protegunt à prehensione ex defectu fidelitatis: sed non protegunt à retractu feudali.
- 22. Non sufficit notificationem admissam

- à fructuario, pervenisse ad notitiam patroni. An & quando fructuarius teneatur ad interesse emptoris?
- 23. Differentia inter certificationem ab extraneo vel à procuratore generali, vel à fructuario factam.
- 24. 25. Q. 3. Quid de marito? Responde. Idem quod in prelato vel tutore. Quando tutor potest prejudicare pupillo in jure commissi? Maritus in propriis uxoris plus habet potestatis quàm procurator generalis, & minus quàm tutor.
- 26. Quandoque magis subvenitur mulieri quàm pupillo.
- 27. Notificatio soli patronæ facta sine auctoritate ejus viri, non valet, sicut nec facta patrono pupillo: nisi mulier administrationem habeat.

VIDIMUS in fine §. precedentis modum excludendi retractum feudalem omissione, & lapsu temporis. Hic habemus modum excludendi communionem, seu factum patroni; & ponit textus tria exempla.

Primum, quando recepit solutionem quinti denarii, quod intellige etiam quantumcumque partem receperit.

Secundum, quando aliter composuit, seu transegit cum emptore pro juribus quinti vel subquinti, etiam si tantum liquidaverit ea ad certam summam, & nihil receperit. Tertium, quando habuit fidem de solutione, seu certam dilationem dedit ad solvendum.

1. Limita hæc omnia, nisi patronus partem receperit vel transegerit, aut dilationem dederit sub conditione, & protestatione, quod non possit uti retractu feudali, nisi termino præfixo solutio perficiatur. Licet enim ei legem & modum quem vult apponere in concessione sua. *l. legem C. de pact. & nisi pareatur in termino, liberum erit patrono, infra quadraginta dies à termino lapsis, retractu feudali uti, quantumcumque tempus lapsum sit à prima integra notificatione & oblatione, fieri enim potest tam tacito, quàm expresso consensu partium, ut tempus quadraginta dierum non incipiat currere statim à significatione, vel ut in longius, vel brevius tempus prorogetur, aut coarctetur. Quare idem dico etiam si totum quintum denarium receperit patronus, sed reservata facultate deliberandi, usque ad certum tempus, an velit investire vel uti retractu. Et si displiceant emptori hujusmodi protestationes, non solvat, sed retineat pecuniam suam, & expectet lapsum quadraginta dierum. Et nota quod species in hoc textu expressæ sunt per modum exempli, & sic non restringunt. *l. damni infell. 2. in fin. ff. de dam. infell. l. 1. §. quod vulgo. ff. de vi & vi armata.**

• Exempla non restringunt.

Sed diligenter adverte quod patronus non excluditur à retractu, ex qualibet approbatione contractus venditionis, vel emptoris in vassallum. Sed requiritur talis approbatio, quæ non compatitur cum retractu, & hæc est duplicis speciei. Prima respicit

exactionem quinti denarii, quæ est exclusiva retractus, quum non possit utrumque jus simul exigi, & hujus exempla quædam ponuntur in textu. Secunda species respicit admissionem in clientelam, cujus utpote indubitabilis, non fit in textu mentio. Tamen idem multò fortius est intelligendum, dummodo plene sciverit tenorem & qualitatem venditionis secundum deducta in si. §. precedentis. Alioquin ex iusto errore posset restitui adversus admissionem in si dem, & per eandem restitutionem subordinatè petere via actionis rescissoriæ feudum sibi adjudicari per retractum. Secus si ipsam venditionem & emptionem approbaverit; hoc enim nihil inferit ad exclusionem retractus, sed magis ad corroborationem juris competentis patrono ad eligendum quintum denarium vel retractum.

3. Unde si præsens fuerit in contractu, nedum tanquam testis, sed etiam tanquam fidejussor, sive pro venditore, sive pro emptore fidejussor, in nullo prejudicatur juri suo. Secus si tanquam principalis venditor intercesserit, nedum quando solus vendidit feudum ad reversum, quo casu clarum est non esse locum huic retractui, nec etiam quintum denarium vel relevium daretur, sed sola fidelitas pro hac vice, ut dicam infra §. 33. *quæst. 4.* Sed etiam si vendiderit una cum aliis, fortè ratione dimidix partis feudi ad se reversi, adhuc dico locum non esse retractui, etiam pro parte spectante ad alium venditorem illius partis, sive pro diviso, sive pro indiviso, ut latius supra §. 20. *gloss. 20. num. 12.* Ratio, quia non est nisi unum & idem feudum, una venditio, unum pretium, unus & idem patronus, & sic cum non possit retrahere partem à se venditam, non potest invito emptore aliam partem retrahere, ut diximus supra §. 20. *gloss. 1. quæst. 6. & seq.* Igitur nihil retrahet, sed bene capiet quintum pretii, pro rata partis per alium venditæ, quia quum jus quinti denarii consistat in quantitate, est omni respectu dividuum per notata supra §. 2. *gloss. 4.* Item secus si aliàs approbaverit, vel confessus fuerit in judicio, vel extra, emptorem esse dominum feudi empti, & vassallum suum, vel etiam si cum tanquam vassallum tractaverit, citra admissionem fidelitatis, puta recipiendo servitia, si qua

* Patronus ex iusto errore restituit adversus investituram.

sunt debita, non ratione venditionis, ut est quintum pretii, sed ex stata & ordinaria servitute, vel subiectione feudi, sive ex consuetudine, sive ex tenore investituræ, hæc enim semper debentur, vel à quovis possessore, sive in fidem recipiatur, sive non. Et sic nihil habent commune cum jure & electione quinti denarii, vel retractus feudalis.

4. Juxta hæc quæro, quid si patronus non recepit quintum denarium, nec composuit, nec dilationem dedit, sed tantum illud petiit, & interpellavit emptorem ut solveret? Et idem si petiit fidem & homagium sibi fieri? Distinguo, aut hujusmodi interpellatio facta est ante notificationem & exhibitionem literarum venditionis, etiam à patrono alias sciente feudum esse venditum interpellato, ad quem forte transmisit epistolam deprecativam ut jura præstaret. Et dico quod patronus in nullo sibi præjudicat. Nec istud habet vim electionis, nisi esset processum ad actum scienter recipiendi quintum pretii, vel de eo componendi, vel receptionis emptoris in fidem, quod etiam per literas, volente domino fieri potest, ut dicam infra §. 67. Hanc conclusionem limito, nisi constet quod patronus habeat plenam & perfectam notitiam contractus, & qualitatem ejus. Et quod non interpellaverit in genere de præstandis jurbus aut faciendo quod justum est, sed specificè & determinatè de solvendo quinto pretio, vel fidelitate præstanda, tunc enim non potest negari, quin hujusmodi interpellatio importet certam & determinatam electionem juris oppositi retractui. Hanc tamen limitationem sublimo juxta limitationem ampliacionis conclusionis membri sequentis, quod est tale. Aut vero dicta interpellatio facta est post plenam notificationem, & exhibitionem literarum, & tunc si facta sit post quadraginta dies à notificatione, non est quæstio: quia jam per lapsum fatalium, & per hanc consuetudinem exclusus est, & non per electionem, cui non est amplius locus. Si vero infra dictos quadraginta dies temporis eligendi, & tunc electionem operatur, & amplius non potest petere retractum, vel electionem facta juris oppositi. Unde variare* non licet, l. si fundus §. 1. l. post diem, ff. de leg. commisso. l. commissorie, C. de pact. inter empt. & vendit. l. Emil. ibi. & pretium petendo recessisse, ff. de minoribus. Quod amplio etiam si vellet variare infra dictum tempus quadraginta dierum.

* Patrono variare nõ licet etiam intra hos 40. dies.

5. Sed hanc ampliacionem ego limito esse veram, dummodò emptor obtemperet justæ interpellationi patroni. Secus si recuset, quia tunc liberum est patrono discedere à petitione & electione sua, & intentare retractum, quo facto non proderit fidem & jura offerre, & nequibit emptor se fundare in dicta electione quam impugnavit, seu acceptare nõluit: per regulam cap. ex eod. de regul. jure. in 6. & per decisionem gloss. singularis quam Panorm. ibi. & omnes sequuntur c. cum venissent. in verb. obtulit. de eo qui mitt. in possess. Ludov. Roman. in singul. 150. incipient. appellans. Sed quid si expressè non recusat, sed cessat? dico quod re integra moram purgare potest: secundum notata in l. si insulam, ff. de verb. obligat. l. & si post tres, ff. si quis cautio. ad quæ loca brevitatis causa remitto. Et ad hanc purgationem evitandam cautela est, quod patronus interpellat emptorem ut statim, vel infra talem diem solvat quintum denarium, & fidelitatem præstet, alioquin protestetur se posse uti retractu. Tunc enim clarum est quod nisi in tempore paritum fuerit, locus erit retractui: & ita intelligendum & limitandum puto, quod tradunt Alber. in l. fin. col. 4. & ibi Jas. col. 42. num. 128. C. de jure emphyt. dominum per simplicem petitionem canonis, sibi præjudicare in jure expellendi, in casibus in quibus præjudicaret per receptionem.

6. Uterius quæro, quid si patronus dederit emptori inducias fidei præstandæ? Et videretur exclusus à retractu, sicut per inducias quinti denarii solvendi, maxime cum fidelitas de se sit majus, & magis attrahat in-

vestituram & approbationem vassalli, quàm soluti o quinti denarii. Et consuetudo* Carnotensis §. 40. indistinctè per simplices inducias excludit retractum, sed localis est, & debet modificari in patrono, sciente tenorem & qualitatem contractus. Pro solutione quæstionis in terminis consuetudinis nostræ, contrarium puto, dummodò illæ induciæ fuerint simplices, videlicet de sola fidelitate: non autem de solutione quinti denarii. Et hanc conclusionem amplio, nedum si dentur ante notificationem venditionis & exhibitionem literarum, sed etiam si postea, & à patrono plenissimè informato de tenore & conditionibus contractus. Et est ratio quia hujusmodi simplices induciæ fidei dantur solum ad assecurandum emptorem, vel alium novum acquisitorem, quod infra tempus induciarum non molestantur per prehensionem; nec alias super eo, super quo concessæ sunt induciæ. Non autem agitur ut patronus aliquod damnum vel diminutionem patiat in juribus suis, sed magis quod omnia interim maneant hinc inde in statu suo. Ideò in hujusmodi induciis semper solet apponi clausula, salvo jure nostro, quod intelligitur in omnibus, præterquam in hoc quod infra dictum tempus non poterit molestari acquiritor super conventis induciis. Et si forte non sit apposita hæc clausula, tamen subintelligitur, ut dicemus infra §. 42. & ita etiam debet intelligi consuetudo* Borbon. §. 375. & 486. ubi vult inducias fidei non derogare retractui. Sed si induciæ scienter darentur etiam de solutione quinti denarii præjudicaretur retractui: etiam ante realem exhibitionem literarum, quia hæc consuetudo non distinguit, nec obitaret expressio clausulæ solitæ & generalis, salvo jure patroni, sed requireretur specialis clausula, salvo jure retractus, & tunc non derogaretur ei per tales inducias, ut dictum est in princ. hujus §.

* Consuetudo Carnotensis declaratur.

* Declaratur consuetudo Borbonii.

7. Ampliatur hic §. etiam in patrono minore viginti quinque annis, dummodò si sit masculus, viginti annos: si femina, quindecim annos exceserit. Alioquin sibi præjudicare non posset, quamvis retrahere posset si sibi esset utile. Secundo ampliatur in tutore vel curatore, quia hi actus non sunt alienationes, ut diximus in §. precedenti, gloss. 2. & gloss. fin. Sed juxta hanc ampliacionem quæro, quid si ipsemet tutor vel curator hereditarium à vassallo pupilli sui: & in rationes suas intulerit quintum pretii acceptum. Respon. Antequam articulus hujus accepti, sit receptus, & à persona legitima approbatus, integrum remanet jus retractus: quia tutor non potuit sibi ipsi authorari, nec ad commodum suum eligere alterum jurium. l. 1. ff. de auctoritate tutorum.

Sed* nunquid si habeat contutorem, vel concurrentem, potest illi solvere, & sic liberari à retractu? Dicendum quod sic per l. fin. C. de auctor. præstant. qua generaliter procedit etiam si unus tutor authoratur ad commodum alterius: ut tradunt Bald. Saly. Pau. in l. cum ipse, C. de contrah. empt.

* Tutor nõ potest gratificari contutori ut præjudicium pupilli, licet possit gratificari extraneo.

8. Sed ego hoc limito, dummodo jus quinti pretii sit utilius, quam jus retractus pupillo, qui forte non habet pecuniam otiosam, vel forte feudum est nimio venditum, vel in loco remoto aut incommodo situm aut aliàs: Secus si utilior erat retractus, & supererant nummi, vel mobilia supervacua ad vendendum, & recuperandum pretium idonea: tunc enim cum emptor, idemque tutor teneatur utilitatem pupilli procurare, tenebatur jus retractus illi utile eligere, & à seipso exigere: quod nota ad limitationem ejus, quod diximus in §. precedenti gloss. 2. posse, vel unum solum ex tutoribus, in istis gratificari emptori, in præjudicium pupilli, salvo recurso contra tutorem: hoc enim fallit si vellet gratificari contutori, quia non valet, nisi ita expedierit pupillo. Pro uberiori doctrina

9. Quæro primo, quid in procuratore? Et non fit quæstio de procuratore speciali, de quo non est dubium, sed de generali. Et primo videtur quod recipiendo, componendo de quinto pretii, non possit præjudi-

domino in hoc jure retractus liquido, quia quantumcumque habeat generale mandatum etiam cum libera, non potest remittere jus domini liquidum, nedum donando, ut in *l. contra juris, in fin. ff. de pact. in l. filius familias in princ. ff. de donatio*. Sed nec simplicem terminum solutionis debiti liquidi prorogando. *l. qui Roma, §. Callimachus, ff. de verb. obligat.* & jura contraria quatenus de remissione juris, vel facto præjudiciali loquuntur, intelliguntur quando res est obscura, vel intercedit justa causa, ut notatur in *l. præses, C. de transact.* In contrarium argum. Procurator generalis saltem cum libera, sine aliquo speciali mandato, potest pacifice, novare, solutionem recipere, & alienare, & in his domino præjudicare, *l. rescriptum in fin. C. l. nam & nocere, ff. de pact.* etiam juramentum deferre adversario, *l. iusjurandum quod ex conventionem, §. procurator, ff. de jurejurand.* Verum est quod hæc & similia intelliguntur, dummodo actus non tendat ad donationem vel remissionem juris liquidi. Sed hic non agitur de donatione, nec de remittendo jure quæsito, sed quærendo, ut dictum est *suprà §. precedentis, gloss. 2.*

* An procurator generalis præjudicet patrono.

10. Hinc firmat Matth. de Afflict. in *deci. Neapol. 129. Comes in quest. 3.* quod * procurator vel receptor scienter recipiendo canonem emphyteuscos, quæ cecidit in commissum, antequam dominus declaraverit se velle habere rem jure commissi, præjudicat domino. Pro brevi & clara resolutione dico quod procurator generalis cui solvi potest, *l. rescriptum in fin. cum l. sequenti, ff. de pact.* recipiendo canonem temporis lapsi post commissum, præjudicat domino in jure commissi, antequam dominus voluntatem suam declaraverit. Et hoc dummodo procurator recipiens sciverit rem cecidisse in commissum. Secus si ignoraverit, quia etiam ipsemet dominus ignoranter recipiendo non præjudicat sibi in commissum, de quo nullo modo agitur nec intenditur remitti. *l. mater, ff. de inoffic. testam.* Speculator in *tit. de locat. §. nunc aliqua, quest. 24.* Alexand. *consil. 112. Viso & diligenter. col. 1. lib. 4.* quod autem dixi de procuratore ignoranter recipiente vel exigente: Intellige & amplia etiam situnc dominus sciverit caducitatem: quia satis est quod nec dominus nec procurator intendunt, nec expressè, nec tacitè remittere jus commissi. Secus si dominus nedum scivit caducitatem, sed scivit factum procuratoris, & præsens, vel cum postea pervenit ad notitiam suam, non improbavit, sed tacuit, quia tunc videtur approbasse, per textum & notat gloss. in *cap. cum olim in ver. patronus.* & ibi Panor. Felin. *de offic. & potest. jud. delegat. sext.* & ibi not. Bart. in *l. fin. de exco. & translat. mili. annon. lib. 12. C. Alex. in rep. l. sepe. col. 31. ff. de re. judic. & pulchrè in consil. 84. super consultatione, lib. 5. Jaso. in l. si procurator. fallen. 7. C. de procurat. Fran. Cur. Ju. in *l. diligenter. col. 2. nu. 7. ff. mandati.* Sed in quest. nostra alia ratio decisionem reformatur, quia feudo vendito, duplex jus acquiritur patrono, videlicet quinti denarii, & retractus. Et utrumque est in actu, & in obligatione, æquè principaliter, alternativè tamen, & ad optionem, seu electionem patroni.*

* Procurator generalis non potest voluntatem declarare, nec eligere.

11. Procurator * autem generalis, etiam cum libera, non potest voluntatem declarare, nec eligere unum ex alternativè debitis, sine speciali mandato, vel nisi rati habitio domini sequatur, ut declarativè tradit Bart. Angel. Alex. in *l. inter stipulantes, §. si Stichum, ff. de verb. oblig.* Bald. Ang. in *l. idem Pomponius, §. fin. ff. de rei vendicat.* Et de electione in debito alternativo Bart. & omnes in *l. si stipulatus fuerim, ff. de verb. oblig.*

12. Unde requiritur & sufficit mandatum speciale, nec opus est mandato in individuo, ut etiam in simili diximus *suprà §. 16. quest. 3. num. 6.* Est autem mandatum speciale, si contineat quod possit jura quinti, vel subquinti, debita vel debenda, recipere; aut pro his componere, & apocham dare ratione feudorum dependentium à mandante. Tunc enim ex necessario antecedenti, datur mandatum omittendi vel remittendi retractum, eligendi & exigendi quintum denarium. Et hoc

sufficit ut emptor tali procuratori solvens, sit in tuto; nec requiritur mandatum de vera & certa venditione, vel certo feudo, quod esset devenire ad mandatum in individuo.

13. Sed quid, si habet mandatum generale adprehendendum, investiendum, relevia recipiendum, quitandum, & alia quæ dominus posset, etiam si requirerent mandatum speciale? Et prima facie videtur sufficere, quia specificè est expressa potestas recipiendi relevia, & consequenter eligendi unum ex tribus: de quo *infra §. 47.* quod speciale mandatum requirit, per prædicta. Et ultra est appositæ clausula generalis etiam de aliis requirentibus specialia, igitur, ut in *cap. qui ad agendum de procurat. in 6.* subsistit, quia electio inter jus quinti denarii, vel jus retractus, & reuendi mensæ domini est longe major, & gravior, quam electio simpliciter releviorum, ut patet ad sensum. Igitur dictæ clausulæ non extenduntur ad hanc electionem, in præjudicium retractus non expressi. *C. l. non potest de procurat.* Et hoc nisi in mandato essent expressa graviora, in eodem genere administrationis jurium feudaliū, vel nisi esset facta mentio de percipiendis juribus feudorum quocumque modo sive per obitum, venditionem aut cessionem mutantium manum. Simplex enim specificatio venditionis, implicat specificationem omnium jurium precedentium ex venditione. Ex prædictis patet decisio quæstionis motæ in *gloss. pen. §. precedentis, videlicet*

14. An * notificatio venditionis fieri possit procuratori, ad hoc ut domino etiam iguoranti currat tempus quadraginta dierum. Aut enim procurator non habet potestatem recipiendi quintum denarium cum effectu, scilicet eligendo quintum pretii, & excludendo retractum. Et clarum est quod non prodest illi notificare. Aut habet dictam potestatem, & sufficit notificatio illi facta, sicut si esset facta patrono. Tamen si idem procurator neque retractum ulus fuerit, cum haberet pecuniam domini, neque dominum tempertivè certificaverit ad retrahendum (si vellet) *infra* quadraginta dies, ager si vellet patronus directè mandati ad interesse adversus procuratorem. Emptor enim qui notificationem suam direxit ad procuratorem habentem mandatum in dicta sufficienti forma, & non aliter manifestè limitatum, non debet ulterius sollicitari de adeundo personam domini.

* An procuratori notificatio hæc fieri possit.

15. Quod si dominus * occulte, forte per separatam instrumentum limitaret potestatem procuratoris, magis seipsum quam emptores & alios deciperet, quemadmodum si occultè revocaret. Quum enim semel cum præposuerit omnibus, saltem feudaliū negotiis suis, intelligitur emptoribus, vel hæredibus antiquorum vassallorum, seu quibusvis novis vassallis mandasse, ut solvant, faciant aut exhibeant jura debita in literis mandati comprehensa dicto procuratori, *inquis Vlpianus in l. qui hominem, §. si Titium, ff. de solutio.* Unde non prodest revocatio, nisi palam proscribatur, ita ut transeat in notitiam, *l. sed & pupillus, §. 1. ff. de inuito. actio.* Quod est limitandum, nisi revocatio pervenerit ad notitiam emptoris. Idem si colluserit cum procuratore, aut alias quocumque modo dolose versatus fuerit, aut curaverit, ne patronus, aut principalis vel specialis procurator, qui poterat retrahere, resciret, aut retraheret intra tempus debitum, ut in simili dictum est in tutoribus, *in gloss. penult. §. precedentis. num. 10.*

* Occulta significatio vel revocatio mandati non prodest.

16. Patronus autem potest à principio certam formam, vel certum tempus præfigere, in eodem tamen procuratoris instrumento, quod inspicere, & non excedere debet quicumque aliquid gerit cum procuratore. Alioquin nullum fit præjudicium domino, qui non tenebitur post tempus revocare. *d. l. sed & pupillus, §. conditio, ff. de inuito. actio. l. 1. §. non autem, ff. de exere. actio.* & utrobique per Bartol. & Paulum, & Iarè Paul. in *consil. 104. visis & ponderatis. col. 1. lib. 1.* quicumque enim aliquid gerit cum procuratore alieno, primum

num debet esse sollicitus, ut videat ejus potestatem & mandatum: alioquin sibi imputet si actus non subsistit. *l. qui cum alio contrahit, ff. de reg. jur.*

* Resolutio præcedentium.

17. Ex prædictis apparet, quod quamvis ad prehensionem feudi aperti sufficiat mandatum generale patroni, sicut & ad cætera, quæ merum ejus commodum respiciunt, dummodo mandatum etiam ad negotia & actus feudales saltem in genere extendatur. Similiter ad recipiendum in fidem, & investituram renovandam, quando nulla jura utilia d. bentur domino, vel quando forte ex speciali pacto infudationis, quæ consuetudini, & naturæ feudorum derogat, certa tantum summa debetur, ita quod nullum sit præjudicium patrono, ut etiam dictum est supra §. 1. *gloss. 1.* Tamen ad eligendum unum ex tribus releviis requiritur mandatum, non in individuo, sed speciale, hoc est faciens mentionem de recipiendis releviis in genere. Et multo fortius ad recipiendum quintum pretii, vel de eo componendum vel accipiendum notificationem venditionis, vel investiendum emptorem. Et hæc ad effectum ut domino præjudicetur, in hoc quod non possit amplius eligere aliud relevium, nec retractum, & ut novus vassallus sit in tuto, ac si hæc gefisset cum domino. Potest enim vassallus hæc gerere cum procuratore generali tantum: sed non continud erit in tuto circa hæc præjudiciabilia, donec dominus sciverit factum procuratoris, & non improbaverit.

* Non improbare, pro ratificatione est in factis, sed non in omnia.

18. Quia non * improbare pro ratificatione est, ut nuper diximus, quod est verum de facto, sed non de non facto. Et ad hoc adverte, ne ad pauca respiciens decipiaris. Volo dicere quod si notificatio sit plene facta procuratori generali tantum, quia nihil spectans ad emptoris admissionem respondit, quamvis non rejecerit, nec ad dominum remiserit, sed forte omnino tacuit, si hoc pervenit ad notitiam patroni, non censetur illam approbare etiam si taceat, & non reprobet, quia procurator nihil agit, quod ratificari & impugnari debeat, quod autem fecit denuncians nullum est, eique imputari debet quod personam illegitimam adivit, & de ejus potestate non inquisivit. Secus igitur est patronus jus suum durare. Et etiam quandocumque post evictionem passus emptor, non habebit regressum contra dictum procuratorem ad aliqua damna & interesse, nisi verbo vel facto asseruisset se procuratorem legitimum, ad hanc notificationem recipiendam, tunc enim teneretur de dolo emptori ignoranti & decepto. Si vero dictus procurator receperit dictam notificationem, & habuerit eam pro rata, & ad idoneam personam facta: tunc si hoc perveniat ad notitiam patroni, videlicet notificatio, & factum seu admissio procuratoris, & non improbaverit factum procuratoris sui, ex tunc censetur approbasse, & ex tunc, & non à die notificationis factæ minus legitimo procuratori, incipiunt currere quadraginta dies ad exclusionem retractus. Et hoc nota pro limitatione ad dictam regulam de scientia, & non improbatione gestorum cum procuratore, quia non reperies alibi. Similiter si idem procurator generalis tantum, excedendo vires & capacitatem mandati, recepit emptorem in fidem, vel inducias fidei ei dederit, si dominus hoc sciens non improbaverit, censetur approbasse; & sic statim exclusus est à retractu si autem improbaverit, corrumpit notificatio, receptio in fidem, & quicquid aliud præjudicans domino. Et opus est nova integra, & ad legitimam personam facta notificatione, ad hoc, ut dictum tempus currere incipiat: sed poterit emptor agere de dolo contra dictum procuratorem, nisi etiam ipse fuerit sciens. Idem si scire debuerit, puta si procurator non celaverit potestatem suam, sed instrumentum procuratoris exhibuerit emptori, qui contentus tali mandato voluit negotium suum gerere cum tali procuratore.

19. Sed occurrit alia necessaria quæstio. Pone plenam notificationem esse factam procuratori sufficiens mandatum habenti secundum præmissa: Tamen no-

luit per se admittere notificationem, nec habere pro notificato, quod causaretur se non habere penes se pecuniam domini, & non esse certum utrum placeret domino: ideo remisit negotium ad dominum, onerando denunciante, ut illum adeat si bonum sibi videatur. Utrum hoc non obstante incipiant currere quadraginta dies? Videretur quod sic, ex quo denunciatus invenit procuratorem habentem sufficiens mandatū. Tum quia dominus qui tale mandatum dedit, videtur eo ipso quibuscumque mandasse, ut tunc cum eo gererent ea ad quæ mandatum extenditur *d. §. si Titium*. Nec est istud mandatum revocatum. Igitur satis est quod emptor semel notificavit ei cui dominus semel mandavit notificari. Contrarium puto, quia non fit præjudicium denunciante, quum possit adire dominum, & si non possit ita citò & commodè adire, nihil sibi deperit de jure suo, quamvis non adquirat liberationem à retractu: & sic non capitur, & ex justa causa movetur dictus procurator, ne interim dominus suus capiatur, propter angustiam temporis, quod brevi occasione absorberi potest. Id etiam quod dicitur, dominum intelligi tacite mandasse secure geri cum suo procuratore, sanè accipitur dummodò procurator velit mandato uti, & consentiat secum geri. Non autem si abstineat sine fraude, & ad hoc ut captio mandantis evitetur, ad cuius commodum principaliter factum est mandatum. Plurima alia circa materiam procuratorum occurrunt, sed ut tandem finiam, & ad ulteriora procedam;

20. Secundo quæro, quid si usufructuarius feudi dominantis, ea fecerit quæ in hoc textu? Et prima facie videretur domino seu proprietario præjudicatum injure retractus, quia ejus est generalis procurator, ut in *l. 1. in fin. ff. de oper. novi nuncia*. Contrarium est dicendum, quia fructuarius non censetur hæc fecisse tanquam procurator domini, sed tanquam ipse, nomine suo proprio, quoniam hæc jura utilia sibi soli, & non domino sunt acquilita & debita. Imo non potuisset hæc facere nomine domini, cum ad dominum non spectent. Sed quid si in fidem admiserit emptorem, vel dilationem fidei ei dederit, quod non potest fecisse nisi tanquam procurator domini? Adhuc idem dico, quia præter id quod nullum habet speciale mandatum non est proprie procurator domini etiam generalis tantum, ut plene dictum est supra §. 1. *gloss. 1. quæst. 1. num. 11. & §. 20. gloss. 1. qu. 2. num. 35.* Sed in hoc solum censetur procurator, quod tenetur ad curam & custodiam rei fructuariz, illam & ejus jura, in quibus habet usum fructum, tutari & conservare, & circa hæc nomine domini facere quæ sunt ad ejus utilitatem, vel illi denunciare. Non autem potest quicquam in ejus, vel proprietatis præjudicium facere, *l. æquissimum. §. fructuarium. ff. de usufruct.* Retractus autem feudalis non spectat ad fructuarium pro se vel nomine suo: sed solum ad dominum & commodum proprietarii dominantis. Igitur non potest fructuarius, nec expressè nec tacite hoc jus remittere, nec quicquam facere ad frustrandum patronum hoc jure.

* Usufructuarius non est proprie procurator.

21. Emptor igitur investitus à fructuario bene erit tutus erga dominum respectu prehensionis ex defectu fidelitatis, sed non erit tutus ab actione retractus, sicut nec investitus à generali procuratore tantum. Sed tamen bene erit tutus tam contra fructuarium, quam contra procuratorem, si velint contraveniendo tetrahere, & hoc nisi ex novo & speciali mandato niterentur. Consequenter etiam liquet, quod oblationes, & notificationes factæ fructuario, licet protegant à prehensione ex defectu fidelitatis, tamen non protegant à retractu, nec faciunt quod incipiat currere tempus quadraginta dierum, respectu ipsius domini, cui vel habenti ab eo mandatum sufficiens opus est notificari.

22. Sed quid si notificatio fuit admissa per fructuarium, & hoc pervenit ad notitiam domini, qui non improbavit? Videretur idem dicendum quod diximus supra in

procuratore generali. Sed aliud sentio, quia cum notificatio concernat fructuarium ejus nomine proprio, videlicet propter jura & commoda utilia, non censetur in dubio admisisse nisi nomine suo privato, & in quantum se tangit & spectat negotium. *l. & magis. ff. de solutio. Et sic nihil solvit dominus nomine suo factum, vel admissum fructuario tanquam procuratore, ex quo consequitur quodcumque volente domino uti retractu, non teneri fructuarium ad aliquod damnum & interesse emptoris. Secus si fructuarius ultra processit, ad ea quae non potest facere nisi expresse, ut subintellecto nomine domini, videlicet in fidem admitendo vel inducias fidei dando. Si enim haec supervenerint ad notitiam domini, & non improbaverit, ex tunc censetur ratificasse, & exclusus esse à retractu. Si autem improbaverit, opus est nova notificatione ad personam domini, alioquin nunquam incipient currere quadraginta dies, & semper liberum erit patrono retrahere solvendo pretium, restituendo emptori quintum, vel subquintum solum fructuario, quia si non esset solum, teneretur dominus illud solvere fructuario, ut diximus in §. *precedenti, gloss. 1. qu. 4. num. 41.* Nec tenebitur fructuarius ad aliqua damna vel interesse emptori evicto, nisi asseruerit se aliud sufficiens mandatum habere, ultra qualitatem fructuarii, quia ex quo emptor gessit cum eo tanquam cum fructuario, non habet eum obligatum ultra vires & metas potestatis & mandati fructuarii. *l. si quis dominum §. 1. C. locati.* Sed ne, dum inter tam multa brevitas tamen studeo ad singula, obscurus fiam,*

23. Nota, in quantum dixi opus esse emptorem de novo notificare, cum dominus improbavit notificationem admissam à procuratore minus legitimo, vel à fructuario: sane debet intelligi, cum id ad notitiam domini pervenit per quemvis extraneum, ut diximus in *gloss. ff. §. precedenti.* Secus si ministerio dicti procuratoris, vel fructuarii, qui plene certificavit dominum, quia censetur hoc habuisse in mandatis à denunciante, saltem tacite, quod sufficit. *l. 1. ff. mandati.* Et sic non est opus alia nova certificatione emptoris: sed si dominus approbet, sive improbet, haec ab hujusmodi certificatione incipit currere tempus quadraginta dierum.

* Quid de marito.

24. Tertio quaero, quid de marito in feudis dependentibus à propriis uxoris? Breviter idem dico, quod in tutore, vel praelato, ut quemadmodum hi recipiendo canonem, possunt praedjudicare pupillo, vel Ecclesiae in jure commissi, ut tradunt gloss. Imol. Panormit. & omnes. in ca. *potuit, de loca.* & eligendo vel recipiendo quintum denarium excludere jus retractus, ita & maritus solus sine consensu vel mandato uxoris, cum de consuetudine non sit simplex fructuarius, sed quasi dominus, & administrator omnium bonorum uxoris secundum ea quae dicemus infra §. 108. Nec obstat quod Joan. Fabric. loquens de tutore in *l. sancimus. C. de administr. tutor.* videtur aliter sentire in casu * commissi, quia debet intelligi, postquam commissum fuit acceptatum & declaratum, quia amplius non posset remitti, nisi per eum qui alienare potest: Alioquin non dicitur agi de alienando jure quaesito: sed de non acquirendo. Idem dicendum in parte habente legitimam administrationem, & usum fructuum bonorum filii in potestate. Sed ne ita celeriter quotidianam hanc & nondum ab aliquo discussam materiam transeam, advertite quod in terminis quaestionis, ipsa proprietas, & verum jus retractus est panes uxorem. Ideo ad illam spectat ipsum jus optandi quintum pretii, vel retractum. Spectat autem ad maritum, non simpliciter suo nomine, sed in qualitate mariti, & sic ad causam seu nomine uxoris, & in istis habet plus juris quam generalis procurator, & minus quam legitimus tutor, quia non potest sine consensu vel mandato uxoris jura ejus realia in jus deducere, quod potest tutor, ut infra §. 108. & 113. Unde potest uxor à viro, vel à iudice (etiam refragante marito) authorata, optare retractum, & illum prosequi & obtinere. Quod est verum re integra, videlicet antequam ma-

* Quando tutor praedjudicare possit pupillo in jure commissi.

ritus praeveniendo jus consumperit. Et * ut clarius & brevius resolvam, procedam per conclusiones.

* Conclusiones resolutoriae.

25. Prima. Maritus recipiendo emptorem in fidem vel quintum pretii ab emptore, vel alterutrum fidem habendo, aut dilationem dando praedjudicat uxori in jure retractus. Ampliatur etiam si haec faceret in continenti, non expectato lapsu quadraginta dierum, etiam si uxor faceret se authorari à iudice ad petendum retractum, quia desit res esse integra. Fallit, si maritus acceleravit ad praeveniendam & excludendam uxorem, quae praetendebat uti retractu, & emptor hujus fraudis siue author, siue conficius fuerit, hoc enim probato evincitur ab uxore vera patrona & contempta, quae non tenebitur offerre nec restituere emptori quintum denarium ab eo solum marito, sed adversus eum regressum habebit emptor, ad repetendum per conditionem ob causam non secutam, non per conditionem indebiti.

Secunda conclusio. Re integra, hoc est cessantibus his quae in conclusione prima, potest uxor agere ad retractum. Ampliatur primo, ne dum de consensu & auctoritate viri, sed etiam illo invito & recusante, faciendo tamen se authorari per iudicem ordinarium, vel dominum nostrum regem medio literarum suae cancellariae ad hunc effectum.

26. Ampliatur secundo, etiam post quadraginta dies, vel aliud tempus à plena notificatione facta soli marito, & ab eo admissa, dummodo ulterius (& sine fraude) non processerit. Et sic in * hoc melioris conditionis est, quam pupillus, cui per lapsum quadraginta dierum à simplici notificatione tutore plene facta, siue per eum admissa, siue non, esset praedjudicatum in jure retractus, sine spe restitutionis in integrum. Sed differentia est propter duo. Primum, quia maritus non habet tantam potestatem & auctoritatem in propria uxoris, quam tutor in propria pupilli, ut patet in judicialibus. Secundum, quia emptor fuit in culpa, non notificando uxori vere patronae, cum posset ad eam excludendam, ne forte re adhuc integra veniret, sed non censetur in culpa non notificando pupillo, vel adulto habenti tutorem, vel curatorem, penes quos est totalis potestas, & plena administratio privative ad pupillum vel adultum solum. Ampliatur tertio, etiam si sit minor vigintiquinque annis, imò etiam si sit minor quindecim annis, quia nihilominus si opus sit, potest curare curatorem sibi dari, & feudilibus negotiis se immiscere ad conservationem juris sui; imò etiam nondum deputato curatore, facere potest per se quae sunt ad sui ipsius utilitatem, ut dicemus infra §. 33. Fallit primò, post lapsum quadraginta dierum, à plena notificatione uxori facta, etiam si in hac notificatione non intervenit auctoritas viri, dummodo simul vel separatim facta sit notificatio viro, & dictum tempus elapsum. Alioquin, si soli uxori, sine mandato, consensu, vel auctoritate viri fieret haec notificatio, & denunciatio, putato non valere ad inducendum cursum temporis, in praedjudicium mariti, vel etiam in praedjudicium solius uxoris.

* Quandoque magis subvenitur mulieri quam pupillo.

27. Ex quo inferitur, quod marito absente, forte in servitio regis, non prodest notificatio facta soli uxori, nedum respectu propriorum viri, sed etiam respectu propriorum uxoris, si ipsa sit vera patrona & domina feudi dominantis. Ratio, quia in quantum ejus commodum concernit, equiparatur pupillo, vel adulto tutorem & curatorem habenti, ut dicemus infra §. 104. Nec obstat *l. aut qui aliter. §. sed & servus, ff. quod vi aut clam.* quia ibi loquitur in denunciatione certificationis ad vitandum vitium clandestinitatis in denunciante. Sed nos loquimur in denunciatione, quae quatenus tendit ad exclusionem retractus, est incitatoria ad praedjudicandum denuncianti, & ad commodum denunciantis, & ut acquirat liberationem à certo onere. Et sic debet fieri ad personam legitimam, alioquin non operatur hos effectus. Adverte tamen quod haec ultima illatio limitari debet, ut procedat quando mulier nullam habet administrationem. Secus si maritus reliquisset administrationem

tionem honorum uxori, vel ipsa illo sciente & patiente cœpisset administrare, per ea quæ plenè dicemus, infra §. 114. Cæterum si uxor nullam administrationem habeat, poterit emptor nolens remanere in suspensio, & non apparentibus aliis habentibus mandatum sufficiens sibi providere viis & mediis in simili descriptis. infra §. 106. Præfata secunda conclusio, cum suis ampliationibus, comprobatur arresto supremi hujus senatus dato in publicis causarum actionibus die 4. Junii anno 1515. ad commodum domini Carlotz de Chalon, uxoris domini Francisci Dallegre ætrici, auctoratæ per literas cancellariæ regis ad petendum, & obtinendum quoddam feudum de *Sermoise*, jure & potestate feudali, contra dominum *Emardum de Prye*, emptorem dicti feudi reum, & fuerunt dictæ literæ homologatæ, & retractus feudalis adjudicatus ætrici, &

nihilominus maritus ætrici condemnatus erga reum in expensis, damnis, & interesse instantiæ & prosecutionis per eum factæ, per plures annos contra dictum dominum *Dallegre*, ut ab eo reciperetur in fidem ratione dicti feudi. Et hoc justissimè, quia dictus *Dallegre* diu frustratus fuerat emptorem, à quo fuerat denunciatus, & pluries requisitus, & tamen neutrum horum jurium elegerat, fortè cautè tempus trahendo, donec se lapsu quadraginta dierum jam dudum excluso, pecunia tamen interim præparata, per medium personæ uxoris retrahere voluit. Tamen quia non liquebat de collusionè uxoris, non fuit exclusa à jure suo, sed vir ejus in damna & interesse diutiniæ, & de dolo vel fraude suspectæ frustrationis justè condemnatus.

* Olim
fau 15.

§. * XXII.

Item quand le seigneur feodal a pris & retenu par puissance du fief, aucun fief tenu & mouvant de luy, & que ledit fief luy est depuis evincé par retrai&, le retrayant est tenu payer audit seigneur les droicts de quint & requint, [si * requint ya,] avant que ledit seigneur soit tenu de le recevoir en foy & hommage dudit fief. [Sauf * audit retrayant son recours contre ledit vendeur, si la vente n'avoit esté francs deniers.]

* Hæc inclusa omnia sunt in nova consuetudine.
* Sunt etiã hæc inclusa prætermissa in nova consuetudine.

XXIII.

Quand un fief est vendubaillé à renterachetable, l'acheteur doit payer le quint denier du prix, ou fort principal de la rente, encore qu'elle ne soit rachetée.

XXIV.

Le seigneur feodal se peut prendre à la chose, pour les profits de son fief.

SUMMARIA §. XXII.

1. *Retra&us proximitatis excludit feudalem.*
2. *Nota casum in quo refusio quinti denarii non requiritur in retra&u proximitatis.*
3. *Uter de jure præferendus sit in retra&u, an dominus directus, an consanguineus.*
4. *Retra&us conventionalis legè excludit.*
5. *Privilegium secretariorum. Retrahens non tenetur emptori quod is non solvit refundere. Privilegium emptoris non prodest retrahenti.*
6. *Si patronus emptori dederit jura sibi debita, debent tamen emptori refundi à retrahente,*



SIMILIS textus infra §. 185. qui partim simul cum isto expenditur.

1. Nota primo, quòd retractus proximitatis excludit retractum feudalem. Et illi præfertur nedum ab initio in concursu, sed etiam si præveniente patrono retractus feudalis consummatus sit. Quod intellige secundum notata infra §. 183. dummodo consanguineus venditoris veniat infra annum & diem à retractu facto per patronum, & à refusione pretii per eum facta. An autem retractu feudali agnito, & tempore refusionis pretii per emptorem prorogato ipsi patrono usque ad sex vel decem menses, statim incipiat (non expectata refusione) currere tempus retractus proximitatis: An vero solum incipiat currere à die refusionis forte post sex vel decem menses, ne materiam præsentem excedam, reservo in d. §. 183.

2. Nota secundo singulariter, quòd quamvis retrahens à patrono jure proximitatis, teneatur ei refundere vel consignare solidum pretium conventum infra vigintiquatuor horas à retractu adjudicato, & instrue

Tom. I

mentis venditionis apud actuarium depositis, & pretio si petium fuerit affirmato, alioquin cadit à retractu: tamen non tenetur infra dictas horas solvere vel consignare quintum vel subquintum pretii: imò solutio quinti vel subquinti nihil habet hoc casu commune cum essentia retractus, sed respicit jura & debita seu devertia quæ resolutio retractu feudali reviviscunt, qualia ab initio erant. Ideo de necessitate non sunt præstanda, nisi cum retrahens, & in locum primi emptoris subrogatus, in fidem patroni vult admitti, vel cum patronus vult feudalia jura sibi debita exigere. Quid autem juris sit quando retrahitur ab extraneo, qui jura solvit patrono, dicemus infra §. 176. Ex his habes intellectum hujus §. Nota tertio, quòd venditione simpliciter facta quintum pretii debet solvi per venditorem, & spectat ad onus ejus, & non ad onus emptoris. Itaque patronus potest à venditore exigere, ut infra §. 33. & si exegerit ab emptore, potest emptor à venditore, nisi prius deduxerit, repetere. Patet in finali clausula hujus textus quia si retrahens subrogatus loco primi emptoris, pos-

Zz

fit illud repetere à venditore, eadem ratione ipse primus emptor cessante retractu. Nota quarto quòd si patronus elegit jus retractus, non est locus juri quinti vel subquinti stante retractu feudali. Sed istud jus quinti cedit lucro venditoris, & non potest in tali casu deduci, vel peti, nec per emptorem, nec per patronum, ut hic clarè probatur, & dictum est suprà §. 20. gloss. 1. quest. 4. & gloss. 9. num. 6. Ad materiam hujus §. adde què dixi infrà §. 33. quest. 12. Non sunt alia in hoc textu.

* Uter de jure præferendus sit in retractu, an dominus directus, an consanguineus.

3. Sed pro ampliori examine quæri potest, si non esset provisio hujus §. & §. 183. *infra tit. 16.* concurrentibus* ad retractum domino directo & consanguineo venditoris, uter præferendus esset? Breuiter distinguitur inter feudum & emphyteusim, quia in feudo vendito præferendus esset agnatus, dummodo descendat à stirpe à quo cæpit feudum paternum & antiquum. Textus in *cap. 1. §. porro. qualis olim feud. alien. poter.* & ibi feudistæ. Bald. in *cap. 1. §. Hoc quoque collat. 2. de success.* Alvarot. in *cap. 1. §. fin. qua fuit prim. caus. feud. amit. in usibus feud.* Jacob. de Sanct. Georg. in *investit. in verb. quid quidem invest. præst. juram. fidelit. collat. 15. versicul. quæro nunc.* Et hoc multo generalius observatur in hoc regno, quia ad hoc ut quis admittatur ad retractum proximitatis in feudis, & excludat patronum, non requiritur quòd descendat à stirpe, à quo cæpit feudum, vel aliud prædium quòd retrahitur: sed sufficit quòd veniat appellatione propinquorum venditoris secundum quòd dixi infrà §. 175. ubi remitto. At in emphyteusi præferendus est dominus. Textus in *l. fin. C. de jur. emphyt.* quia jus prælationis domini directi, est antiquius & specialius. Et sic consuetudo generalis retractus non extenditur ad specialem casum emphyteusos, ubi specialiter est provisum à lege, nec in præjudicium domini directi, qui in concessione emphyteusos, sibi hoc jus reservavit: & ita decidunt Guillel. Cagnol. Alberic. Ray. Bald. Angel. in *l. Imperator. 2. ff. de pact.* Guill. de Cynol. Ray. in *l. ex facto. in princip. per illum text. ff. de pecul.* Alexand. in *consil. 27. viso themate collat. 2. lib. 6.* Jason in *l. 3. collat. 4. C. de jure emphyt.* Et ita etiam observandum est apud nos & ubique, nisi sicubi forte (quòd numquam extra materiam feudalem audivi, nec legi) sit localis consuetudo specialiter disponens agnatum domino directo præferendum. Et adverte quòd loquor in vera emphyteusi, quæ qualiter ab aliis contractibus differat, dicam infrà. *tit. seq. in rubr.* Et licet omnes doctores ita generaliter decidant in emphyteusi, tamen est limitandum ut procedat in emphyteusi concessa alicui ex hæredibus. Secus si esset concessa alicui ex filiis & nepotibus, taliter quòd jure contractus deferretur, quia tunc quæ alienatio fieret in extraneum, & non valeret nisi pro tempore vitæ alienantis, & post ejus mortem rediret ad sequentem comprehensum in concessione. Et sic non esset locus retractui ad commodum domini, virtute *d. l. fin.* quia illa *l.* loquitur de retractu perpetuo, & quando perpetua sit alienatio. Aut venditur consorti, vel sequenti in gradu, & tunc cum sit comprehensus in concessione & permessa sit alienatio, non est locus *d. l. fin.* & cessat retractus per ea quæ latè diximus *supra* §. 20. gloss. 6. *in fin.*

* Retractus conventionalis legalem excludit.

4. Et per prædicta benè relinquitur decisum* de prælatione retractus, in retractu legali feudi, & retractu legali, vel conventionali, emphyteusos. Sed non apparet quid dicendum in retractu conventionali feudi, vel censualis prædii, quando videlicet in infeudatione, vel concessione in censum, expressè cautum est non posse vendi alij, nisi ad reculationem concedentis, vel successoris sui, qui poterit habere pro, quòd alius offerat sine fraude, prout etiam solet conveniri in concessionibus prædiorum ad redditum annuum. De his autem tractavi infrà §. 185.

ubi conclusi dominum directum omnino præferendum consanguineo, & excludere retractum proximitatis sub duabus limitationibus, de quibus in apparatus. §. ad quem remitto, quia nolo transferre, nec repetere.

5. Ulterius quæro, * Secretarii Christianissimi nostri Francorum Regis inter multa peculiaria privilegia, habent immunitatem ab omnibus quintis, laudimiis, aut similibus juribus debitis regi, ratione acquisitionum quas faciunt de prædiis feudalibus, vel censuariis moventibus à rege. Hoc supposito pone secretarium emisse certo franco & libero pretio feudum immediatè à rege dependens: deinde proximus venditoris petiit illud jure retractus, & offert pretium, sed non offert quintum & subquintum pretii, utrum emptor possit petere vel deducere quintum, & subquintum pretii, quasi illud solverit? Similem quæstionem format Cyn. & post eum Alberic. in *l. nequè per se. C. de hered. institut.* in clerico qui est immunis à gabellis. An nihilominus possit gabellam quam non solvit, petere, vel deducere à retrahente jure proximitatis. Arguunt hinc inde, & non decidunt, magis tamen inclinant argumenta ab opinione ultimo loco recitata, in partem negativam, quòd non possit, & quòd retrahens non tenetur refundere gabellam, & ita firmat ibi Bald. & Alberic. in *primis partibus statum. questio. 94.* quia non interest clerico cui non obest, & sufficit quòd conservetur indemnis. *l. debet in fin. l. cum autem. ad fin. ff. de edil. edit.* Quòd sequitur Fabi. de monte Sancti. Savi. in *tract. de empt. & vend. in 8. quest. princip. collat. 2. versic. quintus effectus.* Et hoc est verum in se, sed diligenter adverte, quia præfati doctores (ut solent neglectim procedere) intixerunt aculeum, sed non solverunt dubium: præsupponunt enim quòd retrahens non refundat gabellam, ideo quia emptor erat immunis, & sic quòd nulla pro hac vice solvitur gabella. Sed non est ita, quia ut dictum est suprà §. 20. gloss. 5. quest. 6. num. 33. Consuetudo retractus proximitatis est translatoria, & transfert emptionem in retrahentem, & perinde est ac si retrahens immediate emisset ab ipso venditore. Et primus emptor, non est amplius in consideratione, sed perinde habetur ac si non emerit. Et sic inspecta persona retrahentis debentur, sive gabella, sive laudimia, aut quintum pretii, vel quæcumque alia jura ex venditione & emptione orientia. Et sic quantumcumque primus emptor sit immunis ab hujusmodi juribus, hoc non prodest retrahenti, quia privilegium personale est: unde nisi retrahens habeat simile privilegium, solvet hæc jura illi, cui alias debentur, puta fisco, vel domino directo. Non autem primo emptori etiam secretario Regio à quo retrahit, qui ut emendo & retinendo pro se debet immunis esse, ita non debet inde negociari extra fines privilegii. Unde si emat ut franco pretio vendat, si de hoc constet, non utetur privilegio quòd non est datum ad hunc finem. Quòd si patitur retractum, habetur quasi non emisset, ut dixi. His itaque fundamentis apertis nullus reliquitur locus quæstioni, vel dubitationi, quin clarissimum sit in specie proposita, id solum debere refundi emptori, quòd numeravit & expendit. Ille tamen retrahens solvet quintum & subquintum regi, & nullum habebit recursum. Si autem venditio facta fuisset simpliciter, tantum solveret quintum, & haberet regressum contra venditorem, vel ei deduceret, quemadmodum etiam fecisset primus emptor, quia privilegium bene eximitum ab onere quòd debet, sed non eximit contrahentem cum eo.

* Privilegii secretariorum.

6. Rursus circa hæc quæro, emptor feudi obtinuit à munificentia principis, vel alterius domini feudalis donum (ut sæpe ulvenit) jurium feudali, quinti vel subquinti, deinde patitur retractum. Utrum retrahens teneatur ei refundere quintum vel subquintum ultra pretium? Videretur quòd non,

quia emptor hoc non expendit, & sufficit quod sit indemnis. Aut saltem videretur distinguendum, ut in simili omnes, glossa & doctores distinguant. An dominus ex mera & simplici donatione: An vero causa remunerationis hoc fecerit, in *l. idemque. in fin. cum l. sequens. & l. si vero non remunerandi. in princip. ff. mandati*. Contrarium simpliciter dicendum est, quia non debetur ei tanquam emptori, sed tanquam cuilibet extraneo habenti jus cessum a patrono. Et latissima est differentia inter simplicem immunitatem, quae impedit agnitionem, & acquisitionem juris, & cessionem quae implicat agnitionem & acceptationem jurium & translationem jurium acquisitionum in alium. Adde quae diximus infra 33. *questio 2. & §. 183. in fin.* Et hanc sententiam nostram sequitur doctissimus dominus Andr. Tiraquellus in *consuetud. Piët. tit. de retractu. §. 29. gloss. 4. num. 7.* Non obstant dictae leges *ff. mandati*, quia ab omnibus adusque pessimè intelliguntur, de quo quia non est hic locus remitto ad repurgationem nostram juris & novos intellectus. Quid ergo si in hac ultima quaestione feudum movebatur a rege & emptor quamvis esset secretarius, tamen speciale donum jurium hujus contractus à Rege impetravit, postea patitur retractum? Respondeo inspiciendum quid ea donatione actum sit. Aut enim

constat quod Rex dedit hæc jura non tanquam secretario, sed absolute in omnem eventum, & tunc idem quod dixi de cessione facta extraneo. Aut vero constat quod dedit, quia impetrans erat secretarius, & tunc nihil de novo videtur dedisse, nec aliud quam quod alias emptor, ut secretarius haberet in simplici declarationem immunitatis, aut sumus in dubio, & donatio vel concessio intelligitur secundum qualitatem personæ cui fit. *l. plenum §. equitii & ibi Bartol Bald. de usu & habitat. l. ex militari in princip. de militar. testam. Anto. Corset. singulari versic. conditio persona.* & sic in consequentiam exemptionis suæ & secundum ejus vires, ut etiam in dubio quod est minus, est lex *semper in obscuris de regulis juris*, nec præsumitur donatio ubi alia conjectura capi potest, Bartol. & alii in *l. si cum aurum. de solut.* Et sic non solum non poterit secretarius à retrahente hæc jura exigere, sed & Rex à dicto retrahente exiget. Et contra si secretarius Regius jure proximitatis, sive suo, sive uxoris nomine retrahit & reo emptori refundit quintum & subquintum pretii à reo solutum Regi vel alii nomine Regis, potest illud repetere ab eo qui recepit, prout duobus dictis Regis Francisci post primam nostram editionem cautum fuit, priore dato 14. Aprilis 1555. posteriore dato 12. Maii eo anno de quibus dicam inf. §. 33.

§. * XXV.

* Olim
fuit 15.

* *En fief:*
ita mutatus est in
nova consuetudine:

ITEM en succession ou hoirie en ligne collaterale, [en * matiere de fiefs] les femelles n'héritent point avec les mâles en pareil degré.

SUMMARI A §. XXV.

1. *An femina vel natus ex ea succedat in feudo.*
Descendentes ex femina excluduntur illo jure & gradu, à quo femina excluditur.
2. *Masculus ex femina concurrens in successione feudorum cum masculo ex masculo.*
3. *Quomodo intelligendum appellatione liberorum masculorum, non contineri liberos masculos ex femina.*
Nepos ex sorore excludit neptem ex fratre in feudis.
4. *In statuto descendentes masculos preferente feminis, non continentur masculi nati ex feminis.*
5. *Reprobatur quoddam consilium Philip. Corseti.*
6. *In ultima voluntate verbum liberi vel descendentes masculi, siue in dispositione, siue in conditione, intelligitur de masculis descendentes ex masculis.*
7. *Fallit si institutio vel substitutio inciperet à femina.*
Simpliciter loquendo appellatione
8. *Responsum auctoris in casu pulchro & quotidiano.*
9. *Reprobatur quoddam consilium Fulgosi.*
10. *Quando in contractibus fit mentio de filiis vel descendentes masculis, non veniunt masculi descendentes ex feminis.*
11. *In predictis, data paritate terminorum, non est differentia inter ultimas voluntates & contractus.*
12. *Jus revocandi non est cessibile, nec transmissibile in eum, qui non habet qualitates requisitas ad revocandum.*
13. *Varie limitationes ad hunc §.*
14. *Licet femina in bonis feudalibus nihil capiat, tamen tenetur ad debita pro quota hereditaria.*
Præsumptio quod heredes qui non fecerunt inventarium præsumuntur subtraxisse, non habet locum nisi respectu creditorum & legatariorum: non autem inter eosdem heredes, nisi forte unus solus administrasset.

15. *Erronea divisio etiam per transactionem facta rescinditur.*

Ed an masculus natus ex femina cōcurrat in feudis cum nato ex masculo, puta filius sororis defuncti, cum filio fratris ejusdem defuncti sine liberis? Et primo videtur quod non, quia femina non succedit in feudo, nec natus ex ea, saltem quandiu extant nati per lineam virilem sive agnati, qui semper præferuntur secundum usum feudorum, de quibus in §. 1. §. *Hoc autem notandum. de his que in feud. d. poss. in cap. 1. §. quinetiam episcopum, vel abbatem. in cap. 1. §. filia vero. de success. feud. cap. unico de grad. successio. in feud. oap. unico. de eo qui sibi, vel hered. suis.* Et quamvis dicti usus feudorum apud nos non habeant vim legis: tamen consuetudo nostra multo magis favet masculis quam feminis in successione feudorum, quia in linea directa excludit eas à jure primogenituræ, ad quod vocat solos masculos. Et in linea collateralis, excludit feminam à feudo, stante masculo in eodem gradu. Igitur videtur etiam velle excludere masculum natum ex femina, & ei præferre masculum ex masculo in eodem gradu: quia non est plus favoris in nato ex femina, quam in ipsa femina, à quo velut à radice procedit. Et omnes Doctores ubique tenent* descendentes ex femina, excludi ab illo jure & gradu, à quo femina excluditur ut per Bald. Alvaroz. & alios in d. §. *Hoc autem notandum. & cæteris locis que allegat Bald. in l. 1. ff. de senato. in l. 1. maximum vitium. C. de liber. praterit. vel exhered. l. 1. & ibi Salin. Philip. Cornel. C. de condit. instert. Paul. consil. 421. quod ista mater. lib. 1. Philipp. Decius in l. illam. collat. 2. C. de collat. Alciat. in l. librorum. collat. 2. ff. de verbor. sign. Fortius quod appellatione liberorum masculorum, non continentur nepotes masculi ex filia tenent Bartol. in d. l. librorum. collat. 4. Alexand. in l. ex facto. §. fin. collat. 1. ff. ad Senatusc. Trebell. Et in pulchra questione Joan. Andr. & alii allegati infra eodem num. 6. in fin. Ex quibus videtur hunc filium sororis, non venire appellatione masculi, & non posse concurrere in feudo cum filio fratris.*

2. His non obstantibus contrarium dico, quia de consuetudine nostra, femine non sunt inhabiles, nec incapaces successione feudorum, sed æquæ in illis, sicut in cæteris patrimonialibus vel paganis succedunt, nisi quatenus hæc consuetudo expressè plus favet masculis. Sed non favet eis in hoc ut natum ex femina excludant in pari gradu, sed solum ut ipsam feminam excludant in primo gradu. Non obstat dicta theoria natum ex femina tanquam ex radice infecta excludi à jure & gradu, à quo excluditur femina: quia verum est quando femina ipsa à quo masculus descendit est inhabilis & incapax, taliter quod si viveret, non succederet. Sed hic est oppositum, quia soror à qua iste nepos descendit, non erat inhabilis, imò si viveret nedum succederet, sed etiam dictum nepotem ex fratre tanquam remotiorem excluderet ab omnibus bonis etiam feudalibus defuncti, per textum inf. §. 147. ubi plenius dicam.

3. Et quod dictum est appellatione liberorum masculorum, non contineri masculos ex femina, verum est in dispositione, sive testamenti, sive contractus, facta contemplatione agnationis, & collata in descendentes masculos, ad exclusionem feminarum, & descendentes ex eis, & ita loquuntur præfati Doctores alias secus. Hæc autem consuetudo non intendit proprie & præcisè excludere cognatos, & admittere agnatos, etiam in eodem tantum gradu concurrentes, sed solum vult præferre masculos feminis, in eodem laterali gradu, sive sint agnati, sive cognati, quod patenter ostendo. Pone possidentem muta feuda defunctum esse sine liberis, relictis nepte ex fratre, & nepote ex sorore prædefunctis, uter succedat? Et recte confide-

16. *Intellectus l. Cum putarem. ff. familie herciscundæ.*

rando totam nostram consuetudinem, omnino dicendum est, quod solus* nepos ex sorore succedet, & non excludetur à nepte ex fratre, imò dicta neptis quantumcumque sit agnata defuncto, excludetur respectu feudaliū dumtaxat, per dictum nepotem cognatum defuncti, quod procedit nedum præmortuis fratre & sorore, sed etiam illis superventibus, sed à dicta successione abstinentibus. Igitur in nostra consuetudine agnatio & cognatio nihil facit, sed sola personalis qualitas masculinitatis dumtaxat. Et satis est quod in filio ex sorore, volente concurrere ad successionem universam, verificantur verba cum includentia infra §. 145. 148. & deficiunt, sive non verificantur verba exclusiva hujus §. quoniam est masculus. Ex quibus etiam liquet, quod si quis sine liberis decefferit, relictis fratre & sorore, & si solus frater in omnibus bonis feudalibus successerit, per hunc textum si postea decedat sine liberis, soror succedit, & in eisdem feudis à quibus semel fuit exclusa tanquam femina etiam exclusis masculis, & agnatis remotioribus. Nec obstat quod omnes feudales tradunt in d. §. *quinetiam episcop. vel abba. femina per masculum semel exclusam, perpetuo remanere exclusam, quia verum est quando est inhabilis, & incapax successione feudalibus. Sed apud nos non est incapax, sed concurrente cum masculo in eodem laterali gradu dumtaxat, postponitur eis in feudis, aliis admittitur. Et pro clara & compendiosa resolutione, super illo famigerato puncto: An appellatione liberorum vel descendentes masculorum comprehendatur masculus descendens ex femina, tradam tres conclusiones ad quas cum suis modificationibus universam illam materiam reducere solitus sum. Prima in legibus & statutis. Secunda, in testamentis. Tertia, in contractibus. Et hæc tres in effectu non sunt, nisi una modificata, sed ad faciliorem doctrinam, sic distinxit.*

4. Prima* conclusio. Quando cumque lex vel statutum vocat descendentes masculos, & eos præfert feminis, tunc etiam si aliud non dicat, sub verbo feminis continentur etiam masculi nati ex feminis, qui censentur pariter excludi. Et sub verbo masculis, continentur solum descendentes ex masculis, & non masculi descendentes ex feminis, qui non censentur vocati ad exclusionem feminarum, vel descendentes ex eis. Et est ratio, quia illud videtur statutum causa* agnationis conservandæ, quod est favorabile. l. 1. §. *penult. ff. de ventr. inspic. l. Titia cum testamento. §. Lucius, & ibi Bald. ff. de leg. 2. Bald. in l. si quis per illum text. C. qui ad liber. perven. non poss. Cyn. Salic. in l. 2. C. qua sit long. consuetud. Joan. Andr. in addit. ad Specul. in rubr. de success. ab intestat. Socin. consil. 19. collat. 9. lib. 1. & abis infinitis locis qua omitto. Vide plene si vacat per Franc. Curt. senior. consil. 9. num. 5. & per Franc. Curt. junior. consil. 9. Hanc conclusionem modifico, ut procedat quando verbum masculis stat in generali dispositione, seu quatenus est generalis, secus si ponitur in dispositione limitata, seu quando limitatur ad certum gradum vel casum, quia tunc non extenditur ad alium, sed limitata dispositio limitatum parit effectum; ut in textu nostro dispositio de masculo præferendo, & femina excludenda, ponitur in concurrentia ejusdem lateralis gradus, & sic ad aliud potest extendi.*

5. Ex quibus infero male* consuluisse Phil. Corneum* consil. 246. Videtur prima facie lib. 2. super statuto civitatis Urbevertanæ à quo cavetur si quis decedat sine descendentes masculis, sed relictis feminis tantum, tunc si non fuerint dotata succedant in totum: sed dotata excludantur extantibus masculis consanguineis ex parte patris, usque in tertium gradum. Accidit quædam decedere relicta filia dotata, & nepote ex ea, & quodam filio fratris. Consuluit Corneus pro filia & ne-

* Nepos ex sorore excludit neptem ex fratre in feudis.

* Descendentes ex femina excluduntur ab illo jure & gradu à quo femina excluditur.

* Prima conclusio.

* Agnationis conservatio favorabilis.

* Contra Philip. Corneum.

pote ex ea; & quod filius fratris defuncti non debet succedere, nec filiam hoc casu excludere, quia ex quo defunctus habet nepotem masculum (licet ex filia) non dicitur decessisse sine descendantibus masculis, sed ego dico quamvis istud statutum sit multum rigorosum, tamen est servandum. Et quum sit factum manifeste causa agnationis conservandæ, & sic sit rationale, sequitur quod appellatio descendantium masculorum, non possunt comprehendi masculi descendentes per feminam. Sed hoc esset contra mentem & intentionem statuti. Nec istud consilium adnotassem, prout nec multa alia quæ silentio prætereo, nisi hoc utile perspexissem pro interpretatione, & intellectu quarundam consuetudinum in simili hujus regni, puta consuetudinis Alvernæ. *de success. §. 25.* & consuetud. Borbonensis. *eodem tit. art. 305.* quarum menti & intentioni obviat dictum consilium in terminis: Sed de eo ut ad inseriendum clientulo fabricato, non esset curandum per prædicta.

* Secunda conclusio.

6. Secunda* conclusio. Quando in ultima voluntate liberi vel descendentes masculi ponuntur sive in dispositione, sive in conditione, intelligitur de masculis descendantibus ex masculis, & non de masculis descendantibus ex femina. Ponam exemplum utriusque dispositionis & conditionis simul, quod est hujusmodi. Testator carens liberis, habens duos fratres, instituit majorem hæredem, & quandocumque decederet sine filiis, vel ejus filii sine descendantibus masculis, substituit ei fratrem minorem, vel ejus filios, seu descendentes masculos. Vel si vis in fortioribus terminis, pater habens unicum filium, instituit eum hæredem, & si decederet sine filiis, vel descendantibus masculis, substituit fratrem ipsius testatoris, & ejus filios vel descendentes masculos. Et quod brevitate causa exemplificavi in compositis, idem intelligendum est in simplicibus terminis. In omnibus enim istis substitutionibus, verbum *liberi*, vel *descendentes masculi*, supponit solum pro descendantibus ex masculo: ita quod ex parte instituti, si frater vel filius institutus, decedat relicto nepote ex filia præmorta, non facit deficere substitutionem, etiam filio imposita, quia responsum acutissimi Papijani non habet locum hoc casu, ut tradit Bart. in *l. cum anus. & ibi Socin. in rep. col. 37. ff. de condi. & demonstr. Sed aperitur locus substitutioni, quod non esset cessante verbo masculis, Et ita debet limitari* *l. 1. C. de condi. inferi. quæ vult per nepotem ex filia, excludi substitutum, ut procedat quando est alicui facta substitutio sub conditione si decesserit sine liberis, vel etiam sine filiis simpliciter, per l. iusta. ff. de verborum significatiom.* Secus si sit additum verbum masculis. Et è converso ex parte agnati substituti, non censentur vocati ad substitutionem nepotes ex filia substituti præmortui: sed solum substitutus si supervivat, vel ejus masculi ex masculis: quibus deficientibus, caduca efficitur substitutio, & remanent bona penes hæredem, gravati sine hoc onere. Ita in propriis terminis decidit Joan. Andr. post Richard. Malumb. in *addi. ad Specul. super rubr. de testam. in fin. & pulchrè Bald. in consil. 238. quidam magnus nobilis. lib. 1.* secundum veterem impressionem Brixæ. Et secundum novam impressionem est *consil. 40. lib. 3. Mathes. in not. 130. Franc. Cre. in not. 20. Paul. Alexand. Lancel. Decius in l. Gallus. §. nunc de l. Velleia. & ibi Jason. col. 5. ff. de liber. & posthum. Bald. Angel. Paul. Alexand. Jason in l. sed si hac §. liberor. & Angel. in §. qui manumittitur. ff. de in jus vocan. Bald. Philip. Corn. in l. 2. C. de condi. inferi. & in consil. 124. Ardua. collat. 3. consil. 146. in hac. collat. 3. lib. 2. Steph. Bertrand. consil. 245. Viso testamento. lib. 3. Ubi ampliat etiam si in substitutione fiat mentio de prole masculina, & non de liberis masculis, quia appellatione prolis veniunt illi, qui veniunt appellatione liberorum. *l. officiales. C. de episcop. & cleric. l. divi Constantini. C. de nativa. liber.* Et sic idem est loqui de* prole masculina, & de liberis masculis.**

* Limitatio l. 1. C. de condi. inferi.

* Appellatio prolis.

7. Hanc conclusionem modifico, ut procedat quan-

do institutio, vel substitutio incipit à masculino, ut in exemplis præfatis, quia tunc manifestè apparet, quod est contemplata agnatio, & ejus favor & conservatio. Secus si institutio vel substitutio inciperet à femina, puta si pater habens duas filias, institueret eas hæredes æqualiter, & casu quo altera decederet sine liberis masculis, substituit alteram, & ejus descendentes masculos: quia tunc verbum liberis masculis, sive ex parte honoratæ, sive ex parte gravatæ, nedum supponit pro masculino descendente ex masculino, sed etiam pro masculino descendente ex femina. Et effectus est quod ex parte gravatæ nedum filius ejus superveniens, sed etiam nepos ex ejus filia, sive vivente, sive præmorta, facit deficere substitutionem. Et ex parte honoratæ, nedum censetur vocatus ad substitutionem filius alterius filie institutæ, vel ejus nepos ex filio, sed etiam ejus nepos ex filia, dummodo in rerum natura sit, tempore extantis conditionis, & sive mater & avia supervivant, sive non. Et ratio hujus modificationis est, quia ex quo descendentes, sive personæ honoratæ, sive personæ gravatæ, non possunt esse agnati, non censetur contemplata agnatio, sed solum ipsa personalis qualitas masculinitatis. Quemadmodum & in consuetudine nostrâ, ex quo vult tororem defuncti, vel filium, aut filiam sororis, excludere filium fratris vel patrualem defuncti remotiorem, quamvis agnatum, etiam in feudis, colligitur quod in hoc §. eadem consuetudo non contemplatur, nec requirit agnationem, sed solum masculinitatem personæ succedentis. Tum etiam de rigore & propria verborum significatione, circumscripta contemplatione agnationis,* appellatione descendantium masculorum alicujus personæ, venit nepos ex filia, quia est masculus & descendens. Textus in *Auth. de hæred. ab intest. §. 1. & 2. col. 9.* Et secundum præfatum modificationem originaliter in simili determinavit Petr. Ancha. *consil. 339. pro majori intelligentia. col. 2. & 4.* Et expressim Franc. Aret. Socin. in *l. Gallus. §. nunc d. l. Velleia. ff. de lib. & posth. Jal. in l. sed si hac §. liberor. ff. de in jus vocan. Franc. Cur. Jun. in tract. feud. per 3. num. 3. Jal. in consil. 117. col. 2. lib. 4. Et pulchrè dom. Anth. Rub. Alexand. in consil. 22.*

* Simpliciter appellatio descendantium masculorum venit nepos ex filia.

8. Et per ista alias consului, in specie hujusmodi. Fundus donatus fuit mulieri, sub pacto quod si decederet sine filiis masculis, fundus rediret ad Titium, vel ejus filios masculos. Accidit mulierem decedere relicta filia, & nepote ex ea. Quærebatur, an extiterit conditio, & an Titius possit utiliter agere & condicere fundum *juxta l. quotiens. C. de donatio. qua sub modo.* Conclusio consilii mei fuit, quod verbum filii hoc casu latè accipitur etiam pro nepotibus, ex quo non interest donatoris, qui sibi non fuit stipulatus reversionem, & ex ejus verisimili mente, quia filios masculos, donatariæ prætulit Titio. Et sic eadem ratione, videtur ei præferre voluisse etiam nepotes masculos ejusdem donatariæ. Tum ex eo quod cessat ratio agnationis conservandæ, in descendantibus à muliere, cum non possint ei esse agnati) & appellatione filiorum masculorum veniunt hi nepotes masculi ex filia, quemadmodum alias & cæteris paribus appellatione filiorum masculorum, veniunt nepotes masculi ex filia, ut fidei habetur in præfato consilio meo.

9. Adde quod per illud quod dixi natum ex filia esse descendantem masculum, consuluit Raph. Fulg. in *consil. 86. Ex facto*, dum testatrix instituisset hæredem fratrem suum, ejusque filios masculos tantum ex legitimo matrimonio, ita ut post eorum mortem bona deveniant solum in eorum descendentes masculos tantum. Quibus non extantibus, bona vendantur, & in pauperes pretium distribuatur. Accidit quod frater adita dicta hæreditate decessit, relicto filio pupillo, & quatuor filiabus, pupillus decessit impubes, sed ex aliis quibus dictarum filiarum supersunt filii, qui sunt pronepotes ipsius primi instituti. Respondit Fulg. non esse locum substitutioni pauperum, quia isti pronepotes sunt masculi, ex legitimo matrimonio descendentes ex primo instituto, vel ejus filio, & sic nedum excludunt

* Contra
Fulgosii.

substitutos, sed etiam sunt vocati ab bona dictæ testatrix proamita. Sed * Fulgosius ad pauca advertens impiegit: quoniam bene dixisset, si in suo casu cessasset contemplatio agnationis, puta si fuisset instituta scemina: sed fuit institutus proprius frater ipsius testatrix, quæ erat illi agnata. Et sic concurrente reciproca agnatione personarum, & forma dispositionis collatæ in solos masculos, & masculos descendentes ex eis, consequitur ratione, & contemplatione dictæ agnationis conservandæ ita factum, & consequenter quod non fuit intellectum nisi de masculis descendentes per continuatum virilem sexum, & non de masculo descendente per sceminam. Et sic non sumus in casu præfata nostræ modificationis, sed in casu formali præfata secundæ conclusionis, & in terminis omnium decisionum quæ in simili super ea fundantur, & traduntur per doctores in locis præallegatis. Igitur præfati pronepotes non fuerunt positi, nec in dispositione, nec in conditione, nec fuerunt vocati, nec fecerunt deficere substitutionem pauperum, quicquid ibi contra eos scripserit Fulgo. quem tamen videtur sequi Anth. Rub. Alexand. in *d. consil. 22.* sed incidenter & prout interveniat causæ suæ, non autem iudicio, quoniam illud repugnat & contradicit tertio casui deducto per eum in suo consilio. Et istud sit unum pro multis aliis omissis exemplum, ad ostendendum quantum lucis, & utilitatis afferant conclusiones & modificationes nostræ simul, & non truncatim recte intellectæ, & consideratæ.

* Tertia
conclusio.

10. Tertia * conclusio, quando in contractibus fit mentio de filiis, liberis, vel descendentes masculis, non veniunt masculi descendentes ex sceminis. Hanc conclusionem licet & præcedentes modifica & intellige ut procedat quando subest ratio ejusdem agnationis illius, in quem confertur dispositio, & masculorum descendentes ex eo continuandæ & conservandæ. Aliàs secus. Unde si pater recipiat emphyteusim pro se, & descendentes masculis, non venit nepos ex filia, nec pronepos ex nepte ex filio, ut decidit Specul. in *tit. de loca. §. nunc aliqua. quest. 146.* Bald. in *Ausubent. si quis ruinas. in fin. C. de sacrosanct. eccles.* Bald. Angel. Paul. Jason in *l. sed si hac. §. liberos. ff. de in jus vocan.* Alexand. in *l. ex facto. ff. fin. ff. ad Trebell.* Philip. Cor. in *l. 1. col. penult. & fin. C. de cond. infer.* Ubi dicit se ita consuluisse. Jason. in *l. si quis id quod collat. 4. num. 21. ff. de jurisd. omn. judic. in l. 2. collat. 62. quest. 6. versic. Adde tamen. C. de jure emphyt.* Philip. Decius in *cap. in presentia. collat. 21. num. 49. de probat.* Et idem si quis daret feudum Titio, & ejus filiis, vel liberis, seu descendentes masculis. Secus si pure daret, vel in emphyteusim concederet alicui sceminæ, & ejus filiis, vel descendentes masculis, quia tunc semel à principio exclusa, amplius non requiritur agnatio, sed sufficit esse & descendentes & masculus, ut diximus. *suprà eodem num. 7.*

* Contra
Paul. &
Phillip.
Franc.

11. Ex quibus infero non esse circa hæc data paritate terminorum differentiam inter ultimas voluntates & contractus, quamvis Paul, * in *d. l. 1. in princip. C. de cond. infer.* & Phillip. Franc. in *cap. 1. collat. 27. super gloss. in verbo. liberis. de testam. in 6.* differentiam (sed malè & indigestè) statuerunt inter substitutiones seu fideicommissa, & contractus, ut in illis nepos ex filia veniat appellatione liberorum vel descendentes masculorum, sed in concessione emphyteusis vel feudi, non veniat, quia tenendum est, ut *suprà* declaravimus, non esse differentiam. Ex his habes in brevi fructum proluxi laboris, & revolutionis multorum librorum,

12. Modo occurrit pulchra questio quæ facilè deciditur ex prædictis. Aliquis vendidit hæredium suum, sub pacto quod emptor teneretur retrovendere venditori, & ejus hæredibus masculis. Venditor decessit relicto hærede masculo, quæ agit ad retrovendendum. Hanc questionem format Hieron. * Cagnol. in *repet.*

* Contra
Hieron.
Cagnol.

l. 2. quest. 16. C. de pact. inter. emptor. & venditor. Et decidit filiam esse admissibilem, ex eo quod semel masculus fuit hæres qui jus implendi conditionem potestativam transmittere potuit. Sed malè dicit, quia transmissio, sive tacita, sive expressa, de re vel jure affectato & limitato ad habentem certam qualitatem, non potest (etiam per expressam cessionem) fieri ad eum qui caret illa qualitate, ut in simili latè decidit Alberic. Brun. in *consil. 80.* jus revocandi feudum non esse cessibile in eum, qui non habet qualitates requisitas ad revocandum. Præterea (quod omne fundamentum Cagnoli subvertit) ipsemet venditor non potuisset transmittere istud jus in filiam propriam, igitur nec ejus filius in neptem. Et dispositio, vel stipulatio formaliter limitata ad hæredes masculos, hoc casu non extenderetur etiam ad masculos descendentes ex sceminis: igitur multominus ad sceminam licet descendentes ex masculo. Infinitæ aliæ questiones in simili per prædicta decidi possunt. Redeundo ad textus, Amplia nedum si feuda sint antiqua hæredia, sed etiam si sint de novo conquestu defuncti, quia textus non distinguit.

13. Limita hunc textum ut procedat dummodo masculus sit conjunctus defuncto, ex illo latere unde processerunt feuda, casu quo sunt antiqua hæredia: tunc enim excludit sceminam, etiam si eodem latere conjuncta sit. Idem si nec masculus nec scemina sint conjuncti ex illo latere, tunc enim masculus excludit sceminam in propriis, sicut excluderet eam in conquestis, dummodo non sint aliqui conjuncti ex illo latere venientes ad successionem: hoc enim casu etiam propria deseruntur ad proximiores, & non ad hunc, ut diximus *infra §. 147.* Secus si accidat solam sceminam conjunctam esse ex illo latere, unde feuda antiqua procedunt: tunc enim præfertur, & excludit masculum hac parte non conjunctum, tanquam extraneum, etiam si alias esset proximior in gradu, & scemina remotior. Et hoc est clarum per dict. §. 147. & appositissime facit quod Paul. Castro in *consil. 291. clarum est lib. 2.* decidit quod statutum simpliciter & absolute excludens sceminas, & admittens masculos in totum, non habet locum nisi in conquestis, vel conquestis, à latere unde masculus est conjunctus: ita quod frater consanguineus tantum, non excludit sororem uterinam: imo ab illa excluditur in bonis maternis seu conquestis à matre defuncti. Quod si quis dicat Paul. in hoc sibi ipsi fuisse contrarium, in *consil. 40. præfens casus. eodem. libr.* Respondeo non est verum, quoniam in *d. consil. 40.* præsupponit expressè masculos descendere etiam à matre, & ab eodem latere.

14. Ad uberiorem doctrinam quæro, defuncto sine liberis succedunt frater & soror. Frater capit omnia feuda quæ forte excedunt sextantem hæreditatis, & nihilominus in toto residuo capit dimidiam: utrum soror quæ vix unciam totius successionis habet, teneatur ad debita defuncti pro dimidia parte? Et pro resolutione breviter dico, quod non pro modo emolumentum, sed pro quota hæreditaria dividitur æs alienum; *l. 1. C. si cert. peta. cum aliis supra allegatis in simili. §. 11. num. 7.* Unde quum sit hæres pro media, tenebitur creditoribus respondere de dimidia parte æris alieni: sed an habeat recursum contra fratrem: saltem usque ad legitimam seu quartam partem deducendam, prout diximus in filio secundogenito adversus primogenitum *suprà §. 13. gloss. 4. quest. 3.* Respondeo quod non, quia collateralibus nulla debetur legitima jure naturæ; porro ratio legis falcidicæ non habet locum adversus prælegatum inductum à consuetudine, quale est illud emolumentum feudorum, quod datum est masculis hæredibus à consuetudine: Nunquid ergo tenebitur creditoribus ultra vires medicæ partis mobilium & paganorum bonorum quam obtinet? Dicendum quod non, si ipsa & frater fecerint inventarium: si enim sola vellet uti beneficio inventarii, nihil ageret, quia in totum excluderetur à fratre, ut diximus *infra §. 150.*

Non

Non factio autem inventario, tenetur eis, & potest efficaciter conveniri ad dimidiam æris alieni, sed quatenus æs alienum excedit emolumentum quod capit ex successione, & non in plus, habebit recursum contra fratrem, ut exoneretur & indemnis servetur, quatenus frater plus emolumentum capit quam soror, quoniam tamen mero jure non teneatur frater ultra dimidiam seu quotam hæreditariam, verum est, nisi in subsidium, quando portio sororis non sufficit ad alteram dimidiam, præsumptio autem quæ militat contra hæredem qui non fecit inventarium, ut præsumatur abstraxisse, ut notatur in *l. fin. C. de jur. deib. in Authens. sed cum testator. C. ad leg. Falcid.* habet locum respectu creditorum, non autem respectu hæredum inter se.

15. Sed quid si per errorem facerent divisionem quorundam prædiorum quæ feudalia erant? dicendum quod tanquam erronea divisio rescindi debet. *l. si post divisionem. C. de jur. & fact. ignor. l. majorib. C. comm. urri. judicii.* Quod ampliatur primo etiam si plena renunciatio & juramentum intercessisset. Paul. in *l. fin. §. idem quasi. ff. de cond. indeb.* Ampliatur secundo etiam si per modum transactionis facta sit divisio, etiam si non fuerit ficta, sed vera lis & vera transactio, quia restringitur ad causam & qualitatem & titulum controversum super quibus transactam fuit. *l. si de certa. C. de transact. in l. si ut quis. §. fin. ff. de verbor. obligat.* Sed non erat lis nec controversia, an dicta prædia essent feudalia, & dividenda vel non: sed præsupponebantur paganica, & communia, igitur hoc respectu non potest valere transactio, ut transactio, sed solum ut simplex conventio erronea, quæ errore directo revocari debet. Secus si erat vera lis & controversia, an illa prædia essent feudalia, vel non, & super hoc specialiter transactum fuerit, quia tunc transactio impedit contraventionem, & rescissionem nisi propter dolum, vel enormissimam læsionem, secundum ea quæ diximus infra §. 154. Et hoc quoad ipsas partes transigentes, quia nullomodo domino directo præjudicatur per ea quæ dixi infra §. 45. §. 51. Ampliatur tertio etiam si intervenisset sententia.

16. Nec obstat *l. cum putarem. ff. famil. hercise.* quia d. l. non intelligitur de illis perfunctoris sententiis quæ solent in foro quidem, sed in scio sæpe iudice apud actuarium consensu partium fieri sine alia causæ cognitione: sed de sententia diffinitiva in iudicio contradictorio lata, partibus auditis & cognito merito causæ, ut pulchrè Alexand. *consil. 79. in causa & lre. lib. 3.* Decius in *consil. 351. collas. fin.* ita intelligitur d. l. majoribus dum à contratio sensu excludit restitutionem, vel rescissionem à divisionibus, per deceptionem re ipsa, sed in iudicio factis, & ne nimis excedam materiam hujus tituli & §. remitto ad ea quæ infra §. 154. Ubi tracto materiam rescissionis divisionum. Uterius quæro, quid in feudis non hæreditariis, sed quæ jure

substitutionis vel contractus deferuntur. Huc emergit famigerata illa theoria Bald. *l. ut jusjurandi. §. fin. liberi. col. 1. ff. de oper. libertor.* quem examinavi infra §. 137. & ex ibi deductis apparet non esse locum hujus §. quia in talibus feudis non sumus in terminis successione in quibus duntaxat loquitur hic §. sed in terminis substitutionis, vel contractus, ideo femina alias in substitutione vel concessione comprehensa æquè admittitur ut masculus, sive in directa, sive in laterali devolutione, secundum præfatas nostras conclusiones.

Uterius quæro de quæstione quam vidi in factio. In contractu matrimonii præfens fuit patruus sponse, qui erat sacerdos habens amplum patrimonium feudale, hic favore matrimonii voluit, consensit, & pepigit, quod dicta neptis sponsa postea veniret ad ejus successione æqualiter in omnibus bonis cum cæteris nepotibus masculis fratribus sponse. Utrum valeat pactum ita quod possit neptis casu adveniente concurrere cum masculis ad successione patris, etiam in feudis? Hæc quæstio dependet ab ardua illa quæstione quam tractamus infra §. 122. an valeant pacta super futura successione acquirenda vel omittenda, & ex ibi notatis dicendum in hac quæstione non valere pactum, nec juramenti religione, nec matrimonii favore fulciri: & habes notabilem ampliationem ad hunc §. quem limita primo si constaret sponsum utpotè militem, juris ignarum dolo inductum, & hæc spe illectum ad contrahendum illud matrimonium quod alias nunquam fecisset, quia tunc saltem actionem de dolo ad damna & interesse haberet contra dolosos, in quo tamen an sit hæc actio annalis & quando annus currere incipiat & quæ verba vel indicia sufficiant ad probationem doli (ne nimium excedam materiam hujus tit.) remitto ad notata in simili in d. §. 122.

17. Limita secundo si patruus illud disponeret in testamento vel codicillis, quia tunc valeret non tantum jure successione directo, sed jure legati seu potius fideicommissi & possit neptis non se gerere pro hærede patris, petere à fratribus ejus hæredibus sibi dari, & restitui tantum cum onere suo hæreditatis, quotam, in qua succedere potuisset si esset masculus, & salvo si illa portio excederet illud quod cõsuetudo loci legari permittit, quia tunc debet restringi ad id quod legari potest, & hæcenus verba testamenti, vel codicilli directa obliquantur ut valeant prout valere possunt. *leg. Scævola. ff. ad Trebell.* etiam cessante omni clausula codicillari, licet sint merè directa civilia, quæ referuntur ad personam conjunctam & dilectam, ut per gloss. in *l. ff. de fideicommiss. liber.* & plenius diximus infra §. 120. Et hic notanter dixi quotam hæreditatis; quia ex hypothese verba dispositionis referuntur ad partem juris universi: sed si ad partem bonorum vel res certas, idem dicendum esset quod de legato partis bonorum vel certarum rerum, de quo remitto ad notata per Bart. Paul. & alios in *leg. ff. de legat. 2. in leg. fin. ff. de usus. legato.*

§. * XXVI.

* Olim fuit 17.

Item le fils, auquel son pere & mere, ayeul ou ayeule, ont donné aucun heritage tenu en fief en avancement a'hoirie, ne doit que la bouche & les mains au seigneur feodal dudit fief, ne plus que si ledit fief estoit escheu par le trespas & succession de ses pere & mere ayeul ou ayeule.

* XXVI.

* Sed hic articulus per novam consuetudinem ita reformatus legitur.

LE fils auquel les pere, ou mere, ayeul ou ayeule ont donné aucun heritage tenu en fief en avancement d'hoirie, ne doit que la bouche & les mains au seigneur feodal, encores que la chose donnée ait esté évaluée, ou qu'il renonce à la succession ou successions de sesdits pere ou mere, ayeul ou ayeule, & que ladite portion vaille plus que sa portion hereditaire, ou que la chose luy soit baillée en payement de ce qui luy auroit esté promis par le contract de mariage.

* Hic articulus nova consuetudine introductus.

SI telle donation est faite à l'ainé, & par le moyen d'icelle il renonce à la succession, entre les puînez n'y a droit d'ainesse.

SUMMARIA §. XXVI.

1. Quid sit donare in anticipationem successionis.
2. Quid de donatione facta favore matrimonii?
3. An res à parentibus nubentis filie data in anticipationem successionis, acquiratur etiam genero.
4. An & quando filius donatarius possit abstinendo à successione retinere donum?
5. Quandoque prehensio feudi fit super veteri vassallo.
6. Quid è converso si fiat donatio à descendente ascendenti?
7. Lex interpretans habet locum in omni casu in quo lex interpretata.



Hic §. debet continuari ad §. 2. 3. & 35. infra eod. Hic enim ponitur tertius casus quo feudum aperitur & mutat manum, & tamen nulla jura utilia debentur patrono, sed solum honorifica, & coincidit cum primo casu posito in d. §. 2. Ampliatur hic textus 1. ut procedat etiam in filia & generaliter in quocumque descendente, cui sit hujusmodi donatio ab ascendente, quum sit eadem ratio, & expressa æquiparatio & adæquatio de casu hujus donationis ad casum successionis.

* Donatio in anticipationem successionis.

1. Antequam ulterius procedam, prius videndum est, quid sit hujusmodi donatio * in anticipationem successionis. Hæc est propriè materia §. 159. infra tit. 14. ubi plenius, quoniam ad præsens est quando pater (& idem de quolibet ascendente respectu descendens immediate successuri) dat aliquid filio tanquam futuro hæredi, hac contemplatione quod speratur hæres, & in accelerationem commodi futuræ successionis. Et quando hoc exprimitur in donatione, non est dubium tamen si non exprimat, dummodò non apponatur causa vel qualitas repugnans, in dubio judicatur & censetur esse facta donatio in anticipationem successionis, & hæc est præsumptio legis infra §. 159. fundata in personarum qualitate, & multos magnos effectus operatur, ut ibi diximus, & ex ibi deductis inferitur primò quòd si avus donaret nepoti, vivo filio, non deportato, nec voto religionis, aut sacris addicto, vel delinato, nec aliter verè vel præsumptivè remoto de medio, non haberet locum hic textus. Sed patrono deberetur relevium si feudum esset donatum: quia non est donatio in anticipationem successionis, quum donatarius non sit in propinqua causa, nec in spe succedendi ipsi donanti. Secundò limitatur textus, si donatio fiat filio naturali tantum, cum sit incapax successionis, infra §. 186. Fit enim exemptio onerum feudalium in hoc textu. In quantum donatio est successionis anticipatio, & sic tunc habet locum cum successionis locus esse potest: alioquin solvetur patrono jus suum. Igitur etiam si favore & intuitu alimentorum debitorum daretur feudum, adhuc deberetur relevium si dominium transferatur, sive fiat donatio ad vitam tantum, sive in perpetuum. Secus si tantum usufructus ad vitam donaretur: secus etiam, si naturalis esset legitimatus, & habilis ad succedendum, saltem volente parente. Tertio limitatur, si detur filio legitimo tantum per notata supra §. 2. gloss. 2. in fin. Quarto limitatur infra eodem num. 4. Et quinto in fine hujus §.

* Donatio favore matrimonii.

2. Quæro, quid * in donatione facta favore matri-

monii? Distingue: Aut est collata in generum vel numerum: & clarum est deberi relevium, quum sit datum ei qui non potest esse hæres, & sic cessat hic §. Aut est collata in filium, & tunc requiritur fieri expressam narrationem quòd datur in anticipationem successionis, ut habeat locum hic §. & non debeat relevium, alioquin quum appareat de alia specifica causa donandi, non erit nec præsumetur donatio in anticipationem successionis: & expressum facit cessare tacitum, vel aliàs præsumptum, quemadmodum si donaretur ob aliam certam causam sive præteritam, sive futuram, ut diximus infra §. 159. tunc enim relevia debentur. Aut vero donatio confertur in filiam nubentem, & tunc idem dicendum quod diximus in filio, quia si simpliciter causa nuptiarum, debetur relevium ex capite donationis, & mutationis manus per donationem: Aut vero exprimitur etiam causa anticipationis successionis, & non debetur ex capite donationis. An autem debeat ex capite nuptiarum, est materia §. 35. infra eodem. ubi dicam nec ex hoc capite deberi, quia non dum spectabat feudum ad nubentem tempore in nuptiarum, sed incipit pertiuere & acquiri ei.

3. Recordor audivisse in quodam contractu matrimonii donationem hujusmodi. Pater & mater in contractu matrimonii communis filie, dederunt quoddam feudum, & erat donatio collata in futuros conjuges favore eorum matrimonii, & apposita clausula, & in anticipationem successionis, modo si non esset dicta clausula, & in anticipationem, res esset clara, videlicet unicum solidum relevium deberi, & rem utrique conjugum æqualiter acquisitam, non tamen tanquam absolute propriam, sed tanquam quid acquisitum non constante matrimonio, sed ante matrimonium, ita quod maritus non posset vendere nec hypothecare nisi tuam partem dumtaxat, & non partem uxoris ut plenius diximus infra §. 110. Sed dicta clausula & in anticipationem, &c. aliter non distincta facit magnam confusionem: quia videbatur intelligi solum de portione contingente filiam, & non de portione contingente generum, qui non est habilis ad successionem, ut clausulæ concordentur & non sit repugnantia nec correctio, per notata in cap. inter dilectos de fide instrum. in l. ubi repugnantia. & ibi Decius. ff. de regul. jur. Contrarium tamen respondi, considerans naturam materię subjctæ, & verisimilem intentionem donantium: quia de natura hujusmodi donationem magis est ut fiant in dotem, & loco dotis, prout est officium parentum, quam quòd absolute donetur extraneo.

neo. *l. si. C. de dot. promiss.* Et etiam apparet quod noluerunt absolute donare, sed solum in anticipationem successionis: & conclusi quod totum feudum censetur donatum in anticipationem successionis, & totum successione adveniente conferendum. Interim autem an debeatur relevium saltem pro parte qua maritus nomine suo tanquam donatarius investiri vult, dependet ab illa ardua questione, an dicta clausula & in anticipationem successionis deroget donationi facte sponte in parte vel non, & an totum feudum remaneat soli filii proprium vel non, quam questionem quia presentem materiam excedit, reservo infra §. 110. Si autem clausula & in anticipationem &c. esset expresse relata ad dimidiam portionem contingentem filiam, cessarent omnia dubia, quia pro portione filie nullum deberetur relevium, sed omnino deberetur pro portione contingente generum.

4. Nota igitur quod idem iudicatur de eo quod est acquisitum per donationem in anticipationem successionis, ac si esset acquisitum ex causa ejusdem successionis: & adverte quod si causa anticipatoris (transfere dico) exprimitur in donatione, sive non, non est differentia quantum ad hunc §. saltem a principio, sed ex post facto, & etiam quod ad alia, magna est differentia, quia dicta causa expressa, si postea filius donatarius non velit esse hæres, resolvitur donatio tanquam causa finali non secuta, & res revertetur ad corpus successionis ad commodum quorumcumque etiam remotionum, & collateralium hæredum, vel etiam ad commodum creditorum: qui forte nullo se gerente pro hærede facient deputari curatorem bonis, seu hæreditati jacenti. Non licet igitur hoc casu filio se tenere ad donationem sibi factam, abstinendo a successione: sed necesse habet vel adire, vel rem donatam restituere, & solum lucratur fructus perceptos durante vita patris donatoris. Et hoc casu nulla jura utilia debentur patrono, nec cum res donatur, nec quum donatarius conferendo succedit, nec cum abstinendo rem restituit. Nec obstat quod in casu abstentionis & restitutionis feudum fuit bis apertum: quia ex prima mutatione nihil debetur per hunc textum. Et sic nec ex secunda, cum sit necessaria reversio ex causa inextinguente ipsi donationi ab hujusmodi releviis liberæ. Si verò causa anticipatoris non sit expressa, sed solum tacite insit & presumatur, per *d. §. 159.* tunc si non est facta simplex concessio velut in peculium, de quo non loquimur, sed vera donatio perpetua & irrevocabilis, forte mentione facta benemeritorum, sed in genere, pro stylo consueto, & non in specie, & tunc liberum est filio, si velit abstinere ab hæreditate donatoris, & dono suo se contentare, nec tenebitur ad aliqua onera hæreditaria, *ut infra §. 125.* potest etiam si velit succedere, sed conferendo si habeat cohæredes, ut ibi dicitur. Et casu quo succedit & confert, clarum est quod nulla jura debentur patrono, nec ex capite donationis, nec ex capite successionis, nec ex capite collationis: si * vero abstineat, tunc dico quod relevium debetur patrono, non ex capite abstentionis, sed ex capite donationis, quam ex nunc facto & declaratione filii abstinentis, apparet non esse causa anticipationis successionis: sed remanere in forma nudæ & simplicis donationis. Idem dicendum si non donatarius, sed nepos ex eo præmortuo abstinere ab hæreditate auidonatoris.

5. Sed quaero numquid hoc casu possit patronus manum injicere feudo, non obstante quod a principio donationis admisit donatariū in fidem? Respondeo. Aut admisit in fidem simpliciter, & non potest prehensione uti, sed habet necesse via actionis petere relevium sibi debitum, & tempus triginta annorum ad exactionem hujus relevii, non incipit à die donationis, vel investituræ, sed solum à die dictæ abstentionis, quoniam peti

ante non potuit. Aut vero patronus admisit in fidem tanquam de donatione facta in anticipationem successionis, & expresse sub hac qualitate, & tunc admisso in fidem ad dictam causam & qualitatem limitata fuit, ex quo consequitur quod ea causa resoluta, & alia apparente, liberum est feudum tanquam apertum prehendere, & hoc procedit etiam si donatio in se fuerit in forma simplicis donationis. Si autem donatio fuerit expresse in forma specifica anticipationis, tunc etiam admisso in fidem sit simpliciter facta: idem est, quia a principio insuit causa & qualitas contenta in donatione, ad quam receptio in fidem fuit relata. *l. asse toto. ff. de hered. instit. l. si ita scripsero. ff. de condit. & demonstr. cum vulg.*

6. Ultimo quaero, quid in casu è converso, hujus §. Si donatio fiat à descendente ascendenti? Et prima facie videretur non habere locum hunc textum. Non enim recte dici potest hujusmodi donatio fieri in anticipationem successionis, cum id esset contra ordinem naturæ. *l. & non si parentibus. ff. de inoffic. testa.* Et utputo à seculo nunquam fuit auditum quod filius aliquid patri suo acceptanti donaverit in anticipationem successionis ipsius donantis: quare supervacua, aut nimis curiosa videtur hæc questio, nec pertinens ad legistatorem nec ad ejus interpretem. juxta *l. nam ad ea. ff. de legibus.* Si tamen contingat (ut facile est) dicendum æque dispositionem hujus §. locum habere. Ratio, quia venit ad interpretationem & extensionem §. 2. *supra eod.* Et sic habet locum in omnibus casibus in quibus *d. 2. §.* habet locum.

7. Quoniam lex relativa, æquiparativa vel interpretativa * extenditur ad omnem casum in quo habet locum lex relata æquiparata vel interpretata, ut tradit Bart. in *l. nihil per illum text. ff. de conjug. cum emancip. liberis. noe. Gemi. Philip. Franc. in ca. dispendia. col. 1. de rescript. in 6. ca. licet canon. col. 1. avartia. col. 2. de elect. in 6. Jas. in l. post dorem col. 16. solus. matris.* Igitur quem admodum *d. §. 2.* habet locum in omni successione lineæ directæ, ut non debeatur relevium, nec ab ascendentibus, ut ibi probavimus in *gloss.* ita & hic §. æquiparans successioni donationem anticipandæ ejusdem successionis causa factam, debet æque habere locum in donatione facta à filio patri, vel alii ascendenti, si de facto contingat eam taliter fieri, sicut in donatione taliter facta à patre filio. Et ita expresse disponit consuetudo Aurelianensis. *eod. tit. §. 60.* quod de donationibus factis nedum descendentibus, sed etiam è converso à descendentibus in ascendentes nulla jura debeantur patrono. Et hoc est multum æquum & servandum etiam in cæteris locis ubi consuetudo in hoc similis nostræ aliud non exprimit. Adverte tamen quod in hoc est differentia inter donationem factam a patre filio, vel è contra, quod prima simpliciter facta de se presumitur in anticipationem successionis, *ut supra §. 159.* Secus in donatione facta à filio patri vel alii ascendenti (cum id sit præter commune votum & naturæ ordinem) non presumitur facta in anticipationem successionis, etiam si parens sit vegetior & vivacior filio, forte cæceto & nullam spem prolis habente. Sed habetur pro absoluta & mera donatione, & debetur relevium, nisi expresse donationi insit causa anticipandæ successionis. Possem hic multa deducere de notatis *inc. unico. de vassall. decrepi. asat. in usib. feud.* & de donationibus parentum in liberos, sed nolo excedere materiam presentis §. quem omnino limbo in feudis qui more Vulquecini reguntur, quamvis enim conditio Vulquecini non sit in casu hujus §. expresse excepta vel reservata consuetudine nostræ, tamen satis virtualiter intelligitur & hic excepta, ex quo in *d. §. 2.* excipitur in successione directæ, cui donatio in anticipationem ejusdem successionis per hunc §. æquiparatur, per regulam quam Bart. & alii tradunt in *d. l. nihil.*

* Lex interpretativa extenditur ad omnem casum legis interpretata;

* Contentus dono debet relevium.

§. XXVIII.

ITEM le seigneur feodal [depuis &] apres qu'il a saisi ou fait saisir & mettre en sa main le fief tenu & mouvant de luy, par faute d'homme, droits & devoirs non faits, pendant & durant le temps de sadite main mise, & qu'il le tient en sa main, n'est tenu de payer & acquitter les rentes, charges ou hypotheques non infeodées, constituées sur iceluy par son vassal.

SUMMARIA §. XXVIII.

1. *Etiam tempore immemoriali præscripta contra vassallum, non nocent patrono.*
2. *Ampliatur 2. hic §. etiam in oneribus contentis in adjudicatione per decretum facta presente patrono.*
3. *Utrum scientia & patientia præjudicet.*
4. *Quid si quando patronus accipit fructus anni pro relevio? Idem.*
5. *Idem si patronus prebenderit feudum ex defectu catalogi.*
6. *Fallit hic text. 1. si feudum perveniat ad patronum ut privatum.*
7. *Fallit 2. in oneribus infeudatis.*
8. *Duplici modo approbari potest reditus à vassallo impositus feudo.*
9. *Quid de concessione ad censum vel certum reditum.*
10. *Patronus non tenetur infeudare creditorem de reditu.*
Et è converso creditor non tenetur recognoscere.
Onera non sunt pars rei nisi secundum quid.
Militia in regno Sicilia an sit feudum?
11. *Reditus infeudatus non est pars feudi, sed feudum per se.*
12. *Thema.*
13. *Solutio.*
14. *Redemptio reditus feudalis potest fieri etiam post prehensionem, nec potest à patrono argui de fraude, sed tantum de simulatione.*
15. *Quid operetur vulgata clausula notariorum, deffaisnens à bonis hypotheatis usque ad valorem & concurrentiam reditus?*
Incerta pars ratione loci & quota non potest.
16. *Clausula executivæ quid operentur.*
17. *Notabilis distinctio quando reditus excessivus debeat reduci ad rationem unius pro duodecim, vel ad rationem unius pro quindecim.*
18. *Feudum reditus redimibilis quocumque modo in præjudicium patroni potest extinguere, secus in non redimibili.*
19. *Si reditus feudalis non redimibilis ipsimet debitori obvenerit, potest patronus eum cogere ad ponendum extra manus suas.*
20. *Quomodo succurratur creditoribus vassalli permittentis feudum à patrono ex defectu hominis possideri?*
Patronus ad quem pervenit feudum ut ad privatum, potest à creditoribus vassalli sicut tertius possessor conveniri.
21. *Creditoribus non obstante prehensione feudali agere possunt cum effectu contra prætendentem dominium feudi.*
22. *Nullo apparente domino possunt facere curatorem feudo deputari tanquam bonis vacantibus.*
23. *Patronus tenetur dictum curatorem in fidem admittere, vel inducias fidei indulgere.*
24. *Quomodo subveniatur colono vassalli expulso à patrono?*
25. *An patronus frui debeat augmentis factis à vassallo?*



UCRATUR ergo omnes fructus sine aliquo onere impositio à vassallis procedente, ut supra §. 1. Amplia quaecumque sit onus, sive servitus, sive hypotheqa, aut aliud, & quocumque modo sit impositum.

1. Sive sit præscriptum, etiam per tempus immemoriale, contra veteres vassallos: nec opus est ad hoc citare textum in §. *versus quibus modis feud. amittat.* §. *quid ergo. de investit. de rebns alien. Fac. 1. de cap. Corradi. in usibus feud.* quia sufficit una ratio, nihil contra patronum factum possessum esse. Et hæc

est melior ratio quam illa quod resolutio jure datoris resolvitur jus acceptoris per ea quæ dicam infra §. 43.

2. Ampliatur secundo, etiam si impositio oneris sit approbata à iudice, vel feudum cum hoc onere, puta certi redditus adjudicatum ultimo licitatori, ex decreto iudicis & præcedentibus proclamationibus, & subhastationibus publicis, etiam si patronus non se opposuerit, vel etiam præsens nihil objecerit: & licitatorum in fidem admiserit, recepto quinto denario ex causa dicti decreti: quia non propterea redditus est infeudatus, & nihil illorum magis præjudicat patrono, quam si res ei privatim esset vendita ad onus certi redditus, nec in hoc factum iudicis plus operatur quam factum partium cui æquiparatur. l. i. C. si in causa. iudic. pign. cap. sit. l. i. de jur. dot. impetran. l. profectua dos. in princ. ff. de jur. dot. cum vulg. Et in adjudicationibus per decretum jura dominicalia semper intelliguntur reservata, etiam si dominus directus se non opposuerit secundum ea quæ diximus infra §. 189.

3. Amplia tertio si sint constituta à vassallo, vel super eum & super feudo exacta, sciente & patiente patrono, etiam si illo præsentem, dummodo fiat actus nomine vassalli: secus si fieret nomine patroni, quia præsens & * nomen accommodans tacite accommodat etiam consensum: ut tradit Bald. in c. i. col. 2. de probib. feud. alien. per Lotha. in n. sibus feud. Sed quid si patronus expressè consenserit certam servitutem, vel pensionem imponi, & feudum hypothecari? Videtur remittere jus suum in quantum opus est ad conservationem & effectum actus, ut notat Bald. in l. dotalem. ff. solut. matr. Et sufficit solus consensus domini, vel simplex subscriptio aut ratihabitio, ad hoc ut hypotheca etiam per omnino extraneum facta sit efficax, l. si fundus, §. i. l. fidejussor. §. i. ff. de pignor. Et hoc verum, dummodo non sit simplex consensus permissionis, sed sit consensus approbationis. Non tamen requiritur quod talis consensus transeat in actum specificum: nec quod patronus expressè se obliget: puta fidejubendo, aut aliàs, quamvis hoc requiratur in diverso casu de quo diximus supra §. 12. gloss. 1. Sed sufficit, quod sit consensus verbo vel scripto adhibitus ad probationem actus, ut teneat etiam respectu & in præjudicium approbantis: secus si tanquam testis subsciberet. J. Cains, ff. de pignor. actio. l. Titia. §. Lucia. ff. de legat. 2. Vel tanquam iudex auctoritatem contractui interponeret, per notata in l. sed si quis. ff. quemadm. test. aper. inst. de inoffic. test. §. si intor.

4. Amplia quarto hunc textum, nempe quando feudum velut quasi commissum & interruptum defectu vassalli est in manu domini: sed etiam quando est repletum novo vassallo, sed patronus fructus unius anni eligit & accipit pro uno relevio, vel fructus plurium annorum pro pluribus releviis, ratione plurium mutationum quibus non erat satisfactum. Capit enim omnes fructus & obventiones, nulla deductione facta pro pensionibus, redditibus & quibuscumque oneribus impositis à vassallo, etiam ad pias causas, quæ non tenentur solvere: nec creditores agere possunt contra patronum tanquam possessorem rei hypothecate aliqua personali vel mixta actione, nec etiam hypothecaria: quia quod attinet ad patronum, jure feudali fruentem, res non censetur nec est hypothecata, nec aliter effecta, prout etiam nec tenetur stare colono antiquo, vel novo vassallo, sed potest illum expellere & ut infra §. 36. & 37. solum tenetur impensas sementis & culturae deducere, vel restituere, quæ etiam malæ fidei possessori restituerentur. l. fundus qui. ff. famul. heriscend. Item si patronus non eligat redditum anni, sed id quod prudentes viri arbitrabuntur, infra §. 47. debent enim illa arbitrari habita ratione ad fructus integros circumscriptis pensionibus & oneribus

impositis à solo vassallo, quæ non debent considerari, sed bene debet in hoc arbitrato haberi ratio & deductio onerum infeudatorum vel approbatorum à patrono.

5. Amplia quinto, etiam quando feudum est prehensum & tenetur ad manum patroni, non ex defectu hominis vel iurium, utpote fidelitate facta & iuribus solutis, sed ex defectu simplicis catalogi. Nec obstat quod tunc patronus non facit fructus suos, qui saltem potest eos custodire & impedire, ne vassallus quicquam commoditatis de illis & toto fundo percipiat donec catalogum præstiterit, ut supra §. 9. Ergo prohibere & impedire potest, ne coloni, creditores, aut quicumque alii causam habentes à vassallo, vel etiam ejus prædecessoribus, & qui non fuerunt in culpa, aliquid interim percipiant: quia in effectu ipse vassallus negligens perciperet, & satis est quod patronus & consequenter commissarii ab eo deputati non tenentur in aliquo respondere creditoribus; vel causam habentibus vassalli, quum patronus sit fundatus in suo jure primitivo priori & potiori.

6. Limita hunc textum primo, ut procedat solum in casu prehensionis & manus injectionis feudalis: secus si feudum pervenit ad eum patronum tanquam ad quemlibet privatum, de quo non est dubium. Item secus si pervenerit ad tanquam patronum jure retractus feudalis, ut plenius diximus supra §. 20. gloss. 5. quest. 5. & 6. imò etiam si pervenerit ad eum tanquam patronum jure confiscationis feudalis, ut dicam infra §. 43.

7. Limita secundo hunc textum, si redditus vel aliud jus de quo agitur sit infeudatum, quod intellige non de infeudatione vassalli, sed de infeudatione ipsius patroni. Potest enim vassallus dare certum redditum in feudum, quem constituet vel assignabit super feudo suo, sicut super quolibet alio fundo, ut dicemus infra §. 11. Sed de tali redditu per eum infeudato idem est judicandum, ac si nulla esset infeudatio, prout nulla est respectu superioris patroni, secus si superior patronus hoc approbaverit.

8. Potest autem duplici modo approbare, & utroque casu non procedit dispositio hujus §. Primo approbando ad validitatem hypothecæ, & tunc approbans multum sibi præjudicat, & nihil juris acquirit, quia tenebitur recognoscere dictum redditum quocumque modo feudum hypothecatum ad manum suam reducat, & tamen non poterit alia jura vel commoda feudalia exercere, vel percipere de feudo dicti redditus, etiam pro tempore quo feudum hypothecatum possideret ex defectu clientis & fidei, vel alio quocumque modo, quoniam hoc casu feudum redditum non est subordinatum feudo dominanti, sed est omnino separatum, ita quod vassallus vassalli non est vassallus, per notata supra gloss. 6. num. 2. Unde si feudum hypothecatum vendatur, emptor non erit dominus feudalis creditoris ad quem spectat ille redditus, & nihilominus ad illius solutionem tenebitur tanquam merus possessor rei hypothecate, & etiam cum titulo bona fide & longo tempore præscribere poterit adversus creditorem & hypothecam, ut infra §. 67. Secundo modo potest approbata superiore patrono tanquam subinfeudatio subordinata: ita quod recipiens redditum tenetur recognoscere constituentem in patronum ratione dicti redditus, & constituentem ratione ejusdem redditus super feudo suo assignati tenebitur recognoscere patronum tanquam de subfeudo, vel retrofeudo, & hoc casu feudum redditus efficitur de pertinentiis feudi medii à quo feudallyter movetur: & superior patronus jura & commoda feudalia percipiet, quandiu feudum medium tenebit ad manum suam, & similiter ad emptorem feudi medii transibit omne jus feudale in hujusmodi redditum, tanquam in verum subfeudum: taliter quod nullo tempore nisi

* Nomen accommodans accommodat consentum.

immemorabile præscribere poterit liberationem ab hoc reditu, sicut nec extinctionem aut derogationem feudi à se moventis, sed tantum præscribere poterit liberationem à pensationibus elapsis ante triginta annos, per notata supra §. 12.

9. Et quod in hoc §. dicitur de hypothecis, idem si vassallus partem feudi sui subinfeudaverit, vel sub annuo censu aut reditu concesserit: nisi enim hoc fuerit approbatum à patrono, nullomodo ei præjudicat, nec his concessionibus stare tenetur, nisi in casibus in quibus tenetur stare hypothecis. Et ut plenius habeas advertite: nunquam vidi accidere illud, quod nuper cogitationis cursum sequens scripsi de constitutione & infeudatione redditus a vassallo: sed frequenter usuveniunt vassallos constituere redditus super feudis suis, deinde creditores recognoscere eosdem redditus in feudum à patronis, super quo multas quæstiones latè possem effundere. Sed breviter & resolutivè procedendo,

10. Nota primo quod hujusmodi creditor non tenetur in feudum recognoscere à patrono reditum, etiam nominatim & limitatim sub feudo acquisitum, nec ad hoc à patrono cogi potest, nec etiam tenetur patronus eum in fidem admittere, nec hujusmodi reditum refundare, quamvis aliud sit de vera parte integrali feudi, simpliciter & totaliter alienata, ut diximus infra §. 54. Nec obstat quod * onera censentur pars rei. *l. fundi partem, ff. de contrah. empt. & vend. Feli. in cap. cum Joan. Eremita. col. 2. de fide instrum.* quia non est verum propriè & essentialiter, sed solum secundum quid, videlicet respectu valoris, & æstimationis rei: vel clarius esto, quod hujusmodi redditus & simile impositionis onus censetur secundum quid esse pars fundi ut fundi: non tamen ut feudi, nec prout est feudum, quia nullo modo est nec habetur pars feudi, nisi sit à patrono infeudatum: prout nihil addi, nec detrahi potest feudo, in inquantum feudo, sine consensu patroni, ut in §. 1. *gloss. 5. num. 20.* Similiter & militia, sive provisio ad vitam, quæ * apud Siculos datur secundogenito, est pars feudi, quia ejus respectu tenetur secundogenitus servire patrono feudi, & eum recognoscere, ut notat And. Iser. *super censu. Neapol. incipien. comitib. sub riv. de adjuto. per milit. lib. 3.* quod etiam trad. Matth. de Afflict. in *decis. Neapol. 43.* Secus si non teneretur recognoscere patronum: quia tunc esset nuda pensio. Unde puto quod male scripserit Matth. de Afflict. *super dicta constitutio. comitibus. col. 2.* hujusmodi militiam deberi fratri minori, vel monacho, & veriore puto contrariam opinionem Andr. de Iser. ibi, quia est pars feudi, & tenetur ad servitium feudale, quod non potest præstari per fratrem minorem vel monachum.

11. Quid igitur de * reditu infeudato, numquid est pars feudi? Videtur quod sic, per prædicta, ex quo recognoscitur ab eodem patrono, & ei præstantur jura & obsequia feudalia pro rata reditus. Contrarium cum feudo seu feudalitate feudi, super quo est constitutus reditus. Patet quia licet feudum suppositum prehendantur, vel mancipetur, non tamen censetur prehendi, nec mancipari feudum & reditus: & alterum sine altero potest cadere in commissum: sunt enim diversi vassalli & diversæ fidelitates, & sic sunt diversa & omnino disparata feuda. Hinc est quod quando hujusmodi reditus infeudatur, creditor non debet recipi in fidem feudi hypothecati, nec de eo investiri usque ad concurrentiam seu valorem redditus, prout nonnulli crassa minerva putant: sed solum debet recipi in fidem patroni ratione redditus qui communi consensu erigitur in feudum novum, de quo creditor investitur. Nec ista exacto judicio noviter à me discussa, ideo contemnenda sunt, quod faciliora & exposita apparent, quoniam ad multas arduas quæstiones promptè decidendas, utilia & necessaria sunt. Inter quas insignem quamdam inter celebres advoca-

tos nuper agitatam, paucis exempli vice perstringam.

12. In specie * hujusmodi, vassallus ampli feudi, * Thema, sed pecunia indigens anno Domini 1481. vendidit, constituit & assignavit specialiter super feudo suo, & generaliter super omnibus bonis suis, quinquaginta libras annui & perpetui redditus, mediante summa quingentarum librarum, quam accepit à creditore, sive ab emptore redditus, sub clausula ex stylo notariorum assueta, quod venditor se desistinat, desistinat & demisit in manus notariorum, ab omnibus hærediis & prædiis suis, usque ad valorem seu concurrentiam dicti redditus, ad commodum dicti emptoris, hæredum & habentium causam ab eo: volens & consentiens dictum emptorem, de eis usque ad dictam concurrentiam saisiri, investi, & in possessione recipi per dominos feudales & alios ad quos pertinebit, per ostensionem literarum dicti redditus: & ex abundanti constituens latorem præsentium literarum procuratorem suum ad prædicta peragenda. Accidit post decem vel quatuordecim annos, emptor adivit patronum feudi hypothecati, cui literas acquisitionis dicti redditus exhibuit, & quantum pretii solvit, & ab eo in fidem receptus, & investitus fuit de dicto reditu, & feudo supposito usque ad concurrentiam redditus, juxta tenorem acquisitionis suæ. Exinde post aliquot annos decessit emptor, à cujus vidua tam ejus quam tutorio filiorum nomine, dictus venditor refusa sorte principali, cum reliquis, redemit dictum reditum: quo facto patronus sciens obitum dicti emptoris, ignorans dictam redemptionem, videns quod per annum nullus hæredum emptoris accesserat ad renovandum fidelitatem dicti redditus, manum injicit dicto reditu, tanquam feudo aperto ex defectu hominis & jurium, & hanc manus injectionem fecit significari ipsi venditori, in loco & domo prætorii feudi hypothecati. Venditor hujusmodi prehensionem contempsit, & post aliquot annos vendidit feudum suum Titio, sine onere dicti redditus, utpote dudum redempti. Patronus autem investivit de feudo dictum Titium, quantum pretii offerentem & solventem, sine præjudicio tamen prehensionis feudalis dicti redditus, postea in jus vocavit Titium, & contra eum conclusit, ad hoc ut prehensio feudalis dicti redditus declararetur valida, una cum restitutione fructuum à tempore prehensionis, & donet hominem seu vassallum, & jura debita ratione feudi dicti redditus. Titius tendens ad finem absolutionis excepit de redemptione, & extinctione dicti redditus, & feudi, facta ante prehensionem, & plura alia adducebat quæ omitto. Patronus replicabat reditum non fuisse de se redimibilem, sed perpetuum, ut patet ex literis constitutionis, & quod redemptio fuit merè voluntaria, & sic quod non potuit fieri in ejus præjudicium, re non integra, utpote posteaquam per infeudationem jus fuerat ei quæsitum: & consequenter quod respectu patroni, hujusmodi redemptio non potest valere in vim meræ luitionis, sed in vim emptionis, & novæ acquisitionis, ex qua jura quinti & subquinti denarii sunt acquisita, maxime attento quod dicta infeudatio facta fuerat nedum de consensu creditoris seu emptoris, sed etiam de consensu debitoris qui constituerat reditum, ut patet per præfatas clausulas constitutionis dicti redditus. Gravis erat hæc causa, quia fructus sive reliqua prætensi redditus, à tempore prehensionis, à qua jam lapsi erant 40. anni, ascendebat ad summam duarum millium librarum, ultra jura quingentorum pretii, & laudimiorum propter mutationes medio tempore factas.

13. Super his consultus respondi * partes judicis * Solutio, esse in absolvendo: & ita judicatum fuit. Ratio principalis, quæ me movit hæc est, quod dictus reditus de se erat redimibilis, & resolvable à debitore quan-

* Onera non sunt pars rei, nisi secundum quid.

* Militia in regno Siciliæ an sit feudum.

* Reditus infeudatus, an sit pars feudi.

documque offerente fortem principalem cum reliquis, etiam invito creditore: quia erat mediante pecunia constitutus, longè infra rationem trientis usuræ, utpote ad rationem unius denarii pro decem, quæ est dextans usura, multum vicina centesimæ, quoniam non distat nec minoratur à centesima nisi in uno sextante: & de sui natura est redimibilis, quamvis hoc non sit cautum in contractu. Imò de sui substantia, redimibilis est: quia etiamsi expressè pactum esset non esse redimibilem, nihilominus redimi posset vitato pacto. Imò quandoque illud pactum vitaret contractum, & faceret annullare constitutionem redditus, ut probavi infra §. 57. Unde latè de origine, terminis, & effectu hujusmodi usurarum, sive reddituum tractatur. Quum igitur desc. ellet redimibilis, non potuit in eo feudale jus constitui, nec acquiri patrono, nisi sub onere, & conditione resolutionis in eventum redemptionis: quia ex causa præexistenti & necessaria resolutio jure creditoris qui in feudum spontaneè recognovit, resolvitur jus patroni, per regulam *l. lex vœtigal. ff. de pignor.* Nec obstat quòd debitor consensit redditum infeudari, quia intelligitur in eadem qualitate, scilicet redimibilitatis, adhærente redditui. Et sic salvo jure redimendi, cui etiam tacitè, nec expressè derogari potuisset, & etiam hujusmodi consensus ex parte debitoris non ordinatur ad hoc, quòd redditus magis perpetuetur vel confirmetur quàm prius, quoniam etiam invito debitore, & sine ejus permissione potest creditor facere infeudari redditum suum à patrono, ut dixi supra §. 20. *gloss. 5. in fine.* Sed magis ordinatur ut in casum redemptionis possit creditor sumptus infeudationis tanquam legales imputare debitori, de quo tamen an debeant refundi distinguendum est ut scripsi in d. §. 94. Statim igitur quòd dictus debitor, & vassallus feudi suppositi, dictum redditum redemit, extinctum & resolutum fuit feudum dicti redditus: ita quòd impossibilis fuit prehensio, quum amplius hoc respectu non superessent, neque patronus, neque feudum, neque vassallus, intantum quòd si qua jura utilia puta relevia fuissent acquisita patrono ante redemptionem, ut si creditor decessisset sine liberis, & sic per mutationem redditus in successorem collateralem acquisitum fuisset unum relevium redemptioni sequens non præjudicat relevio, sed præjudicat in modo illud exigendi per viam prehensionis feudalis, & nugatoria, & nulla esset prehensio, ita quòd necesse haberet quondam patronus via actionis agere ad solutionem relevii contra hæredes creditoris, à quibus facta est redemptio. Nullum autem relevium nec aliud jus petere potest ex causa redemptionis, quum sit necessaria, & ex causa ante dicti feudi originem debita per notat. infra §. 33. *qm. 3. cum seq.*

14. Imò quòd fortius est etiam si præcessisset prehensio ex defectu hominis post quadraginta dies ab obitu creditoris, deinde forte etiam in fraudem patroni redimatur redditus, statim resolvitur & extinguitur prehensio feudalis, cum omni sua virtute & effectu pro tempore futuro, non enim amplius currit, nec currere possunt pensationes redditus, ad commodum & lucrum patroni: sed præteritæ pensationes à die prehensionis, usque ad tempus redemptionis pro rata temporis remanent acquisitæ & debite patrono, nec poterit patronus cavari hoc factum esse in sui fraudem, quia non est fraus ubi quis jure suo utitur. *l. nullus videtur. ff. de regul. jur. cum similib.* Secus si verè non redimeretur, sed simularetur redimi, unde non esset admissibilis patronus ad allegandum quòd odio sui facta est redemptio, etiam si vellet probare quòd hæres creditoris nimia protervia, & indignatione recognoscendi patronum, sollicitaverit debitorem ad redimendum: dummodo vere redditus resolutus & extinctus sit. Sed bene esset admissibilis, ad allegandum & probandum quòd simulata est redemp-

tio & quòd in veritate currit redditus & pensationes solvuntur à debitore creditoris hæredi, vel alii ejus loco, per ea quæ in simili dicemus infra §. 23. Adverte etià quòd in themate præcedenti, & si non fuisset secuta redemptio, prehensio redditus ex defectu hominis, per obitum creditoris, non debebat fieri super feudo supposito, nec ibi principaliter notificari, sed debebat fieri super hærede creditoris, & ei notificari: nec est necesse quòd notificetur debitori, sive possessori feudi suppositi, nisi ad hoc quòd solvendo creditoris suo non liberaretur, secundum ea quæ diximus supra §. 1. *gloss. 4. not. 2.*

15. Nec obstat quòd ex hypothese infeudationis dicti redditus, videtur creditor etiam de ipso feudo supposito, vel consensu debitoris saisitus, & investitus, usque ad concurrentiam redditus, quia est error, & verba infeudationis, quoad hoc sunt supervacua, & impropria, ut reducuntur ad infeudationem ipsius redditus assignati super tali feudo. Nec obstat quòd debent de aliquo operari, illa verba solita apponi in constitutionibus reddituum, quòd venditor se desaisinavit à feudis & bonis hypothecatis, usque ad valorem & concurrentiam dicti redditus, ad commodum creditoris, quem consensit in possessionem mitti & investiri: quoniam dicta clausula non tendit ad hoc quòd venditor redditus dimittat fidem, & exuat in aliquo clientelam feudi sui, quòd hypothecat: nec ut in aliquo ipse creditor efficiatur vassallus feudi suppositi: prout non agitur ut feudum nunc mutetur, nec ut aliquod ejus dominium transeat in creditorem: quia tunc statim feudum ipsum suppositum eatenus aperiretur, & eatenus prehendi posset, & similiter relevia exigi possent, saltem creditore volente. & incipiente uti dicta clausula & apprehensione possessionis & saisinæ, quòd est falsum, quia quantumcumque in creditorem sive factio debitoris, sive factio & autoritate judicis, transfertur etiam vera possessio feudi, nullo modo tamen aperitur, nec aliqua jura patrono debentur, ut dicemus infra §. 33. *qm. 1.* Fortius dico, quòd dicta clausula non tendit ad constitutum, vel quid simile, nec operatur aliquam fictam traditionem, nec facultatem possessionis apprehendendæ. Et sic in vim dictæ clausulæ non potest creditor competere remedium *l. si. C. de acqui. & retin. possess.* ad alienata repetendum à tertio possessore sine discussione, juxta opinionem Jacob. Butr. in *Authent. hoc si debitor. ad si. C. de pign. & in l. si. C. de alio. & oblig. de qua dixi infra §. 170.* Nec aliter potest creditor dicere se possessorem feudi suppositi, in totum vel in parte, nec possessionem propria autoritate apprehendere, quia dicta clausula, non est clausula constituti, precarii, vel similis. Imò etiamsi expresse sonaret in constitutum, adhuc constitutum limitatum ad concurrentiam redditus, non valeret in vim constituti, nec operaretur ipso facto translationem alicujus possessionis, quia antequam liquidatio facta sit, quota portio feudi requiratur ad concurrentiam redditus, est incerta portio ratione loci & quoræ, quæ possideri non potest, nec valet translatio vel apprehensio possessionis talis incertæ portionis. *text. in l. 3. §. incertam. & ibi Paul. Alex. Socin. Jas. de acqui. vel amitt. possess.*

16. Quorsum igitur tendit, & quid operatur dicta clausula? Respondeo, propriè non est dispositiva, sed executiva, prout non solet poni nisi in verbis executivis, & sic non disponit, nec ampliat dispositionem, nec aliquid de novo operatur, & solum prodest ad declarationem & corroborationem dispositorum. *Clem. 1. in si. & ibi Cardina. de præbend. Feli. in c. licet in corrigendis in fin. de offic. ord. Jas. in l. jure autem civile col. 1. in fin. ff. de just. & jur. Alberic. in l. more. col. 3. & ibi Jas. col. 7. Deci. col. 4. ff. de jurisd. omni. juss. Decius in l. non omnis. col. 3. ff. si cert. per.* Tum magis de communi notariorum stylo ap-

* Patronus pro juribus suis nõ potest con-queri de fraude vel simulatio-nc.

* Clausula executiva non disponit nec ampliat.

* Promissiva verba styli nihil operantur.

ponitur, quàm jussu, vel intentione partium, unde nihil operatur, ut notat Bar. in l. 1. in 6. *quasi in si. ff. de jure ducillo*. Panorm. in c. *quintavallis*. col. 7. *versic. sed quia notariis in de in re jur. & in dispus. 2. incip. stante statim*. col. 5. *pulchre*. Alex. in *conf. 52. circa hanc*. col. 8. lib. 4. Curtius senior. *conf. 3. in si.* Et conclusivè dico quòd dicta clausula debet secundum materiam subjectam actus cui apponitur accipi. Unde si apponatur in contractu venditionis, cessionis, vel alterius alienationis, non importat nisi facultatem possessionis apprehendendæ, & non aliud, juxta Bar. in l. *pradia. ff. de acquir. vel amitt. possess.* & quòd diximus infra §. 170. Si verò apponatur in contractu pignoratitio, vel actum hypothecæ respiciat, refertur ad tempus moræ & ad corroborandam executionem pignorum, ex defectu solutionis secundum naturam hypothecæ.

*Nota dist. de moderat. rione reddituum.

17. * Adverte etiam quòd quamvis in præfato themate ille reditus non fuerit malè constitutus, attentò tempore contractus, quòd indifferenter solebat constitui ad rationem unius pro decem, tamen cessante omni redemptione debebat propter minoritatem pretii moderari, & reduci ad rationem unius denarii pro duodecim, quam temperatam usuram vocat Joan. And. in *addi. ad Spec. de usur. in addi. 1.* & justis negotiatoribus permittitur. in l. *eos C. de usur. versic. illos vero*. Ubi loquitur de usura * *belli*, quæ fere reducit ad rationem unius denarii pro duodecim: hæc tamen æstimatio unius denarii pro duodecim, rectè computando paululum excedit *belli*, & est gravior usura *belli*, de tertia parte unius uncie quolibet anno. Et de spatio semeltris superasse complendo, ut clare probavi infra §. 57. Et hanc moderationem intellige, quando creditor extra judicium sine controversia eam consentit, & offert: tunc enim puto quòd non debet ad minus reduci, attentò temporis antiquitate: sed si creditor persisteret in judicio impediendo moderationem, vel esset reditus de recenti constitutus, tunc in odium nimis avaritiæ creditoris deberet reduci in rationem unius denarii pro quindecim, quæ appropinquat usuræ semeltri omnibus permittitur, in d. l. *eos. versic. ceteros*, adhuc tamen gravior est semeltri, quia usura semis non reddit sortem, nisi in sexdecim annis, & octo mensibus. Et ita intelligo & modico arteffa supremi hujus senatus in moderationibus horum reddituum de quibus latius infra §. 57. Nec istud extra rem annotavi, quoniam si creditor hujusmodi debitam moderationem faceret, vel pateretur, teneretur patronus ei stare, non obstante infeudatione præcedenti, quæ non potuit fieri nisi cum vitiis & qualitatibus rei: unde malè dicebat actor in præfata lre, nihil spectare ad patronum sive reditus sit justo pretio constitutus, sive non: sive redimibilis, sive non: & quòd indistinctè de juribus suis satisfieri debet, quia imò ad eum spectat: jus enim feudale reditus non potest in eum transferri, nec ei acquiri, nisi secundum capacitatem, justitiam & qualitatem reditus.

18. Adverte etiam ad id quòd supra diximus, redemptione reditus redimibilis interire feudum reditus, ut procedat nedum in casu redemptionis, sed etiam generaliter, quomodocumque talis reditus confundatur & extinguatur, sive successione, sive delegatione, sive commutatione, sive liberali remissione: hujusmodi enim omnia vicem solutionis & luitionis habent. l. *Strichum. §. aditio. ff. de solus. l. quamvis. §. interdum. ff. ad Velleia. l. invito. C. de solus*. Et non refert quocumque modo reditus resolubilis resolvatur, & sic numquam locus est retractui feudali a debitore, sed solum à tertio, si cui creditor reditum infeudatum vendat. Secus in non resolubili, ut statim dicam. Uterius advertendum quòd si præfatus reditus non fuisset redimibilis, puta si esset constitu-

tus ad rationem trientalis usuræ, vel ex divisione hæreditatis, aut permutatione simpliciter, vel cum pacto non redimendi, quòd his casibus non est necesse exprimi, tunc valida fuisset prehensio, & conclusiones actoris ei adjudicari debuissent. Ratio, quia tunc reditus nullomodo potest redimi, nec alio quovismodo extingui respectu patroni, in ejus præjudicium. Et sic quantum ad illum nulla fierit confusio reditus, quocumque modo perveniat ad ipsum debitorem, sive voluntaria redemptione, sive successione, vel creditoris remissione: sed semper & generaliter censetur velut acquisitio reditus facta à tertia persona. Et est ratio, quia directum dominium ipsius reditus, & jus feudale in dominio utili ejusdem reditus spectat ad patronum qui infeudavit: qui hoc respectu est verus & primitivus creditor. Et sic cum debitor non successerit patrono, nec jus patroni nactus fuerit, nulla quòd ad patronum attinet sit confusio. Et sic æquè omnia jura & commoda feudalia à debitore exigere poterit, atque à tertio reditus acquiretore.

19. Plus dico, quòd potest cogere debitorem ad ponendum extra manus suas hunc reditum, quocumque modo in jus creditoris successerit, & ad transferendum in personam idoneam conditioni clientelari. Ratio, tum quia in manu ipsiusmet debitoris, poterit oblivione, vel alias de facili interire feudum reditus. Tum quia apud debitorem nunquam mutabit manum, nisi per viam successione: sed in manu tertii frequentius poterit mutare manum, puta venditione, donatione, legato, aut aliis modis, quòd etiam tetigi supra §. 20. *gloss. 5. ad fin.* imò à debitore qui redemit reditum, vel mobilia loco pretii dedit in solutum, poterit patronus jure feudali retrahere, quemadmodum à tertio, vel jure quinti aut subquinti petere. Et nota quòd ratione constitutionis ipsius reditus nullum debetur quintum, vel subquintum, etiam si creditor infeudare velit, quia pro infeudatione nulla jura utilia debentur: sed sola fidelitas, prout de prima infeudatione sæpe dictum est: sed ex sequentibus mutationibus debebuntur. Veruntamen, quia infeudatio hinc inde merè voluntaria est, & eam recusare potest patronus, etiam quinto pretii oblato, si receperit & infeudaverit, non tenetur restituere: quamvis in hujusmodi infeudatione non conferat de suo beneficium, sed de alieno, scilicet ipsius creditoris infeudati. Ex his habes copiosam & quotidianam hanc materiam reddituum infeudatorum noviter explicatam & resolutam. Cessante autem infeudatione & in terminis hujus §.

20. Quæro quomodo subvenietur creditoribus, colonis, & aliis quibuscumque causam habentibus à vassallo? Hæc quæstio tanquam multiplex in casus particulares est distinguenda: & primo respectu creditorum habentium reditus, sive temporales, sive perpetuos, dicendum quòd agere debent contra vassallum eorum debitorem, eumque discutere. Sed quid si non aliter sit solvendo, quàm de dicto feudo, vel forte vassallus non est nisi detentor feudi specialiter ad hujusmodi reditum hypothecati, & forte tædio hypothecarum, quæ fructus feudi æquant, vel absorbent, non curat homagium præstare patrono quem ex defectu hominis permittit frui? Quid facient creditores? non enim possunt agere contra tertium singularem successorem feudi, quia non possidet: nec contra patronum, quia nullomodo tenetur eos agnoscere. Debitor autem, & ejus hæredes forte jam dudum decoxerunt, & non superest nisi istud feudum.

* Numquid creditores possint fidem & homagium & jura debita offerre patrono, ut feudum mancipetur? puto quòd non, nec tenetur patronus eos admittere, nec eorum nomine proprio, cum non sint verus vassallus nec debeant in fidem admitti, acc

*Non possunt creditores ad recuperandam hypothecam offerre jura feudalia patrono.

nomine veri vassalli, cum non constet de mandato, & si constaret non teneretur nisi ex justa causa admittente fidelitatem per procuratorem. Videntur igitur creditores destituti omni remedio, quin etiam vassallus idemque debitor, potest feudum resignare vel aliter committere patrono: quo facto, extinguitur & resolvitur hypotheca creditorum, sive culpa & facto vassalli committatur, sive non. §. *rursus quibus mod. feud. amitt. in v. s. feud.* Nec habent creditores recursum de evictione hypothecæ contra vassallum, nisi ignoraverit qualitatem feudalem, vel nisi culpa vel facto vassalli feudum sit commissum, ut notant Bald. Alvar. Præpos. in d. §. *rursus*. Contrarium est dicendum: quia feuda sunt iudicanda sicut bona patrimonialia, exceptis oneribus & conditionibus appositis à consuetudine nostra, & sic non potest vassallus resignare feudum patrono, nisi cum onere suo, & hoc casu non perveniret ad patronum, ut patronum: sed ut ad quemvis privatam, idè ut quilibet alius possessor, conveniri posset personalibus & hypothecariis, quamvis non possit his conveniri quando solum tanquam dominus feudalis, propter defectum iurium dominicalium possidet. Nec etiam aliter potest vassallus cedere vel transferre feudum etiam in patronum, nisi sub eisdem oneribus. Quando autem feudum fidelitate interrupta aperitur, & prehenditur à patrono, quamvis sit velut quasi caducum, quando deficit clientelare obsequium, tamen in veritate non est caducum nec commissum: sed adhuc in dominio vel proprietate veteris vassalli, vel ejus hæredis, aut causam habentis, qui etiam hoc respectu seculis his quæ spectant ad patronum, censetur esse, & remanet verus dominus, & possessor feudi, ut prius, ante prehensionem ut plene diximus supra §. 1. *gloss. 4. qm. 1. num. 23.*

21. Deo igitur quod non obstante prehensione feudali, possint creditores agere nedum contra debitorem vel ejus hæredem, sed etiam contra tertium singularem successorem feudi, nedum hypothecaria ratione domini utilis dicti feudi, sed etiam personali, tanquam contra possessorem dicti feudi, ad hoc ut teneatur solvere pensationes temporis sui, & continue quando erit possessor. Nec poterit causari se non possidere, sed patronum, quia imò possidet prout dictum est, tum quia saltem partem aliquam rei hypothecatae possidet, videlicet utile dominium, seu (ut vocant) proprietatem, aut ergo illi perpetuo renunciaret in commodum creditorum, aut solvat juxta not. infra §. 72. 191. Tum si non percipiat fructus, & non plene fruatur stat per eum, quod non debita obsequia & jura præstat patrono, & sic factis plene possidere videtur. Et si forte injuste molestaretur à patrono, nihil ad creditores habentes contra eum fundatam intentionem, ex eo quod non est in eorum exclusus: cum patronus non prætendat nisi jura sua feudalia. Et sic iste tertius adhuc majorem & utiliore partem rei habet & possidet, & de ea disponere potest.

22. Si vero nullus appareat prætendens se vassallum, vel utilem dominum, seu ut vocant proprietarium feudi prehensi, cui forte ille singularis successor renunciavit: tunc possunt creditores agere contra patronum, & contra curatorem quem debita proprietarium inquisitione facta facient deputari illi utili dominio, tanquam bonis vacantibus, ad hoc ut illud utile dominium declaratur eis hypothecatum, vendatur & adjudicetur ultimo plus offerenti, qui clientelaria jura præstat patrono, quo facto mancipationem feudi obtineat, & creditoribus solvat, quando possidebit, & de pretio venditionis satisfaciatur tam pro juribus utilibus patroni, quam pro pensationibus præteriti temporis, debitis creditoribus. Et constituto de eorum hypotheca, non poterit patronus impedire. Sed interim donec sit fa-

cta adjudicatio, & donec emptor fidem patroni subierit, semper cedent fructus lucro solius patroni, qui semper interim remanebit possessor in sua pristina qualitate domini feudalis ut prius: nec etiam super eum, sed super dicto curatore fiet subhastatio. Et dato quod commissarii quoad formam, deputari possint ad illud utile dominium, tamen nihil administrabunt, nec percipient, quando durabit prehensio feudalis. Et hoc nisi forte detegeretur patronus disseñre, vel impedire frivolis incidentibus, aut appellationibus, dictam adjudicationem decreti & receptionem emptoris in fidem: tunc enim teneretur creditoribus ad eorum damna & interesse, inter quæ veniret restitutio fructuum, pro rata temporis.

23. Sed * quid si forte superveniant multæ oppositiones prætendentium jura vel hypothecas, quæ sunt audiendæ, probandæ, & discutendæ de eorum meritis & prælatione, quæ longam inquisitionem requirunt, & interim pensationes augentur, fructus autem depereunt, & utilis proprietas subhastata non erit suffectura, numquid creditores juste postulare possint, ut dictus curator nomine curatorio recipiatur in fidem à patrono, vel ut patronus teneatur ei dare inducias præstandæ fidelitatis? Videretur quod non, quum non sit cautum consuetudine, & sic patronus jure suo utendo nemini facit injuriam, nec videtur cogendus ad gratiam faciendam. Contrarium puto, cum sit justa causa, & dummodò creditores de suo offerant, & solvant jura utilia debita patrono, recuperaturi super pretio futuræ venditionis, si super fuerit. Et nota quod patronus non tenetur præcisè admittere in fidem dictum curatorem nomine curatorio: sed potest offerre dare inducias fidei, nec tenetur eas dare simpliciter, sed limitatas ad certum tempus, infra quod verisimiliter finiri poterit subhastatio, ne forte privetur patronus commodo iurium suorum, si durarent ultra tempus vitæ unius vel plurium hominum. Si autem velit admittere dictum curatorem in fidem, sufficit, & ex tunc fructus percipientur à creditore, vel commissariis ad commodum creditorum. Et finitis induciis vel mortuo curatore, poterit patronus manum suam injicere tanquam feudo aperto: sed non puto quod à creditoribus alium curatorem pro fide præstanda offerentibus, possit petere aliquod relevium, vel aliud jus utile. Sed si forte non sit spes quod de proximo finiri possit subhastatio, non tenbitur patronus iterum inducias dare, nec novum curatorem in fidem recipere nisi sub hoc pacto, quod relevium debeatur per ejus obitum, vel per aliud congruum (quod arbitrabitur) temporis spatium, si forte adhuc contingat nondum finiri subhastationem, & hoc ne patronus per hanc viam exorbitantem damnum iurium suorum patiat, quemadmodum indemnitas ejus ratio haberi debet, si feudum ad manum (quod aiunt) mortuam perveniat, ut diximus infra §. 51. *qm. si.*

24. Secundo videndum est, quomodo subveniatur colono vassalli à patrono expulso? Et dicendum quod aut patronus capiat fructus vi prehensionis feudalis, sive ex defectu fidei, sive ex defectu catalogi, & colonus potest agere contra locatorem, ut parendo legi feudi faciat colonum uti frui: alioquin nedum in remissionem mercedis, sed etiam ad omne damnum & interesse incursum & incurrendum condemnatur, & indistincte ad hoc damnari debet locator, quia ejus culpa, saltem casu in personam locatoris contingente, impeditur colonus, hoc autem respectu damnorum & interesse limitari debet, nisi prehensio esset injusta sine facto & culpa locatoris superveniens, vel perseverans, & hoc constet: tunc enim sufficit locatori remittere pensionem per textum in *l. si fundus, in fin. cum l. seq. ff. locati*. Et prosequi patronum pro damnis & interesse restituendis colono, quatenus eum tan-

*An teneatur patronus curatorem bonorum vel feudum rem administrare.

git juxta *l. cum in plures, §. messem, ff. locati*. Vel si non possit pro tunc prosequi, aut recuperare, cedit suas actiones colono, juxta notata per Bartol. in *l. Julianus, §. qui fructum, ff. de verbor. oblig.* Et hæc si locatio est facta tanquam de re feudali: alioquin si locator subtrahit qualitatem rei, & colonus ignoraverit, tenetur locator indistincte ad ejus omnia damna & interesse. *l. si quis dominus, §. 1. l. si uno, §. ubicumque, ff. locati*. Aut vero patronus capit fructus jure relevii, & anni electi, & tunc indistincte tenetur locator, nedum ad remissionem mercedis, sed etiam ad damna & interesse coloni, quia jam constat propter locatoris debita hoc fieri. Est tamen limitandum, nisi colonus scienter conduxerit sub id tempus pro quo hujusmodi relevium erat acquisitum patrono, qui elegerat, vel sperabatur electurus fructus anni pro relevio, tunc enim sufficit colono nulla alia falsa assertionem seducto, remittere mercedem illius anni. Ex his satis colligi potest

quid in cæteris à vassallo causam, vel jura quædam habentibus dicendum sit. Et sic remanet sufficienter expedita copiosa materia hujus §. non excedendo ad extranea.

25. Sed animum subit, quid e converso si vassallus non oneraverit feudum, sed acquisierit feudo, an horum commodum spectet ad patronum fruentem feudo, sive simpliciter ex defectu fidelitatis, sive ad annum ratione releviorum. Hæc quæstio sese in multa particularia effundit, quæ suis locis opportunè deducetur: summa tamen resolutionis patet ex his quæ latè diximus supra §. primo gloss. quinta. distinguendo an unio facta sit feudo, & in eadem qualitate feudali: an vero ut fundo, & scorsum ab hac feudali conditione ejusdem feudi. Et secundum hoc, debemus apud nos decidere, non per §. si. & notata ibi per feudistas, de controvers. invest. in usib. feud. Transeamus ad ulteriora.

*Olim fuit
19.

§. * XXIX.

Item si ladite main-mise est venuë à la connoissance du vassal, & nonobstant ledit vassal enfraint ladite main-mise, il est tenu de rendre les fructs & levées par luy receuës durant ladite main-mise.

XXIX.

Sed hic articulus fuit ita mutatus nova consuetudine.

Si le vassal enfraint ladite main-mise venuë à sa connoissance, il est tenu rendre les fructs & levées par luy receuës dès & depuis ladite main-mise.

XXX.

Hic articulus cum sequente per novam consuetudinem adjectus fuit

Et pourtant ledit seigneur feodal est tenu faire notifier la main-mise à son vassal au principal manoir de son fief, du moins à celui qui tient ledit fief, ou labore les terres d'iceluy, ou par publication generale au profne de l'Eglise parrochiale dudit lieu faisi, & faire enregistrer au greffe de la Justice dudit lieu.

XXXI.

La saisie feodale doit estre renouvellee de trois ans en trois ans, autrement n'a effect que pour trois ans, & pour l'advenir demeurent les Commissaires deschargez.

SUMMARIA GLOSS. XXIX.

1. Quando simplex prebentio obligat ad reddendum rationem de fructibus.
2. Non imminet multa ob nudam manus patroni injectionem contemptam, secus si etiam ejus commissarii expulsi.
3. Prebentio indebita etiam iudice auctore facta contemni potest.
4. An post annum multa exigi possit?
5. Quanto tempore prebentioni feudali facta, & rationibus reddendis prescribatur?



Hæc consuetudo mitior est cæteris, quæ ut plurimum infligunt multatam vassallo infringenti prebentionem domini directi.

1. Hæc autem restitutione fructuum contentatur. Unde si patronus manum injecerit feudo aperto, & nihilominus vassallus possederit ut prius, & neglexerit adire dominum, & in ejus fidem se conferre, & jura persolvere, per septem vel plures annos, quibus lapsis adit patro-

num, non tenetur eum recipere, nec oblationibus acquiescere, nisi etiam negligens vassallus fructus offerat & restituat à tempore prebentionis, & hoc dummodo prebentio non fuerit occulta, sed pervenerit ad notitiam vassalli, quod civiliter intelligitur: quia * non requiritur præcisè quòd pervenerit ad a Prebentio notitiam vassalli, sed satis est illam esse factam in feudi oc- loca, tempore congruo, & notificatam vassallo si culta non sit in loco, vel ejus colonis aut domesticis, & ad nocet. ultimum vicinis, ita quòd verisimiliter pervenerit vel

vel pervenire debuerit ad noticiam vassalli, ut diximus supra §. 1. gloss. 4. num. 1. Alioquin non obligat ad restitutionem fructuum, etiam si toto tempore vite sue vassallus differret adire patronum & iusta facere, quoniam quandiu patronus patitur vassallum frui, iuste vassallus fruatur, vel auctore hac consuetudine infra §. 61.

2. Et nota quamvis nulla imminet multa propter contemptam prehensionem sola privata manu domini factam ut hic, tamen si sit facta auctoritate & mandato iudicis ordinarii, ut est usitatum, contravenienti vassallo, & fructus percipienti non placato patrono imminet multa, quæ secundum qualitatem facti & culpæ iudicis arbitrio poterit infligi. ut in l. unica. ff. si quis ius dicenti obtemperaverit. Et si superaddita fuerit major auctoritas, & confortatio manus regis, major imminet multa, quæ tamen raro imponitur, & maxime quando nulla est facta sequestratio, nec commissarii deputati ad regimen feudi pendente manus injectione, tunc enim non censetur præcisè prohibitus vassallus ab administratione feudi, sed censetur interpellatus de adiendo patrono, & iustis faciendis, & de conservandis & restituendis fructibus, donec moram purgaverit, ut tactum est supra §. 9. Sed sequestratione facta seu potius reali reductione ad manum patroni commissariisque deputatis, censetur interdictum vassallo ab omni perceptione fructuum & administratione feudi. Quod si nedum contemnat, sed vim faciat commissarius, merito ultra restitutionem ablatorum pro qualitate admissi multandus est.

3. Et nota quod si prehensio fuerit facta ex falsa & indebita causa, & sic nulla, ut dictum est supra §. 1. gloss. 4. quest. 3. numero 25. nulla imminet multa si non fuerit paritum, etiam si iudicis auctoritate facta sit. Textus est in l. prima. §. proinde. ff. ne vis fiat ei qui in possess. miss. est. quoniam huiusmodi mandatum iudicis sine causæ cognitione factum, si non sustentetur veritate causæ, remanet nudum, & nullum. l. cum vero. §. subventum. ff. de fideicommiss. liberi. per Bartol. & omnes in l. iuste possides. ff. de acquirenda vel amitt. possess. Quod ergo intelligo illud est, nisi forte vis quædam major & injuria facta sit in commissarios vel ministros iustitiæ, non enim licet via facti violenter uti, ut in d. gloss. 4. num. 29.

4. Scripsit autem Guid. Pap. in decisione Delph. 359. in fi. quod si contra non obtemperantem in iudicio non inquiratur, nec multa imponatur per annum,

quod lapsa anno non poterit inquiri nec multari per d. l. unicum. in fi. ff. si quis iudic. non obtemperat. Sed adverte quod illa lex non loquitur de multa jam infligta per sententiam, cuius persecutio actione iudicati est perpetua; sed de infligenda, cui de jure regulariter præscribitur anno, si agatur de inobedientia momentanea, & elapsa: secus si de inobedientia successiva, ut in casu præsentis, quia tunc semper oritur, seu incipit deberi, quandiu perseverat contraventio.

5. Super hoc tamen quoad præsens sic distinguendum puto. Aut non fuerunt commissarii adhibiti, aut sic. Primo casu lapsu triginta annorum persecutioni prehensionis, & multæ, & restitutioni fructuum præscribitur, si dominus à manu injecta semper tacuerit, & præscriptionem non interruperit, quia tanto tempore etiam jura relevationum, & actiones ad ea competentes extinguuntur. Imò ex tanto emptoris silentio præsumuntur induciæ, vel consensus patroni, argumento l. qui in alienat. §. 1. ff. de acquir. vel amitt. hered. ubi per omnia scribentes & in c. pervenit. ubi gl. Auth. de Bur. de emptio. & vendit. Et si nondum fidelitas exhibita sit, nova prehensione opus est, ad compellendum vassallum metu amissionis futurorum fructuum, præteritorum querela sopita. Secundo casu idem dicendum si commissarii de facto non fuerint usi commissione sua, sed permiserint vassallum frui. Si autem exercuerint commissionem, vel vassallus precario sub ejus possessionis qualitate mutata usus fuerit, nulla incipit currere præscriptio, donec interversa possessionis causa, cæperit vassallus nomine suo uti. Et sic quodcumque voluerit vel patronus suum percipere, vel vassallus in fidem admitti, totius præteriti temporis fructuum ratio erit habenda, & restitutio facienda. Ex his breviter & resolute habes quanto tempore prehensione feudali, & rationibus inde reddendis præscribatur. Et nota quod quamvis dominus non intentaverit interdictum recuperandæ contra vassallum manus infractorem, nec formulam quam vocant redintegrandam: tamen simplex libellus, aut verbalis petitio exhibitio instrumento prehensionis, habet per hanc consuetudinem idem privilegium, ut dominus ante omnia sit restituendus vel sui commissarii si solagentur ut possunt. Adde Angel. Perus. l. clam. possidere. §. quamvis. column. 1. ff. de acquirend. vel amitt. possess.

* Triginta annis nuda prehensione feudali præscribitur.

* Nudam iudicis præceptum.

* An multa exigi possit per annum.

* Olim fuit 21. §.

* §. XXXII.

ITEM tout homme noble tenant fief est tenu & réputé aagé à l'aage de vingt ans, & la fille à quinze ans accomplis, quant à la foy & hommage & administration de fief.

Hic articulus per novam consuetudinem ita mutatur suam.

TOUT homme tenant fief est tenu & réputé aagé à vingt ans, & la fille à quinze ans accomplis quant à la foy & hommage & charge de fief.

SUMMARIA §. XXXII.

- | | |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| <p>1. Q. 1. Nedum ex parte vassalli, sed etiam ex parte patroni requiritur ætas hic expressa.</p> <p>2. Q. 2. Ad hoc us minori 25. ann. sufficiat ætas hic expressa, tria requiruntur.</p> | <p>3. Q. 3. Vassallus tamen minor sibi consulere potest, & actus sibi utiles per se facere ante ætatem hic præfixam.</p> <p>4. Q. 4. Utrum novus patronus minor hac ætate, possit uti beneficio. §. 46.</p> |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|

Tom. I.

Ebb

infra eodem;

5. 6. Q. 5. An & quando patronus aut



U in illo §. expediemus §. 29. infra eod. cui omnino conformatur; salvo quod ex illius generalitate iste §. extenditur, ut habeat locum sive in nobili sive in ignobili.

1. Quarto primo an hic textus habeat locum in patrono, ut non habeat legitimam ætatem ad administrationem & exercitium feudalium ante tempus hic præfixum. Videtur quod sic, argumento à correlativis in quibus dictum de uno etiam de alio oïctum censetur, ut est textus in l. §. & ibi Bart. Ang. Jas. C. de individualitate. toll. l. cum emptor. ff. de rescind. empt. l. veteres. ff. de act. empt. l. si de acceptilation. Patronus & vassallus sunt correlativa & ad paria judicantur. Text. & gloss. in c. de un. sor. fid. inf. & ibi Bald. Alvar. etiam in pœnalibus §. de mino. ff. si de feud. fmer. contr. inter dom. c. un. qual. do. propr. feud. prin. in usib. feud. In contrarium facit series horum textuum qui loquuntur solum de vassallo, unde non videtur inferendum ad patronum, sed relinquendum in jure communi, attento quod potest dari diversitatis ratio, quæ est quod quamvis vassallus non sit omni ætate idoneus ad servitium & obsequium domini, tamen dominus omni ætate indicere potest. Sed penitus considerando, puto quod potior hujus consuetudinis ratio est, quoniam actus feudales sunt actus seriosi & prudentium, dedecentes eos qui nondum itabilem mentem adepti sunt, ad quam requiritur ætas idonea, ut in simili inquit textus in l. fin. C. de test. mil. Et ad hanc ætatem idoneam consuetudo nostra interpretatur eam quæ in hoc §. Unde cum hæc ratio militet etiam ex parte patroni, puto etiam in eo locum habere hunc textum. Confirmatur per locum ab absurdo, sequeretur enim aliquem esse idoneæ ætatis ad exigendum per se, & recipiendum homagia clientum suorum. & tamen non esse idoneæ ætatis, sed indigere curatore ad subeundum fidem erga superiorem patronum ratione ejusdem feudi. Et concludo generaliter quod quantum ad exercendum actus feudales sive dominicos sive clientelares, & quantum ad administrationem feudi sive dominantis, sive servientis, ætas requisita & sufficiens est illa quæ in hoc textu.

2. Secundo quarto, utrum hic textus procedat quoad omnes actus? Respondeo. Debet sane intelligi & limitari ut procedat tribus concurrentibus. Primum, in quantum actus sunt feudales, puta si legitatem facere, illam recipere, manum injicere vel levare. Secundum, in quantum sunt actus administratoarii, puta investituram renovare, vel inducias fidei præstandæ indulgere. Sicut si gereret de nova investitura, quia non posset fieri sine decreto & solemnitate requisita in alienationibus prædiorum minqrum. c. 1. in princip. per quos fiat invest. in usib. feud. Et hæc duo patent in hoc textu. Tertium, dummodò non sit provisum de alio administratore, & istud suppletur à jure. Unde si patronus implevit viciesimum annum, sed habeat curatorem, non poterit solus dilationem fidei præstandæ dare vassallis suis, sed stabit ad voluntariam & gratiosam, sed benè verissimam & debitam, alias liberales induciæ datæ à minore valent tantisper dum silet, ut infra §. 61. Sed ut in quantum ad nimis longum tempus sine causa se obligavit, restitui potest; ita si habeat curatorem, ex liberali remissione vel dilatione, & ea non obstantè poterit curator nomine curatorio manum injicere, & fructus patrono acquirere. Similiter non valebit hoc casu notificatio novæ acquisitionis, nec oblatio juri, nisi etiam ad personam curatoris, vel ejus auctoritate facta sit. Si autem careret curatore, valerent actus solo patrono, vel cum eo gesti si dictam ætatem atti-

cliens circa actus feudales possint restitui in integrum?

gerit, non autem si sit infra eam, prout diximus supra §. 20. gloss. 11. num. 9. Et è converso vassallum qui attingit viciesimum annum, tenetur patronum admittere in fidem, si curatorem non habeat vassallus. Alioquin non tenetur admittere sine auctoritate curatoris.

3. Tertio juxta hæc quarto, eodem continuato themate, numquid vassallus poterit solus sine curatore adire patronum, vel inducias fidei postulare, vel justa offerre, notificare, & exhibere ad effectum ne patronus jure prehendere possit, & fructus lucrari, vel post quadraginta dies retractu uti? Dicendum quòd sic, etiam si nondum dictam ætatem attingisset, dummodo alias oblatio aut notificatio sit plena & sufficiens cum effectu, & non subsit aliquid captiosum patrono. Et ad hoc moveor, quia hæc consuetudo non intendit nocere, sed potius consulere minoribus, & sic non prohibet, quin minor etiam ante ætatem hic præfixam, possit facere vel accipere ea quæ sunt ad sui utilitatem. Sed vult quòd nihil, etiam circa actus simplicem administrationem, & non alienationem feudi vel jurium ejus importantes, facere possit in sui damnum vel præjudicium, nisi hanc ætatem attingerit, ab eoque administratio sublata non fuerit. Unde si patronus dederit inducias fidei pupillo, vel eum admiserit in fidem, quamvis ad hoc ultimum non teneretur, valeret & teneret in præjudicium patroni majoris. Sed non valeret in præjudicium patroni minoris hac ætate, nisi respectu induciarum à se de bitarum. Potest enim minor bonam fidem agnoscere. Vult etiam hæc consuetudo, quòd patronus non possit cogere vassallum, nec teneatur eum admittere ad clientelare obsequium ante hanc ætatem, & è converso. Sed non prohibet quin ante hanc ætatem, possit minor etiam curatorem habens, & sine curatore, facere actum sibi utilem, eodem modo quo posset ejus curator etiam invito patrono facere, qualis est simplex notificatio, & exhibitio ad finem excludendi retractum feudalem lapsu quadraginta dierum, argumento notato per gloss. Angel. Joan. de Imol. in l. 2. per illum text. ff. de accepti. Bald. in l. neque tutoris per illum text. C. de contrahend. & committ. stipulat. in l. non eo minus. & ibi Jas. C. de procurat. Alex. Jas. in l. more. collat. 2. ff. de acquirend. vel amittend. heredit. Philip. Deci. in censil. 331. col. 2. & aliis ad hoc in finibus locis. Et multo fortius vivente patrono potest infans qui fieri potest, sive de novo, sive in veteri feudo ad sui utilitatem sine tutore investiri, juxta ea quæ novè & plenè dixi in l. 1. in princip. de verbor. obligation. in lectm. Tubingensi & Dolana. Ad hoc textus stat. de auctor. tutor. in princip. & quæ tradunt Bar. Alexand. Jason. in l. de pupillo in principio de novi oper. nubi-

* Minor id acta sibi utili non indiget auctoritate.

4. Quarto quarto, an novus patronus, minor hac ætate, possit facere proclamationes, de quibus infra §. 65. Videtur quòd sic, cum sit utile ut lapsis quadraginta diebus, possit antiquorum vassallorum negligentium feuda prehendere & fructus lucrari. Respondeo, non potest cum effectu per hunc textum, nisi adhibito tutore vel curatore, quoniam etiam infantis patroni interest feudalia jura recognosci, & præstari non expectata ætate hic descripta. Unde puto ejus personam ad hoc legitimari posse tutore vel curatore adhibito. Et ita hunc textum limitandum, scilicet respectu novorum vassallorum, & etiam antiquorum voluntariorum. Non autem in præjudicium veterum vassallorum, ne nimium graventur pluribus successivè pupillis patroni morientibus. Poterit igitur tutor vel curator prædictas proclamationes facere, clientelaria obsequia exigere, vel manum injicere, &

fructus pupillo acquirere, contra novos vasfallos, id est, quorum respectu feudum est apertum, quod etiam potest sine dictis proclamationibus. Vasfallus autem sive novus sive antiquus, non tenetur fidelitatem facere, nec investituram recipere à patrono minore hac ætate, sine tutoris, vel curatoris auctoritate. Non enim tenetur aliquid gerere cum persona minus legitima in sui periculum & captionem. Et ex consequenti necessario non potest patronus minor, sine prædicta auctoritate interpellare antiquum vel novum vasfallum, de fide præstanda, vel iuribus etiam utilibus solvendis, nec de catalogo præstando. Nec in horum defectum efficaciter manum suam injicere. Si autem hanc ætatem excesserit, & curatorem non habeat, hæc omnia solus potest, nec indiget curatore nisi forte super oppositione vasfalli, vel discordia catalogi lis oriatur. §. primo inst. de curato.

* An & quando sit locus restitutioni in feudalibus.

5. Quinto ulterius quæro, utrum patronus, aut cliens, restitui possint in integrum, si post hanc ætatem, sed infra viginquinque annos, lædantur super hujusmodi administratione feudali? Possim hic deducere theoriam Bald. in *Authent. si captiv. qu. r. col. 2. C. de episc. & cler.* quam late tractant Alex. Franc. Aret. & alii in *l. more. ff. de acquir. vel amit. hered.* Sed quia consuetudo nostra quamvis disponat de ætate, tamen non disponit generaliter, nec quoad omnia, sed solum quoad quædam; ideo videtur potius dispensatio, quam ætatis limitatio, ut in simili notant Paul. Decius in *l. solet. collat. 1. ff. de iuris. omn. judic. in l. pactum quod dotali. col. 4. C. de colla.* dicta theoria non est ad propositum, saltem non loquitur de hoc membro, nisi forte in quantum loquitur de simplici permissione ad quam hæc quæstio videtur adaptari. Sed nec in hoc sequor dictam theoriam quantum ad præsens. Ideo pro brevi resolutione sic distinguo: Aut læsio provenit per lapsum temporis à consuetudine præfixi, & ex dispositione consuetudinis, aut immediatè provenit ex facto patroni vel clientis. Primo casu, nullus est locus restitutioni, puta ex parte patroni, si debitam notificationem venditionis contempserit, & non fuerit usus retractu feudali infra quadraginta dies. Et ex parte clientis, si proclamationes novi patroni ultra quadraginta dies neglexerit, & feudo prehenso fructus amiserit. In his & similibus non est spes restitutionis. *per notata supra §. 1. gloss. 7. & §. 20. gloss. 2.* Et quia auctoritate hujus consuetudinis non debet quis decipi. *l. 1. C. de his qui veni. etc. impera.* Facit quod notat Bald. in *l. si emancipata in 1. not. & ibi Jason. collat. 1.* quod renunciatio tacita quæ inducitur à lege per lapsum temporis, magis præjudicat & magis excludit, quam renunciatio vel repudiatio expressa. *Jaf. in l. si constante in princip. col. 26. ff. solut. matrimon. & in l. fin. col. 2. C. de repud. hered.* Secundo casu potest esse locus restitutioni secundum qualitatem læsionis, nedum ex capite minoris ætatis, sed etiam ex capite majoris, vel ex clausula generali si qua iusta causa: ut in *l. 1. ff. ex quib. caus. major.* Nimis prolixum foret omnia quæ circa hæc occurrunt deducere.

6. Sed ut summatim habeas, subdistinguo. Aut læsio consistit in hoc, quod patronus in fidem admisit vasfallum nondum solatis iuribus, vel in eo quod concessit inducias præstandæ fidei. Et sic amisit viam promptam jura sua utilia percipiendi medio prehensionis, & etiam amisit occasionem lucrandi fructus. Aut consistit in hoc quod jura sua utilia, puta relevium, vel partem remisit, vel longam solutionis dilationem sine causa dedit. Primo casu non est locus restitutioni, tum quia non censetur patronus læsus hoc respectu, ex quo nihil amisit, quamvis lucrum, imo penam remisit, seu non irrogaverit, cujus (quum solam duritiam contineat) non est probabile interesse. *l.*

Tom. I.

sed ea lege. ff. de ser. expor. Tum non certat restitui ad lucrum quæsitum, sed quærendum, & incertum, unde potior est conditio vasfalli, qui non debet auctoritate consuetudinis decipi. Fallit si vasfallus dolose extorserit investituram, vel inducias, quia probato dolo, permitteretur patrono jure suo uti, non obstante investitura prius revocata vel rescissa. Sed in simplicibus induciis nulla rescissione opus est, quoniam non perimunt ipso jure jus & potestatem prehendi, *l. 2. in ff. ff. de exception.* Ideo merito jure & cum effectu potest patronus prehendere, & in casu oppositionis, adversus exceptionem induciarum replicare de dolo. Investitura autem prius revocari debet, nisi fuisset ad certam aliam causam, vel tempus, aut conditionem limitata, ut supra §. 1. *gloss. fi. & §. 26.* Et idem dicendum in similibus, ut generaliter in feudalibus advertitur gratiam quæ non infert damnum, sed tantum impedit lucrum futurum, non datur restitutio, maxime cum id accedat naturæ feudi, quod est beneficium & in benignitate consistit; ut sæpe dictum est. Secundo casu si non sit modica læsio, puto restitutionem dandam: & multo fortius si læsio contingat in proprietate, puta si patronus non reprobaverit catalogum in certis articulis, in quibus expediebat, vel investierit vasfallum ad plures res, vel jura quam esset debitum. Et è converso idem dicendum ex parte vasfalli. Et his casibus locus esse poterit restitutioni, nedum ex capite minoris, sed etiam majoris ætatis. Quid si ejusdem feudi sint plures vasfalli vel patroni alii minoris, alii majoris ætatis? dictum infra §. 41.

7. Ex prædictis facile solvitur quæstio quam nuper multum controversam vidi super simili tere consuetudinis Aurelianensis, §. 31. 34. 35. 36. & 75. Mater habens feudum sub consuetudine Aurelianensi situm, obiit relicto viro, & filia, filioque muto & surdo minoribus; Pater tanquam habens custodiam impetrat à domino feudi anno 1551. inducias donec liberi sint in ætate sufficiente. Deinde obiit, & ejus gener factus est curator fratris uxoris anno 1556. Dominus autem feudi ultima Junij 1558. manum injicit ex defectu hominis & juriurum. Videtur fundata intentio domini in *d. consuet. §. 33. 34.* ubi quando minoribus, sive nobilibus, sive paganis datur tutor vel curator, debetur relevium. Ergo ex anno 1556. creatio Curatoris debetur relevium, nec induciæ præcedentes intelliguntur præjudicare juri postea in novo facto vasfalli, vel in ejus personam cadente quærendo domino. Nec obstat si negetur relevium deberi ex eo quod vasfallus est surdus & mutus, & hac ratione datus est ei curator perpetuus. Quo casu relevium non debetur per dictam consuetudinem §. 75. quia concurrentibus naturalibus & accidentalibus prævalet naturalis. Ita quod minori 25. annis furioso datur, & dari censetur curator ut minori, non ut furioso. *l. qui habet. & ibi Bart. ff. de iust. Ergo debetur ut est relevium, quia vasfallus erat tantum octodecim vel novemdecim annorum, & sic infra ætatem viginti annorum & unius diei quem dicta consuetudo §. 49. præfigit.* Quibus non obstantibus, Respondens, prehensionem nullam sive injustam, & cum impensis, damnis & interesse retractandam: & insuper nullum deberi relevium nec via quidem acti nis; sed à prehensione & relevio curatorem diffinitivè absolvendum. De nullitate prehensionis probat, quia datur hæc induciæ ad ætatem idoneam præstandi fidelitatem, quia ætas nondum venit, sed adhuc durat minor ætas ex hypothese, & sic vasfallus est æquipollenter in fide, & erit donec viceesimum annum & diem unum expleverit *per §. ejusdem consuet. qui est similis §. 42. infra eod.* Igitur interim non minus injusta prehensio in vasfallum in fidem receptum: etiam si quædam jura deberet quæ eo casu via actionis tantum & non via prehensionis exigi possunt, & sic dato quod per dictam cautelam deberetur relevium;

* Naturalis causa magis quam accidentalis.

Bbb ij

8. Tamen dominus non potest uti via prehensionis ex defectu hominis, cum vassallus fuerit, & sit æquipollenter in fide pendente tempore ætatis à consuetudine præfixo, quod adhuc durat: & ad quod dictæ induciæ expressim referuntur. Quemadmodum si vassallo minori annis curatore carenti dominus inducias fidei dedisset, si interim contingat vassallo curatorem dari, quamvis rigore dictæ consuetudinis §. 31. §. 34. (quæ in hoc injusta & corrigenda) acquisitum sit relevium domino, tamen non potest illud petere nisi via actionis pendentibus his induciis quæ per curatorem supervenientem nullomodo sunt resolutæ. Sed insuper dico nullum hic deberi relevium, quia vassallus novus non fuit per antiquum relictus absque custode, sed relictus est sub custodia patris qui illam exercuit quamdiu vixit. Et sic non minus acquisivit liberis suis immunitatem à relevio, quam primogenitus & secundogenitus sub ea consuet. §. 35. Nec per mortem custodis debetur relevium, nec per subrogationem tutoris vel curatoris in locum decedentis vel cedentis custodis, sed tantum in casum quo minores nunquam habuerunt custodem

* Declaratio consuetudinis Aurelianensis.

nec paternum, nec maternum. Ita quod initio eis providetur vel provideri debet de extraneo tutore vel curatore: hæc autem consuetudo injusta & exorbitans quæ in his terminis loquitur, ad illos restringi debet, & nullomodo extendi. *l. quod non ratione. ff. de legib. l. quia actionem. ff. de prescrip. verb.* Nec obstat quod dominus erat scemina domina de Cherfonville in Belsia minor viginti quinque annis, quæ vult in integrum restitui à dictis induciis, non enim potest restitui, cum esset debita nec potuissent denegari, imò etiam si non dedisset, ipso jure debentur. Plus dico, quod etiam dictus gener ratione uxoris nullum debet relevium, utpote exemptus per ejus fratrem qui erat in fide æquipollenter per dictas inducias & §. 35. & 49. dictæ consuetudinis. *Ibi, porte la foy* debet intelligi etiam æquipollenter per inducias per d. §. 56. de quo tamen disputari potest sub dicta consuetudine: sufficit tamen prehensionem esse nullam, nullumque relevium deberi pro omni portione feudi spectante ad filium. Ex his habes verum intellectum dictæ consuetudinis super. §. 31. 34. & 35.

* Et hodie ar. 31.

§. * XXXIII.

Sed hic articulus nova consuetudine ita mutatus legitur.

PAR ladite coustume quand un fief change de main, autrement que par vendition; par mort, eschange, succession, ou autrement: il y eschet droict de relief, fors qu'en succession ou donation en avancement d'hoirie en ligne directe.

EN toutes mutations de fief est dû droict de rachat, ou relief, fors & excepté cellés qui se font par vendition ou bail à rente rachetable, esquelles est dû par l'acheteur ou preneur à rente, le quint denier, comme dessus est dit: Et pour celles qui se font par succession ou par donation en ligne directe, n'est rien dû, si ce n'est au Vexin le François comme dessus.

SUMMARIA §. XXXIII.

1. Quoties feudum mutat manum, debetur relevium.
Etymon relevii.
2. Q. 1. An debetur relevium ex simplici contractu?
Dictio quando nedum importat tempus, sed etiam conditionem.
Verbum manus importat dominium.
3. Is cui res est legata vel donata sub onere ne exeat de manu ejus, dato substituto, non prohibetur locare ad modicum tempus.
4. Verba in dubio non debent operari ultra naturam materiae subiectæ.
5. Tria paria proportionabilium.
6. Quintum pretii debetur ex simplici contractu, secus in relevio.
7. Quod tempus inspiciendum ad acquisitionem jurium feudalium?
8. Utrum ex feudo legato, ex intervallo acceptato, debeatur duplex relevium.
9. Propter missionem in possessionem non fit apertura nec mutatio feudi.
10. Q. 2. Utrum liceat discedere à contractu in præjudicium patroni?
11. Q. 3. An in casu in quo non licet distrahere, si distractum sit, debeatur duplex relevium?
12. Utrum de Revenditione debeatur novum laudimium?
13. Quandocumque contractus resolvitur per viam adnihilationis, quandoque per viam novi contractus.
14. Quantum ad jura feudalium non refert an venditio sit merè voluntaria, an necessaria.
15. Neque de mero distractu, neque de revenditione ex pacto de retrovendendo debetur novum relevium, vel novum quintum pretii.
16. Patronus qui recepit jura ex vendi-

- trione facta sub pacto redimendi, non potest uti retractu feudali in reuenditione.
17. Ubi lex precisè loquitur, non licet citra nec ultra progredi.
18. 19. 20. 21. 22. Resolutio totius hujus 3. questionis.
23. Non debetur gabella ex distractu facto post rem traditam, sed nondum contractu totaliter impleto, contra Joan. Berthachinum.
24. Quamvis aliud detur in solutum, tamen non debetur nova gabella contra Joan. Berthachinum.
25. Si quamvis contractu quando conueniat aliud feudum esse permutatum vel uenditum, non debentur nisi uicinia jura feudalia, & de ultimo feudo dumtaxat.
26. Quod est verum nisi processum fuerit ad realem traditionem primi feudi, qua non fuerit in continenti reuocata.
27. Ex recuperatione rei per viam distractus facta, nulla jura dominicalia debentur.
28. Si emptor feudi det in solutum aliud feudum, locum habent omnia jura feudalia.
29. Ex distractu, re ex parte patroni non integra secuta, non debentur nova feudalia nec laudimia.
30. Alia ratione metiuntur jura feudalia in uenditione, alia in ceteris contractibus.
31. An & quando debeatur duplex releuium, quando alienatio feudi resoluitur?
32. Q. 4. Consuetudo loquens de uenditione vel mutatione, intelligitur de valida & efficaci.
Gabella non debentur ex contractibus nullis & invalidis.
Pena imposita emphyteute uendenti non habet in locum uenditione nulla.
33. Q. 5. Patronus tenetur restituere jura que recepit ratione contractus invalidi.
34. An sententia lata contra nouum uassallum faciat fidem vel jus contra patronum.
35. Q. 6. Restitutus ad gratiam non est restitutus ad temporis prioritatem.
36. Patronus tenetur restituere recepta ex mutatione valida, sed per integram restitutionem rescissa.
37. Damnatus in integrum restitutus recuperat etiam ad agnatos ex lege ueteris investitura deuoluta, contra Bald. & Prepositum.
Causa propinqua & immediata attendi debet.
38. Restitutio non extenditur ad acquisita parti civili pro interesse suo.
39. Restitutio in integrum per viam iustitie data extenditur contra tertium, & ad pristinam antiquitatem & locum.
40. Q. 7. Differentia inter rescissionem que Gabellam respicit & actum contrahendi, jura autem feudalia, mutationem efficacem feudi & uassalli.
41. Q. 8. Si permutatio feudorum rescindatur propter lesionem ultra dimidiam, nulla jura utilia debentur patroni, nec ex prima, nec ex secunda mutatione.
Quamvis in permutatione sit lesio ultra dimidiam iuste estimationis, tamen non habet locum facultas supplendi iustam estimationem, contra omnes.
42. Idem in diuisione immobilium.
Ad rescissionem diuisionis non requiritur lesio ultra dimidiam.
43. Non nude literæ, sed ment & equitati inherendum.
Consuetudo loquens de mutatione intelligitur de effectuali.
44. Q. 9. Si uenditio feudi per l. 2. C. de rescind. vend. rescindatur, nulla jura patrono debentur.
Jura patronorum restringuntur ad limites & uires actus ex quo oriuntur.
45. Resoluto contractu per l. 2. C. de rescin. vend. resoluntur hypothece.
46. Quomodo metienda lesio ultra vel citra dimidiam iusti pretii?
47. Quomodo intelligendum quod pro rebus mobilibus non conceditur rescissio?
Prescriptio decennii ex constitutione

- regia, quando locum habet?
48. Q. 10. An restitutio in integrum avocet fructus etiam à tertio bonæ fidei possessore?
49. An bonæ fidei possessor teneatur restituere fructus quantum factus est locupletior?
50. Titulus justus non excusat bonæ fidei possessorem à fructibus percipiendis post litem contestatam, contra omnes scribentes.
Verus intellectus l. fundam, C. de rei vendic.
51. Restitutio in integrum non avocatur fructus perceptos & consumptos ante litem contestatam ab extraneo bonæ fidei possessore.
Retrahens non subrogatur loco emptoris quantum ad vitia personalia, sed solum quantum ad vires retractus.
52. Possessor non presumitur in dubio locupletior factus de fructibus.
53. Restitutio in integrum non avocatur fructus ante restitutionem petitam perceptos ab ipsomet qui contraxit cum minore, nisi quatenus invenitur locupletior.
54. Novus & clarus intellectus l. si contra, C. si quis signo. rem minor.
55. Q. 11. Quid de exactione vel repetitione jurium feudalium, quando venditio vel permutatio est nulla propter dolam dantem causam?
Non potest quis agendo allegare propriam turpitudinem, etiam ab alio detectam.
Sufficit similitudo respectu ejus de quo queritur.
56. Q. 12. Utrum à patrono possit exigere cautio de relevio restituendo?
Tam in bonæ fidei quam stricti juris judiciis, ex causa satisfidandum est.
57. Q. 13. Quando donatio feudi revocatur propter ingratitudinem, manent jura debita ex donatione, sed nulla debentur ex revocatione.
Revocatio ex capite ingratitudinis fit soliti ut ex nunc, & non trahitur retro.
Nec resolvuntur hypotheca facta à donatario ante ingratitudinem, imò etiam ante revocationem intentatam.
Contra Franc. Ripam.
- Nec etiam restituuntur fructus nisi post litem motam percepti. Contra Franc. Ripam.
58. Q. 14. Non debetur relevium de Revocatione, ex cap. l. si unquam.
59. Q. 15. Quid si emptor venditori suo remittat, donet, vel leget actionem ex empto?
Patronus retractu feudali uti potest etiam contra ipsum venditorem & antiquum vassallum.
60. Q. 16. Ex hypotheca & luitione feudi nulla jura debentur.
61. Q. 17. Quid si quis acquirat feudum à non domino?
62. Q. 18. Quid si emerit à domino, sed passus fuerit evictionem à creditoribus hypothecariis?
Factum judicis censetur factum partis.
63. Resolutio per distinctionem.
64. Q. 19. Quid si quis emit feudum à non domino, deinde evictionem patitur à vero domino, vel cum eo componit aut iterum emit?
65. Facilitas evictionis & suspicio hypothecarum minuunt pretium rei.
66. Q. 20. De Venditione vel Permutatione sub pacto precambiale subbstitutionis.
67. Q. 21. Ex sola transactione non est fundata intentio patroni ad jura feudalium.
68. An patronus teneatur stare transactioni vel sententia lata, inter contendentes de feudo, etiam in prejudicium jurium dominicalium?
69. Q. 22. Quid de Divisione, utrum ex ea debeantur jura feudalium?
70. Solutio quod non, etiam si unum tantum feudum esset commune, quod unitotum assignaretur.
71. Fallit quando assignatio vel cessio non incipit à divisione.
72. Item fallit si non permaneant in contextu divisionis, sed transeant ad aliam speciem contractus.
73. Quid quando venit ad licitationem? Respondeo distinguendo.
74. Non debentur jura ex assignatione in divisione facta, etiam si recompensatio fiat de rebus non communibus.
Divisio est contractus mistus.

75. Fallit conclusio quando apparet de fraude.
76. Quid si recompensatio fiat in re immobili? Respondeo distinguendo.
77. Præcedens investitura sociorum, non impedit immunitatem divisionis.
78. Etiam in feudis que reguntur more Vulquecini nulli iura debentur ex divisione, vel alia impropria aut inefficaci mutatione.
79. Q. 23. Quid de Permutatione feudorum mixta cum supplemento pecunie? In eodem feudo relevium minuitur pro rata pecunia seu quinti denarii.
80. An in permutatione mixta sit locus retractui feudali pro rata pecunie? Respondeo, non.
81. Communis observantia est ut pro rata pecunie locus sit quinto pretii & laudivii, nisi in vera divisione.
82. Q. 24. Quid de Donatione causa mortis? Ea tribus modis ipso jure revocatur. Quoties titulus ad irritum & non ad titulum reducitur, res cum fructibus restituenda est.
83. Q. 25. Quid in Mortis causa capione? Quid proprie sit mortis causa capere?
84. Q. 26. Quid in Feudo quod defertur lege contractus, vel substitutionis ordine successivo?
85. In isto non tenetur successor de facto prædecessoris à quo non capit jus, nec causam, sed à primo concedente.
86. 87. 88. Solutio quod licet non defertur jure successionis: tamen non debetur relevium à filio vel alio descendente, sed bene ab eo in quem lateraliter refertur. Omnis actus à consuetudine informatur. An concessio emphyteusis intelligatur secundum modum succedendi ab intestato.
89. Q. 27. An patronus teneatur admittere unum ex heredibus integra jura offerentem? Quandiu hereditas est indivisa, unus ex heredibus potest utilia, & tenetur facere necessaria hereditati communi.
90. Heres non tenetur probare se non habere proximiorum vel cohæredem. Et quamdiu alius non apparet, habet fundatam intentionem super tota hereditate.
91. Patronus non potest denegare investituram possessori feudi, & non possessorem præferre.
92. Nisi summarie convincere possit injustum possessorem.
93. Patronus non tenetur investire eum qui non possidet feudum, nec habet causam ab ultimo vero vassallo vel possessore, donec se verum utilem dominum probaverit.
94. Non tenetur patronus unum ex cohæredibus in fidem admittere pro omnibus, etiam si de mandato ostendat.
95. An patronus provisionem feudi impedire possit?
96. Q. 28. Unus hæredum totum feudum nomine suo recognoscendo à patrono, & jura solvendo, non censetur cohæredes turbare.
97. Nihilominus portiones feudi aliorum hæredum remanent aperte & prebendi possunt.
98. Q. 29. Hæres priorum, & hæres conquestuum ejusdem persone, non sunt cohæredes. Lapsu anni firmatur possessio.
99. An patronus possit possessori investituram petenti refricare questionem juris alieni. Prebensio & possessio patroni conservat jus veri vassalli.
100. Q. 30. Compendiosa resolutio, quid juris sit quando plures concurrunt ad investituram.
101. Q. 31. In linea collateralis si proximior hæres cedat posteriori, vel præcedat hereditate non adita nec repudiata, debentur duo relevia à posteriori hærede. Secus si proximior hæres abstineat, cui tunc non debetur nisi unicum relevium.
102. Ex successorio edito immediate, ex jure transmissionis mediate succeditur. Non potest quis eandem hereditatem ex capite transmissionis repudiare, & ex propria persona adire.
103. Q. 32. Succedens jure representa-

103. Q. 32. Succedens jure representationis, immediate & ex propria persona succedit, unde ex capite representata nullum debetur relevium.
104. Q. 33. Quid si proximior in gradu accepta magna summa pecunie, vel forte certis rebus hereditariis abstinerit, ut faceret locum sequenti in gradu?
Licitum est obliquè, sed non simulatè contrahere ad vitandum jura feudalia.
105. Q. 34. Patronus non est ex eo iudex inter suos vassallos.
Jurisdictio nihil commune habet cum nexu feudali.
106. Q. 35. In feudo legato non est nisi unica mutatio à defuncto in legatariū.
107. Q. 36. Nullum debetur relevium propter qualemcumque translationem vel mutationem actionis competentis ad feudum.
108. Q. 37. Si legatarius feudi post testatorem & ante traditionem decedat relicto herede laterali, debetur duplex relevium.
109. Directum dominium recta transit in legatariū, & in fideicommissarium univ ersalem restitutione verbali facta.
110. Per cessionem etiam actionis realis nullum transfertur dominium.
111. Q. 38. In legato in diem vel sub conditione debetur unum relevium ab herede, aliud à legatario.
112. Et hoc dummodò dies legati non cedat statim post obitum testatoris, sed post annum vel tardius.
Momentanea mutatio feudi non est in consideratione.
An sterilitas feudi liberet vassallum à relevio?
113. Etiam si septies aut decies multiplici morte & successione mutetur feudum infra annum, non nisi unicum debetur relevium.
114. An legatum vel fideicommissum possit restitui ante diem vel conditionem.
115. Q. 39. Alienatio rei subjecta restitutioni conditione extante annullatur, sed non reducitur retrò ad non causam, idè ex præterita mutatione debetur relevium.
116. Pendente die vel conditione fideicommissi, heres pleno jure dominus est.
Debetur gabella de alienatione per eum medio tempore facta.
117. Q. 40. Similiter & quintum denarium de venditione medio tempore facta, vel retractus feudalis pro eodem tempore.
118. Si heres bona fide & bona fidei emptori vendas illud feudum, conditione fideicommissi extante, non resolvitur venditio, sed ab herede pretium restituendum est fideicommissario.
119. Nota casum in quo emptor potest alienare feudum, in præjudicium juris retractus acquisiti patrono.
120. Patronus qui bona fide elegit retractum re evicta potest eligere & petere quintum denarium.
121. Patronus non potest adversus fideicommissarium retentione feudi uti propter jura feudalia debita ratione donationum vel venditionum tempore medio ab herede vel ejus successore factarum.
122. Sed bene propter relevia debita factò & obitu heredis, vel ejus successoris.
123. Onera feudalia rem & possessorem sequuntur etiam pro tempore præterito.
124. Heres male versans cogitur restituere fideicommissum ante diem conditionem.
125. Patronus non potest uti prehensione feudali pro juribus feudalibus extraordinariis, sed solum pro ordinariis.
126. Sic nec mandatum extenditur ad extraordinaria.
127. Non debetur relevium ex capite cessionis lateralis, quando feudum est alii pure debitum & restitutum. Secus si non erat debitum, sed heres statim voluntarie alienavit.
128. Feudum potest iterum & pluries prehendi manente prima prehensione.
129. Q. 41. Si ecclesia donataria feudi ante traditionem cedat alii jura sua, nulla jura debentur, nec de donatione, nec de cessione.
130. Quomodo intelligendum summam esse rationem, quæ pro religione facit.
131. Plenissima resolutio quæ & qualia jura debentur, quando ecclesia vel corpus manus mortuæ feudum acquisit, & in aliam manum transtulit.

132. Qualis sit mutatio feudi, attenditur ex parte dominium transferentis.
133. Quod dicitur in l. fin. C. de sacros. eccl. dominium recta transire in ecclesiam, intelligitur si acceptare velit.
134. Patronus nullum jus feudale exigere potest ratione acquisitionis facta ab ecclesia, vel alio novo vassallo, quum non vult in fidem admittere. Non debet lex per occasionem trahi ad iniquum compendium.
135. Primum illatum.
136. Secundum illatum quod de alienatione quam facit ecclesia compulsa ponere extra manus suas, omnia jura feudalia debentur.
137. Tertium illatum, quod de acquisitione quam fecerat eadem ecclesia nulla jura debentur, quocumque titulo, etiam emptionis, adquisierit.
138. Si ve illa jura deberentur ab ecclesia, si ve à venditore suo.
139. Et hoc casu lucratur ecclesia quintum pretii.
140. Non refert an in continenti, an longo intervallo cogatur ecclesia ad dimissionem feudi.
141. Prædium quod ecclesia tenere prohibetur, potest ab eadem solemnitate alienari. Non sufficit compulsionem suspicari, nisi imminet.
142. Q. 42. Vidua non debet relevium de dimidia sua parte conquestuum.
143. 144. Q. 43. Utrum debeantur jura feudalia de mutationibus contingentibus tempore prebensionis feudi?
145. Solutio quod non.
146. Feudum prebensum remanet penes manum vassalli & ejus successorem, quantum ad proprietatem pro nostro loquendi usu.
147. Q. 44. Patronus eligens retractum feudalem, non potest retinere pretium ratione jurium feudaliū sibi debitorum ante venditionem.
148. Nec etiam aliqua jura feudalia petere

MATERIA releviorum feudaliū hic habetur, immensum profecto æquor, & à nemine adhuc sulcatum, quin nec aditum, & pro ordine dicendorum hunc §. possem dividere in decem glossas variis quæstionibus dilatatas. Sed consultius visum est ad majorem prolixitatem evitandam, uno contextu quam brevius & clarius licebit, resolvere lo procedere. Hic textus facit

Tom. I.

ratione mutationum quæ contigerunt inter venditionem & retractum.

An retractus feudalis trabatur retro?

149. Q. 45. Mutationes feudi debent attendi ex parte possessoris, & non ex parte veri domini non possidentis.

150. 151. Quod est verum quando patronus approbavit possessorem, & ab eo jura percepit, vel permisit eum pacifice possidere.

152. Q. 46. De donatione vel alienatione feudi facta retento usufructu.

Clausula constituti vel similis, non liberat à traditione vacua possessionis. Non refert à quo servitium prestat, vel canon solvatur, ad conservationem juris.

153. Vassallo non possidenti non nocet ommissio servitii.

154. Solutio quod retentio usufructus nunquam impedit, quin jura feudalia statim peti & exigi possint,

155. Q. 47. Relevia debent solvi per usufructuariū, & non per proprietariū.

156. 157. Fallit si usufructus sit reservatus pro alimentis, vel si relevia procedant facto voluntario, vel culpa proprietarii. Fructuarius tenetur nedum ad onera ordinaria, sed etiam ad indictiones temporarias.

158. Q. 48. Etiam ad viduam doariam spectat onus solvendi relevia feudorum, in quibus capit doariam.

159. Approbatur opinio Nicol. Boer. & Chassanei.

160. Q. 49. Etiam si patronus non petierit relevium nisi post obitum fructuarii, debent heredes fructuarii inde exonerare proprietarium.

161. Q. 50. An de confiscatione feudi debeat. Superior patronus precise cogitur ponere extra manus suam subfeudum sibi confiscatum.

162. Ecclesia vel simile corpus facit fructus suos pendente dilatione ad ponendum feudum extra manus suas.

duo. Primo ponit regulam. Secundo tres fallentias ad illam.

1. Regula est quod quoties & quomodocumque feudum mutat manū, hoc est quoties contingit mutatio vassalli, debetur patrono relevium. Prima fallentia est in venditione, in qua est specialis determinatio alia quam de relevio. ut in §. seq. & supra §. 20. Secunda fallentia, quando per viam successionis directe defer-

Ccc

tur feudum, quod intellige, siue in descendentes, de quibus non est dubium, siue in ascendentes deferatur, per notata supra §. 2. gloss. 2. Tertia fallentia, in donatione collata in descendentem causa anticipandæ successionis, de qua dictum est supra §. 26. Et in hac 2. & 3. fallentia nil debetur patrono. Et circa hoc vocabulum, *relevium quandoque solitus sum appellare relevamentum à relevando, id est, à liberando, siue solvendo, prout *Vipianus in l. ubi fideiussor. ff. de solutio.* assumit verbum relevare pro verbo solvere & liberare, & in *l. quamvis. §. interdum. §. Marcellus. ff. ad Velleia.* nunc accipit pro restituere in pristinum statum, nunc pro liberatione, vel alio commodo, ut pro sublevando capite. in *l. forma. §. si vero quis. ff. de censibus, in l. quoties tutor. §. sicut de admim. tutor. & l. post rem §. 1. de transact. l. unica C. de collatio. donator. lib. 10. l. cum antiquioribus §. propter hoc supra de tempor. & reparat. appellat.* quandoque pro in integrum restituere, ut in *l. etiam §. 1. ff. de minoribus. in l. aliterius in fin. princip. de iurelis & ratio distrah.* quod ultimum à pragmaticis forensibus usurpatur: sed in hac feudali materia capitur ut in hoc §. & hic utor communi forma & modo loquendi. *Andr. Ifern. in cap. 1. §. Similiter. de ostenditiis col. 1. in usibus feud.* putat dictum à relevando eum cui præstatur, quasi solvatur indigenti & ibi plura tradit de releviis, quæ vide si vacat.

2. Primo quæro utrum relevium debeatur ex simplici contractu, an vero requiratur secutam esse traditionem? Hæc est ardua quæstio quam possem hinc inde fusius retrahere, quàm supra in simili §. 20. gloss. 3. disputatum est. Sed resolvendo dico * non deberi simplici contractu, etiamsi ad expressam dimissionem fidei procedatur, nisi ad traditionem veram, vel fictam inventum fuerit, taliter quod feudum mutaverit manum, transeundo à veteri vassallo ad novum acquirentem, seu futurum vassallum. Probatum in hoc textu, ibi quando feudum mutat manum, id est, quando mutaverit manum, quia dictio * quando, nedum importat tempus, sed etiam conditionem. *l. quod pupilla. ff. quando. di. legat. ced.* notat Bart. in *l. 1. col. 6. ff. de vendit. & demonstr.* * Manus autem mutatio relatæ ad rei dispositionem, importat transitum rei, de * dominio unius, ad dominium alterius, nedum secundum dispositionem juris, ut tradunt *Guill. de Cug. Alber. Bart. Bald. Ang. Jaf. & omnes in l. manu missione 2. ff. de just. & jur. Imo. Ang. Aret. insti. de libe. §. 1. in fin. Maria. Socin. in cap. 1. col. 1. nota. 4. de libel. oblat.* sed etiam secundum communem nostrum usum loquendi.

3. Hinc is cui res est legata, vel donata sub onere vel pacto quod non exeat de manu ejus, alioquin deveniat in talem, non prohibetur locare ad modicum tempus, nec per hoc locus aperitur substituto, quia per talem locationem non mutatur manus, ex quo non mutatur dominium. *l. non solet. ff. locati.* Et ita tenent omnes doctores in *d. l. manumissiones.* hinc voluit *Philip. Geor. in conf. 194. licet in hac, lib. 4.* quod legato domus ademptæ & translato, si ad manus Franciscæ pervenerit, non exeat conditio ademptionis & substitutionis, ex eo quod legatarius permisit habitationem & administrationem domus dictæ Franciscæ, cui illam de facto hypothecavit. Memini tamen quod * *Steph. Bertrandi in conf. 276. donatio lib. 2.* voluit in donatione facta sub hoc pacto quod donatarius non possit vendere, pignotare, donare, alienare, nec extra manus suas ponere, seu in alienas manus transferre, quod tunc donatarius non possit locare, & fundatur in hoc, ut illa ultima verba aliquid operentur, & ne sint superflua. Sed salva pace tanti viri, contrarium puto verius, quia non est nisi inculcatio verborum, quæ nihil operatur ad aliquid de novo disponendum, sed solum ad tollendum frivolam dubitationem. *ut in l. que dubitationis. ff. de regulis juris in l. testamentum. C. de testament.* Notat *Paul. in l. stipulationes commodissimum, ff. de verborum obligat.* Et non immutat substantiam rerum non necessaria verborum

multiplicatio, inquit textus in *l. pediculis §. Labes. ff. de aur. & arg. legat.*

4. Et licet verba * debeant intelligi ut de aliquo operentur; verum est infra terminos materiæ * subiectæ, nec debent in dubio operari, nisi secundum naturam actus, ut tradit *Bald. in rubri. C. de contra. emptio. Alexand. in conf. 21. Viso compromisso. col. 2. lib. 5.* Unde faterer quod in contractu locationis, si esset dictum quod conductor non possit ponere extra manum suam, intelligitur etiam simplex secunda locario ad modicum tempus prohibita ex natura actus subiecti: secus in casu præfatæ donationis. Redeundo ad quæstionem nostram, ut sub uno brevi compendio concludam copiosam hanc materiam,

5. Notanda sunt tria * paria proportionabilium. Primum par apertura feudi & prehensio. Secundum par mutatio manus & relevium. Tertium par venditio, & jus retractus, vel quinti denarii. Et hæc diligenter sunt distinguenda, ut vitetur æquivocatio & error. Quo ad primum, apertura feudi est eo ipso quod nulla persona est in fide patroni, siue propter mutationem patroni, siue vassalli contingat sacramentum fidelitatis (quod personalissimum est) cessare, & fidelitatem esse interruptam. Et duplex est apertura. Quædam ex parte vassalli, ex parte quædam patroni, prior statim locum facit facultati prehendi nisi pendentibus induciis puta 40. dierum ab obitu per mortem *ut supra §. 7.* vel quando minoris ætatis sunt hæredes *ut infra §. 41.* Posterior vero nunquam de se aperit locum facultati prehendi, sed tantum proclamationibus, ad quibus *infra §. 65.* Et sic ut feudum aperitur, non requiritur mutatio manus, nec quod feudum transferatur in alium, sed satis est quod desinat spectare ad veterem vassallum, vel quod aliter, puta per mutationem patroni, aperitur. Unde si vassallus feudum habeat pro detelicto, statim est apertum etiam si maneat derelictum, & ab alio non occupetur. Et quando ab alio occupatur non incidit apertum, sed incipit transire ad novam manum. Ad hoc autem ut patronus prehendere possit, & fructus suos facere, sufficit illa simplex apertura, sub modificatione nuper dicta. Aliud exemplum, si vassallus moriatur sine hærede, quia non sunt propinqui, vel repudiant, statim à morte feudum est apertum, & post dies quadraginta dominus prehendere potest, & fructus suos facere, ex defectu clientis & fidei. Et tamen nondum mutavit manum, donec à fisco, vel alio merum imperium in loco habente, tanquam vacans acceptetur. Et tunc incipit transire ad aliam manum, & incipit (& non prius) relevium deberi patrono. Quod si habens merum imperium non acceptet, forte propter hypothecas, manet apertum, & patronus, sine onere hypothecarum fructur, donec ad instantiam creditorum deputato curatore bonis vacantibus compellatur patronus, vel in fidem admittere dictum concurretorum, absque ullo commodo pro hac nova apertura vel investitura, vel inducias fidei præstandæ concedere ad commodum creditorum & futuri vassalli, secundum ea quæ diximus sup. §. 28. num. 23. per deputationem enim talis curatoris non desinit feudum in se esse apertum, nec etiam incipit transire in aliam manum. Et ideo nullum jus utile, nullum relevium acquiritur patrono. Sed cum postea adjudicabitur, & tradetur in solum, vel distrahetur, incipit transire in novam manum, & jus relevii vel retractus, aut quinti pretii acquiretur patrono. Idem pariformiter dicendum est si vassallus urgentibus creditoribus cedat bonis: tunc enim statim feudum aperitur, sed nondum manum mutat. Unde solliciti esse debent creditores respectu feudaliū bonorum cedendi bonis, ut deputetur curator qui investiturā vel inducias fidelitatis obtineat, ut gratus alterutrum electionem domini habere debet, sed si deberentur jura priorum mutationū non clausarum, & à triginta annis deberentur offerri & solvi, aliās dominus faceret fructus suos, qui etiam in-

* Erymon. relevi.

* Non debetur relevium ex simplici contractu.

* Dicitur quando.

* Verbum manus. *ut supra §. 1. gloss. 4. in fin.*

* In Steph. Bertrandi.

* Verba non debent in dubio operari ultra naturā materiæ subiectæ. * Talia sunt enim prædicata qualia demonstrant subiecta, ut *Bartolus* dicit in *l. stipulatio ista habere licet §. hi qui sunt. ff. de verbor. oblig.* id est, tales sunt significationes verborum, quales exigunt res subiectæ. *l. Imperator. ff. de in diem ad. dictum.* * Tria paria proportionabilium.

causis dare non tenentur. casus inderatum tempus, ut dicitur supra §. 28.

6. Ex his liquet secundum par. non enim hic accipitur mutatio manus ex una parte tantum, videlicet quando feudum delatum est: in proce manu quantum enumeratur eodem ipso quod separatur a primo vasallo: tamen hic tenetur ut per flos mutationis, & per §. sequentes apparet, loquitur in plena mutatione, ex parte institutione extranei, videlicet quando ab uno recedit & transit, & ex transierit in alium. Et tunc & non potest incipi d. heri relevium, qualitercumque sit mutatio & transitio, excepta ea que fit per successionem intestinam directam, quae est immunitas, & ea, quae fit per venditionem in qua de alio iure spectatur eis proivum. Et sic potest quod ad hoc ut sit lucus relevium, non sufficit feudum esse apertum, nec sufficit domarium, vel permittatum. sed requiritur quod vere in alium sit transitum, sive per traditionem veram, sive per factum, sive alio modo à iure approbato. Secus interio prius in casu venditionis, in quo singulariter est nominatum feudo venato, per retractus vel quomodo demari sequuntur eis patuato ad eius optionem, istaque statim a venditione feudi confertur pretecta, etiam antequam feudum sit apertum, per traditionem, vel institutionem in fidei. ut plene dicitur supra §. 20. gloss. 1. et per §. sequ. quod si cui foret visum hoc habere, que labore nullo facta sunt perficere & facta, saltem hanc forebitur esse methodum ad plurimas adus quaestiones nullo negotio a dissolvenda.

7. Quid enim si feudum vendatur vel permittatur solo contractu, deinde ante traditionem incipiat aliquis habere usufructum l. ad dominantes? Dicendum erit quod in casu venditionis, omnia iura retractus, vel quomodo demari spectant ad proprietarium, pre mutata supra §. 1. gloss. 1. quae §. 3. Ex nihilo spectabit ad feudatarium, nisi foret commodum feudum feudi venditis, & per traditionem & similitudinem feudi aperti & prebentis ea defectu fidelitatis, & quomodo prebentio dubitabit. In casu autem permittitionis non tempus contractus, sed tempus verax vel sita traditionis huiusmodi debet solum attendi, ut si transierit in aliam manum pendente usufructu, omnia iura & commodata spectant ad feudatarium feudi dominans. Quid si feudum morte vasalli apertum fuerit ante constitutionem dicti usufructus, & post constitutionem usufructum huiusmodi habere ad eum hereditatem vasalli? Dicendum quod nihilominus relevium spectat ad proprietarium, quia hereditatis aditus ex dispositione legis, & consuetudinibus trahitur retro ad punctum obitus, l. hoc quoque. §. de acquir. vel amitt. hered. §. infra §. 122. Secus si nullus adisset hereditatem, sed vel habens in eum imperium sibi applicaverit feudum vasalli, vel ad infantiam creditorum distraxerit, quomodo transitio huiusmodi non trahitur retro, & sic suspicatur tempus quo venit ad aliam manum, vel quo fuit distractum ad hoc ut sit iure cui acquireretur iura inde occurrere.

8. Quis in legato vasallus legavit feudum, dein le prius est, postea proliato & aperto testamento legatarius accepit, postremo traditionem ei fuit: utrum debeatur duplex relevium, & quod tempus inspiciatur? Breviter ad singula respondeo, quantum ad spectum feudum, ea contingit statim a morte vasalli, & ex hinc lapsis quadraginta diebus potuit prebentio secundum formam §. 1. et §. 7. supra eodem. Quantum ad relevium, aut vasallus reliquit filium heredem, aut extraneum non descendente. Primo casu si legatarius repudiat, vel si cum fuerit legatum caducum vel quomodo, clarum est nullum esse locum relevium, quia fignitur nunquam fuisse legatum, l. proinde. §. si cert. §. Si vero accepit, retrotrahitur acceptatio, & ex alio modo tenetur feudum plene mortale manum, & restitutum & sequitur legatario etiam ignoranti, l. ad usus. §. de iur. l. cum pater. §. iuredo. §. de leg. 2. cum

l. i. §. 1.

§. 2. Et sic ex die mortis cessit, & acquiritur relevium, & spectatur ad eum ad quem tunc spectabat feudum l. ad dominantes. Secundo casu, quando vasallus reliquit extraneum heredem, & tunc omnino locus est relevium, sed unico tantum, cedente ex die obitus, quia sive legatarius repudiet, ex tunc debitum fuit relevium propter mutationem manus & causa successionis, sive acceptet, ex tunc debitum fuit unicum tantum relevium propter mutationem ex causa legati. Neque enim emittit duplex est mutatio, sed una tantum, cum non censatur pervenire ad heredem, nec momento quidem penes vasa remanere respectu dominii, sed facta transe ad legatarium excepta magna possessione, de cuius mutatione tanquam imperio nei, nihil ad prebentem spectat materiam, & hinc in iure puro. Sed quod si legatum est in diem vel sub conditione? Solum inspiciunt dies conditionis, & si cedit infra diem omnibus testatoris, tunc cum est relevium, secus si post annum ut infra eodem quae §. 18. num. 111. et infra §. 8. gloss. 1. num. 21. Faciunt nota infra §. 35. num. 9. Cetera prope infinita exempla studiosis relinquo.

9. Ex predictis liquet, quod si vasallus constituit usufructum super feudo, vel locet illud, vel ejus feudus ad longum tempus, vel concedat sub censu retenta sile, & sine fraude, vel si tradit creditor in pignus, vel si ad infantiam creditorum sequatur, & subalterat, nihil parvum quaretur patuato, quia nullum feudum non mutavit manum, sed nec est apertum. Hinc si creditus mutatur in possessionem feudi respectu feudum & commodatus, ex primo vel secundo decreto, etiam si feudum percipat & haerent, quod si foret ex nonia contumacia debitoris, ut t. ad Bartol. in l. si finis. §. §. de veligalibus, & ibi Inol. Alexand. & omnes. §. de damn. intell. tamen non mutatur nec apertur feudum, & vasallus semper remaneat vasallus, quam remaneat iuris dominus, & tenetur ad omnia feudalia, & non creditur, nisi in ius in possessionem ex primo decreto foret ratione ipsius rei, in quod dominium utile transierit in alium, ut declarat Bart. & alii in d. §. §. de veligalibus. Jac. de S. Georg. in v. test. feud. verb. communi in fin.

10. Secundo quaero, utrum liceat pignori vel discedere a contractu in praedictum juris dabit vel debandi patuato? Breviter dico, quia in questione simili satis prolusui sui, supra §. 20. gloss. §. 1. Aut relevium non dicitur cessit, aut cessit. Primo casu, puta quod non dicitur fore processum ad traditionem veram vel factam. Et tunc indistincte locus est pignori, seu incontinenti, sive ex intervallo, sive alia res sit integra, sive non, puta feudum permittatur cum alio praedio, quod erat realiter traditum, tamen non dicitur erat facta aliqua traditio feudi, & tunc etiam si dominus fecerit & acceptaverit, adhuc licitum est contractibus retinere. Et sic antiquus vasallus remanebit vasallus ut prius, & nullum jus poterit peti à patrono. Ratio, quia nihil adhuc erat quatuor patuato, cum feudum non mutaverit manum, & sic respectu patroni erat omnino integra. Et in hoc differret veritas à ceteris contractibus, quia venditione conclusa, si dominus accepit, non potest amplius nisi in continenti discedere in eius praedictum: & est ratio, quia in venditione ex solo contractu iura oriuntur, sed revocabiliusque ad traditionem, vel interpellationem patroni. Sed in ceteris contractibus iura non oriuntur: nisi simul cum traditione & apertura l. ad. Secundo casu, postquam jam cessit & acquiritur vel relevium, puta per traditionem veram vel factam fecerit tunc aut est devotum ad veram & realem traditionem, & ex tunc amplius pignori nequit in praedictum dominii. Fallit primo nisi in continenti, amqueam divertatur ad alia. Tunc enim non videtur devotum ad contractum, vel traditionem à qua statim, & dum est in iure, dicitur esse. supra §. 20. gloss. §. quae §. 2.

C. 11

* Quando
licet pignori

num. 15. Tamen secundo respectu retractus feudalis, quia si ex intervallo a traditione, sed forte motu eversionis & ante perfolutionem pretii nunquam cum sensu discedant a contractu, etiam si non possit fieri in prejudicium quinti vel subquinti demum iam quasi paterno: tamen licet possit in prejudicium retractus feudalis si hunc eligat & petat patronus, quia quomodo modum hoc casu venditio ipse excluderet cognatum volentem una certatim promittentis, fortius excludet patronum qui in retractu habet jus de balibus, & qui per cognatum venditoris vinceret. Dicit supra §. 22. & infra §. 285. Sed quis si referat noviter acquisita per vasallum non soluta retractus proximitatis? Videretur aliud, quia ex ratio cessat, sed adhuc idem potest, quia in secundo retinendo solvendo alia jura domino, favorabilior sit causa vasalli: tum quia, tum quia de damno vitando curat, patronus autem nihil de lucro: tum quia hoc jus non datur patrono nisi contra extraneum, non autem contra ipsam vasallum: aut statum est in similibus verbis vel scriptis. Et tunc quavis apposta sit clausula licetam traditionem importans, adhuc potest posse anequeque dominus incipit iure suo uti, sive se jus referat integra. Ratio, quia quavis sit licita traditio sequatur vera mutatio, tamen illa si sit solo consensu est invalida, in solo consensu ipso jure resolubilis est, & reducibilis ad non causam, per notata in *dist. gloss. §. num. 15. in fin.*

11. Tertio, subsequenter quæro in casu quo dominus non possit discedi in prejudicium relevii debiti patrono, utrum secundo distracta debeat duplex reversionis, an unum tantum? Et idem queritur in casu venditionis, utrum debeat bis quintam pretii, vel fides tantum? Et videtur quod bis, quia ex prima traditione permutationis seu venditionis causa facta feudum fuit apertum, & jus relevii, vel quinti demarii quantum patrono, qui potest manum injicere ex hac causa. Et sic ex traditione, sine institutione feudi repetita ex intervallo, apparet illam novam mutationem intractum, quia ex prima traditione vera vel ficta dominum transierat, & ex secunda ex intervallo transierat de novo in alium. Igitur ex nova & separata apertura, & consequenter iterum ex hac nova & supervenienti causa potest patronus manum injicere, & ad novum fidelitatis sacramentum veterem vasallum adigere, & sic verificatur dupliciter esse mutationem seu venditionem. Sed quæritur fit. Tertio hæc jura acquiruntur patrono, sicut quando retractio seu reventio sequitur non ex causa antiqua & conventa in prima traditione: sed ex causa nova & mere voluntaria: & illud tenet Albericus post Guili. de Cog. in l. ab emptore. col. fin. ff. de pati. & post de rigore defendi, sed mihi semper visum est nimis rigorosam & disconveniens naturæ feudis quod in gratia & benignitate consistit. Et quia onera precaria sunt odiosa in feudis, ideo solitas sum aliter distinguere, sed quia distinctio mea medum ad materiam feudalem, sed etiam ad laudimia priorum censuum, & ad multa alia decedenda, utilis est, oportet pretium duxim in successione resolvere, sed ut nihil in sequentibus §. 5. sit repetendum, posteriora puncta super quibus disputations & resolutionis cardo vertitur, præter tere & discutere: brevius enim & clarius traditur semel & simul. Ut sub hac specie: fundus sive feudalis, seu censuales fuit venditus sub pacto de reventiando, certum est in terminis consuetudinibus nostre quod domino directo debeat laudimia à principio, & tunc accipio verbum laudimia in sua generalis significatione pro omni jure pecuniario debito domino directo in recognitione novi possessoris fundi, quamvis apud nos strictius de communi usua accipiatur, ut scripsi infra *ut. sup. §. 76.*

*Utrum de reventiando sit distinctio inter novum laudimium.

12. Sed quæritur est, an debeatur ex redemptione seu reventiando? Et videtur quod non, duplici ratione. Prima est, quia lex vel statutum de laudimio, aut similibus jure debet intelligi de venditionibus,

cessationibus, aut alienationibus voluntariis, non autem de necessariis, sicut hæc semper erantur parum: & excepta à generali dispositione prohibitoria, l. per diversas, verba. excepta. C. mandati l. fin. in fin. C. de litig. l. alienationes ff. famul. heredi. Et licet dicit Bartol. in l. qd. adeo. ff. de vendit. Justiniana. Alexand. consil. 52. lib. 2. Decius Tholozanus. 75. & ibi laze Auf. in addi. Albericus. Beuz. inter consil. feudalia. consil. 94. collect. fin. Sed ista reventio est hujusmodi. Secunda ratio, quia non videtur nova venditio, sed simplex restitutio, sive retractio rei facta ex pacto apposto in prima venditione, ut subsoluit declarat Franc. Acer. in consil. 6. Pro infrascripta. collect. 2. in fin. penult. deo. & ita quod nulla jura debeatur ex reventione quæ sit necessario ex pacto apposto à principio, vel re integra venditionis, tenent Guili. Cagnol. Albericus. Bald. in l. ab emptore. collect. fin. ff. de pati. Fortius simpliciter dicit Joan. Fal. in l. fin. C. communi de legat. quod ex venditione facta sub pacto de retrovendendo nulla laudimia vel jura debeat, & sequitur Nicol. Boeri in consuetud. Burwig. titul. de consuetud. feud. §. 18. & Chaila. in consuetud. Burgund. titul. des cens §. 3. Sed non est simpliciter vera, sed de reventiione, seu secunda venditione intelligendum, & non de prima ex qua indubitanter debent, ut optime declarat Masuri. in notul. de locato & jure employat. §. 1.

13. In contrarium, quia ista est nova venditio, non etiam ipso jure resolvitur prima venditio, sed per viam & modum novi contractus, & nova venditionis. Unde Bartol. & communiter omnes scribentes in notul. l. ab emptore. in fin. distinguunt, an prima venditio revocetur, per viam mere distractus, vel ipso jure, sive nova venditione, an vero revocetur per viam novi contractus, seu reventiionis, ut primo casu patet quando ipso jure resolvitur per pactum legis commissoriae, vel additionis in diem, vel per existentiam conditionis rei subiectæ reventiioni ex ultima voluntate, & non debeat gabella de novo, vel laudimium, aut aliud simile debitum ratione venditionis. Secundo vero casu, ut in terminis l. 2. C. de pati. inter emp. & vend. qui est casus nostre, & iteum debeat, & ita expressè distinguit & decidit Paul. Calbro in l. 1. collect. 1. C. de pati. inter emp. & vendit. Jacob. de sandi. Cicorgio in tractatu de operis, col. 10. verba. per vasalla inferior. Hieron. Cagnol. in repp. d. l. 2. quæst. 15. collect. 16. & in quæst. 35. collect. 18. Et ita sentit Andreas Alciat. in l. capisse. in fin. ff. de verborum signific. ubi in questione an ex contractu resolutio debeat gabella reipublicæ distinguit: Aut resolutio fit per modum extinctionis juris ejus qui accepit, & sic non per viam novi contractus, sed ipso jure, & tunc non debeat: aut fit per modum translationis, quia jus accipientis non extinguitur, sed retransfertur in primum dantem, & tunc debeat. Et ista sunt pro repositione ad secundam rationem adductam pro contraria parte. Ad primam autem rationem respondetur quod non concludit. Patet, quia ista tellatur gravaverit hæredem de vendendo, necessaria est venditio, itidem si contingat feudum subalterni & adjuvanti plus offerenti insistentibus creditoribus per solentem subalternationem: & tamen his casibus & similibus locus est gabellæ, & pariter omnibus jurebus dominicalibus, ad tollendam autem consequentiam sufficeret vel inam dare instantiam, ut per glossam & lazon. in l. creditor. ff. de oper. novi nunciat.

14. Ex quibus illud obiter concludo, differentiam seu distinctionem Bartoli & lequacum inter voluntarium & necessarium venditionem, non procedere in hac materia: id in materia dicitur legum supra ad hoc allegatarum, quo loquuntur in diversis terminis, videlicet ubi agitur de prohibitione vendendi, vel de suspensione fraudis in vendende, non autem ubi agitur de jurisdictione vel competitiore tertio ex venditione, quia sine

antiar, sine necessitate sine venditur, hoc nihil pertinet ad alium tertium, quicquid de consorte scribitur in Alexand. cons. 12. lib. 1.

11. Tamen resolvendo concludo pro prima parte, per secundam ejus rationem, quæ non sufficienter subdividitur per additæ pro parte contraria; sine enim tenetur venditio ipso jure, sine novo haministato, sine per nam simpliciter distractus sine sub forma novi contractus, non est imponenda lex verborum nec verborum formula, sed verbus, idcirco sufficit quod illa resolutio prima venditionis non constat a causa nova, sed à causa antiqua & necessaria inesistente primæ venditionis, vel re integra apposta; tunc enim huiusmodi resolutio est pars primæ venditionis, & illius essentia, ut expressim dicitur Bald. in consil. 418. ubi innotuit lib. 2. unde ex ea non inferantur nova jura. Sed certe illa sunt clara in terminis in quibus loquitur doctor, in locis præfatis, videlicet in pactione apponitur, quando fit venditio vel alius contractus, & sic clari procedit in terminis hujus questionis incidentis, videlicet quando secundum & idem de prædico censuali respectu laudimortui venditur sub pacto de recuperando à principio, vel re integra apposta, ut ex reventatione nulla jura debeantur, sed sufficienter jura debentur ex prima venditione, in qua illa sunt inclusa tanquam ejus pars.

16. Ex quibus etiam infero quod ex quo patronus semel * approbaverit primam venditionem, recipiendo quintum pretii, vel habendo solum de ejus solutione, non poterit amplius rei retractu, etiam ex capite reventationis, quando in vim dicti pacti reventationis nec poterit aliud quicquam exigere quam simpliciter renovationem fidelitatis propter novam aperturam. Amplius, etiam si invenerit emptorem sub præ reservatione expressa, quod salvum sit ei jus retractus quando fit reventatio; nihil enim valet huiusmodi * protestatio tanquam contra jus consuetudinis supra §. 3. & contra solutivum actus, quod est approbatio primæ venditionis, quæ necessario includit approbationem reventationis, sicut cæterarum omnium conventionum & qualitarum primæ venditionis, quæ non potest dividi; imò etiam si emptor consenserit huic protestationi, & reservationi, nihil agere, nec hoc præjudicare potest venditori. Patet quia etiam patronus à principio jure retractus usus fuisse, quod tamen contra ipsum sicut contra emptorem vel quolibet alium universalem vel singularem successorem poterit venditor intentare actionem retractus conventionis, quæ est in rem scripta, ut pro opinione Pauli in l. si cum venditor ff. de pignorat. actio. contra Alexand. scripti, infra §. 143. & in annotat. ad Alexand. cons. 10. lib. 1.

17. Sed in terminis questionis nostræ principalis & hujus solutio non videtur adaptari, quia hic §. loquitur longè in diversis terminis, videlicet in reventio, quod non imponitur contractui, nec quando constituitur, sed imponitur quando & quoties accidit tantum transire de uno ad alterum, & hoc solum & non aliud respicit consuetudo, & hoc sic pedes in in totis, inquit res solutio in l. si non fuerit in fin. gloss. penult. in fin. ff. pro socio. Et præcisè tantum, nec licet extra vel ultra progredi, ut notat Casp. in tract. de simul. contract. præsumpt. 3. casus. 4. Sed manifestè hoc & intelligitur solum bis manare manum, & transire de uno ad alterum, & ex intervallo, ergo quocumque modo hoc fiat, non videtur curandum, sed tantum in reventio & generali dispositionis hujus consuetudinis, quæ in aliquo casu dura videtur l. si servus ff. de servit. actio. prædior. l. 1. §. si qui servum ff. de exere. actio.

18. His factis fundamentis venio ad distinctionem supra generali questione nostræ, an duplicia jura debeantur patrono quando re non integra à contractu disceditur? Aut agitur de venditione, aut de alio con-

tractu. Si de venditione, aut disceditur à prima venditione in vim pacti simul, vel re integra apposta, vel necessitate radicata in principio venditionis: aut ex interveniente libera voluntate, vel forte ex causa necessaria, & destructiva, & quæ non oritur ex contractu, nec habet eam: aut aliquid commune. Primo casu facio unicam conclusionem, quod non debeantur jura nisi semel ex prima & unica venditione: quoniam etiam per formam reventationis & novi contractus resolvatur, tamen quia hoc ite ex vigime venditionis, non est nova venditio, sed executio primæ. Sed nunquid saltem debebitur unum reliquum ex hac ultima notatione? Dubium facit quod dicitur fronsium inter non venditur, saltem de novo vere mutat manum, sed ex omni mutatione quolibet omne sit talibus exceptis debetur. Contra dicitur idem, quia verum quidem est quod iterum mutat manum: sed hoc secunda mutatio fit ex causa primæ venditionis, quæ est excepta à reliefio, & pro qua jus quæ deatari saltem est semel, quod sufficit. Hanc conclusionem limita primo ut procedat dummodo illa resolutio fit ex causis ad hoc obligatis: puta quia ab initio convenit quod emptor tenetur revendere infra tale tempus, vel si tale quod accideret: secus si solum esse conventum, quod ille voluerit vendere, tenebitur illum à quo accepit possidere: huiusmodi enim conventio non obligat ad revendum lun, sed solum ad patendum, nec est pars venditionis loquens, unde semper est secunda venditio libera & nova jura debentur patrono. An autem huiusmodi retractus, seu prolatio conventionalis excludat seu subforcat retractum feudalem vel proximitatis, est pulchra questio quam plene tracto infra §. 184. ubi multa notanda quæ de materia retractuum superaret delictis. Ut prædictis infero ad decisionem pulchre questionis, quod si quis primo stipulatus est jus prolationis futuræ venditionis pro centum: postea evocavit illum emptorem, an debeat jura de illa prolatione vel retractu? Sive si vi dicti pacti redimat à tertio emptore, locus est iuris dominicalibus & utriusque retractus tam pro pretio principalis venditionis, quam pro pretio dicti pacti. Sed non debentur aliqua jura de tertio contractu seu recuperatione ab illo emptore. Secundo & per oppositum limita conclusionem nostram ut nulla petitis jura debeantur, quando non in vim pacti * venditione apposta, non per viam novi contractus, sed per viam nove rescissionis & annullationis venditio etiam in duplum impleta resolvitur, & ad non casam reducit, puta propter lationem ultra dimidiam justo pretii, juxta l. 2. C. de rescind. empt. & vendit. Vel per restitutionem in integrum beneficio minoris ætatis, vel ex alia justa causa, tunc enim quoniam non fit reventatio nec proprie nova mutatio, sed annullatio præterite mutationis, nulla jura vel releva inde debentur, sed soluta repetuntur, ut infra quæst. 45.

19. Secundum casum quando voluntariè disceditur * sublinguo in duo membra: Aut venditio jam erat perfecta & consummata bene inde, videlicet pretio soluto & re tradita, non nisi primò, & tunc ite conclusio, quando duplicia jura debentur patrono. Amplius primo, etiam si contrahentes discedat per modum fidei formam distractus, & per actus retrovolutes, habendo primum contractum & omnia ex illo secuta pro infectis: huiusmodi enim verborum conventum non immutat veritatem l. si annullis C. de contract. empt. & vend. & vere est secunda nova & spontanea venditio, remanente prima, quia post ejus ultimam perfectionem non potest haberi pro infecta, leg. in bello §. solus ff. de capt. & postulatio. revers. Et in individuo quod re non integra non potest venditio infecta fieri tanquam non erit nisi de per actus retrovolutes, est textus in l. 2. §. 3. ff. de rescind. vendit. Et sic ex utraque solita & integra jura debentur patrono, cu liberè sit exigere duplicia quantum pretii, vel retractum feudis ex aliqua venditione, & quintum pretii ex prima, ad quod

* venditio
retractio.

C c c ij

quoniam potest contra alterum contrahere, quoniam melius voluerit, ut dicitur in §. seq. Et ita quod non possit dici in prejudicium domini dicitur vel gabelarii, tenet. Bald. in l. fin. constans C. de donat. inter emp. Joan. Bertrachinus in trall. de Gabel. in §. parte §. partiquasi. 14. Jacob. de sancto Georg. in trall. de ager. nihil continent, Joseph. Bertrachinus consil. 199. Limitis ut procedat si ex longo intervallo, quia si in contempore, tunc facti est simul etiam infra annum iura debent per noscia ex eodem, quall. §. 8. num. 11. etiam precuntaria tantum. Nam autem retractus tunc proximitatis nec si datus propter reversionem ad lineam si serio & sine simulatione fiat. Idem si esse distractus fiat occasione subiecta hypothecae, vel alioquin juris evicti, vel passionis non impletur.

30. Secundo vero membro le. nisi casus quam lo contractus non erit hinc inde impletus, puta precum non erat solum, licet res rediret esse tradita, & tunc quavis non possit paniter esse distractare, et tunc peractus retrosumens in prejudicium juris jam factum & ac quilibet patronatus in respectu juris futuri. Et quatenus ex novo contractu possunt paniter casu de novo contrahendo, sed diste h. nolo & recedendo ad prima venditione per actum retrosumens, videlicet traditionem re animo differenda quod ex hoc distractio dominis directus iura iura utrius de novo procedente poterit, & ad hoc usque quia iura permittunt tunc consensus distractus necdum re omnino integra, federiam re secuta ab altera parte, dummodo non sit utriusque impletum, & dummodo iustitiam actus retrosumens. Textus in l. 1. in fin. §. quomodo. licet ab emp. diste. Et secundum gloss. & auctores ibi, non fiat hoc casu duo contractus, quia actus ultimus non est novus contractus, sed discessio a primo eorum. Et a iure permittit: & ut inquit Fabian. de morte laici dicit. in trall. de emp. §. non in §. quod promissio. §. 8. solum primus actus dicitur contractus, & secundus dicitur panitentia, & non debetur nisi una gabella unde quodammodum prolatum est superius §. gloss. §. quod §. 1. & 2. licet panitere in ista gratia etiam in prejudicium domini directi, vel reversi in simili respectu juris ex venditione nisi quatenus licet revocabiter, eadem & fortiori ratione dicendum licet panitere re non integra, seu nondum consummata in prejudicium juris quatenus & nondum ab ipseus quatenus.

31. Sed nunquid ex hoc nova re traditione facti possit primam traditionem, & ex intervallo debeat relevium, quod ex omni qualicumque mutatione d. bene? Puto quod non: quia quavis voluntate fiat, tamen licet ex causa distractus venditionis a iure permittit, Et sic non dicitur nova mutatio: sed re solutio prima a iure permittit. Generalitas autem huius tenoris debet civiliter accipi, & ad dispositionem juris restringi & modificari, l. §. cum & ibi Barui. Bald. Angel. §. de servit. nec est ad id ubique generalitatis verborum in: in venditione civiliter beneficium & dispositio juris permittit actus retrosumens & distractum, etiam re, sed non in totum) sicut.

32. Iura autem patroni semel quatenus ex prima mutatione seu venditione re non integra dissoluta remanent integra. Unde non obstat distractio, & actu retrosumens, potest quantum, vel etiam sub quantum denarium pretii exigere. Sed non retractum, ut nuper dixi supra eodem num. 10. Et ita per predicta puto debere intelligi & limitari ad eum Alberici. in l. 1. ab emp. tenet. col. 5. quod ex venditione, vel distractu tunc voluntate possit rem traditum debeat iterum iura domini directo, ut procedat quomodo necdum. Et rat tradita, sed etiam pretium solum sine utriusque impletum.

33. Ex quibus infero quod Joan. Bertrachinus in suo tractatu de gabel. parte. §. quod §. 5. in §. parte §. non in §. 13. postquam recte concludit, quod ad distractu non debetur nova vel secunda gabella, ut etiam

Latentes Aule, Tiragu. de legib. eodem. et §. 5. nam 2. tunc intelligit limitari illum conclusionem, ut non procedat quando res jam tradita retractatur: quia debet limitare, quando post contractum hinc inde impletum, immo consensio & ex intervallo data & accepta hinc inde restitutum, tunc enim nec de facto est novus contractus, non autem quando contractus nondum erat utriusque impletus, & restat periculis, quia tunc factum est per actum retrosumens discedere, & non dicitur novus contractus, sed distractus, licet res jam tradita retractetur, & non debetur iterum gabella, sed debetur simul tantum ex prima contractu, a quo re non integra dicitur non potuit in prejudicium juris jam quatenus, ut dicitur est, & tradunt omnes tractantes in iur. genium, §. ad C. de pall.

34. Et ulterius molestus §. Femia. in d. quod §. 5. eum voluit reprobare sententiam Angel. Pata. in l. cum eadem §. de adu. ebe. Ubi dicit Angel. quod si promittitur in pecunia, & postea pro dote datur res in solutum, uncatantum debetur gabella, quod improbat Joan. Bertrachinus dicens, quod cum sine dote res diversae, sine diveris contractus, & allegat quoddam consil. Pauli. Sed ego sententiam Angelii verum puto, quia licet sine dote res, tamen sine subrogatum loco alterius, quod fieri potest re integra, & tempore non est nisi unius obligatio & unus contractus & non plures. Imo non consistit esse nisi una res, quia aliud pro alio solutum reputatur eodem consensu creditores. Nec per hoc multiplicatur, sed solvitur eadem obligatio. l. unius. C. de solut. tam vobis. facti l. cum unius. & quod ibi notant doctores ff. de leg. 1. Ubi res soluta censentur ab uno locum debita. Non videtur de hinc consil. Pauli quia loquitur longè in diversis terminis, videlicet quomodo fore diversitas, necdum etiam, fedetiam personarum, alias contra fecit inde Paul. consil. 164. dubium videtur ibi. Plura sunt his animadvertito quae censura indigent, sed nolo excedere materiam feudalem non enim pendiit annualem nisi ad rem nostram immediate faceret.

35. Pone enim feudum fuisse venditum pro certo pretio, & antequam tradere placuisse aliud feudum dari in venditione in solutum, vel esse venditum loco primi pro eodem pretio. Vel pisse huius convenit de permittendo certo fructo cum alio padio, deinde aliud feudum fuisse traditum & datum in solutum loco illius de quo ab initio fuerat conventum. Queritur de pretio patroni? Et si opinio Bertrachini esset vera, patronus sarabique haberet duplicia iura: videlicet in casu permittitionis duplex relevium, & in casu venditionis jus retractus, vel jus quinti pretii duorum feudorum: vel melius unum jus retractus, nec unum jus quinti pretii respectu primi feudi, & respectu secundi in solutum dati, unum relevium: quia licet man primam feudum cencatur traditum, & deinde cum feudo dato in solutum permittatur. Et in casu venditione Bald. in consil. 164. notat ibi §. 5. Sed contractum est dicendum: nec hoc casu admittenda est illa fictio retractus, & per novum contractum & alio modo retractus: quia est contra intentionem patroni, quod noluerimus de novo contrahere, sed cyratiam refovere, subrogando unam rem loco alterius, quod licet facere potuerunt: utpote cum res adhuc esset integra, & licet re pantere, & distare vel retonare. Et sic non sunt duo contractus: sed unus tantum, & unica mutatio unius feudi videlicet primi & traditi tantum, & sic veniat esse fictio, praeteriam cum feudo tendat ad odium & duritiam: non enim debet admitti nisi ubi necessitas impellit, vel arguitur proventu. L. unius §. ex quibus caus. major. unde non debetur patroni simul, & respectu retractus duntaxat & non respectu rei & contractus re integra subditu.

36. Sed si penam feudum fuisse de facto traditum, deinde ante pretium, vel penam compremittatur receptum, placuerit illud feudum restitui, & loco prius

aliud feudum subrogari, tradi & manere pro soluto: tunc non est modica difficultas, quia ex quo contractus nondum erat hinc inde perfectus, videtur licuisset pœnitere & variare in præjudicium juris incommutabiliter quærendi per prædicta: saltem antequam patronus præveniret & feudum primo traditum (antequam traderetur) ad manum suam posuerit. Et sic videtur quod adhuc non debeantur jura nisi semel, & respectu feudi subrogati dumtaxat. Sed contrarium puto, quod post rem non fictè, sed realiter & cum effectu voluntariè & absolute, non provisionaliter nec experiundi causa traditam, indistinctè etiam antequam dominus præveniat, jus incommutabile acquisitum est patrono ratione feudi in aliam manum translato. Et sic in ejus præjudicium non licet variare voluntariè, & ex intervallo, sine domini consensu. Secus si traditio fuisset in continenti revocata, & aliud feudum subrogatum, quia tunc non dēferetur illa prima traditio fuisse facta, sed secunda esset prima & unica, ut notant Paul. Alexand. & alii in *l. juris gentium. §. ad d. ff. de pact. & dictum est supra*. Et tunc nulla debentur jura respectu rei primo traditæ, sed solum ratione rei subrogatæ, & secundum illius qualitatem: unde si in terminis permutationis subrogatum fuerit prædium censuale loco feudi, nulla jura debebuntur, quia apud nos ex permutatione censualem nihil debetur, nisi forte duodecim denarii Parisienses pro saisina, ut diximus infra *tit. seq. §. 76*. Et in terminis venditionis non debetur nisi duodecima pars pretii jure laudimiorum seu ventarum, nulla feudi venditi, & non traditi, vel in continenti recuperati ratione habita: quia sicut libere poterant partes in totum vel simpliciter distrahere, ita & potuerunt in novum contractum transire.

27. Sed eodem themate retento supra *num. 25*. quæritur in casu in quo diximus re tradita ex intervallo recuperata, omnia jura domini directi, ratione illius rei acquisitæ manere integra: utrum ratione recuperationis ejusdem rei debeantur alia jura; & sic tria dominicalia jura triplici respectu? Breviter respondeo, solum duo jura deberi posse, videlicet prima ratione primi contractus & primæ venditionis, & secunda ratione rei subrogatæ ex novo contractu. Recuperatio autem primæ rei spectat ad merum distractum. Et sic hoc respectu nihil de novo debetur, & est factus jus ex primo contractu acquisitum non revolvitur per distractum variationi implicitum, & post rem traditam ex intervallo secutum. Et quod dixi secunda jura deberi ratione rei subrogatæ, clare exemplificatur in permutatione feudi, loco cujus post traditionem ex intervallo, vel post manus injectionem patroni, aliud subrogatum fuit, quia tunc duo tantum, & non tria debentur relevia. Sed si esset subrogatum prædium censuale, re nondum hinc inde secuta, non deberetur nisi unum relevium, ratione primæ traditionis. Exemplificatur etiam in venditione feudi, & post ejus traditionem in alio feudo non in continenti subrogatum: quia bis, & non ter debetur quintum pretii: si autem prædium censuale esset subrogatum, semel deberetur quintum pretii, & semel duodecima pars pretii.

28. Sed quid è converso si emptor loco pretii dederit feudum in solutum? Et omnino dicendum habere locum omnia jura feudalia, quum sit vera novatio venditio, nihil habens commune cum venditione præcedenti, per notata supra *20. gloss. §. quest. 10. nisi re integra, vel quandiu pœnitere licet, contractus transformaretur in permutationem*. Et ita procedit quod tradit Bald. in *d. consil. 164. lib. 5. ubi in hac specie focer promisit genero 300. pro dote*. Deinde dedit certum prædium in solutum hoc pacto, quod si infra annum solveret dicta 300. recuperaret prædium, alias remaneret ipsi genero juxta pretio æstimatum: decidit quod gabella debetur omnino de trecentis. An autem debeatur de præ-

dio, dependet à futuro eventu: quia si solus 300. recuperetur, non debetur: quum fuerit simplex pignus: si autem non solvantur, debetur nova gabella de prædio. Ratio, quia ista datio in solutum etiam re integra non inducit distractum promissionis præcedentis: sed eam implet & simul inducit novum separatum contractum: secus in casu posito per Bertachinum supra *num. 23. quia ibi datio in solutum re integra destruit & distrahit præcedentem contractum, & unicum tantum contractum relinquit, & sic non est locus gabellæ, nec similibus juribus nisi semel*. Ecce quod prædicta in distinctione mea planè & clarè procedunt, quandiu nihil cum patrono gestum fuit.

29. Sed ad majorem declarationem quæro, quid si re tradita, sed nondum pretio persoluto emptor adiit patronum cum quo de quinto pretii composuit, & certo termino solvere promisit, & sic in fidem admisus fuit & investitus, deinde inter emptorem & venditorem molestia suborta, eo quod forte pretium non persolveretur in termino, emptor renunciavit emptioni, quod venditor acceperat, & inter eos placuit omnia haberi pro infectis, & rem & pretium hinc inde restitui quod & fecerunt: Utrum patronus possit novum aliquod jus petere vel retractus vel quinti pretii, vel saltem an possit ab electione per eam facta de quinto pretii discedere, & redire ad retractum feudalem & eum eligere, saltem attento quod non fecit hanc electionem cum venditore, qui nunc vult de novo recipi in fidem? Et puto quod non possit, sed quod teneatur renovare investituram venditori simplicem fidelitatem offerenti: dummodò illud primum quintum pretii, vel summa ad quam cum emptore composuit, ei offeratur, & solvatur. Et nihil aliud petere potest patronus nec variare poterit redeundo ad retractum prætextu variationis contrahentium, quia non obstantibus gestis inter emptorem & patronum, contractus semper mansit adimpletus inter ipsos contrahentes, & sic licuit eis per viam distractus discedere secundum formam *dilt. l. 1. C. quand. lice. ab empt. disced.* quemadmodum liceret distrahere etiam post manus injectionem à patrono in feudum venditum & traditum, in præjudicium tamen quærendorum dumtaxat & non quæsitum jurium, secundum prædicta, quæ in quantum termini conveniunt, habet locum etiam in venditione vel distractu pretii censuales.

30. Quantum autem ad secundam principalem partem nostræ distinctionis, videlicet quando agitur de alio contractu quam venditione supra *num. 18. tunc prima facie non videtur distinguendum, nec subdistinguendum, an superveniat distractus ex causa voluntaria, an ex necessitate pacti in primo contractu appositi, nec an distrahatur post primum contractum, puta per mutationem, hinc inde vel ex altera tantum parte impletum, prout in venditione fecimus, sed generaliter & universaliter, quod quoties feudum mutat manum, seu transfertur de uno in alium, toties nedum de novo aperitur, sed etiam novum relevium debetur. Et ratio differentie manifesta est, quia onera quinti pretii vel retractus in casu venditionis debita, non imponuntur ipsi mutationi feudi, nec eâ præcisè respiciunt, quia etiam citra mutationem debentur & exiguntur, ut dictum est in *§. 20. gloss. 3. sed imponuntur ipsi venditioni, & eam respiciunt tanquam proprium subiectum ex quo producentur, & ad quod referuntur, & determinantur*. Non immerito impositio horum jurium recepit omnes modificationes & conditiones à jure impositas venditioni, & circa similia onera venditionibus imposita: longe diversum in jure seu onere relevii, quod non imponitur certo contractui, vel causæ mutationis, sed ipsi mutationi, & translationi feudi de manu in manum, & non refertur ad aliud quàm ad ipsam mutationem, & sic non recipit præfatas modificationes: sed ex quacumque & quàm frequenti mu-*

ratiōe debetur, exceptis tribus tantum casibus, per hunc textum. Igitur non videtur aliud requirendum, quam si quoties feudum de uno ad alium transeat, etiamsi quid durum inde sequatur, quia ita lex scripta est, *l. prospexit. ff. qui & a quibus manumissi. leg. non sicut.* Quid enim si vassallus donavit feudum cum onere? Quod si præmoriatur donatarius, vel alia conditio extiterit & revertatur ad donantem, dicemus-ne deberi relevium ex reversione necessario, sed solum ex donatione? Non opinor, quia id esset contra mentem & generalem dispositionem hujus §. Quid si donavit & tradidit ob causam, & causa non secuta recuperat, dicemus-ne bis deberi relevium? Et certe hoc casu, quantumvis verba hujus §. stent pro patrono, tamen præter id quod durum & absurdum est, non puto eam esse ejus mentem. Ideo pro resolutione,

31. Sic breviter distinguo. Aut receditur à contractu alio quàm venditionis, puta donatione, vel permutatione, ex causa seu modo per quem contractus & traditio rei retro annullatur, seu reducitur ad non causam, & non sortitur effectum, quasi traditio fuerit inefficax: aut reducitur ex causa per quam contractus non annullatur in se, nec reducitur retrò ad non causam, sed traditio remanet pro tempore præterito efficax. Primo casu, tametsi feudum bis mutet manum, tamen quia illæ mutationes annullantur ex causa necessaria, & inexistenti primæ mutationi, nullum debetur relevium, quia * nulla efficax mutatio (de qua sola hæc consuetudo debet intelligi) intercessit. Secundo vero casu, puto necdum ex prima, sed etiam ex secunda mutatione vel restitutione rei deberi relevium, sive reversio fiat ex causa voluntaria, in qua non esset dubium; sive ex causa necessaria, & inexistenti primæ mutationi & contractui, puta cum feudum donatum fuerit cum onere reversionis ad donantem, vel suos post mortem donatarii, vel suorum, quoniam ex hoc donatio non rescinditur, nec annullatur in se, nec reducitur retrò ad non causam, & sic in effectu reperitur duplex mutatio. Igitur duplex relevium, quamvis in hoc ultimo exemplo aliud sit in venditione propter diversam rationem, ut dictum est. Limite per notata *infra eodem quest. 36.* quando hæc mutationes cadunt infra eundem annum. Et ne cui forte prolixior videatur hæc questio, potuissem per quatuor conclusiones quod sentio exprimere, sed quia nusquam mihi arrego pythagoricum illud *divisio*, sed cujusque melius sententis iudicio scripta mea subijcio, eidem scriptorum & rationem & probationem reddendam esse censui juxta notata in *e. ego solis. 91. dist.* Et in hoc quantum potui & facilitati & brevitati bonæ fide studui, nec commode potuissem paucioribus verbis expedire, maxime attento quòd hæc questio ad infinitas alias generalis est, & quòd nullum in hac materia habui præcursorem, nec à quoquam tractatam aut discussam inveni. Successit dom. Andr. Tiraq. qui in *tract. de retract. conven. §. 6. gloss. 2. laboriosè & effusè ultra tres chartas hæc examinavit. Sed tandem num. 9. in sententiam nostram recidit. Adde quæ circa hæc scripsi per duas conclusiones cum ampliationibus & limitationibus, *infra par. 2. §. 78. gloss. 1. quest. 2. num. 31. usque ad num. 40.* Hic jucundum erit subijcere questionem prioribus connexam, quam anno 1550. vidi in facto. Vidua permutavit cum genere sub aliquo supplemento pretii, domina de Verfigni à qua potior fundus censualiter movetur, petit laudimia à vidua, quæ excipit contractum simulatum nec sortitum effectum, se semper possedisse, nec pecuniam fuisse numeratam, hæc sunt peremptoria defensiones. Tamen iudex favens ætrici, noluit recipere ad probandum. Clamabat à vocatus ætrici conitare in promptu de contractu, & sic quod vidua rea damnanda erat ad solvenda laudimia, & multam per octiduum celati contractus saltem provisionaliter sine præjudicio repetandi in diffinitiva. Ego partes viduæ tutatus sum, quia non est instrumentum factum cum ætrice, & sic ea non debet habere privilegium guarentigiæ & provisionis. Sed debet venire via*

ordinaria actionis, & sic ream prius audiendam in probatione exceptionum peremptoriarum. Nec obstat causificatio ætrici, quòd alias nunquàm solventur laudimia: quia imò mox ut possessio serio in aliù translata fuerit, possessoris multis nominibus intererit investiri. Prius autem quam serio translata fuerit, dominus directus præproperè sollicitus est & certat impedire commercium, quod liberum esse debet salvis jurebus domini directi, secundum qualitatem commercii perfecti, quod præcedere debet, nec in sua libertate impediri. *l. pen. C. pro socio.* Dicta enim ætrix non habet jus ex dicto contractu nisi in consequentiam. Ergo prius judicandù de contractu: multum refert inter eum qui principaliter contraxit, & inter eum qui expectat aliquod jus inde ad se perventurum in consequentiam, ut plenius dicam *infra.*

32. Quarto ad ampliorem declarationem, & confirmationem præcedentium quarto. Minor sine decreto vendidit vel permutavit, & de facto tradidit feudum suum. Deinde forte major factus, sed ante lapsum temporis de quo tractamus *infra §. 103.* vendicat à possessore, & venditio vel permutatio declaratur nulla, utrius debeantur jura? Respondeo, secuta hac declaratione (& idè in simili de domino censuali) nulla jura debentur patrono, nec ex contractu, nec ex traditione, nec ex restitutione, quia feudum non fuit alienatum, nec mutavit manum, & consuetudo * loquens de venditione vel mutatione intelligitur de valida. *l. 4. §. condemnatum. ff. de re jud. l. non putavit. §. non quavis. ff. de bon. possess. contra tab. l. 2. in fin. ff. quemadmodum testam. aper. l. filius. §. si quis bonorum. ff. de leg. præstand. & hoc in terminis nostris, tenent Petr. à Bella. Petr. Joan. Fab. Alber. in *l. fin. §. fin. autem. C. communia. de legat.* Hinc est quòd * gabellæ non debentur ex contractibus nullis, aut invalidis: & statutum imponens gabellam, non intelligitur loqui nisi de actu valido, ut volunt Cy. Bart. Bald. Salic. & Jason. in *l. fin. §. fin. autem. C. communia. de leg. Bald. Salic. in l. 2. in fin. C. de emuch. Bart. Bald. in l. non dubium in princ. C. de legib. Ang. io l. Marcellus. §. res qua. ff. ad Trebellia. Ludov. Rom. in *consil. 78. licet communi. per tot.* Alexand. *consil. 104. num. 6. lib. 1. consil. 36. num. 5. 8. lib. 4.* Joan. Bertachinus in *tract. de gabell. in 3. parte ultima partis princip. in quest. 15. 32.* Jason. in *l. 3. §. Nerva. nos. 3. ff. de acquir. vel amit. possess. Franc. Ripa. l. edicta. num. 42. cum seq. C. de eden. Franc. Purpurat. l. singularia. num. 127. ff. si cert. petat. & post primam horum editionem multa ad hoc cumulat Andr. Tiraq. *de retract. proximita. §. 2. 1. gloss. num. 6. cum seq.* Et pœna appolita alienanti feudum vel emphyteusum sine consensu domini, & generaliter quemdam contractum vel actum facienti, non habet locum nisi in alienatione vel contractu valido: secus si alias, puta ex defectu solemnitatis, vel ob aliam causam sit nullus, ut tradit Bald. in *l. 2. coll. 1. versicul. ex prædictis. Cod. de episcop. audien. & in consilio novo. factum tale. col. finali. lib. 1.* Bartol. in dicto §. si quis bonorum. de legatis præstan. Fabian. de monte sancti Savi. in *tract. de empi. & vendit. in 3. quest. princ. quest. 35.* Jacob. Alvarot. præposit. in *cap. 1. quid juris si vassall. post alien. feud. recuper.* Jacob. de S. Georg. in *tract. feud. in ver. & cum pacto. de non alien. col. 2. versicul. sed pone.* Guid. P. ap. in *Decis. Delphin. 590.* Alexand. *consil. 99. in fin. lib. 5.* Socin. in *tract. fallen. in ver. emphyteuta.* Felin. in *cap. ex tenore col. 4. de rescrip. Jason. in l. 3. quest. 22. C. de jur. emphyt. l. 1. col. fin. ff. quòd quisque jur. Bart. in l. servos legato. §. 1. in fin. ff. de leg. 1. Franc. Curt. senior in *consil. 8. col. fin.* Hippol. de Marli. in *l. fin. num. 12. ff. de quest. l. 1. §. præterea. num. 20. ff. ad l. Cornel. de Sicar. & in singularia. 28. & consil. 28. 53. Challa. in consuet. Burgund. cod. tit. §. 8. gloss. 3. Et hæc est vera & communis sententia, quamvis Francisc. Curt. jun. in *tract. feud. parte 4. quest. 19.* dubitet, & in contrarium declinet, sed non est dubitandum, etiam si procedatur ad traditionem facti, quicquid novissime dixerit Andr. Alciar. in *c. 1. col. 4. num. 91. de præsumptio.* Et ita quòd tunc non incurratur pœna etiam si sequatur traditio facti, tenet Bald. in *d. l. 2. de episcop.******

* Consuetudo loquens de mutatione feudi, intelligitur de efficaci & valida non de inutili & nulla.

* Nulla & invalida que sunt, nihil operantur.

* Gabella non debetur ex contractibus nullis aut invalidis.

episcop. aud. Præposit. Mediolanens. in cap. 1. quid juris sit si vassal. post alien. feud. recuper. in vassal. feud. Anthon. Rub. in Repetit. §. morte. in l. non solum num. 483. ubi numero sequenti limitat, ut procedat quando res facile possit recuperari. Secus si de facili non possit recuperari. Ita quod interest domini non minus ex actu nullo, quam ex valido, & sic locus est pæne, ut per Bart. & alios in l. ubi pæst. col. ult. C. de transact. Franc. Aret. cons. 18. Curt. Juni. in tract. fund. pars. 4. qn. 17. Limita etiam procedere dummodo dominium non separatur ab antiquo vassallo: quia tunc feudum nec alienatur, nec transfertur. Adverte tamen quod antequam sit declarata hæc nullitas, fundata est intentio patroni, tam in jure retractus, vel subquinti, quam in jure relevii respectivè, & hoc præcisè contra acquirentem, qui non potest allegare nullitatem, sed contra alienatorem: ita demum si in continenti probari nequeat, idem in similibus dicendum per notata supra §. 20. gloss. 5. quest. 11. & gloss. 6.

33. Quinto subsequenter quæro, eodem vel simili nullitatis themate retento, si patronus recipit quintum denarium vel relevium à novo acquirentore, utrum postea evictione secuta teneatur * restituere? Videtur quod non, maxime si non exegit, sed ab offerente recepit, & sic recusare non potuit juxta textum in l. si de commissis §. si rem. ff. de legat. 3. Præterea ista jura solvuntur ratione investituræ, quam concedit & renovat patronus, sed patronus ex parte sua implevit & investivit acquirentem, igitur justè & debitè recepit jura utilia, ut sic non teneatur ea restituere: quia si sit aliquis defectus, non est ex parte patroni, sed ex parte acquirentis & investiti, qui non habet jus, igitur non debet patrono, sed acquirenti imputari. Contrariū puto, quia non erat debitum, & sic locus est conditioni indebiti, & ita de facto consului & obtinui pro uno ex ostiariis supremæ curiæ Joanne Richier, qui dono acceperat quoddam feudum, & à patrono investitus fuerat, mediante certa summa quam ei solvit pro relevio: postea à donatore ratione minoritatis aut alias rescissa & annullata donatione evictionem passus, cepit repetere à patrono dictam summam coram dominis requestarū, seu libellorū supplicum palatii, patronus excipiebat se semel officio suo rectè ritèque quoad se functum, ideoque non recepisse nisi quod justum erat & debitum, nihilque ad se spectare de nullitate vel rescissione donationis: sicque absolutus fuit. Actor appellavit, consului benè appellatum & ita his diebus anno 1339. mense Junio pro actore judicatum est in supremo hoc senatu. Idem in eodem senatu judicatum contra ducem Nivernensem, qui quintum pretii receperat ab eo qui emerat per decretum, & post sex annos resolutio decreto evictus fuerat. Adde quæ dixi in §. seq. q. 2. Prædicta limito ut procedant quando contractus rectè reducitur ad non causam. Secus si ea alienatio de facto diu duravit & possessor fructus in effectu non restituit. Quia ex persona possessoris qui cum effectu diu possidet jura dominicalia metiri debent, ut infra eod. qn. 45. ideo quamvis ex longo intervallo evincatur, tamen quia fructus non perdit, non recipit à domino directo jura quæ sunt pars & onera fructuum, ut infra eod. qn. 18. num. 63. & qn. 39. Adde quæ dixi infra §. 78. gloss. 1. num. 17. & 25. tum respectu releviorum non inspicitur validitas contractus: sed effectualis mutatio manus. Adverte tamen, quod non tenebitur patronus restituere, si probet saltem verisimiliter se donasse, vel alias perdidisse, & non esse factum locupletiosem, non enim in plus tenetur secundum naturam hujus actionis, in l. si non sortam, §. libertus. l. in summa, §. instrumenti ff. de cond. indeb. Unde si fuerit solutū tutori vel procuratori qui reliquator mansit, non tenetur patronus nisi actiones suas quales habet contra eos cedere. Qui tamen sciens recepit vel ex forma contractus scire debens, non solum tenetur in quantum locupletior, sed simpliciter, per ea quæ dixi infra pars. 2. §. 78. gl. 1. num. 23.

Tom. I.

34. Sed numquid *sententia lata contra acquirentem faciat fidem contra patronum? Videretur quod sic, ex quo fuit lata cum habente interesse principale, argumento l. Papinian. §. fin. ff. de inofficio testa. l. 1. §. de nunciatio. ff. de ventr. inspic. l. ex contractu. ff. de re judic. gloss. 2. in l. de uno quoque eo tit. Angel. in l. in cognitione ff. ad Syllan. in l. cum filius familias in princ. ff. de verb. oblig. l. auctor. laudato, C. de evict. In contrarium, quia licet, ut judicium procedat, sufficiat illud agitari cum eo cujus principaliter interest, tamen quantum ad extensionem prejudicii necessaria est citatio, alioquin non præjudicat non vocato per dictam regulam d. l. de uno quoque. & ibi Alexand. in fin. Bald. in l. ea que. C. quomod. & quand. jud. Bart. in l. decem. & ibi Jas. col. 9. ff. de verb. oblig. Alex. in repes. l. sape. col. 8. ff. de re jud. Jas. in l. si quis nec causam. num. 7. ff. de reb. cred. & latè in l. filius familias §. divi. l. 1. & 2. ff. de legat. Unde non tenebitur appellare, etiam si sciverit litem agi, & hoc nisi fuerit citatus, secundum notata Paul. in d. l. cum filius familias in princ. Phil. Deci. in l. pen. col. 8. C. de edend. hæc tamen opinio Pauli controversatur à Panorm. in cap. cum super col. 9. & Feli. ibi de re jud. & à Jas. in l. 2. in fin. C. de eden. Sed nolo huc extendi, quoniam præsentem materiam excedit, dicam fusiùs loco opportuno. infra §. 45. qn. 4. Quantum autem ad solutionem hujus incidentis quæstionis, breviter dico quod si est sententia voluntaria, vel per contumaciam lata, non facit jus contra patronum. Si autem est sententia contradictoria, & sic causa plenè cognita lata, facit jus contra patronum. Etiam si acquirentor non appellet quum possit, vel renunciet appellationi: quoniam est lata cum legitimo contradictore qui non tenetur à tali definitiva appellare, ut in fortioribus terminis tenet gloss. ult. in fin. & ibi Bart. in l. Herennius. ff. de evictio. nec interpolitam appellationem prosequi, nec nominare quidem patronum; ex quo nullum contra eum recursum præterdit, nec erit admittibilis patronus, si velit controversiam facere juris alterutrius partis sive appellando, sive opponendo, aut alia quacumque via, nisi collisionem in facto ponat, & probare offerat. Adde quæ dicam infra eod. quest. 21. Potest etiam lite pendente vel non citatus, sicut quilibet cujus interest, adesse, ne forte litigantes colludant, allegare & probare ad fidem validitatis contractus, & his casibus sententia declaratoria nullitatis omnino præjudicabit domino directo nisi appellet.

35. Sexto quæro, quid si minor vendidit vel permutavit cum solemnibus decreto, sed propter læsionem restitutus est in integrum, infra vigesimum nonum ætatis annum? Certum est quod ex restitutione vel secunda mutatione rei, nihil debetur patrono, cum non sit nova mutatio, sed resolutio primæ, sed an ex primæ? Et videntur jura debita, quia venditio vel permutatio, & alienatio mero jure tenuit, & feudum vere mutavit manum, & licet restitutio in integrum concessa adversus contractum, decretum & alienationem trahatur retrò ad omnia in pristinum statum reponenda, non tamen extenditur contra tertium, nec in præjudicium tertii, cui medio tempore jus est quæsitum. Unde restitutus ad gratiam, non restituitur ad temporis proprietatem, nec præfertur, sed postponitur ei cui medio tempore gratia facta est. cap. quamvis de rescript. in 6. Et privatus collegio vel ordine, deinde restitutus, non recuperat antiquitatem, vel pristinum locum, sed habetur tanquam de novo receptus. l. 2. & ibi Bart. Joan. de Pla. in l. 1. C. his qui in exil. dati. lib. 10. Ad hoc text. in c. ex infirmatione in fin. de simon. & privatus gremio universitatis, & nominationibus, deinde restitutus, postponitur omnibus medio tempore nominatis, ut rectè decidit Pet. Rebuff. decretorum in hac urbe ordinarius, in tract. nominat. 21. num. 21. Et idem in materia feudali decidit Bald. in c. 1. in princ. qn. 4. versio. pone vox Franc. hic fin. lex deinde consuetud. in vassal. feudor. & ibi sequitur. Alvar. col. 5. nu. 20. & præpos. col. fin. quod condemnatus ad mortem, dum duceretur ad supplicium, remissionem & in integrum re-

* Sententia lata contra habentem principale interesse, an præjudicet habenti minus principale interesse.

D d d

stitutionem obtinuerit à rege, recuperat feuda aperta regi, sed non aperta tertio: ad hæc quæ notat Joa. Anj. in *cap. sine culpa de regul. jur. in 6. in mercur.* Et ne sim prolixior, vide similia per Jason. Fort. Gar. & alios in *l. Gallus §. & quid si tantum, ff. de liberis & posthumis.*

36. His non obstantibus puto nulla jura deberi patrono, vel alii domino directo, & si receperit, tenetur quatenus locupletior factus est, restituere duplici ratione. Prima, quia restitutio in integrum extenditur etiam ad jura quæ sita tertio, quando sunt ei quæ sita immediatè ex causa quæ per restitutionem in integrum resolvitur & annullatur: secus si sint ei quæ sita ex alio contractu, vel causa extrinseca, & hoc fuit originale dictum Jacobi de Bel. in *d. c. 1. hic finitur lex: quem refert & seq. Bal. Alvar. & Præp. ibi. And. de lser. in cap. unico de vassal. decrep. at in usib. feudo. Bal. Ludo. Rom. Jas. in l. sed si hæc §. sed est per panam. ff. de in jus vocand. per illum text. & per l. sine patronus, ff. de jure patron. l. interdictis. ff. de condit. & demonstr. adde l. 1. ff. de sent. pass. l. fin. C. eod. Bald. Angel. in l. si pater filium, ff. de liber. & posthum. Petr. de Anchar. & alii in d. c. quamvis col. 2. vers. & concludo ex prædictis. Pan. in d. l. interdictis. Agid. Bel. in decis. 744. Feli. in cap. inter quatuor col. fin. in fal. 1. de major. & obediens. & plene scribentes in d. §. & quid si tantum.*

37. Et pro pleniori intelligentia ex hac distinctione Jacobi de Bel. subverti videtur illud dictum * Bal. in d. c. 1. hic finitur lex. Sed Præpof. ibi illud sustinet dicens non obstat distinctionem Jacobi de Belvis; sed concordare, quia feudum est apertum agnatis, non per ipsam confiscationem, sed per alium contractum primi auctoris cujus providentia veniunt agnati, cap. 1. & ibi Bald. de feud. Marchi. Duca. Sed licet ista salvatio possit adpareri in terminis dictarum consuetudinum Insulbriz, non tamen apud nos, ubi feuda sunt patrimonialia. Præterea illa salvatio non concludit; quia licet secundum dictos usus, vassallo sublato de medio feudum deferatur ad agnatos ex lege investituræ, vel speciali consuetudine, tamen illa investitura, vel consuetudo est causa remota & mediata. Privatatio autem vassalli est * causa propinqua & immediata, quæ sola debet attendi. l. si quis nec causam in princ. ff. de rebus cred. in l. censoria in fin. ff. de verb. sign. l. si mulier, ff. rer. amor. Bald. in l. ex placito. col. 1. & 2. C. de rer. permut. in l. si cum dotem in princ. col. 3. ff. solus. mari. & in tract. stat. in verb. beneficium. Igitur cum privatatio, & causa privationis, ex qua immediate causatur effectus acquisitionis agnati, resolvatur, annihilatur, & non ad causam reducatur per restitutionem in integrum, ad priorem statum, sequitur quod acquisitio agnatorum resolvitur, quum immediatè fundetur & causetur in dicta condemnatione & privatione. His scriptis reperi Fortu. Gar. ita decidere in d. §. & quid si tantum col. 91. quod etiam si bona feudalia, vel emphyteutica deportati, non ad fiscum, vel ad dominum directum, sed ad filios, vel agnatos, ex lege investituræ deferuntur, quod secuta restitutione restituntur. Et sic concludo illum dictum Bald. quod cæteri scribentes ad pauca (ut solent) advertentes sequuntur, non esse verum in terminis in quibus ipsemet Bald. loquitur, videlicet quando princeps non nudam pœnæ gratiam vel generalem abolitionem aut remissionem facit. ut in l. fin. C. de generali abol. in l. generalis, C. de sentent. pass. sed quando in integrum restituit, tunc enim & honores, & bona recuperantur, etiam si essent confiscata, dummodo nondum sint aliter alienata, sed alias in eodem statu, l. 1. & fin. C. de sent. pass.

38. Idem si non sint confiscata, sed alii acquisita, dummodo acquisitio immediatè præcedat, & fundetur ex condemnatione, & dummodo is cui acquiritur certet de lucro: secus si certaret de damno vitando, puta si ex statuto dimidia pars bonorum condemnati de homicidio, acquireretur hæredibus defuncti pro

eorum interesse, reparatione & satisfactione injuriæ; tunc enim puto quod restitutio gratiosa quantumcumque plena, non extenderetur ad hoc. Et ratio, quia istud non est pro pœna, sed pro rei persecutione & satisfactione debita parti civili, cui non potest præjudicari. Et ita quod hoc casu exemptio, seu * cancellatio banni non præjudicet hæredibus in dicta dimidia, tenet Alber. in 4. parti. stat. q. 46. Bal. & Immo. in d. l. Gallus §. & quid si tantum, & benè non per rationes quas ibi adducit Alber. sed per præfatam rationem. Prout etiam nuper reperi quod per eandem rationem ita decidit Fort. Gar. Hispa. in d. §. & quid si tantum col. 9. Hinc est quod supremus princeps noster, nunquam delicti remissionem, nec condemnationis restitutionem concedit, nisi excepta & reservata satisfactione partis civilis: quod etiam non expressum subintelligeretur: qualiter autem intelligatur, & cujus sit effectus, quod solet etiam bona jam confiscata excipere, dixi *infra* §. 198.

39. Venio ad secundam rationem, quæ est quod quando * restitutio in integrum conceditur per viam justitiæ, tunc extenditur etiam contra tertium, quamvis restitutio quæ fit ex mera gratia non æque extendatur: ita decidit Nellus de S. Gemi. in tract. hannon. in 1. parte temporis, qu. 11. in fin. Raph. Cuma. Jas. in d. §. & quid si tantum lect. 2. col. 14. per l. quod si minor. §. Scavola §. restitutio. ff. de minoribus. quod extendo tripliciter. Primo nedum quando conceditur ex mera justitia, puta adversus injustam condemnationem, juxta l. 1. in fin. ff. de questio. sed etiam quando ex causa jure speciali debita, ut in questione nostra, quoniam restitutio in integrum facilitate, vel errore restituti, iudicis officio quasi misericorditer petitur juxta gloss. in rub. ff. de interrogat. actio. tamen quia est debita, & non potest jure denegari, censetur de justitia. Secundo, extendo ut hæc restitutio nedum extendatur contra tertium immediate jus capientem ex causa quæ resolvitur: sed etiam contra habentem jus ex alio & separato contractu. Et ita sentiunt præfati doctores, licet non exprimant. Istud tamen ultimum modifico, ut procedat secundum notata in l. in causa in fin. cum l. seq. & in d. §. Scavola & in l. intransito. ff. de minori. quæ pro nunc nolo ulterius explicare, ne nimis exceedam materiam: ad quam redeundo, ex prædictis apparet, quod cum patronus non præterdat jus nisi immediatè, ex causa resoluta, & annihilata per restitutionem, quæ ex causa justa & debita, & non ex gratia conceditur, & cum certet de lucro captando, restitutus autem de damno vitando: quod absque dubio restitutio extenditur etiam contra patronum, & jura quinti vel relevia per eum recepta, tenetur reddere antiquo vassallo suo, sive per manus ejus (ut quintum pretii) sive per manus acquisitoris evicti receperit. Quod est intelligendum ut tertio *supra* eod. num. 33. quando retro resolvitur contractus cum restitutione fructuum, ita ut etiam mutationes attendantur ex parte restituti. Puta si interim restitutionem in integrum transmiserit ad hæredem collateralem, ut hujus mutationis relevium solvatur patrono. Secus si alienatio diu durasset & forte acquireret tertio vendidisset, à quo sine restitutione fructuum feudum recuperaretur; & sic interim mutationes ex parte possessorum medii temporis attendantur. Tunc etiam jura dominicalia ex capite possessoris solvuntur nec repetuntur, imò non soluta exiguntur: & pro eodem tempore ex parte restituti non debentur per notata *infra* eod. quæst. 18. 39. & 45. & *infra* §. 78. gloss. 1. num. 26. & 27. Et quæ *supra* eod. num. 35. sunt adducta pro parte contraria, limitari debent, ut non procedat in restitutione facta per viam justitiæ, & per annihilationem præcedentis privationis: ita quod non esset opus nova collatione, nominatione, vel reptione: tunc enim etiam priorè antiquitatem, & locum recuperaret taliter restitutus. Ubi autem per viam novæ collationis, vel provisionis, quis revertitur, tunc demum est introductum

* Cancellatio banni non præjudicat parti civili.

* Restitutio in integrum per viam justitiæ extenditur contra tertium & ad priusnam antiquitatem & locum.

* An, & quatenus restitutio in integrum extendatur in præjudicium tertii.

* Contra Bal. & Præpof.

* Causa propinqua & immediata sola attendi debet.

quod pristinum locum non recuperat, quia privatio præcedens non reducit ad non causam, sed magis confirmatur & approbatur, ut in casu in quo Petr. Rebuff. in loco præallegato respondit quibusdam canonicis Bituricensibus.

40. Septimo quæro, quid de aliis restitutionibus, seu rescissionibus? Et breviter quod dixi super præcedenti quæstione amplio ad omnem speciem restitutionis, sive ex capite minoris ætatis, sive ex capite alicujus nostræ causæ majori concedatur, seu ad omnem modum rescissionis, puta ex causa metus. Et hoc dummodò illa restitutio vel rescissio præcisè operetur annulationem, retractationem & reductionem ad non causam contractus vel alienationis præcedentis, per modum annihilationis, & ex causa necessaria inexistente ab initio contractus: secus si solum operaretur retractationem ut ex nunc, pro tempore futuro, non annullando nec revocando retro ad præteritum, etiam si hoc fieret ex causa antiqua & necessaria, puta quamdiu in vim pacti de retrovendendo pretium emptori restituitur, tunc enim semel debentur jura ex prima venditione, quæ non annullatur, nec reducit ad non causam pro tempore præterito: sed dumtaxat pro tempore futuro. Item secus si ex mera voluntate fiat rescissio, vel resolutio, in quo an semel an pluries debeantur jura distinguendum est, ut supra eod. quæst. 3. Sed contra prædicta opponitur de eo quod voluit Bald. in l. prædictum col. 2. de edil. edicto. quod si res vendita redhibeatur, non tenetur fidei restitueret gabellam quam recepit: sed tenetur venditor eam restituere emptori. l. debet, ff. de edil. edict. Et tamen certum est quod per redhibitionem retro annullatur venditio, & ad non causam reducit. Textus in l. cum autem §. Julianus ait. & l. facta, ff. de edil. edicto. l. quia redhibetur, ff. de alon. mus. juac. can. fact. Ad quod dictum & similia respondeo quod loquuntur * in gabella quæ simplicem actum contractus concernit, & sigillum, vel registrationem instrumenti, & est onus ipsius contractus, non autem executionis vel traditionis rei, ut tradit Bald. in l. 1. q. 4. C. de contrah. pulchrè Alex. cons. 51. visis lib. 3. sed jura & onera feudalia de quibus loquimur, principaliter respiciunt translationem & proprietatem feudi, & mutationem vassalli. Unde si feudum venditum & permutatum redhibeatur, quod accidere potest, ut in d. l. si prædictum non debetur quintum pretii, nec releivium, & exactum restitui debet, ut in restitutione in integrum. Est enim redhibitio (quæ æquè in permutatione ut in venditione locum habere potest. l. sciendum, §. deinde, ff. de edil. edict.) quædam species restitutionis in integrum. l. cum autem §. ha actiones eod. tit. Ideo retro fructus & usuræ pretii hinc inde restituntur. d. l. cum autem §. cum redhibetur, l. quod si mobilis, §. sed & fructus, l. id sciendum, eod. tit. Secus ergo si continget non restitui retro, sed à tempore mortis postquam interim mutatio manus pluribus annis stetit & effectum habuit. Vel contingere potest quado redhibitio de sexaginta diebus utilis vel semestri virili, de quo in d. l. sciendum in fin. & in l. cum sex menses de edil. edicto prærogatur in perpetuum, ut in l. quod si noluit, §. si quid in eod. tit. tunc enim ut excedit terminos suos, ita exceditur à non suis terminis. l. Lucius, ff. de possit. Non enim censetur actum ut fructus retroveniant si contingat adhiberi post plures annos, quum enim fiat in vim pacti d. §. si quid. Ita hoc magis recedit in alienationem factam sub pacto redimendi. Quo casu jura, sive quintum sive releivium semel ex primo actu debentur, & indistinctè quando hæc redhibitio fit ex veteri causa: sed non agit retro. Dicendum, ut nuper num. 39. de restitutione in integrum diximus, quod si fieret ex intervallo & ex voluntaria causa, bis jura deberentur, ut in resolutione post eam secuta & ex intervallo voluntarie facta, supra eod. num. 22. & 27.

41. Octavo ad ampliorem declarationem quæro, quid in permutatione quæ propter læsionem ultra dimidiam justæ æstimationis rescinditur? Et videtur

Tom. I.

dicendum quod semel tantum debeat, & repeti non possit releivium, videlicet primæ mutationis, & non ratione distractus & restitutionis rei: quoniam quantum ad remedium d. l. 2. permutatio venditioni æquiparatur, secundum Speculat. in titulo de empt. & vend. & nunc dicendum secundum num. 13. & omnes scribentes in d. l. & in cap. cum causa de empt. & vend. Ubi communiter sentiunt locum esse suppletioni in pecunia. Et sic si is contra quem agitur eligat restitutionem rei, videtur restitutio voluntaria. In contrarium, quia circa modum resolutionis, diversa ratio, & diversum jus, militat in permutatione: quoniam licet in venditione non teneatur quis præcisè ad rescissionem, sed habet facultatem supplendi quod deest justo pretio: tamen * quod est in permutatione, quia in venditione contrahentes habuerunt intentionem emendi & vendendi, & sic supplementum defectivi, vel restitutio excessivi pretii, conformatur & congruit, & intentioni partium, & naturæ actus. Cujus oppositum est in permutatione, quia neuter intendit vendere, sed dumtaxat permutare, & certam rem loco certæ rei subrogare, & uterque vult habere pensionem rei suæ, in re similis qualitatis, videlicet in fundo & re immobili, idque non in quolibet solo, sed in certo individuo solo deducto in permutatione; alioquin verisimiliter ut plurimum non fuissent permutaturi. Et sic liquet quod suppletio vel restitutio æstimationis ut pecunia, omnino disconvenit, & contra intentionem partium, & naturam actus, unde non debet admitti. Et hoc de jure est verissimum, quamvis nullum doctorem adhuc legerim qui hoc dicat in permutatione, sed bene qui contrarium velit, ut expresse Petr. Jacobi circa medium suæ summæ in lib. de actio. ex vend. quando venditor est deceptus ultra dimid.

42. Et in simili in * divisione immobilium, quod in casu inæqualitatis non teneatur habens excessivam partem eam restituere: sed possit supplere in pecunia, tenet Joan. And. in addi. ad Specul. tit. de jud. §. sequitur videre super ver. Item quod heredes. Et idem vult Baldus improbens Cyn. in l. majoribus, C. com. veri. jud. sed Pet. Cyn. Joan. Fab. Alb. Salic. ibi Cyn. in d. l. 2. col. 1. q. 2. Henric. Boic. in cap. cum causa de empt. & vend. tenent in hujusmodi divisione, non esse locum facultati supplendi, vel reddendi pecuniam: sed rem ipsam debere restitui, & hæc veritas: & ita debet servari & practicari. licet multi per imperitiam in hoc errent: dum in libellis, etiam in impetrationibus literarum regiarum, super rescindendis inæqualibus divisionibus immobilium apponunt hanc alternativam, vel de supplendo pretium ad electionem rei conventi, quæ non debet apponi. Et circa * rescissionem divisionum, illud obiter advertit, quod non requiritur læsio ultra dimidiam, sed sufficient non nimis modica inæqualitas, ut plene dixi infra §. 154. ad fin. ubi remitto, & in tracta. de commercio. & usurar. qu. 14. Facit quod in casu d. l. 2. restitutio rei & rescissio est in obligatione: suppletio autem vel restitutio excedens pretii in solutione seu nuda facultate solvendi: nec est obligatio alternativæ, ut tenet glo. magna in d. l. 2. in medio. & ibi Bal. q. 15. Salic. & omnes, & bene, quamvis solus Bar. ibi dicat obligationem esse alternativam, & necesse esse libellum accipi alternativè, quod de juris subtilitate non est verum, licet in præctica vulgo servetur opinio Bar. itaque quando illud quod est in facultate non congruit, remanet præcisè illud quod est in obligatione. Si igitur rescissio & restitutio feudi permutati est præcisè, & nullomodo voluntaria, igitur nec ex prima quidem mutatione debetur releivium & solutum erit restituendum per deducta in quæstione præcedenti. Nec obstat quod feudum verè bis mutat manum, quia nec semel quidem mutat efficaciter, & hæc consuetudo debet civiliter intelligi de efficaci mutatione. Cum autem secunda mutatio sit resolutio primæ ex causa antiqua & necessaria, appa-

* Quamvis in permutatione sit læsio ultra dimidiam justæ æstimationis, tamen non habet loci facultas supplendi justam æstimationem contra omnes.

* Idem in divisione immobilium

* Ad rescissionem divisionis non requiritur læsio ultra dimidiam;

* Differentia inter gabellam & jura feudalia.

D dd ij

ret quod non reperitur aliqua efficax mutatio. Et sic in effectu nulla jura utilia debentur patrono. Quid dicendum, distingue. Aut rescissio fit infra breve tempus, & nulla jura debentur, quamvis utriusque res secuta esset, & dominus prævenerit, quia etiam soluta repetuntur, quia hæc rescissio fit ex causa necessaria quæ ab initio reddit contractum invalidum. Ex sic non oblat de feudo vendito sub facultate redimendi, quod re hinc inde secuta mox redimitur ex causa necessaria ab initio inexistente. Tum quia ista resolutio non respicit invaliditatem contractus, sed ejus executionem. Tum quia ab initio prævidebatur, & nihilominus sub hoc onere contractum fuit, & facta mutatio manus, quæ duo deficiunt in præfenti specie, quia non prævidebatur hæc rescissio, & si prævisa fuisset, permutans non erat permutaturus, & in simili contrahens non erat contracturus. Et sic resolutio sequens non fit per modum implementi vel executionis; sed per modum annihilationis: & consequenter nulla jura debentur, nec semel quidem, quia omnino redit ad non causam, & intelligo breve tempus quando acquiritor non habuit spatium faciendi fructus suos: secus si post aliquot annos convenitur ad rescindendum, quia interim fructus suos fecit & lucratus est. Non enim tenetur eos restituere nisi à tempore moræ. *l. videmus, ff. de usur.* & consequenter semel debentur jura patrono, etiam si acquiritor unius tantum anni fructus suos fecit, & illi cedunt patrono etiam postea venienti. Ita tamen ut pariter actor teneatur indemnem reddere reum de relevio ejusdem anni fundi compermutati, cujus fructus recepit. Multum ergo errant qui putant ex hac rescissione sequuta ex intervallo deberi duplex relevium, & saltem unicum si fiat infra breve tempus. Non enim simile est de rescissione conventa, quæ venit in rescissionem & executionem contractus, & de rescissione præter mentem ob vitium contractus irrepente.

* Contra
inhærenter
literæ.

43. Id quod tam verum quam æquum puto: licet multi hæcenus contrarium opinentur, literæ * magis quam spiritui & menti inhærentes, contra *l. scire leges, ff. de legib. l. quæst. 1. cap. Marchion. & in l. in omnibus, ff. de reg. jur. ibi, maxime in legibus æquitas spectanda cum vulg.* Et horum classibus, qui præcisè adhærent literæ & non habita ratione æquitatis & verisimilis mentis, tanquam superstitione Judaica improbat per glo. in *l. damnatum infertum l. §. si is qui vicinas, in verb. aliquas, ff. de damn. infert.* per Joan. And. in add. ad Speculat. in tit. de Ind. & Sarra. in verb. ad litteram, Bald. in *l. si te expilasse, C. de his qui notant infamiam in l. quicumque col. 3. C. de servis fug.* Unde justior & favorabilior est sententia nostra, & naturæ feudorum convenientior, cui pecuniaria onera disconveniunt, & odiosa sunt, & maxime in hoc regno, in quo sunt patrimonialia & libera: nisi quatenus probatur de onere. Nec est novum in hac consuetudine, quod feudum pluries mutet manus, & tamen non debeantur jura patrono pluries, sed semel tantum, ut patet *infra §. 184. in fin. & §. seq.* Ubi si feudum fuerit venditum & traditum emptori, deinde à consanguineo venditoris retrahatur & ei tradatur, non debentur jura quinti denarii patrono nisi semel, quia si emptor illa solverit, satis est quod retrahens ea restituit eidem emptori, & non tenebitur aliquid solvere patrono, quamvis teneatur ei præstare fidelitatem & homagium, etiam si fuerint præstita per emptorem, alioquin poterit injecta manu patroni fructus amittere. Et ratio est, quia quamvis feudum verè bis mutet manus, tamen secunda mutatio propriè non est mutatio per se, sed translatio primæ mutationis in secundam, ita quod subrogatur retrahens in locum primi emptoris, & habetur ac si primo emisisset. Ex quo satis * apparet, quod quamvis hæc consuetudo generaliter loquatur de omni mutatione, tamen intelligit & præsupponit mutationem esse efficacem, &

* Verbum
mutat ma-
num in hoc

perseverantem. Et de illa intelligitur, non autem de §. intelligi-
mutatione quæ resolvitur, & reducitur ad non causam, gitor cum
vel quæ novatur & in aliam transfunditur. Et in simili effectu
decidit Alber. post Guiliel. Cug. in *l. ab emptore col. 3. ff. de pact.* quod si quid receperit dominus directus ex causa quæ resolvitur, restituere tenetur tanquam receptum ob causam quæ cessat. *l. 1. & l. 2. §. scilicet, ff. de conditione ob caus.* interim tamen doctiores exoratos velim ne indignentur me tot rationes super eodem cumulare, quasi supra modum anxius sim in judicio: non enim doctis tantum, quid sentiam indicare volo: sed etiam rudes docere, præsertim in his in quibus passim errari à multis & per manus errorem tradi video.

44. Nono, subsequenter quæro, quid in venditione completa, quæ rescinditur medio *d. l. 2.* Et videtur quod in omni eventu patronus habeat semel integra jura sua. Aut enim emptor venditori re ipsa ultra dimidiam decepto supplet quod deest justi pretii, & tunc patronus debet habere quintum, & si casus exiget, etiam subquintum supplementi: quoniam * sequitur natu... mejus quod suppletur. *l. inser socerum, §. cum inse. ibi, nec separabitur portio qua data est additamenti causa. ff. de pact. dot. l. etiam, C. de jur. dot. Auth. aequalitas, ibi augmentum quoque, C. de pact. convent.* & in hoc non est dubium. Aut vero emptor eligit rem restituere, & tunc cum hoc faciat ex voluntate, videtur spontanea & voluntaria resolutio quæ non præjudicat juri jam quæsito tertio, ut *suprà eod. qu. 3.* Et satis videtur valida, rata & efficax hujusmodi venditio, ex quo non nisi consentiente adversario rescindi potest. Sed his non obstantibus, puto quod emptore eligente distractum & restitutionem rei, nihil debeat patrono, & si receperit, restituere teneatur: quoniam venditio cum secuta ex ea annullatur, & ad non causam reducitur, idque ex causa antiqua & existenti à principio venditionis & necessaria, si non præcisè, saltem causativè, nisi malit emptor pretium supplere: quod sufficit, maxime cum sola rescissio & restitutio sit in obligatione, suppletio autem pretii in facultate, quæ non est in consideratione. Imo etiam utrumque esset pariter in obligatione, & esset obligatio alternativa, adhuc idem esset dicendum, & jura patroni dependerent à futuro eventu electionis. *Facit lex si non sortem, §. penult. ff. de conduct. inde.* Et si eligatur restitutio rei, apparet retro nihil fuisse cum effectu acquisitum patrono. Ratio, quia acquisitio hujusmodi jurium oritur & fundatur in contractu, & sic recipit omnes condiciones & qualitates illius contractus: sed contractus & traditio inde secuta debebant implicitum statum resolutionis & annullationis in hunc eventum, igitur eodem modo & jura patrono acquisita, quum non potuerint acquiri, nisi sub eadem qualitate, & onere, *per l. fin. & quæ ibi notant Paul. Alex. Jal. ff. si ex nox. causa agat.* intellige quando in continenti, vel infra annum resolvitur contractus, vel etiam post annum: sed retro fructus restituendo à tempore moræ. Puto, quia judicium hoc bonæ fidei fuit ante fructus per emptorem perceptos contra eum intentatum. Secus si diu post, ita quod emptor aliquot annorum fructus retinet, quia tunc domino feudi relevium unum debetur propter mutationem manus, quæ aliquot annis habuit effectum. Et quamvis venditio ipsa retro annulletur: non tamen mutatio manus. Quamvis enim verum sit ex intervallo venditionem resolvi, tamen non est verum nullam & inefficacem fuisse manus mutationem. Et aliud venditio, aliud mutatio manus, ut etiam dicemus in §. *seq. in fin.* Ex his apparet quid dicendum in casu converso: si emptor deceptus sit, & agat contra venditorem: quia si venditor eligit restituere quod justum pretium excedit, tenebitur etiam patronus deducere vel restituere pro rata de quinto denario recipiendo, vel recepto: quia hæcenus apparet retro non fuisse cum effectu debitum. Si autem eligat pretium reddere, & rem recuperare, nihil

* Augmentum
cum sequitur
naturam
augmentati.
ti.

* Jura patronorum restringuntur ad limites & vires actus ex quo oritur.

habebit patronus, & si quid receperit restituet: nec fit injuria patrono si jura sua ad limites * & vires contractus, vel actus ex quo oriuntur, reducantur & restringantur: nec etiam ulla captio, quoniam non tenebitur aliquid, restituere nisi quatenus factus est & manet locupletior per notata supra eod. *quæst. 5. numer. 33. in fin.* Item per ea quæ nuper dixi, si hæc rescissio fiat ex intervallo aliquot annorum, vel etiam unus integri anni fructibus remanentibus penes emptorem. Id debetur relevium patrono ratione mutationis manus quæ saltem per annum integrum stetit cum effectu.

* Resoluto contractu per l. 2. C. de rescind. vend. resolvuntur hypothecæ.

45. Ad prædicta faciunt quod * resoluto contractu per viam d. l. 2. resolvuntur hypothecæ, & omnia onera rei imposita medio tempore per acquirentem, secundum Bald. in d. l. 2. col. 9. *quæst. 13.* Et ibi Alex. in add. quia ista resolutio fit per viam annihilationis, & ex causa de antiquo, cui res erat affecta ante pignus vel onus impositum, & sic locus est regulæ l. lex vegetali. ff. de pign. & sequitur Saly. in d. l. 2. *quæst. 15.* Paul. col. 3. Pantha. de cre. in repe. col. 16. & col. 43. & hoc verius, quamvis contrarium in hoc ultimo voluerit Joan. And. in add. ad Specul. in rubric. de obligat. & solut. col. 3. Bar. in l. 4. §. sed & Marcellus. ff. de in diem addit. in l. si res. ff. quib. mod. pign. vel hypoth. solvit. in l. in diem. de aqua plu. arcend. ubi Ludov. Rom. num. 78. Bartolum sequitur. Idem cum Bar. Petr. de Anchar. in repe. c. accessorium. col. 9. de regul. jur. in 6. Alex. in consil. 45. in causa col. 2. lib. 5. Et hanc communiter approbari scribit Joan. Coraf. l. 2. num. 27. in si. de servit. sed melius tenet idem Alex. in additio. ad Barth. d. l. si res. ubi contra Bar. tenet opinionem Bald. quem etiam sequitur Raph. Cuman. in d. l. in diem. And. Alciat. in l. debitorum fall. 2. C. de pact. Adde quod multo magis redimendo ex veteri pacto de retrovendendo ab initio impresso resolvuntur hypothecæ, ut etiam tenet Joan. Coraf. l. 3. de servit. col. pen. num. 27. per l. si ex duobus. §. ult. de in diem addit. l. ex vegetal. de pignor. l. Stadius Floras. §. Cornelius de jure fisci. Bar. l. si res. & quib. mod. pign. vel hypoth. sol. & in l. in diem. de aqu. plu. arcen. Et circa materiam hujus & præcedentis questionis adverte ad duo in praxi.

* Confutatur error pragmaticorum.

46. Primum quod * practici dicunt, & pro certo habent, quod si res vendita valet decem, emptor non dicitur esse deceptus ultra dimidiam justii pretii, nisi emerit pro viginti & uno. Et tamen fatentur, prout negari non potest, quod ex parte venditoris dicitur læsio ultra dimidiam, si venderit pro quatuor, non esse deceptionem ultra dimidiam ex parte venditoris, nisi valor rei plus duplo excedat pretium conventum: ergo idem requiritur conversis terminis ex parte emptoris, videlicet quod pretium datum ab emptore plus non duplo excedat verum valorem rei, alioquin non fit deceptus ultra dimidiam: ut enim permutans domum cum fundo non læditur ultra dimidiam, nisi domus quam dat plus duplo supervaleat fundo quem recipit & contra: Ita in emptore non minus quam in venditore & in omnibus contractibus commutativis: nimis ergo paralogisati sunt, & contra communem sensum errarunt omnes fere juris utriusque & Theologiz scholasticæ professores, minorem & læsionem, & inæqualitatem requirentes ex parte emptoris quem contendunt relevandum per d. l. 2. & deceptum ultra dimidiam si rem valentem decem aureos, pro quindecim aureis & uno denario, quorum sophisten jam latè confutavi in tract. de commercio & usur. *quæst. 14.* quo remitto *ubi numer. 182.* in secunda editione quinque notabiles limitationes ad d. l. 2. dedi, dixi & in annota. ad c. eum causa. super gloss. 1. extra de empt. & vend. Sed vide quam præposterè magis ex parte emptoris quam venditoris lapsi sunt, quum in nummis non cedat affectio, nec alterius rei coherencia, sed tantum in cor-

poribus. l. nummis. ff. de in lit. jur. an. l. provide ad leg. Aquil. Et sic ex parte emptoris qui tantum nummos dat in quibus nulla cadit affectio, non tam proclive est læsionem esse, ut ex parte venditoris: transfert certum corpus vel speciem in ultra communem æstimationem, cadit affectio & aliarum rerum coherencia quæ læsionem augent, l. si emptorem. ff. de minorib. & d. l. provide l. quum servus. ff. mandati l. lex quæ mtores. C. de administrat. tutor. Facit l. alienus. ff. ad leg. falcid. ubi non est proclive repetere à venditore, etiam si multo plus quam quanti res erat vendiderit, sed hoc omitto, quia quando de læsione & rescissione agitur, justum pretium ad tantum pecuniarum æstimatur, quantum res justè valet, non quantum reperitum fuit aut reperiri posset, ut rectè tradit Alcia. in d. l. proptomodum. ff. de verbo. significat. Et debet esse æqualitas, & eadem commensuratio inter emptorem & venditorem, & eadem juris coherencia. Non obstat d. l. alienus ad leg. falcid. quia loquitur in emptore sciente, vel scire debente. Cujus ob id ibidem negligentia taxatur, eique soli imputatur, ut etiam plenius dixi supra §. 20. gloss. 5. qu. 14. quod remitto.

47. Nec huic veteri nostræ praxi (quo etiam veritas juris est) obstant alia duo. Primum, quod apud nos rescissio ex d. l. 2. non conceditur nec practicatur pro rebus mobilibus, & ubi agitur de mobili æquiparatur: sed ex parte emptoris si qua læsio sit, solum consistit in pecunia & re mobili. Secundum quod venditor cum vendit maxima hæredia antiqua, coactus id facit, & ex penuria & necessitate rei familiaris & sic sæpe cogitur à seipso vendere, & quaecumque pretium invenire potest, accipere, dum indigens pecunia nequit commodam utiliter vendendi opportunitatem expectare: cuius oppositum juxta communiter accidentem (ad quæ leges adaptantur) esse solet in emptoribus qui pecuniam habentes otiosam facilliter agunt certantes de acquirendo & commodè & utiliter pecuniam collocando, in quo & rebus facillè expectant. Quibus consideratis non videtur emptoribus saltem æquè ex remedio d. l. 2. subveniendum, sicut venditoribus. Nec mirum si inter eos hoc respectu sit inæqualitas juris, cum inter eos eodem respectu reperitur inæqualitas fortunæ, libratique qualitatum circumstantiarum facti. Hæc enim prima tantum facie colorata sunt: sed non concludunt generaliter & indifferenter prout erroneè practicatum fuit: & respondendo ad primum, nullo modo obstat. * Verum est enim quod cancellaria Franciæ iusta ratione denegare solet rescissionis diplomata in venditionibus, aut commutationibus rerum mobilium ex capite d. l. 2. videlicet ubi solum deceptio re ipsa prætenditur. Secus si etiam dolus vel minor ætas: & hoc ad amputandum multitudinem litium, maxime inter populares, & in mercantiis, & rebus vilibus, & quæ usu consumuntur. In quo magnum reipublicæ interesse versatur, ne fines mercantiæ, quam certam & invariabilem esse publicè interest, incertalibus efficiatur, commerciumque impediatur, ne quies & exercitium artificum & popularium liticulis infinitis (ni adimeretur occasio) penitus subvertatur. Secus autem si ageretur de certo mobili valde pretioso, & quod usu non consumitur, puta de electissima gemma, vel pretioso vase aureo insigni & singulari arte fabricato, quia si dominus vendiderit & graviter re ipsa deceptus fuerit, puto quod in hoc casu & simili non denegarentur, sed concederentur literæ regie ex capite d. l. 2. Item secus mobili universali, puta quartæ partis mobilis. Item secus si de venditione sectionis nemorum vel sylvæ, quamvis in hoc contrarium fuerit judicatum contra dominum de Lange, qui probaverat de enormissima læsione, sed malè fuit judicatum, quia illa venditio est velut venditio usufructus temporalis vel fructuum plurium annorum rei immobilis: & sic

* Quomodo intelligendum quod pro rebus mobilibus non conceditur rescissio ex capite d. l. 2.

malè fuit iudicatum, & contra illud arrestum obijcienda *lex non exemplis*. C. de sentent. & interloqu. omn. iud. Item secus si non agatur utrimque de mobili, ut quando fundus venditur vel transfertur pro pecunia, vel cernis mobilibus, tunc enim cessant rationes prædictæ, & succedit ratio necessariæ æqualitatis inter eosdem contrahentes servandæ, quia non debet magis licere venditori ipsa emptorem, quam è diverso emptori venditorem decipere. Unde si venditori fundi concedantur literæ rescissionis in casu d. l. 2. necesse est eas eodem casu concedi emptori. Ad secundum respondeo, quod minus concludit, esto enim & detur quoddam frequentius accidat venditores quam emptores decipi, (quoddam tamen non est expeditum) sed quid ad rem si in genere & in dubio, potius pro venditoribus quam pro emptoribus præsumatur: quum nos loquamur in casu speciali & individuo, in quo certo & de facto apparet & probatur emptorem enormiter esse læsum, & venditorem locupletatum in plus dimidia iusti pretii vel æstimationis rei? Secundum in praxi advertendum est, quoddam si contractus, vel alius actus sit ipso iure validus, non potest agi ad rescissionem etiam iure communi concessam, nisi infra decem annos à tempore actus gesti, & legitimi impedimenti cessantis, ut* cautum est constitutione regia Ludov. 12. ann. 1512. promulgata. Secus si actus sit nullus, quia in nullitate remanet præscriptio juris communis in statu suo, nisi in quantum in hoc regno derogatur per constitutionem anni 1539. artic. 35. post primam horam editionem promulgatam. Plura habere dicere super ampliationibus & restrictionibus dictæ constitutionis quæ quotidie in foro versatur, sed nolo præsentem materiam excedere, remitto infra cap. 4. in Rubr.

* Præscriptio decennii ex constitutione regia.

48. Decimo quæro in casu quæstionis 4. quando alienatio est nulla, vel quando competit restitutio in integrum ut in quæst. 6. supra eod. si antequam minor impetret restitutionem, patronus iure feudali retrahat ab emptore, deinde minor restituitur, certum est quoddam huiusmodi restitutio sit per viam iustitiæ, & restituti intersit habere rem. Extenditur etiam contra tertium acquirentem bonæ fidei per notata in d. qu. 6. & latius infra §. 154. in materia rescissionis, ubi novum & verum intellectum dedi ad leges quæ adversari videntur. Et in patrono non est dubium, quia non potuit retrahere nisi ad idem onus, ut supra 20. gloss. 5. quæst. 5. 6. Et tenui quoddam nulla jura feudalia habeat ex contractu, nec ex restitutione: sed quæstio est, an teneatur fructus quos percepit, restituere à tempore retractus, vel super pretio sibi refundendo deducere? Videtur quoddam non, quum sit tertius bonæ fidei emptor, qui etiam citra restitutionem vendicanti minori in casu nullitatis contractus, non tenetur ad fructus nisi saltem à die litis contestatæ. text. in l. si contra. C. si quis igno. rem. mino. in l. bona fidei emptor. vers. nec interest. ff. de acquir. rer. domi. In contrarium, quia patronus retrahens non est proprie tertius, sed primus emptor: quia subrogatur loco primi emptoris, non per modum secundæ emptionis, nec per modum transmissionis à primo emptore in patronum, quia non capit jus nec causam ab emptore sublato de medio, in patronum retrahentem, qui perinde habetur ac si emisisset ab ipso minore vendente. Igitur sicut minor contra ementem à se restituetur, nedum ad rem, sed etiam ad fructus à tempore contractus. l. parri. §. item ex divers. ff. de minorib. l. minor. annis in si. co. tit. ita & contra retrahentem à tempore retractus. Imò fortius vult gloss. singularis in d. §. item ex divers. quoddam emptor tenetur restituere minori, nedum fructus perceptos, sed etiam percipiendos, id est, qui percipi potuerunt & debuerunt. per d. l. versic. ut tamen & sequit. Ludov. Rom. in consil. 454. in re presenti. col. si. Jaf. in l. Julianus §. ad si. de leg. 1. ita quoddam quam-

vis titulus excuset à percipiendis etiam post licem contestatam, l. si fundum. C. de rei vendicac. quoddam gloss. & ibi Bartho. intelligunt etiam in malæ fidei possessore, tamen non excusat habentem titulum à minore, quin teneatur de percipiendis, nedum post licem contestatam, sed etiam retro à tempore retractus. Præterea hoc est generale in omni restitutione in integrum, sive majoris sive minoris, venire restitutionem fructuum, nedum post licem, sed ante. l. quoddam si minor. §. restitutio. ff. de minorib. l. nec non in si. ff. ex quib. caus. major. Igitur si fructus debent retro restitui in casu quo tenuit alienatio, quæ quamvis non possit revocari nisi officio iudicis, & beneficio restitutionis, tamen titulus mero iure validus non excusat à fructibus; multo fortius videtur, quoddam debeant restitui, quando alienatio est ipso iure nulla, & quoddam titulus ipso iure nullus non debet à fructibus excusari, quoddam est contra d. l. contra. & d. l. bona fidei emptor. Ulterius quando contractus est nullus, & minor qui sine decreto vendidit, tradidit, indebitum solvit: igitur & si maxime sit accipiens in bona fide, tamen conditione indebiti obligatur ad restitutionem rei, una cum fructibus à tempore contractus vel solutionis, saltem in quantum locupletior factus est. l. indebiti in princip. l. in summa. §. ei qui. ff. de conditione indebiti. Et sic videtur confundi d. l. si contra. quæ loquitur in primo emptore à minore, & quando alienatio ipso iure erat nulla. Hoc enim prima facie videtur absurdum, emptorem qui nullum de iure habet titulum, eo quoddam sine decreto à minore vel ejus procuratore emerit, non teneri ad restitutionem fructuum, si fuerit in bona fide, & tamen teneri si emerit cum decreto, & ultra bonam fidem, verum & iustum titulum habuerit, imò interim verus dominus fuerit, dominium autem medii temporis, multo plus operari debet in lucro fructuum medii temporis quam simplex bona fides, etiam juncto titulo jure, ut patet per notata gloss. & doct. in l. emptor. ff. de rei vendicac. Hinc ex prædictis apparet, quomodo sint connexæ materiæ juris, & quot apices super modica quæstione versentur si radicalis ratio, & fundamenta decisionis inquirantur.

49. Bar. in similibus angustiis ubique evadit unico verbo, dicens omnia jura quæ dicuntur bonæ fidei possessorem non teneri ad restitutionem fructuum, debere intelligi nisi in quantum factus est locupletior. Ita tenet in l. sed & si §. scire post gloss. ibi. ff. de petit. hered. in l. si fur. §. 1. C. de usura. & plene in l. ex diverso. col. 3. ff. de rei vendicac. & sequitur Angel. ibi. & in l. si me & Titium. ff. si cert. per. & in consil. 133. super primo puncto. & consil. 160. domina Catharina. ad fin. Pau. in l. si fundum. C. de rei vendicac. Ant. de Butri. Panorm. in c. gravis. de rest. spolia. Alex. in l. insulam. §. fructus sol. maritim. & in d. l. si me & Titium. & ibi Jaf. Franc. Purpu. Phil. Dec. And. Alcia. si cert. per. Alex. in consil. 21. repente ad finem lib. 4. Socin. in consil. 251. quoniam in presenti. col. si. lib. 2. Phil. Deci. consil. 282. num. 5. vult etiam Bar. in d. §. scire, & in d. l. si fur. quoddam est bonæ fidei eo ipso non est malæ fidei. Et sic nisi constet de dolo vel scientia: & seq. Philipp. Deci. in cap. cum causa num. 4. extra de offic. delegati. & ad dictam evasionem movetur Bartol. quia conditio ex l. si me & Titium. ff. cert. per. habet locum, non solum si quis est effectus locupletior ex re mea, sed etiam si re mihi debita. Fructus autem industriales, licet non sint actoris: sunt tamen saltem quando exabant & erant ei debiti officio iudicis, ut notatur in l. Neseinius. §. fundum. ff. de re iud. in l. malæ fidei. C. de condit. ex lege. Ad hoc faciunt quæ latè diximus §. 1. gloss. 5. num. 87. & seq. Sed certe hæc ratio esset probabilis & concludens, nisi illatum destrueretur. per text. in §. si quis à non domino. inst. de ver. divis. Ubi postquam textus dixit fructus industriali-

* Bonæ fidei possessor utrum teneatur restituere fructus in quantum factus locupletior.

les sunt bonæ fidei possessoris pro cultura & cura, addit quod superveniens dominus fundi agere non potest pro illis consumptis: igitur nedum hujusmodi fructus efficiuntur bonæ fidei possessoris, quod est commune omnium fructuum à quocumque separantur à solo, ut declaravi infra §. 147. sed etiam eos per consumptionem lucratur, & per negativam additam verbo potest in d. §. si quis a non domino, excluditur omnis eorum persecutio, excepta sola compensatione cum impensis, secundum notata in leg. sumptus. ff. de rei vendic. Et sic * concludo quod bonæ fidei possessor * non tenetur restituere fructus industrialium consumptos ante litem, etiam quatenus factus est locupletior, in judiciis particularibus, puta rei vindicatione, sed solum in universalibus, ut in petitione hereditatis, & ita expressim tenet gloss. in d. l. ex diverso, Pet. Cy. in l. non est. C. famul. hercise. Bald. in l. 1. col. 1. C. de usur. & fruct. legat. Joan. Imol. in l. sequitur. §. 1. ff. de usucap. & in d. c. gravi. Angel. in d. l. sequitur §. 1. & in l. Neseinius §. 1. & ibi Alex. in ff. de re judic. Ludov. Rom. in d. l. si me & Titium. Franc. Cur. seni. in consil. 71. col. si. hæc est veritas. Plura alia occurrunt discutienda super hac materia fructuum, sed ne nimis efferar ultra metas §. nostri, ad brevem resolutionem quæstionis propolite pono duas conclusiones.

50. Prima. Patronus à quo feudum potestate feudali retentum evincitur à venditore, sive ex causa nullitatis, sive restitutionis aut rescissionis contractus, tenetur restituere fructus perceptos vel consumptos post litem contestatam. l. certum C. de rei vend. cum vulgar. Ampliatur, ut teneatur ad omnes etiam percipiendos, per text. in d. l. certum. Et reprobo sententiam gloss. & omnium doctorum in d. l. si fundum. C. de rei vend. ubi per illum text. Sed arguendo à contrario sensu dicunt malæ fidei possessorem habentem titulum excusari à fructibus percipiendis, etiam post litem contestatam, idque propter titulum, nisi in quatuor casibus à gloss. si. ibi exceptis: quibus si eorum opinio esset vera, deberet addi pro quinta fallentia casus d. l. patri §. item ex diverso. ff. de minorib. quando titulus habetur à minore. Sed eorum opinio est falsa, quia d. l. hoc non dicit, nec ex ea sumendum est argumentum à contrario sensu, ad correctionem d. l. certum, nec ad limitandum specificam dispositionem illarum legum. Verum est quod Joan. Fab. in d. l. certum limitat dictam opinionem, ut procedat quando titulus est iustus: secus, si est à jure reprobatus, & sic quod non est speciale in dictis quatuor casibus d. gl. si. Quidam etiam doctores veritati magis accedentes, limitant dictam opinionem ut procedat in eo qui est fidei tantum vel præsumptivè malæ fidei possessor: puta ratione denuntiationis, vel litis mortæ, aut contestatæ, juxta l. illud ff. de peti. hære. Secus in eo qui est in vera & positiva mala fide, ut is in nullo propter titulum excusetur, & ita tenuit Pet. Pert. instrum. de actio. §. omnium. num. 38. Petr. Cy. Pau. in d. l. si fundum. Lancelo. Deci. in l. apud Julianum. §. fructus. col. 1. nos. 2. ff. de leg. 1. & tenet Bal. in consil. 77. in causa lib. 4. Aliter etiam distinguit Sal. in l. mala fidei. C. de condic. ex lege. Non referto, sed concludo indistinctè quod etiam verus bonæ fidei possessor etiam cum iusto titulo, tenetur ad omnes fructus etiam percipiendos, à tempore litis contestatæ, in omni judicio etiam particulari, per universalem dispositionem d. l. certum. & legum similitum. Nec * potest sumi in diversum argumentum à contrario sensu d. l. si fundum, quia ut patet per d. l. tenorem, non intendit illud quod per argumentum à contrario sensu inferunt. Et sic cessante mente, cessat illud argumentum per not. supra §. 2. gloss. 2. Tum quia per alia jura satis reperitur expressè dispositum: & illa expressa dispositio facit cessare tacitam, si qua resultaret à contrario sensu, ut notatur in l. 2. C. de

cond. infer. Tum quia etiam verus dominus, personali actione conventus addendum, teneretur ad omnes fructus etiam percipiendos post litem contestatam. Igitur multo fortius simplex possessor, ut demirer tot doctores tamdiu in tam aperto errore, dum gloss. Accursianam verentur, delituisse. Hanc ultimam conclusionem seu ampliationem novè & singulariter modifico, ut procedat in percipiendis ex parte rei non actoris, id est, quos potuit & debuit possessor percipere, non autem ut teneatur de fructibus quos actor potuisset percipere, nisi constet de positiva mala fide possessoris qui esset in dolo, ita quod ratione doli vel alius teneretur ad damna & interesse: percipiendi vero ex parte actoris tantum sunt pœna ex parte rei. Ergo non veniunt nisi contra eum qui tenetur ad damna & interesse. Oportet ergo possessorem esse in dolo vel aliàs teneri ad damna & interesse, prius quam teneri possit de percipiendis ex parte actoris. Ceteroquin sufficit plena rei persecutio & restitutio rei cum sua causa ordinaria, & aliàs sequeretur quod habens probabilem causam litigandi, etiam si ob id excusaretur ab impensis litis, non tamen excusaretur à fructibus etiam ab actore percipiendis. Et consequenter injustè puniretur, quia si non est iustum eum condemnari ad expensas litis, minus iustum est eum condemnari ad damna & interesse.

51. Secunda conclusio. Patronus à quo dictum feudum sive per rei vindicationem ex capite nullitatis, sive per rescissionem, aut restitutionem evincitur etiam à minore, non tenetur restituere fructus perceptos & consumptos ante litem contestatam. Amplia primo, etiam si retraxerit à malæ fidei emptore, puta qui scienter emerat à minore sine decreto. Nec obstat quod patronus (& idem de proximo retrahente) habetur pro primo emptore quia * verum est quantum ad rem & contractum, sed non quantum ad vicia personalia. Unde sive primus emptor dolo induxerit, vel metu compulerit venditorem suum, aut alias fraudulenter versatus fuerit; in quantum ista afficiunt rem, & debilitant, & annullant contractum, bene transeunt ad retrahentem, in quem non transfertur res & contractus nisi cum suo onere & qualitate. Secus in quantum respiciunt actionem doli ad damna & interesse, vel malam fidem ad impediendum præscriptionem, vel lucrum fructuum, quoniam hæc sunt personalia, quæ sequuntur authorem suum, & non transeunt ad aliam personam. Et sic is qui retraxit poterit præscribere, saltem longissimo tempore, propter Auth. mala fidei. C. de prescript. long. temp. & fructus suos bona fide facere, non obstante scientia, vel mala fide positiva ejus à quo retraxit, & is in quem titulo singulari translulerit, longo tempore præscribet, ea Auth. sibi non obstante. Amplio secundo etiam quatenus factus est locupletior. Limito tamen ut procedat respectu industrialium consumptorum dumtaxat; naturales autem etiam consumptos restituit, quatenus factus est locupletior, & non ultra. l. fructus. ff. de usur.

52. Et advertet quod in * dubio bonæ fidei possessor non præsumitur factus locupletior ex fructibus, sed allegans tenetur probare sive in particularibus, sive in universalibus judiciis, ut etiam tetigi in tract. commer. & usura. num. 198. unde non satis esset, ostendere quod ad eum pervenit, quia potuit lautius utendo, sicut re sua, consumere. l. sed etsi. l. 1. §. si quis re sua. ff. de peti. hære. Ita tenet Angel. in consil. 133. & in consil. 160. in fin. Franc. Cur. sen. in consil. 71. col. 3. in conclu. 7. Jason. in d. l. Neseinius. §. 2. ff. de re jud. quamvis contrarium teneat Carol. Ruy. consil. 29. in si. lib. 2. Cui adhæret Franc. Purpur. l. si cum servum num. 13. ff. si cert. peta. & expresse Phil. Deci. l. expenalibus numer. 5. de reg. jur. & malè ut ibi in annotat. tetigi.

* Conclusio e contra Barr. * Fructus industrialium consumptos ante litem contestatam bonæ fidei possessor quando non restituit.

* Titulus iustus non excusat bonæ fidei possessorem à fructibus percipiendis post litem contestatam, e contra omnes scribentes.

* Verus intellectus l. si fundum. C. de rei vend. reprobat opinione gloss. & doctorum.

* Retrahens non subrogatur loco emptoris quantum ad vicia personalia, sed solum quantum ad vires contractus.

* Possessor bonæ fidei non præsumitur factus locupletior de fructibus.

Adde quæ dixi *suprà eod. num. 33.* sed probans non solum ad aliquem pervenisse, sed etiam quod is in usus suos convertit: satis habet intentionem fundatam quod is sit locupletior factus. Quantum autem ad ipsam primam emptorem, si conveniatur à venditore, quomodo forte dominus feudi non fuit usus tractu feudali, dicendum quod aut contractus fuit nullus ex defectu solemnitatis, & sic minor vendicat. Et adhuc non tenetur ad fructus à die contractus, & ante litem contestatam perceptos & consumptos, nisi in quantum factus est locupletior, vel nisi fuerit in mala fide, quod est intelligendum de mala fide positiva, quæ nedum ignorantiam facti, sed etiam ignorantiam juris excludit, ut vult gloss. & Sali. d. l. si contra. *quæ ita intelligitur.* Franc. Cur. in d. consil. 71. col. 4. & seq. Unde aut existimavit majorem, & res est expedita, aut scivit esse minorem, & tunc est difficile excusare emptorem à vera mala fide, quia scientia juris præsertim vulgari præsumitur. l. leges. C. de legib. c. de contra. de reg. jur. in 6. nec staretur juramento emptoris de errore juris. Et hoc nisi adine conjecturæ verisimiles ignorantie juris, puta ex qualitate emptoris. l. 1. & l. pen. C. de jur. & fact. ignorant. Et concurrente qualitate venditoris, qui erat vicinus ætati majori, extra tutelam & curam, & res suas per se forte uxoratus industriose exercebat. l. 1. C. qui & adver. quos, vel veniam ætatis impetraverat & non apparet de aliqua circumventionem, vel fraude procedente ab emptore. Et multo fortius concurrente consuetudine loci, puta Bleseni §. 22. ubi filii uxorati ipso facto reputantur emancipati & majores annis: quod intellige quando seorsim habent administrationem, ut dicam infra §. 117. His vel aliquibus ex his, aut aliis similibus concurrentibus, bonus iudex æstimare potest emptorem caruisse dolo & mala fide, quamvis in iure erraverit, & ejus sacramento stare, juxta Bald. in d. l. si constat. Et sic non condemnabit eum ad fructus, juxta d. l. si contra. quod est intelligendum, nisi post litem contestatam, ut dictum est. Si vero contractus in se teneat, ut quia intervenit decretum, vel pater minoris jussit illum fundum alienari pretio non expresso, l. 1. C. quan. decret. opus non est, sed minor intentat restitutionem in integrum, dicendum quod veniunt fructus à tempore contractus vel traditionis natura restitutionis, ut dictum est, & est casus in l. patri. §. 1. ff. de minorib. juncta gloss. quamvis contrarium sentiat Pet. de Ferr. in l. super peti. restit. in integr. in gloss. pen. Cujus opinio crebrius invaluit in praxi, & merito, quia interim contractus tenet, & non solum mero jure tenet, sed etiam absolute & præcise tenet respectu emptoris qui non potest conqueri, quia solus minor venditor potest restitui si velit, ideo revera est ei impu-

naturam & rigorem restitutionis in integrum: nec potest gaudere beneficio dictæ limitationis propter dolum & malam fidem, quamvis mero jure dominus sit, sed minus jultè & revocabiliter: plus dico quod tenetur etiam de percipiendis. Casus est singularis in l. patri §. prædium. *versic. ex quo. ff. de minor.* ubi si quis pluri vendiderit prædium minori, licet contractus teneat, quia minor non vendit, sed acquirit prædia, & sic necessaria sit restitutio, quia nimio emit; tamen venditor tenetur etiam à tempore contractus usuras pretii restituere, non solum si quas vel quantas perceperit: sed etiam quas legitime percipere potuerit. Igitur idem in fructibus casu converso quod emisisset feudum & teneret venditio, quia usuræ vice fructuum sunt, & eodem modo veniunt, l. usura. ff. de usur. dictus autem *versic. ex quo.* necessario debet intelligi in eo qui scienter dolose decepit minorem in pretio, ut probavi in novis intellect. quod remitto, & ad tract. de commert. & usur. qu. 17. num. 198. dixi etiam infra §. 78. gloss. 1. num. 23. & §. 58. num. 7. Secus si non fuisset in dolo, etiam si postea supervenisset scientia, quia licet postea scire incipiat quod minor re ipsa læsus potest restitui, non tamen incipit esse in mala fide, quia restitutio in integrum non est in consideratione donec petatur. l. 4. ff. de fideicom. libert. Idem si ab initio tempore contractus dubitabat, vel etiam sciebat minorem posse restitui, sed ex alia causa quam propter læsionem procedentem ex facto ipsius contrahentis, interim justo pretio ementis vel vendentis, quia non potest dici in mala fide ex quo alium non decipit, sed potius se ipsum. Ad hoc *l. nemo prado est. ff. de regul. jur.* Et quamvis ad dictam restitutionem fructuum teneatur is cum quo contractum est, vel ejus hæres restitutione petita: puto tamen aliud esse in singulari successore, vel retrahente, ut quamvis restitutio in integrum contra eum intentetur, tanquam in rem scripta, tamen non tenetur ad restitutionem fructuum prius consumptorum, etiam in quantum factus esset locupletior, & hoc nisi respectu naturalium, & sicut quivis extraneus bonæ fidei possessor. Reliqua hujus materiæ fructuum pro nunc omitto. Sed nunc mentem subit unum quod non est omitendum. Circa id quod dixi illum qui nulliter emit à minore, si fuerit in bona fide non teneri ad restitutionem fructuum d. l. si contra. Multum obest quod negotium gessit cum minore contrahendo cum eo, & prædium emptum accipiendo. Et sic quia traditio vel solutio erat indebita, obstrictus fuit nedum de æquitate, sed etiam de mero jure & rigore, conditione indebiti, in qua veniunt fructus à die traditionis, etiam si recipiens esset factus dominus, & hoc saltem in quantum factus est locupletior, & istud nunquam reperit tactum ab aliquo, tamen in se est verissimum & æquissimum.

*Nova modificatio ad §. restitutio in l. quod si minor. ff. de minorib.

53. Sed in terminis juris * limitando d. l. patri & similes, dico quod fructus non veniunt ante restitutionem intentatam, nisi quatenus emptor locupletior factus est, quia interea potuit re sua splendidius uti. *argumento d. l. sed & si lege. ff. de peti. hered.* Quam limitationem sublimo ut procedat in eo qui bona fide contraxit, quamvis minor re ipsa læsus sit, vel forte in alio læsus quam in pretio: secus si emptor scienter & mala fide decepit minorem. Quo casu etiam dolus dederit causam contractui, vix est ut subsistat decretum quod debet specificè interponi. Et quin propter obreptionem sit nullum, l. cum vero §. subventum. ff. de fideicom. liberta. facit l. & si præses. C. de præd. minor. Tamen casu quo decretum non sit nullum vel aliunde, ut propter mandatum patris vel defuncti cui minor successit, alienatio teneat ut opus sit restituere in integrum, nihilominus dico eum qui scienter & mala fide decepit, teneri ad omnes fructus, à tempore contractus juxta

54. Ideo ad claram & nitidam explicationem * d. l. si contra. dico quod loquitur non solum de ipso immediato emptore à minore, sed generaliter de possessore rei minoris contra jura distractæ. Et dicit quod res cum fructibus universis revocatur, & à restitutione fructuum excipit bonæ fidei possessionem: hoc habet d. l. in summa. Et sic quantum ad eum qui est in positiva mala fide, sive emerit à minore, sive ab emptore minoris, clarum est quod retro etiam ante litem tenetur ad omnes fructus sive consumptos, sive extantes, sive perceptos, sive percipiendos. *Guillelmus * Ogerus* tunc Franciæ Cancellarius (qui his commentationibus nostris sese instruebat: & ut singulæ chartæ excudebantur ad se de ferri curabat) hanc nostram sententiam articulum posuit 94. in suis regis constitutionibus editis anno sesquimillesimo trigesimo nono. Quantum autem ad eum qui fuit bona fide, d. l. simpliciter excipit eum à determinatione sua de restitu-

* Novus & clarus intellectus l. si contra. C. si quis ignorans minor.

* Forte Poggetus.

tione

tione universorum fructuum, alter non determinando an nullus an quosdam fructus, & a quo seminare restant. Et sic illud debet determinari, secundum alicuius iura. Itaque efficiendum quod si bonus fidei, perceptores facti vel iuris emerit, vel acciperit a minore, tenebitur restituere omnes fructus a se perceptos, five naturales, five industriales, in quantum tamen factus est, & nam occupator, & non ultra, secundum naturam conditionis indebiti quia obstringitur hac ex negotio gesto cum minore. Falsè primo si forte cogitaret minorem ipsum esse in dolo vel mora. Falsè 2, in quantum cum vicinis debent fructus compensari. *leg. Paulus respondit ff. de fidei iuribus* tergo in tractat. contract. & usitat. *qn. 74. num. 541. 544.* Si vero possessor non sit primus emptor, nec cum haeres, sed tertius & singularis percipitor, tunc quia nullum negotium gestit cum minore, & non tenetur ei conditione indebiti, sed solum ut extraneus possessor, puta quod non tenetur in aliquo de industrialibus consumptis, etiam in quantum fuit & adhuc remanet occupator factus, sed eius modum facti suos quoad dominum, sed etiam quoad lucrum reprobatam dicta opinione Bart. & sequentium: de natus aliis autem bene tenetur quatenus tenetur occupator. Et uterque casu, videlicet tam in emente a minore, quam in emente ab emptore minore, intelligo de fructibus consumptis ante litem contestatam, Secus de consumptis post litem contestatam, quia tunc universi etiam percipiendi debent integrè restitui, etiam ab habente iustum titulum, reiecta opinione omnium haec tenentur scilicet ibidem super *d. l. si fundum*. Et quod dicit in singulari successore, idem puto etiam in teretate ab eo, five iure feudali, five iure proximitatis quia licet subrogato loco primi emptoris, tamen in veritate nullum negotium gerit cum venditore, nec ei conditione indebiti obstringitur, Quod si quis forte dicat, iudices nostrates non solum addicere aliquos fructus nisi à tempore litem contestatae (quasi labor nostrer non sit utilis in praxi) Respondo quod raro alter solent, quia raro contingit fructus retrò deberi. Oportet enim regulariter consistere de positiva mala fide respectu praeteritorum industrialium fructuum, non tamen sequitur quin si casus contingat, quid consistet de positiva mala fide possessoris, vel quod consistet esse nullus & non contentendos naturales fructus, quin debent secundum praedicta, & secundum quod laicus in iure habetur a iudicari. Et ista quae de se sunt extranea à materia nostra, non deduximus, nisi animadvertimus nullum esse necessaria in usu quotidiano. Multas quaestiones in unam conclusi, & mihi studium magis utilitatis in brevi sermone, libenter causilem hoc labore. Facilius enim & splendidus, fecerim in diversis locis tractare poteram. Sed utilitati, & non ornamentationi fudeo. Recordor quibus me interrogat de quaestione huiusmodi. Hæreticum minus extraneo venditum, per sententiam super actione tractatus ad iudicatum consilium, qui postea vendicantem in vicibus, & condemnatus ad restitutionem rei & fructuum à se perceptorum, & qui percipiens possidet per actorem à tempore litem contestatae, appellavit: allegans quod non poterat condemnari ad percipiendos fructus ex quo habebat verum & iustum titulum. Consilium respondit bene iudicatum, ut patet per praedicta. Post primam horum edictionem contigit casus per praedicta iudicatus Blesis. Minor uxoratus habens viginti duos annos anno 1523. in perpetuum sed vitens reditum concessit Titio fundum ex divisione successione decemorum ad se obventum. Postea maior factus anno 1548. cedit actiones rescindentes & rescissorias, tertio, qui rescripto regio obvento contra Titium probat de lesione enormi, minor gratie & prodigalitate cedens tempore contractus: Titius autem cognatus & vicinus cedens non poterat hæc ignorare. Claudus Mussetus Blesensis praefectus non stansit ad me causam iudicandam

ut in gravibus solebat, infra §. 35. *num. 11.* si equod iam haberet necessarios quatuordecim alios quos vocat praediales, five quod hanc librum meum impessum per manus haberet. Quod inspecto iuxta sententiam nostram condemnavit Titium ad restitutionem fundi cum fructibus à die contractus, & actorem ad restitutionem pretium quod inveniretur convertitum in utilitate cedens, una cum sitis ad rationem duodecime quæ bellis accedit. Titius appellavit, dom. Marti. Quadragesimo primatus advocatum huius Senatus cum affectu censetur male iudicatum in eo solo quod Titius fuerat condemnatus restituere fructus à die contractus, & quod emen. imo iudicium debebat condemnari solum à die litem contestatae, & fundabatur in eo quod ut post Joann. Patrum de Ferrar. in summa diximus supra *ex. num. 25. ad fin.* Curia parisiensis non solet etiam minoribus ad iudicare fructus ante litem contestatam, quia contractus non est nullus nisi minor velit. Secundo, quia differretur si majorem & tanquam maior contraxerat. Tertio quia consuetudo Blesensis §. 2. reputat cum majorem, ut tamen est supra *ex. num. 52.* & quamvis non efficiat eum talem, tamen dat iustam causam bonæ fidei. Ego vero anno 1550. bene iudicatum propugnari, quia obiecta procederent in eo qui iusto pretio emitte: quo casu interituum pretii fructus excedit, vel saltem in eo qui habuisset iustam causam ignorantis. Sed hic Titius erat convictus quod sciebat prodigalitate & notabilem superavituram fuisse. Et sic conclusi bene iudicatum. *Non obstant. ad nostram extra de rebus eccles. non alienand. quia ibi Innoc. 3. Papa non audiens ad vivum recedere, inter scripti.* Tamen laicus silensiter rogatus & invitatus à monasterio quod aliquo propter se alienum & calamitatem temporis periclitabatur. Praeterea collegia illa ecclesiastica non sunt minores, sed plus quam majores, utpote multis majoribus & vigilantibus praediti, ut ait Maria Soci. *conf. 10. lib. 1.* & hinc est quod lenatus Parisiensis non solet rescindendo alienationes praedictorum ecclesiasticorum condemnare eos ad restitutionem fructuum ante litem contestatam perceptorum, sed tantum post litem, iuxta *e. ad nostram*, quia in praedictum privati contractus tenebat: sed est etiam alia ratio, quia, ut dixi, huiusmodi monasteria pro minoribus sed pro majoribus habentur: ut quod crebrius vidi per arella ejusdem lenatus alienationes praedictorum ecclesiasticorum non rescindi propter defectum solemnitatis: sed tantum in casu lesione: in parvitas autem minoribus etiam non probata lesione rescinduntur, five nulli declarantur contractus immobilia, sed reus qui non fuit in dolo, nec graviter laesit minorem non condemnatur in fructus nisi à die litem contestatae. Alias fecus ut plenè facta & dilucidè declaravimus. Redeamus ad materiam nostram.

¶ Undecimo quaero, Quid si venditio aut permutatio sit nulla, ex eo quod doli sine emptoris, five venditoris, dedit causam contractus, *l. si eleganter. in princ. ff. de dolo.* Rediretur ibi in quod supra. Sed hæc alia ratio reformatur respectu ejus qui dolum commisit, qui non audiret allegans turpitudinem suam, *l. si servus plurimus. §. 1. ff. de legat. 1. transaltione. non adgreditur ibi in gl. C. de transalt.* Unde breviter dico quod si quis dolum commisit solvit iura domino directo, non potest ad eo repetere tanquam indebita, vel sine causa. Tum quia sciemus solvit iura domino directo, non potest ad eo repetere tanquam indebita, vel sine causa. Tum quia sciemus solvit, *l. si ff. de emulit. indebit. non vulgus.* Tum quia non potest fundare intentionem in dolo suo agendo. *l. apud Julian. §. Marcellus. ff. de do. ma. except. l. 2. l. marcellum. C. de cond. ob turp. caus. l. 1. & ibi Bar. Alexand. & Joann. ff. ex. sit.* Amplius, etiam si coactus à domino five per viam manus iniectionis, five actionis solvetur. Amplius secundo, etiam si nullus vel turpitudi-

* Si ob dolum venditio aut permutatio sit nulla, non potest ad eo repetere tanquam indebita, vel sine causa.

* Turpitudi-
dine loam

non potest
in agere
in rem ab
alio dante
causa.

est detrahit ab alio, quia adhuc non audiat, n. 10. & reperiendo, quomodo non possit intentionem suam fundare, nisi dolo suo, & ita debet limitari, & declarari distinctio Bart. in pen. membro. in l. juratorum quod ex conventionibus, §. procurator. ff. de juratoribus, quomodo alius reprobare & discutere, ut probatorem vitium, & finem operis inveniam. Amplius textus, ut nec possit appetere vel deducere ab eo, quem decepto fraudem primum condidit, nec dominum. Item videtur quod culpa contrarius, c. dominus, de verbor. sig. n. 6. & hoc ratio doli sui. Secus si alius est indolens, quam per eius dolum, ut in casibus qn. 4. §. 6. Jurator, quia tunc etiam scienter solveret, sed compulsius domino, vel metus ne compelleretur & amittat fructus feudis appeti, poterit non obstante scientia condicere, c. argumenta, in vltima ff. quod sol. tutam. & quod non. Ang. & alii in l. 2. c. de his que vi metus fecer. Plin. Dec. in consil. 22. num. 2. ubi in articulo dixi. Si vero dominus receperit ab illo qui dolum non commisit, tenebitur ei condictioni restituere, & multo largius contra dominum agentem, poterit de nullitate contractus excipere per jura vulg. Sed quid si dominus agat contra eum qui dolum fecit? Subdistinguitur. Aut contractus nondum est declaratus nullus & revocatus: & tunc non potest reus excipere, quia exceptio non latet in dolo suo tantum, quod non admittitur, & sic dolo emptor vel perceptor tenebitur solvere: si dominicus sine ulla spe repetitoris, nec tenebitur patronus admittere profectionem de se petendo in causa annullationis vel rescissionis contractus, nisi exceptio hinc procedat propter dolum profectionis. Et si simpliciter profectionem generalem adducit, illud tunc excipitur exceptum. Si vero contractus jam fuerit declaratus nullus p. r. tunc noniam tunc noniam turpitudinem ab alio detectam poterit a restituere, exceptio contra dominum agentem ad lucrum suum parum, quod tunc casu constat, & si quidem non esse indubitata, ut late per Jas. & alios in d. §. procurator per causam in c. interdictis, de donat. Item in similibus dicendum. Sed quid in contractibus fictici juris? Videtur distingi, quomodo non insula sur ipso jure propter dolum dantem causam contractus, sed solum pro exceptione vel actione. d. l. §. elegans, l. dolo. C. de maribus, ff. n. R.pondeo, item omnino dicendum quod nuper diximus, quod solvitur simulatio respectu eius qui quæritur, potest. in l. fin. & ibi Jac. in l. 1. C. de constituto, pen. consilium. & ibi Panor. in §. de appellat. in c. quædam dolum. & idem in l. de jure. Latè Panor. Fely. Dec. in c. transacta, de consil. Jal. in super dispensatione, §. factam. col. 1. l. 4. in de verb. significat. Sed hoc eadem ratio doli omnium & non admittenda allegationis propter turpitudinem.

16. Duode. item quæritur, Vultum multos casus, & adhuc plures alios sunt, in quibus licet de facto feudum mutet suam, & vere aperitur, tamen relevium non deditur, & si exactum sit repeti potest: Quæritur, an à patrono exigi possit? casus de restituendo relevio, si apparet indubium? Hac quæstio non est modice exacta, quia cum feudum interim vice aperitur, potest patronus injungere manum suam ex fructu hominis, & tractus suos facere cum effectu, sine ulla spe recuperationis. Porro novum acquiritorum fidelitatem offerentem non tenetur a hincere nisi iura solvat, puta relevium nec sufficit consignare, si patronus sit paratus accipere. Et si receperit forte tunc quomodo postea an paribus indubitum non invenitur solvendum: & si sit solvendum, forte non est locupletior factus, quomodo insommodum obviatur per casum in idonem. Et prima scire videtur patronum non esse adigendum ad satisfactionem, tunc quia patronus & parus ad hunc non tenentur, & in eis sufficit qualicumque satisfactio. Text. in l. 2. §. Prætor. in §. qui facti, cogant. Tunc quia si quis sit defectus, provenit ex negotio gesto per hunc acquiliorum, quicquid per se scire debet sibi ini-

mere hoc periculum. Unde debet ei imputari quod si non necesse est postulare, sed non videtur inveniendum in gratia men patroni, qui tantum jure suo utitur. Arguunt. l. 2. §. qui sator, ff. §. qui causam, l. §. fidei pignori, §. 1. ff. qui facti, cogant. In contrarium, quia ordinem in contractibus hinc fides, l. d. etiam fructus juris, in sp. Chas. in 2. quod peritus casus fidei pignorem invenire potest, vel non. l. inter amicos, ff. qui facti, cogant. In similibus bene l. §. de dolo, de utrobique per omnes fidei pignores Bart. in l. §. fidei pignori in p. 2. in p. r. c. Jal. col. ff. solus, mar. Ang. siml. Paul. col. 2. in p. r. & ibi Alex. col. 1. in fin. §. solus, mar. Bart. in p. r. 4. 1. 3. Mart. de Alid. d. d. in p. r. 10. 8. & similiter in alia materia, c. solutio, in p. r. mar. c. solutio, si non dnm apparat reus super nullitate, vel totali resolutione contractus, in reventur patrono ad aliquam cautionem. Unde si ea ratione novus acquiritor desisterit solvere, etiam si non paraverit plus quam possit ad condicere solum. Et reus suorum fructus suos. Siverit si apparet, & idem si sit probabilis suspicio de proptione, vel si ex natura actus quomodo re solvi possit, ut si sit traditus ex causa donationis causa mortis, vel anticipationis legati. Et tunc aut quæritur de simplici cautione restituendi, si pectus apparet indubitum, ad obviam non re patronus causari possit non esse cum locupletior. Et hanc præstat tentur. Aut quæritur de simulatione & adhuc tenetur, arguuntur l. §. p. r. per fidem, C. de verbor. l. §. credentes, ff. de pignori, credens, l. credentes, ff. de separa. bene, non tamen præcedit, sed prout commoda potest. Unde si non possit cum modo invenire l. legalis in idonem, de quo ejus iuramento habito, solvitur cum dare quibus poterit, vel eorum cum hypotheca bonorum, & paulo fructus quomodo dicitur in l. 2. qui facti, cogant, quomodo in non agitur nisi de levitate instantis ad finem procedendi in causa: hic vero agitur de majori periculo, videlicet perendi indubium solum. Tunc regulariter non valet argumentum de patroni libertorum ad patronos feudorum quomodo sunt legatarij, ut dicitur in cap. §. 2. glo. §. num. 36. Item equum & julum est ita temperate ad d. quod est tunc non iudicis officio cariturus, qui si videtur, si condit presentem nullitatem, contractum dolo vel culpa acquiritoris, non valet eorum exigentes cautionem à patrono. Et hoc iustitiam ad dicendum validitatem, & insufficientem obligationum novi vallii, & à quo tempore fructus feudis prebendi debent et restitui, vel eorum lucro patroni.

17. Decima tertio quæritur, Quid si donatio feudali revocatur propter ingratitudinem? Ceterum non est quæstio de revocata ante traditionem veram vel fictam. Sed procedit quæstio quando feudum postquam mutavit manum, revocatur. Si vellem rationes dubitandi de decidendi in hac & quæstione seq. radicibus exoritur, bona pars mater l. §. inquam, c. l. §. c. de revocand. donat. hinc deducitur relevium si donec militavit metas gentium, restituendo dico relevium. Et reus in traditione donationis causa facta: sed non ex revocatione & restitutione vel propter ingratitudinem, & ut clarè intelligatur: Cetero de restitutione non inveniuntur, in ipso jure, an vero per sententiam revocatur: sed an recto annullatur, & redigatur ad non causam. An vero solum ex tunc revocatur, five ipso jure, five per sententiam, & remaneat in re, sed pro tempore præterit. Et dico quod, ex capite ingratitudinis non revocatur ipso jure donatio, sed demum per sententiam. Patet per textum in d. §. qui facti, cogant. Ubi demum ex causa legitima & cum causa cognitione probata, concurrendo revocatio, & facti est quod jure non cavetur ipso jure revocari, & ita tenet Petr. C. in d. d. l. §. d. in consil. 497. §. quæritur. l. §. 4. ubi dicitur, quod ad revocationem agitur officio iudicis, l. d. melius est dicere quod condicione ex dicta l. §. ut de Fidei. R. p. in rep. q. per. Ille

* Satisfactum est cum in bono fidei quomodo fructus iudicis ex postea cauz

* Satisfactum est cum in bono fidei quomodo fructus iudicis ex postea cauz

* Satisfactum est cum in bono fidei quomodo fructus iudicis ex postea cauz

* Satisfactum est cum in bono fidei quomodo fructus iudicis ex postea cauz

* Satisfactum est cum in bono fidei quomodo fructus iudicis ex postea cauz

antem est expeditum, quod non habet locum rei vendicatio etiam utilis, etiam si fieret revocatio propter non impleta conventa ipsi donatori, sed tunc haberet locum conditio ob causam l. 2. C. de cond. ob caus. & specialis est casu in l. 2. C. de donat. que sub modo, quando revocaretur, propter non præstita alimenta conventa ipsi donatori ut tunc habeat locum etiam utilis rei vendicatio, alias non, ut declarat Ripa. in dict. repe. qu. 35. 36. & 36. Ulterius dico quod non revocatur ut ex tunc, id est, retro à tempore donationis, sed demum ut ex nunc. Et sic omnes fructus percepti à donatario ante ingratitudinem commissam non revocantur, nec etiam alienationes & hypothecæ per eum factæ de & super re donata; & de alienatione omnes doctores fatentur. Igitur liquet quod non annullatur retro, nec reducitur ad non causam pro tempore præterito, & sic relevia debentur patrono ex traditione donationis causa facta. Unde quamvis revocetur non possunt soluta repeti, imò non soluta possunt exigi, nisi præscriptio triginta annorum obset. Non tamen debetur relevium ex revocatione & restitutione rei, quia fit ex causa necessaria, quæ tacite inerat à principio donationis. Adverte tamen quod quamvis revocetur ex causa necessaria, tamen non resolvuntur hypothecæ & onera, per donatarium medio tempore imposita, quamvis ea resolvi censcat Franc. Ripa. in dicta repe. qu. 42. sed male, *per textum in d. l. his solis ubi permittitur venditio, donatio, permutatio, & quæcumque alienatio, nedum ante ingratitudinem commissam, sed etiam ante litem cæptam per citationem super revocatione iudicis mandato factam. Si igitur rata manet & efficax totalis alienatio rei vel partis, multo magis simplex hypotheca. Et sic concludo quod remanent omnia medio tempore facta, nedum ante ingratitudinem, sed etiam post & ante revocationem intentatam. Et hoc nisi constaret, saltem verisimiliter, esse factam in fraudem revocationis, in quo recurrendum erit ad materiam revocationum alienatorum in fraudem creditorum. Puto tamen quod donatarius * ingratum tenetur rem luere, & exonerare ab oneribus à se impositis. Imò si alienavit quod tenetur æstimationem restituere, & hoc ne post commissum crimen dignum revocatione donationis adhuc habeat & sentiat commodum ex donatione, ut latius probarem, nisi prolixitatis & excessus materiz nostræ argueret. Dixit autem Ripa. in d. repe. qu. 66. quod fructus revocantur, nedum ex die litis motæ, sed ex die ingratitudinis commissæ, quod falsum puto, per d. l. his solis in versis. ex eo die quo & controversia, &c. Quod tractandum reservo infra §. 30. qu. 8.

58. Decimo-quarto quæro, quid si fiat revocatio ex capite l. si unquam. C. de revocand. donat. Certum est quod jure revocatur per nativatem filii, cum declaratione voluntatis donatoris. Alberic. * in d. l. si unquam. & latè Andr. Firaq. in repe. in verb. revertatur. num. 8. & num. 22. & ex tunc fructus debent restitui, saltem postquam donatarius hoc scivit, & de restituendo interpellatus fuit & constitutus in mala fide. Tamen non reducitur ad non causam pro tempore præterito. Et sic semel debetur relevium pro traditione ex causa donationis, & non pro restitutione, quum non sit nova mutatio, sed resolutio primæ ex conditione resolutiva inexistente donationi. In mentem venit quæstio prioribus affinis quam vidi in facto. Filia nubens renunciavit futuræ hæreditati patris præsentis quandiu essent masculi, deinde post obitum patris fratres dictæ filiz decesserunt sine masculis, nunc filia neptum amita petit partem paternam, & nullû debet relevium quia venit ad jus suum antiquum directum, etiam si certum feudum detur ei pro jure suo quia est loco divisionis, sed si decessissent sine liberis, dicta filia hæres fratrum non solveret totius relevium, sed deduceret partem quam habuisset jure directæ success.

tionis paternæ ad quam revertitur, & residui tantum quod habet jure successionis collateralis debet relevium. Idem si post obitum patris sic renunciavit, quia valet renunciatio si ipsa, quamvis minor annis, velit, nec spectat ad dominum feudi allegare jus tertii vel nullitatem quæ dependet à voluntate aliena. Quod si interim uni fratrum sine liberis morienti alter solus in feudo successit, & relevium solvit: non potest dicta filia post obitum ultimi fratris sine masculis partem releviorum repetere; sicut non repetit partem fructuum pro tempore præterito, quia non redit ad successionem paternam ut extunc, sed tantum ut ex nunc & pro tempore futuro: & sic qui interim domini vel possessores cum effectu fructuum lucratorum fuerunt, debuerunt jura dominicalia prout casus accidit, solvere, & ratum manet prout possessio pro tempore præterito rata manet.

59. Decimo-quinto quæro, Feudum fuit venditum & pretium receptum: sed emptor antequam traditionem habuisset, illud, seu actionem ex empto donavit vel legavit venditori? Respondeo, quod ex ista remissione nulla jura debentur patrono; sed quum non sit discessum à venditione, quia nec animus distrahendi nec actus retro similis intervenerit, * remanent integra jura patrono, tam ad quintum denarium, quam ad retractum. Et si eligat retractum, tenebitur pretium solvere venditori, cui emptor censetur donasse vel legasse omne jus suum. Sed quid si hoc faceret post traditionem factam? Respondeo Attendi debet forma faciendi, & intentio partium. l. non omnis. in princip. ff. si serv. pet. Si enim fiat remissio, vel legatum feudi, vel actionis ad feudum, indistincte dicendum est deberi omnia jura ex venditione orta. Et iterum deberi relevium ex remissione vel legato, quia feudum de novo voluntarie mutat manum. Verum est quod si patronus eligat retractum, frustrabit se relevio debito ex causa sequentis mutationis, licet non frustraret se releviis aut aliis juribus debitis ex causis præcedentibus; sed si eligat quintum denarium, nullum jus amittitur. Si vero fiat distractus, & pecunia restituatur, vel solutioni parata remittatur, tunc recurrendum est ad dicta supra §. 20. gloss. 5. qu. 1. quia si res sit integra respectu patroni, nulla jura debentur, alioquin remanent integra jura venditione orta & acceptata.

60. Decimo-sexto quæro, quid si feudum * datur in solutum? Dicendum ut colligitur ex dictis supra §. 20. gl. 10. quæ procedunt quando datur pure in solutum. Si vero tradatur de facto pro certa summa, vel pensionibus certi redditus, hoc pacto quod si intra certum tempus debitum solvatur, vel redimatur redditus, feudum restituatur, alioquin tempore lapsio cedat in solutum pro justo pretio; omnia jura patroni sunt in * pendenti, quia si feudum recuperetur, apparet non fuisse apertum, nec mutasse manum, & nihil deberi patrono, quia ex hypotheca, & ejus luitio, ne, nihil debetur in feudis. Si vero tempus labatur & cedat in solutum, ex tunc aperitur, & jura feudalia oriuntur, prout in simili determinavit Bald. in consil. 164. marinus libro quinto. Et similiter si debitor hypothecavit & tradidit feudum suum creditori, deinde ab eodem emerit, quamvis verba contractus sonent in venditionem, tamen non est emptio, sed hypothecæ liberatio, ut iradit Cy. Bart. in l. 1. C. si ser. extero. & non habet locum jus retractus, ut decidit Matth. de Afflictis in tract. de jure Prothomiseus super. ver. licet enim, collus. pen. nec consequenter jura feudalia.

61. Decimo-septimo, Quid si * donatio & traditio fiat à non domino? Respondeo, quod quamvis feudum non mutet manum, & in veritate nihil ex hoc debetur, tamen patronus habet intentionem fundatam tam inprehendendo, quam relevium exigendo per notata supra §. 20. gloss. 6. Et secuta evictione, non poterunt repeti à patrono fructus quos percepit pendente

* Donatio revocata ex capite ingratitudinis non resolvuntur hypothecæ à donatario factæ, nec restituntur fructus ab eo percepti ante licentiam, contra Franc. Ripa. * Donatarius ingratum tenetur luere vel ultimatiorem restituere.

* Si ob natos liberos feudum revocatum erit, utrum relevium debeatur. * Revocatio ex capite leg. si unquam, quamvis fiat ipso jure, tamen non trahitur retro.

* Patronus retractu feudali uti potest etiam contra ipsum venditorem & antiquum vassallum.

* In soluto si feudum datum fuerit utrum debeatur relevium.

* Jura feudalia quæ dantur in pendenti.

* Si à domino feudum venditum vel traditum erit, utrum relevium debeatur.

prehensione ex defectu hominis, cum suæ culpæ debeat possessor id imputare, sed conditione indebiti repetetur relevium, quatenus factus est locupletior, nisi possessor plurium annorum fructus cum effectu perceperit quos non reddidit: tunc enim mutatio manus fuit effectualis, igitur per nos, *supra eo. no. 1.*

62. Decimo-octavo quæro, quid si emit & accepit à vero domino: sed fuit evictus à creditoribus hypothecariis, qui fecerunt feudum subhastari & adjudicari ultimo offerenti: utrum possit repetere à patrono jura quinti quæ ei solvit? Videtur quòd sic, quia acquisitio sua fuit commutabilis, prout eventus docuit & resoluta fuit. Unde sufficit patronum habere quintum pretii de nova, efficaci & incommutabili venditione, quæ sit per decretum: non autem debet bis habere, nec locupletari cum jactura primi bonæ fidei emptoris, qui deceptus fuit. In contrarium, quia primus vere emit & acquisivit à domino, & venditio sortita est suum effectum, nec est verum quòd fuerit resoluta per subsequens decretum, imò magis confirmata & approbata, quia subhastationes factæ sunt prout debuerunt super isto primo emptore vero proprietario, & decretum super eo adjudicatum, medio cujus censetur de novo vendidisse, quia * factum judicis censetur factum partis. *l. 1. C. si in caus. jud. pign. c. sit. l. si ob causam. C. de evictio. l. profectitia dos. ff. de jur. dot. Bald. in reposit. l. pater filium consil. 4. ff. de inoffic. testam. & pulchre Alex. consil. 12. viso processu. lib. 5.* Patet igitur quòd prima venditio nullomodo revocata est, nec reducta ad non causam, sed facta est secunda venditio per emptorem. Igitur de novo omnia jura debentur patrono. Nec obstat quòd secunda venditio non fuit mere voluntaria, sed necessaria, saltem causativa necessitate, quia quantum ad jura dominicalia, non attenditur quòd alienatio sit voluntaria, vel non, ut dictum est §. *co. supra qu. 3. & infra eo. qu.*

* Factum
judicis cen-
setur factum
partis.

63. Pro resolutione distinguo. Aut illa prima venditio est facta simpliciter: & tunc cum quintum pretii spectet ad onus venditoris, vel ipse venditor illud solvit, & tunc clarum est non posse repeti, nec per emptorem nec per venditorem: vel emptor ipse solvit, & tunc debuit deducere venditori cui pretium solvit, ut in §. *seq. in princ.* Et si non fecerit, sibi imputet, quia patronus suum recepit. Et quantumcumque venditio ex causa superveniente non remaneat efficax (nisi ex causa quæ retrotraheretur, puta nullitatis, vel defectus domini in venditore) tamen semper patronus habet fundatam intencionem ad quintum pretii contra venditorem, & sic non nisi suum & efficaciter debitum recepit, & emptor nomine venditoris debentis, sive ad illius liberationem solvisse censetur, ex quo sciebat à venditore deberi, & sic cessat omnis repetitio. Textus in *leg. repetitio. ff. de condict. indeb.* Aut vero venditio est facta pro pretio franco & libero: ita quòd ipse emptor factus est solus debitor nomine proprio quinti & subquinti, ut in §. *14.* Et tamen postea emptio sua redditur inefficax & res alteri addicitur. Et tunc quia emptio & venditio non fuit ab initio nulla, nec reductur retro ad non causam, non resolvitur acquisitio jurium quinti & subquinti facta patrono, & sic nihil videtur ab eo posse repeti. Sed hoc quandoque durum esset, ideo æquum mihi visum est subdistinguere. Aut ille primus emptor potest efficaciter habere regressum evictionis, aut non. Primo casu, puta quia venditor, aut ejus fidejussor vel pignora sunt solvendo, ita quòd potest emptor ab eis recuperare pretium cum legalibus sumptibus, damnis & interestibus, nihil potest repetere à patrono, quum nihil sibi absit de his quæ vult repetere, ex eo quòd habet actionem. Sed quid hoc primo casu in permutatione? Secus videretur, quia in ea passus evictionem etiam propter hypothecam, non tenetur præcisè agere ad implendum, vel ad inter-

cise evictionis, prout emptor, ut in *l. incivile. C. de res vendicæ.* Sed potest si velit agere conditione ob causam, ad resolutionem permutationis, tanquam causa non secuta cum effectu, etiam si permutatio fuerit stipulatione vallata, ut dicemus infra loco opportuno, & his scriptis plenè dixi in *rub. ff. de verbor. obligatio. num. 56. cum seq. in lectio. Turbingensi.* Et sic cum permutatio reducat ad non causam, soluta relevia repeti possunt. Sed his non obstantibus idem dico ex quo fuit vera permutatio facta cum domino. Tum quia passus evictionem potest si velit agere præscriptis verbis ad omne id quòd interest. *l. cum precibus. & per nos. C. de permutatione.* Cum ergo habeat actionem efficacem contra eum qui solvendo est: nihil sibi obest, nec potest aliquid repetere à domino feudali. Tum quia etiam si eligat agere conditione ob causam, adhuc simul potest petere quòd sua interest, & sic quantum solvit domino directo. Idem in omni alio genere alienationis. Secundo casu, puta quando non sunt solvendo, & sic primus emptor remanet defraudatus tota re, & forte etiam toto pretio, puta quia antiquiores hypothecæ exceperunt pretium, quo res addicta fuit. Et tunc dico, quòd condicet à patrono (quatenus est locupletior) quintum pretii quòd ei solvit. Et hoc, quia certat de damno vitando, & patronus non debet lucrari cum ejus jactura. Idem si primus emptor non amitteret totum pretium, puta si plurius licitatum sit feudum, quam ascendat hypothecæ, & sic residuum fuit ei restitutum, quia adhuc remanet damnificatus in reliquo pretio, & sic in sorte principali, & recurso evictionis, quæ est inutilis. *l. nam is nullam. ff. de dolo.* Limite si antequam impeteretur à dictis creditoribus tot annos possedit, ut tantum in fructibus receperit quantum amittit, quia tunc nihil potest cedere domino qui alias dupliciter circumveniretur, tum quia multos annos habuisset vassallum jura non solventem & fructus amittentem: tum quia nisi oblatum & solum ei fuisset relevium prehensi feudi, fructus suos fecisset, & emptor inde nihil percepisset; nec ab authore suo, nec ab ejus fidejussoribus etiam si solvendo fuissent, recuperare potuisset. Sed quid si dictus venditor est solvendo, sed dictus emptor emit sub pacto, quòd nullum habet recursum de evictione? Videretur aliud quali seipsum deceperit. *l. nam si actor. cum concor. ibi. ff. de rei vendic. & sibi ipsi hanc necessitatem imposuerit. leg. si fidejussor. §. 1. l. de die. §. fin. ff. qui satisd. cogant.* Tamen idem puto, quum id sit conventum ante jus acquisitum patrono, & idem dicendum est de laudimius, quando res est censualis. Ad hæc facit quòd dixi in notab. *qu. infra §. 58.*

64. Decimo-nono quæro, Quid si emit à non domino, & quintum pretii solvit patrono, postea ex intervallo supervenit verus dominus? Resolutive procedendo; Dico quòd si dominus in judicio contradictorio feudum tanquam suum evicerit, non tenetur victor ad aliqua jura, nisi ad fidelitatem secundum not. *infra eod. quæst. 45.* Victus autem indistinctè repetere poterit à patrono jura utilia quinti vel subquinti quæ ei solvit, quia sive pro se sive pro venditore solverit, non sunt debita in effectu, ex quo venditio est inefficax ex causa respiciente retro, videlicet ex eo quòd venditor non erat dominus, & nullum jus transtulit in emptorem, qui nunquam factus est verus vassallus. Nec obstat quòd res aliena vendi potest in præjudicium venditoris per jura vulga. quia non in præjudicium tertii. Et consuetudo nostra non intelligitur de qualibet venditione feudi, etiam facta à non domino, & quæ non sortitur effectum; sed de venditione facta à domino, vel quæ postea consumatur, ita quòd remanet efficax, & sortitur effectum per allegata in præcedentibus. Verum est quòd ex sola venditione habet patronus fundatam intencionem, ut sæpe dictum, sed si appareat postea nulla, vel retro inefficax, non habet dominus fundatam intencionem ad aliquid exigendum ex illa, & si exegerit, condici potest ab

eo quatenus est locupletior, & salva præscriptione triennali. Si autem dominus vendicans non eviderit, sed dimiserit rem emptori aliqua summa accepta, & tunc aut id factum est per viam transactionis, aut per viam iustæ venditionis. Primo casu, ex hoc novo contractu nihil debetur patrono, nisi secundum notata *infra eod. qu. 21.* & casu quo deberentur jura, puta probato dominio victoris tenetur patronus restituere vel compensare jure primæ venditionis. Secundo vero casu, puta quando emptor recognoscendo bonam fidem, recognovit actorem in verum dominum, & ab eo iterum emit. Et tunc ex hac secunda venditione & emptione habet patronus omnia jura feudalia, sive in quinto pretii, sive in retractu. Nec obstat quod * emens ab aliquo non continuo censetur fateri illi habere jus.

* Emens ab aliquo non continuo censetur fateri illi habere jus.

65. Ex his determinavi quæstionem in factis quæ his diebus accidit. Quidam obzæratu vendidit domum suam advocato, qui emit justo quidem pretio * attenta fragilitate evictionis, & suspitione hypothecarum, juxta notata per Bart. Alex. Jaf. & Claud. de Seyssell. in l. 1. §. si bares. percepto, ff. ad Trebell. Tamen res in se plus valebat, quare bibliopola meus cupiens dictam domum habere pro dicto pretio, sollicitavit ad hoc dictum advocatum, qui hypothecas suspicatus, & fragilitati evictionis auctoris sui diffidens, facile consentit & vendidit pro eodem pretio quo emerat, apposita clausula quod non teneretur de aliqua evictione, nec restitutione pretii: bibliopola domum emptam ingressus, statim à creditoribus primi venditoris impeditus fuit, qui fecerunt domum subhastari, ut adjudicaretur plus offerenti, & veritus bibliopola ne cum rubore expelleretur, pretium imposuit & auxit, ita quod omnes licitatores vicit, & ei tanquam ultimo plus offerenti per decretum adjudicata fuit, fere pro duplo pretio quo prius emerat. Videns se captum me consuluit quid ageret. Respondi rem non esse integram, & quod non obstante prima emptione sua, & quamvis primus venditor nullomodo sit solvendo, tenetur exolvere omne pretium adjudicationis per decretum, & ad hoc posset compelli etiam per capturam personæ, ut dicemus *infra tit. 17. in rub.* nullumque habet ingressum contra dictum advocatum, attento dicto pacto, & quod non constat eum dolose versatum, sed solum quod sibi aberat recepisse, & securitati suæ prudentius consuluisse. Tamen quod non tenebitur dominis directis solvere aliqua laudimia ratione primæ emptionis, cum sit ei omnino inutilis & omnino versetur in damno: sed tenebitur integra laudimia solvere ratione secundæ emptionis per decretum, quæ fuit veræ emptio, quamvis dominus esset sed commutabiliter.

* Fragilitas evictionis & suspicio hypothecarum minuit pretium rei.

66. Vicissimo quarto de hac forma venditionis, quæ à cantis emptoribus solet usurpari: Conveniunt quod feudum Titii sine alio onere venditum sit ex nunc Caio pro mille, & quod infra annum publicis actionibus subiciatur super ipso venditore, & adjudicetur summo licitatori pro securitate emptoris ab omni alio onere vel hypotheca. Et agitur quod Caius auctorem faciet ad superandum quemcumque licitatore, & quod si minus quam mille addicatur, nihilominus tenebitur Caius solvere usque ad mille; & si pluri addicatur, non tenebitur solvere Titio ultra mille. Quodque ex nunc quarta forte pars pretii numerabitur, reliquo retento per Caium usque ad finem subhastationis & adjudicationis decreti. Quæritur utrum sint duæ venditiones, & an ex prima tantum debeantur jura, an etiam ex utra-

que? Dubium facit, quod Caius primo emit, deinde ex intervallo videtur secundo emere, per adjudicationem decreti sibi factam, tanquam cuilibet extraneo. Sed dicendum primum tantum esse venditionem, & secundum illam jura metienda, tam in retractu, quam in quinto pretii. Ita quod quintum non debetur de pretio comprehenso in decreto, sed solum de primo pretio convento. Et etiam patronus retrahens, & idem de consanguineo retrahente, non tenetur refundere pretium decreti: sed solum primum pretium conventum, quod solum est verum pretium. Et secunda venditio, in veritate non est venditio, sed solemnitas ad firmamentum primæ venditionis, imò ejus purificatio, & perfectio: quia recte perficiendo prima venditio facta est in effectu sub hac conditione, si tota res per decretum libera ab omni alio onere adjudicari possit infra annum. Unde si superveniant opponentes ad finem distractionis certæ portionis rei jure dominii, ita quod non potest tota adjudicari vel propter multitudinem & difficultatem oppositionum, & non potest negotium finiri infra tempus præfixum, deficit illa venditio, & potest Caius pretium numeratum repetere per conditionem ob causam. Et tunc cuicumque fiat adjudicatio, hæc sola ultima venditio subsistet, & conservari debet; & ex prima tanquam nunquam deducta ad esse, nulla jura prætendi possunt. Eadem applicari possunt permutationi, puta si Titius permutet domum suam cum agro Caii, & ut liqueat domum nullo oneri subesse, convenit ut subhastetur & adjudicetur per decretum sive Titio, sive Caio supremam ratione facienti. Agitur tamen quod hoc facto Caius retineat domum francam & liberam, loco agri sui nullo alio pretio soluto, sed quod sumptus subhastationum fiant per Titium, & ab eo pretium solvarur usque ad concurrentiam iustarum oppositionum si quæ sint, tam ad luitionem domus, quam liberationem Titii, qui reliquum pretii sibi retinebit. Hic enim nulla est venditio, sed mera permutatio. Nec fit subhastatio ad fidem vendendi, sed liquidandi si qua sunt onera vel hypothecæ, nec etiam pretium rei exolvitur, sed solum Titius onera rei luit, & redimit, prout tenetur: neque igitur laudimii, neque quinto pretii neque retractui locus erit, sed solum relevio unico domus si feudalis fit.

67. Vicissimo primo quarto, quid in * transactione? Et breviter dicendum quod aut transactio fit super dominio rei feudalis, aut super alia re, vel super eo quod prætenditur debitum, vel aliquod aliud jus super ea. Primo casu sit conclusio, quod ex causa transactionis nulla jura debentur domino directo sive feudali, sive censuali. Aut enim quis transigit rem de qua est quæstio retinendo, ut in l. nulli. & ibi gloss. & Bartol. ff. de transact. aut eam relinquendo possessori, ut in l. si profundo, C. de transact. Et clarum est quod nullum dominium transfertur, nec novum jus, nec novus titulus in re acquiritur, sed solum liberatio controversiæ. Textus in d. l. si pro fundo. & in l. si ve apud alia ubi notant doctores, C. de transact. gloss. & scribentes in l. per. C. de usucap. pro emp. Bart. in l. 1. ff. eod. Bald. in l. 1. ad fin. 1. opp. C. si adver. transact. Et licet res nullo modo mutat manum, nec respectu possessionis, de qua quantum ad præsentem quæstionem non curaretur: nec respectu dominii. Et his casibus idem tenent Bald. Alvar. Præpo. in cap. unico. de controu. inter vassal. & alium, de benef. in usibus feud. Ubi volunt licitam esse homini transactionem super feudo, vel emphyteusi domino irrequisito, & seq. Jaf. in l. fin. col. 24. qu. 10. C. de jur. emptyr. Amplio etiam si in transactione apponatur clausula * vulgata, cedens & transferens omne jus & actionem in quantum opus est, quia quamvis hæc clausula sit dispositiva, & operetur dominii translationem, non dico quando possessor, sed quando actor erat dominus, quod aliàs non fieret per simplicem dimissionem sine traditione, ut tradit Bald. in l. 1. col. 1. C. de bon. mater. in l. ex causa tran-

* Transactio interposita super feudo, utrum debeatur relevium.

* Clausula cedens, &c.

factiois, C. de usucap. pro empt. Tamen ex sola transactione, in sui forma, non habet patronus intentionem fundatam, & sic nihil exigere potest, nisi velit in se assumere onus probandi adversarium fuisse dominum. Aut quis trantigit tradendo sive restituendo rem actori. Et adhuc idem puto, si sola transactio attendatur. Unde si non habeat patronus aliud fundamentum, nihil poterit exigere, præter fidelitatem ab eo, cui res tanquam sua est restituta. Quamvis enim simplex traditio, vel restitutio rei, tanquam sit ejus cui traditur, facta ex causa transactionis, dominium transferat si forte tradens sit dominus, etiam circumscripta d. clausula cedens omne jus, &c. d. l. ex causa transactionis. & ibi Bald. d. l. si pro errore, ff. de usucap. & notant doctores in d. l. si pro fundo, quod non esset in traditione ex alia causa facta alicui tanquam de re sua. l. 3. §. subtilius, ff. de conduct. ob caus. & est speciale in transactione; tamen non erit fundata intentio patroni super relevio, vel super retractu, aut quinto pretii, etiam si mediante pecunia transactionem sit, nisi probet vel licem factam, ad occultandam veram permutationem vel venditionem. l. cum hi §. sed lis, ff. de transact. vel nisi probet eum qui rem restituit tunc fuisse verum dominum, & sic ex simplicibus terminis transactionis dominus directus nullum commodum habet. Idem multo fortius ex sententia vel re iudicata.

68. Sed utrum dominus directus admissibilis sit ad probandum contra actum ab utraque parte approbatum? Respondeo: Aut quaeritur de transactione, & omnino dicendum quod sic, cum sit actus voluntarius. l. si unus §. ante omnia, ff. de pact. l. transactione matris, C. de transact. l. 2. C. res int. al. act. Et idem in sententia voluntaria, sive consensu rei lata; nec tenebitur appellare. Aut vero quaeritur de vera sententia & re iudicata, & sic lata in iudicio * contradictorio, in quo actor declaratus est dominus rei controversæ. Et tunc puto quod dominus directus impugnare non potest, cum sit lata solenniter, & cum legitimo contradicatore. Et ideo si velit allegare & probare jus condemnati, & non appellantis, puto quod non sit admittendus. Et sic tenebitur in fidem admittere victorem, nullo jure utili exacto ratione sententiarum, vel executionis illius. Nec etiam prætextu mutationum præcedentium ex facto victi, vel aliorum priorum possessorum, qui detecti sunt non fuisse domini. Et hoc nisi forte dominus collusionem & fraudem probare velit. Et quamvis raro hæc accidant, tamen non est inutile paucis determinare. Secundo vero casu quando transactio non fit super dominio rei, sed super alio jure, vel alia re, sive quando agitur non de re, vel parte rei, quæ retinetur, vel relinquatur, sed de re, vel parte rei, quæ de novo acquiritur, & transfertur mediante transactione. Et tunc debet inspicere an per transactionem, & ejus formam, resultet venditio feudi, vel alia mutatio. Et tunc secundum illius naturam & qualitatem dominus directus habet fundatam intentionem ex simplici transactione, vel traditione ex ejus causa facta. Unde si is à quo petuntur mille, dato feudo transigat, judicandum est idem, ac de venditione. Et si is à quo petitur domus urbana, det feudum tunc situm, locus est relevio ex parte accipientis feudum, sed non ex parte retinentis domum, etiam si esset feudalis, nisi dominus probare vellet retinentem non fuisse dominum. Et ita sentit Stephan. Bertrandi in consil. 255. quæsitum est lib. 3. quamvis non declarat, sed secundum prædicta debet distinguere. Cætera ex prædictis intelligi possunt. Faciunt quæ super transactione in materia retractus scripsi infra §. 172. Per prædicta memini * me decidisse quæstionem hujusmodi. Vassallus donavit feudum retento usufructu, deinde eo mortuo donatarius agit contra ejus hæredes sive petitorio, sive possessorio, non recordeo: hæredes obiciebant nullitatem, vel falsitatem donationis, tandem transigerunt, & donatarius acceptis sex millibus libris renunciavit liti. Patronus volebat exigere ea dictis hæredibus quantum denarium dictarum sex millium librarum?

* Patronus tenetur stare iudicio contradictorio lato inter contendentes de feudo, nec est admissibilis ad contradicendum.

* Not. Q. facti.

Respondeo, non esse fundatam intentionem patroni ex simplici transactione, & nihil ex ea deberi, nisi probet donationem veram & validam: ita quod feudum mutasset manum in donatarium, deinde ab eo iterum mutasset manum in hæredes, quia tunc ultra relevium deberetur quintum dictæ summæ.

69. Vicefimo secundo quæro, quid * de divisione inter socios vel cohæredes? Hæc quæstio multum fuit agitata à doctoribus in simili emphyteusis, ideo quamvis sit argumentosissima non remorabor in disputatione, sed referam summam aliorum sententiarum & locos ubi plenissimè reperies, postremo quid sententiam proferam. * Prima sententia est Guillelm. de Cug. Alb. Bartol. in l. ideo ff. de conduct. fur. quod indistinctè nihil debetur domino, quia est alienatio necessaria. Et hoc simpliciter sequitur Guido. Pap. in d. c. d. Delph. quæst. 48. in fin. Jacob. de S. Georg. in tract. de operis, collat. 10. versic. quid de divisione. Jas. in l. fin. quæst. 7. C. de jur. emph. Nicol. Boer. in consuet. Bitur. de consuet. feud. & cons. §. 7. Challa. in consuetud. Burgund. in tit. des Censur, §. 7. Ruger. de Mota. in repet. l. traditionibus fall. 18. versic. 2. advertendum, C. de pact. * Secunda opinio fuit Campell. Tholof. quæst. 7. distinguens inter divisionem voluntariam, ut inter duos socios, ut sit locus laudimio, & inter divisionem necessariam, ut inter plures hæredes, ut non debeat. Sed hæc non valet quia quæ necessaria est divisio inter communes ex societate, sive sine societate, ex quavis causa. l. in hoc iudicio, §. 1. ff. commu. divid. Et quamvis neuter provocet: & nulla præcedat coactio, tatis est quod alter ab altero cogi potest dividere. l. novissime, ff. quod fall. sur. ant. * Tertia opinio distinguit. Aut sit divisio ipsius rei inter eos pro rata portionis cuiusque, & tunc nihil debetur domino directo: aut res ipsa in se non dividitur, sed tota assignatur uni, qui alios recompensat in pecunia, vel in aliis rebus; & tunc debeant jura domino, pro portionibus quas is cui tota res remanet, acquirit ab aliis. Et ista habet magnam apparentiam, quia primo casu est simplex assignatio & distributio portionum pro diviso, & sic verè & propriè est divisio. Secundo vero casu ipsares non dividitur, sed uni soli adjudicatur, & sic portiones cæterorum non possunt dici divisa, sed venditæ ei cui totum assignatur. l. 1. C. communi. utri. jud. Et ita tenet Pract. Pap. in l. pro hered. vel re. divis. in verb. domum Guido. Pap. in consil. 46. in fact. Stephan. Austre. in add. ad qu. Tholof. 75. in fin. & latè Jaso. in l. qui Roma, §. duo fratres, col. pen. in fin. ff. de verbor. oblig. Steph. Bertr. in consil. 78. ex casu. lib. 1. consil. 310. ponitur in factu lib. 2. Et pro * resolutione dico primam partem veriorè: quia * principalis intentio partium debet attendi. l. si quis nec causam in p. inc. l. non omnis, ff. si cert. pet. l. Aristot. & ibi Bart. Paul. ff. de donat. Et licet in divisione res tota uni adjudicetur, tamen principalis intentio fuit dividere; & illa assignatio incipit, & dependet a causa necessaria divisionis. Unde quamvis per accidens contingat quod certa res in se non dividatur, sed tota uni remaneat, tamen totus actus à principali fine divisio nuncupatur; & ita servatur in practica sub modificationibus sequentibus, quod ex homini divisione, vel assignatione feudi vel censualis prædii, neque relevia, neque quintum pretii, neque laudimia debentur; & hoc nullam recipit restrictionem, quando cuilibet superiorum assignatur portio sua pro diviso.

70. Sed quando tota uni assignatur, modificatur sententia nostra. * Primo, ut procedat, quando homini assignatio non fit per se, sed simul cum ipso principali contractu divisionis, sive eodem contextu ejusdem actus inchoati à divisione: quia tunc etiam si non esset nisi ista sola res communis inter dividere volentes, deinde in homini assignatione concordantes, puto nulla nova jura deberi domino directo, sed satis est quod ei debeantur jura, si qua competant ex acquisitione

* Diviso feudo inter socios vel cohæredes utriusque debeatur relevium.

* Prima & vera opinio.

* Secunda opinio.

* Tertia opinio.

* Resolutio.

* Prima modificatio.

ante prius facta in communis contractibus qui committuntur sicut dicitur in linea collateralis domino dicitur et ab eo emerit. Dividia autem vel assignatio postea inter eos facta non videtur esse nova mutatio, nec translatio in aliam manum, sed consolidatio in eorum exitu, que inter eos quibus est res communis premititur. Secus si res iam fuerit divisa et communibus eundem assignatus, deinde unum eorum portionem suam quam iam pro diviso possidet, cum ea quondam locum cedere, vendere, vel permittat, etiam pro portione illa cum parte de eadem re, quia tunc omnia iura deberentur, ac si transferrentur in quosvis extraneum per nos supra §. 3. et §. 6.

71. Item si fecerit habere portionem in te communi pro indiviso, non incipit a divisione, sed incipit a donatione, venditione, vel permutatione portionis sue, sive in tantum ea locus, seu omnibus cedat, quia tunc non intenditur dividere cum eisdem diviso, nec respectu emerit, nec respectu forme nec respectu intentionis, sed illi alius contractus, de quo supra in annotatione et translatione est, ferendum est utrumque iura dominis illis dividantur. Etiam si in simili dederintur. *Paulus in consil. 146. ad hunc videtur, ibi 1.* Et si postea lapsus in causa illa, in *250. per. Annotat. in de acq. §. 3. et §. 6. l. 1. cum. ad hunc scripta, quod si tractaverit in sua parte cum eo habet indivisum, non videtur laudimur domino, quod est falsum, quia non debet. etiam si non venderet totam partem suam, sed partem partem suam, extra terminos divisionis sue, ut tenet *Bertrand. consil. 173. propositio 1. deo 2.* An autem quando unus socius cum eisdem sociis, tenetur illis communicare pro parte pretii dividendum ut supra infra §. 145.*

72. Item locus si incipit a divisione, & non permittitur in terminis, & consensu divisionis, sed transferuntur ad aliam formam & speciem separati & distincti contractus, pro ut supra in divisionibus videtur quando res non potest commode dividi, vel non placet ut dividatur in portiones, vel forte aliis ad finiendam ab eorum consensu convenit inter eos, vel per iudicem ordinatur quod licitabitur, & plus afferentur adjudicatoribus, in quo tamen ne forte quis ad paucos advertere deserviat.

73. Sic distinguendum puto. Aut ordinatur quod adjudicatoribus eundem plus offerentur, etiam extraneo si licitatore admittitur vero ordinatur quod extraneus non admittitur, sed solum in casu licitatoribus, & remaneat meliorem conditionem aut peritiam offerent. Primo casu, etiam si contingat unum ex factis vivere in licitatione: tamen dico quod omnia iura acquiritur dominis directis, sicut ex vera venditione, cum in vera venditione per se principaliter subsistit. Unde infero quod etiam qui retractus feudales in res feudales fit, habet locum etiam contra factum vivens in licitatione. Et hoc dummodo sanus in casu, in quo dicitur factus licitatoris videtur non potest iure retractus proximitatis retractare si extraneus videtur, quod quando fit, dicitur si supra §. 30. et §. 6. Secundo vero casu, citi vult & alius potest arguerentur, verius puto nihil debere dominis directis, quia hinc licitatio iure non egerit locum, non fit nisi ad finem concordandi de modo & quantitate recompensationis, & ut nulli gratificetur magis quam alii, nec ulli alii preferatur in allocatione res non commode, vel non libenter divisibilis, & ut remaneat omnino equalis & concordans de divisione capta. Unde homini licitatio & assignatio non est contractus pro re, qui principaliter subsistens & separatus a divisione, sed executio & finis divisionis capte, quare idem iudicandum puto quod de mera assignatione una facta in divisione.

74. Et sub premissis recompensationibus ampla sententiam nostram, etiam si recompensatio fieret de rebus non communibus, cum forte non esset nisi una domus feudalis in hereditate, quia non est contra naturam di-

visio, quod recompensatio fiat de proprio recompensatio, uno de eorum natura est, quod si non superat in communi mobilia, vel pecunia ad possessionem illius cui domus est adjudicata, quod debet condemnari ad rempensationem de pecunia propria: et tamen si divisio contractus nullus, participatio de dictis & contractibus, & de permutatione & venditione, & tamen proprium de distinctum habet naturam, ut patet in §. per. *ut de offic. iud. §. 1. in §. 1. per. l. 1. ut de offic. iud. l. 1.* Et sic hoc non obstante totus contractus dicitur divisio, & consequenter nulla iura debentur pro re assignata, etiam pro rata pecunie illius locum vel locum, etiam si illa pecunia in re accepta de communi. Quamvis in hoc ultimo quod recompensatio non fit de communi, sed de proprio, *Constitut. de Loris ad art. 5. et consuetud. Nivernens. ad art. 5. 24. Turonens. in de rebus §. 1. et §. 2. in re de rebus jura dominis pro rata, quod non est ubique ratio, tamen nisi conclusio, locata sunt.*

75. Hanc ampliationem nostram rebus non nisi verifimiliter apparetur huiusmodi divisionem esse licitam in finibus, & venditionibus et ex venditionibus, aut permutationibus, puta si nemini nihil erat commune inter duos locos vel coheredes in iudicia domus, & si commode poterat dividi. Tunc enim re quo nihil aliud erat simul dividendum, & poterat divisio proprie fieri per partes æquales, & æque commoda, & tamen melius alteri cedere partem suam pro certa pecunia, vel certa alia domo, ad viorem positionemque, tunc quantumcumque dicant se hoc facere per modum divisionis, facti apparet, quod in veritate de in effectu est vera & voluntaria venditio, vel permutatio, & omnia iura debentur dominis directis. Adverte etiam quod quomodo pro re communi sic assignata nisi ex locis, nulla iura debentur & secundum modificationes & ampliationes prædictas.

76. Tamen si in compensam non datur pecunia, sed res immobilis, quod fieri potest volentibus partibus etiam de re non communis, sed non invenit partibus, nisi de re communis ipsam communitatem quæ dividitur, quamvis indistincte adjudicari possit in pecunia, licet nulla pecunia communis sit, ut notatur in §. *quodammodo. de alia. tur. et debet distinguere.* Aut dicta res immobilis est de communitate divisa, & permutatione nulli iura debentur pro illa re, sicut nec pro re assignata. Aut vero res immobilis data in compensam ab eo cui res communis adjudicatur, non erat de communitate, & tunc ratione illius rei si feudalis fit, debentur relevia domino directo, quia respectu huius rei non potest dari divisio, sed permutatio, cum non sit de communitate. Si vero sit communitas, nihil debetur, & hoc nisi daret in compensam mobilia adjudicatoribus illi recompensatio, quia tunc in effectu hæc res est venditio, & respectu huius rei habentur locum omnia iura dominicalia secundum nos, *sup. §. 30. et §. 30. et §. 30. et facti quæstio præcedens in fin. Stat. igitur conclusio, quod ratione divisionis maxime inter coheredes etiam in tota res non adjudicatur, etiam si recompensatio in pecunia, etiam non communis, sed re, impensata propria, nulla iura dominicalia debentur: quod iniquitatem dicit etiam recompensatio fiat non de communi, sed de propria pecunia: intelligitur quando res non poterat commode dividi.*

77. Amplia ultra prædicta, etiam si in cui fit totus adjudicatio etiam admittitur in si dem partem pro parte sua, & similiter alii fieri pro partibus suis indivis, quia licet non impedit, uno præsupponit quod dividere licet, quomodo de iure necessitate inest. Et sic in cui possit totum adjudicatur, non tenetur nisi ad renovandam fidelitatem partium sibi adjectarum, & quomodo illud fit de iure, & in se rationale & favorabile, & omnia apposta odiosa, debet ubique servari, etiam si consuetudo non exprimat, pro ut consuetudo Calviniensis, *ead. ar. §. 1. & expressè disponit non deberi jura de divisione, etiam in qua fit totus adjudicatio, & alii pro-*

* Dividia est contractus in duas.

§. 1. et §. 2.

fectionis, C. de usucap. pro empt. Tamen ex sola transactione, in sui forma, non habet patronus intentionem fundatam, & sic nihil exigere potest, nisi velit in se assumere onus probandi adversarium fuisse dominum. Aut quis trahit tradendo sive restituendo rem auctori. Et adhuc idem puto, si sola transactio attendatur. Unde si non habeat patronus aliud fundamentum, nihil poterit exigere, præter fidelitatem ab eo, cui res tanquam sua est restituta. Quamvis enim simplex traditio, vel restitutio rei, tanquam sit ejus cui traditur, facta ex causa transactionis, dominium transferat si forte tradens sit dominus, etiam circumscripta d. clausula cedens omne jus, &c. d. l. ex causa transactionis. & ibi Bald. d. l. si pro errore, ff. de usucap. & notant doctores in d. l. si pro fundo. quod non esset in traditione ex alia causa facta alicui tanquam de re sua. l. 3 §. subtilius, ff. de condit. ob caus. & est speciale in transactione; tamen non erit fundata intentio patroni super relevio, vel super retractu, aut quinto pretii, etiam si mediante pecunia transactionem sit, nisi probet vel litem factam, ad occultandam veram permutationem vel venditionem. l. cum hi §. sed lis, ff. de transact. vel nisi probet eum qui rem restituit tunc fuisse verum dominum, & sic ex simplicibus terminis transactionis dominus directus nullum commodum habet. Idem multo fortius ex sententia vel re iudicata.

8. Sed utrum dominus directus admissibilis sit ad probandum contra actum ab utraque parte approbatum? Respondeo: Aut queritur de transactione, & omnino dicendum quod sic, cum sit actus voluntarius. l. si unus §. ante omnia, ff. de pact. l. transactione matris, C. de transact. l. 2. C. res int. al. act. Et idem in sententia voluntaria, sive consensu rei lata: nec tenebitur appellare. Aut vero queritur de vera sententia & re iudicata, & sic lata in iudicio * contradictorio, in quo actor declaratus est dominus rei controversæ. Et tunc puto quod dominus directus impugnare non potest, cum sit lata solemniter, & cum legitimo contradicte. Et ideo si velit allegare & probare jus condemnati, & non appellantis, puto quod non sit admittendus. Et sic tenebitur in fide admittere victorem, nullo jure utili exacto ratione sententia, vel executionis illius. Nec etiam prætextu mutationum præcedentium ex facto victi, vel aliorum priorum possessorum, qui detecti sunt non fuisse domini. Et hoc nisi forte dominus collusionem & fraudem probare velit. Et quamvis raro hæc accidant, tamen non est inutile paucis determinare. Secundo vero casu quando transactio non sit super dominio rei, sed super alio jure, vel alia re, sive quando agitur non de re, vel parte rei, quæ retinetur, vel relinquitur, sed de re, vel parte rei, quæ de novo acquiritur, & transfertur mediante transactione. Et tunc debet inspicere an per transactionem, & ejus formam, resulet venditio feudi, vel alia mutatio. Et tunc secundum illius naturam & qualitatem dominus directus habet fundatam intentionem ex simplici transactione, vel traditione ex ejus causa facta. Unde si is à quo petuntur mille, dato feudo transigat, judicandum est idem, ac de venditione. Et si is à quo petitur domus urbana, det feudum ruri situm, locus est relevio ex parte accipientis feudum, sed non ex parte retinentis domum, etiam si esset feudalis, nisi dominus probare vellet retinentem non fuisse dominum. Et ita sentit Stephan. Bertrandi in consil. 255. quæstionum est lib. 3. quamvis non declarat, sed secundum prædicta debet distingui. Cætera ex prædictis intelligi possunt. Faciunt quæ super transactione in materia retractus scripsi infra §. 172. Per prædicta memini me decidisse quæstionem hujusmodi. Vallallus donavit feudum retento usufructu, deinde eo mortuo donatarius agit contra ejus hæredes sive petitorio, sive possessorio, non recordeo: hæredes objiciebant nullitatem, vel falsitatem donationis, tandem transigerunt, & donatarius acceptis sex millibus libris renunciavit liti. Patronus volebat exigere ea dictis hæredibus quantum denarium dictarum sex millium libratum?

Respondeo, non esse fundatam intentionem patroni ex simplici transactione, & nihil ex ea deberi, nisi probet donationem veram & validam: ita quod feudum mutasset manum in donatarium, deinde ab eo iterum mutasset manum in hæredes, quia tunc ultra relevium deberetur quantum dictæ summa.

69. Vicefimo secundo quæro, quid * de divisione inter socios vel cohæredes? Hæc quæstio multum fuit agitata à doctoribus in simili emphyteusis, ideo quamvis sit argumentosissima non remorabor in disputatione, sed referam summam aliorum sententias & locos ubi plenissimè reperies, postremo quid sententiam proferam. * Prima sententia est Guilielm. de Cug. Alb. Bartol. in l. ideo ff. de condit. sur. quod indistinctè nihil debetur domino, quia est alienatio necessaria. Et hoc simpliciter sequitur Guid. Pap. in d. c. ison. Delph. quæst. 48. in fin. Jacob. de S. Georg. in tract. de operis, collat. 10. versic. quid de divisione. Jas. in l. fin. quæst. 7. C. de jur. emph. Nicol. Boer. in consuet. Bitur. de consuet. feud. & cens. §. 7. Chassa. in consuetud. Burgund. in tit. des Cens. §. 7. Ruger. de Mora. in repet. l. traditionibus fall. 18. versic. 2. advertendum, C. de pact. * Secunda opinio fuit Cappel. Tholof. quæst. 7. distinguens inter divisionem voluntariam, ut inter duos socios, ut sit locus laudimio, & inter divisionem necessariam, ut inter plures hæredes, ut non debeat. Sed hæc non valet quia æquè necessaria est divisio inter communes ex societate, sive sine societate, ex quavis causa. l. in hæc iudicio, §. 1. ff. commu. divid. Et quamvis neuter provocet: & nulla præcedat coactio, tatis est quod alter ab altero cogi potest dividere. l. novissimè ff. quod fall. tut. auct. * Tertia opinio distinguit. Aut sit divisio ipsius rei inter eos pro rata portionibus cujusque, & tunc nihil debetur domino directo: aut res ipsa in se non dividitur, sed tota assignatur uni, qui alios recompenfat in pecunia, vel in aliis rebus; & tunc debeantur jura domino, pro portionibus quas is cui tota res remanet, acquirat ab aliis. Et ista habet magnam apparentiam, quia primo casu est simplex assignatio & distributio portionum pro diviso, & sic verè & propriè est divisio. Secundo vero casu ipsa res non dividitur, sed uni soli adjudicatur, & sic portiones cæterorum non possunt dici divise, sed venditæ ei cui totum assignatur. l. 1. C. communi. viri. jud. Et ita tenet Pract. Pap. in l. pro hered. vel re. divis. in verb. domum Guido. Pap. in consil. 46. in facto. Stephan. Aufre. in add. ad qu. Tholof. 75. in fin. & lavè Jalo. in l. qui Roma, §. duo fratres, col. pen. in fin. ff. de verbor. oblig. Steph. Bertr. in consil. 78. ex casu. lib. 1. consil. 310. ponitur in facto lib. 2. Et pro * resolutione dico primam partem veriorè: quia * principalis intentio partium debet attendi. l. si quis nec causam in p. inc. l. non omnis, ff. si cert. pet. l. Aristot. & ibi Barr. Paul. ff. de donat. Et licet in divisione res tota uni adjudicetur, tamen principalis intentio fuit dividere; & illa assignatio incipit, & dependet a causa necessaria divisionis. Unde quamvis per accidens contingat quod certa res in se non dividatur, sed tota uni remaneat, tamen totus actus à principali sine divisio nuncupatur; & ita servatur in practica sub modificationibus sequentibus, quod ex homini divisione, vel assignatione feudi vel censualis prædii, neque relevia, neque quintum pretii, neque laudimia debentur; & hoc nullam recipit restrictionem, quando cuilibet sociorum assignatur portio sua pro diviso.

70. Sed quando tota uni assignatur, modificatur sententia nostra. * Primo, ut procedat, quando homini assignatio non sit per se, sed simul cum ipso principali contractu divisionis, sive eodem contextu ejusdem actus inchoati à divisione: quia tunc etiam si non esset nisi ista sola res communis inter dividere volentes, deinde in homini assignatione concordantes, puto nulla nova jura deberi domino directo, sed satis est quod ei debeantur jura, si qua competant ex acquisitione

* Diviso feudo inter socios vel cohæredes utrius debeatur relevium.

* Prima & vera opinio.

* Secunda opinio.

* Tertia opinio.

* Resolutio.

* Prima modificatio.

* Patronus tenetur hæc iudicio contradictorio lato inter contendentes de feudo, nec est admissibilis ad contradicendum.

* Not. Q. facti.

si non prius facta in communis ipsi contentibus qui communitate fuerit locum in hoc collatai domino dicitur, et vel ab eo concurret. Videtur autem vel assignatio postea inter eos locuta non videtur esse nova mutatio, nec ita in eis in aliam mutam, sed consolidatio in unum ex eis, quae inter eos quibus et res communis permittitur. Secus si quis iam fuit divisus, et res portionibus quibusque assignatis, et unde unus eorum portionem suam quam pro diviso possidet, iam ex quodam loco credere, venderet, vel permitteret, etiam pro portione illi assignata de eadem re, quia cum omnia iura deberentur, ac si transferentur in quemvis extraneum per nata supra §. 12. gloss. 6.

71. Item si locus habens partitionem in re communi pro indiviso, non incipit a divisione, sed incipit a donatione, venditione, vel permutatione portionis suae, sine intentione ex locis, locum illud cedat, quia tunc non omnino intendit dividere non est divisio, nec permutatio, nec respectu forme nec respectu intentionis, sed et alius contractus, & alia species mutatio, & acausantibus, secundum cuius naturam iura domania de his aquiruntur. Et ita tunc in simili determinavit Paul. in cons. 146. de iuris velentur, ubi. Et licet iudicium super hoc sit in causa in consensu, Burgard. ut dicitur in §. 1. gloss. 1. cum. de iure scripti, quod si frater vel aliter in re sua quae communis habet indivisum, non debet locum domania, quod est falsum, quod ita in dicitur, etiam si non venderet totam partem suam, sed partem partem suam, extra terminos divisionis factae tenent Bertrund. consil. 173. praesuppositio libro 2. An autem quando unum locum est v. aliter, et tunc aliter communitate pro parte pretii? dicendum ut supra infra §. 148.

72. Item locus si incipit a divisione, & non permittitur in terminis, & contextu divisionis, sed transferunt ad alium formam & speciem separati & distincti contractus, prout tempore in divisionibus utitur quod extra res non potest communi dividere, vel non placet dividitur in portiones, vel forte aliter ad faciendum alterationem contentis inter eos, vel per iudicem ordinari, quod licet habetur, & plus offerenti adjudicabitur, in quo tamen ne forte quis ad pauca advertere decipiatur,

73. Sic dicitur quod pro. Aut ordinatur quod adhibetur collibus per offerenti, etiam extraneo? In hac re admittitur, non vero non datur quod extraneus non admittitur, sed solum in re facta licitabitur, & remaneat meliorem conditionem aut pensationem offerenti. Primo casu, etiam si contigat unum ex locis venire in licitatione: tamen dicitur quod omnia iura acquiritur dominis directis, sicut ex mera venditione, cum in vera venditio per se principaliter subsistit. Unde infero quod etiam quo retractus feudalis, si res feudalis sit, habebit locum etiam contra locum vincenem licitatione. In hoc dummodo sumat in casu, in quo dictus factus licitationis videtur non potest iure retractus proximitatis retractare licitationem videtur, quod quando fit, dicitur esse supra §. 20. gloss. 6. Secundo vero casu, est variis & aliis possit a pumentari, veritas puto nihil debet dominis dicitur, quia homini licitatione non egredere locum, non sit nisi ad hunc concordandum de modo & quantitate recompensationis, & ne nulli gratificetur magis quam alii, nec ulli alii praeferatur: in allocatione res non commodare, vel non libenter divisibilis, & in remanente omnino aequales & contentis de divisione cepta. Unde homini licitatio & assignatio non est contractus per se aequi principaliter subsistens & separatus a divisione, sed exercitio & finis divisionis cepta, quare idem iudicandum puto quod de mera assignatione una facta in divisione.

74. Et sub praesentibus modificationibus amplius sententiam nostram, etiam si recompensatio fieret de rebus non communibus, cum forte non esset nisi una domus feudalis in hereditate, quia non est contra naturam di-

visibilia, quod recompensatio fiat de proprio recompensatis, imò de eius natura est, quod si non superius in communione mobilia, vel pecunia ad portionem illius cui domus est adiudicata, quod debet condemnari ad recompensationem de pecunia propria: est enim divisio contractus mixtus, participans de diffractu & contractu, & de permutatione & venditione, & tamen propriam & distinctam habet naturam, ut patet in §. per. infra, de offic. iud. c. 10. qualem. infra, de offic. Et sic hoc non obstante totus contractus dicitur divisio, & consequenter nulla pars debetur pro re assignata, etiam pro rata pecunie data solvo, vel fortis, etiam si illa pecunia non sit accepta de communi. Quoties in hoc alio modo quod recompensatio non fit de communi, sed de proprio. Confut. de Loris end. tit. 6. §. 1. & confutatur. Navarri in arbor. §. 24. Tarone. in de rebus opti. c. 1. videri §. fin. veline debet iura domini pro rata, quod non est abique ratione, tam si illa conducta, locales sunt.

75. Hanc ampliationem nostram ex his non nisi verisimiliter apparet etiam divisionem esse, licet in fraudem, & occultationem venditionis, aut permutationis, puta si ordum nihil esse commune traxerunt inter eos vel coheredes nisi dicta domus, & si commode poterat dividere. Tunc enim ex quo nihil aliud erat simul dividendum, & poterat divisio tempore fieri per partes aequales, & aequi communi datur, & tamen habet alteri credere partem suam pro certa pecunia, vel certa alia domo, ad valorem portionis eius, tunc quantumcumque dicitur hoc facere per modum divisionis, factis apparet, quod in veritate deus effectus est vera & voluntaria venditio, vel permutatio, & omnia iura debentur dominis suis. Adverte etiam quod quoties pro re communi sit assignata unum ex locis, nulla pars debentur feudalem modificationes & ampliatores praedictas,

76. Tamen si in compem non deat pecunia, sed res immobilis, quod fieri potest volentibus partibus etiam de re non communi, sed non invidis partibus, nisi de re communi equelem communitatis quae dividitur, quoties inoffensum adjudicari possit in pecunia, licet nulla pecunia communis sit, ut notatur in §. quodammodo, de offic. iud. c. 10. & debet distinguere. Aut dicitur res immobilis est de communitate divisa, & per rationem nulli iura debentur pro alia re, sicut nec pro re assignata. Aut vero res immobilis data in compem ab eo cui res communitate adjudicatur, non erat de communitate, & tunc ratione alius reus feudalis sit, debentur relevia domino directo, quia respectu huius rei non potest fieri divisio, sed permutatio, cum non sit de communitate. Si vero sit casualis, nihil debetur, & hoc nisi daret in compem mobilia adjudicatorum illi recompensatio, quia tunc una directio licet res esset vendita, & respectu huius rei habere locum omnia iura dominicalia secundum not. sup. §. 20. gloss. 5. §. 10. c. 1. finit. quae sit praedicta in fin. Si autem tunc concilio, quod ratione divisionis, ut maxime inter coheredes etiam si tota res non adjudicetur, cetera recompensatis in pecunia, etiam non communi, sed re compensatis propria, nulla iura dominicalia debentur, quod inquantum dixi extra recompensatio fiat non de communi, sed de propria pecunia; intelligitur quando res non poterat commode dividere.

77. Amplia ultra praedicta, etiam si sit in totum adjudicatio erat iam admittitur in si item partem pro parte sua, & similiter alii fore pro partibus suis indivisibilibus, quia hoc non impedit, imò praesupponit quod dividere liceat, quum id si iure necessario iuris. Et licet cui possit ex totum adjudicatur, non tenetur nisi ad renovandam licentiam partium sibi adjudicatarum, & quum illud sit de iure, & in se rationale & iavorabile, & onera appodita odiosa, debet ubique fervari, etiam si consuetudo non exprimat, prout conservato Calvinione, not. tit. §. 53. & expressè disponit non debent iura ex divisione, etiam in qua fit totum adjudicatio, & alii per-

* Divisio est contractus mixtus.

* Secus si quis iam fuit divisus, et res portionibus quibusque assignatis, et unde unus eorum portionem suam quam pro diviso possidet, iam ex quodam loco credere, venderet, vel permitteret, etiam pro portione illi assignata de eadem re, quia cum omnia iura deberentur, ac si transferentur in quemvis extraneum per nata supra §. 12. gloss. 6.

* Item si locus habens partitionem in re communi pro indiviso, non incipit a divisione, sed incipit a donatione, venditione, vel permutatione portionis suae, sine intentione ex locis, locum illud cedat, quia tunc non omnino intendit dividere non est divisio, nec permutatio, nec respectu forme nec respectu intentionis, sed et alius contractus, & alia species mutatio, & acausantibus, secundum cuius naturam iura domania de his aquiruntur. Et ita tunc in simili determinavit Paul. in cons. 146. de iuris velentur, ubi. Et licet iudicium super hoc sit in causa in consensu, Burgard. ut dicitur in §. 1. gloss. 1. cum. de iure scripti, quod si frater vel aliter in re sua quae communis habet indivisum, non debet locum domania, quod est falsum, quod ita in dicitur, etiam si non venderet totam partem suam, sed partem partem suam, extra terminos divisionis factae tenent Bertrund. consil. 173. praesuppositio libro 2. An autem quando unum locum est v. aliter, et tunc aliter communitate pro parte pretii? dicendum ut supra infra §. 148.

* Item locus si incipit a divisione, & non permittitur in terminis, & contextu divisionis, sed transferunt ad alium formam & speciem separati & distincti contractus, prout tempore in divisionibus utitur quod extra res non potest communi dividere, vel non placet dividitur in portiones, vel forte aliter ad faciendum alterationem contentis inter eos, vel per iudicem ordinari, quod licet habetur, & plus offerenti adjudicabitur, in quo tamen ne forte quis ad pauca advertere decipiatur,

* Sic dicitur quod pro. Aut ordinatur quod adhibetur collibus per offerenti, etiam extraneo? In hac re admittitur, non vero non datur quod extraneus non admittitur, sed solum in re facta licitabitur, & remaneat meliorem conditionem aut pensationem offerenti. Primo casu, etiam si contigat unum ex locis venire in licitatione: tamen dicitur quod omnia iura acquiritur dominis directis, sicut ex mera venditione, cum in vera venditio per se principaliter subsistit. Unde infero quod etiam quo retractus feudalis, si res feudalis sit, habebit locum etiam contra locum vincenem licitatione. In hoc dummodo sumat in casu, in quo dictus factus licitationis videtur non potest iure retractus proximitatis retractare licitationem videtur, quod quando fit, dicitur esse supra §. 20. gloss. 6. Secundo vero casu, est variis & aliis possit a pumentari, veritas puto nihil debet dominis dicitur, quia homini licitatione non egredere locum, non sit nisi ad hunc concordandum de modo & quantitate recompensationis, & ne nulli gratificetur magis quam alii, nec ulli alii praeferatur: in allocatione res non commodare, vel non libenter divisibilis, & in remanente omnino aequales & contentis de divisione cepta. Unde homini licitatio & assignatio non est contractus per se aequi principaliter subsistens & separatus a divisione, sed exercitio & finis divisionis cepta, quare idem iudicandum puto quod de mera assignatione una facta in divisione.

* Et sub praesentibus modificationibus amplius sententiam nostram, etiam si recompensatio fieret de rebus non communibus, cum forte non esset nisi una domus feudalis in hereditate, quia non est contra naturam di-

fatio in pecunia. Sed hoc etiam non expressum tacite de jure intelligitur secundum prædicta, & nulla est (si bene memini) confuetudo in regno quæ contrarium velit, excepta tali moderna * confuetudine Blesensi. §. 88. ubi fit modificatio, nisi portio pecunie excedat aliquid valoris ad iudicandam: ut tunc pro rata pecunie date in compositionem debeatur jura. Super quo tamen diligenter est advertendum, quod antiquæ confuetudo Blesensis, idem omnino expresse disponebat quod dicta confuetudo Calvimonensis, quia clausula, *pour ce que le revoit*, &c. in d. §. 88. non erat de antiqua confuetudine, sed quorundam casuum excipitur fertur, contentioribus, sui adjuncta in publicatione facta Blesensi, anno 1242. ut patet in processu verborum, super d. §. sed irrationabiliter, quia verus confuetudo erat æquior & juri conformior.

78. Sed præter hæc quarto de questione quæ accedit his diebus Vallidus possidemus inter cætera, scilicet sub hoc prædicto firmo, quod more * Valqueceni regitur, descendit prædictis pluribus locis, quorum tutor inducias fidei præstantur obtinuit a patrono, & ei solvit relevium propter obitum patris delictum ex specialis lege & investitura feudis, quæ cavetur relevandum esse, *a morte matris*, hoc est solvendum esse relevium in omni mutatione manus: deinde acciter post 10. annos, majores facti veniunt ad divisionem, & cum secundo genito assignatur dictum feudum integrum, eoque tam primogenitus quam cæteri fratres in reliquis bonis conventio erant portiones suas. Utrum debeatur relevium pro portioneibus ab aliis cægis, & hinc acquisitis? Vocatus in consilium cum peritis rogatus nostri ordinis, respondi quod non, per prædicta. Cavetur tamen contrarium opinari sunt, in eo solo se fundantes, quod hic pro dictis portioneibus quæ de novo acquiruntur est mutatio manus, & vallidæ. Igitur debent relevium ex lege Valqueceni, quæ habet in unum mutatione relevium deberi. Sed reitè acquirunt, & mutatio quæ fit in divisione, in eff: sicut non est nova acquisitio, nec nova mutatio, sed necessaria distributio in partes divisa portioneum, pro indiviso acquisiturum. Et sic argumentum partis adverte non militat in divisione, quod clarior probis, quia in nostra confuetudine, est etiam generalis & universalis dispositio, videlicet relevium in omni mutatione extra lineam directam debetur relevium, ut in hoc §. Et tamen si hæredes in linea collateralis dividant inter se, & uni totum feudum obveniat, nullum relevium propter divisionem debetur, sed solum femel propter successione, prout est in confesso, & est etiam communis obsequentia, illaque favebatur. Et tamen etiam secundum illorum sententiam, hoc est nova & secunda mutatio manus, & extra lineam directam, igitur præfata sententia tanquam inferens falsum & incontinentiam, non potest sustineri. Præterea si illo unum sententia mortuorum Judaico more verbis hærens effectus, sequetur quod inter feudis que Valqueceni more reguntur, debentur jura ex omni venditione, permutatione, & translatione, etiam alias inefficaci, & quæ postea resolverentur, & retro rediret, eretur ad non causam, nullam rationis æquitative distinctionem admittendo, quod est iniquum, & iudicio meo falsum. Firmetur enim tenet, quod omnia que de facultate distrahendi re integra, & de inefficacibus mutationibus dicta sunt, *supra eod. qu. 14. §. d. de similibus, æquè* (quod non apparet specifice aliter dispositum, siquæ eadem ratio) habere locum in feudis que Valqueceni more reguntur, atque in aliis. Satis est igitur quod odiosa illa concessio ad morem Valqueceni, id operetur & superaddat consuetudini nostræ, quod etiam in obventione quæ fit per successione in linea directæ, nedum in alienatione, sed etiam in de fendentibus debeatur relevium. Et non quod itretur ex subsistentia divisione. Et sic his rationibus motus abusus sum persistere in tenentis, quoniam, ut inquit text. l. 1. §. *ad neque, C. de veter. jar. civi. ubi ubi vel iustitiam sententia,*

quandoque multos & majores in aliqua parte fortior. Et sic conclusio non debet relevium, etiam in conflictu infundationem esse factam, expresse ad omnes releviorum in omni mutatione, nisi specialiter aliterum fit etiam, ex divisione. Alioquin divisum non censetur nova mutatio, sicut non censetur esse alienatio. Text. est in *Authent. de hujus, §. 1. col. 8.* Et quod divisio facta etiam cum clausula debet & transiens omne jus & actionem, non censetur alienatio, sed sit permissa inter prohibitos alienare, tenet Fed. de Senis *capit. 225. duo fratres ad Lavellum*. Faciunt notata Jal. in l. de papillis, §. si plurium, col. 4. ff. de oper. ne. numer.

79. Vicinio tertio quæro. Duo vassalli * permutarunt ad invicem feudum sua. Certum est quod ratione utriusque feudis, debetur relevium, live ad eodem patrono, live à diversis moveatur. Sed quid si non sit mera permutatio, quia tradens feudum minoris valoris, desit mille pro supplemento? Et major pars confuetudinum hujus regni disponunt, locum esse juri quantum denari pro rata pecunie. Et ubi est talis confuetudo, non est dubium quin ita generaliter servari debeatur, etiam si pecunia non sit æqualis, sed in quadruplo excedatur à feudo cum quo datur. Sed etiam diligenter advertit, quod hoc casu pro rata pecunie minoris relevium feudis, pro quo acquirendo pecunia in parte datur, & ut clarior & brevior expeditur. Pone dominum feudalem permutari à Titio cum Casio ad agrum feudalem, & quia domus est seipsum altera ad agrum, Casus supplet Titio in pecunia quantum valet terra pars domus, puta mille, & agrus non valet nisi duo milia. Tunc pars agrus agrus tantum capiet unicum relevium de toto agrus, quia totum est permutatum. Sed patronus domus si elligat capere quinti pretii de mille, non poterit capere integrum relevium de tota domo, sed solum de parte, videlicet de duabus reliquis partibus domus, quia petendo quintum denarium ratione tertie partis domus, quæ correspondet pecunie, fatetur in effectu trescentum domus esse venditum, & sic non totam domum, sed reliquum videlicet bellum domus tantum esse permutatum. Igitur non capiet relevium nisi de beneficentia esse audendus si de eadem portione domus vellet exigere quantum denarium tanquam de vendita, & relevium tanquam de permutata.

Et sic not. * quod respectu quinti denarii habent locum que causa sunt in mera venditione, ad possit patronus exigere quolibet contrahentium ad sui electionem illum quantum denarium, debet tamen in effectu solvi per Titium, qui dat domum, & per hoc respectu vicem venditoris, & hoc nisi actum sit ut Titio franca sit summa supplenda, quia tunc potest patronus exigere etiam sub quantum hujus quinti, & debet solvi per Casium, qui in hoc per vicem emptionis. Non autem respectu hujus trientis domus, habent locum sui tractatus feudis, & si patronus offerret totum vel hanc partem retrahere, quia hoc jus non est introductum nisi in vera vel actuali venditione. hic autem totum negotium est permutatio, & non venditio. An autem pro rata hujus trientis & pecunie locus sit retrahendi proximioris, dixi, *infra §. 179.* Et in themate & questione nostra nota, quod sive idem sit patronus domus vel agrus, sive sit diversis patronis, non est differentia. Potest tamen patronus si velit accipere integrum relevium totius domus, remittendo dictum quantum denarium etiam invito Casio. Et hoc quia altera forma & materia contractus videlicet principali sunt, & eo quod ponderet, totum est permutatio, pro notata *in l. Aris. ff. de donatio*; & sic habet patronus fundatum intentionem de relevio totius, & quod dicitur confuetudines latourne in quibus pretii, hoc inducunt favore patroni, & ne forte fiat frans, & quia jus quinti denarii est multo liquidius & utilius relevium, ut patet *infra * §. 73.* & patrono eligente solidum relevium, Casus non solvet, sed retinebit quantum cum sub quantum, & si non erat locus sub quantum, retinebit simplex quantum, & illud deducet Titio de summa

* Nota in confuetudine Blesensi.

* Ampliatio ad textum de Valqueceni.

* Permutatio in feudo inter duos vassallos, utitur relevium debetur

* In confuetudine feudorum utitur relevium pro rata pecunie.

* Licet hic sit locus quinto denarii pro rata pecunie ad rationem retrahendi feudis.

* Hic, ut vocatur in confuetudine facit patronus locus aris col. 33.

Summa ei solvenda, vel si solverit, repetet ab eo. Nec obstant notata *supra* §. 20. *gloss.* 9. *num.* 4. 5. 6. quia ibi is qui gerit personam emptoris, non damnificatur in aliquo, ex quo à patrono retrahente recuperat integrum pretium cum legalibus impendiis, unde eo casu lucratur venditor quintum, vel etiam subquintum pretii, perinde ac si ipsimet patrono vendidisset. Secus est hic, quia emptor solvit patrono solidum relevium domus, & si cum hoc ferret onus Titii respectu trientis ejusdem domus, videlicet non retinendo quintum pretii, vel supplementi ejusdem trientis, damnificaretur, & duplicia jura solveret respectu ejusdem portionis.

81. Sed utrum hæc habeant locum in hoc prædicto, & aliis locis ubi consuetudo nihil exprimit de permutatione mista? Videtur quod non, sed recurrendum esse ad dispositionem juris in *l. Arist.* ff. de donatio. in *l. si quis donationis.* ff. de contrab. empt. ut contractus judicetur: Primo, secundum principale propositum; secundo, secundum id quod præponderat, ut tradit Bald. Paul. in *d. l. Arist.* Bald. in *præjud.* feud. col. 4. Alexan. in *l. si quis ante.* ff. de acquir. vel. amit. possess. Joan. Andr. Panor. in *s. ad questiones de rer. permut.* Fabia. de Mont. S. Savi. in *tract. de empt. & venditio in 2. quest. princ. col. 5.* Jas. in *l. lect. col. 10. & col. 18.* ff. si cert. peta. Phil. Corn. in *conf. 45. licet hic. col. 2. libro 4.* Et ita in propriis terminis expressim decidit Guid. Pap. in *decis. Delph. 92.* quod pro pecunia in permutatione data una cum re immobili, quæ plus valet quàm pecunia, nihil debeat, Et sequitur Andr. Alciat. in *l. 3. ff. de verb. signif.* Idem expressim decidit Jacob. de S. Georg. in *tract. de operis. col. 9. in fin. versic. sed patron.* Cum igitur de jure in præfato

* Prorata pecuniz locus est quinto pretii & laudimii, nisi in divisione

thematice, totus contractus sit permutatio & non venditio, ergo tantum debetur relevium in feudalibus, in censualibus vero nihil. Facit quod cum hæc omnia odiosa sint, non debent admitti nisi in suo casu proprio & strictè sumpto. Et hæc pars est verior de jure. Faciunt quæ super retractu proximitatis scripti *infra* §. 179. Verumtamen quantum ad jura dominicalia, contrarium observatur, tam in censualibus quàm in feudalibus prædiis. Unde à communi observantia non est discedendum. *l. minime.* ff. de legibus. Saltem quom non sit irrationabilis in hoc casu propter suspicionem fraudis, & quia contractus est merè voluntarius. Et hoc etiam potest in jure fundari, argumento textus in *l. si sponsus §. circa.* ff. de donatio. *inter vir. & ux. r.* ubi inter personas prohibitas principalis intentio & de qua constat, non impedit quin contractus reducat ad dispositionem juris. Et ita videtur dicendum respectu tertii, & ad tollendam materiam fraudis, ut quatenus numeratur pretium, judicetur venditio & emptio. Et idem esset dicendum in venditione feudi facta pro modico, animo donandi quod plus valet, ut pro rata ejus quod plus valet, tanquam de donato possit exigere relevium. Sed nõ esset rationabile idem judicare in divisione, quæ est partim distractus & alienatio necessaria. Ideo in divisione non puto à dicta dispositione juris discedendum, propter observantiam quorundam imperitorum, nisi ubi est textus vel consuetudo expressa. Plura potuissè super his questionibus effundere & allegare, sed laudabilis duxi puncta tangere, & decidere.

* Donato feudo alicui mortis causa, utrum debeat relevium. * Donatio causa mortis triplici casu ipso jure revocatur,

82. Vigesimo-quarto quæro, Quid in donatione causa mortis? Et suppono donatorem processisse ad traditionem rei: alioquin nulla esset questio. Respondeo. Statim quidem debetur & exigere potest relevium; sed quantum ad effectum, pendet ab eventu, quia aut donatio secundum naturam sui revocatur, * puta pœnitentia donantis, *l. qui mortis causa.* ff. de mort. caus. donat. vel convalescente donatore, vel donatario præmoriante, *l. non omnis in princ.* ff. de reb. cred. & §. 1. *instit. de donatio.* His enim tribus casibus ipso jure revocatur. Itaque nedùm donatori competit conditio ob causam, sed etiam utilis rei vindicatio. Textus in *d. l. qui mortis causa.* Ita quod resolvitur & reducitur ad non cau-

sam. Fructus enim cum omni causa à tempore donationis revocantur & restitui debent. Textus in *l. cum quis.* ff. de condit. caus. dat. in *l. videamus generaliter.* §. *idem que & si mortis causa.* ff. de usurp. *gloss.* & Bart. in *l. si mortis causa donatus fundus.* ff. de mort. caus. donat. Bald. in *consil. 294. donatio causa mortis lib. 3.* Angel. Aret. §. 1. *col. penult. instit. de actio.* Faciunt quæ in præcedentibus questionibus, & quod notat Ludov. Rom. in *consil. 454. in re præfenti. col. pen. versic. si tamen.* quod cum * titulus ad irritum recidit, sive ad non titulum reducitur, res restituenda est cum fructibus, per text. *l. filio.* §. *contra tabulas.* ff. de inoffic. testam. & Romanum refert & sequitur Felyn. in *cap. cum causa. col. 8. versic. respectu autem fructuum. de re judic. & consequenter non est locus relevio per notata *supra* eodem *num.* Sed ita de restitutione fructuum limito & intelligo, quatenus donatarius vel similis interim dominus & bonæ fidei possessor factus est locupletior, nisi à quo tempore scivit revocationem, & fuit in mora per notata *supra* eod. *quest. 10. & 13.* quod notatur quia alii non tangunt. Si vero donatio non revocetur, nec reducat ad nihilum, sed sortiatur effectum supervivente donatario, & donatione aliter non revocata, tunc cum effectu debetur relevium. Priore autem casu si fuisset exactum, revocatione secuta, esset restituendum per patronum ei qui solvit per conditionem sine causa: quod est intelligendum quando patronus factus est locupletior secundum prædicta. Et eodem modo dicendum est in legato, si forte testator vivens traditionem anticipaverit, *juxta l. Lucius.* ff. de legat. 2. *ad hoc.* quod notat Franc. Cre. in *singula. 15. si legatum.* Sed quid si forte donatio hujusmodi causa mortis esset facta ab ascendente, uni ex liberis existenti in propinqua causa successionis?*

Vigesimo quinto quæro, Quid in * mortis causa capione; de qua sæpe in jure scripto? Et omnino (excepta devolutione quæ fit in linea directa) dicendum est locum esse relevio, quoniam non inspicitur ex qua causa feudum mutet manum, dummodò cum effectu. Est autem * mortis causa capio, acquisitio accidentaliter, occasione mortis alicujus, & dicitur accidentaliter, quasi non principaliter propter se intenta, quia qui taliter dat, non est obligatus dare, & is qui capit non est in dispositione, nec habet actionem ut sibi detur & capiat. Sed est in conditione, & in causa merè contingenti & accidentaliter, qualis est datio, quæ fit causa conditionis implenda. *l. qui pretio. l. mortis causa capimus.* ff. de mortis causa donatio. Et sic improprie loquitur Bartol. in *d. l. mortis causa capimus.* dum dicit quod in emphyteusi concessa alicui & filiis, quod filii capiunt causa mortis. Hoc enim proprie loquendo non est verum, quia capiunt ex lege concessionis domini, & eorum acquisitio est fundata in vero, specifico & nominato titulo emphyteuseos, quemadmodum & in feudo concessa alicui & descendentes ordine successivo. Unde descendentes non capiunt mortis causa, sed ex titulo & lege investituræ, quia sunt positi in dispositione, vocati & invitati ab ipso primo concedente, à quo solo capiunt causam, jus & titulum ut est textus in *cap. unico, ubi per investituram patris & vii.* & ibi ad hoc notata An. Jr. Ifern. Jacob. de Bell. Bald. & omnes de feud. March. Duc. & Comit. Textus in *cap. unico.* & ibi Bald. Alvarot. Præposit. *de grad. success. feud. cap. 1. §. hoc quoque & ibi gloss. in verb. investire de success. feud. cap. unico.* & ibi Bald. Alvarot. *de nat. success. feud. in usibus feud.* Et ita etiam se ipsum declarat Bart. *consil. 58. ex themate. num. 3.* Et hinc est quod uno de pluribus ejusdem gradus decedente sine liberis, portio sua devolvitur ad alios, non merito jure accrescendi, quod * non habet locum in contractibus: sed vi taciti pacti, & lege investituræ, ut pulchre declarat Alexand. in *l. si mihi & Titio. col. 5. ff. de verb. oblig.* Alexand. in *consil. 29. quoniam abunde. n. 3.* ubi in annot. dixi, & *consil. 44. num. 3. lib. 1.* Et plenissime Franc. F ff

* Quæritur titulus ad irritum, sive ad non titulum recidit, res restituenda est cum fructibus

* Mortis causa feudum qui accepit, utrum relevium debeat. * Quid sit proprie mortis causa capere.

* Jus accrescendi non habet locum in contractibus.

Curr. sen. *confil.* 48. *memoria recolenda.* col. 3. & *confil.* 50. col. 7. quod est collegii *Bononiensis.* Franc. in *tract. feud.* in 2. parte. *char. penult. in fin.* Sic & in substitutionibus testamentariis, substitutus non capit jus nec causam ab eo cui substituitur, sed ab ipso testatore & disponente. *l. coheredi. §. cum filia. ff. de vulg. & pupilla.* Ubi Bart. & Alexand. *confil.* 20. num. 5. lib. 2. *confil.* 100. num. 4. lib. 8. Anton. Rub. *confil.* 36. Phil. Dec. *confil.* 1. dixi in 1. *comment. meorum consiliarum confil.* 7. num. 52. Amplio, etiam si per electionem vel nominationem ultimi testatoris. *l. unum ex familia. §. 1. ff. de lega. 2.* Joan. Andr. in *Clem. dudum. §. verum in verb. obventionibus de sepult.* Ant. Corf. in *sig. in ver. commissarius.* Philip. Decius *confil.* 251. *collat. 2. confil.* 492. (*uti in annot. tetigi.*) & *confil.* 543. num. 8.

* Successivo ordine feudum si delatū alicui fuerit, utrum eam ob causam relevium debeatur.

84. Vicefimo-sexto juxta hæc quæro, * Si feudum deferatur lege contractus, vel substitutionis ordine successivo, utrum debeatur relevium in mutatione cujuslibet personæ? Hæc est ardua quæstio. Et ut brevius & clarius procedam, divido eam in tres casus. Aut enim ista substitutio sive conventionalis, sive testamentaria, causatur vel disponitur ab ipso met patrone, vel concedente in feudum, & hic primus est casus: aut causatur à vassallo, & tunc aut in filios proprios vel descendentes vassalli, & hic est secundus casus: aut in extraneos, & hic est tertius casus.

Primo casu videretur dicendum nunquam deberi relevium, quia quando feudum non est hæreditarium, sed lege infeudationis, seu investituræ defertur, sive sit facta in contractu infeudationis, puta facta alicui recipienti pro se & suis descendens masculis, sive in testamento aut codicillis puta si testator certum prædium, vel feudum ad se reversum, reliquit iure institutionis, forte in patria quæ jure scripto tegitur, vel jure legati, uni filiorum ultra legitimam, vel alii extraneo, non refert, ad onus feudi, seu ad onus tenendi in feudum à testatore, vel ejus principali hærede, puta primogenito, & ad onus substitutionis in descendentes instituti, vel legatarii, vel erga quoscumque alios. His enim casibus, secundus, tertius, aut ulterior vassallus nullum capit jus vel causam ab illo in cujus locum succedit, sed ab ipso concedente, & censetur nova concessio facta à domino gradatim in persona cujuslibet. ut notat Andr. Ifern. in *cap. 1. col. 2. de investit. de re alien. facta.* & in *d. l. imperialem. §. præterea Ducatus collat. 3. de prohib. feud. per Feder. in usibus feud.* Similiter & in legato fideicommissio * aut substitutione fideicommissaria, succeditur ipsi testatori, & non gravato. *d. l. coheredi. §. 1. ff. de vulg. & pupill.* Et sic videtur immediate transire à patrone in quemlibet vassallum. Cum autem patronus primo infeudat, non debetur aliquod relevium, sed solum quando feudum ab investito transfertur in alium facta vassalli, vel casu in ejus personam contingente: sed hic transfertur in alium facta & dispositione ipsius patroni. In oppositum quod semper debeatur relevium argument. quia licet nullum jus ex ipsa prima nova infeudatione & constitutione feudi debeatur, nisi simplex fidelitas: tamen ex renovationibus investiturarum debetur, ut quando idem feudum transit ab uno in alium mutata persona vassalli, sive autem feudum sit hæreditarium, sive conventionale, tamen in novo vassallo etiam ex lege contractus, vel testamenti patroni necessario vocato, non est novum nec aliud feudum, sed idem ipsum & antiquum feudum. *c. 1. de grad. succed. in feud.* & per totum in *usibus feud.* Et nullum feudum constituitur de novo, sed antiquum feudum mutat manum, transcundo à persona in personam cujusque vassalli. Hæc autem mutatio in feudo conventionali, vel substitutionali, nunquam fit per successionem testati vel intestati, nec per donationem in anticipationem successionis, ut est clarum, & sic revulsū est omne fundamentum partis præcedentis, ergo semper debetur relevium per text. hujus §. Et si istud esset verum, esset maxima limitatio ad §. 2. *suprà eodem,*

* Fideicommissarius non hæredit, sed testatori succedit.

85. Confirmatur, quia ex * quo in hujusmodi feudis novus vassallus non est hæres, saltem non venit tanquam hæres ultimi vassalli, etiam si esset filius ejus, ita quod feudum obtinebit, & tamen non tenetur de debitis & factis defuncti, ut latè tradit Alexand. & alii in *l. quadam collat. 2. ff. de eden. in l. quod dicitur. ff. de ve. bor. obligat.* Bart. & ibi latè Jason. in *l. si non fortem. §. libertus. ff. de condit. indeb.* Alexand. in *confil.* 55. *per spectis.* & ibi Barba. in *confil.* seq. lib. 4. *confil.* 26. *ponderatis.* lib. 5. Jacob. de S. Georg. in *tract. feudor. in ver. ita quod ipsi investit. in princip.* Francisc. in *tract. feud. part. 1. quest. 8. num. 19. & in confil.* 1. num. 12. Decius *confil.* 185. & aliis infinitis. Et sic isto casu cessare videntur rationes quarum contemplatione datur immunitas releviorum, succedentibus linea directæ, de quibus in *d. §. 2. gloss. 1. juncto text. d. §. 2.* ubi requiritur quod feudum mutet manum, seu adveniat per successionem patris aut matris vel superiorum: sed hic nullomodo advenit per eorum successionem.

* In feudo non hæreditario ad tenetur successor de factis prædecessoris.

86. Quibus * non obstantibus resolvendo concludo quod aut feudum, vel pars feudi, transit vel accrescit ex pacto vel substitutione ad fratrem ultimi vassalli, vel ad alium quàm descendentem ex eo & omnino debetur relevium. Aut transit in filium, vel ulteriorem descendentem ultimi vassalli, & non debetur, nisi concessio expresse facta fuisset ad onus relevii in omni mutatione, quia tunc standum est pacto, quo cessante, si fuerit expresse vel tacite facta relatio ad consuetudinem, non est dubium: si vero nulla fuerit facta mentio vel relatio ad consuetudinem, adhuc idem est dicendum, quia eo ipso quod simpliciter est relictum vel concessum in feudum, non determinata forma oneris, infunt tacite onera consuetæ, * secundum modum & formam consuetam, à qua omnis actus informatur, & declarationem recipit, nedum in contractibus ut in *l. quod si nolit §. quia assidua. ff. de adili. edit. l. circa. C. de loca. cum similibus.* sed etiam in ultimis voluntatibus. *l. si servus plurimum. in fin. ff. de legat. 1.* Jason. Decius in *l. ut liberis. col. 9. C. de collat.* & appositissimè Petr. de Anch. in *repet. cap. quia propter in fin. 4. oppos. de rescript. in 6.* Ubi dicit quod consuetudo informat omnem dispositionem, etiam si non sit dictum. Et facit famigerata illa theoria Bartol. in *l. ut iusjurandi. §. si liberi. collat. 1. ff. de oper. libert.* Ubi tenet quod * concessio emphyteusis facta alicui, pro se suisque filiis masculis & foeminis, intelligitur secundum statutum, vel consuetudinem loci disponentem de modo succedendi ab intestato. Ita quod si sit statutum vel consuetudo, quod foemina non succedat stante marito, filia non admittitur ad dictam emphyteusim, nisi in defectum filiorum, quamvis dicta emphyteusis non sit hæreditaria, nec de successione & idem tenent Petr. de Anch. in *l. tres fratres. ff. de part. & late in repet. cap. canonum statuta col. 85. in quest. principal. de consuet. & omnes fere scribentes ubique sequuntur, quos brevitatis causa citare nolo. Igitur multo fortius & absque dubio debet intelligi secundum consuetudinem disponentem de oneribus feudalibus, & in materia feudali. Adverte tamen quod non intendo approbare dictam theoriam Bart. & Petr. de Ancha. quæ principali examinatione indiget, & super ea distinguendum est, prout scripsimus. infra §. 137. Sed emergit incidens quæstio, cujus * loci consuetudo inspicitur, an loci testamenti, contractus, vel loci dominantis, an vero loci servientis? & omnino dicendum inspicendam consuetudinem loci servientis, seu rei quæ conceditur per notata sup. §. 12. *in fin.* Recordet tamen quod huic ultimo dicto obstat doctrina Bar. in *l. semper in stipulat. ff. de reg. jur.* ubi vult quod si quis vendidit triginta modios fundi vel terræ sitæ in tali loco, non intelligitur de mensura loci in qua terra sita est, sed de mensura loci in qua sit contractus, sed ego dico quod illa sententia Bart. non est simpliciter vera, sed est distinguendum prout in quadam quæstione scripti infra §. 92. ubi remitto, ne etiam in incidentibus prolixus sim*

* Solutio:

* Omnis actus à consuetudine informatur.

* Emphyteusis concessio intelligitur secundum modum succedendi ab intestato.

* Consuetudo loci, in quo sita res est, attenditur.

87. Secundo vero & tertio casu quando gradualis substitutio provenit ex facto vassalli, dicendum quod si vassallus dedit vel concessit filio suo vel filiz suz, & descendentes ex eo vel ea successive: tunc non est locus relevii, quamdiu à descendente in descendente devolvitur per rationem casus præcedentis: sed bene si accidat feudum in totum, vel in partem, devolvi lateraliter, de fratre sine liberis moriente in fratrem vel sororem superstitem secundum notata *suprà* §. 25. Si vero vassallus dederit extraneo, sive alii quam descendenti ex se, puta fratri suo, & descendentes ex eo: tunc non est dubium, quin debeat unum relevium ex persona fratris primi donatarii, & similiter alia relevia ex mutationibus contingentibus inter descendentes, sed inter se, & à latere, ut modo dictum est: sed an debeat à filiis, vel filiorum filiis quando à parte devolvitur ad filios, non est modica dubitatio, videtur enim deberi, quia certum est feudum mutare manum in qualibet nova persona, & quod est nova & perfecta mutatio & non resolutio præcedentis mutationis, quæ nullomodo retrò resolvitur, nec annullatur pro vita & tempore prædecessoris, sed solum pro tempore futuro, & hæc mutatio non fit per successionem hæreditariam de qua hic, & *suprà* §. 2. nec per aliam causam exceptam: siquidem filii & nepotes fratris donatarii non capiunt jus nec causam à patre donatario, sed à donatore à quo non descendunt, & qui censetur in eos singulos successive donationem contulisse. Et certum est quod si singulis ex eis, etiam successive donasset, singula deberent relevia, & quum istud non procedat facto patroni, non potest ei imputari sicut in primo casu illi imputari potest, quod taliter infeudaverit. Unde in dicto primo casu bene potest adaptari *dicta theoria Bart. in d. l. ut iurandi. §. liberi. ff. de oper. liber. Sed non potest hic adaptari, quia vassallus quocumque modo contrahendo vel disponendo, non potest præjudicare patrono, nec aliquas condiciones vel clausulas opponere in ejus præjudicium, nec possunt vassalli facere quominus leges & jura feudalia habeant locum in factis eorum. l. nemo potest ff. de legat. 1. l. testandi causa. C. de testament.*

88. His tamen non obstantibus puto relevium non deberi, quia in veritate non sunt plures donationes in singulas personas successive, sed una tantum facta alicui ex descendentes ab eodem, per textum in *l. si Stichum. §. stipulatio. ff. de verbor. obligat.* Cum igitur non sit nisi una donatio, non debetur nisi unum relevium donationis illius causa, & si dicatur quod sequuntur plures mutationes, & quod de qualibet mutatione debetur relevium, qualiscumque sit, sive causata, sive non, dummodo non sit de casibus exceptis, & sic quamvis relevium semel solutum suffecerit pro prima mutatione, non tamen sufficit pro sequentibus, quæ non reperiuntur esse de casibus exceptis, & istud solum stringit pro contraria parte: Non enim potest dici, quod respectu descendentes, censetur donatio in anticipationem successionis, quum non sit eis stipulatum tanquam hæredibus, sed tanquam filiis, & saltem tacite actum, quod habeant etiam si non sint hæredes, respondeo quod & si vere & proprie hæc non sit donatio per successionem in linea directa: tamen habet quamdam similitudinem cum ea, & verisimiliter si statuentes fuissent interrogati, respondissent etiam hanc speciem devolutionis esse immunem, attentum quod transeundo de patre in filium, non censetur transire in diversam personam vel manum. *l. fin. C. de impuber. & alii substituis.* Igitur habendum pro expresso, ut notatur in *l. tale pactum. in fin. ff. de pactis.* Tum cum hujusmodi relevia sint odiosa, *ut in princip. §. sequentis*, in dubio interpretandum pro immunitate & liberatione per jura vulgar. Quare hanc conclusionem nostram amplio, nedum si filii sint vocati in genere, seu sub nomine appellativo, sed etiam si essent

Tom. I.

nominatim comprehensi in donatione, quia expressio eorum quæ tacite insunt, per eum modum per quem tacite insunt, nihil operatur. *l. 3. ubi Bartol. & omnes. ff. de legat. 1.* Sed expressio filiorum per eorum nomina, non fit nisi ut includantur in dispositione in qua erant æquè inclusi sub nomine appellativo. Ex quibus inferitur si quis dederit feudum Sempronio, & post ejus mortem Caio ejus filio, debebitur unum relevium per Sempronium, sed non per Caïum. Si vero dederit Sempronio, & post ejus obitum fratri Sempronii, vel alii extraneo, ab utroque debebitur relevium. Et idem ipi similibus est dicendum.

89. Vicesimo septimo, etsi ex prædictis satis disputatum sit super hoc §. tamen recordor sponsonis factæ *suprà* §. 2. *gloss. 4. quest. 5. in fin. d. quest.* An * patronus teneatur admittere unum ex hæredibus fidelitatem & integrum relevium offerentem? Et hic sese offert latissima materia. Utque clarius & brevius resolvatur, pone vassallum decessisse sine liberis, relicta pluribus agnatis vel cognatis à latere, habilibus ad successionem suam, patronus post quadraginta dies ab obitu prehendit feudum, accedit unus hæredum fidelitatem & relevium integrum secundum formam consuetudinis offerens, sed causatur patronus alios esse cohæredes, & vult prius liquidari pro qua parte is qui accessit hæres sit, & interim & donec etiam alii cohæredes justa fecerint, feudum retinere, & fructus lucrari, saltem pro portionibus eorum qui nullam diligentiam fecerunt, an possit? Si dicatur quod sic, sequitur magna iniquitas, & dicitur contra naturam feudorum, quæ in benignitate consistit: quia per dictam oblationem patronus statim habere potest idoneum vassallum, & integrum relevium, & omne jus sibi debitum, & sic repletur omnis causa cujus defectu prehensio facta est. Si igitur patronus nolit admittere, sed causatur alios subesse cohæredes, apparet quod non vult jura sibi debita per consuetudinem ratione aperturæ feudi, sed vult ludificare illa offerentem, & abuti potestate prehensoria sibi data ad lucrum fructuum, & explicationem hæreditatis defuncti vassalli, quod est iniquum, & contra mentem consuetudinis. Imo etiam * juris rigores non debet patronus servare erga vassallos, inquit Bald. in *consil. 429.* quidam nobilis *lib. 1.* Præterea quandiu hæreditas est indivisa, unus hæredum tenetur commodum totius hæreditatis conservare, & in hoc de dolo, & de levi culpa tenetur, & unus solus potest facere utilia omnibus, saltem necessitate cogente, & quando pro parte commode expediri non possunt. *l. heredes ejus. §. si unius §. non tantum §. item culpa. ff. famil. hereditic.* Si vero dicatur patronum teneri admittere, videtur adversari his quæ diximus *suprà* §. 2. *gloss. 4. quest. 3. & 4. §. 3. num. 4.* Unum ex pluribus vassallis, non posse feudum recognoscere, nisi pro parte sua: & licet integrum relevium ab uno quandoque præstari possit, tamen semper interest patroni feudum recognosci à persona legitima, Et plus attenditur præstatio fidelitatis quæ est principale, quam relevium, quod est accessorium, & minoris æstimationis, juxta notata Baldi in *l. eadem. in princip. C. loca.* * Et ne mihi tanquam nodum in scirpo quærenti obstrepant meri pragmatici, causantes minime de hoc disputandum, cum patronus quemlibet gratia investituræ accedentem, & jura offerentem recipere debeat, cum vulgari clausula, salvo jure suo & alieno, Respondeo quod potest quidem patronus si velit semper hoc facere: sed non tenetur, nec semper est honestum nec utile patrono.

90. Pro resolutione ad omnia absurda & inconvenientia quantum fieri potest evitanda. sic distinguendum puto: Aut iste qui admitti petit solus possidet feudum, aut non. Primo casu debet admitti. Quandiu enim alii cohæredes non apparent, nec se pro hæredibus gerunt, iste habet fundatam intentionem super tota hæreditate, & toto feudo: nec * habet necesse

Fff ij

* Unus hæredum relevium offerens an sit admittendus.

* Rigor juris non debet servari erga vassallos.

* videtur.

* Hæres non tenetur probare se non habere propinquiores vel concurrentem.

probare non habere proximiorum se vel concurrentem secum, ut tradunt Rapha. Cu. in *l. is potest. in l. sed si de sua. ff. de acquirend. vel amitt. hered.* Ludov. Rom. in *l. heres institutus. eod. tit.* Alexand. in *d. l. is qui. col. pen. & ibi Jason. col. pen. in fin.* Soc. in *l. si inter. ad fin. ff. de reb. cred.* Philip. Cornæus in *conf. 95. viso processu. col. 2. conf. 197.* licet in hac *lib. 4.* quem refert & seq. Andr. Alciat. in *l. proximi* (ubi Typographi error in margine debet ut supra restitui) *ff. de verb. signific. & plenius scripsi infra §. 145.* Præterea ex quo potest integre satisfacere patrono, & solidum relevium præstare, patronus non habet interesse probabile, nec causam justam eum repellendi, & feudum totum, vel pro parte retinendi.

91. Unde non puto, quod ad impediendum emancipationem feudi deberet audiri, etiam si vellet adversus istum qui solus est in possessione, probare alium esse proximiorum, vel concurrentem in gradu, qui agnoverit hæreditatem: & eadem ratione idem sub modificatione infra eadem *quæst. num. seq.* dicendum.

* Patronus non potest denegare investituræ vero possessori feudi

* puto etiam alius de novo appareat qui se proximiorum, & solum heredem, vel coheredem & æqualis gradus esse contendat, contra illum qui solus possidet. Alioquin sequeretur quod quolibet suscitato qui petitione hæreditatis ageret, vel in fidem admitti postularer, posset patronus ludificari & repellere verum forte hæredem & possessorem, & fructus suos facere. Amplio ista, nedum si feudum possideatur ab offerente jura, & petente investiri, & non dum sit prehensum, sed etiam si prehensum sit, & possideatur à patrono, in qualitate domini feudalis. Amplio, etiam si alius qui non possidet, & super quo non est facta prehensio, compateret coram patrono, & ne possessor investiretur, intercederet petens ipse admitti, & investiri. Amplio tertio, etiam si forte jam esset admittus in fidem is qui non possidebat & investitus à patrono, cui certam summam pro jure relevii persolvisset: & hoc ne per obliquum via pateat expellendi & dejiciendi justum, sive etiam non justum possessorem inauditum, sine causæ cognitione, & juris ordine non servato, contra omnia jura.

* Si patronus injustus possessor summariè non vincere possit, non tenetur eum investire.

92. Tamen non intendo dicere indistinctè, quod patronus præcisè teneatur quemlibet possessorem feudi, puta quem * summariè revincere potest, vel quemvis alium prætendentem se possidere, admittere in fidem; juribus feudilibus solutis, jure suo in reliquis, & alieno in omnibus salvo: quamvis enim id sit regulariter utile patrono, & raro nummos offerentes repellantur, tamen non semper est honestum. Quid enim si patronus jam admisit verum hæredem in fidem, à quo jura feudalia recepit, & eum investivit, eique manum levavit, postmodum accedit quilibet ex causa ejusdem successionis, eadem jura offerens & eadem postulans? Et non puto patronum debere iterum recipere jura ex eadem apertura, & priori investituræ contravenire. Quid si nondum aliquis in fidem admittus est, sed in veritate cognoscit patronus accedentem ad se investituræ gratia nihil juris habere? Et puto quod rectè & honestè faciat, recusando. Non tamen inhonestè facit recipiendo jura à possessore etiam injusto, eumque investiendo, salvo jure suo & alieno, quia non tenetur controversiam & litem subire pro vassallo negligente, nec debet interim negligere jura sua: sed ea à quovis possessore juste exigere potest. Quinetiam quilibet possessor etiam aliàs injustus, quem patronus (forte sciens alium esse verum vassallum) recusavit in fidem admittere, potest sibi consulere, adito superiore, videlicet ordinario iudice, à quo ad recusationem patroni ad hoc vocati & auditi, nisi justam causam adducere, & summariè docere velit, in fidem admittetur per manum, ut aiunt, supremam, solutis eidem tamen patrono, vel consignatis juribus debitis. Et sic si feudum prehensum fuerit, levationem manus obtinebit, una cum restitutione fructuum à die justarum oblationum. Imo etiam si ab ea die patronus

de facto perseveraverit tenere feudum ad manum suam, & non permiserit iusta offerentem eo frui, tenetur ultra restitutionem fructuum, ad damna & interesse prehensionem passi, à die dictarum oblationum. Si autem impedimentum non procedat à patrono qui paratus est quemlibet admittere, sed à tertio opponente & petente investiri, quid juris sit, dicemus infra §. 63. ne nimium hic involvar. Ex quibus patet non esse tam generaliter verum, quam nonnulli vulgo jactant, debere patronum brachia semper aperta habere, ad quoslibet investituræ gratia accedentes admittendos.

93. Quod autem dixi patronum non posse petenti investituram, & jura offerenti refricare quætionem domini scilicet utilis, & ampliari etiam si patronus prehensum feudum potestate feudali possideret, & aliis modis supra declaratis, limitandum est ut procedat respectu ejus qui solus possidebat feudum prehensum tempore petitionis investituræ, vel prehensionis feudi, seu super quo facta est prehensio, sive possideret realiter & naturaliter, ut emptor adeptus vacuum possessionem, sive medio consuetudinis ut hæres ultimi possessoris, prout in præfato themate: idem si causam haberet ab indubitato ultimo possessore: secus respectu tertii, qui nullomodo possidebat, puta, Titius vassallus possidebat feudum, quod Caius suum prætendebat, sive jam intentaverat rei vindicationem, sive non: Titius vendidit, vel donavit Sempronio, vel Sempronium reliquit hæredem, & sic feudum fuit apertum, & prehensum à patrono, qui jure feudali fruitur, & facit fructus suos propter negligentiam vel contumaciam Sempronii: accedit Caius dicens se verum vassallum, fidem & jura offerens. Dico quod patronus non tenetur eum admittere, nisi probaverit se verum vassallum, & si Caius adeat iudicem, vel etiam rescriptum regium ad hoc obtineat, ut per manum supremam recipiatur, & consignando jura levationem manus obtineat, patronus solus, etiam non intercedente Sempronio, justè impedit, nec tenebitur levare manum, etiam per simplicem provisionem, sed semper fruetur donec Caius probaverit se verum vassallum, quod probare non poterit valide, & cum effectu, nisi Sempronio ad hoc vocato, cujus principaliter interest. Et hoc si inveniri possit: secus si decessisset sine hærede, vel abdicasset feudum, quia tunc cum solo patrono iudicium procedit, & tenetur prætendens ad se feudum pertinere hoc probare. Alioquin non * tenebitur patronus eum recipere, sed interim semper fruetur tanquam ex defectu vassalli. Non enim tenetur quemlibet ignotum admittere in vassallum: cum fructus debeat lucrari, quantum verus vassallus, vel ejus hæres aut causam habens cessat aut negligit iusta facere. Et similiter quando durat lis inter Sempronium ejusve hæredem, aut causam habentem, & Caium, patronus jure feudali semper fruetur respectu Caii, quantumcumque iusta offerentis: sed non respectu Sempronii ejusve successoris, si iusta offerat ut dictum est. Bene verum est, quod si Caius obtineat, recuperabit fructus à patrono, à die oblationis ei factæ, quos alioquin nunquam recuperaret à patrono, nec etiam à Sempronio, nisi à die litis cum Sempronio contestatæ, per modum percipiendorum, qui veniunt indistinctè in omni iudicio post litem contestatam: ut dictum est supra eodem *quæst. 10.* Secus Caius nunquam obtinebit aliqua damna & interesse contra patronum, nisi forte à tempore quo de meritis & veritate juris sui liquidavit cum patrono, & eum certum effecit: sed ipse Sempronius bene recuperaret damna & interesse ultra fructus contra patronum, à die justæ oblationis per Sempronium factæ ipsi patrono. Et ratio differentie est, quia ex quo prehensio est facta si per Sempronio, cum sit actus recipiens, obligat patronum erga Sempronium ad restitutionem possessionis oblatæ Sempronio, à tempore quo iusta offeret, & satisfaciet causis propter quarum defectum prehensio facta est. Sed hujusmodi prehensio de per se nihil habet commune cum tertio, qui nullo

* Patronus non tenetur investire eum qui non possidet, nec habet causam ab ultimo possessore aut vero vassallo.

modo possidebat, & qui non fuit spoliatus, nec impeditus à possessione per dictam prehensionem. Ideo tali extraneo patronus nullo modo ratione prehensionis obligatur. Plures alie limitationes & modificationes cadunt super hac uberrima & alibi non tractata materia, sed ne nimis digrediar à distinctione unde exivi, reservabo aliis locis opportunis.

94. Et redeundo ad distinctionem nostram in secundo membro, videlicet quando is contra quem facta est prehensio, non possidebat solus, sed habebat cohæredes, qui adierant hereditatem & incumbebant realiter possessioni feudi prehensi pro portionibus suis: & tunc clarum est quod ante prehensum feudum unus solus non potest fidelitatem & relevium nomine suo offerre, & præstare pro toto: quoniam patrono eligente fructus unius anni, non potest fruendi patientiam præstare nisi pro parte sua, & post prehensionem, adhuc idem est dicendum, quia licet patronus totum feudum jure feudali possideat, tamen respectu eorum qui negligunt fidem & jura offerre, semper fruatur in merum eorum damnum, & nihil tenetur impatere in relevio, ut dictum est supra §. 1. gloss. 7. Et uni iusta offerenti non tenetur nec debet feudum emancipare nisi pro parte sua. Unde hoc casu dico, quod si patronus unum accedentem ad se tam nomine suo quam hæredum, velit in fidem admittere, potest si velit, & res erit expedita: sed non tenetur, nisi in casu iusti impedimenti. Tenebitur tamen pro parte sua investire & feudum relaxare: & habent locum omnia quæ in simili in linea directa diximus supra §. 2. gloss. 4. quest. 3. & 5. Nec obstat quod non debetur nisi unum relevium & non plura, quia est omni respectu dividuum, quum sit patroni electio, ut notatur supra §. 2. gloss. 4. quest. 6. num. 47. Et sic tenetur recipere pro parte ne sequantur in convenientia de quibus in d. quest. 5. Clarum est etiam quod si unus velit nomine suo admitti pro toto feudo, iuste repellitur à patrono pro portionibus cohæredum per prædicta, etiam si integrum relevium offerret. Et sic illi qui se gerunt pro hæredibus & simul possident, non debent considerare in diligentia unius, sed debent & ipsi adire patronum, si tamen sint minores ætate; de qua in §. præcedenti, sufficet eorum nomine petere inducias fidei: & hæc habent locum nedom in successione collateralis, sed etiam in successione directa, quia si solus primogenitus appareat hæres, & possideat, debet solus in fidem totius feudi admitti, & recusante patrono sibi consulat per iudicem, nec audietur patronus allegans alios esse filios & cohæredes, nisi forte hæc in continentibus probare velit. Et hoc casu non sufficit probare quod super sint alii filii, nisi etiam probet quod agnoscant hereditatem, quia præsumptio illa, filius, ergo hæres, & virtus fuitatis non habet locum nisi ad commodum filii, & quando à filio vel causam habente ab eo allegatur, secus si ab extraneo, ut tradit Bald. & alii in l. 1. C. si minor ab hered. se abstinet.

95. Et puto quod si patronus offerat probationem in continentibus, debet admitti, tam hæc, quam in collateralis successione, etiam ad impediendum simpliciter provisionem totius feudi fieri pendente lite super diffinitiva levationis manus, etiam in terminis §. 35. infra eodem. diximus gloss. 2. quest. 1. Quædam tamen consuetudines disponunt primogenitum fidem & homagium facere posse pro omnibus, quod est æquissimum, imò multum rationabile esset, quod indistinctè unus cohæredum posset fidelitatem facere pro omnibus, tam suo quam aliorum nomine, ut sic §. 67. infra eodem. limitaretur quando unus ex pluribus vassallis ejusdem feudi, suo & procuratorio consortium nomine accederet. Sed non est nostrum à claro scripto discedere, vel ad hæreticæ prætextu æquitatis invitantis, sed non impellentis & cogentis. Ex prædictis etiam liquido apparet, quod si duo vel plures emptione, dono, aut aliter acquisiverint idem feudum, non te-

netur patronus unum ex eis pro toto admittere in fidem: sed solum pro quota parte sua, & pro reliquis portionibus potest prehendere feudum, vel prehensum retinere ex defectu hominis, & fructus suos facere cum effectu: quia ex ipsa forma acquisitionis, apparet plures esse vassalios, & non unum tantum. Idem si nondum appareret, sed patronus probare posset in continenti.

96. Vicefimo octavo quæro, quid si inter plures cohæredes, aut alios possidentes communiter idem feudum, sive cum societate, sive non, unus fecerit se investiri à patrono in solidum, sive simpliciter de toto feudo nomine suo proprio tantum: an reliqui possint intentare casum novitatis, sive interdictionem uti possidetis contra investitum? Breviter dico quod non, si ille nihilominus recognoscat eos in socios vel convassalios, & sic actus iudicabitur ab effectu magis quam à forma. Ab effectu autem apparet quod id fecit non animo turbandi consortes, sed animo sibi & aliis consulendi, & obviandi prehensioni feudali: Sed an possit repetere pro rata à consortibus illud quod pro relevio solvit? Dicendum quod sic, quia licet tantum nomine suo solverit, tamen eos liberavit, & in hoc negotium commune, licet non ipso gestu, tamen re ipsa gessit, & eo ipso quod sunt liberati, locupletiores facti sunt, ergo contra eos habet actionem, quantumvis suo nomine, & sui lueri causa gesserit, textus in l. si pupill. §. sed & si quis ff. de negotiis gestis. Nec obstat quod non sunt liberati à fidelitate, quod est principale, & quod eis imminet periculum prehensionis, quia jam solo verbali obsequio liberari possunt si velint. Et hæc sunt limitanda, nisi certo constaret quod patronus eis remisisset relevium, si non ille anteverisset: tunc enim appareret negotium non esse utiliter gestum, nec ad eos spectare re ipsa, nec alio modo.

97. Sed quomodo consulatur patrono? Videtur enim circumventus, non in relevio seu juribus pro hac vice debitis quæ percepit, sed ratione futurorum jurium: poterit enim iste per obreptionem de dolo investitus, successivè acquirere portiones consortium, & tamen prima facie non faciet novam fidelitatem, nec solvet novum relevium. Aut aliàs accedere possunt multæ mutationes circa portiones consortium, quas ignorabit patronus putans talem investitum semper esse vassallum totius feudi. Et disputatione ommissa,

98. Respondeo quod dicta investitura non est nulla, nec annullanda respectu portionis feudi, pro qua investitus poterat & debebat investiri, sed pro portionibus consortium, pro quibus non potuit, nec debuit suo nomine investiri, est nulla ipso jure: nedom respectu consortium, sed etiam respectu investiti. Et in effectu volo dicere, quod nulla rescissione, nulla declaratione præcedente, potest patronus non obstante dicta investitura quatenus est erronea & nulla, statim prehendere feudum, videlicet pro portionibus consortium qui non sunt investiti: idque ex defectu hominis, & fructus suos facere donec fidelitatem fecerint, pro qua nihil solvent patrono, utpote satisfacto de toto relevio. Et pariter ex parte dicti investiti, si forte postea emerit vel alio titulo acquisierit à consortibus, potest patronus manû injicere portionibus acquisitis, tam ex veteri quam ex nova ex mutatione, & jura ex secunda mutatione debita exigere. Et est ratio, quia investitura non refertur ad futuras acquisitiones, idque esset contra ejus naturam quum semper debeat subsequi, & sic fuit restricta & limitata ad portionem & acquisitionem quam investitus habebat tempore investiture. Tum quantumcûque etiam verus vassallus sit investitus, si tamen feudum perveniat ad alium non dominum, ex quo nomine suo tanquam dominus possidet, & non est in fide, potest patronus manum injicere, & tenet manum injectio in præjudicium possessoris, qui non potest negare mutationem vel aperturam feudi & fidem à se non factam per notata supra §. 1. gloss. 2. num. 3. Secus si novus possessor non possideret jure do-

* Interdictio uti possidetis utilis adversus socium vel cohæredem de toto feudo investitum socius vel cohæres uti possit.

* Nō tenetur patronus unum ex hæredibus investire nisi pro ejus portione.

* Quando patronus provisionem feudi impedit.

* Admissio in fidem restringitur ad portionem spectantem ad investitum tempore investiture.

mini, sed jure creditoris, vel alias nomine illius qui est vassallus & investitus.

99. Vicefimono ad majorem declarationem quæro: Vassallus decessit sine liberis, relictis à latere fratre uterino hærede universali, & fratre patrueli hærede respectu propriorum paternorum dumtaxat, Uterinus tanquam proximior in gradu omnia occupat, patronus post quadraginta dies à morte ultimi vassalli manum injicit feudo aperto, uterinus accedit ad patronum, fidelitatem & relevium offert tanquam hæres, petens investiri & manum dominicam levare, Utrum patronus teneatur admittere? Et hæc quæstio differt à themate *quæst. 27. supra eodem.* in qua omnes sunt cohæredes, sed hic * non sunt cohæredes, quia licet succedant eidem personæ, tamen ad diversa bona, & videntur plura patrimonialia & hæreditates separatæ, ex quo sunt disparis gradus, sed si essent ejusdem gradus, hæredia propria unius lateris nullam haberent vicem separatæ hæreditatis sed solum eujusdam prælegati, ut scripsimus infra §. 147. Tum in hac quæstione alter alterum in totum excludit: sed in *d. quæst. 27.* simul concurrunt, tamen quia eadem est ratio decisionis, idem debet dici: & sic debet patronus qui non vult de jure alieno litigare, sed solum quod suum est percipere, investire uterinum ex quo est possessor. Et hoc sane intellige dummodò saltem * per annum pacificè possederit ante prehensionem: ita quod jam acquisiverit possessionem contra patruelem, ut dicemus infra §. 64. Secus si prehensio facta sit infra annum ab obitu ultimi vassalli, vel infra annum à possessione usurpata per uterinum: quia tunc debet distingui. Aut patronus simpliciter prehendit & nullos commissarios adhibuit, vel alias permisit uterinum frui & possidere sub manu dominica: aut commissarios adhibuit, vel per se & suos omnino expulit uterinum, prout sibi licet & dictum est supra §. 1. *gloss. 4. quæst. 1. & 2.* Primo casu si labatur annus à dicto obitu, vel possessione, idem dicendum est: quia per talem prehensionem non fuit interrupta detentio & possessio uterini. Et sic quamvis respectu patroni & jurium dominicalium non remanserit nisi detentor nomine patroni: tamen respectu domini, & ipsius rei feudalis & quoad omnia respectu patruelis, suo proprio nomine semper detinuit & possedit, & lapsu anni possessionem sibi acquisivit seu confirmavit. Secundo vero casu, notoriè interrupta est occupatio uterini, & sic ex quo nondum acquisiverat possessionem contra patruelem prehensionis tempore, multominus acquirit post talem prehensionem, ex quo consequitur possessionem civilem quæ vigore hujus consuetudinis adhuc residebat penes patruelem, ei remansisse, ex quo ab alio acquisita non fuit, & non habuit aliter animum perdendi. Imo dum accedens investituram petit, apparet quod retro semper habuit animum possidendi, & remansit verus possessor, & sic patronus debet patruelem investire & non uterinum. Saltem non tenetur uterinum admittere, quod est verum, si re integra patruelis accedat ad patronum pro investitura, alioquin in hoc prodest uterino possessionem vel injustè occupasse, quod dum offert justa patrono, debet ab eo admitti. Nec potest patronus recusare, sed tenebitur admittere, vel recipietur à iudice per manum supremam, ex quo erat in possessione tempore prehensionis.

100. Nec * admittitur patronus volens probare alium esse verum vassallum ex quo non compareret, & is qui renovationem investituræ postulat est solus in possessione. Faciunt notata in *cap. 1. in princip. si de feud. de sumit. cons. fuer. inter dom. & agnas. cap. 1. in princ. de cont. invest. in l. 3. C. de edict. Divi Adria. toll. in l. fin. C. quorum leg.* Quod ego limito nisi patronus vellet in continenti probare vel ostendere, nedum de defectu tituli: sed etiam de vitio possessoris petentis investituram. Ex quibus patet * quàm magnæ sit efficaciz manus injectio, & fructio patroni, quia interruptit illicitam

possessionem & usurpationem in vassallis: & consequenter impedit prescriptionem, quæ posset sequi, & conservat jus & possessionem veteris vassalli, vel ejus veri hæredis, ut in pulchra quæstione deduxi infra §. 69.

101. Tricesimo, juxta hæc quæro: Quid si ad investituram concurrant plures emptores, vel donatarii, aut alii simili vel dissimili titulo? Respondeo; * exprædictis colligi potest, & ut paucis intentionem meam explicem, dico quod patronus non potest cum effectu denegare investituram veteri possessori feudi prehensio, super quo prehensio facta est, nec etiam ostendenti se habere causam ab eo, vel ejus apparenti hæredi justa offerenti. Et si recusaverit, iudex providebit, cum restitutione fructuum & damnorum à die oblationis, nisi forte patronus in continenti doceat de non jure petentis investituram. Sed potest denegare investituram penitus extraneo, donec docuerit de jure suo, nec tenebitur ad damna & interesse tempore medio, licet teneatur ad restitutionem fructuum à die oblationis, postquam de jure petentis investituram apparuerit, & sufficit summaria probatio, tam respectu solemnitatis, quàm respectu probationis, quoniam non agitur de adjudicanda, vel declaranda proprietate seu dominio ipsi investituræ petenti, si non habeat, sed de adipiscenda possessione feudi. In quo petens investituram, prima facie certat de damno vitando, patronus autem de lucro, propter defectum hominis. Potest etiam quemlibet admittere in fidem si velit: sed non est honestum ut dictum est. Pluribus autem concurrentibus & contendentibus non tenetur aliquem admittere, sed potest ad iudicem remittere, non tamen interim lucrabitur fructus, sed is qui calculum sententiarum referet, feudum obtinebit cum fructibus à die oblationis suæ, sine damnis & interesse, quoniam patronus non denegavit, nec in mora fuit, sed fuit paratus admittere illum qui debebat & declararetur debere admitti. Quod si pluribus contendentibus uni gratificaret, & feudum ei relaxaret, non præjudicabitur cæteris, sed pendebit ab eventu, non tamen poterunt cæteri contendentes appellare ab investitura patroni, quum sit actus privati & extrajudicialis: sed debent prosequi patronum & investitum coram iudice ordinario, ut ad recusationem patroni investiantur per manum supremam, & revocetur investitura gratificati, contra quem gratificatum, & ad invicem, poterunt prætendentes feudum concludere, & procedere in casu novitatis sive interdicto uti possidetis, si singuli se possessores prætendant, Alioquin clarum est quod solius possessoris esset renovanda investitura, sine præjudicio juris adversarii in petitorio & rei vindicatione. Et in dicto casu novitatis facient sequestrari feudum, non obstante dicta investitura, & victori adjudicabitur investitura, cum fructibus à diebus oblationis per eum factæ, jura feudalia solvendo vel consignando, unà etiam cum damnis & interesse turbationis adversus turbatores victos. Sed patronus non condemnabitur in aliqua damna & interesse & expensas erga victorem, dummodò à principio litis destiterit, & declaraverit se paratum admittere illum qui investiendus declarabitur, & hoc nisi convincatur dolosè dictam investituram concessisse, quia tunc ad damna & interesse procedentia ratione doloſæ investituræ vel gratificationis teneretur. Alioquin non tenetur, nisi perstiterit in lite cum gratificato, suam investituram sustinendo. Multæ aliæ & variæ quæstiones circa hæc occurrunt, sed nunquam esset finis si in singulis morarer, ideo quæstionem hanc conclusionis generalis vice subjunxi.

102. Tricesimoprimum quæro: Vassallus decessit sine liberis relicto fratre & nepote ex fratre præmortuo: modo certum est quod si frater superstes adeat hæreditatem, omnino excludit nepotem tanquam remotiorem, in locis subditis consuetudini nostræ vel simili,

* Hæres hærediorum & hæres conquisitorum non sunt cohæredes.

* Lapsu anni acquiritur possessio.

* Patronus non potest possessori controversiã facere juris alieni.

* Prehensio & possessio patroni conservat jus veri vassalli.

* Compendiosa resolutio.

* Cessio & abstentio differunt.

li, ubi in linea collateralis non est representatio ut *infr.* §. 149. Et tunc etiam si in continenti dictus frater proximior hæres donet, vel cedat * dictam hæreditatem nepoti, debet nepos duplex relevium: unum ex persona dicti fratris, qui aditione factus est hæres incommutabilis, & vi consuetudinis generalis dominus & possessor feudi hæreditarii: & aliud relevium ex persona propria in quam à cedente transfertur, & de novo cum effectu mutat manum. Si vero frater expressè abstineat, vel repudiet hæreditatem, tunc locus aperitur nepoti, qui tanquam proximior ex successorio edicto succederet, non ex persona fratris defuncti, sed immediate ex persona propria, & sic non debet nisi unum relevium, prout unica tantum est mutatio à defuncto in nepotem primum & immediatum hæredem. Sed quæstio est, si dictus frater decedat sine liberis non adita nec repudiata dicta hæreditate: an nepos utramque hæreditatem accipiens debeat duplicia vel simplicia relevia? Punctum est, an mediatè, an vero immediatè succedat, quod tractatur *infr.* §. 132. & 172. Et breviter dicendum, quod ratione feudorum quæ erant in hæreditate patris prius defuncti, duplicia: pro reliquis vero feudis patroni ultimi defuncti, singula tantum debet relevia. Ratio, quia * in illis mediatè, in illis immediatè succeditur. In istis vero nullum est dubium: sed quoad illa obstat videtur, quia hæreditas fratris prius defuncti non erat adita a fratre posteriori defuncto. Et sic nondum erat juncta cum bonis ultimi defuncti, saltem incommutabiliter, sed erat hæreditas per se, ita quod iste nepos potest illam adire vel repudiare si velit: & sic adeundo hæreditatem primi defuncti, videtur etiam illi immediatè succedere, ut *institus. de hered. qualis. & differ. §. sed his prætor. l. si filius familias §. 1. l. ei qui ff. de acquir. vel. amit. hered.*

* Ex successorio edicto, immediatè: ex jure transmissionis mediatè succeditur.

102. Quia dico, si adivit hæreditatem ultimi defuncti qui nec adivit nec repudiavit, non potest ex persona propria adire vel repudiare hæreditatem primi defuncti: sed solum ex persona ultimi defuncti & tanquam hæres ejus, in cujus hæreditate reperitur jus adeundi vel repudiandi alienam hæreditatem: si ille nepos repudiavit hæreditatem ultimi defuncti, adhuc idem est, quod ex persona propria non habeat jus adeundi nec repudiandi hæreditatem primi defuncti, sed hoc jus spectat ad quemcumque hæredem ultimi defuncti. Et hunc effectum generalis transmissionis, operatur virtus dictæ consuetudinis, * *mortuus saisit vivum*, ut inter ejus effectus diximus *infr.* §. 132. Si igitur in linea collateralis hæres ultimi defuncti, quicumque sit, acceptet hæreditatem primi defuncti, debet duplicia relevia feudorum illius hæreditatis: quæ feuda tam in vim hujus consuetudinis, quam secus aditionis, (quæ trahitur retrò ad tempus mortis primi defuncti. *l. hæres quoque. ff. de acquir. vel. amit. hered.*) censetur fuisse ultimo defuncto acquisita, & ab illo translata in hunc hæredem. Et sic patet quod quamvis aditio hujus hæredis requiratur, & illud jus successivum incommutabiliter acquiratur, tamen non dicitur hic hæres succedere primo defuncto immediatè, nec ex persona propria, sed solum mediatè ex persona ultimi defuncti, cui soli immediatè succedit. Nec obstat quod adhuc ut sit locus relevio, requiritur vera & efficax mutatio manus, nec sufficit ficta, ut *suprà eodem quæst. 1.* Sed quando hic ultimus hæres adit hæreditatem primi defuncti, fingitur adita per ultimo defunctum, & cum hoc trahitur retrò, & sic ultimo defunctus fingitur adivisse & hæres possessor fuisse, & consequenter quod hæc prima mutatio à primo in ultimo defunctum, non est aliud quam merè ficta mutatio, maxime cum dictus ultimo defunctus dictam hæreditatem ad se devolutam semper ignoravit: & possessio quam in vim consuetudinis & commutabiliter censetur habuisse civilissima sit, secundum Bald. in *l. ut inter divinum. col. 2. in fin. C. de sacrosanct. eccles. de quo infr.* §. 132. Et sic concludendum videtur, quod unica vera tantum mutatio reperitur

in hunc hæredem primo de functi de facto adeuntem, & sic unicum tantum debetur relevium, maxime cum hujusmodi relevia sint odiosa, nec debeant habere locum, nisi ubi verba consuetudinis verè & propriè verificantur, & in casu vero & non ficto, juxta Bart. in *l. 3. §. hæc verba. ff. de negot. gest. Bald. in l. transigere collat. 3. versicul. quero numquid. C. de transact.* Quia respondeo, quod illa prima mutatio non est ficta nec in efficax, sed vera & efficax quoniam per consuetudinem quod mortuus saisit vivum, non continuatur nec transfertur ficta, sed vera possessio & dominium ipso jure, in proximum hæredem etiam ignorantem, etiam infantem vel furiosum, ut scripsi in *d.* §. 132. & quamvis cum beneficio abstinendi: tamen si non abstentio, sed aditio sequatur ut hic, remanet illa prima & vera translatio & mutatio efficax, & plures ejus effectus deduxi in *d.* §. 132. Si vero iste ultimus hæres * repudiat dictam primi defuncti hæreditatem, tunc (tanquam conditione resolubili extante) censetur nunquam fuisse devoluta ad dictum ultimo defunctum, & locus aperitur cæteris proximioribus dicti primo defuncti hæredibus qui illi ex propria persona, & immediatè per successorium edictum succedere poterunt, & sic unicum debetur relevium. Sed quid si non sit alius propinquus habilis ad succedendum illi primo defuncto, quam iste ultimi defuncti hæres, qui repudiat jus adeundi quod habet tanquam hæres ex persona ultimi defuncti, sed vult uti jure adeundi quod alias habet ex propria persona ad successionem primi defuncti, & ei ex capite suo immediate succedere, an possit? Dico quod non: si in linea collateralis, si etiam in linea directa, propter multa in convenientia quæ aliàs sequerentur, ut deduxi *infr.* §. 130. Et quod diximus de duplici relevio, idem de triplici vel quadruplici transmissione & relevio. Hæc tamen limitari debent, nisi feudum ab alio possessum fuerit à quo fructus præteriti nequeant avocari, ut dicemus *infr.* eodem quæst. 45.

103. Tricesimo secundo, quid in quibusdam feudis, quæ odiose Vulquecini more reguntur, in quibus in omni mutatione ex parte vassalli contingente, etiam in linea directa debetur relevium, utpote nepotem * patre præmortuo succedere avo, utrum debeat duplex relevium? Respondeo, non: si solus, aut cum aliis nepotibus succedat una cum patruo, & sic jure representationis patris sui veniat, quia nihilominus immediatè succedit avo ex persona propria, & non immediatè, nec ex persona patris, ad quem nunquam fuit devolutum illud jus successivum: & sic non est duplex mutatio nec verè nec fictè, sed una tantum. Et hæc est * differentia inter jus transmissionis, in quo mediatè & ex persona transmittente succeditur, ut in quæstione præcedenti: & jus representandi, in quo succedens ex capite proprio venit, & nihil juris accipit ab eo quem representat, & cujus locum & gradum juris dispositione occupat, ut notatur per Bart. Bald. Paul. Philip. Corn. in *l. 2. C. de liber. præteri. vel. hered. notant omnes scribentes in l. pactum dotali. C. de collat. in l. qui superstitus. ff. de acquir. vel. amit. heredit. ad hæc que *infr.* §. 133. 134.*

104. Tricesimo tertio, retento themate quæstionis 13. Quid si nepos aliquid dederit fratri defuncti proximiori hæredi ut hæreditatem obtineat? Distingue post Ulpianum in *l. fuit quæstionis. ff. de acquir. vel. amit. hered.* Aut frater aliquo accepto, si non, cessit hæreditatem nepoti. Et tunc cedendo adivit, & duplex relevium, tanquam ex duplici vera mutatione debetur, etiam si cedens aliàs nihil apprehendit, nec perceperit ex hæreditate. Aut vero non cessit, sed tantum abstinuit, si repudiavit ut locum faceret nepoti, & tunc nepos per successorium edictum ex persona propria immediatè succedit, & nihil juris capit ex renunciante, & sic non nisi unicum debetur relevium, quum unica tantum sit mutatio, Amplio primo,

* Per transmissionem mortuus saisit vivum, transfertur vera possessio & verum dominium ipso jure.

* Non potest quis eandem hæreditatem ex capite transmissionis repudiare, & ex propria persona adire.

* Nepote patre præmortuo succedente avo, non debetur duplex relevium.

* Succedens jure representationis venit ex persona propria.



etiam iustum pretium five æstimationem hereditatis daret fratri, ut abstineret, quia five multum, live parum, & quicquid etiam de rebus hereditariis ob eam causam eederit, nihil ad rhumbum, ex quo non est nisi unica mutatio feudi à defuncto in nepotem. Et hæc sane intellige, dummodo dictus frater tantum abstineat, & omittat hereditatem devolvendam ad quos de jure, secus si abstineret & renunciaret in favorem & commodum unius ex pluribus nepotibus, hoc pacto ut alii excluderentur, quia inellet tacita aditio & cessio, ut per Socin. in *consil.* 34. *visa. renunciatione lib. 4.* Et dato quod sit simplex abstinens, si nepos unum feudum hereditarium relinquit abstinenti, debetur eo respectu duplex relevium: unum ex mutatione à defuncto in nepotem heredem lateralem, aliud ex alia & nova mutatione à nepote in patruum donatarium vel cessionarium nepotis. Amplius secundo, etiam si probetur quod dictus frater alias erat aditurus, & venditurus vel cessurus hereditatem, nisi veritus esset jura feudalia, & quod in eorum fraudem, live ad illa evitanda, elegit viam repudiationis. Tum quia* ad reputandum fraudata jura feudalia, non sufficit allegare nec probare fraudem, nisi sit conjuncta simulationi. Tum quia vassallus nullam fraudem facit patrono, etiamsi de industria omittit viam ex qua jura feudalia oriuntur, & eligit aliam ex qua nihil vel minus debetur, dummodo vere eligat, quoniam per hujusmodi jura & consuetudines, nulla lex, nulla restrictio est imposita liberæ voluntati contrahentium, sed hæc jura velut sub eventu certæ conditionis (puta si contingat feudum vendi, vel mutare manum) imponuntur, quæ si non eveniat nihil debetur, si autem vere & cum effectu evenit, sed aliud quomodo simulcent contrahentes, & tunc hoc detecto nihilominus jura debentur.

105. Tricesimo-quarto quæro, utrum patronus possit assumere causæ cognitionem inter plures concurrentes ad investituram? Respondeo, non: quia illi usus feudorum, de quibus in *l. imperialem. §. præterea si inter duos. in cap. unico an apud jud. vel cur. do. cap. unico. de contr. feudis. apud pares termin.* quod inter duos vassallos patronus cognoscit & judicat, & inter patronum & vassallum, pares curiæ apud nos non servantur. Et patronus in quantum talis nullam habet jurisdictionem contentiosam, & jurisdictione* nihil habet commune cum nexu, qualitate aut subjectione feudali, sicut nec cum proprietate, ut tactum est *supra §. 1. gloss. §. quæst. 1. num. 45.* Unde si quis habet jurisdictionem super feudo, non sequitur quod moveatur ab eo feudaliter, & à quo movetur, non inferitur quod subsit ejus jurisdictioni, nihil tamen impedit quin noscat & determinet tanquam arbiter ex compromisso, vel cognoscat & jus reddat in invitos tanquam iudex, si alias jurisdictionem ordinariam, aut competentem habeat super feudo, live habeat jurisdictionem in proprietate, ut barones & castellani, quum habeant eam infeudatam à rege, live in simplici officio, ut præfides, præfecti-ve provinciarum, attemen non apud se in demo privata, sed in jure & rite more majorum. *l. fin. ff. de just. & jur.* Hinc etiam* summus princeps noster, qui in prima instantia cognoscit de controversiis investiturarum ducatum, & cæterorum feudorum regalium, non solet jus reddere nisi solemniter in parlamento suo paribus Franciæ munito, ut in simili tactum est *supra §. 13. gloss. 1. quæst. 13. num. 65.* de revocatione autem investituræ inferiorum feudorum quæ quandoque immediatè moventur à principe, ut dictum est *supra §. 9. gl. 3. in princ.* non solet cognoscere in prima instantia, sed certi consiliiarii seu iudices vulgo à camera thesauri nuncupati, à quibus appellatur ad supremam curiam hujus senatus.

106. Tricesimo-quinto quæro, vassallus in testamento vel codicillis* legavit feudum suum Titio, utrum mortuo testatore siq. liberis debeantur duo re-

levia ratione hujus feudi? Videtur quod unum ab hærede, aliud à legatario, quia hæres ab intestato est saisitus, live possessor ipso jure ab instanti obitu, non obstante quacumque clausula apposta à testatore per viam testamenti, ut scripsi *infra §. 132. in prima ampliatione.* Deinde adita hereditate tenetur legatarius accipere de manu hæredis: & sic videntur duæ mutationes. Contrarium dico, quia quamvis feudum legatum sit de corpore & universitate successionis, tamen non est de effectu & commoditate, sed de onere successionis. Et sic pro illo non debet hæres (qui nullum de eo commodum capit) solvere relevium. Tum quia illud feudum non accipitur hæredi, quantum ad jus & dominium: licet bene quantum ad possessionem, & onus restituendi, quod non attenditur. Facit *l. qui sic. ff. de solutio. Sed ipsum jus & dominium statim à morte defuncti translaturum est immediatè in legatarium etiam ignorantem, ut dictum est supra eodem quæst. 1. num. 8.* Nec habet legatarius causam, titulum, nec jus ab hærede tradente, sed à solo testatore disponente. *l. cohæredi. §. 1. ff. de vulg. & pupil.* Et sic apparet quod non est nisi unica mutatio, videlicet à testatore in legatarium, & sic unicum tantum relevium à legatario debetur. Et hæc in legato seu fideicommissio puro, vel sub obitu restatoris purificato. Quid autem si sint in diem vel sub conditione, dicemus *infra eodem quæst. 38.*

107. Tricesimo-sexto quæro. Vassallus donavit feudum suum Titio, qui ante ullam traditionem veram vel fictam permutavit, cessit, vel donavit illud feudum seu actiones suas Sempronio, qui avocavit à primo donante, utrum debeantur singula relevia de utraque donatione? Videretur quod sic, quoniam utraque rata est & effectum sortitur. Et videtur transferri feudum eo ipso quod actio ad illud competens transfertur, de qua idem judicatur quod de eo ad quod competit. *l. si ad resolvendum. C. de præd. mino.* Bartol. & alii in *l. 2. C. si advers. transact. cum vulgat.* Contrarium puto, quia per nudam donationem vel actum similem feudum non aperitur, nec per aliam quamcumque donationem, vel cessionem actionum factam à simplici donatario, tum ut diximus *supra eod. quæst. 1.* in televio requiritur nedum apertura vera feudi: sed etiam vera mutatio, & translatio domini de uno ad aliam, nec sufficit ficta & inefficax. Sed hic non est nisi unica mutatio manus, videlicet de manu primi donatoris & tradentis, in eum seu ultimum cui fit traditio, igitur unicum tantum ab eo debetur relevium. Sed quid si donatarius, & idem de emptore & quocumque simili, ante habitam traditionem & dominium acquisitum moriatur relicto hæredibus à latere, quibus fit traditio, an debeatur duplex relevium ab hæredibus? Videretur quod sic: quia qui transmittit ad hæres suos actionem ad feudum, censetur feudum transmittere, ita quod si relinquit filios hæredes, inter eos habebit locum jus primogenituræ in hæc actione, live in feudo inde obtenta, ut diximus *supra §. 18. num. 28 & seq.* Et si de consuetudine ad unum spectant mobilia, & ad alium immobilia defuncti, hæc actio spectabit ad eum ad quem pertinent immobilia, ut diximus *supra §. 147.* Nihilominus idem dicendum quod in primo responso hujus quæstionis. Non obstat quod dictum est de consuetudine successionis mobilium & immobilium: quia ibi nedum non versatur odium, sed necesse est ita interpretari. Nec obstat quod dictum est de jure primogenituræ, quia non est de se odiosum, sed favorabile. Unde licet consuetudo nostra in jure primogenituræ, loquatur in feudis derelictis in successione dicitur, & non in actionibus ad feuda, tamen ex verisimili mente, & idemitate rationis extenditur ad actiones ad feuda, secundum not. *sup. §. 18.* Secus in releviis quæ sunt de se odiosa, unde in illis consuetudo debet præcise & strictè accipi in terminis suis, & nullo modo extendi. Tum* non est eadem ratio exigendi relevia, de mutationibus & translationibus simplicium actionum personalium ad feuda, sicut

* Si donatarius feudi ante ullam traditionem feudi idem feudum alteri donaverit, utrum duo relevia debeantur.

* Quantum ad succedendum & jus primogenituræ, idem judicatur de actione competente ad feudum, quod de feudo.

* Sed quantum ad jura feudalia, requiritur ipse feudi & non actionis mutatio.

* Licet oblique, sed non simulatè contrahere in prejudicium patroni.

* Jurisdictione nihil habet commune cum feudaliitate.

* Ad regem spectat cognitio investiturarum feudorum regalium.

* Legato feudo utrum debeantur duo relevia.

de mutatione & translatione ipsorum feudorum : quia habens & acquirens actionem ad feudum, non propterea est vassallus, nec tenetur ad petendam investituram, nec potest manus injectionem pati. Unde generaliter dico quod propter qualemcumque mutationem & translationem actionis competentis ad feudum, nulla debentur jura feudalia : quia feudum in se, & feudalitas ipsa, sicut nec vassallus, non mutantur. Quid autem in multiplici venditione feudi, vel actione ad feudum, dicemus in §. seq. q. 9.

* Legatarii hæres utrū debeat duplex relevium.

108. Tricesimo septimo quarto, quid legatarius, aut fideicommissarius postquam dies legati vel fideicommissi cessit, sed nulla traditione habita, forte ignorans legatum, decessit relicto hærede à latere, cui hæres testatoris feudum legatum restituit: Utrum iste novus vassallus cui facta est traditio debeat duplex relevium? Videtur quod unum tantum, quia legatarius forte ignorans, & morte citra præventus non potuit petere traditionem nec investituram, & nunquam possedit, & sic non est inter vassallos numerandus. Nec obstare videtur quod etiam ignorans habuit dominium, quia ante traditionem non habet propriè verum & plenum dominium de jure gentium, sed solum quoddam dominium civile, ut tradit Bart. Alex. Jas. Deci. in l. certi conditio in princ. in gloss. super verb. & legati, ff. si cert. per. Et consuetudo nostra loquens de mutatione manus, seu translatione domini, debet intelligi & verificari in pleno & potiori significato. Quibus non obstantibus puto duplex deberi relevium : unum ratione mutationis ipso jure factæ à testatore defuncto in legatario: aliud ratione secundæ mutationis factæ à legatario, qui legatum cessum, & sic feudi dominium acquisitum, transmisit in hæredem suum collateralem, quamvis enim ante traditionem legatarius non habeat dominium dispositione juris gentium, sed solum dispositione juris civilis, tamen habet verum & non fictum dominium: per notata in l. si is qui pro empt. per Bart. & Jas. ff. de usucap. in cap. 2. & ibi Bald. Imol. Panor. de consuet. in l. raptiores, C. de episcop. aud. Jas. l. 1. col. 3. C. de communia de legat. Die igitur legati cedente fuit una vera mutatio. Deinde alia per obitum legatarii relicto hærede laterali, igitur utriusque debetur relevium. Nec istud nimis durum est vel iniquum, quia ratione mutationis quæ fit ipso jure à testatore moriente in legatarium, impediatur alia mutatio, quæ fieret ab eodem testatore in ejus hæredem lateralem, & consequenter excluditur simile relevium quod inde acquisitum fuisset patrono. *ut supra à eod. qu. 36.* Tum legatarius vel ejus hæres vendicare potest feudum ab hærede testatoris, cum omnibus fructibus à die mortis testatoris, ut diximus infra §. 92. Et sic satis retrò cum effectu censetur vassallus fuisse. Et quod dictum est de duabus mutationibus, idem de pluribus, si forte legatarius plures successivè habeat hæredes antequam fiat traditio legati: tot enim debentur relevia: quia etiam vicissim, tot vel plures mutationes & relevia impediri & excludi possunt ex parte hæredis, qui forte medio tempore plures habuit successores laterales. Et hoc nisi forte hæres & alii successores testatoris nomine suo possedisent diu tanquam domini & vassalli, & ab eis fructus avocari non possent, quia tunc dicendum esset *ut infra à eod. q. 43.*

109. Sed quid si legatarius non transmittat ad hæredem, sed vivens cedat legatum, feudum & omne jus suum extraneo, puta Titio, cui fit traditio ab hærede testatoris? Respondeo idem, quod duplex relevium debetur: unum videlicet ratione legati cessi, secundum ratione traditionis factæ Titio. Quid si idem Titius, antequam traditionem aliquam habuerit ab hærede, decesserit relicto cohærede à latere cui fit traditio ab hærede testatoris? Et videretur triplex relevium deberi, unum ex capite legatarii, secundum ex capite Titii, tertium ex persona ipsius hæredis. Contrarium dico, quod tantum duplex, & quod ex capite Titii &

Tom I.

cessionis ei factæ, nullum jus debetur patrono. Et adverte ad rationem utpotè generalem ad multas quæstiones decidendas, quia verum est quod in legatarium recta via transit dominium, quod ego intelligo de directo. quia textus in §. nostra autem insit. de leg. & l. 1. C. communia de legat. in l. à Titio, ff. de ser. cum vulgar. simpliciter loquuntur de dominio, & de actione in rem, quod intelligitur, etiam de directo dominio, & directa rei vindicatione per l. 1. ff. si ager veët. vel emph. & tenet Jas. in l. certi conditio. in princ. col. 10. ff. si cert. peta. Unde * idem puto in fideicommissario universalis, ut facta restitutione etiam verbali, statim transeat dominium directum, quoniam non minus juris habet fideicommissarius universalis facta verbali restitutione, quam particularis, sine aliqua restitutione, ut tenet Pau. in l. 1. in princ. ff. ad Trebell. & verius est, quamvis Alex. Jason. ibi in lect. 1. teneant solum utile dominium, & utilem in rem actionem per verbalem & citra realem restitutionem transferri.

* Etiam in fideicommissarium transit directum dominium.

110. Tamen si legatarius alii * cedat jus suum, bene transit in cessionarium utilis actio tam personalis, quam realis: sed non transit dominium, nec utile, nec directum nisi traditione secuta. Et lex fin. C. de hered. vel actio. vend. quæ vult etiam actionem in rem cedi posse, intelligitur quod per cessionem transit utilis rei vindicatio, sed nullum dominium transit nisi secuta traditione, ut tenet Dy. in cap. pro possessore ad fin. de reg. jur. in 6. Bart. in l. si culpa, ff. de rei vend. Bart. Joan. Fab. Bald. Paul. in d. l. fin. C. de hered. vel actio. vend. prael. Papin. in for. lib. in actio. vend. in ver. tam reales. Nec oportet distinguere an cedens possideat tempore cessionis vel non, prout distinguit Bald. & Alex. in add. in l. emptor. & l. qui tibi, C. de hered. vel actio. vend. Quia illud procedit quando quæritur an utilis cessa, possit etiam contra cedentem intentari, vel non: non autem quod unquam per simplicem cessionem transferatur aliquod dominium, nisi in aliquibus casibus exceptis à jure, extra quos standum est regulæ l. traditionibus C. de pact. Ex prædictis apparet quod per cessionem feudi, & omnium actionum & jurium ad illud competentium, nullum transferatur dominium, & sic nulla nova inducitur apertura nec mutatio feudi, & consequenter nullum debetur relevium. Idem si pluries hujusmodi cessio facta fuerit. Idem in donatario, permutatore, emptore, & quovis alio, qui ante traditionem veram vel fictam & acquisitionem domini feudi, donet, cedat vel transferat feudum vel omne jus & actionem sibi competentem ad illud: quia quantumvis hoc fiat, non inducitur aliqua nova apertura nec mutatio feudi, & nullum jus debetur patrono, dummodò actus non recidat in novam & effectivalem venditionem ipsius feudi: de quo in §. seq. qu. 8. & 9. Unde si nullum jus feudale sit ortum ex primo contractu, nullum etiam oritur ex secundo, sed demum semel ex traditione facta, primo, secundo, vel ulteriori cessionario, ut si donatarius simplex cesserit jura sua Titio, & Titius Caio, cui fit traditio, unicum tantum debetur relevium, videlicet ex traditione Caio facta. Si vero fuerit donatarius retento usufructu, debentur duo relevia, unum de prima donatione & vera translatione domini & mutatione feudi, licet per traditionem fictam in donatarium: secundum de secunda translatione domini facta à donatario & domino, in Caium cessionarium, licet simplicem traditionem detentionis habeat à primo auctore, vel ejus hærede.

* Per cessionem etiam actionis realis nullum transit dominium.

111. Tricesimo octavo, pone legatum esse feudum in diem vel sub conditione, quæ extat post obitum testatoris qui decessit sine hærede in linea directa, utrum debeantur duo relevia? Respondeo, sic: unum ratione primæ mutationis feudi à defuncto in hæredem à latere, aliud ratione secundæ mutationis ab hærede in legatarium. Nec obstat quod die vel conditione legati extante ipso jure resolvitur jus hæredis, &

Ggg

* Dies vel conditio in legato non trahitur retro:

acquisitio feudi ei facta, & transit feudum in legatarium: quia verum est ut ex nunc, non enim resolvitur jus hæredis retrò * nec existentia diei vel conditionis trahitur retrò. *l. cum tempus, ff. de reg. jur. cum similibus.* Et sic patet quod mutatio medio tempore facta à defuncto in hæredem, & acquisitio interim facta hæredi non reducitur ad non causam; & sic reperitur duplex effectualis mutatio, igitur duplex relevium, per hunc textum, & nota quod relevium, quod præstat ratione successionis debet solvi, live inde feudum exonerari per hæredem, relevium autem debitum ex capite legati præstabitur à legatario.

* Momentanea mutatio feudi non est in consideratione.

112. Conclusionem quæstionis nostræ de duplici relevio modifico primo, ut procedat dummodò dies vel conditio legati non * extiterit in continenti post obitum defuncti: sed aliquanto post tempore, ita quod acquisitio medio tempore facta hæredi, fuerit vel esse potuerit utilis, & moveat manifesta æquitate, & ratione in jure fundata. Æquitas est, quia patronus non debet plus, imò non debet tantum commodi capere à feudo, quam vassallus capiat vel capere possit; & ratio est, quia non videtur quisquam id capere quod necesse est alii restituere. textus in *l. non videtur quisquam, ff. de reg. jur.* scilicet in continenti, ita quod nullam vel modicam capiat utilitatem: ut ibi per gloss. & Philipp. Deci. hinc est quod solutio, traditio & acquisitio quæ modicum durat, & in continenti restitui debent, non sunt in consideratione, nec aliquid operantur: nec dicitur quis acquisivisse vel cepisse quod in continenti oportet eundem restituere. Textus in *l. qui sic, & ibi Bart. Paul. ff. de solutio in l. aliud est capere, ff. de verb. signific. Ad hoc pulcher textus in *l. si in si. C. de bon. que lib.* ubi dicitur quod in acquisitione momentanea quam facit filius familias, pater non acquirit usum fructum. Igitur eadem, imò fortiori ratione, patronus vel dominus directus non debet hoc casu acquirere jura feudalia vel laudimia. Facit quod non dicitur in rem nostram versum, quod non durat versum. *l. si pro patre, §. versum autem, ubi gloss. cum concord. ff. de in rem verso.* Igitur attente quod in continenti live infra modicum tempus post obitum testatoris & acquisitionem successionem extitit dies vel conditio legati, & sic resoluta est acquisitio hæredis, non censetur hæres cepisse nec acquisivisse, nec in eum facta effectualis mutatio. Unde in ea non habet locum hic textus qui non nisi de utili & effectuali mutatione intelligitur & præjudicatur; & sic hoc casu unicum tantum debetur relevium à legatario. Modicum autem tempus in hac materia existimo ad minimum esse annum, quoniam si relevio esset locus contra hæredem, absorberet omnem ejus utilitatem. Si autem dies vel conditio legati existat post biennium, vel post tres aut plures annos à morte testatoris, ita quod hæres habeat commodum & proventus duorum vel plurium annorum, tunc satis potest dici ipsi hæredi efficax & utilis acquisitio (etiam temporalis) feudi. Et satis propter generalitatem hujus §. admitti posset relevium unum hoc casu solvendum ab hærede, aliud à legatario.*

* An sterilitas feudi liberet vassallum à relevio.

Sed quid si omnes illi anni inter obitum testatoris, & cessionem legati fuerint * steriles & inutiles hæredi? Respondeo, quamvis in acquisitione perpetua hoc non attendatur, & nihilominus à principio possit patronus jura sua exigere, quia si velit non eliget proventus anni, sed summam unam vel arbitramentum proborum, tamen in acquisitione temporalis & resolvable quamvis non sit resolvenda nisi pro tempore futuro, & non omnino reducatur ad non causam, puto hoc debere attendi. Ita quod si toto tempore hujusmodi temporalis, & necessario resolvendæ acquisitionis fuerit sterilitas, nullum relevium hujus acquisitionis ergo, debeatur patrono per æquitatem prædictam.

113. Secundo modifico principalem conclusionem nostram, ut procedat quando dies vel conditio est ap-

posita favore hæredis, prout in dubio præsumitur *d. l. cum tempus, ff. de reg. jur.* Secus si constaret appositam esse favore legatarii, vel si expressè disposuisset testator ut die vel conditione extante legatum restitueretur cum incremento, hoc est cum fructibus medii temporis, ut in *l. si ita relictum, §. pegasus, ff. de legat. 2.* quia tunc dies vel conditio retrò cum effectu trahuntur, & sic acquisitio hæredis medii temporis in effectu retrò reducitur ad non causam, & perinde est ac si putè legatum esset, & sic unicum relevium tantum à legatario debetur. Sed quid si medio tempore patronus manu injecta coegerit hæredem lateralem fidelitatem facere, & relevium tollere, quod mero jure & absque dubio facere potuit? Respondeo, illa solutio relevii prodest legatario, quia ostendendo fidem liberabitur, & relevium ab hærede prius solum imputare poterit patrono, prout & ab hærede fructus restituentem, imputatur legatario; & hæc nota ad modificationem & solutionem plurimarum quæstionum in simili. Quid enim si dictus hæres medio tempore mortuus fuerit, relicto hærede à latere, numquid die legati mortuæ debeantur tria relevia? Solutio patet ex prædictis, quia nisi intercapedo temporis inter obitum testatoris & hæredis & cessionem legati sufficiat ut acquisitiones mediæ sint efficaces & utiles, nullum relevium earum contemplatione debetur. Ex quibus etiam infero conclusionem summè notandam, quod * si forte infra annum à morte vassalli, successivè moriantur plures ei gradatim succedentes à latere, nullum relevium propter eorum successiones quæ non durarunt, debetur, sed solum unicum relevium per ultimum medium hæredem, etiam si septimus, vel forte decimus sit in ordine. Quod æquissimum & justum puto in his repentinis mutationibus, fato quandoque & casu fortuito intra paucos dies successivè accidentibus: secus si ex mera voluntate & spontaneo facto singulorum succedentium in feudo contingerent, puta si feudum infra annum pluries traditione semper interveniente venderetur, donaretur, vel permutaretur, tunc enim contrahentibus ipsis, qui factò proprio juribus feudilibus toties se subjiciunt, imputandum est: & hanc conclusionem possem principaliter & effuscè hinc inde disputare, sed ut multiloquium vitem, sufficienter præfata ratio & æquitas.

114. Tertio principaliter conclusionem nostram modifico, ut procedat quando hæres utitur dilatione, & fruitur pendente die vel conditione: secus si statim restituat, & tradat feudum legatario, vel fideicommissario. Ratio, quia censetur in dubio dies vel conditio apposita favore hæredis, *l. cum tempus, ff. de reg. jur.* cui favori suo renunciare potest, & liberè ante tempus restituere & solvere. *l. cum qui, ff. de ann. legat. l. post mortem, C. de fideic.* nec hoc faciendo dicitur aliquam fraudem facere, etiam creditoribus suis quibus ante obligatus est, sed dicitur magis fideliter facere. Textus est in *l. patrem, cum l. seq. ff. qua in fraud. credit.* Et sic licet de legato vel fideicommissio puro, vel in continenti purificato, nullum relevium debetur ex persona hæredis lateralis, qui non dicitur cum effectu cepisse vel acquisivisse, etiam si postea à decem vel viginti annis non evenerit dies vel conditio. Nec obstat quod legatum vel fideicommissum non * potest restitui ante tempus vel conditionem in præjudicium tertii, *l. cum pater, §. d. si. ff. de legat. 2. l. uxorem, §. socium, ff. de legat. 3.* quia verum est de præjudicio tertii, ad quem iudicio testatoris res pervenire & deberi poterit in certum eventum, quo eveniente non erit debita ei cui in præfati restituitur, unde illius respectu non liberatur hæres quasi alii solvens in eum eventum: secus hic respectu patroni, qui respectu testatoris est velut extraneus creditor, & sic non potest impedire implementum testamenti fieri ante tempus ex pleniori fide, & tanto magis non dicitur per hoc in aliquo fraudari, quanto magis lucra.

* Quando feudum pluries mutat manum & tamen non debetur nisi unum relevium.

* An legatum vel fideicommissum possit restitui ante tempus.

tivam præteritæ causam, idque non semel, sed pluries vult lucrum multiplicare quam illi creditores, de quibus in *d. l. patrem*. qui causam onerosam habent, & semel tantum satisfieri volunt, & tamen non possunt impedire anticipationem dictæ restitutionis, nec de ea conqueri.

115. Tricesimo nono quæro, noneodem themate retento, hæredem donasse & tradidisse feudum pendente tempore vel conditione legati, quæ postea extitit, & inter obitum testatoris, & dictam donationem & cessionem legati, reperitur tempus sufficiens ad ferenda relevia, restante aliquo commodo hæredis & sui donatarii, modo quæritur num debeantur tria relevia? Quod indubitanter videtur per prædicta, cum sint tres mutationes utiles. In contrarium quia donatio media nedum ut ex nunc (extante conditione) resolvitur, sed etiam ut ex tunc, & funditus ab initio irritatur, & ad non causam reducitur & annihilatur, ut inf. cta, quasi nec scripta, nec penitus fuerit celebrata, inquit textus in *l. fin. §. fin. autem, C. communia de leg.* Imò videtur simpliciter ab initio quævis alienatio fuisse nulla, propter præcedentem prohibitionem legis in *Authent. res qua. eod. tit.* ubi huiusmodi restitutioni subiecta prohibentur alienari. Igitur per regulam *l. non dubium, C. de leg.* nullum debetur relevium ex capite donationis, & si fuerit solum repeti potest, vel imputari loco relevii præstandi à legatario. Ad hoc facit odiositas relevii restringenda. *l. cum quidam, ff. de liber. & posthum.* Quid dicendum si attendamus verba *d. §. fin. autem.* & in dicta *Authent. res qua?* Impossibile est solvere, & primam partem salvare: si vero teneamus secundam partem, sequitur quod si per viginti vel triginta annos dilata est dies, vel conditio legati, quod donatarius qui medio tempore per octodecim vel vigintiquinque annos pacificè possedit, & verus dominus cum effectu lucri fructuum fuit, non debet relevium, imò si solverit, quod repetere possit per conditionem sine causa, vel cedere actionem suam legatario, qui compensabit patrono, etiamsi alias non fuerit factus locupletior ex relevio percepto à dicto donatario, quoniam in compensando eidem arguatur potest, non debere attendi locupletem esse vel non, *argumento l. si debite, l. Nesevius, §. fin. l. querebatur, ff. ad leg. Falcid.* Hoc autem attenda consuetudine nostra non immeritò absurdum videtur, cum patronus ter novum vassallum cum effectu habuerit extra casus à relevio exceptos.

116. Quare concludo ex unaquaque harum mutationum relevium deberi, pendente enim die vel conditione legati seu fideicommissi, hæres pleno jure, & sic vere & propriè dominus est, ut sunt textus aperti in *l. generaliter, ff. qui & à quibus man. liberi non si. in l. 1. §. servi appellatione, ff. ad Syllan.* & ad textum *d. §. fin. autem.* Respondeo mentem verbis priorem, ideo servata mente, à verbis *d. §. ibi, ab initio causa in irritum devocetur, &c.* recedo, juxta Modestinum in *l. scire oportet, §. aliud autem, ibi.* sed & si maxime verba legis hunc habeant intellectum, tamen mens legislatoris aliud vult. *ff. de excusa. tuto.* Mens autem *d. §. fin. autem,* non est quod venditio vel donatio medio tempore facta, retro quantum ad effectus præteriti temporis annullatur, nec quod emptor vel donatarius amittat vel restituat fructus, ut ibi rectè declarant Joan. Faber. Bald. & alii, quicquid voluerit ibi *gloss. in verb. celebrata.* quæ merito in hoc reprobatur. Sed vult ille textus, quod pro tempore futuro, & quantum ad effectum, ut legatum pleniù sortiatur effectum, & nullum habeat impedimentum, venditio aut quævis alienatio præcedens irritetur, & penitus tanquam non facta habeatur, quod est verum quantum ad effectus futuri temporis, non autem quantum ad effectus præteriti temporis dumtaxat. Et sic patet quod vere & in effectu dicta alienatio non reducitur retro respectu præteriti tantum temporis, ad non causam, imò pro illo tempore sortitur effectum, & sic de-

betur relevium. Minus obstat textus *d. Auth. res qua.* quia verbum *prohibentur adhiberi,* in illo textu non est in corpore Auth. unde sumitur, *in tit. de restit. & ea quæ par. coll. 4.* sed fuit additum ex cap. Irnerii, qui erat privatus doctor, nulli habens potestatem legis condendæ, ut declarant Bart. Paul. Phil. Corf. in *d. §. fin. autem.* Phil. Corn. in *conf. 234. in presenti lib. 3.* ubi dicunt (& benè) quod per jus novissimum, nulla dispositio nec prohibitio additur juri. *C. in d. l. fin.* sed solum à jure Auth. approbatur dispositio *d. l. fin.* inferentes quod medio tempore alienatio valet, nec die legati vel fideicommissi cedente rescinditur, pro tempore præterito. Et sic quod stante statuto gabellæ solvendæ ex alienatione, debet hoc casu solvi, ubi alias si medio tempore non teneret alienatio, non esset gabella solvenda. Idem tenet Bart. in *l. servo legato, §. primo, ff. de lega. 1.* Bart. Angel. in *l. Marcellus, §. res qua.* & ibi Alexand. *collat. prima, ff. ad Senatuscons. Trebell.* Joan. Bertachin. in *tratt. de gabell. in 3. part. 8. par. qu. 32.*

117. Quadragesimo, põhe dictum hæredem vendidisse feudum restitutioni subiectum, deinde brevi extitisse diem vel conditionem legati, vel fideicommissi, utrum quintum denarii debeatur ex dicta venditione præter relevia? Facile possem uno verbo me expedire quod sic, sed ut intelligas quantum lucis & utilitatis adferat particularis & exacta singulorum discussio, cujus defectu ad pauca respicientes de facili paralogizantur, sic breviter omitta disputatione distingue: Aut hæres vendidit cum illo onere, aut sine onere. Primo casu remanet quintum vel etiam subquintum debitum patrono ex venditione, & nihilominus debetur ei relevium unum à legatario vel fideicommissario. Ratio est, quia ut per notata in questione præcedenti, venditio non annullatur retro, sed tantum pro tempore futuro finitur, quia non censetur emptor emisse nisi jus venditoris pro tempore quod ei restabat, vel restare poterat. Et sic jus quinti vel etiam subquinti hujus venditionis acquisitum est patrono incommutabiliter: jus enim quinti denarii, de quo infra *§. seq.* nedum habet locum in venditione perpetua: sed etiam in venditione temporali, dummodò importet venditionem & translationem ipsius feudi: Secus si resolveretur in meram venditionem fructuum, vel pignorationem. Hinc est quod si usufructuarius feudi vendat commoditatem juris sui, nullum jus aperitur patrono. Sed si habens proprietatē temporalem ad vitam suam tantum, illam vendat, aperitur feudum, & locus est quinto pretii, quamvis non sit pretium totius feudi, sed solum juris venditoris, ut patet per discursum *q. 26. supra eod.* Et idem esset etiam si diceret se non vendere feudum ipsum, sed vendere jus suum & fructuationem vitalem, seu viagam, ut vulgò dicunt, quia satis est quod feudum & vassallus mutantur. Secundo casu, quando hæres vendidit sine onere; subdistingue. Aut vendidit scienter & mala fide, aut ignoranter & bona fide. Primo casu respondeo indistinctè præter dictum relevium, remanere jura utilia quinti vel subquinti venditionis (& hæc in perpetuum, jura autem retractus feudalis non potuisset habere locum nisi pro tempore medio.) Aut enim dictus hæres vendidit simpliciter, & tunc ad eum spectat solvere quintum pretii, & ad hoc compelli potest à patrono, ut in *§. seq.* nec poterit excipere de dolo suo, & si solverit, multo minus poterit repetere, *ut supra eod. q. 11.* Aut verò vendidit franco pretio, & adhuc idem in effectu, quia licet emptor solveat patrono quintum cum subquinto, deinde evictionem passus fuerit, nihil tamen repetere potest à patrono, tum quia jus suum, seu sibi debitum recepit, ex quo venditio medio tempore tenuit, per notata in *q. præcedenti.* Tum quia si sit bonæ fidei emptor, habet sufficientem regressum evictionis contra venditorem, juxta notata *supra eod. qu. 18.* Si autem malæ fidei, sibi imputare debet, & eisdem rationibus si non solverit, urgeri potest ad resolutionem. Secundo vero casu subdistinguitur, subterdistingue, aut uterque & emptor & venditor

* Intellectus §. fin. autem in l. §. C. communia de legat.

fuerunt in bona fide: aut emptor erat in mala fide.

118. Primo casu, puta quando uterque probabiliter ignorabat onus legati, vel fideicommissi. Et sic conclusio, quod remanent omnia jura feudalia ex capite venditionis, idque perpetuo sive respectu quinti denarii, sive respectu retractus feudalis. Sed non erit locus relevio ex capite legati vel fideicommissi. Et ratio in promptu est, quia alienatio hoc casu non resolvitur, nec tenetur emptor ad rei restitutionem, sed solum hæres idemque venditor vel ejus hæres, tenetur legatario vel fideicommissario pretium restituere, *l. fin. §. de legat. 2. vel rei alienatæ æstimationem, l. quidem ita §. si quis filium, ff. ad senatus. Trebell. per qua jura limitantur, l. fin. §. fin autem. & Authent. res que. C. commun. de legatis.*

119. Et hoc nisi emptor velit cedere juri suo & rem restituere, quod facere potest re integra, (hoc est antequam patronus retractu feudali ulus fuerit, vel uti cœperit, alioquin non posset legatario gratificari in præjudicium patroni) ita quod patronus non poterit amplius etiam rebus aliis integris, venire ad retractum feudalem. Probo, quia ut patet per textum in *d. §. fin. limitatio* quæ ibi ponitur ad *d. §. fin autem*, introducta est in favorem bonæ fidei emptoris, qui potest favori pro se introducto renunciare. *l. pen. C. de pact. l. pacisci. ff. eod. & consequenter facere quod pure & absolute locus sit regulæ. d. l. fin. §. fin autem.* etiam in præjudicium retractus feudalis, dummodo hoc respectu res integra sit. Et patronus ultra dictum quintum pretii habebit relevium ex capite legati vel fideicommissi: idem si in subsidium, ex eo quod venditor vel ejus hæres si non reperiuntur solvendo ad restitutionem pretii, cogatur emptor rem restituere legatario vel fideicommissario.

An autem fideicommissarius in casu *d. §. fin.* cogatur contentari pretiolo, vel justam rei æstimationem petere possit, cum pluribus ampliacionibus, & fallentis ad *d. §. fin.* plenè scripsi infra §. 92. ubi remitto quia nolo materias è locis suis transferre. Ultimo casu, quando emptor fuit in mala fide, sit conclusio, stare omnia jura feudalia, tam ex capite venditionis, quàm ex capite legati vel fideicommissi, excepto solo jure retractus feudalis, quia etiamsi eorum usus esset die cedente fideicommissarius (fidelitatem & relevium offerendo) ab eo evinceret.

120. Sed juxta hoc quæro, an patronus evictionem passus à fideicommissario, possit quintum vel subquintum repetere ab hærede, vel emptore? Videretur simpliciter quod non, quum ab eo factu suo, retractum eligendo seipsum exclusisset, *suprà §. 21.* eique sua electio debeat imputari. Tamen distinguendum est, ut si venditio facta sit cum onere fideicommissi, & nihilominus patronus elegit retractum, quod non potuit pro tempore medio quo duratura erat alienatio, & non possit evictione secuta petere illud quintum, cui semel ipso factu scienter & perpetuo renunciavit. Idem si feudum erat venditum sine onere, sed patronus illius habebat notitiam, & sic electio facta est à sciente. Si vero ignorabat, & feudum erat venditum sine onere, quare elegit retractum verisimiliter non electurus, si scivisset onus: Et tunc potest resoluta retractu electo, per subsequutam cessionem diei & evictionem, redire ad jura quinti vel subquinti, & illa exigere via actionis à venditore vel emptore, secundum notata in §. seq. & hoc §. 24.

121. Sed adhuc suboritur alia quæstio, numquid patronus possit sibi consulere via retentionis feudi adversus legatarium, eique investituram denegare, nisi solutus omnibus juribus feudilibus, etiam ex præcedenti mutatione debitus? Et eadem est quæstio, quando patronus nulla adhuc jura exegit ratione venditionis, an possit feudum prehendere, vel prehensum retinere, etiam contra legatarium (& idem in his omnibus intelligo de fideicommissario, sive universali sive particulari) & fructus suos facere, donec omnia jura, & quinti

denarii, & relevii cum effectu offerantur? Et prima facie videtur quod sic, utpotè cum neutra apertura fuerit clausa, & neutrius renovata fuerit feudalitas, igitur donec utriusque jura solvantur, prehendi feudum & retineri potest cum effectu, ut diximus *suprà §. 1. gloss. 9. q. 4. nu. 37.* In contrarium tamen hoc casu est veritas, per textum in *l. fin. §. fin autem, C. communia. de legat.* ubi probatur quod conditione legati extante omnis contractus, alienatio vel hypotheca ab hærede contracta, & quod inde secutum fuit retro (ex illo tamen tempore) irritatur, & ad nihilum reducit, & omnino (respectu legatarii, & ad hoc ut legatum ipsum plenum suum sine ullo obstaculo fortiatur effectum) pro infecto & non secuto habetur. Igitur sufficit legatario id facere, & patrono præstare dumtaxat quod facere, & præstare debuisset si nihil medio tempore ab hærede attentatum fuisset, etiam si præjudicaretur tertio, cujus hæcenus (fallentialibus casibus exceptis, ut *d. l. fin. §. fin. ff. de leg. 2.*) non habetur ratio. Sufficit ergo huic legatario simplicem fidelitatem cum relevio offerre, & ex tunc si patronus prætextu dicti quinti pretii (etiam si illud à venditore & emptore forte effectus non solvendo recuperare non possit) feudum retinuerit, tenetur legatario ad ejus restitutionem, nedum cum fructibus, sed etiam cum omni damno & interesse à dicta retentione procedente, quod summopere notandum est. Non obstat quod neutra apertura fuit clausa, quod feudum pro juribus etiam præteritis est hypothecatum, & eo casu prehendi, & eorum nomine retineri potest, ut latè probavimus *suprà §. 1. gloss. 9. qu. 4. in secundo membro distinctionis*, quia illa procedunt & intelliguntur quando utraque apertura adhuc subsistit, & jura antiqua non sunt præscripta nec aliter resoluta, ut ibi diximus. Secus si prior apertura resoluta & annihilata sit, ut hic ibi dicta venditio, & quicquid inde secutum est, quoad legatum & rem legatam, ipso jure irritatum est, & habetur pro infecto, ita ut non sit hodie verum dicere hujus legatarii respectu, hoc feudum legatum fuisse venditum, nec esse aut fuisse hypothecatum pro dicto jure quinti denarii, sicut nec pro aliis factis & gestis quibuscumque ab hærede tempore medio. Secus esset de præteritis apertura feudi, quæ non erant clausæ tempore mortis testatoris, quæ illæ remanent, sicut & hypothecæ & cætera gesta & contracta per defunctum. Unde si testator non fecerat fidelitatem, nec solverat jura ex capite suo, vel etiam prædecessorum suorum, vel à quibus causam habebat debita, tenetur legatarius ea offerre, alioquin justè patronus investituram denegabit, & fructus feudi suos faciet secundum notata in *d. quæst. 4.* Quamvis autem apertura facta hæredis causata, irritetur respectu legatarii, non tamen respectu hæredis & contrahentis secum. Et sic habes notare casum singularem, in quo jura feudalia debentur, & tamen feudum ipsum non est pro illis suppositum, & simplici personali actione peti possunt.

122. Sed dubitari potest, quid de relevio debito ex capite dicti hæredis lateralis, qui feudum ad usque possedit, & jura patrono (forte silenti) non præstitit, nume autem dum legatarius petit investiri, forte etiam manum injectam levare, patronus recusat, nisi offeratur utrumque relevium, tam ex capite legatarii, quàm ex capite hæredis debitum? Et prima facie videretur legatarium non teneri offerre relevium hæredis, quia non fuit a testatore contractum nec debitum, sed a solo hærede & gravato, de cujus factu, obligatione vel hypothecis, nullo modo tenetur legatarius, nec res legata. *d. §. fin autem.* Contrarium puto. Ratio, quia hujusmodi relevium propriè non provenit ex aliquo novo contractu vel facto hæredis circa rem legatam, sed ex natura rei & ex dispositione legis feudalis hujusque consuetudinis in hoc §. *sed per d. §. fin autem*, non irritantur, nec ad non cautam reducuntur ea quæ pen-

* Quilibet favori suo renunciare potest.

* An patronus possit retentione feudi ori adversus legatariu, propter jura feudalia medio tempore qua,

dente die vel conditione legati, ex mera dispositione legis, vel antiquo statu rei inducuntur, sed ea dumtaxat quæ processerunt, & originem habent ex facto gravati. Ex quo etiam infero idem juris esse, si dictus hæres pendente conditione legati moriatur relicto hærede à latere, & sic deinceps, competenti tamen intervallo, ita ut plura debeantur relevia, *ut supra eo. qu. 38.* Tenebitur enim legatarius nedum relevium ex capite suo debitum offerre, sed etiam præcedentia relevia, ex mutationibus dictorum hæredum debita, quum enim illæ mutationes & apertura feudi non factæ aliquo dictorum hæredum ad id ordinato processerint, sed factæ & legis dispositione, non irritantur, nec resolvuntur per cessionem legati sequentem, sed remanent in vigore suo. Debet igitur legatarius novus vassallus omnia jura dictarum mutationum ab apertura feudi ultimo clausa offerre, si tamen velit patronum in mora constituere, eumque ex tunc ad restitutionem feudi & fructuum cum damnis & interese compellere, juxta notata in *d. §. 1. gloss. si. qu. 4. num. 37.*

123. Nec obstat quod gravatus ejusque hæredes teneantur solvere omnia illa relevia, & cætera onera pendente conditione legati accidentia, & ab illis rem legitam exonerare, quia verum est, & ad hoc contra eos competit legatario ex testamento actio. Sed nihilominus * res ipsa interim manet affecta, & quivis possessor compelli potest. *l. imperatores. ff. de publica. & vecti. l. fin. C. de censib. vel reliq.* nec tenetur patronus vel alius dominus directus alium persequi, nec ad aliud accedere quam ad rem ipsam, & præsentem possessorem, etiam si præteriti possessores eorum vel hæredes sint solvendo, etiam si offeratur cautio. Textus in *d. l. si. & in l. cum possessor. §. si. ff. de censib. ad hoc not. supra §. 5. gloss. 5. in princ.* quemadmodum de releviis & aliis oneribus præteritis ante obitum testatoris, quæ etiam tenetur hæres solvere, seu legatarium indemnem reddere. *l. idemque. §. hæres cogitur. ff. de legat. 1.* hinc est quod patrono investituram recusante nisi etiam præteriti temporis relevia offerantur, potest legatarius hæredem interpellare (pragmatici dicunt summare & requestam formalem facere) & ad luitionem cogere, una cum fructibus amissis, & interese feudi ob eam causam prehensi vel retenti à patrono. Sed quid si nunc hæres non sit solvendo? dubium facit quod nihil est quod imputari possit legatario, si antequam dies legati cederet, non egit contra hæredem, ut relevia & alia onera solveret, quod patrono imputari potest, quia via actionis & magis injectionis semper sibi consulere poterat. Sed nihilominus dicendum, patronum quandocumque (ante præscriptionem jurium particularium) jure suo plene uti posse, imò etiam si diligenter vivo hærede feudum prehensisset, coque negligente fructus suos usque ad eventum legatarii jure & potestate feudali fecisset, omnia tamen hujusmodi relevia exigere posset, ut supra §. 1. gloss. 7.

124. Sed quo modo consulatur legatario, hærede pendente legati conditione, prehensionem patroni contemneute, & cætera forte bona sua & hæreditaria dissipante? Et videretur non esse consultum, quum non agatur de mobilibus, sed de immobilibus quæ diverti non possunt, & quorum etiam proprietate vendita, non agit legatarius pendente conditione, nisi ad declarationem legati, substitutionis vel fideicommissi, ut diximus infra §. 120. sed ea demum ex tunc vendicabit ab emptore, *dillo §. si autem.* His non obstantibus dicendum, hoc casu etiam * antequam dies cesserit, hæredem cogendum ad restitutionem legati vel fideicommissi, per textum in *l. imperator. ff. ad Trebell.* quæ habet locum etiam si aliàs non consistet hæredem habere animum defraudandi fideicommissarium, quia sufficit fraus re ipsa, etiam sine dolo ex proposito, ut tenent Paul. Alexand. in

d. l. imperator. quos sequitur Jason. in *l. si constante* (contra Joan. de Imol.) col. 28. *ff. solut. matrim.* Etiam si agatur de mala administratione bonorum immobilium, nedum in committendo, sed etiam in omittendo, ut hic, & tenent Pau. Alex. in *d. l. imperator. ad fin.* Et sic concludo quod si hæres requisitus à legatario, vel fideicommissario, (nedum universalis, sed etiam particulari unius feudi, quum sit eadem ratio) contemnat onera sive sua, sive testatoris solvere, & permittat frui patronum, qui non tenebitur de deterioratione feudi, nisi de dolo & lata culpa, *per notata supra §. 1. gloss. 8. num. 55. 56.* nec adhuc compensabit dicta onera cum fructibus, statim non expectato eventu diei vel conditionis tenetur cum effectu restituere, vel reservatis fructibus, nec etiam alimentis medii temporis, quia in *d. l. imperator.* speciale est in patre, ut ei non fructus vel ususfructus, sed alimenta dumtaxat ex fructibus referentur. Faciunt notata in *l. fin. & ibi Bar. Bald. C. de sentent. pas.*

125. Rursus circa prædicta occurrit notabilis questio: quid si ultra relevia, quædam alia jura debeantur patrono super feudo illo aperto & prehenso, utrum possit investituram denegare, nisi & hæc solvantur? Distingue breviter inter onera feudalia, & non feudalia. Si enim non sint feudalia, puta certus annuus redditus, à vassallo super feudo venditus vel legatus patrono, vel alii à quo patronus acquisivit, & idem de quocumque alio jure debito aliunde quam ex pacto infeudationis vel consuetudine feudali. Et clarum, nulla prehensione vel retentione feudali uti posse horum jurium respectu. quoniam prehensio feudalis & omnis ejus efficacia est limitata ad jura: quæ vere & proprie sunt feudalia, & ab apertura ultimo clausa debita, & de quibus loquitur & intendit consuetudo. *supra eo. §. 1.* ut ibi dictum est *gloss. 9. qu. 4.* Si vero sunt onera feudalia, aut sunt ordinaria, ut illa quæ sunt introducta & comprobata à consuetudine generalis, puta relevium & quintum pretii, & de his non est questio, sed dictum est supra. Aut vero sunt extraordinaria, puta si speciali pacto in infeudatione conventum sit, ut vassallus certum quid quotoquoque anno vel quinquennio pendat patrono, non enim potest negari, quin istud sit onus feudale, quum debeat super feudo in quantum feudum, & ratione, & ex tenore ipsius infeudationis & constitutionis feudi, quæ derogat omni naturæ feudorum per jura vulgata; tamen non est onus ordinarium, sed extraordinarium, utpote præter naturam & consuetudinem feudorum impositum. Et in his non est modica difficultas, ut latè deduci posset, sed compendiosè resolvendo videtur prima facie quod hæc jura contineantur appellatione jurium & devotiorum feudaliū, de quibus loquitur *d. §. 1.* tum quia sunt jura feudalia, licet irregularia, tum quia textus *d. §. 1.* loquitur per verba geminata, *drois & devours*, jura & devoria, quæ magis debent operari, quàm simplex verbum *jura*, ut notatur per Bald. in *c. eam re col. 2. de rescript.* Ange. Alex. in *l. balista. ff. ad Trebell.* Et verba geminata * ampliunt effectum ut de aliquo operentur, inquit Archi. in *c. ab eo. de appell. in 6.* Bald. in *rub. qu. 9. C. de contra. empt. in l. fructus. C. de actio. empt. in l. precibus col. 15. C. de impub. & ali. subitit.* Igitur ut verba non sint superflua, & maxime in lege, & eorum geminatio aliquid operetur, alterum de juribus ordinariis, alterum de extraordinariis est intelligendum. his tamen non obstantibus puto quod consuetudo nostra in *d. §. 1.* permittens feudum prehendi & retineri cum lucro fructuum ex defectu hominis & jurium, * debet intelligi de oneribus ordinariis & consuetis feudi, & ab hac consuetudine inductis & approbatis, non autem de juribus extraordinariis insolitis, & ab eadem consuetudine incognitis.

126. Tum primo, argumento *l. Seio. §. medico. ubi*

Ggg iij

* Onera feudalia rem & possessorem sequuntur.

* Hæres malè verfans cogitur restituere fideicommissum ante diem vel conditionem.

* Geminata verba plus operantur quàm simplicia.

* Prehesio feudalis non habet locum nisi pro juribus feudaliibus ordinariis.

generalis dispositio refertur ad ordinarias, & non ad extraordinarias præstationes, & quod ibi not. Bart. Lanc. Deci. de commissione generali data procuratori, ut possit quæ dominus solitus est facere, quod intelligitur scilicet ordinariè, non extraordinariè, sequitur Phil. Deci. in *consil.* 632. col. 2. hinc dixit Socin. in *consil.* 257. *visis investituris, col. si.* quod verba investiturarum debent recipere interpretationem à natura feudi, scilicet proprii & regularis, non autem irregularis & improprii. Facit quod scripsit Bald. in *l. si avia, C. de success. edict. & in l. meminimus, C. de legit. hered.* statuta & consuetudines debere interpretari secundum jus commune, scilicet ordinarium, & non secundum jus commune extraordinarium & irregulare, puta privilegium in corpore juris clausum, & sequitur Paul. & alii in *l. si. §. in computatione, C. de jure delib.* Tum secundo quia hæc consuetudo permittens patrono sola sua privata autoritate feudum prehendere, eoque frui & fructus lucrari sine aliqua deductione jurium debitorum, multum (ut res ipsa ostendit) exorbitat à jure communi. Cum igitur multum satisque operetur respectu jurium ordinariotum, non debet extendi ad extraordinaria, imò potius in his restringi, per notata Bart. Paul. Alex. in *l. 4. §. totiens, ff. de damn. infect. in d. l. si. §. in computatione.* Tum tertio quia hujusmodi extraordinaria jura, quæ nedum sunt præter regulare & commune jus feudorum, imò etiam præter consuetudinem feudalem, & satis de se sordida, indigna & discrepantia à nobilitate & dignitate feudorum; (quid enim ineptius quam vassallum censuarii vice redditum annuum pendere patrono?) nunquam fuerunt cogitata nec intenta à dicta consuetudine. Igitur si *mens consuetudinis ad illa nunquam porrecta fuit, nec consuetudo ipsa, cujus essentia est sua mens & ratio, inquit Bald. in *l. de quibus col. 13. ff. de legib. in Auth. post fratres, C. de legiti. hered.* Igitur dicta jura extraordinaria ab hoc excludere, non est consuetudinem nostram restringere, & ea includere esset eam extendere ultra mentem & intentionem suam, quod nullatenus est admittendum. Tum quarto, nunquam fuit auditum, nec usitatum quod jure & potestate feudali liceret uti respectu aliorum jurium quam ordinariotum, & in hac consuetudine expressorum, igitur impossibile est hanc consuetudinem ad alia insolita jura extendere. Implicat enim & repugnat consuetudinem protrahi ad insuetum, in quo deficit origo, forma & fundamentum consuetudinis, quæ * non potest plus habere de virtute & effectu, quam de usu, ut dictum est supra in *prox. gl. 1.* Non obstat geminatio dictorum verborum, *droits & devoirs*, quia exponuntur per jura debita, & sic non apponuntur nisi ad expressionem ejus quod debetur, & inest ex natura & consuetudine feudi, & sic illa * geminatio non operatur ampliationem, sed potius qualificationem & restrictionem, nec aliud ultra operatur, per id quod notat Jason. in *l. pen. col. si.* & ibi Philip. Deci. *col. 1. C. de pact.* Et sic concludo quod nedum hoc prætextu non potest patronus fructus suos facere, sed nec simplici retentione feudi uti, quia vis prehensoria limitata est ad jura strictè & propriè feudalia, scilicet ordinaria, & ab ultima renovatione investituræ debita. Hanc incidentem quæstionem addidissim ad *gl. 2. supra §. 1.* sed jam ultra duos menses est typis excusa, & immensis laboribus & sumptibus chalcographorum parcere me æquum est. Sed quid si in infeudatione expresse cautum sit, quod etiam ratione redditus annui impositi, liceat jure & potestate feudali feudum retinere sicut ex defectu hominis & jurium? Hæc quæstio pendet ab his quæ scripsi infra §. 74. & §. 167. Jam enim nimium egredior fines hujus quadragesimæ quæstionibus in quæ & duabus immediatè præcedentibus quæstionibus habes multa resoluta, quæ spectant ad mutationes contingentes ex parte alienantis, & ex illis infinitæ alie

decidi possunt.

127. Pone, vassallus vendidit vel donavit feudum suum, sed antequam traderet, decessit relicto hærede laterali, certum est feudum esse apertum per obitum, & ex defectu hominis post quadraginta dies prehendi posse, cum lucro fructuum in merum damnum hæredis. Quod sitacente emptore vel donatario, veniat hæres offerens fidelitatem; certum est patronum non teneri eum admittere, nec manum levare, nisi percepto relevio ex capite successionis lateralis debito. Sed quid si non accedat hæres defuncti, sed dictus emptor vel donatarius investituram postulans, & offerens jura ratione emptionis vel donationis debita, patronus autem velit etiam aliud relevium habere ratione mutationis, quæ medio tempore contingit per obitum venditoris vel donatoris qui non tradiderat, sed manens dominus feudi vassallus mortuus fuerat, & illud dominium transmiserat in hæredem suum à latere, qui successionem agnovit, an patronus bene dicat? Videretur quod sic, tum primo, quia sunt duæ veræ mutationes: prima per obitum vassalli qui dominus remansit; secunda, per traditionem postea factam, vel sciendam ab ejus hærede ipsi emptori vel donatario, & ex quo traditio non fit nisi post mortem per hæredem, perinde (respectu patroni) videtur ac si defunctus ipse non vendidisset nec donasset, sed ejus hæres immediate postquam successit, quo casu esset indubitabile duplicia jura tanquam duplici efficaci mutatione deberi. Tum secundo, quia ex parte emptoris vel donatarii, non attenduntur aliquæ mutationes ad commodum patroni, antequam dominium per traditionem veram vel fictam nacti fuerint, ut supra per multas quæstiones dictum est, & infra *co. & in §. sequenti*, sive enim sine liberis moriantur, sive aliis cedant aut vendant jura sua, nihil inde agitur, nec acquiritur patrono. Igitur hujusmodi venditio vel donatio nulla traditione completa, non impedit quin feudum possit efficaciter aperiri & mutari, ad jura acquirenda patrono ex parte illius qui verbo tantum alienavit, imò qui interim nullomodo alienavit, sed solus verus dominus & verus vassallus remansit, quamvis ad alienandum se obligaverit. Textus in *l. alienatum, ff. de verb. sign.* Et hæc est multum fortis & urgens ratio. Sed resolvendo dico, quod hæc rationes procedunt; Primo quando emptor vel donatarius aut similis diu non comparent, sive non utuntur contractu suo, nec implementum petunt ab alienante, nec ab ejus hærede, nec erga patronum. Et quando nihilominus venditor vel donator & ejus hæres pro suo possident & fruuntur ut prius. Item secundo, quando venditio vel donatio est facta in diem, vel sub conditione, quæ non extant in continenti post obitum venditoris vel donantis, sed forte biennio post, vel ulteriori tempore secundum notata supra *co. qu. 38.* Sed quando venditio vel donatio est pura tunc, etiam si emptor vel donatarius durante vita auctoris (salvis circa donationem his quæ notantur infra §. 160.) semper forte per decem annos tacuerit; tamen post obitum potest accedere ad patronum, & offerendo fidem & jura ratione emptionis vel donationis debita, facit quominus possit patronus exigere relevium ab hærede, sive ratione mutationis factæ in hæredem lateralem, quia ex quo hæres erat pure obligatus ad restitutionem sive traditionem dicti feudi, ex causa veteri hæreditaria & necessaria, non censetur effectualiter acquisivisse vel cepisse illud feudum, quia non capit, sed accipit restituendum, nec illud inspecto effectu censetur esse hæreditarium, sive de commodo hæreditatis, sed magis de ejus onere vel incommodo, tanquam æs alienum, ex quo alteri pure debitum est. Et sic concludo, quod non debentur jura nisi semel. Secus si hæres voluntariè (quamvis in continenti) venderet vel donaret feudum, quod perpetuo retinere poterat, quia tam ex successione,

* Mens est essentia legis.

* Consuetudo non potest plus habere de effectu quàm de usu.

* Geminatio non semper operatur ampliationem, sed qualificationem & restrictionem.

* Non debetur relevium ex capite successionis, quando feudum est pure debitum & restituendum.

quam ex nova voluntaria alienatione, utraque jura debentur. Idem in similibus est dicendum. Adverte etiam, quod in hac quaestione cumulavi venditionem & donationem simul causa brevioris doctrinae, & ne quaestio in plures multiplicaretur: tamen non est intelligendum quod in omnibus conveniant, sed solum in puncto hujus quaestionis vel alias data paritate terminorum: ceterum in multis differunt, & signanter in hoc, quod quamvis ex simplici imperfecta donatione feudum non aperiatur, nec ulla jura debeantur, tamen ex simplici perfecta venditione feudum apertum censetur, ut statim prehendi possit, quia ita usitatur, quamvis cessante communi observantia contrarium iustius & verius defendi posset, donec esset translatum dominium, ut dictum est supra §. 20. gloss. 3.

128. Quid igitur si vivo venditore patronus statim manum injecerit, utrum post quadraginta dies ab obitu venditoris possit iterum prehendere, remanente prima prehensione? Videtur quod non, quia prima prehensio praesupponit mutationem feudi & vassalli. Igitur patronus non potest ex eadem persona novam mutationem praetendere, quum non possit desinere esse vassallus, qui semel desit; & sic una prehensio feudalis impedit secundam, quae fieret praetextu mutationis ejusdem personae, à qua tanquam mutata cepit prehensio, quamvis non impediat secundam nec tertiam aut ulteriorem, quae fundaretur in mutatione alterius personae, puta successoris veteris vassalli. Breviter respondeo, quod haec ratio concludit quantum ad cumulationem effectivalem prehensionis, sed non quantum ad cumulationem ad cautelam, quia patronus non potest praetendere feudum bis mutatum sive alienatum esse cum effectu ab eadem persona, non interveniente media reacquisitione, & sic non poterit exigere hoc respectu duo jura feudalia, sed unum tantum. Unde accipiendo quintum pretii vel retractum feudalem ex venditione pura defuncti, non potest petere relevium propter obitum ejusdem defuncti, qui ex quo pure vendiderat, non poterat amplius in alium transeire feudum cum effectu, nec consequenter sequi potest alia nova, & effectivale mutatio ab eadem persona. Sed tamen patronus qui vivo venditore prehendit feudum ex capite venditionis, bene potest eo mortuo, antequam sibi satisfactam fuerit, illud prehendere ex capite obitus, & hoc nemini nocet, sed potest prodesse ad cautelam patroni, ut si forte venditio reperitur ipso jure nulla, & consequenter prehensio feudalis debeat cessare & revocari ex illo capite, poterit tunc subsistere ex capite obitus, & ex hoc capite feudum retinebitur cum effectu lucri fructuum, donec jura soluta vel rite oblata sint. Et haec nota, utpote in praxi quotidiana summe necessaria, & noviter à nobis explicata. Multo plura circa praedictas mutationes ex parte alienantium contingentes occurrunt, sed ex praedictis à studiosis colligi possunt, ad alia transeundum est ut sit aliquando finis.

129. Quadragesimo-primo quaero, Donatum est feudum ecclesiae, quae nulla habita traditione cessit illud Titio, cui fit traditio: An debeat duplex relevium? Videtur quod non. Primo, quia ecclesia non debet deterioris conditionis esse quam privatus, qui ex acceptance simplici donationis non debet relevium. Secundo, quia ecclesia compulsa hoc facit, vel metu ne compelleretur ponere extra manus suas à patrono, qui verisimiliter non erat admissurus eam in fidem; & sic quum non recipiat nec approbet eam in vassallum, non potest relevium, nec alia jura feudalia (quae illi denegat) ab eadem exigere. Nec obstat quod ipso jure sine aliqua traditione dominium transit in ecclesiam ex donatione. *l. si. C. de sacros. eccles.* Tum quia illud est inductum speciali jure & favore ecclesiae. Unde non debet retorqueri in odium & gravamen, ut magis oneretur. *l. quod favore C. de legib. cum*

vulga. Tum quia non acquirit illud dominium incommutabiliter in feudis, sed commutabiliter, quia tenetur infra modicum tempus, puta annum, ponere extra manus. Et sic acquisitio non videtur sortiri effectum, sed resolvi, vel in alium transferri. Praeterea potest si velit ecclesia dicere, quod bene acceptavit donationem simplicem, ut possit alii cedere actionem personalem, mediante aliquo pretio vel alia re cujus est capax. Sed quod non acceptavit hoc casu dominii translationem, & sic quod non vendidit nec aliter cessit feudum, sed simplicem actionem competentem ad feudum. Potest enim si velit renunciare favori pro se, per *d. l. si. C. de sacros. eccles. introducto. l. penult. C. de pact. hoc nota.* Nec in hoc facit aliquam fraudem vel dampnum patrono, sed potius sibi consulit ad dampnum suum vitandum. *l. atqui natura. §. cum me. ff. de negot. gest. l. cum pater. §. Titio. in fin. ff. de leg. 2.* Et quamvis in contrarium multum argumentari possit, tamen hanc partem veriore & aequiorem puto. Aut enim ecclesia ante traditionem habitam, & sine ulla compulsionem patroni, fecit dictam cessionem seu venditionem, & nulla jura debet ex capite suo, quia non censetur cessisse aut vendidisse nisi actionem ad feudum, quum possit dicto favori suo renunciare. Aut veto compulsa fuit à patrono ponere quoquomodo extra manus suas, & tunc etiam si realem traditionem interim habuisset, idem est dicendum, quia dum patronus non vult eam in fidem admittere, sed cogit ad subrogandum idoneum vassallum, per eum stat quo minus stet & efficax maneat translatio feudi in ecclesiam facta, quare dico quod ex hujusmodi mutatione nulla potest petere jura feudalia, etiamsi realis traditio esset ecclesiae facta, ex quo in continenti cogit eam dimittere, sed jura sua utilia petere poterit ex mutatione & translatione quae fiet in idoneum & acceptatum vassallum. Et haec est vera & decisiva ratio.

130. Non autem adduxi vulgatum illud, quod in dubio summa est ratio quae pro religione facit. *l. sunt persona. ff. de religio. & sumpt. funer.* quia *d. l.* loquitur de eo quod de se immediate est pium & religiosum. Non autem quando agitur de certa pecuniaria utilitate ecclesiae, hoc enim de se ad religionem non pertinet, quod vel ethnici pontifices testati sunt, ut relatum extat apud Livium *lib. 9. quarta Decados.* quod nota ad purum intellectum *d. l.* Non nego tamen quin ex sine ordinato pertineat; quomodo legata pauperibus relicta censentur pia & favorabilia. *l. id quod pauperibus. l. nulli. C. de epis. & cleric. l. cum is. §. si mater. ff. de condit. indeb.* Adverte ad hanc quaestionem, quia multiplex est, & late patens ex his quae nunc menti occurrunt. Quid enim si ecclesia, vel corpus, quod vulgo vocant, manus mortuae, multis annis feudum possederit antequam extra manus suas poneret? Quid si emerit, & infra annum vel post, sponte vel cogente patrono alii plures vendiderit? In his & aliis omnibus casibus inde dependentibus, dum quaeritur, quae qualia & quot jura feudalia debeantur, duo principalia occurrunt capita. Primum, ratione acquisitionis feudi factae ab ecclesia. Secundum caput, ratione cessionis, vel alienationis per eam factae. Et haec in multas variasque species & casus subdividuntur. Sed brevitate causa, & ad vitandam multitudinem quaestionum utrumque caput simul conjungam, & quam clarius & resolute poterit, expediam.

131. Distinguendo. Aut ecclesia sponte, aut compulsata à patrono cessit vel transtulit in alium. Primo casu res est satis circa utrumque caput expedita per deducta in hoc & sequenti §. quia omnino secundum communes nostras regulas, & decisiones hujus feudalis materiae pro natura & qualitate negotii discerni & judicari debet. Nec video aliquid esse speciale, nisi forte propter beneficium ecclesiae, loco pio & civitati datum, in *l. si. C. de sacrosanct. eccles.*

* An pendente prehensione, feudum iterum prehendi possit.

* Ecclesia donante feudum sibi donatum, utrum novus donatarius debeat duplex relevium.

* Resolutio.

patet, summam rei paucis (velut oculis) exponendo. Aut enim ecclesia post verum dominium feudi acquisitum illud cessit vel transtulit in alium; & tunc indistincte omnia jura feudalia cum effectu debentur ex utroque capite sive ratione utriusque alienationis & mutationis, secundum suam cuiusque contractus naturam & qualitatem. Aut vero ecclesia ante acceptatum & acquisitum dominium & possessionem feudi, cessit jura sua & actiones in alium. Et tunc quantum ad cessionem vel secundum caput, non est differentia quocumque titulo sive permutationis, sive venditionis, aut alio quovis modo fiat cessio actionum. Sed quantum ad primum caput, refert quo titulo ecclesia acquisierit jus ad feudum, videlicet an titulo emptionis, an vero permutationis, donationis, vel alio quovis titulo vel medio: quia si alio titulo vel causa quam emptionis acquisierit jus ad feudum, res est clara, nulla jura feudalia debentur ex utroque capite, neque de acquisitione ecclesie, neque de cessione per eam facta, quia neutroque mutatio aut venditio feudi invenitur. Igitur per *notata supra* *eo. qu. 1. num. 36.* Verumtamen ipse cessionarius vel emptor actionis ecclesie, postquam medio cessionis traditionem & dominium feudi nactus fuerit, debebit relevium unum dumtaxat patrono ratione mutationis manus facte in eum, ab eo contra quem habet jura cessa.

Mutatio feudi de-nominatur ex parte dominium transferentis.

132. * Non enim ad cognoscendum speciem & qualitatem mutationis feudi, attenditur causa & qualitas cessionis actionum tanquam remota & immediata, sed solum qualitas tituli & cause, cujus virtute & nomine immediate debetur & fit traditio, & translatio dominii feudi ab alienante tanquam à causa mediata & activa, per *notata in §. seq. qu. 9. num. 33.* Volo dicere (ut etiam rudes intelligant) quod si feudum erat donatum ecclesie, quæ mediante pretio cessit actiones suas Titio, cui postea fit traditio à donatore, quod feudum censetur mutare manum à donatore in Titium ex causa donationis ex qua immediate fit traditio, & dominii translatio. Et nullo modo ex causa cessionis vel emptionis & venditionis, quantumcunque Titius emerit jura & actiones ecclesie donatarie, eique justum pretium feudi persolverit.

133. Tantum superest unus scrupus, videlicet respectu ecclesie, pii loci, & civitatis, ex eo quod recta & ipso jure sine traditione acquirunt dominium ex titulo hæreditario, legati, donationis, & emptionis, per *l. fin. C. de sacrosanct. eccles.* Et sic videtur quod in eis, & ex dictis titulis, procedat solum prima, & non secunda pars distinctionis nostre, & consequenter quod debeantur omnia jura feudalia ex utroque capite, sive ecclesia vendat feudum sibi donatum & traditum, sive ante traditionem vendat actiones ad feudum, quia venditio vel cessio actionum facta à domino est vera venditio vel cessio feudi, & ex ea æque oriuntur nova jura feudalia sicut ex venditione vel cessione facta nominatim de ipso feudo, per *notata in §. seq. qu. 9. in fi.* Et sic secunda pars nostre distinctionis esset restringenda ad permutationes & alios titulos, vel ad collegia privata, seu alia corpora manus mortuæ non expressa in *d. l. fi.* Sed hoc non obstante dicendum quod etiam in ecclesia emente, vel donationem aut legatum acceptante, deinde ante traditionem jura & actiones suas vendente, verificatur secunda pars distinctionis nostre, quia ecclesia potest abstinere & renunciare beneficio *d. l. fi.* quod in ejus favorem & commodum dumtaxat est introductum. *l. pen. C. de pact. & nolenti non datur. l. invito. ff. de reg. jur.* Et præsumitur hoc respectu ecclesie abstinere, quando tantum actiones suas vendit vel cedit, quia abstinentio ei utilis est, & hunc sensum verba ad jus commune relata proprie admittunt: nec esset audiendus patronus, si

vellet contra ecclesiam invitam retorquere dispositionem *d. l. fi. l. nulla juris ratio. ff. de legib. l. quod favore. C. eo. maxime ad multiplicandum lucrum quinti vel relevia quæ odiosa sunt, ut in princ. §. seq.* Secus si exprimeret se vendere, vel aliter transferre tale feudum sibi proprium ex tali legato, donatione, vel emptione acquisitum; tunc enim (cum recta ratio clari sermonis non debeat citra necessitatem impropriari) satis apparet de acceptatione acquisitionis dominii, & consequenter de vera duplici mutatione feudi & juribus feudalibus debitis ex utroque capite, & sumus in terminis primæ partis distinctionis. Hoc enim ultimo casu emptor vel cessionarius ecclesie est verus emptor ipsius feudi, & non simplicium actionum ad feudum, prout & ab ecclesia acquirit verum dominium feudi, & non ab auctoritate ecclesie nudam possessionem tradente. Quantum enim ad jura feudalia non attenditur mutatio possessionis, sed totalis dominii feudi, ut est notissimum.

134. Secundo autem casu principali, quando ecclesia non sponte, sed compulsa cessit & transtulit in alium feudum acquisitum, vel actiones ad feudum, multæ oboriuntur difficultates, an ex utroque capite debeantur jura feudalia, an ex neutro, an ex altero tantum, & ex utro, & an sit electio patroni ex alterutro capite maluerit jura percipere. Et quid si ecclesia ante habitam traditionem, & ita continenti cogatur vacuare manus suas? Quid si postquam longo tempore possedit & fructus percepit? Et quid si ecclesia non coacta, sed metu ne cogere tur alienavit? Super quibus singulos casus examinando, plurima late deduxi in collectaneis meis, quorum singulas decisiones, nisi prolixitatem nimiam veritus essem, huc inferuissem. Sed consultius duxi paucis decisionum radicem velut fontium scatebras aperire, unde parabile sit hæc, & ab his dependentia justo libramine resolvere. Dico igitur quod patronus qui non vult ecclesiam vel simile corpus admittere in clientelam, sed cogere ad ponendum feudum in aliam idoneam manum, jure suo utitur. *cap. 1. §. 1. de alienat. feud.* Ubi per Bald. & Alvarot. in *usibus feud. & notatur infra §. 41.* Et sic (cum nemini faciat injuriam *l. nullus videtur. ff. de reg. jur.*) non debet propter damnum pati, nec sua jura & commodittere, sed nec etiam debet hac occasione lucrum facere, & duplicia jura exigere, nec plus consequi, quam si ab initio feudum fuisset venditum, donatum, vel legatum personæ ad clientelaria munia idoneæ. Unde non potest ab eadem ecclesia ratione ejusdem acquisitionis per eam factæ aliquod jus vel commodum feudale exigere, sicut nec à quocumque alio novo vassallo quem recusat in fidem admittere & investire. Implere enim debet ex parte sua si sibi impleri velit. *l. Julianus §. offerri. ff. de actio. emp. facit c. unicum. in fi. de mili. vassal. qui contin. est in usibus feud.* Et quemadmodum recipiendo jura & commoda feudalia ab ecclesia, eo ipso approbat eam in vassallam, & semet in perpetuum excludit à jure compellendi eam ponere extra manum suam:

* Ita repellendo ejus oblationes, & compellendo ad dimissionem feudi, seipsum excludit à juribus & commodis feudalibus ab ecclesia vel corpore debitis, ut contrariorum eadem sit disciplina. *l. & si contra. ff. de vulg. & pupil. substit. cum vulg. nec etiam debet ecclesia aliquo damno affici, ultra id ipsum quod cogitur extra manus suas ponere. Hoc enim patrono permittitur, ne damnum in juribus & commodis feudalibus patiat. Non autem ut majus lucrum ferat. Et sic non debet occasionem legis trahere ad iniquum compendiū, sive ad duplex lucrum. *argum. l. si de usucap. pro empto. in Authent. de trien. & semi. §. prohibemus autem. in princ. col. 4.* Ex his tam paucis elicitur clarè resolutio totius copiosæ hujus materie, videlicet*

Inferendo

* Patronus recusans investituram, seipsum excludit à juribus inde debitis.

* Non debet lex per occasionem trahi ad iniquum.

* Primum
illatum.

133. Infero
natum ecclesie
patrono i
sint duæ veræ n
debet habere duo relevia, sed unum tantum; quia
facto patroni nolentis translationem factam in ec-
clesiam fortiter effectum, non censetur esse duæ
mutationes, sed una tantum efficax; videlicet illa quæ
fit in Titium, ex quo etiam apparet quod relevium istud
non debetur ecclesie, nec à mutatione in eam
facta, quæ respectu patroni censetur resoluti, sed de-
betur à Titio ratione hujus ultimæ translationis (quæ
sola censetur) in eum factæ. Si autem ecclesia pos-
sessione nondum apprehensa, permutaverit jura & ac-
tiones suas cum Titio, tunc etiam si sponte hoc fe-
cerit, nullum jus feudale aperitur, neque de acqui-
sitione, neque de hujusmodi permutatione: sed tunc
cum Titio traditur, feudum aperitur & relevium
debetur, ut nuper dictum est. Et istud primum il-
latum generaliter & uniformiter habet locum in
omnibus contractibus, vel quali & quibuscumque
modis acquirendi & transferendi aliis à venditione.
Exempli causa, si ecclesia habens merum im-
perium in loco, jure confiscationis acquirat pro-
prietatem feudi ab alio moventis, deinde compul-
sa à patrono permutet cum Titio, non debetur hoc
casu relevium de nova acquisitione ecclesie, sed solum
à Titio de acquisitione quam fecit ab ecclesia. Secus
si voluntariè permutasset, quia utrumque relevium
deberetur.

* Secundum
illatum.

136. Infero * secundo, quod si ecclesia titulo do-
nationis vel quacumque causa alia ab emptione feu-
dum acquisivit, & impellente patrono vendidit,
nulla relevia, nulla jura debentur de acquisitione
ecclesie, quæ quantum ab hoc non computatur inter
mutationes feudi; sed de venditione quam
ecclesia fecit, omnia jura aperiuntur secundum con-
suetudinem feudalem & qualitatem venditionis. Un-
de si sit facta simplici pretio, ecclesia ipsa tenetur
solvere quintum pretii & ab hoc exonerare emptorem
suum. Et si patronus eligat retractum feudi, ec-
clesia lucratur illud quintum pretii, quia integrum
pretium conventum hoc casu percipiet, per notata
suprà §. 13. gloss. 9. num. 4. & 6. Si vero venditio
facta sit franco pretio, ecclesia non tenetur in aliquo,
sed quintum eum subquinto solvi debet ab emptore,
ut hoc §.

* Tertium
illatum.

137. Infero * tertio idem juris esse è converso, si
ecclesia titulo emptionis feudum acquisivit, & no-
lente patrono eam in fidem admittere alii permuta-
verit vel venderit, ut nulla jura feudalia debeantur
ex venditione facta ecclesie: sed solum ex vendi-
tione vel traditione ex causa permutationis per eam
factæ, secundum contractus qualitatem & naturam.
Adverte, multi scorpiones (juxta paræmiam) la-
tent sub hoc lapide. Non enim idem videtur judi-
candum quando ecclesia acquisivit titulo emptionis,
sicut si quovis alio titulo. Jura enim & commoda
feudalia non sunt uniformia in venditionibus sicut
sunt in omnibus aliis causis & mutationibus
feudorum, in quibus nunquam debetur nisi relevium
à solo acquirente, & nihil ab alienante. Secus in vendi-
tionibus in quibus quandoque quintum pretii, quando-
que quintum cum subquinto debetur. Et hoc onus quan-
doque à venditore, quandoque à solo emptore debetur.
Quum igitur ecclesia possit difformiter emere & ven-
dere difformiter acquirere & extra manus suas ponere,
puta emere simplici vel franco pretio; & isto vel illo
modo emptum permutare, vel emptum simplici pretio
revendere franco vel è converso; vel emptum pro
mille, revendere pro duobus millibus vel è converso.
Num tot tamque varias casuum species eadem (quod
ajunt) dealbabimus fidelia? Et videtur quodd non; ut
Tom. I,

in prima harum specierum, quando ecclesia feudum
simplici pretio puta mille emptum, patrono com-
pellente permutavit Titio. Illud enim est in confes-
so relevium unum deberi à Titio. Num ergo con-
tinuò dicemus nihil aliud omnino deberi patrono,
cumque non posse petere quintum pretii sibi acqui-
situm ex dicta venditione? Hoc videtur absurdum,
quia illud quintum non debetur ab ecclesia, sed à
venditore, qui nulla ratione debet illud lucrari, ex
quo patronus non utitur retractu feudali, licet jure
suo utendo cogat ecclesiam ad vacuandum manus
suas, de quo nihil ad venditorem, nihil etiam in-
teresse videtur ecclesie venditorem illud lucrari, &
quin solvatur patrono, absurdum enim videretur ec-
clesiam lucrari istud quintum pretii, quia sic non
solveret integrum pretium, quodolvere tenetur pro
acquisitione sua, & tamen ex permutatione rem æqui-
valentem, & forte meliorem pseudo acquireret &
cum effectu retineret, & sit ponendo extra manus
suas lucraretur illud quintum, & locupletaretur cum
jactura patroni, & patronus jure suo utendo dam-
nificaretur in amissione quinti denarii, & redigere-
tur ad relevium, quod est longe minus quinto, &
ut plurimum non solet valere nisi quartam partem,
vel minus quarta parte quinti denarii: per notata in
§. seq. in princ. hoc autem videtur iniquum, ma-
ximè si ecclesia medio tempore multis annis pa-
riente patrono possedit & fructus feudi suos fecit.
Nec obstat quod hoc casu patronus impugnat &
improbat venditionem factam ecclesie, & acqui-
sitionem ab ea factam. Et sic quod nullum commo-
dum ex ea, nec ejus occasione reportare debeat, cap.
ex cod. de regal. jur. in 6. sed sibi debeat impurare,
nec damnum illius quinti sentire videatur, quum sui
ipsius facto illud sentiat. l. quod quis. ff. de regal.
jur. c. damnum. de reg. jur. in 6, quia imo propriè non
impugnat nec reprobat præfatam venditionem & ac-
quisitionem, prout jure nostro non potest eam im-
probare nec impedire per notata supra §. 13. gloss. 5.
in princ. sed solum jure suo utendo compellit per-
sonam quæ vere acquisivit, ad ponendum in aliam
idoneiorem manum, ne juribus suis præjudicetur
in futurum. Et sic quamvis justum sit ut nullum jus
vel commodum exigat ab eadem persona, quam ad
dimissionem feudi cogit, & recusat in fidem ad-
mittere & investire: tamen non est injustum quod
percipiat & exigat alia jura & commoda, si qua sibi
debeantur ratione ejusdem acquisitionis ad aliam per-
sonam, puta venditorem, quem exigi non probabiliter
interest ecclesie. Reliquas species ab hoc tertio illato
dependentes plenè disputavi in collectaneis meis, qui-
bus omiſſis,

138. Conclusio generaliter & simpliciter verum est
se præfatam tertium illatum, ex quo corollariè in-
fero, quod patronus qui cogit ecclesiam ad dimissio-
nem feudi, non potest indistinctè alia jura & com-
moda petere ratione acquisitionis per eam factæ, si-
ve debeantur ab ecclesia, ut quintum cum subquin-
to in casum emptionis factæ franco pretio, sive ab
alio, puta quintum pretii ab eo qui simpliciter ven-
diderat ecclesie. Et est ratio, quia tota illa venditio
& alienatio feudi non est in consideratio-
ne censetur efficax, sed omnino (citra effectum simplicitatis
aperturæ) censetur inefficax respectu patroni cogentis
emptricem vel emptorem ad dimissionem jure in-
de quæſiti. Tum eodem casu ecclesia offerentis fide-
litatem & quintum denarium; si patronus acceptet;
vel etiam de simplici quinto denario componat, seip-
sum excludit à jure hujus coactionis, tanquam con-
trario, imo contradictoriè opposito perceptioni ju-
rii ex eadem acquisitione, quia non potest patronus
utrumque habere, & acceptatio alterius juris neces-
sario & in totum ab altero excludit. Non obstant nuper
Hh4

allegata, quod hoc casu istud quintum pretii non debetur ab ecclesia, sed a venditore, quia satis est quod patronus nullum habet jus petendi aliquod commodum ex dicta venditione, eligendo viam contrariam compellendi ecclesiam ad dimissionem juris empti. Et sic non refert an venditio facta sit franco, an simplici pretio, an ab ecclesia, an à venditore debeat quintum pretii, alioquin sequeretur quod si ecclesia extra manus, ponere compulsâ, feudum simpliciter mille nummis emptum, venderet simpliciter vel franco pretio duobus millibus, quod patrono deberentur omnia comoda utriusque venditionis, videlicet quintum denarium de venditione facta ecclesie, & quintum cum subquinto de venditione facta ab ecclesia, quod est absurdum & falsum per prædicta supra eo. num. 134.

139. Plus dico, quod hoc casu ecclesia lucratur & retinet illud quintum pretii patrono debitum a venditore suo. Et est ratio, quia ex quo non emit pretio franco sed simplici, verisimiliter plus emit, & ad onus super pretio convento deducendi quintam partem pro juribus patroni, prout ex natura rei & actus materię subiectę tacite actum seu intellectum censetur, per notata in §. seq. Et sic si ecclesia emit pro mille simplici pretio, sufficit quod solvat venditori octingenta; & in summa satis est quod venditor (contra quem ab initio habet exceptionem à consuetudine) non habeat contra eam actionem ad illa deducenda: nec etiam patronus, contra quem postea acquirat ab illis ducentis plenam liberationem, eo ipso quod ab eo compellitur in alium transferre. Et sic non lucratur illa sine causa, sed in quamdam compensationem ejus quod compellitur invito jus suum alienare. Facit *l. item si verberatum. §. 1. in v. b. modico.* secundum interpretationem Angel. ibi. *ff. de res vend.* ubi ei qui invitatus compellitur rem suam vendere, etiam justum & æquivalens pretium dicitur modicum, & consequenter si aliquid ultra justam æstimationem recipiat, non recipit injustè, nec sine causa. Igitur dum ecclesia damno suo, onere & incommodo alienationis juris sui acquirit liberationem quinti denarii à patrono, satis censetur de sua vel sui causa illam acquirere, & venditorem exonerare, cui consequenter illud quintum pretii efficaciter deducere potest, vel ab eo si jam totum pretium solvit repetere. Secus esset si patronus non compelleret ecclesiam ad transferendum in alium: sed ipso jure retractus feudalis ab illa evinceret, quia tunc ipse patronus efficitur velut emptor, & ecclesie refunditur integrum pretium conventum cum legibus impensis, ita ut abeat & de medio recedat indemnis, & sic venditor lucratur illud quintum pretii tantquam retro resolutum, ac si ab initio vendidisset ipsi patrono. Secus quando ecclesia compellitur alii cedere, quia tunc non redditur à compellente indemnis, sed relinquitur fortunę, ut vel cum periculo & damno suo etiam minori fortè quam emerit pretio cogatur omnino extra manum suam ponere. Et sic patet de ratione differentię inter hunc casum & retractum feudalem. Modo per præfata illa tria illata habes conclusas & resolutas multas quæstiones. Restant tantum discutenda. §. 1. scrupuli.

140. Primus, quid dicendum quando ecclesia non in continenti, sed ex longo intervallo cogitur ad dimissionem feudi. Finge quod silente seu dormiente patrono per decem vel viginti annos possederit feudum, quocumque titulo acquisitum, deinde patronus (quod infra viginti annos facere potest) cogit eam ad ponendum extra manum (quod aiunt) mortuum infra annum. Utrum possit eadem ecclesia petere releivium, vel quintum pretii, aut quintum cum subquinto, ratione acquisitionis per eam factę? Videtur quod sic, tum quia illa acquisitio non annullatur nec reducitur retro ad non causam. Imo e-

tiam pro tempore si so, quod permittitur alium transferre ad licet pretio vel comp- tanto medio tempore, cum eo ipso, aut alias in accepto scilicet quia longo & tanto medio tempore, ecclesia proppit de suos iuribus fecit. Igitur onera feudalia que in illud tempus ceciderunt, & sunt pars feudum, solvere tenetur, argument. §. cum possessor. in §. de censib. Et ex regula qui sentit commodum, & c. l. secundum naturam. ff. de regul. jur. c. qui sentit. ep. in §. Breviter contrarium est dicendum, quia patronus non potest ab ecclesia, vel alio novo vassallo petere jura acquisitionis per eam factę, nisi eam comprobando paratus sit eam investire si investiri petat, & fidem & jura integra offerat, ut dictum est. Imo si adhuc non peteret vel reciperet illa jura feudalia, seipsum a jure expellendi ecclesiam excluderet, & sic ampliatur conclusio nostrę, sive in continenti, sive postea quando cumque ecclesia cogatur feudum dimittere.

141. Secundus scrupulus est, quid si ecclesia in continenti vel paulo post acquisitionem vendendo, vel tradendo feudum sibi legatum vel donatum, dicat & exprimat se hoc facere, quia est incapax honorum hujusmodi, & eo quod alias cogatur à patrono vendere, & in manum laici transferre. Utrum illud præjudicet patrono, quominus possit petere jura alias sibi debita ex acquisitione facta per ecclesiam? Respondeo, quamvis hujusmodi occasio sufficiat, ut hujusmodi de recenti ab ecclesia acquisita possint vendi & alienari sine solemnitate juris civilis & canonici, sub modificationibus quas alibi deduxi: tamen non sufficit ad præjudicandum patrono, nec ei nocet illa expressio vel protestatio, dummodo non appareat patronum compulisse ecclesiam nec aliter verbo seriose vel facto declarasse voluntatem suam, quod non pateretur ecclesiam frui hoc feudo, etiamsi indemnitas æstimationem offerret, sed quod præcisè cogeret eam ad vacuandum manus suas de eodem feudo. His enim cessantibus, standum est declarationi patroni de voluntate sua. juxta *l. si quis intentione. ff. de jud. & notatur in l. in conventionalib. in princ. ff. de verb. oblig. per Alex. in repet. l. sage. collat. 1. ff. de re jud. & in conf. 67. collat. 2. lib. 2.* Non enim sufficeret si contracta venditione patronus simpliciter (ut moris est) feudum prehenderit ex defectu hominis & juriurium, nisi ecclesiam justa offerentem recusaverit in hominem seu vassalum recipere, vel diem illi in jus dixerit, ut cogatur feudum in idoneam manum transferre, vel aliter extra judicium, sed seriose declaraverit voluntatem suam, quod omnino cogeret ecclesiam ad dimissionem feudi, nec eam reciperet etiam indemnitas æstimationem offerentem, quia tunc etiamsi ante traditionem habitam & feudi prehensionem, & vocationem in jus, transferret in alium jura sua, satis dicitur coactè & non sponte facere, cum coactio imminet de presenti. Alioquin si tantum suspicaretur, non sufficeret, sed transferretur spontanea cessio vel alienatio per ea que in simili deduxi infra §. 108. super declaratione l. novissime, ff. quod falso ius. autb. Ex his habes quotidianam hanc materiam paucis verbis (si rerum copiam attendas) & clarè novè expeditam.

142. Quadragesimo secundo quæro, constante matrimonio vir acquisivit feudum, jura solvit patrono, & purè nomine suo investitus fuit: deinde moritur sine liberis. Certum est quod hæredes viri debent releivium de dimidia parte dicti feudi in qua succedunt, sed * an vidua debeat de reliqua dimidia parte? Dic breviter quod non: quia quamvis nunquam fuerit in fide patroni, sed solus vir nomine suo proprio tantum fidelitatem fecerit, prout potest in conquestis, tamen non censetur de novo acqui-

* Vidua adquirentis feudum utrum pro sua parte mortuo marito debeat releivium.

acquirere, sed ab initio censetur hæc dimidia pertinisse ad uxorem, & sic non dicitur mutare manum, unde non tenetur vidua nisi ad simplicem fidelitatem. Idem e converso, si uxor præcedat, & hæc est generalis consuetudo. Sed quid si ex divisione facta cum hæredibus viri, totum feudum obtineat? Dico quod nihilominus debetur relevium de dimidia parte quæ fuit hæredum, quia per divisionem jus patrono acquisitum non tollitur, sed ex ea non oritur novum jus, nec debetur bis relevium, sed semel tantum, ex capite successione hæredum à latere, ut dictum est *supra eo. qu. 22.*

143. Quadragesimo-tertio quæro, utrum hic §. & sequens habeant locum * pro tempore quo patronus feudum prehensum ex defectu hominis tenet ad manum suam? Et primo videtur quod non, sed ut quandiu potestate feudali fruitur feudo & fructus suos facit, non possit petere nec exigere relevia aut alia jura feudalia interim accidentia. Tum primo, quia debent solvi de fructibus, sed patronus percipit & lucratur universos fructus, igitur sibi ipsi compensare, vel à seipso exigere debet. Tum secundo, quandiu feudum ex defectu hominis est actualiter ad manum patroni, non est in manu vassalli: & sic non potest dici nec censeri mutare manum vassalli, nec transire de manu vassalli ad manum alterius, quum semper sit & verè maneat in manu patroni. Igitur patronus non potest habere fundatam intentionem ad aliquod relevium pro illo tempore, quia si diceret interim feudum semel vel pluries mutasse manum ex parte vassalli, sibi ipsi & factis suis repugnaret & contradiceret; quum illud posuerit & continuo pro illo tempore tenuerit ad manum suam. Tum tertio, tale feudum est velut interruptum, & quasi consolidatum, ut dictum est *suprà §. 1. gloss. 4. qu. 1. 2.* Et licet utile dominium in se non sit vere consolidatum, sed remaneat penes successorem veteris vassalli: tamen talis successor non censetur interim propriè vassallus, nec censetur habere feudum, quia feudalitas ipsa est sopita, imo melius non censetur habere feudum, quia habetur à patrono, & non possunt duo in solidum eandem rem habere & possidere. *l. 3. §. ex contrario. ff. de acquiren. vel amitt. possess.* Tum quarto, quandiu patronus fruitur & fructus lucratur, non recognoscit successorem veteris vassalli in vassallum. Igitur non videtur posse exigere ab eo dicta jura tanquam à vassallo. Nec videtur quod respectu ejusdem feudi, pro eodem tempore, possit habere duo diversa & velut opposita & lucrativa jura, videlicet universos fructus ex defectu clientis: & relevia tanquam à cliente.

144. Alioquin sequerentur magna inconvenientia. Pone feudum ex defectu hominis prehensum, stetit ad manum patroni qui pacificè possedit per triginta vel quadraginta annos, & ex eo forte quod tempore prehensionis ultimus vassallus decesserat sine liberis, & solum reliquerat collaterales hæredes in sexto aut septimo gradu, qui jura defuncti ignoraverant, & adhuc propter frequentes eorum successiones & mutationes non potuerunt habere notitiam feudi, vel opportunitatem justa faciendi & prosequendi usque nunc tempore hæreditatis aut successoris novissimi, qui est fortè decimus aut vicimus à tempore dictæ prehensionis, num dicemus patronum posse ab eo exigere omnia relevia singularum mutationum lateralium à tempore prehensionis, antequam teneatur novissimum hæredem seu proprietarium admittere in fidem, & ei restituere feudum, & interim semper continuare in faciendo fructus suos, sine aliqua deductione aliquorum releviorum præteritorum aut futurorum, & præcisè omni spe restitutionis in integrum, sive propter ætatem minorem, aut aliud quantumcumque justum impedimentum juris aut facti, per notata *suprà §. 1.*

Tom. I.

gloss. 7. Saltem respectu præteritorum jurium à tempore triginta annorum, quoniam quæ triginta annos antecedunt præscripta videntur per notata *suprà §. 12.* Hoc autem videtur perquam duram attempta consuetudine hujus regni, in quo feuda sunt patrimonialia, & in quo nunquam locum habuerunt illæ consuetudines & leges imperiales, de quibus in compilatione facta per Obertum de feudo amittendo ob non petitam investituram per annum & diem in pagano, & per annum & mensem in milite vassallo. Imo esset in effectu nova species commissionis seu confiscationis feudi non intenta, imò expressè exclusa per generalem consuetudinem hujus regni, quæ vult quod per quantumcumque tempus patronus teneat feudum prehensum ad manum suam ex defectu hominis, illud non acquirat nec ullo tempore præscribit, quin teneatur vassallo vel ejus successori quomodocumque accedenti & justa offerenti restituere. At in præfato themate potuerunt tam multæ mutationes accidere, tam per varios obitus quàm cessiones nedum à triginta, sed etiam à viginti annis, quod singularum relevia simul unita ad majorem summam ascendunt quàm feudum valeat, & sic patronus lucrabitur proprietatem feudi successa spe commodæ luitionis, æque ac si esset commissum vel confiscatum propter ingratitude. Imo multo meliori conditione, quia in commisso per ingratitude remanent onera & hypothecæ per vassallum impostæ, ut dicemus *infra §. 43.* sed hic non remanent, imò lucraretur patronus feudum liberum, nedum ab oneribus forte impostis post prehensionem, sed etiam ab impostis quodocumque præterito tempore per ultimum vassallum, aut prædecessores suos. Et sic durius ageretur cum vassallo negligente aut ignorante, quam cum ingrato & delinquente. Ex quibus videtur concludendum quod quandiu feudum est ad manum domini fructus suos facientis, nulla relevia aut nova jura ei acquiruntur. Et quod nihil possit prætenere ex mutationibus quæ acciderunt prehensione durante, sed solum de his quæ acciderunt ante prehensionem, ut antiqua solum relevia & jura petere possit, quæ debebantur tempore prehensionis, qua durante sustineri potest non cucurrisse in illis aliquam præscriptionem, propter interpellationem resultantem ex prehensione, quamvis non obstantem agere potuisset contra vassallum ejusve successorem, ut diximus *suprà §. 1. gloss. 1. numer. 45.* An autem supercedat, vel currat præscriptio, dixi *infra §. 69.*

145. His * non obstantibus contrarium est dicendum, quia lucrum fructuum & relevia procedunt à diverso fonte & causa. Lucrum enim fructuum est pœna negligentis, & fundatur in carentia vassalli. Relevium autem fundatur in facto vassalli, vel casu contingente in ejus personam, ex quo sequitur mutatio feudi, & debetur etiam si novus vassallus non sit in aliqua mora. Unde non debet compensari, nec confundi cum lucro fructuum, quæ est pœna negligentis, & etiam si utrumque esset merè lucrativum, tamen non possunt concurrere, quia sunt res diversæ, & ex diversa causa, *l. planè. §. 1. ff. de leg. 1.* Nec est durities nisi quæ procedat ex culpa novi vassalli, vel casu contingente in ejus personam, de quo nihil ad patronum, qui jure suo utitur. Et alioquin sequerentur inconvenientia, videlicet quod prehensio feudo statim possessor vendet, & emptor accedet ad dominum pro investitura. Et sic patronus, qui nondum aliquos vel modicos fructus perceperit propter brevitate temporis, tenebitur emptorem investire sola fide accepta sine aliquo jure quinti denarii, sed solum receptis juribus si qua debebantur à venditore ante prehensionem. Ita quod etiam ratione hujus ultimæ venditio-

Hhh ij

* Solutio

nis non posset tui retractu feudali, sed precise teneatur etiam gratis investire emptorem, etiam si pluries & pluribus successivè pendente prehensione venisset feudum. Quod quàm sit absurdum nulli non liquet. Quod si quis dicat tantum dictos fructus deducendos, vel compensandos super juribus medio tempore contingentibus; Respondeo, non est rationabile, quia constat quod dicti fructus acquiruntur patrono jure directi domini. Igitur per notata in *l. emptor. in fi. ff. de rei vendic.* Tum quia textus §. 1. & ibi gloss. 7. dicit quod hujusmodi fructus committuntur & acquiruntur patrono in merum damnnum vassalli: ergo nunquam possunt compensari cum alio debito vassalli, nec alio modo recidere vel converti in ejus utilitatem.

146. Et respondendo allegatis in contrarium: Ad primum procederet si relevium consisteret in quora fructuum certi anni limitatum; sed non est ita, ut dicemus infra §. 47. gloss. 2. Ad secundum & tertium, procedunt quantum * ad redditus feudi & jura dominicalia, sed non quantum ad utile dominium, ejusve dispositionem, quia hoc respectu feudum non possidetur à patrono, sed à vassallo (nisi aliàs possessionem amisit) qui potest vendere, donare, & quovis modo transferre. Et sic verè mutat manum, quia est vere penes manum vassalli quantum ad dominium & ejus dispositionem, licet quantum ad fructus tantum sit penes patronum ex defectu fidelitatis, per notata supra §. 1. gloss. 4. *quast. 2. num. 22. & 23.* Ad quartum, quod patronus non recognoscit utilem dominum in vassallum; Respondetur quod imò utilis dominus recognoscit patronum in dominum, quia est in culpa, & non dominus, qui semper paratus est cum justa facientem admittere. Et eodem modo respondetur ad inconvenientiam sequentia, quia proveniunt culpa utilis domini, quæ tanto gravior est quando diuturnior *c. si. de consuetud.* Ad ultimum, quod durius ageretur cum negligente quàm cum delinquente, negatur, quia quamvis patronus fruatur sine onere quandiu prehensio durat: tamen si dominus utilis negligat, poterunt ejus creditores, & alii hypothecæ vel jura habentes super feudo sibi consulere secundum remedia deducta supra §. 26. Et sic non committetur feudum, nec acquiretur patrono nec directe nec per indirectum sine oneribus, nisi etiam creditores & alii sint in culpa patiendi jura sua præscribi. Ad unum tamen adverte, in quantum arguendo pro parte contraria videor dixisse, quod relevia prehensionis tempore debita, nullo tempore præscribuntur pendente prehensione, sed bene relevia post prehensionem factam & illa durante contingencia, quoniam hæc est alia ardua quæstio ad ampliationem vel limitationem dictorum supra §. 12. ubi omisi discutere. Et quia magnitudine & labore operis in dies crescente, non superest otium renovandi & augendi *gloss. d. §. 12.* jam in modum redactam, reservo hunc præscriptionis articulum discutiendum & decidendum infra §. 69.

147. Quadragesimo-quarto juxta præcedentem quætionem quæro. Feudum pendente prehensione fuit venditum, emptor adit patronum gratia investituræ, fidem & quintum pretii offerens. Certum est quod non tenetur eum admittere nisi solutis & satisfactis releviis aut aliis juribus quæ debebantur tempore prehensionis, & quæ post prehensionem tempore medio cæperunt deberi: unde si pluries fuerit venditum, non tenebitur admittere hunc novum emptorem nisi offerat jura quinti vel etiam subquinti omnium præcedentium venditionum à tempore ultimæ admissionis in fidem factarum, quantumcumque bona fide & sine alio onere emerit, nedum si ante venditionem feudum erat jam redactum ad manum dominicam, sed etiam si post hanc ultimam venditionem noviter prehensum fue-

rit salvo recurso evictionis contra venditorem, de quo & de crimine falsi vel stellionatus scripsimus infra §. 72. sed casu quo patronus elegerit jure feudali retinere, quæstio est, utrum retinere possit pretium ratione jurium antiquorum sibi debitorum à venditore & ejus prædecessoribus propter mutationes præcedentes? Videretur quod sic, saltem si venditor & prædecessores non sint aliàs solvendo, quoniam quamvis utatur retractu, nihilominus integra sibi manent jura antiqua jam acquisita, & actiones ad ea feudumque pro illis est hypothecatum, ut diximus infra §. 59. Et sic in subsidium videtur pretium rei hypothecatæ hypothecatum esse, juxta notata per *gloss. fi. & Bar. in l. 1. ff. de distract. pign.* Contrarium dicendum est, tum quia patronus non potest uti retractu, nisi secundum modum & formam hujus consuetudinis, videlicet refundendo pretium emptori. Tum quia emptor habet causam onerosam, nec fiet locupletior ex pretio refundendo per patronum, cum tantumdem sibi oblit. Igitur nihil potest ei etiam in subsidium deduci, per textum & ibi *gloss. & scribentes in l. si cum servum. ff. de reb. cre. in l. 1. C. de reb. ali. non ali.* Tum quia patronus retrahens subjicit se omnibus oneribus & hypothecis, quibus subiectus fuisset emptor, & emptor omnino exoneratur, nec tenetur retrahenti de aliqua evictione, ut dictum est supra §. 13. *gloss. 5. qu. 5. & 6.* Remanet tamen patrono qui retraxit, actio contra venditorem & ejus prædecessores ad relevia vel quinta pretiorum præcedentium mutationum vel venditionum.

148. Sed si feudum fuerit pluries mutatum & venditum? Certum est quod patronus potest eligere retractum ex qua venditione voluerit, ut diximus supra §. 13. *gloss. 5. quast. 8.* Quid si ter successivè venditum fuerit, & patronus eligat retrahere ex prima venditione, an etiam petere possit jura quinti secundæ & tertie venditionis? & idem quæritur de releviis mutationum quæ post illam primam venditionem acciderunt? Et videretur quod sic, quia licet retractus fiat in vim antiquæ venditionis, quæ fuit, forte tempore viginti novem anni: tamen non retrahitur retro ad tempus dictæ venditionis nec in vim retractus habebit patronus fructus præteritos, sed solum operatur, ut ex nunc à tempore refusi vel consignati pretii: præterea primus emptor & successores sui hucusque possederunt & fructi sunt feudo, ejusque fructibus. Igitur non debent lucrari, sed solvere relevia & jura quæ interim exciderunt quia sunt onus fructuum. Nec videtur rationabile quod habuerint possessionem & commoda feudi sine oneribus feudilibus occurrentibus. Contrarium puto, quia licet * retractus non trahatur retro quoad fructus, hoc est, quia patronus retro non numeravit pretium, sed retinuit usque tunc, & sic non debet habere & fructus & pretium, *juxta leg. Julianus. §. offerri. ff. de actio. empt. l. curabit. C. eod. mot. in l. 2. C. de usur.* tamen quoad causam & titulum, & ea quæ respiciunt statum rei, ejusve perpetuam utilitatem aut incommoditatem, trahitur retro ad tempus venditionis, ex qua fit retractus, sicut venditione vel solo consensu perfecta periculum & commodum est emptoris. *l. necessario. & per tot. ff. de pericul. & commod. rei vendi.* Unde licet patronus teneatur ad instar emptoris, de oneribus & hypothecis impositis ante venditionem ex qua retrahit: tamen non tenetur de impositis post dictam venditionem, si ve proveniant ex facto primi venditoris post venditionem & ante traditionem, si ve ex facto secundi aut tertii emptoris, ut diximus supra §. 20. *gloss. 5. qu. 9.* Et dum patronus eligit retrahere ex prima venditione, suo se facto subrogat loco primi emptoris perinde ac si tunc emisset. Si autem tunc pure emisset, pa-

* Feudum prehensum est in manu vassalli, quantum ad dominium & ejus dispositionem.

* An retractus feudalis retro trahatur.

lam est quod ex tunc in futurum nulla jura feudalia habuisset, quamvis ex eo quod distulit solvere pretium emptori, amiserit fructus medii temporis, & non habuerit possessionem nisi nunc. Et si prior pars esset vera, sequeretur magna iniquitas, videlicet quod si patronus ab initio manum injecisset, haberet hęc omnia simul, videlicet primo, omnes fructus; secundo omnia relevia & jura mutationum postea accidentium, tertio retractum feudalem ex prima venditione vilissimo forte pretio facta; quarto exemptionem ab omnibus oneribus post dictam venditionem impositis.

* An mutationes debeant attendi ex parte possessoris, an ex parte domini.

149. Quadragesimo quinto quaero, quid si feudum possideatur a non domino sive bona sive mala fide, & ex parte illius multę mutationes accidant: similiter ex parte veri domini, seu vassalli non possidentis, puta variis successoribus aut successioneibus, & dubitatur cujus personę mutationes debeant attendi? Et videntur primo debere attendi solum ex parte veri domini, tunc enim vere mutatur feudum seu transit de manu in manum: sed ex parte nudi possessoris feudum non transfertur de uno in alium: sed tantum nuda possessio. Hic autem §. loquens de mutatione, intelligitur ipsius domini utilis, non autem intelligitur de translatione simplicis possessoris, vel usufructus, vel pignoris, aut servitutis, vel locationis fructuum. Secundo in oppositum videntur debere attendi ex persona possessoris, quia ista sunt onera rei, & fructuum, & possessorem sequuntur, ut supra eod. §. 1. gloss. 5. in princ. & quod vassallus non possidens feudum, non teneatur ad clientelare obsequium, tenent Bald. Salicet. Paul. in l. solemnibus, C. de rei vindicatione. Multa super his hinc inde addi possent varie disputando & distinguendo vias prehensionis, exceptionis, & actionis: sed omisso disputationis fastu, breviter dicendum, quod debent attendi ex persona possessoris, & ita usitatur. Aut enim patronus vult agere via actionis, & non potest agere contra dominum feudi servientis non possidentem, sive agat ad relevia propter mutationes accidentes ex parte possessorum, quod non habet dubium, sive agat ad relevia propter mutationes ex parte domini contingentes, quoniam non potest petere a non possessore, (etiam si verus sit dominus) fidelitatem prestari, vel jura solvi, quamdiu alius etiam malefidei possessor possidet. Et quamvis patronus non teneatur vassallo suo de evictione secundum ea quę dixi supra §. 10. tamen vel in hoc tenetur, quod non potest ab eo exigere jura feudalia, quamdiu non possidet. Et sufficere debet patrono quod efficacem habeat actionem ad omnia jura & servitia feudalia occurrentia contra possessorem quamdiu possidet, & patronus patitur eum possidere, sive ex parte eum approbet in vassallum, recipiendo eum in fidem, sive non. Secus si manu injecta fruere, recusando extraneum in fidem recipere, & conservando jus veri vassalli, quia tunc esset dicendum prout supra eod. §. 61. Aut vero patronus incipit a prehensione feudi, & clarum est quod hoc solum possessorem afficit, & non verum dominum feudi non possidentem, cui multum proderit patronus si novum & injustum invasorem feudi in fidem non recipiat, secundum notata infra §. 69. num. 150.

* Qui non possidet non tenetur ad jura feudalia.

150. Et hęc planè procedunt, quando possessor pacifice possidet, sed si verus dominus coeperit vindicare, tunc videretur quod possent attendi mutationes ex parte utriusque, videlicet possessoris & actoris, non ut patronus possit simul ab utroque jura percipere, quum non possit quis habere plures vassallos in solidum respectu ejusdem feudi, nec bis ejusdem feudi solida jura feudalia exigere, sed ut ab alterutro percipi possint, non data cautione & ad electionem patroni, qui est velut creditor in istis juribus, & sic videtur casus in l. fin. C. de petit. heredit. Sed non est simile, tum quia in d. l. fin. est idem debitum, hic vero sunt diversa, sicut diversorum libertorum obsequia non sunt eadem.

l. si non sortito, §. libertus, ff. de condit. indebit. Et sic oppositum dicendum videretur, videlicet quod pendente lite a neutro possit exigere, sed manent jura in suspensio: quoniam ex quo incertum est de victoria, & an possessor, si succumbat, debeat restituere feudum cum omnibus fructibus etiam percipiendis tempore litis contestatę, & sic est in pendenti ex cujus persona vel rei vel actoris debeant mutationes attendi & jura percipi. Sed nec istud quadrat, quia patronus prętextu litis & controversię feudi inter alios, non debet pati moram in juribus suis, sed potest exigere ab eo qui reperitur in possessione, vel manu injecta frui cum lucro fructuum. Potest etiam compelli a possessore justa offerente, ut investituram ei renovet, vel recipiatur a iudice per manum supremam, non obstante lite a tertio illata. E diverso autem patronus non potest aliquid exigere a non possidente, per quem non stat quominus possideat, & de facto conventus justè exciperet se libenter satisfacturum, dummodo patronus faciat ei habere licere.

151. Quid dicendum? Breviter distinguo, aut patronus nunquam voluit in fidem admittere invasorem, sive novum possessorem feudi, nec ab eo jura reciperet aut vero eum in fidem admisit, & ab eo jura feudalia occurrentia recepit. Primo casu sit conclusio, mutationes feudi & jura feudalia metienda esse ex persona veri vassalli & domini, qui sententiam pro se obtinuit: ita quod patronus non tenetur eum in fidem admittere & investire, nisi solvat omnia relevia, & alia jura utilia debita ex persona sua vel predecessorum suorum. Hęc conclusio ampliatur, sive patronus nullo modo toleravit injustum invasorem feudi, sed eum manu injecta deturbaverat, & jure feudali hucusque fructus sit, quamdiu veri vassalli negligentes fuerunt, per notata supra eodem quęst. 61. Nec possunt veri vassalli conqueri quod patronus habeat duplex commodum & lucrum, scilicet lucrum fructuum & adhuc lucrum releviorum ejusdem temporis. Tum quia hęc lucra procedunt a diverso fonte, illud ex mera negligentia & defectu fidelitatis, istud ratione variarum mutationum. Tum quia magis gratias agere debet verus vassallus patrono, quod diligentia & possessione sua extraneos occupatores ablegavit, qui feudi proprietatem contra vassallum præscribere potuissent. Continuat ampliatio, sive etiam patronus non fuerit usus aliqua prehensione feudali, sed permiserit feudum ab extraneo non domino, longo vel longissimo tempore possideri, dummodo nunquam eum invellierit, nec approbaverit in vassallum. Nec obitat quod tanto tempore vassallus non possedit nec percepit fructus, & quod licet vendicando & docendo de jure suo possit recuperare feudum, tamen non recuperabit fructus præteriti temporis, sed solum a lite novissime contestata, quia id suę negligentię imputare debet, & per negligentiam vel culpam vassalli non debet fieri præjudicium juribus patroni. Unde si velit recuperare feudum, debet patrono præstare jura debita a triginta annis ex persona sua & predecessorum: alioquin si habeat feudum pro derelicto, patronus ea exiget a possessore ex possessoris persona. Limitatur conclusio, ut non habeatur ratio jurium utilium patroni nisi a triginta annis & citra, per notata supra §. 12. num. 13. Secundo casu sit conclusio, mutationes feudi & jura feudalia metienda solum ex persona possessoris. Ampliatur, nedum pro tempore pacificę possessionis lapsa ante litem a vero vassallo indictam, de quo non est dubium per prædicta, sed etiam pro tempore lapsa post litem contestatam usque ad sententiam & rem judicatam. Et hoc dummodo patronus semper approbaverit possessorem in verum vassallum, & ab eo jura obvenientia receperit, nedum ante litem, sed post litem motam us prius: quia non potest a duobus eodem tempore in solidum jura feudalia exigere. Et pro tempore quo habuit possessorem pro vero vassallo cum effectu, non

* Prehensio patroni conservat jus veri vassalli.

H h h iij

potest exigere jura feudalia ab alio tanquam à vero vassallo pro eodem tempore. Secus si patronus à tempore mortis nihil receperit ratione mutationum ex parte possessoris contingentium, sed maluerit expectare litem eventum, ne sibi vel alii præjudicaretur, quia tunc puto quod possit jura feudalia exigere à victore ratione mutationum quæ ex ejus parte contigerunt à tempore litem contestatæ dumtaxat, à quo tempore victor recuperare debet omnes etiam percipiendos fructus: ut *suprà eod. quæst. 10.* Et sic omne commodum possessionis à lite contestata in eum transfertur, & sic non superest quod causari possit, quominus solvat onera ex parte sua ab eodem tempore, cum nihil sit quod justè patrono imputari possit. Et nota hanc brevem distinctionem nostram, pro cujus intentione & iudicio plures casus magno cum labore & examine versandi fuerunt, utpotè in re nondum ab alio tacta, quamvis quotidie uluvenire possit. Quid crebrius aut frequentius quam vassallo sine liberis mortuo, hæredem acquæstum occupare feudum, quod est de antiquo patrimonio, & nomine suo possidere, per viginti novem vel plures annos, ex eo forte quod hæres proprium ad quem spectabat feudum, cessit jus suum Titio, & Titius Caio, & Caius hæredem reliquit à latere, qui forte post 30. annos à morte ultimi justè vassalli & possessoris incipit vindicare, & sententiam reportat: & dum adit patronum pro investitura, petuntur quatuor relevia. Cujus quæstionis decisio & aliarum in simili patet ex prædictis.

152. Quadragesimo sexto quæto, vassallus donavit feudum * retento usufructu ad vitam suam, utrum patronus statim possit exigere relevium vivo donante & non expectato sine usufructus? Videtur quod non primo, quia donans nondum liberatus est ab actione qua tenetur ad traditionem realem, & sic non videtur res perfectè tradita & translata. Nec obstat quod Matth. Matthesi. in *notab. 171.* tenuit in simili venditorem per clausulam * constituti vel similem statim liberatum esse ab actione ex empto qua tenetur ad tradendum vacuum possessionem: quia contrarium verius est, ut tenet Bald. in *l. 1. C. de rescind. vendi. Prac. Papi. in for. lib. ex caus. vend. gloss. pen. Paul. in l. Julia. §. offerri. ff. de act. empt. Bald. Alex. in l. ab emptione, ff. de pact. & in cons. 28. viso & prahabito col. 3. lib. 2. Guid. Pap. in decis. Delphi. 509. Phi. Corn. in cons. 343. col. 2. lib. 1. consil. 53. lib. 2. Phil. Dec. 281. col. 1. Secundo quia relevium debet solvi de fructibus per novum acquirentem, seu vassallum: sed iste novus potest non solvere imò nec offerre quamdiu fructus cujuslibet anni spectant ad donantem. Tertio quia fidelitas & obsequium possessoris etiam male fidei conservat feudum, & excusat verum vassallum sine dominum utilem, à servitio & onere clientelari per text. *l. in forma. §. si cum ego. ff. de censib. quia ubi * agitur de jure conservando, sufficit à quocumque fieri. l. qui fundum. l. nam satis. in princ. ff. quem adm. servit. amittit. l. arboribus. §. de illo. in fin. & ibi Bald. ff. de usufr. l. 1. §. quasimus. ff. de aqua quorid. & asti. idem si de eximenda à pœna commissionis. argumento si puellam. (quæ tamen parum facit.) C. si mancipi. ita fuerit alie. Bald. in consil. 307. verba. Dy. lib. 2. secundum novam impressionem quod est cons. 174. lib. 1. secundum veterem impressionem: post Dy. in *l. cum servus. ff. de ver. obi. ubi Paul. Alex. Aret. Jaso. Et pariter in emphyteusi, quod solutio canonis facta per alium excuset à commissio, tenet Specula. in *tit. de locat. §. nunc aliqua. versic. 82.* & ibi Joan. Andr. in *addit. Ludov. Rom. in cons. 103. viso in princ. & consil. 491. in casu proposito. in fin. l. ancelo. Deci. in l. apud Julia. §. hæres. col. 2. ff. de legat. 1. Jaf. in l. 2. qu. 24. col. 18. C. de jure emph. imò fortius tenuit Paul. in consil. 105. si non iniret. in fin. lib. 2. quod etiam si extraneus possessor non solverit, verus emphyteuta non solvens non incurrit commissum: quod tamen pronunc non decido.****

153. Et in feudis quod alio possidente, etiam si in-

vestituram non petat infra annum, non noceat vero vassallo etiam non petenti: tenet Guil. Bald. Saly. Paul. in *l. solemnibus. ff. de rei vendic. Bald. in consil. 429. quidam nobilis lib. 1. Ang. in consil. 192. in themate prædicto. col. 3. versic. super quinto. Ant. de Ancha. in consil. 174. dominus Lazarus, ad fin. Card. Flo. in cap. 2. de feud. Pav. in consil. 311. circa id. ad fin. 1. Joan. de Ana. in ca. significavit. col. 2. nu. 7. de Judeis. Jacob. de S. Georg. in tract. feud. in versic. qui investit. præstet. jura. fide. col. 8. vers. Sed pone. Francisc. in tract. feud. part. 4. num. 53. Jaso. consil. 139. col. 3. lib. 2. Alber. Bru. inter cons. feudalia. cons. 36. col. 1. in fin. Stephan. Bertr. in cons. 15. col. 2. nu. 12. lib. 1. Chassa. in consuetud. Burg. cod. tit. §. 1. gloss. 12. Udalri. Zas. in epilo. feud. part. 3. Non autem allegavi Alvarot. Prepos. in c. 1. princ. & §. 1. qua fuit prim. caus. benefic. amitt. in nobis feudo. Panorm. in consil. 94. collat. 4. lib. 2. quia hi loquuntur quando feudum futurum adhuc possidebatur à patrono qui nondum implevit, in quo non est dubium quum nondum sit feudum realiter formatum & constitutum. Prædicta tamen limitantur in terminis dict. usus feudorum, nisi vassallus facto vel culpa sua non possideat, Fely. in ca. in transmissa. col. 1. de præsumpt. Steph. Bertran. in consil. 104. etiam si iustificiter. lib. 2. Quæto per id quod diximus in præcedenti quæstione, quod etiam si extraneus male fidei possessor præstiterit obsequia patrono, vel ab eo investitus fuerit, non poterit patronus manum injicere feudo, nec aliqua jura pretendere ex capite veri vassalli & utilis domini, ratione mutationum ex ejus persona contingentium, & satis est quod habeat qualemcumque hominem & vassallum in fide sua. Nec obstat quod donatarius nedum est effectus verus dominus, sed etiam civilis possessor: quia quamdiu durat usufructus, hæc civilis possessio caret principali effectu suo. Donator autem verè naturaliter possidet. *l. naturaliter in princ. l. possessio. ff. de acquirend. vel amitt. possess.* Nec incumbit possessioni nomine donatarii, sed nomine suo proprio ut notata in dict. *l. naturaliter. & in l. peregre. ff. eodem titul.* Et omnes fructus & commoda ad eum spectant, & sic nondum videtur donatarius in effectu possidere.*

154. Quibus * non obstantibus puto patronum statim * Solutio. apprehendere posse feudum tanquam apertum & fructus suos facere, donec fidelitas sit renovata & relevium solutum, quod etiam via actionis exigere posset. Ratio, quia feudum verè est apertum & translatum in aliam manum, idque facto possessoris seu antiqui vassalli, nec retentio usufructus impedit jus patroni, quia contrahentes non possunt facere, quin leges & consuetudines feudales habeant locum in eorum negotio. *l. nemo possit. ff. de legat. 1.* Non obstat quod alio feudum possidente patronus non potest exigere jura à vero domino, ut in quæstione præcedenti, quia verum est tribus concurrentibus, videlicet primo quando ille possidet civiliter & naturaliter non recognoscendo alium possessorem vel dominum: sed hic possidet naturaliter tantum, dominus autem civiliter. Secundo, quando possidet tanquam dominus: sed hic solum ut fructuarius. Tertio quando mutatio contingit solum in persona nudi domini, & possessor nihil facit, nec exuit clientelam: sed hæc mutatio provenit ex persona ipsiusmet possessoris qui facto suo proprio dimisit fidem & causavit aperturam feudi. Unde etiam si merus possessor hujusmodi donationem fecisset, idem esset dicendum, sicut in præcedentibus dictum est de mutatione contingente ex parte possessoris. Ex quibus infertur quod sive donando, sive vendendo, sive legando, aut alias quovis modo transferatur dominium retento usufructu, locus est aperturæ & relevio, nec retentio usufructus impedit, quin statim feudum prehendi & jura feudalia exigi possint.

155. Quadragesimo septimo quæto, eodem & generali themate retento, quis * debeat solvere istud relevium, an fructuarius, an vero proprietarius? Et quando

* Usufructum feudi retento donatore, utrum statim debeat relevium domino.

* Clausula constituti non liberat ab actione ex empto.

* Non refert à quo solvatur, ubi agitur de jure conservando.

* Usufructu feudi retento per donatorem

arum re-
levium sol-
vendum sit
per dona-
torem, an
vero per
donatariū.

do feudum simpliciter pretio venditur retento usufructu, clarum est quod quintum pretii debet solvi per fructuarium, sed ex eo quod est venditor secundum notata in §. seq. & similiter si venditio certa franco pretio facta sit, certum est ex lege conventionis & ex lege legis, quod quintum cum subquinto debet solvi per emptores, sed quando cumque alias quam per venditionem transfertur proprietas retento usufructu, generaliter procedit questio, quæ cum sequenti questione raultum est dubitabilis. Et primo videtur quod debeat solvi per proprietarium, & non per fructuarium, quia solus proprietarius est ad hoc obligatus, & non fructuarius, quia nulla actione potest conveniri à patrono. Nec obstat quod res potest prehendi, quia dicta prehensio fiet super proprietario & in ejus damnum, & non super fructuario, sicut nec super colono vel alio habente jus in fructibus qui habent recursum contra proprietarium cessantem jura præstare patrono. Secundo relevium solvitur ad commodum proprietarii, & ad ejus liberationem, & ut in fidem admittatur & investiatur, & non ad commodum fructuarii, ad quem nihil de his amplius pertinet. Nec obstat quod donans vel cedens vere sciebat imminere onus relevii, & super hoc non dixit legem apertius: quia etiam acquirere sciebat, & sic non fuit deceptus. Imò expressè acceptavit tanquam feudum, & consequenter sub omnibus oneribus feudalibus. Unde non fuit opus legem dicere apertius. Secus si ipse præset, & non fuisset donatum vel cessum tanquam feudum. *l. si quis dominum. §. fin. ff. locati. l. si familia. & ibi gloss. fin. & doctores. C. famul. herc.* Imò ex quo acceptavit tanquam feudum, & nihilominus convenit quod cedenti remaneat usufructus ex nunc usque ad ejus obitum, censetur in se suscepisse onus præsentis relevii, & omnium futurorum releviorum, alioquin cedens non haberet fructus: ex nunc & per singulos annos prout conventum est.

156. In contrarium, quia istud est onus reale ante usufructum constitutum in existens feudo & ejus utilitatem & redditus minuens: igitur debet solvi & præstari per fructuarium, inquit textus in simili in *l. hætenus. ff. de usufruct. in l. neque stipendium. ff. de impensis in rem dona. factis.* Et quamvis fructuarius non teneatur agnoscere onera personalia proprietarii: ut declarat glossa in *d. l. hætenus in versis. ab eo. per l. fin. ff. de contrahen. empt.* tamen tenetur ad onera realia. Onera autem feudalium magis sunt realia quam personalia: & licet persona obligetur, hoc est in consequentiam & ratione rei, ut dictum est supra §. 1. gloss. 5. in princ. Pone prius concordatum fuisse inter patronum & clientem, ut loco incertorum releviorum certa summa quolibet anno solvatur, certum est debere solvi fructuario, idem de quocumque reddito super feudo assignato. Nec est differentia an quolibet anno, an vero longioribus interstitiis, vel certis aut incertis eventibus sit aliquid pensandum, dummodo de re, vel occasione rei fructuarie præstandum sit, semper enim fructuario solvi debet, quoniam non dicuntur fructus nisi deductis his oneribus: ut est textus in *l. si pendentes. §. si quid cloacarii. ff. de usufruct.* Et hoc saltem quando rei qualitas & conditio, ex qua onus procedit, nota fuit contrahenti cuius intererat, ut hic. Et quando usufructus non redditur inutilis: ut in *l. qui concubinam. §. qui hortos. ff. de legat. 3. & tradit gloss. in d. §. si quid cloacarii, quæ omnia hic adaptantur.* & sic non obstant contraria, & hæc veritas, & ampliatur, nedum si proprietarius habeat causam onerosam, de quo minus esset dubium: sed etiam si haberet causam lucrativam.

157. Sed limitatur, primo si ex conjecturis probabilibus appareat de alia mente contrahentium, puta si usufructus fuit retentus pro alimentis fructuarii, tunc enim puto proprietarium debere solvere relevium, alioquin alendus non aleretur. Limitatur secundo, si mutatio contingat facta vel culpa proprietarii, qui forte

donat, vel permutat proprietatem alii: casus est singularis in *leg. jundi Trebatiani. in respon. pen. ff. de usufruct. legat.* Alioquin si neque facta, neque culpa ejus contingat, ampliatur conclusio nostra, nedum pro primo relevio imminente ab initio contractus, sed etiam in omnibus releviis contingentibus ex mutationibus proprietarii supervenientibus pendente usufructu: quod probatur lege & ratione de lege. Textus est apertus in *l. quare. ff. de usufruct. legat.* ubi deciditur quod * nedum tenetur fructuarius ad onera ordinaria & certa, sed etiam ad indicationes temporarias quæ postea indicuntur: ratio etiam manifesta est. Non enim retentus est usufructus rei alaudialis, sed rei feudalis cujus propter onera feudalium minores sunt fructus. Limitatio tertio ut procedat quando usufructus retinetur simpliciter, idem quando limitatur ad aliud certum vel incertum tempus continuum, puta usque ad decennium vel quousque factus sit consul: secus si retineatur usufructus vel temporis continui, sed certi numeri collectionum fructuum, puta si teneantur decem demissiones, seu perceptiones fructuum; quia tunc si nihil percipiatur uno anno, suppleri debet ex alio, per notata in *l. si non forem. §. libertus. ff. de condit. indeb. in l. inter stipulantem. §. sacram. ff. de verbo. obligat. in l. 4. ff. de novat.* sed tunc proprie non est usufructus.

158. Quadragesimo-octavo quæro, quid in casu converso si quis * vendit, vel donat usufructum feudi sui, & certum est ex hoc nullum deberi relevium nec aliud jus feudale, nec hoc quæritur: sed quæritio est * ad cujus onus spectant relevia accidentia tempore usufructus, propter mutationes contingentes ex parte proprietarii, qui forte cessit, aut vendidit proprietatem, vel mortuus est sine liberis? Idem si quis carens liberis legavit usufructum feudi sui, vel reliquerit uxorem viduam doariam? Et quantum ad doariam quicquid sit in aliis, videretur quod deberet solvi relevium per hæredes seu proprietarios, ad hoc ut vidua libere fruatur, & hoc favore dotis seu donationis propter nuptias, cui ita favetur sicut alimentis, & valet * argumentum de uno ad aliud, ut tradit Jason. in *l. cum his. §. si mulier. ff. de condit. indeb.* Imò dos ipsa sive doarium succedit loco alimentorum, ut tradit Cy. in *l. non enim. C. de administrat. tuto. Cy. Bald. in l. ubi aduc. C. de jur. dot. Bartol. in l. fin. ff. de his quibus ut vidig. & ita expressim disponit consuetudo Sylvanæcentis in *tit. des doinaires. §. 5.* Et est multum æqua, sed localis est, unde in aliis locis cum hujusmodi doarium sit limitatum ad instar usufructus, idem dicendum puto generaliter in omnibus usufructuariis, tam in præcedenti, quàm in hac quæstione ut distinguatur an relevium incipiat deberi novo facto vel culpa proprietarii, puta si post usufructum constitutum cedat, vel permutet proprietatem, & tunc is vel causam habens ab eo teneatur solvere, & reddere fructuarium indemnem. Aut vero incipit deberi morte naturali proprietarii, & tunc sit onus fructuarii, quoties accidet pendente usufructu, per *d. §. si quid cloacarii.* Et ita in doaria & generaliter in omni fructuario statuit consuetudo Cænomanensis *tit. des doinaires. §. 329.* Et cum istud sit conforme juri, debet servari ubique, nisi sit contraria consuetudo, & ampliari & limitari ut in præcedenti quæstione.*

159. Sed advertite quia dom. Nico. * Boeric. in consuetudines Biturorum eod. tit. §. 9. & Challa. in consuetud. Burgund. eod. tit. §. 1. gl. 2. in fin. tenent contra resolutionem nostram in hac præcedenti quæstione, quod onus solvendi relevium sive rachatum spectat ad proprietarium & non ad fructuarium, & adducunt doctrinam Bart. in *d. l. quare. ff. de usufr. legat. ubi post gloss. ibi. & gloss. in l. his verbis. §. fin. de leg. 3.* decidit quod onus quod debetur pro ipso jure fructuum percipiendorum habendo, non debetur per fructuarium, sed per proprietarium. Si vero sit onus quod habito jure percipiendo-

* Onus releviorum spectat ad fructuarium.

* Usufructus feudi vendito vel donato, nullum debetur relevium.

* Usufructus feudi vendito vel donato utrum relevium debeatur emptori vel donatario vel venditori. * Valet argumentum de dato ad alimenta, & contra.

* Onera feudalium sunt realia.

* Contra Bart. & Challa.

rum fructuum imponatur pro fructibus vel pradio, tunc debetur per fructuarium: & hanc doctrinam sequitur Lancelo. Deci. in d. l. *quaro*. Unde inferunt Boeri. & Chassa, in locis allegatis, quod si quis donaverit proprietatem retento usufructu, vel usufructum legaverit, quod onus fovendi relevium debitum ratione mutationis per hujusmodi donationem vel successione contingentis, spectat ad donatarium, vel heredem qui est proprietarius, & non ad donatorem vel legatarium qui est usufructuarius. Et istud pro hac prima vice videtur multum rationale, quia facta hujusmodi mutatione, & manu injecta per patronum, non habetur jus fruendi, nec fructus percipiendi nisi soluto relevio. Sed hoc non obstante tenenda est resolutio nostra sub modificationibus suis. Tum quia statim dicta donatione facta, vel mortuo testatore, acquisitum est ipsi fructuario jus percipiendorum fructuum: nec hic prius acquiritur jus relevii patrono, quam jus fruendi ipsi fructuario ad onera feudalia, secundum naturam rei fructilis. Tum quia dicta doctrina Bart. debet intelligi secundum leges & gloss. quas allegat secundum Bart. in l. non solum. §. si liberationis. ff. de libera. lega. Joan. Andr. in cap. cum nunciis de testib. sed leges & gloss. per eum allegatæ loquuntur in oneribus præteritis. Et sic bene inferitur, quod si ex persona donatoris vel testatoris vel suorum prædecessorum, ratione præteritarum mutationum debeantur aliqua jura vel relevia, quod debentur per eum vel heredem solvi & non per fructuarium quod est indubitabile. & est textus in c. apud Julianum. §. heres cogitur, ff. de legat. sed pro tempore præsentis vel futuro omnino spectant ad fructuarium. In usufructu relicto. ff. de usufruct. cum aliis allegatis. Palam est autem quod relevium de quo in questione nostra, debetur de fructibus futuris, & qui futuri sunt durante usufructu, in cuius tempus incidit, & sic debet præstari per usufructuarium & non tenetur proprietarius usufructum ad hoc onerare, salvo modificationibus præfatis.

160. Quadragesimo nono quæro, quid si patronus diu cessat, forte donec finitus sit usufructus? Et ut casus sit indubitabilior, pone vassallum decessisse sine liberis, relicto cognato infante hærede, & uxore doaria, quæ postquam decem & octo annis percepit usufructum moritur, antequam proprietarius sit effectus viginti annorum, & sic patronus inducias dedit vel continuavit usque nunc forte septem vel octo annis post finitum usufructum, quod feudum apprehendit ex defectu hominis & jurium, & fide oblata vult habere fructus anni pro relevio: utrum vassallus possit agere contra hæredes fructuarie, ut restituant fructus unius anni præteriti usufructus, vel reddant vassallum indemnem à relevio. Videtur quod non, quia ut dicitur infra §. 23. gloss. 2. patronus eligens fructus non capit fructus anni quo facta est apertura feudi, nec fructus anni factæ prehensionis, sed anni immediatè sequentis oblationes iustas, & sic hoc casu non videtur esse onus fructuum tempore usufructus perceptorum, sed fructuum post usufructum finitum percipiendorum. Contrariū puto, quia fructuarius tenetur solvere functiones & alia onera tempore usufructus accidentia, & de hoc cavere antequam præstetur ei patientia fruendi, & si fructus sit, & non solverit, potest ad hoc cogi etiam post finitum usufructum. Relevium autem cessat, & cum effectu deberi cæpit, & omni competenti via posse exigi tempore usufructus per notata supra §. 1. gloss. 1. quæst. 3. Et idem dicendum est de relevio, quod de aliis oneribus rei, ut in præcedentibus quæstionibus. Non tamen potest proprietarius pendente usufructu statim cogere fructuarium ad solvendum quodlibet relevium excidens, vel ad liberandum res & proprietarium erga patronum, sed solum ut de hoc caveat, secundum notata in l. quarta, C. de usufruct. & infra §. 92. Quandiu enim patronus cessat, debet fructuarius habere commodum dilationis sicut proprietarius habiturus esset.

161. Quinquagesimo quæro, quid si bona vassalli confiscantur? Et dicendum est deberi re levium quamvis consuetudo Victriaca eod. tit. §. 36. hunc casum excipiat: sed localis est. Et istud planè procedit quando is, cui acquiritur confiscatio, est habilis ad tenendum feudum confiscatum: puta quia non est ecclesia, nec aliud corpus manus mortuæ, nec patronus mediatius feudi confiscati: sed quisvis alius habens merum imperium & jus confiscationis in loco. Si vero sit ecclesia vel simile corpus, debetur quidem merito jure relevium: sed si patronus feudi cogat (prout potest si velit) illud corpus ad ponendum feudum in idoneam manum, non debebitur relevium ratione confiscationis, sed ratione translationis quæ fiet in aliam manum, secundum illius qualitatem & naturam, juxta notata supra eod. quæst. 41. num. 131. Si vero non sit corpus manus mortuæ, sed laicus temporalis dominus, & (ut vulgari verbo utar) altus justitarius loci & simul (quod sæpè usuvenit) patronus mediatius seu superior patronus patroni feudi confiscati, ratione ejusdem feudi: tunc cessat distinctio à nobis tradita in dicta quæstione 41. nec consideratur, an iste dominus volens vel invitus quovis modo ponat feudum, seu potius subfeudum sibi confiscatum extra manus suas: quoniam hoc est omnino necessarium propter continuam repugnantiam terminorum clientelæ, quum non possit quis respectu ejusdem clientelæ, seu ejusdem feudalis dependentiæ, esse vassallus vassalli sui. Imò etiam supremus rex noster non omnino poneret extra manus suas, ut tactum est supra §. 1. gloss. 6. & §. 20. gloss. 1. quæst. 13. Et sic hujusmodi alienatio semper est necessaria, de illa tamen secundum ejus qualitatem debentur jura feudalia patrono immediato, quia quantum ad hæc non curatur an voluntariè an necessario feudum alienetur ut supra eodem quæst. 3. num. 14. Nulla autem jura debentur de confiscatione, quia propter necessitatem præcisam alienandi non censetur illa mutatio manus efficax. Et sic quum non possit esse nisi una efficax mutatio manus, jura feudalia non possunt hoc ultimo casu deberi nisi semel.

162. Et advertite quod si habens merum imperium manum injecerit feudo confiscato, potest nihilominus patronus immediatus manum suam injicere ex defectu hominis, & erit potentior & debebit possidere & fructus suos facere, donec iustæ oblationes factæ sint. Sed numquid igitur frustrabitur patronus superior omnibus fructibus & commodis subfeudi sibi confiscati donec emptorem vel cessionarium extraneum invenerit, quoniam non potest offerre nec facere vassallo suo fidelitatem subfeudi sui ut dictum est? Respondeo, quod non, & dico quod non debet esse deterioris conditionis quam extraneus sive non patronus habens merum imperium, & cum non possit nec debeat fidelitatem hujus feudi facere vassallo suo, non est in aliqua mora nec regulari nec irregulari. Imò natura ipsius rei & traditionis feudalis (unde repugnantia & impossibilitas causatur) ipso jure impedit omnem moram, unde satis est superiorem offerre id quod potest, videlicet ponere subfeudum extra manus suas infra competentem terminum, puta infra annum ut solutum est. Et sic interim faciet fructus suos, & non cedunt lucro patroni immediati prout infra dictum tempus non cederent ejus lucro si esset confiscatum ecclesiæ vel collegio offerenti fidelitatem & jura quæ patronus recusat, volens habere idoneum vassallum, non enim faciet fructus suos, sed tenentur levare manum, & dilationem dare ponendi in manus vassalli idonei infra annum & diem ad minus: & sic interim ecclesia, aut similis dominus faciet fructus suos. Non est autem æquum, vassallum durius agere adversus proprium patronum, quam adversus extraneum in casu simili: sed dicto termino lapsio demum licebit ei jus suum exequi. Et idem intelligo dicendum si venditione, donatione, legato aut alias feudum aliquod perveniat ad superiorem patronum, vel

Quid in confiscatione.

ad

ad alium qui terretur ponere extra manus suas; & hoc rita pro modificacione §. 1. *supra eadem* & *similium*.
 Amplio secundo, nedum si confiscatio fiat per sententiam distinctivam contra presentem & audiam latam: sed etiam si per contumaciam & indicta causa ut plerumque fit, dummodo non sit appellatum, nec obiciatur

reversio à principe, alioquin resoluta condemnatione, etiam confiscatio & quicquid inde secutum est retro resolutur. l. 1. l. fin. C. de *senten. passis*. & relevia si soluta & sine condicione, ut etiam dictum est *supra* à ead. *quæst.* 6. Multa ista deduci possunt, sed tempus est tollendi manum de tabula hac. Vt not. ad sequentem.

QUAND * un hief est vendu ou aliéné à prix d'argent, le vendeur doit payer le quint de-
 nuer du prix.

SUMMARIA §. XXXIII.

1. *Venditio in materia feudali largè accipitur pro omni alienatione ad venditionem reducibili.*
2. *Etiam in statutis appellatione venditionis venit omnis species alienationis in qua est eadem ratio circa id de quo quaritur.*
3. *Relevia & omnia pecuniaria onera in feudis sunt odiosa.*
4. *Onus quinti pretii spectat ad venditorem, qui tamen non potest compelli à patrono nisi totum pretium receperit.*
5. *Q. 1. An valeat pignoriatio totius pretii ratione facta in bonis emptoris?*
6. *Q. 2. In censuariis pradiis onus unice unice spectat ad emptorem.*
7. *Laudimia, gabelle, & similia regulariter solvenda sunt ab acquirente.*
8. *An & ubi liceat feudum sub pacto vendendi ad modicum tempus vendere sine onere quinti pretii?*
9. *Nulla jura feudalia nec censuaria nec gabelle debentur ex venditionibus nullis, vel qua resolvuntur & in totum annullantur.*
10. *Notabile thema.*
11. *Solutio.*
Vulgaris formula legis commissoria non est de forma, sed sufficiunt verba equipollentia, vel executionem facti importantia.
In contractibus omne verbum commune est obliquum.
12. *Duplicia sunt verba directæ.*
Verbum, liceat vendicare, est directum.
13. *Dies certa non est de forma pacti legis commissoria vel additionis in diem.*
14. *Verbum, liceat vendicare, est directum, & inducit pactum legis commissoria.*
15. *Sive venditio resolvatur ipso jure, sive via actionis vel exceptionis,*

eodem modo resolvuntur jura feudalia.

Judex exceptionem calumnie ob-jectam contemnere potest.

16. *Si contrahentes nolint implere, vel faciant desicere conditionem ab eorum contractu dependentem, ex qua jura patrono acquirerentur, non potest patronus conqueri.*

17. *Q. 3. Quid si emptor fallax? Responsio.*
Si infra modicum tempus, potest venditor rem vendicare, quia venditio & fides de pretio consentur dolo extorta.

18. *Vendens rem duobus non incidit in crimen falsi, si primus emptor fuerit in mora solvendi.*

19. *Q. 4. Non sufficit in juribus dominicis probare fraudem, nisi etiam probe- tur simulatio.*

20. *Proloquium de mutuo non sufficit ad impugnandum venditionem in continenti subsecutam sub pacto de retrovendendo.*

21. *Q. 5. Quid quando quis emit feudum nomine suo, deinde restituit alii, cujus nomine emisse declarat.*

22. *Q. 6. Per procuratorem acquiritur dominium (&) possessio, sed non actio sine cessione.*

23. *Consuetudo non refertur nisi ad effectuales mutationes feudorum 24. 25. 26. 27.*

28. *Q. 7. Quid de adjudicatione inter fratres facta per decretum extraneo licitatori qui declaravit se acquisivisse nomine & ad utilitatem primogeniti?*

29. *Non presumitur fraus nec simulatio commissæ ad assequendum id quod rectè vel aperta via obtineri poterat.*

* Tit. 4. in
 vobis con-
 tumacia
 fact. 11.
 Modie
 transfusa
 est in hunc
 21. & cujus
 potest la-
 cis.

30. Q. 8. *Actio competens ad feudum, eodem jure quo feudum regulatur quantum ad successiones & retractum proximitatis, sed non quoad jura feudalia.* 31. 32.
31. Q. 9. *Quod generaliter nulla jura feudalia transferantur circa actiones ad feuda.* 34.
35. *Ratio decisiva.*
36. *Non sufficit sicut mutatio, vel sicut venditio feudi, ad hoc ut jura feudalia debeantur.*
37. *Causa & species mutationis feudi denominatur & dicitur ex parte transferentis & non recipientis vel acquirentis.*
38. *Non sufficit multiplex effectualis donatio, nisi etiam interveniat multiplex effectualis mutatio ipsius feudi.*
39. *An vendens hereditatem dicatur vendere res singulas? Vendens hereditatem censetur vendere aleam respectu rerum singularium, sed non respectu ipsius hereditatis.*
Emptor hereditatis etiam in rebus singularibus habet titulum contra Copulam.
40. Q. 10. *Consuetudo nostra intelligitur de venditione valida & efficaci, non respectu actionis tantum, sed respectu ipsius rei & feudi venditi.*
41. *Pluries emens & acquirens idem feudum, posteriora jura cum prioribus compensat.*
42. Q. 11. *Quid si maritus vendiderit feudum uxori, promittens quod illa ratificabit? Ratificatio trahitur retro: sed non simplex approbatio.*
Quid operetur clausula promittens quod ille ratificabit.
43. *Quid si usufructuarius vendat promittens dominum ratificaturum?*
44. Q. 12. *Quid si proximus venditor emat feudum ab extraneo emptore? Respondeo non esse locum retractui, sed duplici quinto pretii.*
45. *Qualitas verborum mentem ostendit.*
46. Q. 13. *Subfeuda vel censuaria pradia acquisita à vassallo non prajamuntur unita & incorporata feudo.*
47. *Si eodem tempore & ab eodem alio acquirat feudum, alter subfeudum, nulla utilia jura feudalia debentur ex subfeudo pro hac vice.*
48. Q. 14. *Virum debeat non tum quintum pretii de redemptione facta infra tempus prorogatum.*
49. *Prorogatio facta ante lapsum terminum censetur mera continuatio ejusdem actus inter contrahentes: sed non respectu tertii.*
50. *Differentia an prorogatio respiciat substantiam contractus, an vero simplicem ejus qualitatem, Statutum loquens de contractu, intelligitur stricte de utrimque obligatorio.*
51. *Solutio quod debentur jura nova feudalia ex redemptione facta infra tempus voluntarie prorogatum.*
Vanus metus non tollit rationem voluntarii.
52. *Quid si prorogatio facta sit mediante pretio? Redimens tenetur ad legales sumptus, Prorogatio easdem qualitates & pacta implicat.*
53. *Licet in redemptione, que fit infra tempus novo consensu prorogatum habeat locum novum quintum pretii, non tamen locus est retractui feudali.*
Quid si ab initio venditionis actum sit de proferendo die?
54. Q. 15. *Quid si feudum vilis venditum sit donationis causa? Non est venditio sine pretio certo.*
55. *Principium contractus non refertur ad specialiter disposita.*
56. *Intentio contrahentium prajudicatur.*
57. *Si constat de venditione, fundata est intentio domini vel retrahentis, etiam si de pretio non constat.*
58. *Declaratur consuetudo Alvernica.*
59. Q. 16. *Contractus nullus non judicatur à potentiore nec à verbis, respectu tertii, sed à materia subjecta pro rata.*
60. *Estimatio in dubio non facit emptio-nem.*
61. *Discutitur consuetudo Bituricensis.*
62. *Adversus quem restituitur ignorans?*
63. Q. 17. *Quid si vendatur pro certo pre-*

- rio certoque perpetuo reditu super eo retento?
64. Utrum aliquo casu venditor impedire possit rem retrahi ab emptore?
65. Q. 18. Quid de feudo concessio & dato ad certum perpetuum reditum mediante certa pecunie summa semel soluta?
- Contractus magis iudicatur ab effectu & pactis quam à verbis.
66. Amplio etiamsi res conceditur ad reditum redimibilem.
67. Nisi rem ejus teneatur redimere vel alia sint conjectura.
68. Alias sola secuta redemptio sufficit ad presumendum simulationem.
69. Non tamen semper requiruntur tres presumptiones.
70. Sola proloquia venditionis non sufficiunt.
71. Sed pactum redimendi, conformitas pretii, & eventus brevi secutus sufficiunt. 72.
73. Q. 19. De Concessione mista.
74. Plena distinctio & discussio.
75. Arg. quod provata commutationis.
76. Resolutio.
77. Si pecunia preponderat, est locus retractui in totum.
78. Secus si dumtaxat equalis, nisi reditus sit redimibilis.
79. Cur latior interpretatio in retractu quam in laudimiis.
80. Quando licet retrahere partem ab offerente totum.
81. Venditio rei facta mediante certa summa & reditu etiam non redimibili super eadem re, censetur in totum venditio.
82. Non debet fingi duplex venditio.
83. Retrahens non potest esse melioris con-

ditionis quam emptor.

84. Differentia inter venditionem domus pro centum & vinea, & venditionem domus pro centum & certo reditu super eadem.
85. Venditor nequit impedire contractum.
86. Q. 20. Permutatio feudi cum reditu redimibili pro venditione habetur. An reditus redimibilis pro pretio habeatur?
87. Refert an contrahentes incipiant à verbo venditionis?
88. Q. 21. Non est locus quinto pretii nec retractui nisi in vera venditione, vel simili contractu ad terminos venditionis reducibili, nec sufficit quod retrahens eandem conditionem offerre possit. 89.
90. Q. 22. Non est locus retractui nec quinto pretii in venditione arborum & lignorum alti nemoris. Creditor hypothecarius impedire potest dejectionem alti nemoris.
91. Q. 23. Feudum donatum creditori, qui in continenti debitum remisit, presumitur datum in solutum quantum ad effectum quinti denarii & retractus, secus si ex intervallo.
92. Q. 24. Quid si predium cum feudo permutatum infra annum redimatur? Ex brevitate temporis presumitur prius actum.
93. Q. 25. De simulatione que fit de contractu ad contractum cum interpositione persone.
94. Quandiu verba contractus habent terminos permutationis, sed res ipsa effectus & exitus negotii terminos venditionis, cum temporis brevitate, rei & personarum qualitate, presumitur venditio.



IRCA hunc §. nota duo principaliter.

1. Primo quod quintum pretii debetur patrono. * nedom in vera & propria venditione feudi: sed etiam in quavis alienatione quæ fit mediante pretio in pecunia numerata, licet non sit proprie venditio, sed contractus innominatus, do ut des, ut si conventum sit feudum dari pro mille. ut in l. fin. ff. de cond. causa non secut. Idem si absque pecunia numerata, sed mediante alia re estimata, vel mobilibus, in quibus non cadit affectio, ita quod alienatio æquipollet venditioni, de quo dicendum, ut supra §. 20. gloss. §. quest. 10. & infra §. 174. Nec obitat quod hic hic mentio pretii, & adhuc non simpliciter, sed pretii

in pecunia, quo casu licet aliàs appellatione venditionis veniat omnis actus per quem dominium transferret. l. sicut. §. venditionis. ff. quibus mod. pign. vel hypoth. solvi. cum similib. Fallit ubi fit mentio pretii. Tunc enim non venit nisi venditio proprie & strictè sumpta. Textus in l. fin. C. de prad. Decurio. & ibi gloss. Bartol. Joan. de Plat. lib. 10. gloss. & ibi Bald. in l. cum docem. in ver. quis enim. C. de jur. dot. Joan. Andr. in add. ad Spec. tit. de empr. & vend. §. nunc dicendum. 2. ver. sed pone statutum. Fabia. de mont. S. Savi. in tit. de empr. & vendit. in 2. quest. princip. col. 1. Jason. in l. 2. in fin. princip. ff. si cert. prea. in l. fin. col. 1. ff. de condi. causa dat. Hippo. de Marfi. in sing. 105. ubicumque. & ita omnes doctores ubique tenent.

* Mentio pretii facit intelligi de venditione strictè sumpta

* Omnis alienatio recidens in venditione, pro venditione habetur quoad iura feudalia.

2. Quia respondeo primo, quod dicta fallentia debet sane intelligi ad excludendum contractus, qui non habent eandem rationem circa id de quo queritur, cum venditione facta pro pretio in pecunia numerata: non autem ad excludendum contractus qui omnino eandem rationem & æquipollentiam habent, cum formali venditione, & pretii numeratione, & quantum ad id de quo queritur. Et hoc tene pro regula, quod si in statutis vel similibus dispositionibus appellatio venditionis veniat alia species contractus, debet inspician sit eadem ratio & adaptatio, circa id de quo agitur, ut tunc veniat, alias non probatur per textus in *l. apud Celsum, §. si quis autem. versic. item in similibus. ff. de do. mali except. in l. 3. §. & generaliter. ff. de iii. aliquæ priva.* Secundo respondeo, quod rectè inspicendo hunc textum illa alternativa, *On aliené à prix d'argent*, non apponitur causa restrictionis, sed causa ampliacionis, ut dispositio hujus textus nedum habeat locum in formali venditione, sed etiam in æquipollenti, videlicet in alienatione quæ fit mediante pecunia. Idem si, pro rebus æstimatis, vel mobilibus quæ promiscuam quandam functionem recipiunt, ita quod verisimiliter contrahentes non habuerunt affectionem nec respectum ad ipsa corpora mobilia, sed ad eorum æstimationem: tunc enim & utriusque retractui tam feudali quàm proximitatis, & laudimii in re censuali, vel quinto pretii in re feudali locus est, aliàs non. Quædam tamen consuetudines, ut Nivernensis *videm. tit. §. 26.* disponunt etiam in permutatione locum esse quinto denario, & feudum permutatum debere æstimari, communi videlicet æstimatione tempore contractus currente, quod est locale, & multum odiosum. Est enim durius nostra consuetudine quæ relevio contentatur.

• Relevia odiosa.

3. Quanquam & relevia & quintum pretii & hujusmodi pecuniaria onera, maxime in feudis, sunt * odiosa, unde restringenda sunt ad casum scriptum, nec debent extendi nec peti initio casu, etiam in quo sit eadem ratio, ut expressim in terminis propriis releviorum (quæ etiam in regno Neapolitano frequentantur ex moribus & legibus Gallorum qui ibi dominati sunt) determinat Andr. Ifern. *cap. 1. §. sed & res. collat. 2. per quos fin. investit. in cap. 1. §. similiter in ostendit de cap. Corrad. in asibus feud.* Et cæteris rationabilior est quantum ad hoc consuetudo Burgundiæ, ubi hujusmodi onera non habent locum in feudis, & idem de consuetudine Alvernæ, nisi specialiter in investitura cautum sit, ut in *consuet. Alver. eod. tit. §. 21.* Et generaliter nunquam habent locum nisi ubi, & quatenus pacto speciali vel consuetudine caverit, ut tradit Joan. Andr. in *addit. ad Specul. in reb. de præscrip. col. penult.* Joan. Calderi. in *consil. 7 sub tit. de feud.* Nicol. Boer. in *consuet. Bivris. de consuet. feud. consuum §. 5.* Nec ego extendissem §. nostrum ultra casum formalem & strictæ venditionis, nisi ita haberet communis observantia, cujus primæ sunt partes in interpretatione *l. minime, ff. de legibus.* Et generaliter hujusmodi relevia, quinta, subquinta, & duodecima pretiorum, tam in feudalibus quàm in censuariis prædiis, sunt graves & odiosæ, ne dicam sordidæ servitutes, & experientia docente provocant & inducunt homines ad multas fraudes, simulationes, tricas, & mendacia, suspiciones, lites, odia, & alia conscientie onera contra legem Dei, sincerum amorem, & legalitatem proximis debitam, & quam inter homines crescere, coalescere, & quàm minus fieri possit lædi summopere curare debent legum latores & iudices. Quare multo consultius æctum esset, si loco dictorum releviorum, & defalcationum pretiorum, certum quid annuatim, vel in qualibet renovatione penderetur directis dominis. Non enim (ne quis forte cavilletur) obligationem, subjectionem, & præstationem sacramenti fidelitatis vel census improbo, sed satis commendo ad stabilendam congruo ordine, & conservandam societatem humanam;

juxta *capit. ad hoc. 89. distinct.* & quæ dixi suprè in *proem. gloss. §.* Sed captiosa quædam pensationum genera, quorum occasione sæpe simplices à callidioribus circumveniuntur, non sine magno plurimum offendiculorum tractu, ad certam quamdam claram & moderatam pensationis formam reduci desidero, ut quàm minimum fieri queat offensionibus locus relinquatur.

4. Nota secundo quod istud quintum pretii (nisi aliter dictum sit) defalcatur venditori, & ad * onus ejus spectat. Et sic emptor non tenetur integrum pretium solvere venditori, sed quintum pretii poterit retinere ut solvat patrono, nisi patronus illud remiserit, & dederit venditori, vel favore venditoris. Sed si dederit ipsi emptori, multo fortius idem est ut emptor deducat venditori, & si totum pretium solveret, poterit condicere. Textus est *suprà eodem §. 15. & infra §. 185.* quod amplia nedum si patronus imminet prehensurus feudum; sed etiam si sileat: quia ex quo purè debitum est, interest emptoris consilium satisfacere patrono, ut investituram obtineat. Limitatur autem si venditor ostendat se solvisse patrono, vel offerat infra breve tempus solvere seu apotham & liberationem obtinere & tradere. Consequenter nota tertio, quod pro solutione simplicis quinti denarii, potest patronus recta agere contra venditorem si velit per hunc textum; & hoc via actionis. Quin autem possit omni via agere contra emptorem, non est dubium per notata *suprà §. 20. gloss. 3.* Limita illud notaliter ut procedat postquam venditor receperit totum pretium: alioquin dico quod patronus non habet contra eum actionem, & si haberet liberaretur venditor cedendo actiones suas pro rata, & ita puto modificandas cæteras consuetudines, quæ passim voluit patronum posse ad quintum denarium agere contra alterutrum quem voluerit, venditorem vel emptorem.

* Onus quinti pretii spectat ad venditorem.

5. Juxta prædicta quero primo, utrum valeat executio de toto pretio venditionis quarentigiaræ per venditorem facta super bonis emptoris? Videtur quod sic, attenda forma contractus à quo dependet executio; emptor enim totum illud pretium simpliciter solvere promisit cum renunciationibus generalibus & consuetis. In contrarium, quia quæcumque vel tacite, sive à lege, sive à consuetudine, sive à natura actus & materis subjectæ, limitant vel modificant obligationem: limitant & modificant virtutem ejus executionem, ut diximus *infra §. 166.* Breviter distingue. Aut expresse, vel tacite actum est pretium esse francum, & clarum est validam esse executionem. Aut venditio simpliciter est facta, & tunc adhuc dico validam esse executionem, si emptor non excepit, nec declaravit se velle retinere quintam partem pretii dandam patrono. Si vero dum sit perceptum, vel aliàs hoc declaraverit, executio pro solido sequens tanquam injusta revocari debet, cum damnis & interesse. Quod si tempore percepti emptor forte à domicilio absens nihil dixerit, deinde se opponat complemento executionis ratione dictæ quintæ partis pretii, non debet venditor ultra procedere ad venditionem bonorum & perfectionem executionis, nisi pro residuo, & si de facto ulterius processerit, revocabitur quod non obstante justa oppositione factum est, cum damnis & interesse. Ampliatur etiam si venditor allegaret se solvisse patrono, vel ejus gratia remissionem hujus juris factam, quia cum emptor habeat per hanc consuetudinem fundatam exceptionem, non sufficit venditori aliud allegare, nisi doceat & legitime certificet emptorem, qui aliàs non constituitur in mora si offerat solvere pretium excepta quinta parte; ad quod faciunt quæ de protestationum incitatoria tradunt Bart. & alii in *l. non solum, §. morte. ff. de oper. nò. nuncia.* Et ratio hujus resolutionis est, quia hujusmodi exceptio est quædam compensatio, quæ non fit ipso jure, sed debet opponi ab homine, ut per gloss. & doctores in *l. si ambo. in princ. ff. de compensation.*

6. Secundo quero, an prædicta in 2. not. habeant locum etiam in venditione prædii censualis? Videtur

quod sic, quum non appareat ratio differentiz. Quemadmodum enim in venditione feudi quinta pars pretii debetur domino: ita in venditione rei censuariz duodecima pars pretii debetur, ut *infra tit. seq. §. 76.* Et quum utroque casu sit quota pars pretii, videtur uniformiter solvenda per venditorem qui pretium recipit. Id enim quod defalcatur ab aliqua re, aufertur ab eo ad quem pervenit res defalcanda, ut patet *ff. & C. ad l. Fal. per tot.* Contrarium est dicendum quod in re censuali totum est pretium francum venditori, etiam si non dicatur. Et duodecima pars pretii est alia quantitas sic taxata, à pretio separata, quam emptor debet solvere de suo, probatur *infra §. 78. ibi. tel. acheteur.* Ubi hoc onus nominatim imponitur emptori. Sed in feudis semper imponitur venditori nisi aliter sit conventum, & ita solet observari. Nec video rationem qua differenter cautum sit, nisi quod apud nos & forte ubique in regno. (excepto ducatu Burgundiz, Borbonii, & Alverniz) feuda * licet nobiliorem titulum habeant, tamen sunt deterioris conditionis, & magis onerosa quam censuaria prædia, quod patet ad sensum: quia quando censuale prædium venditur, debetur directo domino solum duodecima pars, sive unica uncia totius pretii: sed quando feudum venditur, debetur in duplo plus, videlicet quinta pars pretii, quæ ascendit ad sextuncem & quintam partem sextantis, sive ad duas uncias, cum quinta parte duarum unciarum totius pretii. Quando autem prædium censuale alio modo quam per venditionem transfertur, nihil domino debetur: sed in feudo semper debetur relevium, excepta linea directa, & licet in censuibus quolibet anno solvatur domino modicus census ad recognitionem domini directi, illud est valde modicum & nullius comparationis ad onera feudalia, & loco cuiusdam multæ quæ in censuibus imminet non solvendi censum, vel occultanti laudimia, longe major multa imminet in feudibus ex defectu fidelitatis, videlicet amissio omnium fructuum. Et hac forte ratione consuetudo nostra, & communiter reliquæ consuetudines regni, non imponunt onus solvendi quintum pretii ipso emptori feudi qui satis oneratur feudibus oneribus: sed imponunt onus solvendi duodecimam (quæ levior est) emptori censualem, qui non ita onerabitur conditione censuali.

7. Regulariter autem * laudimia, gabeliz, & similia onera, debent solvi per emptorem, vel alium acquirentem, sive per eum ad cuius commodum sit contractus, ut tenet Alber. in l. *ideo. ff. de condit. furti.* Bald. in rubr. C. de reb. credi. & *jurejur. quest. 3. in l. prædium. col. 2. C. de adlit. edito. per l. debet.* (quæ tamen non probat.) *ff. de edil. edit. ad hoc. l. fin. juncta gloss. in verbo accipere & ibi Jalon. col. 9. quest. 1. C. de jur. emphyt. Decis. Tholoz. 451. Socin. consil. 249. lib. 2. & generaliter omnes scribentes ubique.* An autem debeant restitui una cum pretio per redimentum in vim pacti simplicis de retrovendendo, dixi *infra §. 184.* Redeundo ad textum nostrum, Amplio primo conclusionem §. nostri, etiam si fiat venditio de consensu patroni, & in casu in quo non esset locus retractui, ut quando cum alio vendidit, ut dictum est *suprà §. 20. gloss. 1.* quia nihilominus petere potest quintum pretii vel etiam subquintum si opus sit. Quod autem multi dicunt patronum consentientem venditioni feudi excludi ab omni jure suo, ut tradit Matth. de Afflic. in *Decis. Neap. 112.* in fine non est verum, nisi in illo jure dumtaxat quod oritur ex eo quod invito & irrequisito domino vendatur, quod nullum est in hoc regno, ut in d. §. 13. *gl. 5. in prin.* Amplio secundo, etiam si vendatur sub facultate redimendi sive temporali sive perpetua: quia sicut nihilominus locus est retractui, ut *suprà §. 20. gl. 5. q. 3.* ita etiam (si malit dominus) habet quintum denarium, sed semel tantum, videlicet pro venditione, non autem pro redemptione, ut in §. *precedenti quest. 3.*

8. Pleraque tamen consuetudines hujus regni, vo-

lunt nulla hujusmodi jura deberi pro venditionibus quæ sunt sub facultate redimendi infra modicum tempus quando infra illud tempus redimitur, ut de facultate redimendi limitata ad triennium disponunt consuetudines Trecentis §. 34. Victriaca §. 33. & sunt multum rationabiles. Aliæ autem rationabiliores, permittunt sine onere quinti vel subquinti vendi sub facultate redimendi usque ad novem annos, quod etiam dicitur modicum tempus, ut consuetudo Blesensis §. 82. & §. seq. Turonensis in *tit. des rachapti. §. 16.* Cænomanens. §. 178. & Andegavensis §. 362. consuet. de Lorris. *cod. iii. §. 77. & §. 78.* Dura autem & diversa est in hoc consuetudo Meldunsis. §. 131. ubi vult deberi laudimia nendum de venditione facta sub pacto redimendi, sed etiam de redemptione, nisi redemptio sit limitata ad quinque annos, & infra illud tempus redimatur, quo casu debentur semel tantum, videlicet ex venditione, & redimens tenetur ea restituere emptori, quamvis hoc casu nulla laudimia de novo debeantur domino ratione redemptionis. Et hic est clarus sensus. d. l. 13. ubi mendosa est litera in linea pen. ibi. *Et serateni l'acheteur. quia debet scribi & legi. & ne serateni le racheteur.* Et adverte quod diximus apud nos semel deberi jus quinti in venditione sub pacto redimendi, procedit in vera venditione, non autem in facta & simulata loco pignoris, ex qua (hoc probato) nihil deberetur secundum notata *suprà §. precedentis. quest. 16.* ad quod vide etiam Matth. de Afflic. in *tract. de jure patroni. in ver. licet enim. col. 7.* Tertio hic §. generaliter ampliatur in omni casu in quo patronus potest retrahere jure feudali, ut tunc multo fortius si velie possit eligere quintum pretium quod est minus, nisi rarissime, ut *infra eodem quest. 3. conclus. 2.* Non autem semper locus est retractui, ubi potest exigi quintum pretii, ut in venditione facta consanguineo, vel una cum patrono vendente.

9. Limitatur autem hic textus primo in venditione certi redditus, etiam nominatim super feudo constituti, nulla enim jura debentur patrono, ut in simili dictum est *suprà §. 20. gloss. 4.* licet quædam consuetudines, ut Nivernensis. *eodem iii. §. 25.* aliud velint, si locales sunt. Aliud tamen est in censuibus prædiis, ut *infra tit. seq. §. 76.* Limitatur secundo, tertio, quarto, quinto, in casibus primæ, secundæ, tertiæ, sextæ, & septimæ fallentiarum positarum ad retractum feudalem §. 20. *gl. 5. num. 10.* In reliquis autem fallentiis ibi positis debet hic §. ampliari. Item limitatur sexto nedum in venditione ipso jure nulla, sed etiam in venditione valida, sed postea rescissa & resoluta tali rescissione & resolutione per quam retro annullatur & reducatur ad non causam: sive hujusmodi resolutio fiat ipso jure, ut in vim pacti legis commissoriæ, seu additionis in diem, sive non ipso jure, sed per sententiam: sive beneficio specialis restitutionis in integrum, ut in venditione, solemniter sed non utiliter facta per minorem, sive alia dispositione juris communis, ut *ex l. 2. C. de rescind. vendit.* His enim omnibus casibus non debentur jura quinti denarii in feudis, nec pariter jura laudimiorum in censuibus prædiis, imò soluta repeti & condici possunt. Et circa istud capitulum quando resolutio non sit ipso jure satis disputatum est in §. *precedenti.* Ideo brevitate causa remitto ad ea quæ ibi in simili dicta sunt in *quest. 3. & seq.* Sed illud primum capitulum quando resolutio sit ipso jure ut in pacto legis commissoriæ, vel additionis in diem, non fuit ibi discussum, quia non erat propria materia illius §. Quod ut breviter & resolutive habeas, dico primo in pacto additionis in diem, quod si deficiat conditio & nullus meliorem conditionem infra præfixum tempus offerat, manet emptio & incommutabilis efficitur, & omnia jura sive retractus vel quinti denarii aut laudimiorum dominis directis ab initio puræ, sed sub conditione resolvendæ venditionis resoluibiliter & commutabiliter acquisita, efficiuntur hoc respectu stabilia & incommutabilia. Si vero con-

* Quid de venditione sub pacto redimendi ad modicum tempus.

* Feuda magis sunt onerata quam censuaria prædia.

* Laudimia, gabeliz & similia debent solvi ab acquirente.

* Nulla jura dominicalia debentur ex venditione nulla vel annullata.

* Quid de additione in diem.

ditio extet, alio meliorem conditionem offerente cui res addicitur, tunc prima venditio ipso jure resolvitur, & ex secunda tanquam sola & prima subsistit, in tantum quod si primus emptor adhuc extraneum licitorem vincat, & meliorem offerat conditionem, & sic rem obtineat, nova contrahitur emptio & venditio. *l. item quod dictum. §. si quis extiteris. ff. de in diem additione.* Et quamvis illa nova venditio sit tertia contractuum numero, tamen stabilitatis & acquisitionis effectu, est sola & prima. Et ex hac sola debentur, quæcumque jura, sive domicalia ut laudimia, sive impositiva ut gabellæ: ex præcedentibus autem contractibus seu venditionibus tanquam ipso jure annihilatis debentur. In pacto * autem legis commissoriæ, statim quidem ut in præcedenti oriuntur & cedunt omnia dicta jura, sed resolubiliter, quemadmodum venditio, statim pure, sed sub conditione resolvenda contrahitur. *l. 2. ff. de in diem addit. l. ff. de lege commissio.* Unde si emptor solvat pretium in termino, vel post terminum recipiatur à venditore, aut aliter non sit locus legis commissoriæ, remanet venditio incommutabilis, & consequenter omnia prædicta jura: Si autem non fuerit solutum in termino, & venditor lege commissoria utatur: sicut venditio ipsa resolvitur & pro infecta habetur, ita & omnia prædicta jura, adeo ut vel soluta per conditionem ob causam vel sine causa repeti possint, secundum norata in similibus in §. præcedenti. Interim autem dum hæc prosequor, oblatus est mihi pulcher casus, quem propter resolutionis connexionem & utilitatem quam brevissimè & omnis narrationibus, & actis hinc ad institutum nostrum non facientibus inferendum duxi.

* Quid de lege commissoria.

* Thema:

10. Quidam * nobilis ob bellum profecturus vendidit & cessit feudum suum mercatori pro septem mille libris, & recepit mille die 21. Junii, de reliquis autem sex millibus conventum est tria millia solvenda proximis calendis Novembris, & residuum, videlicet alia tria millia, post annum, & quod venditor fruereetur usque ad proximas calendas Novembris. Et actum est quod nisi pretium solutum fuerit in præfatis terminis, venditor poterit sine ministerio justitiæ realumere feudum suum sive fainam illius, deinde dictus nobilis mense Augusti occisus est in bello strenuè pugnans apud Morinum pro tuitione urbis & reipublicæ Franciæ. Cuius vidua mense Octobri composuit cum patrono pro laudimiis dictæ venditionis ad summam septingentarum viginti quinque librarum, super qua promptè solvit quadringentas, reliquum vero certis terminis solvere promisit. Deinde calendis Novembris per procuratores suos interpellavit emptorem ad solvendum dictam summam trium millium, sed non solvit unde vicesima die ejusdem mensis in judicio præfente & consentiente emptore, & absente patrono, declaratum fuit contractum annullatum & resolutum esse ex defectu solutionis, & in vim pactionis contractus. Postremo vidua rescriptum à cancellaria regia obtinuit quo mandabatur ballivo Blesensi constituto de narratione dictam compositionem laudimiorum cassari, & patronum cogi ad restituendum literas obligatorias & summam quadringentarum librarum quam receperat, & liberandum viduam à residuo. Pro actrice scripsit dom. Dionysius * Pontanus vir optimus & doctissimus Blesensis advocacionis decus. Et allegabat primo triplicem esse perfectionem contractus, scilicet conventionalem, obligativam & acquisitivam seu executivam, ut per Bald. in *l. 1. col. 1. C. de peri. & commod. rei vendite.* Et dictam venditionem nunquam fuisse perfectam ultima sui perfectione cum nunquam fuerit res tradita; & consequenter nulla deberi laudimia, quæ per consuetudinem Cænomanensem, sub qua illud feudum erat situm. §. 175. debent solvi per acquirentem, & sic consuetudo non vult laudimia ante deberi quam emptor factus sit dominus. Alioquin non potest feudales actus & jura gerere & solvere per can-

* Dom. Dionysius Pontanus.

dem consuetud. §. 135. Et plura alia ad hoc inducebat quæ omitto. Secundo quod ante traditionem factam & sic re integra partes mutuo consensu discesserunt à contractu, quod facere potuerunt. *l. 1. C. quando liceat ab empt. discedere.* Tertio, quod venditio erat facta sub clausula resolutive cadente in pactum legis commissoriæ, quo casu non solveretur in termino, & sic resolutio contractus, etiam omnia accessoria & ab illo dependentia esse resoluta. Quarto, quod de consuetudine Cænomanensi §. 136. 172. licet vendere sub pacto de redimendo usque ad novem annos, & nulla jura debentur patrono, igitur multo minus hoc casu ubi infra quatuor menses & decem dies, contractus resolutus est ipso jure. Quinto, quod in omnem eventum non poterat vidua se obligare pro filiis, & quod ejus respectu dicta promissio erat sine causa. Patronus autem in oppositum multis rationibus nititur tendens ad abolitionem, & ut interim per modum provisionis contractus compositionis exequeretur. Et ponebat in facto quod vidua colluserat cum emptore, & eum solvere paratum, verbis & donis dissuaserat, & ad consentiendum voluntariæ resolutioni venditionis induxerat. Plus etiam dicebat dictam compositionem non esse factam sine causa, tum quia patronus habebat jus retractus, cujus medio poterat ipse pretium solvere in terminis, & feudum suum facere. Tum quod major summa debebatur patrono pro laudimiis, quam ea ad quam compositum fuit. Et sic quod intelligitur de ea summa tractatum cum præfente & incommutabili jure retractus domino competenti, & loco majoris laudimiorum summæ, quæ poterat incommutabiliter deberi, si neque patronus retraheret, neque contractus resolveretur. Dicebat etiam præcessum fuisse à lege commissoria per receptionem ducenarum librarum in partem pretii. *l. commissoria. C. de pact. inter empt. & vend.*

11. Viso * & examinato processu, quem ad me transmisit Claudius Mustetus subpræfectus Blesensis vir integerrimus; Respondi Actrici conclusiones suas adjudicandas, reum ab incidenti petitione sua excludendum, & in expensis damnandum. Non per primam rationem actricis, quia sufficit venditionem esse perfectam contractu & obligatione, ad hoc ut hujusmodi jura sint debita, nec requiritur perfectio ultimata, ut supra §. 10. gloss. 3. Nec per secundam, quia ante resolutionem res desiderat esse integra respectu patroni, qui acceptaverat jura sibi debita: sed per tertiam rationem, quæ sola est concludens: & quamvis in dicta venditione non fuerit expressa formula verborum legis commissoriæ, quæ habetur in *l. 2. & per tot. de lege commiss. per gloss. & doctores in l. 1. de donat.* videlicet si ad diem pecunia soluta non sit, res sit inempta, illa verba non sunt de forma: sed sufficienter æquipollentia, ut sunt omnia quæ impotant resolutionem directo & ipso jure. Textus in *l. fin. §. 1. ff. de resond. vendit. ubi notat.* Bald. quod * pactum legis commissoriæ æque sit verbum habeatur pro infecto: sicut per verbum res sit inempta: quia utrumque verbum est directum. Sufficiunt ergo quæcumque verba directa. Et consequenter idem est si sint verba importantia executionem facti, & sic præsupponunt resolutionem ipso facto, quia non lex imponenda nudis verbis. *l. 2. C. communia. de leg. 1.* Hinc generaliter dixit Bald. in *l. ea lege collat. 2. versic. ego dico. C. de condit. ob caus.* quod idem est in omnibus pactis habentibus vim resolutivam principii contractus & traditionis & seq. Paul. in *l. ab emptione.* Paul. Raph. Cuma. in *l. 1. ff. de donat.* Paul. Alexand. in *l. qui absent. §. 1. ff. de acquir. vel amit. possess.* Philipp. Cornæus in *consil. 90. in collat. 2. lib. 4.* Philipp. Decius in *consil. 187. num. 4.* Jason in *consil. 128. collatione. penult. lib. 4.* Hic autem actum fuit quod in defectum solutionis posset venditor sine ministerio justitiæ se reinsalinare, id est (ex communi usu loquendi) realumere, possidere, & frui propria

* Solutio.

* Verba legis commissoriæ non sunt de forma.

propter rationem, que sunt verba directa & executione non importanda, & sic resolutionem ipso jure necessariam presupponunt & inducunt. Secus si fuissent alia verba commissa, quia in contractibus omne verbum commune est obli quum, inquit Bald. in l. 1. C. de pact. inter emp. & vend. quod est intelligendum quantum ad eff. dom. dominii revertentis in se in dubio. Si vero constet intentionem partium fuisse, quod in defectum solutionis, vel alium creatum, omnia in premissis ista reponantur, non recedat quantum ad resolutionem quicquam sit de re ar. latio. ne dominii ipso jure ad quos verba directa requiruntur, quibusvisque verbis hoc fuerit expressum.

* Supplicia
sunt verba
commissa.

* Verba
directa et
commissa.

* Consi-
deratio est
sola in re-
ponenda, nisi
animo
aut accide-
ntibus ne-
cessitas
ad illud.

* Verba
formalia
legis cum
multitudine.

* Licet ver-
ba non est
de forma
nisi legis
commis-
sionis vel ad-
commissum.

12. Est et notandum quod * verborum directorum & ipso jure resolutionum, quedam sunt directa & resolutione ex propria sui forma & figurata ut illa in empta, vel in vendita, vel in venditio habetur pro se facta, de omnibus in l. 2. § per te. ff. de leg. v. omnia in l. in. ff. de re sol. v. cetera. Quaedam vero sunt directa & resolutione per antecedens necessarium ut ea que executionem facti important: & sic necessario resolutionem ipso jure presupponunt & inducunt, ut in themate. Hinc est quod verba etiam * futuri temporis que locant in executionem legis, presupponunt & inducunt dispositionem de presenti, & operantur ipso jure tanquam directa. Textus in cap. ex litera. cap. ex parte, & ibi Bart. Pannon. de sponsa. & materiam ad hanc que comitit Felix. in r. & ad plures. v. cetera. in Sale resp. Et est ratio quod * consequens, vult etiam & dist. omnia antecedens necessarium ad illud. cap. illud. ff. de acqui. vel amitt. heredi. cum quisq. Adde quod questionem nostram in similibus terminis decidit Bald. in reper. l. Embulus. in princ. colla. 1. ff. in iur. p. q. quibuslibet ubi similibus questionem format in hac specie. Venit ubi pro fecim, hoc pacto appposito quod si non solvatur intra mensem, licet mali alii vendere: Quamvis utrum sit factum legis commissa? Et decidit ibi Baldus quod sic, & hanc rationem expressim reddidit, quia expressio. ff. de iur. parti. ter ipso efficiens censetur effectum, & sic patet quod verba, res sit integra, que ponuntur in d. l. 2. ff. in lege commiss. * non sunt de forma, imo nec etiam requiruntur, nec sunt de forma hanc verba, res sit integra vel pro integra, vel alia verba primario & formaliter directa & soluta: sed sufficiunt quocumque verba important executionem facti, & presupponunt resolutionem ipso jure, prout illa: quod si non fuerit solutum licet venditorem suam propria autoritate reassumere, ut in themate vel quod est licet etiam vendere, ut in questione Baldi. Huiusmodi enim verba que exprimit effectum resolutionis, revertentem continet & exprimit ipsam resolutionem, & sic sunt directa, & resolutionem ipso facto operantur, & in effectu sunt verum pactum legis commissorie, cuius forma non consistit in certis in d. l. 2. prescriptis, vel in math. matris in verbis, quibus l. x non est importanda: sed in omni dispositione vel clausula important resolutionem contractus, seu reductionem ad pristinam statum in certo evento.

13. Et hinc est ratio quod * licet in vulgari formula pacti legis commissorie que habetur in d. l. 2. § per te. & sic ubique in iure sit parva & expressa certa dies solutiva, & qua praxione incipit & concepit illud pactum, tamen illa praxio die, & illa formula concipiendi dicitur pacti non est de forma, quia licet fuerit omnia, nihilominus est pactum legis commissorie, ut expressim decidit Bald. in d. reper. l. Remissio. in princ. colla. 1. per textum in l. si quis hac lege. in princ. ff. de re vendit. Ubi hoc optime & clarissime probatur, quia licet in vulgari formula legis commissorie, dies certa exprimitur, infra quam nisi solutum fuerit res sit incepta, ita vulgari formula pacti additionis in diem, quam tradit in i. in solutis in l. ff. de iudic. ad illud. certa dies per agitator, infra quam

si melior condicio ab alio offeratur, venditio resolvetur, etiam si nulla dies sit in ea ad hoc parva nec apposta, nihilominus est verum pactum additionis in diem. Textus in d. l. si quis in hac lege. Igitur resolutionem tri pactum legis commissorie, etiam in expressis nec parva die solutiva & resolutionis, pura sit conventum quod si emptor fuerit in mora seu non solv. et ad voluntatem & interpretationem m. x. dicitur, aut aliud pactum non impleverit, licet a venditione recedat.

14. Patet igitur quod illa formula: non sunt de forma, imo nec etiam requiruntur verba mere directa, & d. sufficienti quocumque verba instantanea resolutionem, five importent quod contractus sit ipso facto solvatus, vel a: verba, mere dicta res sit incepta vel in facta, five quod contractus solvi debeat, & ad perfectum statum reduci, ut hanc verba, a venditione recedatur, que sunt futuri temporis & de se obligata & non directa. Tamen quia apparet de intentione partium, & quod apponitur ad resolvendum contractum, inducunt resolutionem, & per ea efficaciter conceptus pactum legis commissorie, vel additionis in diem. Textus est in d. l. si quis hac lege. in princ. ubi recedatur ab emptore. Et sic patet etiam esse opinionem * Alberici, in l. in traditionibus. ad fin. ff. de pact. ubi querit, si in venditione de traditione actum sit quod nisi solvatur pretium solvatur, venditor possit rem vendicare, utrum valeat illud pactum? Et decidit quod non, quia non est directum, res sit integra, quod est illud, quod illa verba non * possit venditor rem vendicare, imputare accusationem revertentis dominii, & necessario presupponit dominium parum ipso jure revertenti, alioquin non posset reverti, nec rectorio formam solvi. Et sic non sunt verba mere obligata, nec efficit illa simpliciter dominium revertatur, sed sunt verba directa per necessarium antecedens. Imo multo magis videtur directa & resolutiva, quam illa, a venditione recedatur, de quibus in d. l. si quis in hac lege. in princ. & illa res a domino abeat de quibus in l. ff. de in re addit. Igitur quum sit apposta ab initio contractus, verum pactum legis commissorie operatur, et quod dicitur est de verbo vendicare, multo fortius dicendum videtur de hoc verbo propria autoritate reassumere, five reassumere, de quo agitur.

* Coram
Alberici.

* Verbum
autem non
operatur.

15. Præterea dato & non concessio quod in presenti questione non estemus in terminis potest legis commissorie, & quod verba de quibus agitur non essent recipiendia, nec ullo modo directa: & dato quod essent mere obliqua, adhuc idem est effectus quantum ad id de quo queritur: quia necum sit venditio resolvatur ipso jure, sed etiam ibi per sententiam, vel via actionis aut exceptionis, dummodò terti ad non curiam redeatur & solvatur, non ex nova causa, sed ex necessitate & causa veteri ipsi contractus inexistenti, nulla jura utilia parvum d. beatur, sed etiam soluta possunt repeti, etiam medio tempore processum fuissent ad traditionem realem & traditionem dominii ipso jure non revertibilis per notata hanc supra * §. 22. q. 5. §. 6. 7. & 8. y. Unde si estis ius par in terminis l. 1. C. de pact. inter emp. & vend. ubi pactum fuit venditio & traditum sub pacto quod revertetur ad venditorem, si intra certum tempus solvum pretii non perficeretur, verum est quod solvum non facta, non potest primum vendicare, non est formale nec æquivalens pactum legis commissorie. Et sic dominium ipso jure non revertitur etiam quocumque modo, aliis contractus solvatur aut potest per Alex. in d. l. g. peripit in solutis. 2. l. 2. ubi. Tamen efficaciter actio ex vendico agi potest ad restitutionem pacti, & resolutionem contractus, Textus in d. l. 1. Quamvis enim non fuerit expressè virtualiter actum, ut in defectum solutionis, ex tunc contractus resolvatur & dominium revertetur ipso jure: tamen actum facti ut deberet solvi & restitui. Cùm autem hac resolutio

* Hic §.
partem
procedit
Eius in iur.
§. 21.

ex lege & vi contractus (quamvis via actionis & non ipso jure) subsequatur, consequens est jura feudalia ex eodem contractu orta eodem exceptionis vel actionis jure resolvi. Cum igitur in casu præsentis per non solutionem venditio ipso jure retrò annullata est, & reducta ad non causam tanquam infecta, saltem via exceptionis vel actionis resolvi debuit, prout omninò resoluta fuit, consequenter nullus locus esse potest juribus feudilibus. Non tamen locus est conditioni indebiti, quamvis quodammodo vidua plus debito solverit, in quantum non exigit cautionem de restituendo in eventum resolutionis. Sed locus est conditioni sine causa. Non obstat factum positum à reo. Tum quia per instrumenta publica, summationem viduz. & responsionem emptoris, & alia producta in processu, satis verisimile erat præsentem collusionem (quam reus non obtulerat probare, sed tanquam non esset probabilis litem juridicialiter constituerat.) * calumniosam esse allegationem, & merito contemnendam per theoriam Innoc. cap. post electionem, de concess. prebend. quem sequitur Bald. in l. 2. collat. 5. C. senten. referendi non posse. Canonista in cap. nullus. de presum.

* Calumniosa allegatio contemnenda

16. Sed quia nolo præsumptionibus judicare, aliter respondeo quòd etiam hoc probato non relevaret, quia cum patronus non sit de contrahentibus, non habet ejus respectu locum regula l. jure civili. ff. de cond. & demonstrat. Sicut nec respectu tertii, cui sub aliquo conditionis eventu jus competit. Cum igitur jus patroni sit penitus resolvable si contingat non solvi in termino, satis est effectualiter non esse solutum, & emptorem à jure contractus cecidisse, sive ex inopia, sive casu, sive voluntate non solverit, quemadmodum in terminis ejusdem consuetudinis Cœnomanensis (quæ est in hoc æquior nostra) si emptor qui emit sub facultate redimendi usque ad novem annos, in fine novennii compellat venditorem ad redimendum, & forte ei in hoc pecuniam mutuet, frustrabitur patronus omni jure feudali, nec potest conqueri, quia nullum jus habebat in hunc eventum. Nec etiam obstat, quòd reus allegabat de causa compositionis, quia non erat fundata super eo quòd patronus aliàs retrahere intendere, nec super transactione futura dubii eventus. Et sic illæ causæ, tanquam extraneæ & impertinentes, non debent considerari, quia non ea quæ forte sunt in proposito & mente alterius, sed quæ ab utraque parte intenduntur & conferuntur, insunt contractibus & eos informant. l. si repetendi. C. de condit. ob causam. Minus obstat ultimum quia d. l. commissoria. & l. fin. ff. de leg. commiss. non loquuntur, nisi in receptione pretii, vel dilatione data, aut alia approbatione facta post tempus legis commissoriae, quorum nihil hic contingit. Unde licet aliquid ante terminum receptum fuerit, tamen non fuit derogatum pacto legis commissoriae, ex quo semper aliquid restabat ad solvendum in termino. Tum ex abundanti vidua protestata erat de resolutione contractus, nisi integra fieret solutio in termino. Quòd autem de Velleiano subsidiatè allegabatur ex parte actricis, non congruebat actioni intentatæ & conclus. onibus assumptis in dicto rescripto, ubi non agebatur de subducenda muliere ab obligatione, & restituendo veteri debitori, sed de declarando indebito, & ita per prædictas rationes judicatum fuit. Ex his multa alia in simili decidi possunt.

17. Tertio quæro, Vassallus vendidit feudum suum Titio, & transtulit per traditionem veram vel fictam habita fide de pretio. Sed Titius si fellit in termino, vel etiam termino non apposito solum vertit, solutione non facta. Utrum locus sit retractus feudali, vel quinto pretii? Et primo videretur utrique juri locum fore, videlicet alterutri ad electionem patroni. Probatur, quia statim venditione facta utrumque ejus alternativè quæsitum est patrono. Et plus ex eo quòd venditor habita fide de pretio realiter tradidit, desunt res esse integre, ita quòd patronus non potest amplius

amittere jus sibi quæsitum, etiam mutuo consensu & distractu parrium, per notata suprâ §. 20. gloss. 5. num. 14. & 18. Igitur videtur quòd multo minus amittere debeat dissensu vel fallacia solius emptoris, & maxime si antequam falleret emptor, patronus manum injece- rat feudo vel petierat jura sua.

Rursus continuando materiam ejusdem quæstionis quæritur, Quid si propter fallaciam primi emptoris, venditor vendat secundo; An debeantur duplicia jura quinti? Huc sese offert latissima disputatio; sed breviter resolvendo, pono tres conclusiones. Prima, si re ex parte patroni integra, venditor feudum suum recuperat propter fallaciam emptoris, patronus nullum jus prætereendere potest. Ratio, quia jam venditio est pro infecta, resoluta & reducta ad non causam. Nec obstat quòd res semel habita fide de pretio tradita abiit in creditum, & quòd vendicari non potest à venditore. l. procuratoris. §. plene. versic. sed & si dedi. ff. de tributaria in rem actio. quia hoc non procedit quando emptor tempore venditionis & traditionis, vel habitæ fidei de pretio habebat animum fallendi, quia tunc & traditio & datio fidei de pretio tanquam dolo extorta, nulla est ipso jure, nec dominium transfertur. l. si quasi. ff. de pignor. actio Idem si * postea infra modicum tempus fecerit, quia ex temporis brevitate & eventu præsumitur quòd etiam tempore venditionis, & habitæ fidei de pretio habuit animum fraudandæ. Et sic requiritur nullam esse venditionem, & dominium non fuisse translatum. Ita quòd venditor in re vendita præferretur omnibus creditoribus & aliis quibuscumque, quia pollet rem vendicari. Et ita tenent Bald. Angel. Paul. Alexander in l. si cum doctem. §. fin. ff. solut. matrimon. Nec obstat quòd Paulus de Castro. in d. l. procuratoris. §. plures. ff. de tribu. limitat dictam decisionem, cum Bald. & Angel. in d. §. fin. ut procedat in venditionibus mercatorum, qui non consueverunt vendere merces suas ad terminum, sed solum pro præsentis pecunia, quasi tunc in dubio non videatur * habita fides de pretio, secus in aliis rebus & personis vendentibus ad terminum. Quia respondeo quòd etiam citra dationem termini solvendi, per traditionem simpliciter factam, videtur tradens sequi fidem recipientis & habere fidem de pretio. §. venditor. instit. de rer. divi. gloss. in d. versic. sed & si dedi. Tamen istud limitatur dum recipiens fallit stouim, vel infra modicum tempus: Tunc enim etiam fides expressè habita & data præsumitur dolo extorta, & sic non valet, nec prodest, & venditor potest iterum alii vendere, nec dicitur secunda venditio, sed prima, quia præcedens nulla fuit, unde non habet locum l. qui duobus ff. ad leg. Corn. de Falsis.

* Emptore infra modicum tempus fallente potest venditor rem vendicare.

* In dubio per traditionem videtur habita fides de pretio.

18. Fortius inquit Bald. post Olofre. in l. venditor ex hereditate. ad fin. ff. de hered. vel actio vendit. quòd * vendens rem duobus, non incidit in crimen falsi, si primus emptor non solvit pretium. Idem Bald. in §. si facta. ff. de feud. fuer. controu. inter dom. & agna. Bald. Saly. & alii in l. quoties. C. de rei vend. Imo. Raph. Cuma. Alexand. Jaf. in l. a Divo Pio. §. si emptor. col. 2. ff. de re judi. Fabia. in tract. de empr. & vendi. in 3. quest. principal. quest. 26. Et pulchrè Franc. Cur. in consil. 22. quòd sane intelligendum est quando primus emptor fuit in mora solvendi. Secunda conclusio, si antequam emptor fallat, & venditor rem suam sibi habere & retinere voluerit, prævenit patronus sive manu injecta, sive petitione exhibitionis instrumentorum & solutionis jurium. Tunc quantumcumque fallat emptor, poterit patronus potestate feudali feudum retrahere, quia nullius interest. Sed si nolit retrahere non poterit quintam pretii, nec aliud quicquã juris petere, imo si quid exegerit, debet (quatenus locupletior factus) restituere, quia resolvitur venditio, & ad non causam reducitur. Et hic est casus singularis, in quo locus est retractui, sed non quinto denario. Tertia conclusio, si venditor rem recuperatam vendat secundo, locus est

* An vendens duobus incidat in crimen falsi.

est retractui, vel quinto pretii, ex hac secunda & efficaci venditione. Et istæ conclusiones habent etiam locum in retractu proximitatis; ut videlicet habeat locum ubi diximus locum esse retractui feudali, alias non. Et pariter ubi diximus esse locum quinto denario in re feudali, locus erit laudimii, si res sit censualis, aliàs non.

19. Quarto quæro, de specie quæ his diebus in facto accidit. Vassallus subfeudum à se immediatè movens, certaue causa reversum possidebat tanquam separatum à feudo principali, non enim tenetur confundere & unire cum feudo principali, ut diximus supra §. 20. gloss. 1. quæst. 13. Et idem de latifundio censuali dependente ab eodem feudo: Vassallus autem primo vendidit dictum subfeudum vel latifundium: modo certum est si nihil aliud faciat, nulla jura debentur vendenti, nec etiam superiori patrono, per notata supra §. 13. gloss. 1. quæst. 12. Sed accidit quod infra paucos dies permittit simpliciter feudum suum cum dicto subfeudo, vel latifundio nuper vendito. Novus acquiritor accedit ad patronum fidelitatem & pretium offerens: patronus petit quintum pretii, vel de permutatione fraudulenta. Antequam veniam ad solutionem, adverte quod ad hoc ut patronus, vel alius directus dominus conqueri possit ratione contractuum factorum in fraudem suorum jurium, non sufficiteum allegare & probare fraudem, sed requiritur quod alleget & probet simulationem. Ratio, quia libera est facultas in sic, vel sic contrahendo. *l. sicut C. de actio. & obligat.* cum vulga & bonus textus in *l. penult. C. de socio.* Unde si alias volens vende. & permutet, quamvis probetur communicato consilio inter contrahentes ita convenisse, ut essent immunes à juribus debitis ex venditione: tamen dominus directus non potest aliud petere quam quod ex simplici permutatione debetur, quia in veritate nulla est venditio, sed tantum permutatio.

20. Quemadmodum in simili emptio facta sub pacto de retrovendendo ad certum tempus, non est pignoriatio, nec contractus usurarius aut illicitus, ex eo solo quod præcessit colloquium de mutuo, quia emptor noluit mutare, sed emere quod potuit justo pretio, ut notat Panorm. & alii in cap. ad nostram. in fin. de empt. & venditio. latè Conrad. *Summario in septem partibus. de contrac. quæst. 84. conclus. 3.* Nec obstat quòd hic dicatur fraus fieri creditori futuro, ut per Bald. in rubr. C. de revo. his qua in fraud. credi. per scribentes in §. Item si quis in fraudem. in sum. de actio. quia potest esse verum quando postea litur in creditum, & subsequitur creditor qui fraudatur ex actu præterito ad hoc ordinato. Sed hic non sequitur creditor, quia non proceditur ad ullam venditionem, vel alium actum ex quo incipiat aliquid aliud deberi domino directo, cui nihil acquiritur ex certo contractu, nisi contrahentibus placuerit ita contrahere. Unde si nolint sic contrahere, sed aliter, non fraudatur dominus cui nihil adhuc est acquisitum. Sed si velint sic contrahere, & fingunt se aliud agere, tunc detecta simulatione fraus non patrocinatur, sed dominus jura sibi debita exiget, inspecto eo quod verè actum fuit. *Argum. l. 1. & per tot. C. plus vale. quod agit.* Solutio igitur quæstionis pendet, an præfati contractus sint simulati, vel non, quod consistit in circumstantiis facti, in quibus certa regula dari non potest. *juxta l. mora. ff. de usur. l. de accessionibus in princip. de divers. & tempor. prescrip.* Ideo pro nunc, & gratia exempli, ut alia transeam, dico quod si pretium dicti latifundii non correspondeat latifundio, sed feudo, & fuerint proloquia de venditione feudi. & vitandis oneribus quinti pretii, tunc ex temporis brevitate, correspondentia pretii, & personarum identitate, & proloquiis, præsumam venditionem latifundii esse actum penitus simulatum, videlicet de contractu ad non contractum, & contractum sequentem esse simulatum de

Tom. I.

ficta permutatione feudi, ad veram ejus venditionem. Et quod in veritate non sit nisi unus contractus, videlicet venditio feudi, pro illo pretio pro quo finxerunt se vendere latifundium, vel subfeudum. Pro reliquis autem conjecturis & speciebus casuum & fictionum recurre ad loca ordinaria, & tractatus simulationum (quos transcribere nolo) & ad plures casus simulationis in simili examinatos infra §. 184.

21. Quinto quæro, de quæstione quotidiana & valde necessaria. Titius emit feudum simpliciter, vel nomine suo, deinde illud tradidit & cessit Caio, recepto eodem pretio: Declarando tamen quod emerat ex mandato Cui, & ad ejus commodum & utilitatem, & quod ei tradit agnoscendo bonam fidem. Caius offert patrono fidelitatem, & unum quintum pretii. Patronus petit duplex, tanquam ex duplici venditione. Breviter omiſsa disputatione quæ nimis esset proluxa: Respondeo, quod ex quo constat bis intervenisse pretii numerationem, & translationem de persona in personam, patronus habet fundatam intentionem in duplici venditione. Et sic potest exigere duo quinta, vel ex ultima venditione retrahere, & nihilominus via actionis petere quintum pretii à Titio vel suo venditore ratione primæ venditionis. Nec obstat protestatio seu declaratio Titii, tum quia facta ex intervallo, post jus semel quæsitum ex prima venditione, & à persona suspecta, & subsistente materia fraudis aut simulationis, prætextu agnitionis bonæ & debitæ fidei, quam sit nova, vera & libera venditio. Istam conclusionem ego limito dupliciter. Primo si per instrumentum authenticum, vel aliàs per legitimam probationem appareat de præcedenti mandato Titii, ad emendum dictum feudum pro Caio, vel nomine Cui, quia tunc quamvis Titius emerit de sua propria pecunia, deinde restituit Caio tantam pecuniam reddenti, tamen in effectu non est nisi unica venditio. Nec restitutio rei, quam Titius fecit Caio, est venditio, sed liberatio debitæ fidei, sive implementum & satisfactio suscepti mandati. Et sic non debetur quintum pretii, nisi semel. Secundo limito, si à principio Titius emerit nomine Cui, quia tunc quamvis de pecunia propria, & non aliter appareat de præcedenti mandato: tamen constat quod non est nisi unica venditio, & quod restitutio sequens non est mutatio feudi, sed restitutio rei vero suo domino, quia ex traditione facta Titio, nihil ei, sed totum Caio quæsitum fuit. *l. si procurator. ff. de acquir. rer. domi. l. per procuratorem. C. de acquir. vel amitt. poss.* Et sic nullum relevium, nec aliud jus deberetur nisi unicum tantum. Sed quid, si Titius emit nomine proprio, vel simpliciter, postea declarat se emisse nomine Cui, & de ejus pecunia, nec appareat de aliqua secunda numeratione pretii, nec etiam de præcedenti mandato? Et dico quod ex hac restitutione & declaratione non habet patronus intentionem fundatam in aliquo, nisi sint aliæ conjecturæ fraudis, vel potius simulationis. Si enim in continentia, seu ex modico intervallo, & re alias integra à dicta venditione fiat hujusmodi declaratio, puto nullam simulationem in hujusmodi declaratione præsumi, sed primam venditionem nomine accommodato esse factam, & patronum debere unico quinto contentari, nisi aliud probare vellet, quod facere poterit tam ex qualitate personarum, quam cæteris circumstantiis facti, si quæ prudentis judicis arbitrio satisfaciant. Si vero Titius per aliquot annos possidet nomine proprio, tanquam dominus, & forte tanquam vassallus investitus fuerit, tunc ista aut similia satis esse puto ad præsumendam dictam declarationem simulatam, in fraudem jurium patroni, etiam alio non probato, non tamen præsumetur secunda venditio, ex quo non constat de aliquo pretio, vel mobilibus loco pretii davis vel remissis, sed vel donatio vel aliud mutationis genus. Et sic ultra quintum pretii dictæ venditionis debetur relevium pro mutatione postea secuta. Quod ut plenius liqueat,

K k

* Non prodest patro no allegare fraudem sine simulatione.

* Proloquia mutua non vitiant emptione.

Solutio.

22. Sexto quaeritur retento themate praecedentis quaestio, Utrum debeat relevium propter traditionem quam fecit Titius Caio? Videretur quod sic, quia debetur ex omni efficaci mutatione, etiam alias necessaria & debita, ut in §. *praecedenti quaest. 3. num. 14. & quest. fin.* Et quod hic interveniat nova vel vera mutatio, & translatio domini, probatur, quia licet per procuratorem seu per traditionem ei factam immediate acquiramus nobis ipsis dominium directum & possessionem, sine aliqua cessione. Textus in l. 1. C. *per quas perso. in l. per procuratorem. C. de acquir. vel retinen. posse.*

Directa actio non acquiritur per procuratorem.

in l. si procurator. de acquir. rer. domi. cum similibus. quamvis directa actio & obligatio ex eius contractu non acquiritur, excepto casu mutui. l. certi conditio. §. si nummos. ff. si certi. petat. l. 2. C. *per quas perso.* sed tantum utilis mediante cessione. l. possessio. §. fin. ff. de acquir. vel amitt. posse. d. l. 1. *per quas perso.* & in quibusdam casibus sine cessione, ut in l. Julianus. §. si procurator. ff. de actio. emp. in l. si procuratori. ubi gloss. & doctores de verbor. obligat. Tamen adhuc illud de traditione & immediata domini & possessionis acquisitione, tunc demum procedit, quando fit traditio ipsi procuratori recipienti nomine domini.

Alioquin si fiat traditio procuratori, non tanquam tali, sed tanquam ipsi, & nomine proprio recipienti, ut in themate, ubi simpliciter vel nomine suo emit & accipit, tunc nullum dominium, nulla possessio acquiritur domino, seu mandatori, sed totum quaeritur ipsi procuratori. Textus in l. res ex mandato (quae ita debet intelligi) & cum ceteris concordantiis. ff. de acquir. rer. domi. Et hoc casu cum procurator suppresso mandato suo emit, nullam habet mandatorum actionem, etiam utilem contra venditorem, sed solum directam mandati contra procuratorem suum, ad traditionem rei, vel cessionem actionum, implendo susceptum mandatum. Et sic talis procurator qui nomine suo recepit, dominus factus est titulo ex empto, quo jus quinti denarii patrono acquiritur. Et cum rem tradit mandatori, tunc demum mandator dominus efficitur, d. l. res ex mandato. & sic liquet, quod hic nova est mutatio. Igitur saltem relevium ex ea debetur.

Intellect. l. res ex mandato. D. de acquir. rerum domi.

23. Contrarium puto, quia ista nova mutatio est resolutio primae ex causa antiqua & necessaria. Et acquisitio quam fecit dictus procurator, licet illam fecerit sibi ipsi inspecta subtilitate juris, tamen non fecit pro se, inspecto affectu & effectu, sed pro mandatore, ut patet tam per eventum, quam per praecedens mandatum. Et sic non censetur nisi una effectualis mutatio, & translatio à venditore in Caium, qui non censetur habere causam à Titio, sed à venditore, mediante emptione facta ad ipsius commodum per Titium procuratorem suum. Et praefata juris subtilitas distinguens an procurator emerit, & res sit ei tradita nomine suo, an vero nomine domini, de quo per Bartol. & alias in l. qui mihi donatum. ff. de donat. non debet attendi, nisi in terminis suis: non autem in terminis hujus consuetudinis loquentis de juribus quinti vel relevii, quae intelligitur & refertur ad veras effectuales venditiones & mutationes non autem ad illas quae consistunt in mera subtilitate, quae saepe à iudicibus non admittitur, inquit textus in l. sicut. §. si debitori. ff. quibus mod. pign. vel hyp. solvi. gloss. fin. in cap. unico. in tit. episc. vel abba. in ususibus feud. prout etiam apud nos observatur, quod dominus ex contractu sui procuratoris, vel gestoris, sicut alias ex contractu nuncii recta & sine cessione agit, omisso circuitu, non attendit praefata subtilitate juris Romani. Et haec intelligo dummodo hujusmodi restitutio fiat re integra, non dico in contenti, sed quod Titius non fuerit nomine suo investitus à patrono, nec per aliquot annos possederit & administraverit tanquam dominus, quia tunc ultra jura quae competierunt ex venditione, puto quod deberetur relevium ex traditione praetextu antiqui mandati facta.

24. Rursus circa haec ad majorem praecedentium declarationem quaeritur, quid si Titius non acquisivit simpliciter nomine suo, nec etiam expresse certo nomine alieno, sed acquisivit pro eo quem nominabit, vel declarare voluerit? Et videretur perinde dicendum ut supra eodem quaest. 5. in primo membro, ac si simpliciter nomine suo emisset, quia talis censetur sibi ipsi & haeredibus suis emere & stipulari. Textus in l. secundum responsum. C. de contrab. & commut. stipulat. Facit l. Ita liber. in princ. de statuliberis. & si dicatur quod videtur emere conditionaliter pro illo quem nominabit, & sic si & quem nominaverit: tamen illa conditio est potestativa, & sic non trahitur retrò, sed valet ut extunc, ut pulchre declarat Alexand. conf. 232. num. 4. num. 5. num. 7. lib. 6. & consequenter tempore declarationis videtur esse alia nova & voluntaria mutatio ut ex nunc, & sic ultra jura primae venditionis videntur non jura deberi tanquam ex nova voluntaria venditione, si rursus pretium numeretur, vel saltem relevium deberi tanquam de simplici nova mutatione manus, si non constet de nova pretii numeratione. Facit quod Salycet. in d. l. secundum responsum inquit, quod si illa stipulatrix alteri reliquerit, ille non aget ex stipulatione, sed haeres tenetur ei actionem cedere, ad hoc etiam Philip. Decius conf. 543. col. 1. Sed his non obstantibus puto dicendum sicut in terminis primae & secundae fallentiae. supra eodem quaest. 5. num. 21. ut semel tantum jura ex dicta prima venditione debeantur, etiam si appareat de duplici numeratione pretii ex intervallo, quia satis est quod ab initio apparet emisse nomine alieno, licet personam non expresserit, quia mandator propter varias justas causas vetare potuit nomen suum ab initio exprimi, & ex hoc solo quod non fuit expressa persona, non potest colligi in fraudem patroni factum vel simulatum esse.

25. Et istud clarè procedit quando ille qui postea nominatur, erat capax acquisitionis feudi tempore contractus, quia tunc demum potest declaratio retrahi. Secus si tunc erat incapax rerum immobilium, vel si capax erat, tamen erat incapax feudorum, vel saltem hujus feudi, quia tunc necesse est quod Titius interim nomine proprio & pro se acquisiverit, & consequenter etiam si ille quem postea nominat tempore nominationis sit capax hujus feudi. Ista est nova, vera & effectualis mutatio manus, & si fiat cum refusione pretii nova est venditio in qua locus est vel retractui feudali, vel quinto pretii ad electionem domini, alias integrum relevium debetur, & haec sit prima limitatio quam sublimo, si iste nominatus factus sit capax ex causa quae trahitur retrò, vel quae retrò pro infecta habeatur.

26. Puta si erat proscriptus (bannitum vocant) per contumaciam vel alias injustè, & postea innocens repperit, vel etiam si ante sententiam ex mera contumacia proscriptus fuit quam purgavit comparendo, deinde ante sententiam gratiam a principe obtinuit, hujusmodi enim restitutio per viam justitiae vel contra simplicem contumaciam trahitur retrò, quia illa praescriptio hunc statum resolutionis implicitem ab initio habebat. Igitur per notata in l. nisi si ex uxori causa agat. & quod haec trahatur retrò, notant doctores in l. Gallus. §. & quid si tantum. de liber. & posthum. Secus quando fit restitutio per viam mere gratiae, quia haec non retrahitur retrò, Bald. l. sed si hac. §. sed & si per panam de in jus vocan. Angel. in Authent. de hered. & fidei. col. 1. in princ. Cardinal. Florent. cap. quia diligentia col. 2. vers. 3. quarto. & ibi Philip. Decius in fine extra de electio. dixi in annot. ad Alex. conf. 101. num. 6. lib. 2. & ad Philip. Decius. cap. ult. num. 8. de in consti. & in conf. 525 n. 7. & plenè infr. §. 168. Sublimo, etiam si haec restitutio fiat pro pace publica cum expressa vel tacita clausula quod trahatur retrò. Nicol. Boeri. decis. Burdegalensi 38. n. 7. quando alius princeps habet omnia etiam retrò pro infectis. Philip. Dec. d. consil. 252. in fin.

27. Limbo secundo si postea ille Titius nominet aliquem postea natum qui non erat in rerum natura tempore acquisitionis, adeo ut nec conceptus esset, propter *l. qui in utero de statu hominum*. Quia tunc necesse est dicere quod Titius in effectu acquisiverit pro se, & sic sequens declaratio est nova voluntaria mutatio, de qua secundum ejus naturam iudicatur de presenti: nec obstat nullum fuisse mandatum infantis, vel ejus qui in utero est, quia satis est quod capax erat curatoris qui ratum haberet. Limbo tertio, si Titius diu nomine proprio fructus sit, ut *supra num. 21. fin.* vel ex tali intervallo, vel talem nunquam antea sibi cognitum nominaverit, ut verisimiliter sic in fraudem novae venditionis vel cessionis, aut saltem verisimile quod tempore acquisitionis nesciebat quem nominaret: quia tunc duplex est mutatio & ex utraque, jura secundum cujusque naturam debentur. Potest etiam Titius cogi juramento se purgare juxta notata *infra §. 176. in fin.*

28. Septimo juxta hanc quaero, quid in specie hujusmodi, quae nuper accidit. Inter plures filios haeredes patris, placuit certum feudum adjudicari cuicumque plus offerenti, ut pretium dividatur inter eos pro portionibus suis. Primogenitus jam habebat dimidiam ex capite suo, cupiens habere reliquam, sed dissimulans animum, ne reliqui fratres per invidiam auferent pretium, subornavit extraneum emptorem, cui tanquam ultimo licitatori feudum fuit adjudicatum: & idem licitator numeravit pretium de pecunia primogeniti, scilicet dimidiam partem pretii, quae victricim divisa fuit inter secundogenitos, & sic primogenitus totum feudum per hujusmodi interpositam personam recuperavit, quoniam dictus emptor per instrumentum separatum declaravit se emere nomine primogeniti ad ejus utilitatem, & de ejus pecunia. Patronus petit duplex quintum pretii totalis totius feudi, unum pro venditione facta extraneo, aliud pro venditione per dictum extraneum facta dicto primogenito. Primogenitus offert dimidiam partem unius quinti tantum, quasi dimidiam dumtaxat acquisiverit, cum aliam partem feudi haberet ex capite suo. Quae sit ratio? Et primo videtur alterum plus petere, alterum minus offerre. Et quod in veritate totum feudum per omnes haeredes, & semel tantum venditum fuerit. Et sic quod unum quintum pretii integrum debeat patrono, & non plus: quia semel tantum totum fuit venditum & non pluries, & licet nunquam illud feudum mutaverit manum nisi pro dimidia parte, puta quia primogenitus semper remansit possessor portionis suae: tamen satis est ad fundanda jura domini, quod totum semel venditum fuit, & quod inter venditores & emptorem non fuit integra, nec alia discessum à totali venditione & adjudicatione, & quod venditio non habetur pro infecta, nec reducitur ad non causam, ex eo quod emptor agnoscat se totum emisse & fecisse nomine primogeniti, & ad ejus commodum. Imò semper magis confirmatur & sortitur effectum. Pro secunda opinione aliter videtur, quod imò patronus bene dicat, & quod possit petere quintum pretii ex prima venditione, deinde aliud quintum ex secunda tacita venditione facta per extraneum primogenito. Saltem unum relevium tanquam ex alia nova mutatione, ex quo non apparet de secunda pretii numeratione, ut in *fin. quest. 5. supra eodem*. Ratio, quia prima venditio facta fuit multum solemniter, videlicet publice, & apud acta & iudice auctore servatis solemnitatibus habitarum. Et sic in alia non debet praesumi aliqua simulatio per notata Paul. Alexand. in *l. transactionem in fin. C. de transact. in l. pacta novissima*, per textum ibi, maxime si apud acta praesidit. *C. de pact.* Nec est dubium quin ex tenore quo constat extraneum totum feudum nomine suo

Tom. I.

emisse, sit fundata intentio patroni in uno integro quinto. Et cum in illa adjudicatione per decretum non praesumatur simulatio, sequitur quod ex sequenti declaratione oritur nova mutatio, & sic novum jus, sive quintum, sive relevium debetur. Sed non videtur hanc sententiam stare posse, quia primogenitus poterat evincere extraneum emptorem jure retractus proximitatis, quo casu non debetur patrono nisi unicum quintum dumtaxat. Igitur satis ex conditione materiae subjectae apparet, quod dimissio quam facit extraneus emptor, non est voluntaria, sed necessaria, quia poterat ad hoc cogi. *argum. l. novissime. ff. quod f. al. suo. auctore*. Et si dicatur quod non debeat considerari jus retractus proximitatis, quia primogenitus non utitur illo jure, sed diverso:

29. Tamen multum facit ad elevandam praesumptionem simulationis, quod alia justa via obtinere poterat, unde non ita facile praesumitur elegisse aliam viam quae esset simulata & infirma. *argumento l. 3. ff. de milit. testa*. Pro tertia opinione aliter videtur, quod primogenitus bene dicat, quia ex hypothese nunquam processit ad aliquam traditionem vel translationem portionis suae, quae est dimidia: sed semper remansit illius possessor, & verus dominus jure hereditario, ut prius. Et quod per dictam declarationem Titii non mutaverit sibi causam possessionis in dicta sua dimidia portione, patet, quia non habuit intentionem vendendi illi extraneo portionem suam, nec illam redimendi, sed solum emendi & acquirendi portionem cohaerentem per interpositam personam extranei licitatoris. Igitur in effectu nulla est mutatio, nulla venditio, ratione dimidiae partis primogeniti: sed solum unica per unam venditionem mutatio, ratione dimidiae partis reliquorum haeredum. Igitur non potest deberi quintum, nisi semel, & pro dimidia, videlicet respectu portionis cohaerentem dumtaxat. Sicut in simili de acquisitione facta per procuratorem vel interpositam personam dictum est in precedentibus quaestionibus. Et satis videtur in hoc lucrari patrono propter interventum extranei licitatoris, quasi non fuisset admissus, sed inter cohaerentes dumtaxat facta esset licitatio, nulla jura patrono deberentur, per notata *supra §. precedenti quest. 22. num. 73*. Pro resolutione putandum primae sententiae, ut videlicet debeat patrono unicum integrum quintum totius pretii adjudicationis factae per decretum, quia in hoc fundata est intentio patroni in sententia & decreto, quod transivit in rem judicatum, contra quod non est primogenitus admissibilis ad aliquid allegandum, de cessione autem per emptorem facta primogenito, nihil debetur patrono, non quintum pretii, nec etiam dimidium tantum, quia non est nova venditio in aliquo, etiam respectu portionum cohaerentem primogeniti: nec etiam debetur relevium, etiam dimidium, respectu dictarum portionum tantum, quia nunquam fuerunt acquisitae emptori, ex quo nunquam possessionem nomine suo apprehendit, & consequenter harum portionum respectu non est duplex mutatio manus, sed unica tantum, videlicet à dictis cohaerentibus in primogenitum. Et sic non est in aliquo locus relevio, per notata *infra eadem de quest. 9*.

30. Octava quaero, Vassallus vendidit & tradidit feudum sub pacto de retrovendendo, certum est quod debetur quintum pretii patrono ex hac venditione, & quod de revenditione sive restitutione in vim dictae facultatis, sive ipsemet venditor redimat, sive haeredes ejus laterales, non debetur nec quintum pretii nec relevium, sed simplex renovatio fidelitatis dimissae, quia hic non est nova venditio, nec nova mutatio, sed resolutio primae ex causa antiqua & necessaria, per notata *supra §. praed. quest. 3*. Sed quaestio est si ipsemet venditor non redimat, sed vendat alteri facultatem

Kkk ij

Non praesumitur fraus, nec simulatio in eo quod alia via obtineri potest.

Solutio

jus. & actionem redimendi. An ex hac venditione debeat quintum pretii patrono?

Videtur quod sic, quia illud jus redimendi est velut jus feudi. *l. feudi partem. ff. de contrab. emptor. & vend. l. si sterilis. §. si tibi. ff. de act. empt. cap. cum Jo. & ibi Panorm. in §. notab. de fid. instrum. in cap. cum aliquibus. 2. notabili per illum textum de decimis. Et idem judicatur de actione competente ad rem quod de re ipsa. *l. si ad resolvendam. C. de prad. min. sive decr. non alienan.* Imo habitualiter videtur inesse dominium utile feudi huic juri redimendi, quoniam etiam utilis rei venditio ad hoc competit, secundum opinionem Paul. Castr. in *l. si cum venderet. ff. de pign. actio.* quam contra Alexandrum declaro, & defendo supra §. 182. Et sic vendendo istud jus redimendi, videtur in effectu vendere feudum, vel ejus utile dominium, sicut transmittendo ad hæredes suos jus redimendi feudum, idem judicatur ac si ipsum feudum transmitteret. Unde si filii succedant, erit inter eos locus juri primogenituræ in hac actione & in re virtute illius redempta. Et si non sint nisi hæredes collaterales ad illos solos transmittitur, & acquiritur hæc actio, ad quos feudum, utpote antiquum, fuisset transmissum, ut plenè diximus supra §. 11. num. 28. & 29. cum seq. Et similiter si vendatur hæc facultas redimendi, locus est retractui proximitatis. Et æquè potest proximus venditoris ex illo latere, unde feudum processit, retrahere hanc facultatem, sicut potuisset retrahere feudum, nedum si hæc vendatur tertio, sed etiam si vendatur ipsimet emptori feudi, etiam post annum venditionis & investituræ ipsius feudi, ut plenè diximus infra §. 174.*

31. Præterea si dicamus nullum jus deberi patrono ex venditione dicti juris redimendi, sequentur multa inconvenientia. Primum quod vassallus integrum feudum totaliter nullo jure retento, sed accepto integro justo pretio vendere poterit, & tamen non habebit patronus quintum pretii recepti à vassallo, sed solum dimidium quinti vel minus pro libito vassalli. Finge feudum valens mille, vendi pro quingentis, vel minus sub onere redemptionis usque ad septem annos: deinde vassallum eadem vel sequenti die, vendere vel cedere dictum jus redimendi Titio, forte vicino emptoris feudi, pro aliis quingentis seu residuo justii pretii totius feudi. Ecce quod feudum est in totum venditum pro mille. Et etiam patronus non poterit habere quintum pretii nisi de quingentis, nisi dicamus quod jus quinti exigere potest etiam de venditione juris redimendi. Secundum in conveniens sequitur ex primo, videlicet quod extraneus emptor acquirat totum feudum pro mille, & tamen non solvet quintum denarii nisi de quingentis, puta quia emet à Titio pro aliis quingentis dictam facultatem redimendi, & sic plenum jus feudi obtinebit pro mille, & tamen causabitur se non debere nisi quintam partem quingentorum, quibus emit ipsum feudum. Vel aliter ille mercator faciet feudum vendi vicino pro quingentis sub facultate redimendi. Deinde dictam facultatem emet à venditore pro aliis quingentis, cujus virtute redimet feudum ab emptore. Deinde accedet ad patronum offerens fidelitatem, & quintam partem quingentorum ex capite venditionis feudi, dicens se nihil aliud debere, quia de redemptione facta ab emptore nihil debetur, ut sæpe dictum est; & de emptione facultatis redimendi dicet etiam nihil deberi. Tertium inconveniens, quia nedum jus quinti denarii, sed etiam retractus feudalis, per hanc viam fraudabitur, quia dictus emptor feudi notificatione venditionis facta, si videat patronum velle jure retractus uti, faciet sibi vel amico suo vendi, vel mediante alia penstatione, cedi dictum jus redimendi, cujus virtute evin-

ct patronum, qui sicut non posset exigere quintum denarii de venditione juris redimendi, ita nec relevium de cessione dicti juris, nec jure feudali retrahere jus redimendi venditum. Et sic coeget patronus extraneum emptorem investire, accepta pro omni jure media parte quintæ partis totalis pretii feudi venditi. Alioquin dicendum videtur, quod sicut in venditione formali, ita & in venditione, vel alia cessione juris feudum redimendi (in qua virtualiter seu effectualiter inest venditio vel cessio feudi) locus sit tam quinto denario, quam relevio, & retractui feudali: quemadmodum etiam venditio simplicis facultatis redimendi subest retractui proximitatis.

32. His tamen non obstantibus dicendum est quintum pretii non deberi de venditione juris redimendi; quod vassallus vendendo feudum retinuerat, quia istud jus non debetur nisi quando feudum venditur, sed jus redimendi feudum, sive actio ex vendito ad redimendum, non est feudum, sicut etiam actio ex empto, vel condicto, ex *l. si quis argentum. C. de donat. competens præcisè feudum, non est feudum, & ex quacumque mutatione circa hujusmodi jura & actiones accidente, nulla jura feudalia producuntur, ut plenè probatur supra §. præcedenti quæst. 15. & 36. Et sic sive hujusmodi facultas aut similis actio vendatur, sive donetur, aut ad hæredem lateralem transmittatur non est locus quinto pretii, nec relevio nec retractui feudali. Nec obstat quod retractus proximitatis habeat locum in venditione juris redimendi hæredium antiquum, quia ille retractus est fortior, favorabilior & latior retractui feudali, & competit ad retractum cujuscumque rei, vel juris immobilis sive feudalis, sive paganicæ, quæ jure hæredii censetur ut infra §. 172. Non obstat præfata inconvenientia quia cessante fraude & simulatione nullum est inconveniens. Hæc enim onera feudalia odiosa sunt, & raro quod non essent odiosa, adhuc non debent extendi ultra casum suum, videlicet mutationis ipsius feudi, ad quem limitata sunt. Perspiciamus tamen quorsum res evadat in illa specie, cum vassallus vendit feudum Titio sub facultate redimendi, deinde illam facultatem vendit Caio, qui feudum redimit à Titio, & idem Caius petit investituram, offerens quintam partem pretii venditionis factæ Titio. Patronus autem vult uti retractui feudali & offert Caio refundere nedum pretium feudi, sed etiam pretium facultatis redimendi. Sed de hoc puncto remitto ad notata supra §. 20. gloss. 4. numer. 4. ubi conclusimus hoc casu locum esse retractui feudali. Idque speciale esse favore retractus, & concurrente ad hoc rei æquitate & mente consuetudinis, & ne illud absurdum contingat, quod jus retractus semel patrono acquisitum ex venditione consummata afeatur ab eo per novum emptorem, vel per modum alterius emptionis & venditionis, ex quo tamen fonte potius deberet jus retractus oriri vel conservari. Secus est in jure relevii, vel quinti denarii, quod est odiosum. Igitur non extenditur ultra limitem suum, unde in hac ultima specie si patronus non eligit retractum, sed quintum denarium, non habebit illum nisi de quingentis, seu de pretio ipsius venditionis feudi, & non de pretio venditionis dictæ facultatis redimendi, & hoc nisi clarè, vel sufficientibus conjecturis appareret de simulatione vel tituli colore quæsito, ut in *l. Salpinius. ff. de donatio. inter vir. & uxor.* Tunc autem simulatur & quæritur color, quando ab initio id agitur ut feudum perveniat ad Caium, & non ad Titium, tunc enim satis apparet personam Titii interpositam fuisse, non ut Titio aliquid acquireretur permanens cum effectu, sed ut mediante persona Titii, Caius feudum perpetuum acquireret, cum magna diminutione ju-*

* In jure redimendi ipsa res re-præsentatur.

Yium feudaliū. Et sic his casibus solidum quintum totalis pretii pendendum erit à Caio, tanquam ipfius feudi vero emptore. Et quamvis non appareat ita esse actum (tunc enim res esset expedita) si tamen ex brevitate temporis, conjunctione & qualitate personarum, vehemens sit præsumptio ita esse subintellectum, satis est : maximè attento quòd sumus in materia disposita ad fraudes & simulationes, quæ solent caute & occulte fieri, unde conjecturis probabilibus revinci possunt, nec aliz plenè probationes requiruntur, ut tradit C. y. Bald. in l. penult. C. plus valet quod agi. in l. fin. C. de pignor. actio. Canonista in C. ad nostram de emptor. & vend. Et illud est generale, quod in his quæ de se sunt vel solent esse difficilis probationis, leges contentantur probationibus quæ haberi possunt, ut in leg. omnes. §. à barbaris. ff. de milit. cap. licet ex quadam. de testibus natus. Archi. in cap. inter memoratos. 16. quæstions tertia. Cyr. in leg. si quidem. Cod. solut. matrim. Federic. de Senn. in consil. 519. nulli dubium. Lap. in allegat. 94. collat. 3. Bartol. Alexand. Jason. in l. fin. quis ex argentariis. in fin. ff. de eden. in l. in illa stipulatione si calendis in fin. ff. de verborum obligat. Alexand. in consil. 24. animadversis, collat. 2. consil. 53. viso themate consil. 69. visa facti. libro secundo, consil. fin. lib. servio. Alias infinitas allegationes omitto.

*Sufficiunt
conjecturæ
ad proban-
dum simu-
lationem.

33. Nono generaliter quæro, quid in venditione cæterarum quarumcumque actionum competentium ad feuda? Respondeo breviter, non habere locum hunc textum & non deberi quintum, nec subquintum, quia sicut consuetudo nostra loquens de relevio non habet locum, nisi in mera mutatione & translatione ipsius feudi: & non in translatione vel transmissione actionis ad feudum, sive in hæredem collateralem, aut alium successorem, prout diximus §. precedenti quæst. 36. eisdem (quas non repeto) rationibus consuetudo hoc & sequentibus §. loquens de venditione feudi, non verificatur nisi in venditione ipsius feudi, & non in venditione cujuscumque actionis competentis ad feudum. Adverte, ista conclusio est maximè importantis, eamque potuissem in plurimas quæstiones separatim & effuse disputatas dividere, sed compendii & clarioris doctrinæ gratia, malui ab hac generali conclusione incipere, subjungendo vice corollariorum, quæ inde sequuntur illata, per se si opus sit examinanda. Primum corollarium, quòd à dicta conclusione sequitur, est tale. Si simplex donatarius feudi vendat vel mediante pretio remittat donatori jus suum, & actiones suas, nulla jura debentur patrono, nec de donatione, nec de hujusmodi venditione. Secundum corollarium, si donatarius simplex, id est, qui nondum traditione vera vel ficta dominium assecutus est, vendit jus suum & actionem tertio cui fiat traditio feudi, nullum quintum vel subquintum debetur ratione dictæ venditionis, sed solum unicum relevium ratione dictæ traditionis feudi. Tertium corollarium, si donatarius simplex vendat jus suum Titio, qui illud vendat Caio, qui vendat Sempronio, & sic fortè usque ad decimum emptorem, adhuc nulla jura debentur patrono ratione alicujus dictarum venditionum, si nulla sit facta traditio à donatore: qui si forte tradat ultimo emptori, unicum dumtaxat relevium debebitur ab hoc ultimo emptore.

34. Sed contra ista oppono. Et primo contra primum corollarium, quia si discederet à donatione per viam simplicis prænitentiæ, vel distractus, tunc clarum esset nulla jura deberi, nec de donatione, nec de distractu, per notata in §. precedenti. quæst. 2. Sed hic nullo modo prænitent, nec discedunt à donatione, imò magis donatio fortitur effectum, cum donatarius vendat donatori jus suum pro pretio condigno

rei donatæ. Et sic cum donatio feudi & venditio fortiantur facti & juris effectum, absurdum videtur nulla jura deberi patrono, quum magis debeat attendi effectus quam verba. Secundo, contra secundum corollarium, quia esset aperta via fraudibus, quoniam donatarius volens vendere extraneo, non acciperet possessionem, sed ante omnem traditionem venderet omnes actiones suas pro justo pretio ipsius feudi. Et sic contingeret integrum pretium totius feudi esse numeratum venditori, & tamen nullum commodum posset peti per patronum, nec à venditore, nec ab emptore, quòd videtur absurdum. Tertio, quia saltem postquam emptor in vim actionis emptæ, dominium & possessionem feudi nactus fuerit, debet teneri ad quintum, vel etiam subquintum pretii per eum soluti. Saltem videtur quòd venditor teneatur. Tum quia non videtur æquum venditorem actionis plus consequi, & minus gravari, quam venditorem & dominum ipsius feudi. Tum quia ad primordium tituli posteriori formatur eventus, l. unica. C. de impo. lucra. descript. lib. 10. Igitur videtur hunc emptorem traditione habita teneri ad quintum, prout inspecto eventu & effectu feudum ipsum censetur emptum, sive medio emptionis acquisitum. Quarto, sequeretur aliud absurdum, quòd si hæreditas in qua essent feuda, vendita esset à vero hærede, sed non possidente; quòd emptor non teneretur solvere ullum quintum pretii, etiam postquam omnia feuda medio dictæ emptionis allecutus fuisset, quoniam propriè & in strictis terminis loquendo, non est verum aliqua feuda in particulari, nec in universo esse vendita, sed solum jura & actiones ad feuda, & adhuc non per se, sed in consequentiam venditionis juris universi, per textum & ibi notata in l. 1. C. de evict. quòd tamen est falsum, & oppositum notoriè practicatorum. His & aliis multis quæ omitto, non obstantibus, persisto in conclusione, & illatis.

35. Et diluendo objecta, ad primum, fateor donationem & venditionem fortiri effectum. Sed dico quòd habent alium effectum, & non illum quem nostra consuetudo intendit & respicit. Effectus autem quem nostra consuetudo intendit & respicit, ad hoc videlicet ut jura feudalia debeantur, est quòd feudum ipsum transferatur, & mutet manum de uno in alium. Sed sic nullo modo transferitur, nec mutatur, nec aperitur, nec per donationem, nec per venditionem, sed semper remanet idem antiquus vassallus, ut prius. Et sic non est locus relevii, & aliis oneribus introductis per hanc consuetudinem, cujus verba & mens non verificantur hoc casu. Et sic patet quòd sententiæ nostræ non imponit legem verbis, sed rebus, nec innititur nudis verbis, sed menti & effectui intento à consuetudine. Ad secundum nego fraudem fieri patrono, etiam si constet donatarium hac mente abstinuisse ab apprehensione feudi, ut nullum deberet relevium de donatione sibi facta, nec quintum pretii de venditione, quam facit, quia nisi contingat feudum ipsum vendi, vel mutare manum, nullum jus debetur, nec incipit deberi patrono. Liberum est enim contrahentibus, vel alias disponentibus eligere viam eis commodiorem, dummodo vere & sine simulatione eligant, ut dictum est supra eodem quæst. 4. Secus si constet certo, vel per probabiles conjecturas de simulatione per interpositam personam, puta si emptor volens emere feudum, sed evitare jura quinti & subquinti, submittat Sempronium cui vassallus donat, deinde Sempronius vendat actiones suas emptori pro certo pretio, quòd sive per manum emptoris, vel Sempronii, aut alterius devenit ad vassallum, seu donatorem. Tunc etiam satis apparet, quòd antiquus vassallus noluit donare sed vendere, & quòd

*Ratio de
civica.

interpositio personæ Sempronii, & donatio ei facta est mera fictio. Et quod in veritate est vera venditio feudi directè, & immediatè facta à vassallo ipsi emptori. Et sic non est locus relevio, sed quinto vel sub quinto pretii.

* Mutatio vel venditio ficta feudi non sufficit.

36. Cessante autem fictione, non sufficit quisvis actus donationis, vel alterius dispositionis, nisi feudum mutet manum, & termini consuetudinis propriè verificentur, & non sufficit quod fictè. Unde si quis amore & contemplatione Titii donet feudum, & tradat filio ejus forte adoptivo, nepoti ex fratre Titii, quamvis videatur acquiritum Titio, & per illum, filio, vel nepoti. *l. sed & si plures. §. in arrogato. ubi per scribentes ff. de vulgar. & pupillari substituit.* tamen non debetur nisi unicum relevium, quia non est nisi unica vera mutatio à donatore in eum cui fit, & non cujus contemplatione fit donatio. Unde etiam si quis donare volens Titio, forte etiam remunerationis gratia, ejus rogatu donet feudum creditori Titii, qui hac contemplatione consequitur liberationem à creditore, etiam de debito in magna quantitate, forte ascendente usque ad valorem feudi, vel ultra, quamvis brevi manu videatur feudum donatum, & traditum Titio, & ab eo datum in solutum creditori. *per l. licet. §. quotiens. ff. de jure dot. l. 3. §. fin. ff. de donat. inter vir. & uxor. l. ut mihi donares. ff. de donatio.* tamen nunquam relevium debetur ex persona Titii, neque quintum pretii ex illa ficta, & mera intellectualem donatione in solutum pro debito in pecunia: sed dumtaxat unicum relevium à creditore, ratione mutationis factæ in eum à donante, quamvis respectu recipientis nulla sit donatio, sed potius emptio, vel actus æquipollens.

* Mutatio quæ & qualis sit feudi, spectatur ex parte transferentis.

37. Quia * causam & speciem mutationis & translationis feudi metiri debemus ex parte transferentis, & non ex parte recipientis, sive ex causa, quæ est in tradente, quia est causa activa & effectiva translationis, quod autem recipiens recipiat ex alia causa, illud est per accidens, quod non attenditur quum originalis & effectiva causa potior sit accidentali. Amplius, etiam si ille creditor contemplatione feudi accepti, quod forte plus valet quam sibi deberetur à Titio, refundat Titio tantum pecuniæ, quantum debito superaret feudum, quia satis est quod verè & propriè non emit feudum ipsum à Titio, & quod cessat fraus interpositionis personarum & simulatio, prout dictum est in 2. corollario. Secus esset si donator esset obligatus Titio in certa pecuniæ quantitate, & ei daturus feudum in solutum, ejus rogatu dederit Sempronio. Tunc enim apparet quod vassallus non habuit animum donandi, sed dandi in solutum creditori suo, pro certo debito in pecunia, & sic habuit animum faciendi actum omnino æquipollentem venditioni, & ex quo jura feudalia debentur, prout & ita de facto fecit, quia feudum tradidit, quo mediante à dicta summa pecuniæ liberatus fuit, & sic in effectu vendidit, seu in solutum loco pecuniæ dedit creditori suo: non enim refert an creditori, an alii de ejus voluntate feudum tradidit. *l. solutum. §. solutam. ff. de pign. actio. l. in viso. C. de solutio. cum vulgar.* Et sic attento animo & effectu subsequuto, non est dubium, quin debeatur quintum pretii.

38. Sed an ex traditione facta Sempronio debeatur aliquod jus feudale? Videretur quòd sic, videlicet relevium, si Titius ei donare voluerit, prout hoc casu donasse censetur, & vere donavit, vel quintum pretii, si forte Titius erat debitor Sempronii, in tantam summam quæ sibi debebatur à donatore, quem Titius delegasse videretur Sempronio. Contrarium est dicendum, quod nec relevium debetur in casu quo donare voluit, quia feudum iterum non mutavit manum. Non * autem sufficit etiam multiplex

* Non sufficit multiplex effectus donatio, nisi sit multiplex mutatio.

donatio, nisi toties feudum mutet manum, ut dictum est in §. *precedenti. quest. 36.* Nec etiam debetur quintum pretii, in casu quo à pari debito liberari voluerit. Tum quia concurreret duplex fictio, videlicet quod feudum fingeretur bis venditum, & bis traditum, quod non debet admitti. Tum quia proprie Titius non fingeretur dedisse Sempronio feudum in solutum, sed potius jura sua & actiones ad feudum: & sic nullum novum jus deberetur, ut in casu primi corollarii, quia etiam si Sempronius non erat aliàs creditor Titii, sed ei certam pecuniam numeraverit, vel etiam formaliter emerit spem vel actionem, quam Titius habebat ad feudum emptum vel promissum dari in solutum, adhuc ex hoc secundo negotio nulla jura deberentur, sed tantum ex primo. Nec obstat quòd emptor nominis traditione habita censetur accepisse ex causa venditionis, & quod venditor actionis non debet esse melioris conditionis quam venditor feudi, quia ista non concludunt nec sufficiunt ut verificentur verba & mens consuetudinis loquentis de relevio, vel quintum pretii: quia respectu secundi negotii, deficit formalis venditio ipsius corporis feudi, & non reperitur aliqua mutatio feudi ex hac secunda interpretativa feudi venditione. Et sic patet responsio ad tertium objectum.

39. Ad quartum, standum est contrario: sed dicendum quod est longè diversum à themate questionis nostræ, quia quod dicitur venditorem * hæreditatis, non esse venditorem rerum particularium in hæreditate existentium, procedit duplici respectu dumtaxat, primo attentæ subtili locutione juris civilis: & prout verbum hæreditas sonat universalitatem juris tantum etiam sine ullo corpore hæreditario consistentem *l. hæreditas. ff. de petit. hæredit. l. hæreditatis appellatio. ff. de verborum signific.* Secundo, ex eo quod vendens hæreditatem affirmat se hæredem, idque præstare debet: non enim vendit spem vel fortunam incerto, sed jus ipsum hæreditarium. *l. cum hæreditatem, cum l. seq. ff. de hæredita. vel actio. vend.* Sed nihil affirmat de singularibus rebus hæreditatis, imò harum respectu est sicut ille qui vendit aleam, vel quicquid juris, unde harum nomine, nec satisfactæ, nec cavere debet, nec tenetur de evictione. Textus in *l. 2. in princip. ff. de hæredit. vel actio. vend. in l. 1. C. de evictio.* Sed inspecto eventu & effectu censetur vendi, & emi res & jura quæ sunt in hæreditate venditionis tempore *d. l. 2. §. 1.* Unde si in hæreditate sit actio personalis ad feudum, illa dicitur vendita, & non feudum, unde non debetur ratione hujusmodi venditionis aliquod relevium, sicut nec cum specialiter venditur actio ad feudum, etiam si per plures manus vendatur & transferatur hæc actio, ut in simili dictum est in §. *precedenti quest. 36.* Si vero in hæreditate reperiat ipsum feudum, vel rei vindicatio feudi, ita quod hæres erat dominus & verus vassallus, & tunc sive possideatur à venditore, sive tertius possessionem invaluerat, censetur emptor emisse ipsum feudum, ex quo illud emit à domino & vero vassallo, & debetur quintum pretii pro rata æstimationis feudi, & sic nullum est absurdum, & cessant omnia contraria. Quod autem emptor hæreditatis censetur hoc respectu emisse res particulares hæreditatis, patet quia bona fide & longo tempore eas præscribit. *l. 2. C. de petit. hæredit.* Igitur in illis habet titulum, sed non habet alium quam titulum ex empto. Quamvis enim subtilius & strictius loquendo, non habeat titulum pro emptore in rebus singularibus emptæ hæreditatis, habet tamen titulum pro suo dependentem à titulo emptionis universæ. Imo grosso modo loquendo, habet etiam in illis titulum pro emptore. Unde semper reprobavi * cautelam quamdam Bartol. Capol. 181. ubi dixit, quod emptor hæreditatis vel quotæ tenetur petitione hæreditatis respectu cautelæ rerum

* Vendens hæreditatem a dicitur vendere res singulas.

* Contra

ferum singularium, licet non teneatur respectu juris uniuersi, quod est falsissimum. Ex prædictis infero quartum corollarium, quod si quis vendat & cedat quicquid juris habet in certo feudo vel ad aliud, si inueniatur quod sit dominus, licet non possideret, debetur quintum pretii, vel releuium: si autem inueniatur quod tantum habet actionem ad feudum, vel redditum super eo non infeudatum, nullum jus feudale ex hac venditione, vel cessione debetur: quia nulla substantia feudi est vendita, vel cessa. Et iisdem casibus in quibus dictum est in venditione hæreditatis, vel quicquid juris, locum esse quinto pretii, intelligendum etiam locum esse retractui feudali, si malit patronus, & multo fortius retractui consanguinitatis, qui fortior est, & latius patet: utpote etiam ad venditionem actionum ad propria competentium sese extendens, ut diximus infra. §. centesimo septuagesimo secundo.

* Venditio
omni jure
ad feudum
an debeatur
releuium.

40. Decimo quæro, quid si quis se vendere dixit ipsum feudum, & omne jus quod habebat in eo, vel ad id, tamen repertum est quod non habebat dominium, sed solum actionem ad petendum feudum, siue ex empto siue ex donato, siue ex pacto redimendi, aut alias? Et videntur jura quinti debita patrono, quia etiam res prorsus aliena vendi potest, & est vera venditio. *l. rem alienam. ff. de contrab. empt. & vend.* hæc autem consuetudo aliud non requirit, quam feudum vendi. Verum hæc consuetudo non debet ita Judaicè intelligi, de quacumque venditione à quolibet facta: sed de facta à domino, vel ab eo ratificata. Unde non sufficit, quod sit valida quantum ad effectum personalis actionis ex empto ad interesse contra venditorem, & in ejus præjudicium dumtaxat. Sed intelligitur de valida & efficaci respectu rei, vel feudi venditi, ad hoc ut mutet, vel mutare possit manum, & transferri in emptorem, per notata §. *precedenti. quest. 4. cum tribus seq. & quest. 19.* Unde distingo, Aut venditor non asseruit se dominum, sed se habere jura vel actiones ad feudum, & tunc quantumcumque dixerit se vendere feudum, tamen non debet hoc tanquam erroneum attendi, sed secundum materiam subjectam interpretari, hoc est jura & actiones ad feudum. *argumento l. insulam. ff. de præscriptis verb.* Bald. in *l. 1. C. de jur. empt. cum vulgar.* Et sic dicendum est: ex hac venditione nulla jura feudalia deberi, salvo nisi venditor reperiretur fuisse dominus. Aut vero venditor asseruit se dominum, vel alias simpliciter vendidit ipsum feudum, quo casu tacitè suum asseruit, & tunc fundatam habet patronus actionem ad omne jus feudale, ex sola forma contractus, ut sæpe dictum est. Si autem detegatur venditorem non fuisse dominum, non poterit patronus petere hæc jura, imo accepta debet restituere, secundum notata in §. *precedenti. quest. 19.* Ex quo inferitur, quod si quis semel emerit feudum, & soluerit quintum pretii, deinde iterum emat ab alio, & quærat de juribus feudalibus secundæ emptionis, distinguendum est, aut secundo emit à præcedente & asserente se dominum: & tunc patronus habet ex hoc ultimo contractu feudatam intentionem ad jura quinti: sed eodem medio sequitur resolutio & consilio iurium præcedentis emptionis.

* Plusies emens vel acquirens posteriora, cum prioribus componat.

41. Unde non debet idem emptor iterum solvere quintum pretii, nisi saltem quatenus pretium hujus secundæ emptionis excederet pretium primæ, quia exactio iurium secundæ emptionis ejusdem feudi præsupponit primam emptionem factam esse à non domino & inefficacem, alioquin secunda emptio tanquam rei propriæ non valeret. *l. sue rei. ff. de contrab. empt.* Et sic compensanda sunt jura ex prima inefficaci soluta. Si autem emat à præcedente hypothecam vel servitutem, ista non est emptio feudi, & nulla jura feudalia debentur. Si autem iste vendens nihil asserat, sed vendat quicquid juris, adhuc ex simplici forma contractus, dico nulla jura deberi, etiam quatenus

pretium primæ venditionis exceditur, quia licitum est ad redimendam vexationem, & acquirendum jus incommutabile pluries emere. Et hoc nisi probaretur ultimum venditorem verum fuisse dominum. Alioquin ex sola forma dictæ venditionis, non habet patronus intentionem fundatam contra veterem possessorem feudi, quia ex persona sua potest jus prætere. Et quod dixi de compensando vel repetendo prioris quinto denario, eadem ratione intellige compensandum vel restituendum releuium prius solutum ab eodem, qui nunc emit à vero domino, quam prius dono vel permutatione acceperat à non domino.

42. Undecimo quæro: Maritus vendidit feudum proprium uxoris, promittens facere quod illa ratificabit, vel etiam simpliciter, quod illa ratificabit, hic enim valet promissio facti alieni ex natura actus, *l. emptorem. §. qui autem. ff. de actio. emp. l. inter stipulantem in princip. ff. de verbor. obligat.* & per omnes doctores in *l. stipulatio ista habere licere. in princip. eodem tit.* Utrum patronus statim possit manum injicere, & jura petere? Huc effusa & per varios articulos disputabilis sese offert materia, sed breuiter & summatim disputationis apparatu, & distinctionum sinuositatibus omissis resolvendo quæ ad hunc titulum faciunt, dico quod quandiu uxor non ratificat, & maritus non tradit, sed possessioni feudi incumbit, siue pretium receperit, siue non, patronus non potest prehendere feudum, nec aliqua jura feudalia petere, quia non potest dici feudum per hoc esse apertum, nec mutasse manum. Et antequam fiat ratificatio, non potest dici esse venditum saltem efficaciter. Et sic non habet patronus intentionem fundatam in aliquo ex hujusmodi contractu ante ratificationem. Ita quod si moriatur uxor antequam ratificet, feudum aperitur per obitum, & non per venditionem: & si habeat hæredes laterales, debent releuium. Et si contingat quod hæredes uxoris ratificent dictam venditionem, tunc incipit deberi quintum pretii, sed an nihilominus debeant illud releuium? Videretur quod sic, quia dicta ratificatio est merè voluntaria. Imo non videtur proprie esse ratificatio, ex quo non apparet venditionem esse factam nomine uxoris. Et sic non potest ab ea vel ejus hærede ratificari, *l. si pupilli. §. sed si egn. ff. de negot. gest. C. ratum. de reg. jur. in 6.* Sed tantum in præjudicium approbantis approbati; hujusmodi autem approbatio de se non trahitur retro, sed solum operatur, ut ex tunc. Et sic perinde est ac si dicti hæredes primum hodie vendidissent. Contrarium tamen est dicendum.

Tum quia eo ipso quod maritus non vendidit rem tantquam propriam, sed tanquam uxoris, & promissit facere quod illa ratificaret: vel simpliciter quod illa ratificabit, censetur ejus nomine vendidisse saltem in illum eventum, & ad hoc ut vera & propria ratificatio subsequi possit. Quod nota ad ponderandum vim & effectum horum verborum in similibus. Et sic veræ & propriæ ratificationi locus est, & trahitur retro, *cap. ratibabuo. de reg. jur. in 6.* Tum quia etiam si maritus suo proprio nomine dumtaxat tanquam rem propriam vendidisset, deinde mortua uxore ejus hæredes dictam venditionem approbent, quamvis hujusmodi approbatio de se non operetur nisi ut ex nunc: tamen eo ipso quod patronus percepit, vel percepturus est quintum pretii ex dicta venditione, non potest prætere illud releuium, nec aliud jus feudale à tempore dictæ venditionis, ex persona quondam domini, vel ejus hæredum. per notata in §. *precedenti. quest. 19. num. 63. in fin. & quest. 40. num. 127.* & idem dicendum in similibus. Si vero uxor ratificaverit, ex tunc etiam ante traditionem omnia jura feudalia acquiruntur patrono, sicut ex pura & perfecta venditione. Si autem maritus de facto tradiderit uxore non ratificante, dico quod poterit patronus injicere manum ex defectu hominis, quia fidelitas censetur residere penes maritum, & non penes uxorem, ut dicemus infra §. 35. Et sic

* Differentia inter ratificationem & approbationem.

per hujusmodi traditionem à solo viro factam censetur interrupta, & consequenter feudum aperitur. Sitamen patronus nolit prehendere, nec jura petere, non tenetur hujusmodi emptorem in fidem admittere antequam constiterit de ratificatione uxoris, quia justissimam habet causam recusandi, ex quo venditio nondum est efficax, nec firma, & feudum verè non mutavit manum, & emptor non est, nec adhuc esse potest dominus utilis & vassallus. Si autem patronus velit uti prehensione & exactione jurium (quod licite facere potest in præjudicium vendentis & ementis) tenebitur emptorem in fidem admittere. Alioquin factis integris oblationibus non poterit prehendere feudum, nec prehensum tenere ad manum suam, nec etiam quintum denarium habere, nisi recipiendo emptorem in fidem. Et si patronus jura quinti receperit, deinde uxor vel maritus ante dictam ratificationem decesserit, & ab emptore feudum evincatur, tenebitur patronus restituere quintum pretii quatenus locupletior invenitur. Nec obstat quod venditio tenuit, quamdiu constitit matrimonium, quia imo nunquam tenuit, quantum ad venditionem & alienationem feudi, licet emptor potuerit percipere, & suos facere fructus, quos maritus potuerat alienare quamdiu constitit matrimonium.

43. Sed quid si usufructuarius feudi vendat proprietatem seu totum feudum, promittens quod dominus ratificabit? Et videretur etiamsi de facto tradat, & emptor possessioni nomine suo incumbat, & fructus percipiat eosque lucratur, sicut lucraturus erat fructuarius quamdiu vivit, tamen quod patronus non possit prehendere, nec aliqua jura petere, quia per hujusmodi venditionem & traditionem, dominus ignorans non privatur aliquo dominio, nec possessione civili per notata in *l. naturaliter in princ. in l. peregre*. ubi Bart. & alii de *acquir. vel amitt. possess.* & feudum nullo modo aperitur, nec fidelitas interrumpitur, quum non relideat penes fructuarium, sed penes proprietarium, ut plene supra §. 1. *gloss. 1. quest. 1*. Nominus dicendum est, quod patronus si velit, potest omnia jura dominicalia exercere contra hunc emptorem, & ejus fructuarii præjudicium dumtaxat, sicut & contra quemlibet extraneum illicitum possessorem, & invasorem feudi, sed non in præjudicium veri domini, & vassalli, ut dictum est supra §. 1. *gloss. 2. num. 3*. Secus si non esset processum ad traditionem, vel si sola commoditas esse vendita. Poterit autem proprietarius facere privari fructuarium jure suo tanquam abutentem, ex quo de facto prodidit dominum, & eo inficio transtulit in extraneum rem ad cujus custodiam & tuitionem tenetur per jura allegata supra §. 1. *gloss. 1. quest. 2. num. 31*. Et sic recuperabit pleno jure feudum suum, & patronus tenebitur ei levare manum suam. Ex his patet quid dicendum, si quis asserens, vel non asserens se procuratorem alterius, vendat feudum alienum, promittens docere de mandato vel ratificatione, quia ex hoc solo contractu non habet patronus fundatam intentionem ad aliquid, nisi appareat de mandato, vel ratificatione. Si vero de facto contingat hujusmodi emptorem occupare, & possidere feudum nomine suo, tunc patronus procedere poterit, sicut contra quemvis novum possessorem.

44. Duodecimo quæro. Vidimus supra §. 12. quod si emptor dimittat feudum proximo venditoris jure retractus, non debetur quintum pretii nisi semel, quia non est nova nec secunda venditio, sed translatio ejusdem emptionis in alium emptorem. Sed quid si non dimittat proximo per formam retractus, sed per formam spontaneæ venditionis? Et certum est adhuc cessare retractum feudalem, sed videtur omnino deberi aliud quintum pretii. Tamen sic distinguo. Aut hæc secunda venditio sit post tempus retractus proximitatis lapsum, & indistinctè locus est omni juri feudali, tam retractui, quam novo quinto pretii, si-

ve fiat pro eodem, sive difformi pretio, sive etiam dicat venditor se non vendere, sed dimittere jure retractus proximitatis, quia cum non sit amplius locus illi retractui, relinquitur quod in veritate & non attentata falsa & simulata partium locutione, est nova & spontanea venditio. Et sicut emptor non potuerit agere ad retractum tanquam proximus: ita nec poterit tanquam proximus excipere adversus patronum volentem uti retractu feudali. Aut vero hæc secunda venditio sit infra tempus dicti retractus, & ei qui jure proximitatis retrahere poterat: & tunc idem dicas quantum ad quintum pretii, ut iterum debeatur & etiam omnia jura feudalia, excepto solo retractu feudali. Ut tamen quam brevius queat, rationes decisionis habeas, videbatur in hoc secundo membro subdistingendum, Aut ista secunda venditio sit difformiter, puta majori vel minori pretio, quam prius fuerit vendita, forte statu rei interim mutato, vel aliis pactis, oneribus, conditionibus; & tunc absque dubio dicendum est omnino deberi aliud quintum pretii, quia propter difformitatem pactationum, qualitarum, & formæ, non potest esse nec censi translatio primæ venditionis. Sed necesse est quod sit proorsus nova & diversa venditio, per ea quæ in simili not. *gloss. fin. & doctores in cap. hi qui. de prob. in 6. Feli. Philip. Decius in cap. de causis collat. 2. de off. de leg. Jas. in l. lect. collat. 5. & ibi Decius in collat. 3. ff. si cert. per. Jas. in l. cum stipulatus sim mihi à Proculo. ff. de verb. obligat.* Aut vero dicta secunda venditio sit eodem pretio & eisdem actis & conditionibus, & tunc non videtur deberi novum quintum pretii, quasi in veritate hæc non sit nova & spontanea venditio, sed potius vera agnitio retractus. Tum quia venditor necesse habebat dimittere emptori per retractum, unde non censetur liberaliter vendidisse. *l. rem legatam. ff. de adi. legat. imò coactè & ex necessitate retractus, sive metu ne compelleretur, quod sciebat se posse compelli. l. novissime. ff. quod fal. tuto. author.* Tum quia hujusmodi venditio omnino conformatur dimissioni per retractum, in pretio & reliquis conditionibus. Contrarium dico, quod novum quintum pretii tanquam de nova spontanea venditione debetur: Tum quia fundata est intentio patroni in forma contractus, qui est conceptus per modum novæ & voluntariæ venditionis, & non per modum simplicis agnitionis retractus. Et sic non habuerunt contrahentes intentionem practicandi retractum proximitatis, sed de novo vendendi, & si aliter voluissent, facile expressissent. *cap. ad audientiam de decimis.*

45. Et non est aptius nec majus mentis testimonium, quam qualitas inspecta verborum, inquit Bald. in *l. ad recognoscendos. C. de ingenu. man. in cap. super literis. cap. 2. de rescr. extr. de testib. in rub. & in consil. 160. facta fuit investitura. lib. 1. Jas. in l. neque professus. in fin. C. de testa.* Potuit enim proximior jus suum retractus contemnere, & à volente vendere emere. Et licet videatur aliquo respectu utilius retrahere quam emere, videlicet respectu novi quinti vel subquinti pretii: tamen non est verum, quia si non retrahit, sed emat, non solvet legales sumptus primæ venditionis inter quos comprehenditur primum quintum pretii, & sic non potest gravari nisi unico quinto vel subquinto. Et in reliquis utilius est emere, quia habebit venditorem suum obligatum de evictione, & etiam venditorem venditoris sui, & eorum bona, sed retrahendo non haberet nisi primum venditorem obligatum de evictione, & ejus bona dumtaxat, quia agnoscens retractum in nullo obligatur, sed ab obligatione & contractu eximitur. Et sic patet quod quantumcumque sub eadem forma pretio & qualitate fiat secunda venditio, tamen non potest conformari retractui, sed formaliter & effectualiter differt. Sed juxta hæc quæro, numquid in casibus hujus subdistinctionis locus erit retractui feudali? Videtur quod sic, quia proximus, qui potest retra-

* Si fructuarius vendat & tradat feudum fructualem, privari debet usufructu.

* Differentia voluntariæ emptionis à retractu.

herg

here ab initio, & tamen hoc omisso emit, facit se alienum à retractu, & videtur illi renuntiare. Et sic retractus proximitatis, utpotè omillus & repudiatus, non potest facere impedimentum retractui feudali. Contrarium dico, quia jus proximitatis consistit in jure agendi, & jure excipiendi. Et quod jure agendi consumpto non consumatur, sed remanet jus excipiendi, patet quia ille primus qui non via retractus, sed voluntarie empionis acquisivit ab extraneo emptore, non potest conveniri retractu ab aliquo proximo: & si conveniatur, excludet agentem exceptione proximitatis. Ergo eodem modo potest excludere patronum, imò multo fortius, quia si vincat alium proximum vincentem patronum, igitur fortius vincit patronum, ut notatur in *l. de accessionibus, de divers. & tempor. prescript. in cap. auctoritate de concess. praeb. in 6.* Ex his habes ampliacionem ad *d. §. 15. supra eod.*

46. Decimo-tertio quæro, in materia hujus, & præcedentis, & sequentis §. Vassallus acquisivit multa subfeuda & prædia censualia à feudo antiquo suo dependentia, deinde moritur relictis hæredibus à latere, vel donat aut vendit omnia sua immobilia, utrum debeat relevium omnium immobilium, vel quintum aut subquintum totalis pretii. An vero hæc jura feudalia solum debeantur pro rata feudi antiqui? Hæc est uberrima & argumentosissima quæstio, sed quia satis circa hæc disputavi *supra §. 10. gloss. 1. quæst. 13.* & infra §. 122. breviter resolvendo distinguendum est. Aut apparet quod acquirens univit acquirit, & incorporavit mentæ feudi sui, & loci dominantis in eadem qualitate tenenda & possidenda, aut non apparet. Primo casu quod (quantum ad præsens attentata voluntate patroni) est ex sola verbis vel factis explicata voluntate acquirentis, puta quando expressè declaravit se acquirere animo univendi & incorporandi feudo suo. Vel si prædia acquisita posuit in catalogo feudi inter cætera prædia feudalia, & in eadem qualitate ejusdem feudi recognovit à patrono, & tunc jura feudalia debentur pro toto, quia totum est feudale, & uniformis qualitas. Secundo casu, quando illud non apparet, non debentur jura feudalia nisi pro rata, & ad limites feudi antiqui. Et quamvis sit major ratio præsumendæ unionis, & facilius præsumatur, quando prædia jure retractus, & potestate dominica sunt recuperata, quam quando sunt empta à domino directo tanquam ab extraneo; tamen in * dubio puto quod indistinctè non censetur acquirens habuisse animum faciendi dictam unionem, quia non tenetur illam facere, & est ei præjudicialis: per notata in *d. questione 15.* Unde si non facta alia declaratione & unione decesserit, relicto uno hærede propriorum, seu antiquorum, & alio hærede conquestuum, hæres propriorum obtinebit feudum prout consistit in antiquo statu, & in dictis acquisitionibus nihil habebit, nisi jura feudalia vel dominicalia antiqua à feudo principali dependentia. Hæres autem conquestuum obtinebit dictas acquisitiones, ad onera dominicalia erga hæredem propriorum. Unde si acquisitio sit de feudo, tenebitur ei facere fidem & homagium.

47. Sed an teneatur etiam solvere relevium? Videretur quod sic per generalitatem §. præcedentis. Sed contrarium puto, quod non debeat pro hac vice, duplici ratione. Prima, quia hujusmodi feuda non mutaverunt manum, postquam hæres propriorum est factus patronus, sed simul & eodem instanti à puncto mortis defuncti. Ad hæredem autem propriorum dumtaxat, non spectant relevia, vel alia jura seu fructus, nisi quando cedunt postquam est hæres. Et quæ prius cesserunt si qua sint, remanent in hæreditate & successione mobilium. Secunda est apertior ratio, quia quamvis novus vassallus æquè debeat relevium novo patrono, sicut antiquo; tamen illud est verum, nisi eodem instanti & ex eadem dispositione, vel cau-

sa ejusdem personæ, quæ possidet utrumque feudum, unus fiat patronus, alter vassallus. Tunc enim subfeudum propriè non videtur mutare manum, sed incipere de novo esse in manu idonei vassalli. Ex quibus infero, quod si quis eadem donatione, & eodem tempore, donet vel vendat feudum uni, subfeudum alteri, donatarius vel emptor subfeudi, nulla jura utilia pro hac vice debet obtinenti feudum, quemadmodum si de novo constituitur feudum nulla jura utilia debentur pro hac prima infeudatione. Et licet istud non sit omnino simile, tamen habet quoddam symbolum, & maximè liberationis favore. Idem puto dicendum si quis in testamento legat uni feudum, alteri subfeudum: quod procedit etiam in diversis testamentis, & diverso tempore, quia quum utrumque legatum simul eodem tempore mortis confitmetur & substantiam capiat, non est alterum altero prius, quamvis aliud esset in contractibus. Infero etiam idem juris esse si feudum sit de conquestu, vel si contingat quod non sint alii hæredes propriorum, alii conquestuum, sed uniformiter hæredes, quod non debent relevium superiori patrono, nisi de feudo: non autem de subfeudis. Et si divisione facta uni eorum obveniat feudum, cæteris autem singula subfeuda, nulla relevia pro hac vice debentur nec superiori patrono nec immediato, sive hæredi cui adjudicatur ipsum feudum, quemadmodum annotavimus infra §. 122. primogenitum obvenientem feudum, non posse pro hac prima vice exigere relevium à fratribus ratione subfeudorum ab eo recognoscendorum, nec dum in linea directa in qua est indubitatum: sed etiam in collateralibus in locis in quibus locus est primogenituræ in collateralibus. Inferitur etiam quod si possidens feudum & subfeudum vendat subfeudum, nullum quintum ei debetur pro hac vice. Idem si simul eodem contractu vendat duobus, feudum uni, subfeudum alteri. Imò idem etiam si diversis contractibus & diverso loco, sed eodem tempore, puta per procuratores: quia in dubio, vel pari causa absolutiōi & liberationi favendum, Secus si primo vendat & tradat feudum uni, deinde subfeudum alii. Et idem respectivè in donatione, & cæteris contractibus.

48. Decimo-quarto quæro. Si quis vendidit feudum sub pacto de retrovendendo utique ad sex annos, deinde accedente sine sexti anni hæc facultas prorogetur ad alios sex annos: Utrum ex redemptione facta infra tempus prorogatum debeatur quintum pretii? Prima facie videtur quod non, & quod solum debeantur jura semel ex venditione, sive tempore venditionis actum sit, de proferendo die, sive non. Nec obstat *l. si cum dies in princip. l. Labeo. in fin. ff. de arbit. l. si cum Hermes, C. de loca.* quia ibi agitur de gravando & obligando tertio, hic non. Et ratio est, quia quamvis hujusmodi prorogatio sit merè voluntaria, tamen quando sit pendente prima facultate, non censetur nova facultas redimendi, sed continuatio ejusdem. Tum ex quo emptor prorogans scit se posse cogi ad promptam revenditionem, non censetur merè voluntariè prorogare, sed metu ne cogatur statim restituere. Secus si de redimendo convenirent post lapsum terminum & expiratam primam facultatem, quia tunc esset nova & merè voluntaria facultas, & non diceretur inde sequi redemptio, sed nova emptio. Et sic omnia jura de integro (tam retractus feudalis, quam quinti pretii) deberentur. Textus in simili. in *l. sed & si manente, ff. de preca. ad hoc quæ pulchre notat Bald. in cons. 321. verba compromissi. & cons. seq. lib. 5. Angl. Paul. & alii. in l. fin. ff. de feriis. Domi. Phil. Franc. in cap. cum appellationibus in fin. de appel. in 6. Alex. in l. dies cautioni. in princ. ff. de damno infecti. Phil. Corf. in cons. 92. pater mihi. cons. 235. de pluribus sub litera. cap. lib. 3. Phil. Deci. in cap. personas, col. fin. de appel. quibus in locis plenissimè reperies, nolo transterre.*

49. In contrarium facit quod in simili decidit Bald.

in rep. l. *Emilius*, col. 5. in 5. notab. ff. de minoribus. Stante statuto quod de quolibet contractu solvatur gabella, locavi tibi fundum ad annum, deinde ante finem anni prorogavi ad alium annum, numquid solvatur nova gabella? Videtur quod non, quia prorogatio * est termini habentis nondum lapsi extensio. & prorogatum tempus, censetur unum & idem tempus, nec reputatur quid diversum, sed unus & idem contractus, *dist. l. sed & si manente*. Contrarium decedit Baldus, dicens quod inter ipsos prorogantes est unum & idem, & ita debere intelligi prædicta: sed non respectu tertii, l. *si cum Hermes*, C. de loca. Sed responderi potest non obstare præfatam decisionem Baldi, & non esse similem nostræ quæstioni propter multa. Tum primo, quia Bald. loquitur in gabella imposita simplici contractui, & nudum actum cujusvis contractus concernente: sed onera feudalia de quibus loquimur, respiciunt ipsam mutationem vel venditionem effectivalem feudi, & non nudum actum cujusvis contractus, per textum *infra* §. 41. & diximus in §. præcedenti *quæst. 7. in fin.*

* Quid sit prorogatio.

* Refert an prorogatio referatur ad substantiam, an ad qualitatem contractus.

50. Tum secundo subtiliter perpendendo magna est differentia inter hos casus: quia Baldus loquitur in * prorogatione respiciente substantiam ipsius contractus: nos autem loquimur in prorogatione respiciente simplicem qualitatem, seu certam conditionem accessoriam contractus, nihil addendo nec extendendo in substantia ipsius contractus. Hæc autem multum differunt. Prorogatio enim locationis æquè implicat & consensum, & similem pensionem, & omnia substantialia in locatione requirita, ac si nova locatio de integro contraheretur. Et sic saltem respectu tertii cujus interest, videtur novus contractus, quum omnia requisita ad novum hujusmodi contractum intersint. Similiter si vendidi vel donavi tibi feudum meum usque ad novem annos: deinde prorogem tibi usque ad alios novem annos, mediante pari pretio in casu venditionis: in hac voluntaria prorogatione includuntur de novo omnia substantialia & totalis forma & essentia venditionis vel donationis. Unde inter prohibitos, vel respectu fideiussoris, aut alterius habentis interesse, censetur novus contractus, & ita loquitur & intelligitur d. l. *si cum Hermes*. Sed longè diversum est cum vendidi tibi feudum meum in perpetuum, sed sub temporali facultate redimendi, quæ pendente termino prorogatur ut in quæstione nostra. Hujusmodi enim prorogatio non respicit essentiam contractus, sed ejus qualitatem: nec in ea implicatur nec repetitur eadem venditio ut clarum est, sed sola qualitas, vel conditio facultatis redimendi prorogatio non est propriè & strictè contractus, quia solus prorogans, non autem is cui fit prorogatio obligatur: sed prorogatio de qua loquitur Bald. propriè & strictè est contractus, cum sit ultro citroque obligatoria. l. *Labeo*, 19. in *verbo contractum*. ff. de verb. sign. unde nihil mirum si comprehendatur in statuto de quo loquitur Bald. Secus esset in prorogatione de qua loquimur, quæ cum non sit propriè contractus, non comprehenderetur in tali statuto, quia * statutum loquens de contractu, in stricta & propria significatione accipitur, nec habet locum in stipulatione, donatione, sive liberatione, vel pacto simili, ut tradit Bald. in l. *sive apud alia*, col. 1. C. de transactio. Et hoc nisi appareat de rationis identitate, ut per Andr. Alcia. in d. l. *Labeo* 19. super quo plura dici possent, sed quia non est principale propositum, remitto ad Jaso. in §. *omnium a num. 35. usque ad num. 48. infra. de actio*. Et sic patet quod præfata decisio Baldi non obstat nec rem facit, tametsi prima facie concludere videatur, nec eam deduxissem, nisi necessarium animadvertissem ad clarum intellectum uberrimæ materiæ hujus utilis & quotidianæ quæstionis.

51. Quam resolvendo * concludo pro parte affirmativa. Quia revenditio quæ sit post terminum pri-

mæ facultatis, in vim prorogationis, non procedit à virtute & potentia primi contractus & venditionis, nec ex causa veteri & necessaria illi inexistente: sed ex causa nova & voluntaria, ex intervallo superventa. Igitur saltem respectu tertii habentis interesse, puta patroni, reputatur nova & libera venditio, & nova inde jura feudalia oriuntur per notata in §. *præcedenti*, q. 1. Fallit, si venditio fuisset facta sub facultate redimendi ad biennium retenta interim fide: deinde pendente biennio prorogetur facultas usque ad alium & tertium annum, quia dummodo infra tempus prorogatum redimatur, nulla jura patrono acquiruntur neque de venditione, neque de redemptione, juxta notata *infra* §. 51. qm. 4. Idem si fiat prorogatio & redemptio infra aliud modicum tempus à consuetudine loci permixtum ut expressè disponunt consuetudines Turonensis & Blefensis & aliarum locis allegatis *supra eod. num. 8.* in quibus non requiritur interim retentio fidei seu fidelitatis clientelaris per venditorem: quia consuetudines illæ hoc non dicunt, sed simpliciter ad modicum tempus permittunt. Sed in terminis consuetudinis nostræ si venditio sit facta non retenta fide, tunc omnino debentur jura de venditione ut supra dictum est, sed non debentur de revenditione quando cumque fiat in vim facultatis in eodem contractu appositæ: si vero redimatur in vim prorogationis ex intervallo & novo consensu factæ, nova jura debentur, tanquam ex nova spontanea venditione, etiam si infra terminum prorogatum fiat hujusmodi redemptio. Nec obstat quod illa prorogatio facultatis redimendi non videtur voluntaria, sed facta metu ne fortè prorogans cogeretur statim revendere, quia imò nullus omnino metus est quum nulla vis inferatur, imò nec inferendâ suspicetur l. *metum*. & per totum, ff. de eo quod vi metusve cau. Et * vani timoris nulla æstimatio est. l. *vani*. ff. de reg. jur. nec ullam metus rationem habet, nec aliquid minuit de voluntario timore, ne putetur ut fiat quod justè & licitè peti vel fieri potest. l. *accusationis*, C. de his qua vi metusve cau. Notant Barr. Angel. in l. *qui in carcerem*, ff. de eo quod vi metusve cau. sicut nec necessitas rei familiaris, l. *non idcirco*, C. de rescis. vend. Et sic mere voluntaria est hujusmodi prorogatio, nec à necessitate prioris contractus dependet, etiam si probaretur eam factam venditori, paratam alioquin pecuniam habenti ad redimendum ante lapsum termini.

52. Juxta hæc quæro, quid si venditore non valente redimere in termino, emptor ei prorogat facultatem redimendi mediante certa pecuniæ summa, utrum debeatur quintum pretii hujus summx? Respondeo: Non, nec aliud jus feudale, quia non est verum pretium nec pars pretii feudi: nec est nova mutatio, nec venditio, & deficiunt termini consuetudinis. Sed quando in vim hujus prorogationis redimetur, debebitur novum quintum pretii de primo pretio quod refundetur. Sed quæro, quis solvet istud novum quintum pretium? Et videtur quod is à quo redimetur, per hunc textum quia in hujusmodi redemptione habetur pro venditore. Contrarium dico, quod debet solvi per * redimentem, ad quem spectat & omnes legales sumptus ultra pretium refundere. Et evidens est ratio, quia inter ipsos prorogantes & eorum respectu, tempus prorogatum est idem tempus, & idem remanet contractus, & inter eos censetur mera redemptio ex prioro contractu per prædicta, & hujusmodi * prorogatio, sive gratis, sive aliquo dato facta sit, censetur inter eos facta cum eisdem pactis, qualitatibus & conditionibus quæ tacitè insunt & repetita censentur, alioquin non esset vera prorogatio, ut notatur in c. *bi qui de præben. in 6.* & per Jaf. in l. *cum stipulatus sim mihi à Procuro*. ff. de verbo. oblig. in l. *lecta*. collas. 5. & ibi Philipp. Deci. col. 3. ff. *si cert. pesa*. Et sic tacitè repetitum censetur onus in prima venditione & facultate appositum, de refundendo per redimentem omnes legales sumptus, cujusmodi est istud secundum quintum

* Vanus metus non æstimatur.

* Redimens tenetur ad legales sumptus.

* Prorogatio sit cum eisdem pactis & qualitatibus.

pretii. Unde licet patronus cujus dumtaxat respectu censetur nova venditio, possit istud exigere ab eo, à quo redimitur, per hunc textum, tamen redimens debet solvere & indemnem reddere eum à quo redimitur.

33. Rursus circa hæc quæro, utrum patronus possit uti retractu feudali ratione huius redemptionis? Videtur quod sic, etiamsi receperit unum quintum pretii ex venditione, & emptorem investierit, & consequenter approbaverit omnes qualitates, & conditiones dictæ venditionis, quia respectu patroni, hæc redemptio censetur nova & spontanea emptio & venditio, cum non dependeat nec procedat à vi, & potentia primæ venditionis, sed ex nova & voluntaria causa postea superventiva. Contrarium est dicendum, quia retractus conventionalis excludit legalem, ut dictum est supra §. 22. *num. 4.* Sed huic redimenti competit verum & efficax jus retractus conventionalis, cujus virtute etiam retractum proximitatis excluderet, multo fortius feudalem. Et hoc respectu prorogatio pendente termino facta, etiam respectu tertii & patroni operatur in vim prorogationis, quia non agitur de obligando tertio, nec de præjudicando juri alteri quæsito, vel quærendo, sed dumtaxat de conservando & continuando jure retractus conventionalis, & sic non obstat hic *l. si cum Hermes, C. de loca.* Et hoc singulariter * nota, quod licet respectu quinti denarii, non sit differentia an lapsa redimendi termino feudum liberè revendatur, an vero redimatur in vim prorogationis pendente termino factæ: tamen differentia est respectu retractus feudalis, cui in primo, & non in secundo casu locus est. Et ratio differentie est, quia quod attinet ad quintum pretii, illud ab initio ex prima venditione, quantumvis sub onere redimendi facta, semel & incommutabiliter acquisitum fuit patrono, & nihil impedit quin aliud quintum ei acquiratur ex redemptione quæ postea sequitur, non ex vi & potentia primæ venditionis, sed ex alia voluntaria & nova causa: quorum utrumque oppositum est respectu retractus, quia ab initio ex dicta venditione non fuit acquisitus, nec potuit quæri patrono nisi commutabiliter, & ad onus juris redimendi & retrahendi per venditorem. Quum autem postea sit redemptio seu revenditio, etiamsi non fiat præcisè virtute dictæ venditionis, sed virtute prorogationis pendente termino factæ, est quod impediatur jus retractus ex hac revenditione acquiri patrono, videlicet jus retractus conventionalis competens redimenti, & ei legitime conservatum medio dictæ prorogationis. Secus si prorogatio esset facta post lapsum termini, quia tunc non ageretur de conservando jure retractus conventionalis, quod amplius nullum competit venditori, sed esset verum & spontaneum pactum de emendo & vendendo de novo, quod nullo modo impedit, sed præparat viam ad omnia jura feudalia. Rursus adhuc quæro, quid si ab initio venditionis actum sit de proferendo die, seu proroganda facultate redimendi? Respondeo, si illud sit positum in voluntate solius emptoris, vel simpliciter ipsarum partium, illa clausula de proferendo die nihil operatur, *l. stipulatio non valet, ff. de verb. oblig. l. in e mentis, C. de contrab. empt. & vend.* Et sic prorogatio sequens tanquam ex novo & spontaneo consensu judicatur. Si vero actum sit quod emptor tenebitur ad alios sex annos prorogare si venditor non potuerit in primo termino redimere, vel sub quavis alia conditione, tunc cum prorogatio facta in hunc eventum procedat ex necessitate prioris contractus, facit quod redemptio sequens est mera & necessaria redemptio, & quod nulla inde jura debentur, sed solum ex prima venditione. Nec poterit patronus causari hanc clausulam de proferendo die in sui fraudem appositam esse, quia licuit contrahentibus ab initio qualem legem voluerunt apponere, & facultatem redimendi vel usque in perpetuum extendere.

Tom. I.

34. Decimo-quinto quæro, quid si feudum est partim venditum, & partim donatum vel permutatum? Respondeo: Clarum est quod cessante simulatione, partim locus est quinto pretii vel retractui feudali, partim relevio: per notata supra §. 20. *gloss. 5. quæst. 12.* sed quid si quis vili pretio vendidit donationis causa? Hæc quæstio in multas species dividitur, ut autem quam brevius & resolutius queam, habeas; Respondeo: Primo inspiciendum quid actum & expressum sit: si enim conventum sit de justo & totali pretio feudi, puta mille, & dictum quod venditor receptis vel promissis octingentis se contentavit, & residuum pretii remisit emptori: tunc res est clara & expedita feudum esse pro mille venditum, & sic pro quinto pretii debetur ducentum, ad rationem scilicet totius pretii conventi, quod etiam integrum refundendum esset à retrahente. Si vero non sit conventum de certo totali pretio: sed quia placebat venditori, in gratiam emptoris, infra justum pretium vendere, dictum est quod feudum esset venditum pro octingentis, & quod* venditor donavit, vel remisit emptori residuum justii pretii, quo plus valet feudum: & tunc idem dico quod totum feudum censetur venditum: quia donatio non censetur super feudo, sed super pretio, de cujus remissione nihil ad dominum directum, ut dictum est supra §. 20. *gloss. 8.* Ideo quintum totius justii pretii debetur. Vel si dominus retrahere malit, necesse habet totum justum pretium refundere, & ad hunc finem fieri debet æstimatio feudi. Si vero donatio collata est super ipso feudo: ut quia dixit se donare feudum, in eo quod super valet pecuniæ: tunc enim apparet quod non est animus vendendi feudum, nisi usque ad concurrentiam pecuniæ, & pro reliquo est animus donandi, & sic idem dicendum quod supra, in re partim vendita, partim donata. Sin autem nec de hoc appareat, nec ex verbis (de quibus fortè quod non confecta, vel non reperitur scriptura, non apparet) colligi possit, an super feudo, an super pretio cadat donatio, & tunc debent inspicere verisimilitudo & probabiles conjecturæ, *l. in obscuris, ff. de reg. jur.* Unde si feudum erat venditioni expositum, vel alias venditor erat omnino venditurus, præsumam non esse donationem, nisi in residuo pretii. *Argum. l. 1. C. de rev. permutat.* Et in dubio ex quo contrahentes inceperunt à venditione feudi simpliciter, censetur totum feudum esse venditum, & donationem cadere solum super residuo pretii, arguendo à prolocutionibus & præstationibus *l. Tuis, §. idem respondi, ff. de verb. obligat. cum vulga.* & potentissima pars cuiuslibet rei est principium, *l. 1. ff. de orig. jur.* & imprimis attendi debet, *l. si per procuratorem, ff. mandati l. clam possidere in princ. ff. de acquir. vel amitt. poss.* Iste casus multum est anceps & dubius, videtur enim primo dicendum indistinctè non esse venditionem nisi pro rata pretij conventi & soluti: videlicet pro octingentis, & in residuo esse meram donationem ipsius feudi. Patet, quia impossibile est subsistere venditionem absque pretio, eoque certo. §. *pretium autem. insti. de emptio. & vendi.* Sed hic ex hypothesi pro isto residuo quod super valet, nullum est pretium neque certum, neque incertum, quia hoc respectu nullomodo fuit actum nec conventum de pretio certo, nec per se nec per relationem ad aliud certum, nec aliter. Igitur non potest dici istud residuum esse venditum, & sic necesse est ipsum residuum feudi donatum censei, & non residuum pretii, quod non est in rerum natura, quod attinet ad hunc contractum, quia hætenus non fuit in aliquod certum pretium consensus. Et sic hætenus venditio dici non potest, sed probabilius videtur distinguendum in forma donationis vel remissionis, videlicet quod aut donatio vel remissio referatur expressè ad residuum justii pretii, aut vero ad residuum ipsius feudi quod venditur vel transfertur. Aut vero non apparet ad quod referatur, ut primo casu

* Releviã utrum debeat feudum partim venditum, partim donatum.

* Quid de vendente vilius donationis causa.

* Not. sing.

LII ij

totum censetur venditum quasi donatio cadat super residuo iusti pretii & non super fundo vel feudo. Et tunc debet fieri æstimatio residui sive totalis & iusti pretii totius fundi ad hoc ut quintum totius solvatur patrono in feudo, vel integrum laudimium domino censuali, vel ut totum & iustum pretium refundatur à patrono vel propinquo venditoris retractante. Secundo casu, omnino dicendum cessare omne jus retractus laudimii & quinti pretii pro illo residuo. Quia nedum non fuit conventum de pretio residui, & sic non potest censeri venditum, sed etiam expressim ipsum residuum fundi donatum fuit. Et sic clare liquet quod hæcenus non fuit venditio nec animus vendendi, sed mera donatio ipsius fundi. Et sic hæcenus locus erit relevio in feudo, secluso hæcenus retractu feudali vel proximitatis. Tertio casu idem omnino dicendum puto propter duo. Primo quia circa istud residuum non apparet de animo vendendi, sed bene de animo donandi. Secundum, quia circa istud nedum non fuit conventum de aliquo certo pretio, sed nec pretii quidem vel in genere mentio facta fuit, & sic hæcenus nedum deficit unum substantiale venditionis quod est pretium certum, sed etiam forma: quia quod ad istud residuum attinet non proferuntur verba venditionis, sed donationis. Deficit enim animus & consensus vendendi, quod est tertium substantiale.

55. Nec obstat quod fortè contractus incipit à venditione fundi simpliciter, quia ex sequentibus verbis dispositivis apparet non esse venditionem nisi pro rata pretii conventu. Et quod verba venditionis in principio contractus simpliciter aut generaliter apposta non referuntur ad hanc particulam, sive ad istud residuum fundi in quo aliter & specialiter apparet esse dispositum videlicet de donatione. *Argum. l. doli clausula. ff. de verb. oblig. l. cohæredes, §. qui patrem, ff. de vulg. & pupil. subst. cum vulg.* Et secundus & tertius casus hujus distinctio non habent dubium, sed solum dubietas est in primo casu. Quia non videtur posse subsistere venditio absque pretio & convento. Sed licet sit dictum & residuum iusti pretii donat, hæc clausula non importat conventionem & remissionem certi pretii conventi; & licet certum iustum pretium videatur præsupponere, hoc est verum si præcessisset conventio de totali iusto pretio. Sed hic ubi constat non præcessisse conventionem totius, sed solum partis pretii, sequitur quod pro hoc residuo nullum est pretium nec certum nec conventum, & sic quod licet verba remissionis referantur expressè ad residuum iusti pretii: tamen quod debent etiam necessario intelligi non de aliquo pretio certo & convento, quia de nullo hæcenus conventum fuit, sed de pretio de quo conventum fuisset nisi supervenisset animus donandi. Donatio igitur hæcenus, hoc est in hoc residuo, præcedit & anticipat venditionem. Ergo in hoc non est venditio, sed remanet donatio. Igitur ipsius fundi, & non pretii, quod non est nec fuit, licet fuisset nisi donatio supervenisset. Itaque disputando ut ipsa vincere videtur prior indistincta opinio; sed tamen mihi placet nostra distinctio, quia ex quo remissio nominatim refertur ad residuum iusti pretii, satis apparet primo, quod principalis intentio fuit totum fundum vendere. Secundo quod non fuit intentio donandi partem aliquam ipsius fundi, sed donandi remittendi partem aliquam pretii.

56. Sequenda est igitur contrahentium voluntas & intentio tanquam præcipua & *dominans*, sive *dominans*. *l. in conventionibus, ff. de verbor. signific. l. semper in stipulationibus, ff. de regul. ju.* Nec vana est hæc intentio ad partis pretii donationem potius quam fundi limitata, quoniam multos magnos effectus parere potest. Quid enim si ita (ut quandoqueque fit) caverit venditor, quod volebat in aliquo fraudare propinquos suos iure retractus, licet gratiam aliquam in

parte pretii vellet facere grato emptori sine præiudicio propinquorum. Iniquum enim esset & abiurdum hunc effectum defraudari contra verba & mentem contrahentium, licet ex quadam simplicitate & securitate non nimium supina, licet non nimis callida, non convenerunt de totali pretio, quod superfluum putarent de eo convenire quod remillum volebant. Siquidem tam prudentis Jurisconsulti, quam innocentis iudicis est æquitatem ipsam & contrahentium mentem potius quam cuiusvis subtilitatis defectum præ oculis habere. *l. quod si Ephefi. in fin. ff. de eo quod cert. loco. l. sicut, §. si debitor. ff. quibus mod. pign. vel hypot. sol.* Sequamur igitur in omnibus æquam nostram distinctionem, maxime cum etiam in dicto primo casu non possit emptor objicere actori ad solidum retractum, vel quintum pretii, vel laudimium. Quod non habet in dubio fundatam intentionem in venditione totius fundi: quia imo habet contra hunc emptorem fundatam intentionem in emptione totius fundi. Idque non dubie, sed clarè si intentionem ipsam & verba contractus inspiciamus, quæ utraque simul in venditionem totius fundi tendunt. Porro etiam sola verba contractus sufficerent ad faciendum plenam fidem contra emptorem, etiam in favorem tertii, quatenus contractus ad eum spectat, ut hic per notata *infra §. 58. quest. 17.* quanto magis verba manifesta intentione subnixæ. Tum si inspiciamus principium ipsum contractus quod est potissimum. *l. si per procuratorem in princ. ff. mandati. l. 1. ff. de regul. jur. sonat. in venditionem totius.* Sive inspiciamus clausulam contrariam, illa manifestè sonat in venditionem totius fundi, & donationem enunciat in parte & residuo pretii dumtaxat, & non in parte fundi.

57. Præterea dico quod etiam si nullomodo constaret de pretio convento, sive de certa quantitate pretii, modo constaret de venditione ex confessione fortè emptoris, vel aliàs sufficienter habeat dominus directus eo ipso fundatam intentionem ad laudimia vel jus quinti denarii sicut retractus. Et adigendus esset emptor, etiam captis pignoribus ad declarandum pretium medio juramento, nisi emisset per procuratorem generalem, quem repræsentare nequiret emptor, quo casu vel fortè emptore præmortuo contra ejus hæredes, & ubi aliter veritas haberi non posset, res esset æstimanda inspecto tempore verisimili contractus, si fortè ne de die contractus constet, & iusto, communique pretio variis præsumendum est tam ad finem laudimiorum, quam ad finem retractus sive feudalis, sive proximitatis. De quo plenius si opus sit dicemus *infra tit. 16.*

58. Et ita secundum præfatam distinctionem debet intelligi & modificari consuetudo Alvernæ. *tit. des achats, loys & ventes. §. 5.* ubi vult laudimia non deberi pro rata *supervalentiæ in donatione ejus quod supervalet facta in venditione, quia hoc debet intelligi quando illa donatio sit indefinite impersonaliter, puta de resto, seu residuo vel eo quod superest aut supervalet, vel quando refertur ad rem venditam, sive ad id quod de ea restat: Secus si nominatim referatur ad residuum iusti pretii: quia tunc fieri debet æstimatio ut totius rei vel pretii pendatur laudimia.

Non est interim omittendum quod prædicta intelliguntur quando illud residuum est notabile: Secus si modicum, ita ut verisimiliter illa clausula magis ex contemptu, vel dubietate modici fortè restantis, & ad tollendum dubitationem quam ad seriã donationem apposta sit: quia tunc non procedit questio nostra, nec illud habendum est in consideratione.

59. Decimo sexto, circa hæc mentem subit questio. quomodo format Alciar. *in leg. 2. in princ. num. 18. de verb. obligat.* Vendo *tibi domum pretio centum aureorum & unius vineæ, quæ etiam valet centum alios aureos, quis sit iste contractus? Et respondet duos

* Relevio utrum debeatur pro hyperrocha seu supervalentiæ.

* Releviū utrum debeatur in contrac-

sum mixto
ex vendi-
tione &
permuta-
tione.

esse contractus, & censetur domus dimidia vendita & dimidia permutata. Et fundatur in hoc quod utrumque simul pro domo datorum æque potens & ejusdem valoris est. Ideo utrumque per se censetur & propriam naturam retinet. Secus dicit si esset disparitas valoris inter vineam & pecuniam, quia tunc censetur recurrendum ad doctrinam Bartol. in l. Aristot.

¶ ff. de dona. videlicet quod contractus à prædominanti judicetur. Sed certe respectu hujus ultimi membri quando alterum præponderat, illa doctrina Bartol. & communis, ut potest procedere inter ipsos contractantes, ita non habet locum in præjudicium alterius. Sed respectu tertii inspicitur materia subjecta & contractus mylticus, ut plures contractus pro rata, natura & ratione cuiusque admitti judicatur, ut plenè dicemus in §. præcedenti quæst. 23. ad fi. Quare in hac quæstione quocumque nomine vocetur actus à partibus, sive vinea supervaleat pretio, vel contra, pro rata pecuniæ censetur venditio, pro rata vineæ permutatio, tam respectu jurium feudalium aut censualem domus & vineæ, quàm respectu juris utriusque retractus.

60. Amplio etiam si in contractu fuerit expressus & taxatus valor vineæ, quia illa æstimatio in dubio non facit emptionem. Nec censetur ad hoc fieri, sed potius ad sciendum excessum vel defectum, & an alteruter lædatur, & etiam ad finem recursus evictionis vel quanto minoris inveniatur vineam minus valere quam expressum & judicatum fuit. Tum verisimiliter non erat alter domum integram alienaturus pro mobili, nec contracturus, nisi habuisset vineam, rem videlicet immobilem, saltem usque ad prætaxatum valorem. Secus si constaret vineam esse tanti æstimatam ut vice partis pretii in solutum daretur, puta si convenisset domum vñire ducentis aureis solutis, vel solvi promissis partim in pecunia, partim in vinea centum aureis æstimata, quia tunc totum esset venditum. Imo duæ vere venditiones essent, altera domus, pro ducentis, altera vineæ pro centum aureis, & utrumque dominis suis, si diversi essent, respective deberentur jura dominicalia tam de domo, quàm de vinea, & utraque juri retractus subjaceret, quod non esset in casu præcedenti, in princip. hujus quæst. & nota quod in hac quæstione non facio differentiam quo nomine contractus vocetur à partibus prout facio infra quæst. 18. in concessione domus vel feudi mediante certa pecunia & certo redditu perpetuo non redimibili super eadem re, quia tunc in favorem retrahentis totum, judicatur venditio si partes verbis emptionis & venditionis usæ fuerint: quoniam ibi potest adaptari retractus, & eadem afferri conditio. Sed hic non, & ita generaliter observandum ut ipsius æquitatis & veritatis quæ non clauditur loco.

61. Nulla etiam consuetudo sententiæ nostræ refragatur, excepta sola consuetudine Bituricensi recentior in scriptis redacta, in de retr. lignag. §. 15. & §. 16. ubi fortius vult quod etiam si contractantes meris verbis permutationis usi sunt de fundo ad fundum cum supplemento pecuniæ si pecunia excedat valorem fundi cum quo datur, locus est utriusque retractui & feudali seu censuali, & proximitatis, ita quod retrahens fundum meliorem, nec tenetur ei à quo retrahit restituere fundum minorem, licet causa expressa permutationis tantum datum. Sed solum ejus æstimationem, quod est in se valde durum, quia sic permutans contra intentionem suam, & contractus formam, cogitur in totum carere immobili, & pecuniam dumtaxat recipere, nec reponitur in priore statu in quo erat tempore contractus, & maxime attento quòd per eandem consuetudinem §. 14. immediatè præcedenti eodem titulo, fundus permutatus sortitur eandem naturam, cujus non videntur compilatores recordati in §. seq. ubi sit damnus nedum ei à quo retrahitur, sed etiam

ejus consanguineis à latere unde processerat fundus minor, cujus loco fundus major erat per permutationem in eandem conditionem & naturam subrogatus. Saltem pro rata dico quod consuetudo loci tacite inest contractui partium, & sic nemini fit injuria, quia censetur sub tali consuetudine sic contractantes hinc inde tantum emere & vendere. Respondeo hoc posse procedere inter subditos sive eos qui sciunt, aut scire debent dictam consuetudinem, sive inter alios habentes justam causam ignorantie dictæ consuetudinis.

62. Quare dico quòd extraneus permutans cum fundo sub dicta consuetudine sito, & supplens majorem pecuniæ quantitatem quàm valeat fundus quem dat domino directo fundi majoris volente uti retractu in totum, vel propinquo. compermutantis, poterit restitui in integrum, & petere rescindi contractum, & reponi in priorem statum ne decipiatur. Et omni hæredio præter opinionem & contractus formam carere cogatur per notata infra §. 82. & secus si dominus directus aut propinquus non valeat uti retractu nisi pro rata pecuniæ per prædicta. Cæterum, inter subditos dictæ consuetudini locus erit utrique retractui hinc inde utriusque fundi & majoris & minoris, quia utrumque censetur implicita emptio & venditio vi consuetudinis, quæ inter subditos habet vim pacti expressi, de quo infra eo. §. 75. ver. nisi partes expressim.

63. Decimo-septimo quæro: Vassallus vendidit feudum suum mediante summa mille nummorum, & redditu annuo & perpetuo quinquaginta librarum, quem redditum emptor specialiter constituit & assignavit super feudo emptio, & reliquis omnibus bonis suis. Utrum & quatenus sit locus quinto pretii, & retractui feudali? Non est dubium quin his sit locus pro rata pecuniæ: sed pro rata redditus aliud videtur, quasi eatenus non sit venditio, sed quædam permutatio: saltem distinguendum videtur, an redditus sit redimibilis, an non, ut in simili diximus supra §. 20. gloss. §. quæst. 12. in fi. Super his copiosa sese offert disputatio, sed breviter resolvendo dico indistinctè locum esse integro quinto, vel integro retractui totius feudi. Si enim patronus eligat quintum denarium, debet illum habere nedum de mille nummis, sed etiam de redditu, sive is sit redimibilis, sive etiam expresse cautum sit ne redimi possit, quia feudum in totum est venditum, ut patet ex principali & expressa intentione partium, & forma contractus, & sic non potest censeri partim permutatum cum redditu ex eodem feudo præstando, & alioquin via esset aperta ad frustranda jura feudalia. Sed utrum patronus possit petere quintam partem dicti redditus in specie, videlicet decem sibi solvi perpetuo quolibet anno, puto quod non, sed solum in æstimatione, tantum quantum venditionis tempore valebat quinta pars dicti redditus. Si vero patronus eligat retractum refundet dicta mille emptori, & solvet dictum redditum venditori, sicut emptor solvere debuisset. Et remanebit emptor cum bonis suis exoneratus ab obligatione & hypotheca dicti redditus, & nihil ei aberit ac si non emisset, & venditori æquè omnia aderunt, ac si non fieret retractus. Et sic patet quòd non magis interest emptoris, aut venditoris retractum hoc casu fieri totius feudi, quàm in casu quo esset venditum pro toto pretio in pecunia numerata. Et iisdem rationibus concludo etiam retractum proximitatis pariter locum habere.

64. Nec obstat si forte venditor * ipse retractui intercedat, & causetur retrahentem non esse æque idoneum ad sustinendum, solvendum & continuandum dictum redditum, sicut emptor. Quia respondeo primo quòd res ipsa, videlicet feudum super quo redditus est assignatus, semper est idonea, imò plus quam idonea ad sufferendum dictum redditum. Patet quia multo plus

* Venditor non potest impedire retractum.

Valet & plus affert fructuum quam ascendat dictus reditus annuus, alioquin venditor qui ultra reditum percepit mille, plus duplo ultra justum pretium vendidisset feudum, & decepsisset emptorem, & nunquam consanguineus, vel patronus venirent ad hujusmodi retractum adeo damnosum. Hypothecis autem hujus quaestio ad ea refertur, quae communiter accidunt, & de utili emptione & acquisitione intelligitur, cujus etiam retractus utilis esse possit retrahenti. Cum autem res immobilis sit (ut supponitur) valde idonea, non potest retrahens non esse idoneus quandiu illam possidebit. *argum. l. sciendum. ff. qui satisd. cogant.* Imò sicut venditor non potest impedire quin emptor vendat illud feudum cuicumque ad onus dicti reditus: multominus potest impedire quin illud dimittat per retractum. Nec obstat quod emptor voluntariè vendens non exoneratur ab hypotheca bonorum suorum, ex quo principaliter contraxit, se & sua obligavit juxta notata *infra* §. 191. Secus quando patitur retractum: quia respondetur quòd hæc est natura retractus legalis, ut emptor liber & indemnis abeat ac si nunquam contraxisset. Et quum res ipsa oneri de se, & ex natura venditionis sit supposita, nullo modo potest retractus impediri per venditorem, tum quia non habet probabile interesse, etiamsi retrahens non habeat alia bona immobilia, & forte multis obæratuisset: cum venditor omnibus etiam antiquioribus creditoribus ementis, vel retrahentis præferri debeat in re vendita & reditu super ea retento per textum & notata in *l. licet. C. qui prior in pigno. habeat.* Et si forte res vendita consistat in domo, vel prædio cultissimo, quam vel quod corruiere vel sterilefcere patitur retrahens, poterit venditor, ejus hæres, vel causam habens occurrere, compellendo retrahentem vel etiam quemvis alium possessorem ad conservandum rem in statu congruo & idoneo, ita quòd præstationi reditus sufficiat, alioquin ad dimittendum ut ad hoc oneris vendatur & adjudicetur secundum tenorem & vim contractus & hypothecæ, de quo plene scripti *infra* §. 71. Tum quia etiamsi qua interesset venditoris rem non retrahi à patrono vel consanguineo, non esset curandum, nec esset interelle justum respectu retrahentis cui jus retractus debetur, & sibi ipsi imputare debet venditor, quum sciebat vel scire debebat rem venditam huic oneri subesse ex dispositione legis, quam non potest ab actu suo excludere. *l. nemo potest. ff. de lega. 1. l. testandi causa. C. de testa.* Unde si emptor non possit retractum impedire, multo minus venditor.

65. Decimo-octavo juxta hæc quaero, quid si vassallus non dicat se vendere, sed concedere ad perpetuum feditum quinquaginta librarum, & etiam mediante summa mille nummorum semel soluta, & in toto contractu nullum sit verbum de venditione? Et videretur non esse locum neque quinto pretii neque retractui, nec simplici relevio, dummodò adhuc non sit retenta fides ab alienante, alioquin nihil videtur deberi per §. 51, *infra eod.* Tum quia ad agnoscendam qualitatem & essentiam contractus, primum intentio partium attenditur, *l. si quis nec causam. l. rogasti. in princip. l. non omnis. ff. si cert. pesa.* Bartol. Bal. Paul. in *l. Aristo. ff. de donatio.* Secundo verborum forma & tenor. *l. si quis stipulatus sit Stichum. in princip. ibi, sermonem stipulationis inspicit. l. si ita stipulatus. §. Chrysofonus. ad si. & ibi Paul. Aret. Jason. ff. de verb. obligat. in l. fidejussores magistratum. §. pro Aurelio. ibi, lecta scriptura. ff. de fidejussor.* Sed nec ex mente, nec verbis apparet, quòd habuerint intentionem vendendi, igitur non est fundata intentio patroni in aliquo, nisi forte in relevio. Quibus non obstantibus idem puto quod in quaestione præcedenti, quia quemadmodum sæpe diximus, nedum in venditione formali & strictè sumpta: sed

etiam in omni contractu æquipollenti & aptabili, & in quo sit eadem ratio, æque locum esse utrique retractui & omnibus juribus dominicalibus, ita & hic dicendum est, quia est omnino eadem ratio sicut in contractu *quæst. præcedentis.* Et contractus, de quo hic, omnino adaptatur & reducitur ad præcedentem, imò in effectu est omnino idem. Ad* dijudicandum autem contractus, non tam inspicitur forma & convenientia verborum, quum virtus, effectus & convenientia partium, ut per gloss. in *l. 1. §. 1. in verbo agendo. ff. de superficies. & in l. 1. ubi Ber. C. de jur. emphy. Barz. in disputa. incipien. publicanus.* Bal. in *l. 2. C. commoda. & in rubr. C. de jur. emphy. in si.* Panor. in *c. constitutus. col. si. de relig. domi.* & maxime ubi agitur de jure vel præjudicio tertii. Nec sola varietate verborum manente eodem effectu, dispositio juris eludatur contra *l. si. C. de usur. l. nemo potest. ff. de lega. 1. cum vulg.* Et advertit, quod resolutio nostra hujus & præcedentis quaestiois procedit quantumcumque retenta sit fides a venditore vel alienante, attento quod perpetuo alienat, per notata *infra* §. 51. Advertit etiam quod hæc quaestio intelligitur retento eodem themate quaestiois præcedentis excepta verborum forma, & sic quando pecunia numerata præponderat, saltem æqualis est redditui hujusmodi: ut sic concessio de se in venditionem recidat, & verborum forma in fraudem patroni vel consanguinei verisimiliter inducitur, eis nocere non debeat. Secus enim esset in vera & principali concessione ad reditum prædiale, quem funciarium vocant, in quo licet aliqua pecunie summa data sit concedenti, neutritamen retractui locus est: per notata *infra eod. quæst. 19.* & plenius de his scripti *infra* §. 174. ad conclusionem quaestiois nostræ.

66. Amplia primo, sive totum feudum, sive partiter concedatur, & nota quod res concessa aperitur & relevium debetur ab accipiente non obstante clausula retentionis fidei, quæ non valet nisi forte concessio esset temporalis & ad modicum tempus per ea quæ plene dicemus *infra* §. 51. *quæst. 4. §. & quæst. 11.* Amplia secundo, nedum si concessio fiat ad perpetuum reditum non redimibilem vel simpliciter, quo casu non potest redimi, sed etiamsi expresse concedatur accipienti facultas redimendi dictum reditum, quoniam hæc sola adjectio non immutat naturam actus, sive in ipso contractu, sive ex intervallo apponatur. Nec ex redemptione aliqua jura feudalia debebuntur, quoniam nec ex pacto hujusmodi reditum redimendi, nec ex ipsa redemptione fit aliquid in re feudali, quod venditionem fundi vel mutationem manus inducat, & sic nec quinto denario, nec retractui feudali locus esse potest, nec etiam novo relevio ultra unum relevium quod deberi dictum est ex ipsa concessione, alienatione & mutatione manus feudi. Amplia tertio, sive pacificatur quod ille reditus perpetuo sive infra certum tempus dumtaxat redimi possit, sive certo tunc taxato pretio redemptionis, sive non, sive pretium redemptionis reditus taxatum fuerit ad rationem viginti vel triginta pro uno. Sive etiam ad rationem unius pro duodecim aut alio viliori aut ceteri pretio, non refert: quia sicut concedens potest libere donare vel vendere tertio jus reditus per eum retentum, absque eo quod patronus aliquid inde prætereendere possit, ita potest ipsi recipienti aut remittere, aut quocumque pretio redimibilem facere.

67. Fallit primo, si pactum sit quod recipiens teneatur redimere, hoc enim in idem recidit ac si venditum esset pro tali quod emptor infra tale tempus teneretur solvere & interim talem reditum pro fructibus vel usuris. Fallit secundo, si aliàs sufficientes ad finem conjecturæ non esse veram & effectivalem venditionem feudi commentitia in reditum concessione relata. Quod si appareat partes semel convenisse de certo pretio ipsius feudi, postea eodem pretio

* Et ab effectu magis quam à verbis.

* Species contractus à principali intentione dignoscitur.

tio redditum fuisse redemptum ab eo qui feudum acquirivit, hic jam non est locus conjecturis, sed magis ipsi veritati formatæ venditionis & emptionis feudi rejecta intermedia concessione in redditum tanquam simulata, & ad veram feudi venditionem adumbrandam accessita.

68. Si vero non appareat partes convenisse de certo pretio ipsius feudi, nec aliter de formali venditione feudi, appareat tamen infra modicum tempus à concessione in redditum redemptum fuisse redditum, tunc ad probabiles & verisimiles conjecturas recurrendum est. Non enim continuo sufficere puto quod acquirens in brevi redditum redemerit. Quid enim si paulo post hujusmodi concessionem inopia supervenerit necessitas transmigrandi, vel bona sua distrahendi, & sic redditum quem perpetuum sibi & suis fore sperabat, ipsimet debitori vendiderit? Quid si decesserit, & plures hæredes reliquerit qui maluerunt redditum cuius vendere quam retinere, & inter se modicis portionibus dividere: hic enim nulla justa causa est præsumendi simulatam fuisse concessionem. Et sic nec retractui feudali, nec novis juribus feudalibus locus erit. Tamen retractui proximitatis locus esse possit, non in feudo ipso concessio, vel in jure redditus vendito vel redempto dumtaxat per notata infra §. 172. Sed si constet quod tempore hujusmodi concessionis ad perpetuum etiam non redimibilem redditum concedens indigeat pecunia. Deinde quod paulo post ipsum jus redditus accipienti vendiderit, puto hæc duo, videlicet indigentiam concedentis, tempus præcessionis & redemptionem secutam sufficere ad præsumendum feudum ipsum venditum, & illud pretium magis in veritate esse pretium feudi, quam redditus, idque tam ad commodum patroni in jure quini denarii vel retractus, quam ad commodum propinqui concedentis, pro retractu proximitatis, quam etiam alterius cujuscumque cui ex legato forte vel alias quocumque titulo competeat jus prælationis vel retractus quando res venderetur.

69. Quamquam & hic sint tres præsumptiones, videlicet brevis seu vicinitas temporis ultra duas prædictas, hoc etiam per manus tradi solet, non duas tantum regulariter sufficere in materia simulationis, sed tres præsumptiones requiri per textum *c. adnotam de emp. & vend. & in e. illo vos. de pign. in fi.* ubi duo illa de quibus in *fi. d. e. illo vos.* sunt ultra pactum de retrovendendo quod facit tertium. Ita latè Bart. Cæpola in *tract. de stipul. contract. in 6. casu principali. Soci. consil. 238. nunquid ex duobus lib. 2.* Hieron. Cagnol. in *reposit. l. 2. col. 3. num. 19. C. de pact. inter emp. & vend.* ubi multa allegant quæ videas, & ultra adducta per eos cito ad id Paul. in *cons. 74. in cau. mora. in fin. col. 2. vers. communiter autem lib. 2. Matth. de Astit. in decis. Neap. 40. col. fi. Jason. 150. lib. 4. Conrad. de Summenherd. in septem parti. de contract. quest. 84. conclus. 3.* Verum hæc est doctrina magistralis & probabilis, ut per *gloss. & doctores in l. 1. C. de legib.* Cæterum possunt aliz duæ præsumptiones esse ita urgentes, intensæ & fortes, ut tribus præstent aut æquipolleant, in quo prudentis & innocentis judicis arbitrium primas habet. Et latè dixi in *tract. commer. de usura. & redit. qu. 56.* Quod autem dixi super illa conjectura, quando concedens concessionis tempore indigebat pecunia, intelligo nedum si ex necessitate & angustia rei familiaris, vel ut urgentibus creditoribus satisficeret; sed etiam si solum indigebat ad ampliacionem vel commoditatem rei familiaris; puta ad retrahendum melius & nobilius feudum à propinquo venditum vel à se, aut prædecessore hypothecatum aut sub facultate redimendi, quæ propediem expirabat venditum, aut ob aliam causam vel affectionem.

70. Si vero non constet de ipsa indigentia, sed constet de proloquiis venditionis, non puto illa per se

pondus habere, quia multa tractantur quæ non perficiuntur, *l. si ex causa. §. nunc videndum. ff. de mino. l. sciendum. §. dictum. ff. de adilit. edict.* Bald. de *prohib. feud. alie. per Fede. col. 1. l. si voluntate. C. de rescind. vendit.* Alexand. *consil. 28. col. 2. lib. 1.* Decius *l. non omnis. in princip. l. si ego. ff. si cert. petat. c. finali. in fi. de proba.* Et hoc nisi illa proloquia de vendendo processissent ex parte concedentis & essent talia quod ex illis satis constaret, quod concedens magis habebat animum vendendi quam ad redditum concedendi, nisi per recipientem steterit: quia tunc ex effectu redemptionis redditus infra breve tempus subsecuto, & conformitate pretii redditus ad valorem feudi satis puto apparere de simulatione. Et hoc ad commodum domini directi aut propinqui, aut alterius tertii interesse habentis, non obstante quod concessio ad redditum interim esse facta simpliciter & sine facultate redimendi, & hoc nisi hæc simulationis præsumptio elueretur per aliam justam causam repente & inopinato superventam. Ex quo concedens potuerit animum quem tempore concessionis habebat, mutare, & redditum perpetuo retentum redimibilem facere & vendere ipsi debitori, ut nuper dictum.

71. Quod si in ipsa concessione actum est quod redditus pollet redimi pro certo pretio non inferiore communi valore totius rei concessæ, ex hoc solo cum redemptione infra modicum tempus secuta, puto satis liquere de simulatione & colore quæsito etiam omnibus aliis proloquiis aut conjecturis cessantibus hoc etiam ultimo casu tres invenies præsumptiones si rectè inspicias, Prima pactum de redimendo. Secunda, pro pretio conformi valori totius rei concessæ, saltem non multum distante, quia si valorem rei excedat, tanto fortior est præsumptio. Tertia subsecutus eventus in tempore brevi & vicino in quo tempus anni non dicitur longum, sed breve, ut infra *cod. quest. 22.* Quod si facultas illa redimendi non sit in eodem, sed in separato instrumento, eodem tamen vel unico tempore tanto fortior est simulationis præsumptio. Et tanto magis si constet redemptionem subsecutam per interpolitam personam, per notata supra §. 20. *gloss. §. num. 32.*

72. Ecce vides quantum laboris, quantum difficultatis à dicta secunda ampliacione ad usque nobis infumendum fuerit, ut suscepta semel provincia probe & plenè defungamur, quæ omnia cessant & expedita sunt in locis ubi concessio dat retractum, etiam in concessione ad redditum, ut puta ** §. quæ locales sunt, nec expeditur ad alia loca extendere, ne libertas commerciorum nimis angustaretur.* Quin etiam scire expedire dare genero vel alias in remunerationem certum prædium ad modicum redimibilem, non est justum hoc cedere lucro dominorum directorum vel etiam cognatorum exclusis bis quibus specialiter consultum volebat concedens, quinetiam ipsa concedente & suis perpetuo exclusus.

73. Decimo-nono, quid pro statu rerum præsentium, videlicet in terminis nostrarum consuetudinum dicendum sit in multis concessionibus ad redditum, ut quando sunt mediante etiam certa pecuniæ summa semel solvenda. Et prima quidem facie (ut sit ad pauca advertendo) videtur brevis esse & expedita solutio quod patronus pro rata pecuniæ, si velit, petere possit quintum denarium, & simul relevium, non de toto feudo, sed de residuo feudi, facta videlicet deductione portionis feudi, quæ correspondet pecuniæ, habita proportionaliter ratione quantitatis redditus & valoris feudi, & sic fienda erit æstimatio & arithmetica quædam distributio prout in simili dicemus infra §. 60. *quest. 3. & quest. 5.* vel quod possit patronus si velit accipere relevium integrum totius feudi, sed tunc non poterit aliquid exigere occasione dictæ pecuniæ, per notata in simili, §. *precedenti qu. 23.* videtur etiam tali casu nulli retractui locum esse,

*Videtur legendum consuetudinibus Arvernia & Bicurigum quæ locales sūt, ut supra num. 58. 62.

nec feudali, nec proximitatis, nisi appareat de fraude & simulatione quæ poterit detegi per præsumptiones, de quibus in quæstione præcedenti: puta si ille reditus mox redimatur, & pretium redemptionis cum illa alia summa pecuniæ ascendat circiter ad valorem feudi. Idem si dicta summa pecuniæ sola ascendat circiter justum pretium feudi & reditus retentus sit valde modicus & contemptibilis, quia tunc satis esse putato ut indicet colorem quæsitum. Idem multo fortius si (eodem casu æqualitatis pretii retento) reditus erat gravis, sed appareat de remissione etiam ex aliquo intervallo, & multo fortius si de redemptione quæ non erit expectanda, si pretium redemptionis cum illa summa promptè numeranda ascendat ad valorem rei, quia tunc cum sufficientes adsint præsumptiones, nulla remora opus est.

74. Nunc ad pleniorum discussionem & veritatem penitus eruendam breviter discutiamus omnes casus. Aut enim contrahentes usi sunt termino simplici concessionis vel simili, aut termino simplici venditionis, aut termino concessionis & venditionis simul. Primo casu puta cum dixerunt, concedo, do, vel assigno ad talem perpetuum reditum & mediante tali summa pecuniæ, & res videtur clara, ut dictum est. Secundo casu, puta si quis dixerit vendo, pro mille & ad onus triginta vel quadraginta librarum annui & perpetui reditus de novo constituti & retenti per ipsum venditorem super re vendita. Et hic non est modica difficultas, quia ex quo partes dixerunt se vendere & emere totum ipsum feudum, appareat de principali, imo de sola & præcisa voluntate emendi & vendendi. Ex quo totum actum suum emptionem & venditionem denominant. Et sic totus contractus judicandus est emptio & venditio, etiam si reditus præponderet pecuniæ, quantum magis, quando est minor vel ad summum æqualis? Quoniam etiam si alterum præponderet, nihilominus judicatur contractus à principali intentione si de ea appareat, ut notatur in *l. Aristo. ff. de dona. & est communis opinio, de qua supra §. præcedenti. quæst. 23. num. 51.* Saltem in præjudicium ipsorum contrahentium, & sic videtur quod attenda forma contractus & principali intentione habeat patronus fundatam intentionem ad venditionem totius feudi in contrarium. Quia si hoc admitteretur, sequeretur multa dura & absurda, videlicet quod esset deveniendum ad æstimationem reditus tanquam esset datus vel constitutus in solum loco partis pretii. Et sic tanquam tacita inesset quædam venditio reditus pro residuo pretii, & consequenter non solum patronus posset habere quintum denarium tam de pretio convento, quam de reditu æstimato, quod esset alias satis tolerabile. Sed etiam eadem ratione sequeretur quod posset habere totum feudum jure tractus feudalis refundendo totum pretium conventum & æstimationem dicti reditus. Et sic reditus extingueretur & redimeretur etiam si alias non esset redimibilis, & licet hoc alias esset tolerabile in reditu ex forma contractus certo pretio redimibili, quum tunc contrahentes non damnificentur, licet verba consuetudinis excedantur, tamen non est tolerabile in reditu perpetuo & non redimibili, quia venditor reciperetur, qui ut ex forma contractus elicitur noluit totum feudum transferre pro pecunia & re mobili dumtaxat, sed partim mediante re vel jure perpetuo & immobili, quo non debet frustrari. Non enim verisimiliter alias erat contracturus & fundo hæredioque cariturus, quam retento perpetuo reditu gerente vicem partis & rei immobilis. Et hoc notissimum est ex communi usu & ratione commerciorum quæ debet attendi: non enim debent contrahentes decipi & fraudari effectu contractus liciti & permitti, cum interim jura dominicalia statim salva, atque in futurum certa rectaque maneat. Patet, quia tunc potest patronus habere integrum unum relevium totius feudi,

vel si malit quintum denarium pretii & relevium pro rata residui feudi, quod videtur si ficere ex quo non est pura & justa venditio: in futurum autem quoties fiet mera & perfecta venditio, integra erunt omnia jura feudalia,

75. Si autem hic velit patronus habere quintum denarium tam de pretio, quam de æstimatione reditus, non videtur audiendus propter multa. Primo, quia negari non potest pro rata reditus deesse verum emptionis pretium, quod non potest esse nisi in pecunia numerata. §. *pretium autem. insit. de emptio. & vendit.* hætenus igitur, hoc est respectu reditus non potest habere quintum denarium qui non datur nisi in casum venditionis dumtaxat. Secundo, quia sicut ad commodum patroni materia subiecta magis attenditur quam verba: ita & ad ejus incommodum esse debet ut servetur æquitas, & per regulam *l. secundum naturam. ff. de regul. jur.* Tertio, quia ut in *l. veteres. ff. de actio empti*, verbis emptionum venditionumque promiscue utuntur in *l. f. cent. §. alienationis. ff. quib. mod. pign. vel hypothec. solv. in l. status liberi in fin. ff. de statulib.* Igitur non est faciendum fundamentum in hoc quod hic partes verbis emptionis & venditionis usæ sunt, quasi hæc verba promiscue etiam pro aliis contractibus assumantur. Sublato igitur hoc verborum fundamento nihil restat quominus idem judicandum sit ac si contrahentes solo verbo concessionis in reditum usi fuissent; & sic idem dicendum quod in primo casu. Quarto, quia in dubio contra dominum directum judicandum est, qui ad majus lucrum percipiendum vult se fundare in verbis, *argumento l. veteribus. ff. de pact. l. Labeo scribit. l. cum in lege. ff. de contra. empti. & vendit.*

Tertio casu, aut contrahentes usi sunt verbis concessionis & venditionis separatim aut confusè, si separatim aut de certis portionibus pro diviso: puta concedo centum jugera feudi sic confinata ad reditum; residuum vero ejusdem feudi vendo pro mille, & tunc res est clara quod sunt duo separati contractus, & quilibet secundum propriam naturam judicatur. Idem si partes non sint factæ pro diviso sed pro indiviso, dummodo certæ sint, puta dimidiam concedo in reditum, alteram dimidiam vendo: quia æque clarum est disjuncto esse contractus. Quando vero nulla facta est disjunctio nec loci nec quotæ, puta dictum est, vendo & in reditum concedo tot prædia feudalia ad viginti libras reditus communis & perpetui & mediante summa ducentorum aureorum, nullo facto discrimine, sed in complexo permixtæ & confusæ, nec ex confessionibus partium nec aliter liquidari potest: & tunc videretur pro media parte judicanda concessio in reditum, pro alia dimidia, venditio, hoc casu, ubi reditus & pecunia nihil aut parum invicem excedunt, alioquin alterum notabiliter præponderat, videtur contractus secundum qualitatem præponderantæ in totum judicandus, secundum doctrinam communem in *l. Aristo. ff. de donat.* aut pro rata & diversitate commutationis juxta communem observantiam. Vides inextricabiles labyrinthos. Ut igitur habeas brevem totius exitum; Dico quod in mera concessione in reditum, dicendum ut supra præcedenti quæstione conclusimus cum tribus ampliationibus & fallentibus: in concessione autem mista

76. Distinguo. * Aut contractus est divisus per certas partes rei pro diviso, vel per quotas, & tunc quilibet contractus per se judicari debet. Aut vero non est facta hujusmodi divisio, sed sine distributione in complexo facta est concessio, & tunc, pro Gnomone præmitto primo quod in materia quæstionis nostræ ubi agit de præjudicio tertii non præcisè attenditur illa communis doctrina doctorum in *l. Aristo.* quod in * dubio actus judicatur in totum à præponderante, ut notatur supra eo. qn. 16. Sed potius idem contractus difformiter

* Restitutio.

* An contractus præponderat.

difformiter judicatur, secundum qualitatem commutationis pro rata; & hoc ne fiat tertio præjudicium, quia ad ejus commodum, & ne jus tertii in totum pereat, bene judicatur totus contractus à præponderante, ut statim dicemus ad effectum retractus. Secundo præmitto, ex quo idem actus de natura diversorum contractuum participat, multum faciunt verba contrahentium, ex quibus principalis intentio colligitur, ad retrahendum contractum totum in alteram partem, si tamen hoc non cedat in præjudicium, sed in commodum tertii habentis interesse. His præmissis, pro solutione dico distinguendo tres dictos casus: aut contrahentes usi sunt verbis concessionis, aut similibus tantum; & tunc aut queris quoad laudimia, & dico quod pro rata pecuniæ potest patronus exigere quintum denarium: & idem in domino censuali in casu. Cæterum in feudo capiet patronus relevium pro rata residui tantum, poterit etiam patronus omitendo quintum illum denarium, capere relevium totius feudi.

* Primus casus.

77. Aut * queris quoad retractum, & dico quod siquidem pecunia præponderat valori seu æstimationi totius juris redditus, locus erit utrique retractui. Et moveor quia iste contractus de jure communi respectu contrahentium, & in eorum præjudicium judicari potest à præponderante, per notata in *d. l. Aristo*. Ergo hoc assumendum si utile sit tertio, & ne jus illius depereat. Nec obstat quod consuetudo retractus est stricti juris, & non loquitur nisi in terminis venditionis, quia dico quod illa consuetudo recipere potest & debet interpretationem passivam à jure communi, secundum notata in *d. l. Aristo*. Saltem in hoc contractu mixto, & ne jus retractus in totum depereat, & hoc casu non poterit retrahens cogere creditorem redditus ad recipiendum ejus æstimationem, nisi alias esset redimibilis, nec etiam tenebitur statim redimere, quo casu redimibilis est: sed satis est quod eandem conditionem præstet, ad quam tenebatur is à quo retrahitur. Si verò pecunia est modica, & præponderatur à reddito, tunc non possunt fundare retractum pro parte, ne decipiantur contrahentes, maxime acquiritor, qui non erat partem acquiriturus, *l. quod autem. ff. de in diem subject.* Nec etiam possunt fundare retractum pro toto, quod jus possit offerri eadem conditione, quia quando verba consuetudinis deficiunt, deficit etiam interpretatio juris, & materia extensionis passivæ, quia totus contractus magis do ut des, sive concessio ad redditum judicandus est in totum, per notata in *l. d. Aristo*. Imo etiam non audeo consuetudinem extendere, licet pecunia æqualis sit valori redditus, quia licet quantum ad valorem ejusque mercis, seu ut pressius Græcè dicam *ἀξία*, sit æqualitas, tamen aliud adest quod facit inæqualitatem, & sonat in partem adversam retractui, videlicet forma & verba contractus, quæ sonant in concessionem ad redditum, & non in venditionem. Bene fateor quod quando pecunia est æqualior, aut præstantior reddito, tanto proclivius est formulam contractus præsumi simulatam & veram inesse venditionem.

78. Et tanto fortius si redditus ille redimibilis sit, intantum ut probabiliter judicari posse censeam totum contractum pro venditione reputandum. Si cum dicta æqualitate pecuniæ accedat redditum esse redimibilem ad rationem unius pro duodecim vel circa, ita ut verisimile sit redemptionem ob redditum gravitatem non multo differendam, & quia interim hujusmodi redditus est interusorium æquivalens dilationi pretii. Et maxime si pretium remissionis redditus cum summa pecuniæ, non minus ascendat, quam ad valorem fundi: in his ut sæpe dixi, prudenti & favorabili iudice multum opus est. Et his certe satis superque liquet, quod non fuisset iniquum statueri, locum esse retractui in omni commutatione, in qua eadem conditio offerri posset, sed nondum statutum est.

Tom. I.

Longe utilissimum etiam foret, in omnibus alienationibus feudaliis & censualibus certam uniformem præstationem præstinere, ut dixi supra *eo. in princip.* & hi tanti labores & difficultates cessarent. Sed interim limitanda sunt quæ modo dixi secundum notata in *fi. qu. præcedentis*, nisi quatenus essent sufficientes præsumptiones simulationis, quæ multo facilius adesse possunt & leviores sufficiunt in concessione mista ad redditum, & pro pecunia, quam in mera concessione ad redditum, & in reddito ab initio redimibili, quam in non redimibili.

79. Quod si quis forte non oscitanter hæc legens miretur cur facti differentiam inter laudimia, late capiendo etiam pro quinto denario, & inter retractum, quum utrumque ex eodem oriatur fonte, nempe ex venditione: si igitur contractus factus in forma concessionis, propter præponderantiam pecuniæ judicetur in totum venditio quantum ad retractum, cur non etiam quoad laudimia? & cum ex eodem fonte & principio procedant, cur tam variè? Breviter respondeo, quod in laudimiis non est tantum præjudicium, ut opus sit attendere prævalentiam *ἀξία* ad augenda laudimia, si quidem satis conservantur in relevio, quod percipere licet in residuo feudi, & licet in censu nihil in residuum percipiatur, tamen non tota perimit laudimia, quia saltem solvuntur pro rata pecuniæ, & est satis gravis servitus, quæ non est ultra communem observantiam augenda, quum etiam satis in futuris contractibus renasci possit. Secus est in retractu qui est favorabilior & minus utriusque contrahentium, damnosior, proprie accipiendo verbum *damnum. l. 3. ff. de damn. inf.* Et tamen omnino periret, & cessaret in totum, nisi nostra interpretatione adjuvaretur, quæ in casu isto magna justitia & æquitate fundatur, non autem æquè bene fundaretur ad finem augendi laudimia, ut cordatis & recte intuentibus liquet facile.

80. Aut verò, & hic * secundus casus, contrahentes usi sunt verbis concessionis & venditionis simul & promiscue: & tunc dico quod in eorum præjudicium cum & verba, & materia subjecta simul conjunct, & respective adaptari possint, merito singula singulis reddi debent. Ita quod alio non requisito, & sine alia distinctione, potest patronus pro rata pecuniæ tantum, petere quintum denarium vel retractum, & pro residuo relevium, & ad hunc finem fienda erit æstimatio: idem dico respectu propinqui retrahere volentis, intantum quod nec patronus aut propinquus retrahentes, tenentur totam rem (nisi velint) cum onere redditus acquiritor hoc offerente acceptare: quia ex quo acquiritor dicit se accipere in redditum, & emere, statim singulis istis verbis in ejus præjudicium per *l. optimam C. de contrahend. stipul.* & sic pro rata pecuniæ censetur emisse. Unde non obstat quod pro parte non erat contracturus, & sic quod potest adigere retrahentem ad retractum totius, tum quia hoc non procedit, quando retrahens non vocatur à consuetudine nisi pro parte, nec habet intentionem fundatam nisi in partem eorum, quæ deducta sunt in contractum, & patet quando quis eodem contractu unoque confuso, non distributo pretio, emit plura prædia, quorum quædam subsunt retractui, alia non tum quia contrahens ipse sibi imputare debet, quia verba emptionis in dispositionis contractu inseruit, cum ex hoc scire debebat futurum fore, leges & consuetudines loquentes de emptionibus, habere locum in sua dispositione, saltem quatenus venditioni convenit & aptatur.

* Secundus casus.

81. Aut verò, & hic * tertius casus, contrahentes solis verbis venditionis & emptionis usi sunt; & tunc indistincte dico: sive pecunia præponderet reddito, sive præponderetur, sive redditus ille sit redimibilis, sive non, quod tam in favorem domini directi si velit, quam in favorem habentis jus retractus, totum

* Tertius casus.

M m m

judicatur sicut venditio. Et patronus eligens quintum denarium, recipiet illum tam de æstimatione redditus, etiam aliis non redimibilis, quam de conventa pecunia; retrahens aut tenebitur refundere pecuniam conventam & numeratam, redditum autem tenebitur solvere, nec poterit redimere, nisi redimibilis sit, ne fiat injuria alienanti. Quod si cui mirum videatur, quod totus contractus judicetur venditio, etiam quando redditus multum præponderat pecuniæ, & non est redimibilis, & sic non potest cadere in rationem pretii, dico quod nihilominus partes possunt facere, quod cedat in partem seu in vicem pretii, & quod totum censetur venditum, ex quo solum intendunt venditionem facere, de quo satis constat per eorum verba, quæ contra eos fidem faciunt, in commodum dominorum directorum & habentium jus retractus ad quos hoc respectu contractus spectat & sic pro eis fidem facit, & possunt se juvare dispositione *l. optimam. ff. de contrah. stip.* ut diximus infra §. 38. qm. 17. Nec est admissibilis acquiritor, ad negandum esse venditionem contra verba expressa contractus, quia non censentur taliter otiose prolata, sed seriose & cum ministerio, videlicet ut patrono vel propinquis alienantis conservetur jus retractus in totum similem conditionem suscipiendo, & acquiritorum exonerando: præterea ex quo pro rata pecuniæ retrahens habet intentionem fundatam, tam in forma quam in materia, & in residuo habet etiam fundatam intentionem in forma: rursus in totum eandem conditionem afferre potest, quod in totum fundetur, & privetur jure retractus, atque etiam quod retractum totius fundatam habet intentionem in tacita mente partium, quæ colligitur ex verbis expressis. Et sic habet implicatissimam hanc materiam noviter & dilucide explicatam per puncta resolutionum tantis allegationibus & apparatu omissis, nec brevius aut clarius defuncti potui.

82. Utque nihil desideretur, in quantum nuper diximus quod si feudum valoris forte trium millium sit venditum pro certa summa pecuniæ, puta mille, & mediante perpetuo non redimibili redditu puta, annorum centum, super eodem feudo assignato, quod tunc potest patronus vel propinquus uti retractu totius feudi, & quod hoc faciendo tenetur solvere & continuare dictum redditum veteri vassallo, & suis, nec potest redimere. Videtur hoc ultimum non improbabilius impugnari posse, quia si, ut dictum est, totum feudum censetur venditum, ergo tacite censetur conventum de totali pretio feudi, quoniam nec in totum nec in parte vñire potest sine pretio. Cum autem redditus non redimibilis de se non possit cadere in pretium, necesse est dicere tacitam quamdam venditionem inesse ipsius redditus. Sicut quando aliquid fit, & tamen non potest fieri directò, necesse est saltem tacite inesse, aut fingi quoddam medium obliquum & congruum. Et sic videntur in hac venditione dux mutæ venditiones inesse, & intelligi respectivè, altera expressa, altera tacita: expressa feudi ipsius, pro suo totali pretio puta trium millium. Tacita ipsius redditus perpetui, & non redimibilis, pro duobus millibus, cujus pretium per venditionem feudi eundemque emptorem hujusmodi redditus, confunditur vel compensatur pro rata cum pretio feudi: & sic non restant, nisi mille debita & promissa per emptorem feudi, ultra mutuam venditionem redditus, & compensationem pretii illius. Quod si brevius dicere malis quod hujusmodi redditus censetur creatus, & datus in solutum pro residuo pretii fundi, dico quod istud verborum compendium tantumdem importat, quantum prior hypotyposis, quia datio in solutum pro pretio, vel residuo pretii, est vera & effectualis venditio, ut supra §. 20. gloss. 5. qm. 10. Insunt igitur hic dux mutæ & venditiones & emptiones, quarum secunda, quæ tacita est, non potest nec debet præjudi-

care primæ, nec juri retractus totius & liberi fundi quæsitio. Ex prima igitur poterit patronus refusus tribus millibus librarum pro toto pretio & æstimatione feudi illud retrahere, & sic in effectu redditum illum redimere & extinguere. Sed ad hæc facilis est responsio, quod illæ venditiones, nedum sunt mutæ, sed & correlativæ, nedum correlativæ, sed unicus contractus, & una potius venditio quam dux. Patet quia licet, ut ex verbis contractus colligitur, partes habeant animum vendendi feudum, tamen venditor non habebit animum vendendi pro mero pretio, seu pecunia dumtaxat, sed etiam mediante constitutione & retentione perpetui redditus gerentis vicem partis rei venditæ, & alias non erat venditurus, si omni hæredio corruisset, & solam pecuniam recepisset, etiam usque ad integrum valorem totius feudi.

83. Patet, quia voluit retinere & habere redditum non redimibilem, ergo debet ei relinqui & conservari jus retentum, alioquin fraudaretur & deciperetur, quod esset iniquum: quia patronus qui se fundat in contractu, ex quo jus & lucrum præterit, non debet, nec potest illum infringere, sed tenetur illum sequi & observare, alias in eo se fundare non posset per regulam *l. cum proponas. 2. C. de pact. l. ex eo de reg. jur. in 6. cum vulg.* Et sic non debet hic admitti fictio illa duplicis venditionis, quia esset contra intentionem partium & contra æquitatem *l. denique.* & ibi Bar. & alii. *ff. quib. caus. majores,* imo si eo usque veniendum esset, justius & verius fictio illa in rebus, & duplex venditio negari possent, dicendo quod in hoc themate non est mera seu totalis venditio feudi, sed quod solum venditur pro rata pecuniæ convenientis & numerandæ, in residuum aut permutatur cum redditu, seu quod in residuo verè sit do ut des, & non venditio, ne potè in hoc residuo deficiente substantia materiali venditionis. Et sic quod verba contrahentium essent partim improprianda ex necessitate materiæ subjctæ per notata infra §. 43. num. 109. Et consequenter quod hic nulla esset fictio in rebus, sed in verbis dumtaxat, ex eo quod contrahentes terminis venditionis abutendo, fingunt totum actum esse venditionem, quæ tamen non est venditio, nisi in minori parte, videlicet pro rata pecuniæ. Imo proprius loquendo, non est opus hic fictione, etiam in verbis, sed pro sola *abusione*, hoc est, verbi abusione, seu synecdoche quæ est una *abusio* *abusio*, hoc est; figurarum dictionis, quo totum exponitur pro parte, seu appellatio partis toti tribuitur. Ecce quomodo nimium subtiliter disputando, & extrema disceptationis seu partes oppositas nimium intendendo, tota repente scena inverteretur, eo enim fere summam illam intentionem retractus oppugnando relapsi sumus, ut retractum prorsus saltem pro rata redditus excludamus, & decreta nostra subvertamus. Moderato igitur dispositionis & illationum excessu, mediam hanc nostram & justam & æqualiter sententiam teneamus, in præfato themate locum esse retractui totius feudi propter expressam & principalem contrahentium vendendi intentionem, & quia eadem conditio offerri potest neutris contrahentium damnus inferendo. Et tamen non posse sive patronum, sive propinquum retrahentem redditum illum redimere: tum ne fiat injuria & damnus venditori & perpetui redditus creditori: tum quia retrahens non debet esse melioris conditionis quam emptor, sed in ejus locum dumtaxat (velut translato in aliam tamen personam contractu) debet subrogari, & sic non potest deteriorem contractus conditionem facere venditori, nec facere aut recusare, quod emptor ex lege vel natura contractus facere aut recusare non posset: non magis igitur poterit redimere redditum, quam emptor à quo retrahi potuisset. Et quemadmodum retrahens non potest redimere nec recusare servitutem, puta projiciendi vel

oneris ferenti, per venditorem retentam in domo feudali vendita, sed tenetur retrahens idem onus agnoscere. Hi sunt veri & decisivi nostræ sententiæ limites, quos vix sine periculo citra amissionem veritatis & æquitatis transilias.

84. Quo fit ut altera decidendi ratione mutata, decisionem mutari necesse sit, verbi gratia in themate *quæst. 16. infra eo. num. 35.* contrahentes usi sunt solis verbis venditionis & emptionis sicut hic: & tamen neutrobique locus est retractui totius domus venditæ, sed pro rata pecuniæ conventæ dumtaxat: & hoc ideo, quia licet æquè adsit prima ratio, quæ est verborum forma, tamen deest secunda, quæ est etiam substantialis & requisita ad retractum, videlicet quod eadem conditio & sine contrahentium damno per retrahentem asserri possit, quod non potest ibi fieri, quia non potest retrahens refundere emptori eandem vineam suam, nec cum in eundem priorem statum restituere. Et sic necesse est ibi pro rata vineæ cessare retractum, nisi partes expressim de totali pretio domus in pecunia, & sic de duplici tertio, scilicet utriusque prædii, & duplici emptione & venditione convenissent: alioquin cum non appareat nisi unica contractus formula, non debemus per nosmetipsos fingere & imaginari plures & distinctos contractus qui non fuerunt in rerum natura, nec fuerunt intenti nec celebrati à contrahentibus, hoc enim nedum ratione & justo fundamento careret, sed esset contra omnem æquitatem, in damnum, deceptionem & subversionem intentionis contrahentium, in qua tamen semper necesse est omnem fictionem & interpretationem contractus primitus fundari. Et sic patet de manifesta horum casuum in hoc dissimilitudine, hic enim remanet emptor à quo retrahitur, cum bonis suis exoneratus ab obligatione & hypotheca dicti redditus, & pretium quod numeravit restituitur, & sic nihil ei obest, sed est in eodem priori statu, in quo erat ante emptionem. Et pariter venditori omnia sua adsunt, & æquè præstatur perpetuus redditus à retrahente & suis, sicut à priore emptore & suis.

85. Nec obstat si fortè venditor ipse retractui intercedat, & causetur retrahentem non esse æquè idoneum ad sustinendum, solvendum & continuandum dictum redditum sicut emptor. Quia respondeatur primo, quod res ipsa, videlicet feudum super quo redditus est assignatus, semper est idonea, imo plusquam idonea ad sustinendum dictum redditum. Patet quia multo plus valet, & plus affert fructuum, quam ostendat dictus redditus annuus, alioquin venditor qui ultra redditum percepit mille, plus duplo ultra iustum pretium vendidisset feudum, & decepisset emptorem, & nunquam consanguineus, vel patronus veniret ad huiusmodi retractum, adeo damnosum. Hypothecis autem huius conditionis ad ea refertur, quæ communiter accidunt: & de utili emptione & acquisitione intelligitur, cuius etiam retractus utilis esse possit retrahenti. Cum autem res immobilis sit (ut supponitur) valdè idonea, non potest retrahens non esse idoneus quamdiu illam possidebit, *argumento l. secundum. ff. qui satis. cogant.* Imo sicut venditor non potest impedire quin emptor vendat illud feudum cuicumque ad onus dicti redditus, multominus potest impedire quin illud dimittat per retractum. Nec obstat quod emptor voluntarie vendens non exoneratur ab hypotheca bonorum suorum, ex quo principaliter contraxit, se & sua obligans, juxta notata §. 191. Quia respondeo quod secus quando patitur retractum, hæc est enim natura retractus legalis, ut emptor liber & indemnis, abeat, ac si nunquam contraxisset. Et cum res ipsa huic oneri de se, & venditionis sit supposita, nullomodo potest retractus impediri per venditorem. Tum quia non habet probabile interesse, etiam si retrahens non habeat alia bona immobilia,

Tom. I.

& forte multis obæratu esset: cum venditor omnibus etiam antiquioribus creditoribus ementis, vel retrahentis præferri debeat in re vendita, & redditu super ea retento, per textum & notata in *l. licet C. qui potio. in pign. hab.* Et si forte res vendita consistat in domo, vel prædio cultissimo, quam vel quod rueret vel sterilecere patitur retrahens, poterit venditor ejus hæres, vel causam habens occurrere, compellendo retrahentem, vel etiam quemvis alium possessorem, ad conservandam rem in statu congruo & idoneo, ita quod præstationi redditus sufficiat, alioquin ad dimittendum ut cum hoc onere vendatur & adjudicetur secundum tenorem & vim contractus & hypothecæ de quo plene scripsi infra §. 71. Tum quia etiam si qua interesset venditoris rem non retrahi à patrono vel consanguineo, non esset curandum, nec esset interesse justum respectu retrahentis, cui jus retractus debetur, & sibi ipsi imputare debet venditor, quia aliter (scilicet in forma venditionis) contraxit, quum sciebat, vel scire debebat rem venditam huic oneri subesse, ex dispositione legis, quam non potest ab actu suo excludere *l. nemo potest. ff. de legat. 1. l. testandi causa. C. de testam.* unde si emptor non possit retractum impedire, multominus venditor.

86. Vicesimo quæro: Quid si vassallus cedat feudum suum Titio, pro certo jure redditus debito Titio super alia re, & mediante certa summa pecuniæ? Breviter dico, quod si ille redditus non est redimibilis, censetur feudum partim venditum, videlicet pro rata pecuniæ, partim permutatum, videlicet pro rata redditus. Ideo dicendum sicut de re partim vendita partim donata vel permutata sæpe dictum est. Si vero ille redditus sit redimibilis, idem dicendum quod de feudo in totum vendito, quia etiam si totum feudum datum sit pro redditu redimibili, puto locum esse & quinto pretii & utriusque retractui: etiam si contrahentes expressis verbis & forma permutationis usi sint: quia redditus redimibilis, nihil aliud est quam res vel invito domino vendibilis, pro certo ad hoc æstimato pretio: & sic omnino æquipollet pretio in pecunia numerata, quod non est in redditu non redimibili, de quo etiam supra §. 20. *gloss. §. qu. 10. in fin.* Sed diligenter adverte ad istud de redditu redimibili, ut sane procedat in redditu pecunia acquisito ad rationem bessis usuræ vel circa, puta ad rationem unius pro duodecim, qui quidem redditus implicitam habet naturam, imo necessitatem impræscriptibilem redimibilitatis, ut clare probavimus *infra §. 94.* talis enim redditus pecunia cæta emptus, tanta redimibilis, & de quo secundum promiscuum usum idem iudicatur quod de tanta summa pecuniæ, quum (ut plurimum) spes sit redemptionis de propinquo, & non soleant huiusmodi redditus diu stare, quin redimantur propter damnum & gravitatem usuræ vitandam: ideo in multis habentur pro mobili, in quo subiecta materia debet attendi; quod nota ad limitationem *ad §. 94.* ut ibi plenius dicemus. Secus de redditu prædiali quem fundiarium vocant, qui forte redimibilis est ad rationem viginti vel triginta pro uno: vel etiam de redditu pecunia quidem constituto, sed ad rationem unius pro viginti vel ultra, de quo non est spes (secundum id quod frequenter accidit) quod de propinquo redimatur, prout non solent huiusmodi redditus ita facile redimi: ideo huiusmodi redditus non ita censentur accipere functionem cum pecunia numerata & solutioni parata, sed vicem rei immobilis gerunt, & sic permutatio feudi ad talem redditum est vera permutatio, nec coincidit cum venditione nisi aliæ præsumptiones sufficientes accederent, alioquin neutri retractui nec quinto pretii locus erit, sed simpliciter levio. Ad hoc optimè facit quod supra §. 20. *gloss. §. num. 49.* distinximus inter mobilia pecunia parabilia seu perfunctoria, & inter mobilia rara & pretiosa,

* Reditus redimibilis pro pretio habetur.

Mmm ij

87. Et hæc modificatio procedit in permutatione, quando partes in forma permutationis contraxerunt: secus si contractum conceperint in venditionem & emptionem pro reditu vel quavis alia re vice pretii tanti æstimata. Item secus si vassallus erat debitor ejusdem reditus, & feudum suum dedit in solutum pro consequenda liberatione à dicto reditu redimibili: quia tunc censetur feudum suum tanti æstimasse & tanti vendidisse quanti reditum redimere poterat: & hujusmodi datio in solutum ab ipsomet debitore facta, in redemptionem & venditionem coincidit, sive in donationem in solutum pro summa pro qua reditus redimi poterat. Sed quid, eodem quæstionis themate retento, si Titius det reditum, non antiquum sed quem de novo sine facultate redimendi constituit & assignat, non super feudo quod acquirit, sed per se & certo alio prædio? Respondeo distinguendo. Aut contrahentes procedunt sub forma permutationis dicti feudi ad dictum reditum non redimibilem de novo constitutum super alia re, non interveniente alia pecunia, & tunc nulla jura debentur, nisi velut ex permutatione, & etiam retractus proximitalis non haberet locum nisi aliter appareret de simulatione, puta redemptio reditus infra modicum tempus. Aut vero contrahentes incipiunt à venditione mediante certa pecunia, & dicto reditu de novo creando: & tunc puto locum esse utique retractui, & integro quinto pretio, quia quamvis dictus reditus non sit redimibilis, tamen ex quo est accessorium sive supplementum pretii, debet æstimari & ad quantitatem reduci per notata supra eo. *quæst. 15. in fi. & in §. seq. in princip.* imo generaliter si contrahentes incipiant à venditione feudi, & remaneant in terminis emptionis & venditionis, & conveniant de certa pecunia danda: & quia feudum plus valet, & emptor non habet tantam pecuniam, dat & cedit emptor certum reditum antiquum non redimibilem, vel etiam certum fundum pro supplemento pecuniarum, puto locum esse integro quinto denario & utrique retractui, & quod ad hujusmodi finem dictus reditus vel fundus debeat æstimari, quia censetur tacite æstimatus & subrogatus loco pecuniarum, ex quo contrahentes non habuerunt animum alium contractum faciendi quam venditionem & emptionem. Infinitæ propemodum aliarum varietates factorum & circumstantiarum circa hæc occurrunt, sed nusquam esset finis, satis est insigniora attingere.

88. Vigesimo-primo, vassallus unica concessione concessit totum feudum suum ad certum reditum, nihil dicto de retentione fidei: & non recepta alia pecunia, utrum sit locus retractui feudali, & consequenter quinto denario æstimationis? Hanc quæstionem utpote de se indubitata non ponerem nisi ut aperiat via ad multa alia. Et primo videretur locum esse retractui, quia patronus qui beneficium contulit favorabilior est extraneo. Unde si eandem conditionem afferre possit, æquum est eum præferri extraneo in alienatione feudi: sed in hoc casu patronus æque potest solvere & continuare reditum perpetuum super feudo, sicut extraneus, & non interest concedentis, (ut ex hypothese censetur expeditum) nec etiam recipientis, nisi in commodo admissionis in contractum, quod non est considerabile in materia retractus: igitur tum favore reunionis, tum favore patroni, patronus debet potius admitti & præferri. Faciunt notata Bar. Luc. de Pen. Joann. de Pla. in l. 1. C. de *metella. lib. 11. Alexand. apud Bar. in l. dudum. C. de contrab. empt.* Et ita expressum sentit, & sub verbo forte decidit Joann. Fab. in §. *adeo ad fi. col. 1. instit. de loca.* quod nendum in venditione sed in qualibet translatione, sive concessione ad certum reditum, vel in emphyteusim, possit dominus directus retinere, & jure retractus uti si velit pro eadem pensione, & ad hoc

allegat l. *fi. in fin. C. de loca. prædio. civi. lib. 10.* & ita in simili retractus proximitalis expressè disponit consuetudo Nivernensis, *tit. des retraiçts. §. 18.* Et eadem ratione sub eadem consuetudine idem est in retractu feudali. Nec obstat quod dicta consuetudo Nivernens. *tit. de feud. §. 35.* videtur introducere retractum feudalem solum in venditione, quinimo introducit tam in venditione quam alia alienatione in qua eadem conditio afferri potest. Patet in *sex. d. §. 35. ibi, vendit on aliené.* Et sic non se restringit ad eandem venditionem. Nec obstat quod in eodem articulo loquitur de quinto, quia non loquitur de quinto pretii, quo casu ille §. intelligeretur de alienatione quæ fit mediante pretio: sed loquitur de quinto in genere, quod intelligitur tam de quinto pretii, quam de quinto æstimationis rei, secundum qualitatem contractus, ut patet per §. 26. 33. *eo. tit. & sic juncto dicto §. 18.* in concessione rei ad reditum locus est utrique retractui in locis dictæ consuetudinis. Nec obstat quod inconveniens videtur patronum debere reditum vassallo, tum quia concedens non remanet vassallus, sed totum feudum alienat, tum quia is à quo retrahitur non potest illud objicere contra ipsummet patronum: tum quia concedens omne jus suum & dominium transfert, & non retinet aliquod utile dominium, ut dicemus infra *tit. sequenti in rubr.* quamvis aliud sit in concessione ad censum: in qua militaret aliud inconveniens, quia dominus feudi non debet esse censuarius subditi. Tum quia recipiens potest vendere feudum ad onus dicti reditus, quo casu non dubitatur patronum posse retrahere ad onus ejusdem reditus, & sic non est inconveniens quod solvat reditum ei qui fuit vassallus.

89. Sed pro resolutione in terminis nostræ vel simili consuetudinis, dicendum neutri retractui locum esse, quia neque est venditio, neque æquipollens venditioni seu reducibilis ad venditionem, sed contractus omnino diversus. Et sic non debet fieri extensio ad casum diversæ naturæ, substantiæ & effectus. Tum ad hoc ut sit locus retractui de nostra vel simili consuetudine, non sufficit quod contractus & alienatio sit talis, ut retrahens eandem conditionem afferre possit alienanti: quia consuetudo nostra non permittit retractum ita generaliter, sed demum in terminis venditionis. Unde quum sit contra jus commune, non debet extendi ad contractum differentem à venditione re & effectu. Unde est quod consuetudo nostra (ut civili modo & non Judaicè est intelligenda) magis respicit effectum quam verba, & ideo verificatur nedum in stricta & formali venditione, sed etiam in contractu habente symbolum & qui in effectu resolvitur in venditionem effectivalem, quamvis contrahentes aliud ei nomen imponant, ut in præcedentibus & sequentibus quæstionibus sed non debet extendi ad casum omnino diversum ut in præsentis, in quo alienanti non solvitur nec numeratur semel pretium rei, nec directo, nec per indirectum, nec per interpositam personam, & ita in terminis quæstionis nostræ (nisi aliàs appareat de fraude) tenent Jacob. de Bel. Bald. Præpos. in *capit. 1. §. 1. par quos fiat investit. in nobilibus feudorum.* Nicol. Boëri. in *consuetud. Biturig. tit. de retract. §. secundo vers. Sed quid si res.*

90. Vicesimo-secundo quæro: Vassallus habens feudum consistens in alto nemore, vendidit omnes arbores * secandas & auferendas pro certo pretio, quæritur an potuerit? Et si potuit, an aliqua jura debeantur patrono? Ad primum breviter. Respondeo affirmativè, quia feuda sunt patrimonialia, & vassallus in feudo sicut in patrimoniali est moderator & arbiter salvis juribus patroni, sed patrono solum debetur recognitio & exhibitio fidelitatis, & relevium vel quintum pretii casu occurrente, quibus in se non præjudicatur, nec est in consideratione, quod

* Declatur consuetudo Nivernensis.

* Refert ad contractus incipiat à verbo venditionis.

* Relevium utrum debeatur pro altis arboribus secandis per vassallum venditis.

dejecto nemore jura relevii vel quinti erunt minora, ex eo quod minus æstimabitur & vendetur feudum: sicut nec est in consideratione quod minoris æstimabitur feudum post fructus maturos collectos & separatim venditos. Quamvis enim si vassallus feudum fructibus plenum vendat majori pretio propter fructus, debeat quintum totius pretii patrono, tamen potest vassallus minoris vendere retentis fructibus præsentibus, vel illos fructus separatim vendere nedum tertio, sed etiam eidem emptori separata venditione & appropriatione, & tamen patronus non poterit petere quintum pretii de pretio fructuum, sed solum de pretio feudi, prout jure retractus feudalis non potest per se retrahere fructus etiam pendentes, sed solum feudum, nisi fraude interveniente, ut diximus *supra* §. 20. *gloss.* 1. *qu.* 15. Secus si patronus ultra hæc ordinaria jura feudalia haberet alia specialia jura in nemore, quorum ratione specialiter ejus interesset non dejici sylvam, puta si in infeudatione patronus retinisset jus pascendi in nemore, vel ligna accipiendi pro ædificando vel calefaciendo, quia tunc dicendum esset prout dicemus *infra* §. 87. non posse nemus dejici in præjudicium usufructuorum, nisi saltem reservato tanto spatio nemoris quod ad eorum usum sufficiat. Idem multo fortius si infeudatio esset facta in qualitate nemotis & temporaliter, videlicet usque ad tertiam generationem dumtaxat, qua finita deberet nemus restitui quia nullo modo posset dejici sine consensu patroni, per notata à doctoribus in *l. d. vortia. §. si fundam. ff. solut. matrim.* in *l. in fraudem. §. conductor. ff. de jur. h. sc. in l. 1. C. de jure empht. Similiter creditor potest impedire ne sylva sibi hypothecata cædatur, si non sit cædua, salvo consueto usu ad modum patrisfamilias, vel si sit cædua, ut non cædatur nisi secundum modum consuetum. Bartolus & alii in *leg. si convenit. §. si quis sic caverit. ff. de pignor. actio.* & quæ notat Czpol. in *tract. de servit. rustic. prædio. cap. 22. in tit. de montibus.* Ad secundum respondeo negativè nulla jura deberi patrono, quia feudum non venditur nec mutat manum, unde nec quinto pretii, nec retractui locus est, nec etiam retractui proximitatis.*

91. Vicefimo tertio quæro: Vassallus donavit & tradidit feudum suum Titio creditori suo, qui in gratiam hujus donationis remisit ei debitum mille aureorum, utrum sit locus quinto pretii? Respondeo distinguendum: Aut donatio & remissio factæ sunt incòtinenti, aut ex intervallo. Primo casu sit conclusio locum esse quinto pretii, quia ex personarum qualitate quum essent debitor & creditor, & temporis *vicinitate, præsumitur alter actus contemplatione alterius factus, & sic mutua correlatio & idem contractus ut notat Bald. in *l. petens in lect. perus. collat. penult. C. de pact.* & ibi Philippus Decius, *collat. 4. Philipp. Corne. consil. 36. col. 2. lib. 2. consil. 57. col. 5. lib. 3. Soci. consil. 272. in præfati col. 3. lib. 2. Jaf. in l. lecta. collat. 8. ff. de pact.* Et sic censetur esse datio feudi in solutum pro tanta & debita summa. Ampliatur, nedum si ambo actus fierent simul eadem die & eodem instrumento, quo casu nullum esset dubium: sed etiam si fierent in diversis instrumentis, & uno die vel duobus interpositis, quia ex quo suberat justa causa dandi in solutum & verè donationi, refert præsumptio juris, de qua in *l. si cum aurum*, ubi Bartol. *ff. de solut.* Non statur verbo, sed potius subjicitur materiæ creditur, ut alibi inquit Baldus in *cap. ad hæc. col. fin. de postu. præla.* Si materia dicat unum, & verbo contrarium, non credam simplici verbo. Et sic præsumitur datio in solutum, & non donatio, quoniam non obstante hujusmodi modico intervallo & diversitate instrumentorum, præsumitur mutua correlatio actuum, & sequentem factum esse contemplatione præcedentis per *d. l. lecta. l. si ventri. §. fin. ff. de privil. credi.* & ita in simili decidunt Bald. in *l. penult. §. mulier. ff. solut. matrim.* Angel. *consil. 141. super primo puncto.* Ludov. Rom. *consil. 91. visis & percunctatis, col. 3.*

Alex. *consil. 45. de celeberrima. l. 1. consil. 3. Viso themate, col. fin. consil. 25. viso instrumento contractus, col. pen. lib. 2. consil. 15. viso processu. in fin. lib. 3. Philip. Corn. consil. 23. visis actis contractibus lib. 3. Fran. Cur. senior. consil. 55. super duobus instrumentis, quibus in locis abundè invenies. Secundo casu conclusio sit non esse locum quinto pretii, sed simplici relevio, nisi aliter probaretur de promissione futuræ remissionis tempore donationis feudi. Item si in continenti fieret remissio, sed de debito vel jure supervenienti, puta si post die donationis donatarius efficeretur hæres creditoris donatoris sui, cui remitteret: etiam si maximè constaret, animo remunerandi nuper factam donationem, tamen non esset locus nisi simplici relevio, quia constat nullam fraudem, nullam simulationem intervenisse. Et remuneratio liberalis etiam immediatè sequens, non immutat titulum & naturam donationis, vel alterius actus præcedentis consummati.*

92. Vicefimo quarto quæro: Vassallus permutavit feudum cum prædio Titiano, sed mox infra breve tempus Titius recuperavit prædium suum mediante certa summa pecuniæ, & cepit utrumque possidere, utrum sit locus retractui & quinto pretii ratione dicti feudi? Breviter dico quod non, quia ex temporis brevitate satis verisimiliter apparet præcogitatum fuisse eventum secutum: si enim vassallus non habuisset intentionem vendendi, sed tantum permutandi, & habendi aliud prædium sibi magis placens, non tam citò eidem vendidisset. Debetur igitur quintum de pretio numerato per Titium, quod censetur fuisse pretium feudi, licet contractantes dixerint esse pretium rei recuperatæ, & consequenter pro eodem pretio locus erit utrique retractui. Sed quæritur quod dicatur modicum & breve tempus? Respondeo cum jus non determinet, boni prudentisque judicis est arbitrium per regulam *leg. 1. ff. de jur. deliber. cap. de causis in fin. de offic. deleg.* Et puto rationabiliter in istis arbitrari modicum tempus spatium *unius anni, & ita expressim arbitratur consuetudo Calvimontis: §. 38. consuetudo Victriaca, §. 30. & crebro reliquæ consuetudines quæ de hoc loquuntur. Et ita puto debere cæteras intelligi quæ tempus non determinant, ut Borbonensis §. 454. in quantum tamen dictæ consuetudines præfigunt tempus, & sic innuunt quod quantumcumque post annum lapsum is qui feudum accepit, redimat prædium à se datum, non præsumatur, sed excludatur præsumptio simulationis, limito ut procedant quando non est alia conjectura simulationis quam brevitatis temporis: secus si ultra brevitatem temporis aliæ probabiles conjecturæ concurrant, puta si probetur de proloquio vendendi feudi, & fingendi permutationem: vel si probetur quod Titius promiserat, vel se obligaverat ad redimendum prædium suum tanto pretio aut alias, tunc etiam post longum tempus simulatio retegri potest, & patronus omnia jura feudalia tanquam ex vera venditione petere poterit, & similiter propinqui retrahere poterunt. Quod ampliatur etiam si Titius fuisset investitus, & in fidem admissus ad causam dictæ simulatæ permutationis, quia corrumpit investitura una cum causa super qua fundata aut interposita fuit. Relevia tamen soluta per Titium debent compensari cum juribus quinti, vel quatenus locupletior est patronus, restitui, si patronus eligat retractum. Quod autem *ex brevitate temporis vel

* Anns est tempus brevis

* Ex brevitate temporis præsumitur.

* Vicinitas actuum facit mutuam correlacionem pactuum.

* Feudum
certa &
quidem
proxima
die redi-
mibile pro
alio feudo
si detur,
utrum de-
beat re-
levium.

in facto. Titius possidens plura feuda nobilia & antiqua, sed obzratus multis creditoribus à quibus urgebatur, decrevit unum ex feudis suis vendere, & de pretio illis satisfacere. Itaque unum feudum venditioni exposuit per tres aut quatuor menses, declarando cunctis perspicendi, deinde emendi causa accedentibus addidit se illi, qui majorem summam numeraret, quia volebat creditoribus satisfacere, & liberum ab omni hypotheca feudum vendere. Et ea de causa offerebat declarationem dare in scriptis omnium quæ debebat creditoribus suis, ut illis ante omnia satisfaceret per manus ipsiusmet emptoris, & residuum pretii dumtaxat reciperet. Accidit quod Caius qui cuperat acquirere quoddam vicinum castrum, cupiens dictum feudum adicere, fecit offerri summam quatuor mille librarum: accesserunt tamen plures qui majorem summam offerebant. Sed Caius ut omnino pro dicta summa feudum solus obtineret, multis verbis & mandatis eos dissuasit, quo factum est ut Titius inter has angustias non valens à creditoribus amplio rem dilationem consequi, nec ab alio tantam & tam promptam pecuniam obtinere, necesse habuerit cum Caio prout vellet negotium gerere, Dixit autem Caius se pollicita quidem impetratum de summa quatuor millium, sed etiam se velle securè acquirere pro dicta summa dumtaxat, ita quod pluris sibi non constaret, & ut non teneretur ad aliqua quinta vel subquinta erga patronum, & ne evinci posset à proximis Titii, dixit se velle contrahere per modum permutationis: Ait Titius. Non intendo permutare nec acquirere, sed alienare feudum meum pro dicta summa. Ad minus inquit Caius, promptè satisfaciam tibi & mihi, habeo apud scalas prædium mihi concessum à Sempronio pro facultate redimendi usque ad biennium pro pari summa, & jam unus annus lapsus est, si nunc vellet redimere, res sine alio negotio esset expedita, sed quia verisimiliter differt redimere usque ad finem hujus anni, & nunc indiges prompta pecunia, subministrabo tibi emptorem, qui prompta & franca pecunia emet à te dictum prædium pro dicta summa ad onus dictæ facultatis redimendi: tumque aderat vicinus & affinis Caii qui conditionem videlicet emendi acceptavit: & illico vocatis notariis conscripta est formula permutationis puræ & simplicis sine pecuniarum supplementis inter Titium & Caium, de dicto feudo antiquo Titii sine aliquo onere, excepta sola conditione feudali, ad prædium scalarum Caii, sub oneribus contentis in acquisitione Caii, quæ erat dicta facultas redimendi infra annum competens Sempronio. Die sequenti Titius vendidit dictum prædium scalarum dicto subornato emptori pro pretio franco & libero quatuor mille librarum ad onera contenta in acquisitione sua pridie facta à Caio: & incepta est numerari pecunia creditoribus Titii, & residuum pretii solutum fuit Titio. Deinde infra sex menses Sempronius redemit dictum prædium suum refusa summa quatuor millium librarum. Caius accessit ad patronum exhibens dictam permutationem, fidem & relevium offerens: patronus pro subolens quæ acta erant recusavit dictas oblationes, petens octingentas libras pro quinto denario & centum libras pro subquinto, & manum injicit feudo. Insurgit etiam proximus venditoris intentans retractum contra Caium, & eidem offerens resolutionem dictæ summæ cum legalibus impensis. Lis inter propinquum & Caium instruitur & concluditur, & Caius nihil aliud profert, quam chartam dictæ permutationis. Proximus probat venditionem die sequenti factam vicino & affini Caii, producit instrumenta impignorationis sive concessionis dicti prædii scalarum pro dicta summa & lui-

tionis sive redemptionis à Sempronio factæ pro eadem summa, probat proximitatem, & feudi antiquitatem, & Titium à creditoribus impulsam, illud venditioni & plus offerenti exposuisse, & aliquos ab emendo dissuasos à Caio, & plures alias fraudis & simulationis conjecturas, quas recitare nolo ne sum prolixior, sed præcipua facti puncta tetigi ut sint velut argumenti vice studiosis ad prævidendum & quantum possibile est præcavendum technas & machinas callidorum hominum, subtiliter evolvendum hujusmodi involuta, & invento eo quod verè gottum est rectè judicandum.

34. Rectè enim judicando in præfato themate, locus est utriusque retractui, & juribus quinti & subquinti, attento quod Caius dedit Titio rem redimibilem, quæ etiam intra annum redempta fuit: & sic illa res inspecta sui qualitate, & eventu subsecuto, non poterat sortiri eandem & incommutabilem naturam quam feudum permutatum, Ad potius stabat loco pretii, & sic contractus recidit in effectivalem venditionem, attenda etiam brevitate temporis & venditione dictæ rei factæ die sequenti, & identitate pretii. Sed certè hæc sola per se non sufficerent sine reliquis conjecturis, quia is qui emit vel alias possidet prædium sub pacto redimendi, potest illud permutare sub eodem onere cum feudo, & erit vera permutatio & cessante alias fraude neutri retractui feudi locus erit, nec quinto pretii, etiam si die sequenti is qui sic alienavit feudum suum antiquum pateretur redemptionem prædii, vel illud alii venderet sub eodem onere, ut diximus infra §. 184. Sed in præfato themate concurrebant plures aliæ conjecturæ, tum ex qualitate negotii, tum ex qualitate personarum, videlicet Titii, qui volebat acquirere, sed vendere, & ad hoc urgebatur à creditoribus ut Caii & subornati emptoris, qui erant vicini & affines & suspecti de interpositione personæ, seu nominis accommodatione. Et præterea unus testis de veritate simulationis, qui eo quod aliquod jus habuerat in dicto feudo, fuerat præsens & inscriptus in dictis contractibus, & licet eo quod erat frater actoris, non esset omnino integer testis, tamen ex aliis conjecturis suppletur. Maximè attenda qualitate materiæ subjectæ, hujusmodi fraudibus obnoxia, & in qua non solent accersiri, sed potius arceri testes, quare non ita exactæ probationes de jure exiguntur *ut supra eodem quest. 8. in fin.* Unde omnibus simul junctis & consideratis, cuilibet recti intellectus, & sinceri iudicii satis apparet fuisse veram & effectivalem venditionem feudi, pro summa quatuor millium franca & libera, mediante interpositione alterius subornatæ personæ suspectæ, & rei redimibilis. Alioquin facillimum esset sophisticatione verborum, seu per verbales actus quotidie eludere has consuetudines & jura feudorum & retractuum. Quod si alias quandoque id accidat, quod se non latere scripsit Justinianus in *Authenti. ut omnes obediant iudic. pro. §. si vero ille. collat. §. iudices* potentioribus magis quam justiora poscentibus, & ad provincias (hoc est alienis & advenis) commeanibus favere, hoc est gratificari & se præbere faciles, maximè in istis conjecturalibus causis (quod tamen non est præsumendum) contingere posset: quo fit ut in his id genus periculosum sit cum potenti & callido negotium habere. Plures alias questiones addere possem in materia simulationis de contractu ad contractum, vel interpositione personæ, sed quia non est principalis materia, sufficiunt prædicta, junctis his quæ diximus *infra tit. 16. in districtu illius tituli.*

* Non sufficit contractum solvare in permutationem si res ipsa & effectus negotii accidant in venditione.

* §. XXXIII.

* Hic §. est hodie in nova consuetudine pars 33. & per eum sublatus olim fuit 24.

PAr ladite coustume quand un fief est vendu francs deniers au vendeur, il est dû au Seigneur feodal quint denier & requint du prix.

SUMMARIA §. XXXIII.

1. Onera adjecta emptori sunt pars pretii: & onera adjecta venditori sunt pars rei.
2. Estimatio fit deductis omnibus oneribus.
3. Tamen debetur quintum pretii solo respectu habito ad ipsum pretium conventum, vel id quod principali-

ter loco pretii est.

4. Immunitas horum jurium non prodest nisi ipsi privilegiato, non autem contrahenti secum.
5. Quid si concurrant plures habentes à rege dominium jurium dominicalium. Speciale est quod non potest nisi in uno verificari.

NOTA quod hoc casu quintum & subquintum debet solvi per emptorem, & nullam habet patronus actionem contra venditorem, qui integrum pretium recepit prout alias haberet, ut in §. *precedens notabilis* 3. quia hoc casu venditor suum tantum recepit, & ideo consuetudo hoc casu addidit subquintum, quia verisimiliter minori pretio feudum emitur, ex eo quod emptor gravat se onere satisfaciendi juribus patroni, & sic jura essent minora si non solverentur nisi de pretio convento: * debent enim solvi etiam de oneribus adjectis emptori, quæ sunt pars pretii, sicut onera adjecta venditori sunt pars rei. *l. fundi partem, ff. de contrahen. empt. l. si sterilis, §. si ubi, ff. de ac. tio. emptio.* augent enim vel minuunt contractum & debent estimari secundum Bald. in *consil. 164. marinus in si. lib. 5. & terigi in §. precedenti, quest. 18.* Consuetudo autem estimavit & taxavit jura, pro respectu hujus oneris ad subquintum pretii conventi, id est, ad quintum quinti: puta si feudum venierit pro mille, franco pretio, quintum pretii sunt ducenta, & subquintum sunt quadraginta. Et ita usitatur, & sic expressim declarant omnes consuetudines quæ de hoc loquuntur, ut Melodunenſis §. 123. Aurelianensis §. 60. & reliquæ. Et ubicumque in §. *precedenti* vel alibi diximus habere locum quintum pretii, intelligendum etiam subquinto locum esse, si appareat expressè vel tacitè actum inter contrahentes, quod acquirens subeat onera feudalìa, & quod id quod dat alienanti maneat ei integrum & liberum.

2. Quæro primo, super hoc & *precedenti* §. An debeant computari vel deduci de pretio, & ejus quinto vel subquinto, sumptus facti tam pro præparanda quam pro applicanda & perficienda venditione, puta sumptus subſtaltationum si res subſtaltetur, vel sumptus chartarum, proxenatarum, tabellionum, & hujusmodi? Et videretur quod sic, quia quantitas rei vel pretii estimatur deductis omnibus oneribus, *l. non amplius, in princip. ff. de legat. prim. l. sed si hoc, §. cuidam, ff. de conditionibus & demonstrationibus. l. quantitas, cum l. sequenti ff. ad legem Falcid. l. quod dicitur 2. ibi sed ipse res ita præstare intelliguntur.* & ibi Angel. *ff. de imper. fis. circa res dot. fac.* hinc decidit Bartol. Paul. in *d. §. cuidam.* quod stante statuto quod de pretio rei venditæ solvatur tantum pro gabella: intelligitur de pretio quod in effectu remanet penes venditorem, deductis omnibus præfatis impensis: idem Bartol. *l. ubi pure, §. fin. ff. ad Trebell. Alberi. in 2. par. statut. qu. 218.* Angel. Jalon. in *d. l. non amplius, in princip. & in l. fructus in fin. ff. solut. matr.* Alexand. in *l. Falcidia non habetur, ff. ad leg. Falcid. latè Joan. Berthachinus in tracta. gabel. in 3. parte 8. partis princ. qu. 28. & in 5. parte. d. part. qu. 2.* Adverte si hoc deberet hic attendi, sequeretur quod pro-

desſet venditori & noceret patrono quando esset venditio simpliciter facta; quia venditor non solveret quintum nisi de eo quod superest de pretio deductis dictis impendiis, quia in effectu non censetur vendidisse nisi pro eo quod superest, quamvis oppositum in hoc velit consuetudo Victriaca. §. 49 Ubi dicit quod hujusmodi impensæ, etiam vina & opsonia, augent pretium & valorem rei, & quod tam de pretio convento quam de illis sumptibus cum pretio junctis tenetur venditor solvere quintum pretii, quod non est rationabile, tamen quia utcumque scriptum suo loco servandum est. Sed ad considerationem nostram redeundo noceret emptori, & prodesſet patrono, in casu in quo venditio esset facta franco pretio, quia tanto carius censetur emptor emisse quanto plus impendat ad emendum, & sic necdum tenetur solvere quintum cum subquinto pretii conventi, sed etiam quintum cum subquinto omnium legalium sumptuum, quod est absurdum.

3. Et pro resolutione dicendum horum sumptuum nullam habendam in terminis nostris rationem, nec in augendo, nec in minuendo pretio, nec ex parte emptoris, nec ex parte venditoris: quia consuetudo præcisè se refert ad pretium pro quo venditio facta est, & sic solum inspicitur quanti feudum est venditum & non aliud, id est, ipsum pretium conventum, vel illud, quod loco pretii principaliter sive in totum sive in parte subrogetur, ut in §. *precedenti, qu. 18. & non aliud.* Et idem dicendum in materia laudimiorum infra §. 43. Quamvis aliud sit in materia retractus, in quo à retrahente omnes legales sumptus ultra pretium refundi debent emptori, quia indemnis dimitti debet. Non obstant allegata pro parte affirmativa, quia haberent locum si consuetudo diceret quintum esse solvendum de eo quod venditor recepit, vel de eo quod emptor acquirit: secus quando vel statuta vel consuetudines præcisè se referunt ad pretium conventum pro quo venditio facta est, quia tunc standum est verbis, & non est facienda prædicta deductio vel augmentatio: ita expressim decidit Fabia. de monte sancti Savi. in *tract. de empt. & vendi. in 5. quest. princ. col. 5. ubi falso allegat Ang. in iii. ff. de impen. circa res dot. fac.* ubi nihil de hoc dicit. Sed debuit allegare Ang. *l. fructus, in fin. ff. solut. matr.* ubi Ang. ita sentit dum limitat præfatam decisionem, de qua supra eod. nu. 2. ut procedat quando statutum se refert ad fructus, vel indeterminate loquitur, secus si ad certam quantitatem determinate referatur, quia tunc nullorum sumptuum ratio est habenda.

4. Secundo quæro, * secretarius regis emit simpliciter feudum à rege movens, utrum possit deducere venditori quintum pretii regi solvendum? Breviter dicendum quod sic, prout in eo cui jura remittuntur à domino directo, ut dictum est in *princ. §. precedenti*.

* Quintum pretii nedum de pretio, sed & etiã de oneribus adjectis emptori solvendum est.

* Estimatio fit deductis oneribus.

* Secretarius regius emens feudum movens à rege utrum possit de necessitate relevii venditori.

tit. num. 4. quia licet secretarii regis habeant immunitatem ab huiusmodi iuribus regi debitibus, verum est quando illi debent, sed hic debentur a venditore qui non est exemptus: præterea illa immunitas habet locum ad commodum eorum dumtaxat, non autem ad commodum contrahentium cum eis, per notata supra §. 15. num. 5. Unde si venditor esset pariter exemptus, deberet emptor sive privilegiatus, sive non, solvere venditori integrum pretium etiam venditione simpliciter facta. Facta autem venditione franco pretio, si emptor non sit privilegiatus, solvet quintum cum subquinto, non attento privilegio venditoris. In venditione etiam casualium, non attenditur nisi emptoris privilegium, quia emptoris & non venditoris onus est laudimiorum, ut infra §. 78.

Juxta hæc quæro, quidam nobilis volens quædam feuda sua à rege mouentia vendere, obtinuit ab eo donum, sive cessionem iurium dominicalium utilium futurorum ex venditione, vel venditionibus per eum faciendis: postea accidit quod feudum suum vendidit, non simpliciter, sed certo franco pretio, utrum possit exigere ab emptore quintum cum subquinto pretii? Respondeo; Sic jure cesso à rege, sicut quilibet extraneus cessionarius: ut in simili dixi supra §. 13. gloss. 9. in fin. Adverte tamen quod huiusmodi donationes regis debent homologari per præfectos ratiociniorum regis qui ex constitutione Caroli VIII. facta Bituris anno Domini 1447. art. 7. iussæ sunt homologari tantum pro dimidia.

5. Sed recordor pulchræ quæstionis in qua consului. Feudum cuiusdam defuncti à rege movens subhastabatur à creditoribus: vidua obtinuit à rege donum iurium ex venditione & adjudicatione dicti feudi per decretum futurorum. Fuit adjudicatum Titio, qui pro consignatione pretii coniectus in carcerem, repetus

est non solvendo, & sic processum fuit ad aliam adjudicationem & adjudicatur Caio qui solvit pretium. Caius autem obtinuerat à Rege simile donum eorundem iurium. Vidua petit homologationem doni coram dominis ratiociniorum, Caius se opponit petens donum suum homologari & præferri, & dicebat primum donum esse consumptum per primam adjudicationem l. boves, §. hoc sermone. ff. de verb. signif. Consultus respondi donum viduæ præferendum, quia de priori data, & sic posterius subreptitium: & quamvis impetrans ignoraverit, tamen satis est quod concedens si scivisset non ita facile concessisset, ut notatur in c. constitutus. c. postulasti. de rescript. Ampliatur, etiam si ex forma verborum primum donum videretur in genere & secundum in specie, tum quia regula l. in toto de reg. jur. in c. generi eo. in 6. non habet locum in gratiis vel privilegiis, ut notatur per omnes doctores in c. 1. de rescript. Tum quia etiam illud primum donum censetur omnino & æquè speciale, ex quo non potest verificari, nisi semel & in unico actu, per textum in l. si duo. ff. de leg. in l. si hæres. ff. de opt. leg. c. ex parte 1. de off. & pos. jud. deleg. Atet. in l. 1. col. 5. num. 8. de vulg. & pup. Jason. in l. 2. col. 1. ff. de lib. & posthum. Non obitat l. boves. quia donum intelligitur de prima efficaci adjudicatione, & de ea quæ sortitur effectum, ex qua debentur jura donata, & non de alia. Secus tamen si vidua impetrasset post adjudicationem Titio factam ejusque gratia fuisse retelata, & tacitè limitata ad jura debita ex adjudicatione facta Titio, quia si illa determinata adjudicatio non valeret, vel resolveretur, nihil esset donatum, & posterior impetrans esset primus, nisi in prima donatione essent clausulæ prægnantes, ex quibus appareret mentem regis fuisse donare jura obventa vel obventura ex quacumque prima efficaci adjudicatione sive Titio, sive alii cuicumque facta vel fienda.

* Hic articulus additus est per novam consuetudinem.

* §. XXXIV.

LE Curateur ou Commissaire établi, à la requeste des creanciers à un fief saisi, peut faire la foy & hommage au Seigneur feodal au refus du vassal propriétaire dudit fief, pour obtenir main-levée de la saisie feodale.

* Hic articulus olim fuit tertius. * Inclusa addita sunt per novam consuetudinem.

* §. XXXV.

LE fils aîné en faisant la foy & hommage au Seigneur feodal, acquite les filles de leur premier mariage. (* tant de la foy que du relief, où il est dû relief, les noms & âges desquelles il est tenu declarer en portant la foy.)

SUMMARIA GLOSS. I.

1. Quatuor requiruntur ut dispositio huius §. 3. habeat locum.
2. Etiam habet locum in feudis que non jure hereditario, sed contractus, vel substitutionis deferuntur.
3. Quomodo capiantur hæ primæ nuptiæ, an quindocumque, an demum post obitum parentis?
4. Q. 1. Quid si filia antequam nuberet luxuriata fuerit, an gaudeat beneficii huius §.
5. Q. 2. Quid si filia prius semel nupsit tantum per verba de presenti.
6. Q. 3. An primogenitus abstinens ab hereditate, faciat locum secundogenito in jure & effectibus primogenituræ.
7. Q. 4. Filiorum appellatione nepotes continentur. Et hic §. in nepotibus verificatur.
8. Q. 5. Hic §. verificatur in filio primogenito, sed non in filia, tametsi ad eam transmittatur jus primogenituræ.
9. Q. 7. Quid nepos ex filia primogenita.
10. Q. 6. Distinctio quando primogenitus decessit sine liberis?
11. Quis dicatur primogenitus?
12. Q. 8. Quid si primogenitus es hæres sit inhabilis ad clientelare obsequium. Remissio est pro implemento etiam in conditionibus.
13. Si primogenitus cesserit totam partem suam se di sorori vel extraneo, adhuc locus est huic §.

GLOS.

GLOSS. II. IN VERBO

Le fils aîné.



Atur hic aliam immunitas ab oneribus feudalibus. Cum enim femina habens feudum nubit, tunc censetur quædam mutatio clientis, ex eo quod maritus habetur pro domino, & facit fructus suos, quandiu constat matrimonium: eaque ratione tenetur fidem & homagium domino præstare. Ideo hæc facta mutatio & ejus effectus sentietur si matrimonium absque communiione bonorum contraheret, nec feudum daret in dotem, sed retineretur, ut dicam §. 25. Aliàs cum hæc facta mutatio accidat aliter quam per successionem in linea directâ, & sic hujus mutationis ratione debentur relevamenta patrono, pro portione divisa, vel indivisa, quam hæc femina habet in feudo, etiam paterno, vel materno, per regulam §. 33. supra eodem & decisio-

nom in specie infra * 25.

1. Ab hoc onere liberantur femine in casu hujus §. in quo quatuor * requiruntur. Primum, quod feudum eis obvenerit ex successione lineæ directæ ascendenti, puta patris vel matris aut superiorum. Si enim filius & filia fratris præmortui, succederent patruo in feudis etiam avitis (quod accidere potest consensu masculorum, vel in divisione assignando feudum vel ejus partem femine) non haberet locum hic §. sicut nec præcedens, quia primo, ratione successionis in linea collateralis, deberetur integrum relevamentum patrono: & ulterius quoties quælibet harum filiarum nuberet, etiam in primis nuptiis, etiam earum fratre in fidem patroni recepto, deberetur aliud novum relevamentum, pro portione feudi nubentis. Idem emptio- ne, vel alio quovis titulo feudum obvenerit.

2. Sed juxta hoc quæro: quid si obvenerit non successione, sed pacto & lege investituræ: ut in feudo non hæreditario, sed conventionali, quod lege contractus deferretur: puta concessum alicui, filiis suis, & nepotibus, ad onera feudalia simpliciter? Respondeo. Idem dicendum quo ad hæc onera feudalia, ac si jure successionis deferretur, quia concessio aliter non determinata, censetur relata ad modum successionis ab intestato, per ea quæ diximus supra §. 33. *quest. 26* & latius in §. 127. Et sic dum mortuo patre filii mortis causa capiunt, locus erit dispositioni hujus §. sicut & dispositioni §. præcedentis. Secus dum fratres & sorores capiunt causa mortis alterius fratris, sine liberis decedentis, portionem ejus ipsi accrescentem, quæ scilicet illi quæsitæ fuerat ut cum patri supervixisset, etiam ignorans obiit. Est enim idem ac si partem ejus alii caperent ex successione collateralis. Sed si hic præmortuus esset, vel superstitis repudiaret, tunc alii fratres nil hic caperent causa mortis fratris in collateralis, sed totum à concedente causa mortis patris in linea directâ. Ad hoc faciunt notata primum in l. 30. *mortis causa capiunt. ff. de donat. causa. mor. & in l. simili & Titio de verbor. obligat.* Secundum requisitum, quod sic saltem unus filius: quia si essent solæ filie, licet haberent immunitatem §. præcedentis, non tamen gauderent immunitate hujus §. Tertium quod hic filius idemque antiquior filiorum ad successionem venientium, (si sint plures masculi) in fidem patroni se conferat, non ergo sufficeret si antiquiore filio succedente. sed negligente, minor natu pro sua parte feudi, fidelitatem domino præstaret. Quod si primogenitus absterneat ab hæreditate: An hic §. verificetur in secundogenito succedente, & fidelitatem faciente? Dicemus statim in *quest. 3.*

3. Quartum quod sint primæ nuptiæ hujus femine si enim nupsisset, & vidua facta esset, etiam vivo patre vel alia ascendente, cui jam vidua, forte etiam-

Tom. I.

num virgo successit, etiam si matrimonium non durasset diem integrum naturalem, si tamen ducta fuit in domum viri, deinde secundas nuptias contrahat, nequequam fraterno obsequio liberatur à relevamento inde debito, & hoc quia secundæ nuptiæ sunt, non primæ, quarum contemplatione, propter earum dignitatem partim conceditur hæc immunitas, nec refert an sint secundæ, tertie, quartæ vel ultiores ex parte viri cui nubit, cujus polygamia non attenditur; sed sufficit quod femina ipsa unquam alteri nupsisset, nec consuetudo in hoc aliud requirit. Adverte dici posse quod hic §. loquitur de primo matrimonio sororum contrahendo post obitum parentis, dictio enim, *Filles*, in tota hac consuetudine non refertur ad virginitatem, sed ad sexum. Et perinde est ac si diceret *les femelles*; ut §. 12. 16. 21. 26. 29. 126. & 134. ubi non curatur an sint virgines, vel non, nec an maritæ sint vel fuerint, aut non. Ergo in hoc §. & in tota hac consuetudine, quando fit mentio filiarum, hoc nomine vocantur vel respectu parentum, vel ad designandum sexum ut §. 26. Et nullibi in hac consuetudine ponitur hæc dictio ad differentiam nuptiæ, vel viduæ, vel corruptæ. Et sic in hoc §. idem est ac si textus diceret *acquise les sœurs*, id est liberat sorores, & consequenter debet intelligi de primo earum matrimonio, deinceps à morte parentis futuro, ex quo, utpote feudo jam acquisito deberetur relevium. * §. 25. Si qua enim sororum jam nupsisset & vidua facta est vivo parente, nihil ad dominum feudi. Sed hoc impertinens est, cum ea femina nullum unquam jus habuerit in feudo. Dum autem succedit parenti ex suo capite, libera est per §. præcedentem. Dum ergo postea post feudum quæsitum nubit, obligatur relevio per regulam * §. 25. quæ regula limitatur hoc casu, alias verba hujus textus non verificarentur, quia primogenitus non liberaret sororem à primo matrimonio. Quoad primum enim, finitum matrimonium nunquam indignit nec indiget liberatione. Et sic hæc consuetudo debet intelligi de tali primo matrimonio, ex quo alias deberetur relevium. Ergo de ista post obitum patris parentis & feudum quæsitum contractum, quia liberatio præsupponit obligationem l. *decem de verbor. obligat. l. nam & si sub conditione. §. post receptum de injusto & irrito fac. testam. cap. ad dissolvendum, extra de desponsa. impuber. l. manumissiones. & ibi Jac. num. 12. ff. de just. & jure, & hoc est valde æquum, verbisque consuetudinis conforme, quæ dat primogenito jus, omnes sorores suas post obitum parentis à relevio liberandi ratione primarum per eas contrahendarum nuptiarum. Facit quod conditio nuptiarum appositæ à sciente legato vel donatione facta mulieri, intelligitur de futuris proximis, non autem de jam factis nuptiis, l. 46. *si ita scriptum sit in fin. de leg. 2. l. si jam facta de conditio. & demonstrat.* Sed tamen communis modus intelligendi hoc hæcenus restrinxit ipsarum filiarum nuptias, ut textus simpliciter loquitur, nec addit post obitum parentis contrahendas. Ideo non aulim addere, nec aliter discernere contentus æquitatem ostendisse. Quid enim si filio à patre parum feliciter elocata eo vivo vidua pauperque facta est, cui frater post obitum patris datus in dotem juribus paternis sororis maritum frugi invenit?*

4. Primo quæro, Quid si prius luxuriata fuerit, & nunc primo nubit? Videtur non gavifura hac immunitate, * ne plus habeat luxuria quam castitas: quod est absurdum, & à jure & ratione abhorrens, in *Authent. de restit. & ea qua parit. ad fin. collat. 4. l. his solis. C. de revoca. donat. l. 3. §. 1. ff. de donat. inter vir. & uxor.*

Nnn

* Absurdū plus luxuriz quam castitati tribui.

* 1. infra hoc.

* Quatuor requisita ad effectū hujus parage.

* Est pars 19.

* Est pars hujus paragr. infra eodem.

* Est pars hujus §. ut infra eod.

466 *num.* 4. quia licet secretarii regis habeant immunitatem ab hujusmodi juribus regi debitibus, verum est quando illi debent, sed hic debentur a venditore qui non est exemptus: præterea illa immunitas habet locum ad commodum eorum dumtaxat, non autem ad commodum contrahentium cum eis, per notata *supra* §. 15. *num.* 5. Unde si venditor esset pariter exemptus, deberet emptor sive privilegiatus, sive non, solvere venditori integrum pretium etiam venditione simpliciter facta. Facta autem venditione franco pretio, si emptor non sit privilegiatus, solvet quintum cum subquinto, non attento privilegio venditoris. In venditione etiam censualium, non attenditur nisi emptoris privilegium, quia emptoris & non venditoris onus est laudimiorum, ut *infra* §. 78.

Juxta hæc quæro, quidam nobilis volens quædam feuda sua à rege mouentia vendere, obtinuit ab eo donum, sive cessionem jurium dominicalium utilium futurorum ex venditione, vel venditionibus per cum faciendis: postea accidit quod feudum suum vendidit, non simpliciter, sed certo franco pretio, utrum possit exigere ab emptore quintum cum subquinto pretii? Respondeo; Sic jure cesso à rege, sicut quilibet extraneus cessionarius: ut in simili dixi *supra* §. 13. *gloss.* 9. *in fin.* Adverte tamen quod hujusmodi donationes regis debent homologari per præfectos ratiociniorum regis qui ex constitutione Caroli VIII. facta Bituris anno Domini 1447. art. 7. jussæ sunt homologari tantum pro dimidia.

5. Sed recordor pulchræ quæstionis in qua consului. Feudum cujusdam defuncti à rege movens subhastabatur à creditoribus: vidua obtinuit à rege donum jurium ex venditione & adjudicatione dicti feudi per decretum futurorum. Fuit adjudicatum Titio, qui pro consignatione pretii coniectus in carcerem, repetus

est non solvendo, & sic processum fuit ad aliam adjudicationem & adjudicatur Caio qui solvit pretium. Caius autem obtinuerat à Rege simile donum eorundem jurium. Vidua petit homologationem doni coram dominis ratiociniorum, Caius se opponit petens donum suum homologari & præferri, & dicebat primum donum esse consumptum per primam adjudicationem *l. boves, §. hæc sermone, ff. de verb. signif.* Consultus respondi donum viduæ præferendum, quia de priori data, & sic posterius subreptitium: & quamvis impetrans ignoraverit, tamen satis est quod concedens si scivisset non ita facile concessisset, ut notatur *in c. constitutus, c. postulasti, de rescript.* Ampliatur, etiam si ex forma verborum primum donum videretur in genere & secundum in specie, tum quia regula *l. in toto de reg. jur. in c. generi eo. in 6.* non habet locum in gratiis vel privilegiis, ut notatur per omnes doctores *in c. 1. de rescript.* Tum quia etiam illud primum donum censetur omnino & æquè speciale, ex quo non potest verificari, nisi semel & in unico actu, per textum in *l. si duo, ff. de leg. in l. si hæres, ff. de opt. leg. c. ex parte 1. de off. & pot. jud. deleg. Aret. in l. 1. col. 5. num. 8. de vulg. & pup. Jason. in l. 2. col. 1. ff. de lib. & posthum.* Non obitat *l. boves*, quia donum intelligitur de prima efficaci adjudicatione, & de ea quæ sortitur effectum, ex qua debentur jura donata, & non de alia. Secus tamen si vidua impetrasset post adjudicationem Titio factam ejusque gratia fuisset telata, & tacite limitata ad jura debita ex adjudicatione facta Titio, quia si illa determinata adjudicatio non valeret, vel resolveretur, nihil esset donatum, & posterior impetrans esset primus, nisi in prima donatione essent clausulæ prægnantes, ex quibus appareret mentem regis fuisse donare jura obventa vel obventura ex quacumque prima efficaci adjudicatione sive Titio, sive alii cuicumque facta vel fienda.

* §. XXXIV.

LE Curateur ou Commissaire établi, à la requeste des creanciers à un fief saisi, peut faire la foy & hommage au Seigneur feodal au refus du vassal propriétaire dudit fief, pour obtenir main-levée de la saisie feodale.

* Hic articulus additus est per novam consuetudinem.

* §. XXXV.

LE fils aîné en faisant la foy & hommage au Seigneur feodal, acquite les filles de leur premier mariage. (* tant de la foy que du relief, où il est dû relief, les noms & âges desquelles il est tenu declarer en portant la foy.)

* Hic articulus olim fuit tertius. Includa addita sunt per novam consuetudinem.

SUMMARIA GLOSS. I.

1. Quatuor requiruntur ut dispositio hujus §. 3. habeat locum.
2. Etiam habet locum in feudis quæ non jure hereditario, sed contractus, vel substitutionis deferuntur.
3. Quomodo capiantur hæ primæ nuptiæ, an quandocumque, an demum post obitum parentis?
4. Q. 1. Quid si filia antequam nuberet luxuriata fuerit, an gaudeat beneficiobujus §.
5. Q. 2. Quid si filia prius semel nupsit tantum per verba de presenti.
6. Q. 3. An primogenitus abstinens ab hereditate, faciat locum secundogenito in jure & effectibus primogenituræ.
7. Q. 4. Filiorum appellatione nepotes continentur. Et hic §. in nepotibus verificatur.
8. Q. 5. Hic §. verificatur in filio primogenito, sed non in filia, tamen si ad eam transmittatur jus primogenituræ.
9. Q. 7. Quid nepos ex filia primogenita.
10. Q. 6. Distinctio quando primogenitus decessit sine liberis?
11. Quis dicatur primogenitus?
12. Q. 8. Quid si primogenitus & hæres sit inhabilis ad clientelare obsequium. Remissio est pro implemento etiam in conditionibus.
13. Si primogenitus cesserit totam partem suam se di sorori vel extraneo, adhuc locus est huic §.

GLOS.

GLOSS. II. IN VERBO

Le fils aîné.



Atur hic alia immunitas ab oneribus feudalibus. Cum enim femina habens feudum nubit, tunc censetur quædam mutatio clientis, ex eo quod maritus habetur pro domino, & facit fructus suos, quandiu constat matrimonium: eaque ratione tenetur fidem & homagium domino præstare. Ideo hæc facta mutatio & ejus effectus sentiet si matrimonium absque communionem bonorum contraheret, nec feudum daret in dotem, sed retineretur, ut dicam §. 25. Aliàs cum hæc facta mutatio accidat aliter quàm per successionem in linea directâ, & sic hujus mutationis ratione debentur relevamenta patrono, pro portione divisa, vel indivisa, quam hæc femina habet in feudo, etiam paterno, vel materno, per regulam §. 33. supra eodem & decisio-

nom in specie infra * 25.

1. Ab hoc onere liberantur sceminae in casu hujus §. in quo quatuor * requiruntur. Primum, quod feudum eis obvenerit ex successione lineæ directæ ascendenti, puta patris vel matris aut superiorum. Si enim filius & filia fratris præmortui, succederent patruo in feudis etiam avitis (quod accidere potest consensu masculorum, vel in divisione assignando feudum vel ejus partem sceminae) non haberet locum hic §. sicut nec præcedens, quia primo, ratione successionis in linea collateralis, deberetur integrum relevamentum patrono: & ulterius quoties quilibet harum filiarum nuberet, etiam in primis nuptiis, etiam earum fratre in fidem patroni recepto, deberetur aliud novum relevamentum, pro portione feudi nubentis. Idem emptio- ne, vel alio quovis titulo feudum obvenerit.

2. Sed juxta hoc quæro: quid si obvenerit non successione, sed pacto & lege investituræ: ut in feudo non hæreditario, sed conventionali, quod lege contractus defertur: puta concessum alicui, filiis suis, & nepotibus, ad onera feudalia simpliciter? Respondeo. Idem dicendum quo ad hæc onera feudalia; ac si jure successionis deferretur, quia concessio aliter non determinata, censetur relata ad modum successionis ab intestato, per ea quæ diximus supra §. 33. *quæst. 26* & latius in §. 127. Et sic dum mortuo patre filii mortis causa capiunt, locus erit dispositioni hujus §. sicut & dispositioni §. præcedentis. Secus dum fratres & sorores capiunt causa mortis alterius fratris, sine liberis decedentis, portionem ejus ipsi accrescentem, quæ scilicet illi quæsitæ fuerat ut cum patri supervivisset, etiam ignorans obiit. Est enim idem ac si partem ejus alii caperent ex successione collateralis. Sed si hic præmortuus esset, vel superstes repudiaret, tunc alii fratres nil hic caperent causa mortis fratris in collateralis, sed totum à concedente causa mortis patris in linea directâ. Ad hoc faciunt notata primum in l. 30. *mortis causa capiunt. ff. de donat. causa. mor. & in l. simili & Titio de verbor. obligat.* Secundum requisitum, quod sit saltem unus filius: quia si essent solæ filia, licet haberent immunitatem §. præcedentis, non tamen gauderent immunitate hujus §. Tertium quod hic filius idemque antiquior filiorum ad successionem venientium, (si sint plures masculi) in fidem patroni se conferat, non ergo sufficeret si antiquiore filio succedente. sed negligente, minor natu pro sua parte feudi, fidelitatem domino præstaret. Quod si primogenitus abstineat ab hæreditate: An hic §. verificetur in secundogenito succedente, & fidelitatem faciente? Dicemus statim in quæst. 3.

3. Quartum quod sint primæ nuptiæ hujus sceminae si enim nupsisset, & vidua facta esset, etiam vivo patre vel alia ascendente, cui jam vidua, forte etiam-

Tom. I.

num virgo successit, etiam si matrimonium non durasset diem integrum naturalem, si tamen ducta fuit in domum viri, deinde secundas nuptias contrahat, nequicquam fraterno obsequio liberatur à relevamento inde debito, & hoc quia secundæ nuptiæ sunt, non primæ, quarum contemplatione, propter earum dignitatem partim conceditur hæc immunitas, nec refert an sint secundæ, tertiæ, quartæ vel ultiores ex parte viri cui nubit, cujus polygamia non attenditur; sed sufficit quod femina ipsa unquam alteri nupsit, nec consuetudo in hoc aliud requirit. Adverte dici posse quod hic §. loquitur de primo matrimonio sororum contrahendo post obitum parentis, dictio enim, *Filles*, in tota hac consuetudine non refertur ad virginitatem, sed ad sexum. Et perinde est ac si diceret *les femmes*; ut §. 12. 16. 21. 26. 29. 126. & 134. ubi non curatur an sint virgines, vel non, nec an maritatae sint vel fuerint, aut non. Ergo in hoc §. & in tota hac consuetudine, quando fit mentio filiarum, hoc nomine vocantur vel respectu parentum, vel ad designandum sexum ut §. 26. Et nullibi in hac consuetudine ponitur hæc dictio ad differentiam nuptiæ, vel viduæ, vel corruptæ. Et sic in hoc §. idem est ac si textus diceret *acquiesce les sœurs*, id est liberat sorores, & consequenter debet intelligi de primo earum matrimonio, deinceps à morte parentis futuro, ex quo, utpote feudo jam acquisito deberetur relevium. * §. 25. Si qua enim sororum jam nupsit & vidua facta est vivo parente, nihil ad dominum feudi. Sed hoc impertinens est, cum ea femina nullum unquam jus habuerit in feudo. Dum autem succedit parenti ex iuo capite, libera est per §. præcedentem. Dum ergo postea post feudum quæsitum nubit, obligatur relevio per regulam * §. 25. quæ regula limitatur hoc casu, alias verba hujus textus non verificarentur, quia primogenitus non liberaret sororem à primo matrimonio. Quoad primum enim, finitum matrimonium nunquam indiget nec indiget liberatione. Et sic hæc consuetudo debet intelligi de tali primo matrimonio, ex quo alias deberetur relevium. Ergo de ista post obitum patris parentis & feudum quæsitum contractum, quia liberatio præsupponit obligationem l. *decem de verbor. obligat. l. nam & si sub conditione. §. post receptum de injusto & irritis fac. 108am. cap. ad dissolvendum, extra de desponsa. impuber. l. manumissiones. & ibi Jac. num. 12. ff. de just. & jure, & hoc est valde æquum, ut tribus consuetudinis conforme, quæ dat primogenito jus, omnes sorores suas post obitum parentis à relevio liberandi ratione primarum per eas contrahendarum nuptiarum. Facit quod conditio nuptiarum apposita à sciente legato vel donatione facta mulieri, intelligitur de futuris proximis, non autem de jam factis nuptiis, l. 46. *si ita scriptum sit in fin. de leg. 2. l. si jam facta de conditio. & demonstrat.* Sed tamen communis modus intelligendi hoc hæcenus restrinxit ipsarum filiarum nuptias, ut textus simpliciter loquitur, nec addit post obitum parentis contrahendas. Ideo non ausim addere, nec aliter decernere contentus æquitatem ostendisse. Quid enim si filio à patre parum feliciter elocata eo vivo vidua pauperque facta est, cui frater post obitum patris datus in dotem juribus paternis sororis maritum frugi invenit?*

4. Primo quæro, Quid si prius luxuriata fuerit, & nunc primo nubit? Videtur non gavifura hac immunitate, * ne plus habeat luxuria quam castitas: quod est absurdum, & à jure & ratione abhorreri, in *Authent. de restit. & ea qua parit. ad fin. collat. 4. l. his solis. C. de revoca. donat. l. 3. §. 1. ff. de donat. inter vir. & uxor.*

Nnn

* Absurdum plus luxuriam quam castitati tribui.

* 1. infra hoc.

* Quatuor requisita ad effectum hujus paragr.

* Est pars 19.

* Est pars hujus paragr. infra eodem.

* Est pars hujus §. ut infra eod.

is num. 4. quia licet secretarii regis habeant immunitatem ab huiusmodi iuribus regi debitibus, verum est quando illi debent, sed hic debentur a venditore qui non est exemptus: præterea illa immunitas habet locum ad commodum eorum dumtaxat, non autem ad commodum contrahentium cum eis, per notata supra §. 15. num. 5. Unde si venditor esset pariter exemptus, deberet emptor sive privilegiatus, sive non, solvere venditori integrum pretium etiam venditione simpliciter facta. Facta autem venditione franco pretio, si emptor non sit privilegiatus, solvet quintum cum subquinto, non attento privilegio venditoris. In venditione etiam censualium, non attenditur nisi emptoris privilegium, quia emptoris & non venditoris onus est laudimiorum, ut infra §. 78.

Juxta hæc quæro, quidam nobilis volens quædam feuda sua à rege mouentia vendere, obtinuit ab eo donum, sive cessionem jurium dominicalium utilium futurorum ex venditione, vel venditionibus per eum faciendis: postea accidit quod feudum suum vendidit, non simpliciter, sed certo franco pretio, utrum possit exigere ab emptore quintum cum subquinto pretii? Respondeo; Sic jure cesso à rege, sicut quilibet extraneus cessionarius: ut in simili dixi supra §. 13. gloss. 9. in fin. Adverte tamen quod huiusmodi donationes regis debent homologari per præfectos ratiociniorum regis qui ex constitutione Caroli VIII. facta Bituris anno Domini 1447. art. 7. jussæ sunt homologari tantum pro dimidia.

5. Sed recordor pulchræ quæstionis in qua consului. Feudum cujusdam defuncti à rege movens subhastabatur à creditoribus: vidua obtinuit à rege donum jurium ex venditione & adjudicatione dicti feudi per decretum futurorum. Fuit adjudicatum Titio, qui pro consignatione pretii coniectus in carcerem, repetus

est non solvendo, & sic processum fuit ad aliam adjudicationem & adjudicatur Catio qui solvit pretium. Catus autem obtinuerat à Rege simile donum eorundem jurium. Vidua petit homologationem doni coram dominis ratiociniorum, Catus se opposit petens donum suum homologari & præferri, & dicebat primum donum esse consumptum per primam adjudicationem l. boves, §. hoc sermone. ff. de verb. signif. Consultus respondit donum viduæ præferendum, quia de priori data, & sic posterius subreptitium: & quamvis impetrans ignoraverit, tamen satis est quod concedens si scivisset non ita facile concessisset, ut notatur in e. constitutus. c. postulasti. de rescript. Ampliatur, etiam si ex forma verborum primum donum videretur in genere & secundum in specie, tum quia regula l. in toto de reg. jur. in e. generi eo. in 6. non habet locum in gratiis vel privilegiis, ut notatur per omnes doctores in c. 1. de rescript. Tum quia etiam illud primum donum censetur omnino & æquè speciale, ex quo non potest verificari, nisi semel & in unico actu, per textum in l. si duo. ff. de leg. in l. si hæres, ff. de opt. leg. c. ex parte 1. de off. & pot. jud. deleg. Arct. in l. 1. col. 5. num. 8. de vulg. & pup. Jalon. in l. 2. col. 1. ff. de lib. & posthum. Non obitat l. boves, quia donum intelligitur de prima efficaci adjudicatione, & de ea quæ sortitur effectum, ex qua debentur jura donata, & non de alia. Secus tamen si vidua impetrasset post adjudicationem Titio factam ejusque gratia fuisset relata, & tacitè limitata ad jura debita ex adjudicatione facta Titio, quia si illa determinata adjudicatio non valeret, vel resolveretur, nihil esset donatum, & posterior impetrans esset primus, nisi in prima donatione essent clausulæ prægnantes, ex quibus appareret mentem regis fuisse donare jura obventa vel obventura ex quacumque prima efficaci adjudicatione sive Titio, sive alii cuicumque facta vel fienda.

* §. XXXIV.

LE Curateur ou Commissaire établi, à la requeste des creanciers à un fief saisi, peut faire la foy & hommage au Seigneur feodal au refus du vassal propriétaire dudit fief, pour obtenir main-levée de la saisie feodale.

* Hic articulus additus est per novam consuetudinem.

* §. XXXV.

LE fils aîné en faisant la foy & hommage au Seigneur feodal, acquite les filles de leur premier mariage. (* tant de la foy que du relief, où il est dû relief, les noms & âges desquelles il est tenu declarer en portant la foy.)

* Hic articulus olim fuit tertius. * Inclusa addita sunt per novam consuetudinem.

SUMMARIA GLOSS. I.

1. Quatuor requiruntur ut dispositio hujus §. 3. habeat locum.
2. Etiam habet locum in feudis que non jure hereditario, sed contractus, vel substitutionis deferuntur.
3. Quomodo capiantur hæ primæ nuptiæ, an quæcumque, an demum post obitum parentis?
4. Q. 1. Quid si filia antequam haberet luxuriata fuerit, an gaudeat beneficii hujus §.
5. Q. 2. Quid si filia prius semel nupsit tantum per verba de presenti.
6. Q. 3. An primogenitus abstinens ab hereditate, faciat locum secundogenito in jure & effectibus primogenituræ.
7. Q. 4. Filiorum appellatione nepotes continentur. Et hic §. in nepotibus verificatur.
8. Q. 5. Hic §. verificatur in filio primogenito, sed non in filia, tamen si ad eam transmittatur jus primogenituræ.
9. Q. 7. Quid nepos ex filia primogenita.
10. Q. 6. Distinctio quando primogenitus decessit sine liberis?
11. Quis dicatur primogenitus?
12. Q. 8. Quid si primogenitus es hæres sit inhabilis ad clientelare obsequium. Remissio est pro implemento etiam in conditionibus.
13. Si primogenitus cesserit totam partem suam se di sorori vel extraneo, adhuc locus est huic §.

GLOS.

GLOSS. II. IN VERBO

Le fils aïné.



Atur hic alia immunitas ab oneribus feudalibus. Cum enim scemina habens feudum nubit, tunc censetur quaedam mutatio clientis, ex eo quod maritus habetur pro domino, & facit fructus suos, quando constat matrimonium: eaque ratione tenetur fidem & homagium domino prestare. Ideo hæc facta mutatio & ejus effectus sentiet si matrimonium absque communiione bonorum contraheret, nec feudum daret in dotem, sed retineretur, ut dicam §. 25. Aliàs cum hæc facta mutatio accidat aliter quam per successionem in linea directa, & sic hujus mutationis ratione debentur relevamenta patrono, proportionem divisa, vel indivisa, quam hæc scemina habet in feudo, etiam paterno, vel materno, per regulam §. 33. supra eodem & decisionem in specie infra * 25.

* 1. infra hoc.

* Quatuor requisita ad effectum hujus paragra.

1. Ab hoc onere liberantur scemina in casu hujus §. in quo quatuor * requiruntur. Primum, quod feudum eis obvenerit ex successione lineæ directæ ascendens, puta patris vel matris aut superiorum. Si enim filius & filia fratris præmortui, succederent patruo in feudis etiam avitis (quod accidere potest consensu masculorum, vel in divisione assignando feudum vel ejus partem sceminae) non haberet locum hic §. sicut nec præcedens, quia primo, ratione successionis in linea collateralis, deberetur integrum relevamentum patrono: & ulterius quoties quolibet harum filiarum haberet, etiam in primis nuptiis, etiam earum fratre in fidem patroni recepto, deberetur aliud novum relevamentum, pro portione feudi nubentis. Idem emptio, vel alio quovis titulo feudum obvenerit.

2. Sed juxta hoc quæro: quid si obvenerit non successione, sed pacto & lege investituræ: ut in feudo non hæreditario, sed conventionali, quod lege contractus deferretur: puta concessum alicui, filiis suis, & nepotibus, ad onera feudalia simpliciter? Respondeo. Idem dicendum quo ad hæc onera feudalia, ac si jure successionis deferretur, quia concessio aliter non determinata, censetur relata ad modum successionis ab intestato, per ea quæ diximus supra §. 33. *quest. 26* & latius in §. 127. Et sic dum mortuo patre filii mortis causa capiunt, locus erit dispositioni hujus §. sicut & dispositioni §. præcedentis. Secus dum fratres & sorores capiunt causa mortis alterius fratris, sine liberis decedentis, portionem ejus ipsi accrescentem, quæ scilicet illi quaesita fuerat ut cum patri supervixisset, etiam ignorans obiit. Est enim idem ac si partem ejus alii caperent ex successione collateralis. Sed si hic præmortuus esset, vel superstes repudiaret, tunc alii fratres nil hic caperent causa mortis fratris in collateralis, sed totum à concedente causa mortis patris in linea directa. Ad hoc faciunt notata primum in *l. 30. mortis causa capitur. ff. de donat. causa. mor. & in l. simili & Titio de verbor. obligat.* Secundum requisitum, quod sit saltem unus filius: quia si essent solæ filia, licet haberent immunitatem §. præcedentis, non tamen gauderent immunitate hujus §. Tertium quod hic filius, idemque antiquior filiorum ad successionem venientium, (si sint plures masculi) in fidem patroni se conferat, non ergo sufficeret si antiquiore filio succedente, sed negligente, minor natu pro sua parte feudi, fidelitatem domino præstaret. Quod si primogenitus ablineat ab hæreditate: An hic §. verificetur in secundogenito succedente, & fidelitatem faciente? Dicemus statim in *quest. 3.*

3. Quartum quod sint primæ nuptiæ hujus sceminae si enim nupsisset, & vidua facta esset, etiam vivo patre vel alia ascendente, cui jam vidua, forte etiam-

Tom. I.

num virgo successit, etiam si matrimonium non durasset diem integrum naturalem, si tamen ducta fuit in domum viri, deinde secundas nuptias contrahat, nequicquam fraterno obsequio liberatur à relevamento inde debito, & hoc quia secundæ nuptiæ sunt, non primæ, quarum contemplatione, propter earum dignitatem partim conceditur hæc immunitas, nec refert an sint secundæ, tertie, quartæ vel ultiores ex parte viri cui nubit, cujus polygamia non attenditur; sed sufficit quod scemina ipsa unquam alteri nupsisset, nec consuetudo in hoc aliud requirit. Adverte dici posse quod hic §. loquitur de primo matrimonio sororum contrahendo post obitum parentis, dictio enim, *Filles*, in tota hac consuetudine non refertur ad virginitatem, sed ad sexum. Et perinde est ac si diceret *les femmes*; ut §. 12. 16. 21. 26. 29. 126. & 134. ubi non curatur an sint virgines, vel non, nec an maritatae sint vel fuerint, aut non. Ergo in hoc §. & in tota hac consuetudine, quando fit mentio filiarum, hoc nomine vocantur vel respectu parentum, vel ad designandum sexum ut §. 26. Et nullibi in hac consuetudine ponitur hæc dictio ad differentiam nuptiæ, vel viduæ, vel corruptæ. Et sic in hoc §. idem est ac si textus diceret *acquise les sœurs*, id est liberat sorores, & consequenter debet intelligi de primo earum matrimonio, deinceps à morte parentis futuro, ex quo, utpote feudo jam acquisito deberetur relevium. * §. 25. Si qua enim sororum jam nupsisset & vidua facta est vivo parente, nihil ad dominum feudi. Sed hoc impertinens est, cum ea scemina nullum unquam jus habuerit in feudo. Dum autem succedit parenti ex suo capite, libera est per §. præcedentem. Dum ergo postea post feudum quaesitum nubit, obligatur relevio per regulam * §. 25. quæ regula limitatur hoc casu, alias verba hujus textus non verificarentur, quia primogenitus non liberaret sororem à primo matrimonio. Quoad primum enim, finitum matrimonium nunquam indiget nec indiget liberatione. Et sic hæc consuetudo debet intelligi de tali primo matrimonio, ex quo alias deberetur relevium. Ergo de ista post obitum patris parentis & feudum quaesitum contractum, quia liberatio præsupponit obligationem *l. decem de verbor. obligat. l. nam & si sub conditione. §. post receptum de in iusto & irritis fac. testam. cap. ad dissolvendum, extra de desponsa. impuber. l. manumissiones. & ibi Jaf. num. 12. ff. de just. & jure*, & hoc est valde æquum, verbisque consuetudinis conforme, quæ dat primogenito jus, omnes sorores suas post obitum parentis à relevio liberandi ratione primarum per eas contrahendarum nuptiarum. Facit quod conditio nuptiarum apposita à sciente legato vel donatione facta mulieri, intelligitur de futuris proximis, non autem de jam factis nuptiis, *l. 46. si ita scriptum sit in fin. de leg. 2. l. si jam facta de conditio. & demonstrat.* Sed tamen communis modus intelligendi hoc hæcenus restrinxit ipsarum filiarum nuptias, ut textus simpliciter loquitur, nec addit post obitum parentis contrahendas. Ideo non aulium addere, nec aliter discernere contentus æquitatem ostendisse. Quid enim si filio à patre parum feliciter elocata eo vivo vidua pauperque facta est, cui frater post obitum patris datus in dotem juribus paternis sororis maritum frugi invenit?

4. Primo quæro, Quid si prius luxuriata fuerit, & nunc primo nubit? Videtur non gavitura hac immunitate, * ne plus habeat luxuria quam castitas: quod est absurdum, & à jure & ratione abhorrens, in *Authent. de restit. & ea qua parit. ad fin. collat. 4. l. his solis. C. de revoca. donat. l. 3. §. 1. ff. de donat. inter vir. & uxor.*

Nnn

* Est pars 19.

* Est pars hujus paragra. infra eodem.

* Est pars hujus §. ut infra eod.

* Absurdum plus luxuriae quam castitati tribui.

tit. num. 4. quia licet secretarii regis habeant immunitatem ab hujusmodi juribus regi debitibus, verum est quando illi debent, sed hic debentur a venditore qui non est exemptus: præterea illa immunitas habet locum ad commodum eorum dumtaxat, non autem ad commodum contrahentium cum eis, per notata supra §. 15. num. 5. Unde si venditor esset pariter exemptus, deberet emptor sive privilegiatus, sive non, solvere venditori integrum pretium etiam venditione simpliciter facta. Facta autem venditione franco pretio, si emptor non sit privilegiatus, solvet quintum cum subquinto, non attento privilegio venditoris. In venditione etiam censualium, non attenditur nisi emptoris privilegium, quia emptoris & non venditoris onus est laudimiorum, ut infra §. 78.

Juxta hæc quæro, quidam nobilis volens quædam feuda sua à rege moventia vendere, obtinuit ab eo donum, sive cessionem jurium dominicalium utilium futurorum ex venditione, vel venditionibus per cum faciendis: postea accidit quod feudum suum vendidit, non simpliciter, sed certo franco pretio, utrum possit exigere ab emptore quintum cum subquinto pretii? Respondeo; Sic jure cesso à rege, sicut quilibet extraneus cessionarius: ut in simili dixi supra §. 13. gloss. 9. in fin. Adverte tamen quod hujusmodi donationes regis debent homologari per præfectos ratiociniorum regis qui ex constitutione Caroli VIII. facta Bituris anno Domini 1447. art. 7. jussæ sunt homologari tantum pro dimidia.

5. Sed recordor pulchræ quæstionis in qua consului. Feudum cujusdam defuncti à rege movens subhastabatur à creditoribus: vidua obrinuit à rege donum jurium ex venditione & adjudicatione dicti feudi per decretum futurorum. Fuit adjudicatum Titio, qui pro consignatione pretii conjectus in carcerem, repetitus

est non solvendo, & sic processum fuit ad aliam adjudicationem & adjudicatur Caio qui solvit pretium. Caius autem obtinuerat à Rege simile donum eorundem jurium. Vidua petit homologationem doni coram dominis ratiociniorum. Caius se opponit petens donum suum homologari & præferri, & dicebat primum donum esse consumptum per primam adjudicationem l. boves, §. hoc sermone. ff. de verb. signif. Consultus respondi donum viduæ præferendum, quia de priori data, & sic posterius subreptitium: & quamvis impetrans ignoraverit, tamen satis est quod concedens si scivisset non ita facile concessisset, ut notatur in c. constitutus. c. postulasti. de rescript. Ampliatur, etiamsi ex forma verborum primum donum videretur in genere & secundum in specie, tum quia regula l. in toto de reg. jur. in c. generis eo. in 6. non habet locum in gratiis vel privilegiis, ut notatur per omnes doctores in c. 1. de rescript. Tum quia etiam illud primum donum censetur omnino & æquè speciale, ex quo non potest verificari, nisi semel & in unico actu, per textum in l. si duo. ff. de leg. in l. si heres. ff. de opt. leg. c. ex parte 1. de off. & pot. jud. deleg. Arct. in l. 1. col. 5. num. 8. de vulg. & pup. Jason. in l. 2. col. 1. ff. de lib. & posthum. Non obstat l. boves. quia donum intelligitur de prima efficaci adjudicatione, & de ea quæ tortitur effectum, ex qua debentur jura donata, & non de alia. Secus tamen si vidua impetralset post adjudicationem Titio factam ejusque gratia fuisset relata, & tacitè limitata ad jura debita ex adjudicatione facta Titio, quia si illa determinata adjudicatio non valeret, vel resolveretur, nihil esset donatum, & posterior impetrans esset primus, nisi in prima donatione essent clausulæ prægnantes, ex quibus appareret mentem regis fuisse donare jura obventa vel obventura ex quacumque prima efficaci adjudicatione sive Titio, sive alii cuicumque facta vel fienda.

* Hic articulus additus est per novam consuetudinem.

* §. XXXIV.

LE Curateur ou Commissaire établi, à la requête des créanciers à un fief saisi, peut faire la foy & hommage au Seigneur féodal au refus du vassal propriétaire dudit fief, pour obtenir main-levée de la saisie féodale.

* Hic articulus olim fuit terminus. * Includa addita sunt per novam consuetudinem.

* §. XXXV.

LE fils aîné en faisant la foy & hommage au Seigneur féodal, acquite les filles de leur premier mariage. (* tant de la foy que du relief, où il est dû relief, les noms & âges desquelles il est tenu déclarer en portant la foy.)

SUMMARIA

1. Quatuor requiruntur ut dispositio hujus §. 3. habeat locum.
2. Etiam habet locum in feudis que non jure hereditario, sed contractus, vel substitutionis deferuntur.
3. Quomodo capiantur hæ primæ nuptiæ, an quæcumque, an demum post obitum parentis?
4. Q. 1. Quid si filia antequam nuberet luxuriata fuerit, an gaudeat beneficiobujus §.
5. Q. 2. Quid si filia prius semel nupsit tantum per verba de presenti.
6. Q. 3. An primogenitus abstinens ab hereditate, faciat locum secundogenito in jure & effectibus primogeniture.
7. Q. 4. Filiorum appellatione nepotes

GLOSS. I.

- continentur. Et hic §. in nepotibus verificatur.
8. Q. 5. Hic §. verificatur in filio primogenito, sed non in filia, tametsi ad eam transmittatur jus primogeniture.
 9. Q. 7. Quid nepos ex filia primogenita.
 10. Q. 6. Distinctio quando primogenitus decessit sine liberis?
 11. Quis dicatur primogenitus?
 12. Q. 8. Quid si primogenitus & heres sit inhabilis ad clientelare obsequium. Remissio est pro implemento etiam in conditionibus.
 13. Si primogenitus cesserit totam partem suam se di sorori vel extraneo, adhuc locus est huic §.

GLOS.

GLOSS. II. IN VERBO

Le fils aisné.



Atur hic alia immunitas ab oneribus feudalibus. Cum enim femina habens feudum nubit, tunc censetur quædam mutatio clientis, ex eo quod maritus habetur pro domino, & facit fructus suos, quandiu constat matrimonium: eaque ratione tenetur fidem & homagium domino prestare. Ideo hæc facta mutatio & ejus effectus sentiet si matrimonium absque communione bonorum contraheret, nec feudum daret in dotem, sed retineretur, ut dicam §. 25. Aliàs cum hæc facta mutatio accidat aliter quàm per successionem in linea directâ, & sic hujus mutationis ratione debentur relevamenta patrono, pro portione divisa, vel indivisa, quam hæc femina habet in feudo, etiam paterno, vel materno, per regulam §. 33. supra eodem & decisionem in specie infra * 25.

* 1. infra hoc.

* Quatuor requisita ad effectum hujus paragr.

1. Ab hoc onere liberantur scemine in casu hujus §. in quo quatuor * requiruntur. Primum, quod feudum eis obvenerit ex successione lineæ directæ ascendens, puta patris vel matris aut superiorum. Si enim filius & filia fratris præmortui, succederent patruo in feudis etiam avitis (quod accidere potest consensu masculorum, vel in divisione assignando feudum vel ejus partem scemine) non haberet locum hic §. sicut nec præcedens, quia primo, ratione successionis in linea collateralis, deberetur integrum relevamentum patrono: & ulterius quoties quælibet harum filiarum nuberet, etiam in primis nuptiis, etiam earum fratre in fidem patroni recepto, deberetur aliud novum relevamentum, pro portione feudi nubentis. Idem emptio, vel alio quovis titulo feudum obvenerit.

2. Sed juxta hoc quæro: quid si obvenerit non successione, sed pacto & lege investituræ: ut in feudo non hæreditario, sed conventionali, quod lege contractus defertur: puta concessum alicui, filiis suis, & nepotibus, ad onera feudalia simpliciter? Respondeo. Idem dicendum quo ad hæc onera feudalia; ac si jure successionis deferreretur, quia concessio aliter non determinata, censetur relata ad modum successionis ab intestato, per ea quæ diximus supra §. 33. *quæst. 28* & latius in §. 127. Et sic dum mortuo patre filii mortis causa capiunt, locus erit dispositioni hujus §. sicut & dispositioni §. præcedentis. Secus dum fratres & sorores capiunt causa mortis alterius fratris, sine liberis decedentis, portionem ejus ipsi accrescentem, quæ scilicet illi quæsitæ fuerat ut cum patri supervivisset, etiam ignorans obiit. Est enim idem ac si partem ejus alii caperent ex successione collateralis. Sed si hic præmortuus esset, vel superstes repudiaret, tunc alii fratres nil hic caperent causa mortis fratris in collateralis, sed totum à concedente causa mortis patris in linea directâ. Ad hoc faciunt notata primum in l. 30. *mortis causa capitur. ff. de donat. causa. mor. & in l. simili & Titio de verbor. obligat.* Secundum requisitum, quod sit saltem unus filius: quia si essent solæ filia, licet haberent immunitatem §. præcedentis, non tamen gauderent immunitate hujus §. Tertium quod hic filius idemque antiquior filiorum ad successionem venientium, (si sint plures masculi) in fidem patroni se conferat, non ergo sufficeret si antiquiore filio succedente. sed negligente, minor natu pro sua parte feudi, fidelitatem domino prestaret. Quod si primogenitus abstineat ab hæreditate: An hic §. verificetur in secundogenito succedente, & fidelitatem faciente? Dicemus statim in *quæst. 3.*

3. Quartum quod sint primæ nuptiæ hujus scemine si enim nupsisset, & vidua facta esset, etiam vivo patre vel alia ascendente, cui jam vidua, forte etiam-

Tom. I.

num virgo successit, etiam si matrimonium non durasset diem integrum naturalem, si tamen ducta fuit in domum viri, deinde secundas nuptias contrahat, nequicquam fraterno obsequio liberatur à relevamento inde debito, & hoc quia secundæ nuptiæ sunt, non primæ, quarum contemplatione, propter earum dignitatem partim conceditur hæc immunitas, nec refert an sint secundæ, tertiz, quartæ vel posteriores ex parte viri cui nubit, cujus polygamia non attenditur; sed sufficit quod femina ipsa unquam alteri nupsit, nec consuetudo in hoc aliud requirit. Adverte dici posse quod hic §. loquitur de primo matrimonio sororum contrahendo post obitum parentis, dictio enim, *Filles*, in tota hac consuetudine non refertur ad virginitatem, sed ad sexum. Et perinde est ac si diceret *les femmes*; ut §. 12. 16. 21. 26. 29. 126. & 134. ubi non curatur an sint virgines, vel non, nec an maritatz sint vel fuerint, aut non. Ergo in hoc §. & in tota hac consuetudine, quando fit mentio filiarum, hoc nomine vocantur vel respectu parentum, vel ad designandum sexum ut §. 26. Et nullibi in hac consuetudine ponitur hæc dictio ad differentiam nuptiarum, vel viduarum, vel corruptarum. Et sic in hoc §. idem est ac si textus diceret *acquise les sœurs*, id est liberat sorores, & consequenter debet intelligi de primo earum matrimonio, deinceps à morte parentis futuro, ex quo, utpote feudo jam acquisito deberetur relevium. * §. 25. Si qua enim sororum jam nupsit & vidua facta est vivo parente, nihil ad dominum feudi. Sed hoc impertinens est, cum ea femina nullum unquam jus habuerit in feudo. Dum autem succedit parenti ex suo capite, libera est per §. præcedentem. Dum ergo postea post feudum quæsitum nubit, obligatur relevio per regulam * §. 25. quæ regula limitatur hoc casu, alias verba hujus textus non verificarentur, quia primogenitus non liberaret sororem à primo matrimonio. Quoad primum enim, finitum matrimonium nunquam indiget liberatione. Et sic hæc consuetudo debet intelligi de tali primo matrimonio, ex quo alias deberetur relevium. Ergo de ista post obitum patris parentis & feudum quæsitum contractum, quia liberatio præsupponit obligationem l. *decem de verbor. obligat. l. nam & si sub conditione. §. post receptum de injusto & irritis fac. testam. cap. ad dissolvendum, extra de despons. impuber. l. manumissiones.* & ibi *Jas. num. 12. ff. de just. & jure*, & hoc est valde æquum, verbisque consuetudinis conforme, quæ dat primogenito jus, omnes sorores suas post obitum parentis à relevio liberandi ratione primarum per eas contrahendarum nuptiarum. Facit quod conditio nuptiarum apposita à sciente legato vel donatione facta mulieri, intelligitur de futuris proximis, non autem de jam factis nuptiis, l. 46. *si ita scriptum sit in fin. de leg. 2. l. si jam facta de conditio. & demonstrat.* Sed tamen communis modus intelligendi hoc hæcenus restrinxit ipsarum filiarum nuptias, ut textus simpliciter loquitur, nec addit post obitum parentis contrahendas. Ideo non ausim addere, nec aliter discernere contentus æquitatem ostendisse. Quid enim si filio à patre parum feliciter elocata eo vivo vidua pauperque facta est, cui frater post obitum patris datus in dotem juribus paternis sororis maritum frugi invenit?

4. Primo quæro, Quid si prius luxuriata fuerit, & nunc primo nubit? Videtur non gavitura hac immunitate, * ne plus habeat luxuria quam castitas: quod est absurdum, & à jure & ratione abhorrens, in *Authent. de restitu. & ea qua parit. ad fin. collat. 4. l. his solis. C. de revoca. donat. l. 3. §. 1. ff. de donat. inter vir. & uxor.*

* Est pars 19.

* Est pars hujus paragr. infra eodem.

* Est pars hujus §. ut infra eod.

* Absurdum plus luxurie quam castitati tribui.

Nnn

GLOSS. II. IN VERBO

Le fils aisné.



Atur hic alia immunitas ab oneribus feudali-
bus. Cum enim femina habens feudum nubit, tunc censetur quædam mutatio clientis, ex eo quod maritus habetur pro domino, & facit fructus suos, quandiu constat matrimonium: eaque ratione tenetur fidem & homagium domino prestare. Ideo hæc facta mutatio & ejus effectus sentiet si matrimonium absque communi-
one bonorum contraheret, nec feudum daret in dotem, sed retineretur, ut dicam §. 25. Aliàs cum hæc facta mutatio accidat aliter quam per successionem in linea directa, & sic hujus mutationis ratione debentur relevamenta patrono, pro portione divisa, vel indivisa, quam hæc femina habet in feudo, etiam paterno, vel materno, per regulam §. 33. supra eodem & decisio-
nem in specie infra * 25.

* 1. infra hoc.

* Quatuor requisita ad effectum hujus paragr.

1. Ab hoc onere liberantur femina in casu hujus §. in quo quatuor * requiruntur. Primum, quod feudum eis obvenerit ex successione lineæ directæ ascendenti, puta patris vel matris aut superiorum. Si enim filius & filia fratris præmortui, succederent patruo in feudis etiam avitis (quod accidere potest consensu masculorum, vel in divisione assignando feudum vel ejus partem femina) non haberet locum hic §. sicut nec præcedens, quia primo, ratione successionis in linea collateralis, deberetur integrum relevamentum patrono: & ulterius quoties quælibet harum filiarum nuberet, etiam in primis nuptiis, etiam earum fratre in fidem patroni recepto, deberetur aliud novum relevamentum, pro portione feudi nubentis. Idem emptio-
ne, vel alio quovis titulo feudum obvenerit.

2. Sed juxta hoc quæro: quid si obvenerit non successione, sed pacto & lege investituræ: ut in feudo non hæreditario, sed conventionali, quod lege contractus defertur: puta concessum alicui, filiis suis, & nepotibus, ad onera feudalia simpliciter? Respondeo. Idem dicendum quo ad hæc onera feudalia, ac si jure successionis deferretur, quia concessio aliter non determinata, censetur relata ad modum successionis ab intestato, per ea quæ diximus supra §. 33. *quest. 26* & latius in §. 27. Et sic dum mortuo patre filii mortis causa capiunt, locus erit dispositioni hujus §. sicut & dispositioni §. præcedentis. Secus dum fratres & sorores capiunt causa mortis alterius fratris, sine liberis decedentis, portionem ejus ipsi accrescentem, quæ scilicet illi quæ sita fuerat ut cum patri supervivisset, etiam ignorans obiit. Est enim idem ac si partem ejus alii caperent ex successione collateralis. Sed si hic præmortuus esset, vel superstes repudiaret, tunc alii fratres nil hic caperent causa mortis fratris in collateralis, sed totum à concedente causa mortis patris in linea directa. Ad hoc faciunt notata primum in *l. 30. mortis causa capitur. ff. de donat. causa. mor. & in l. simili & Titio de verbor. obligat.* Secundum requisitum, quod sit saltem unus filius: quia si essent solæ filia, licet haberent immunitatem §. præcedentis, non tamen gauderent immunitate hujus §. Tertium quod hic filius, idemque antiquior filiorum ad successionem venientium, (si sint plures masculi) in fidem patroni se conferat, non ergo sufficeret si antiquiore filio succedente. sed negligente, minor natu pro sua parte feudi, fidelitatem domino prestaret. Quod si primogenitus abstinere ab hæreditate: An hic §. verificetur in secundogenito succedente, & fidelitatem faciente? Dicemus statim in *quest. 3.*

3. Quartum quod sint primæ nuptiæ hujus feminae si enim nupsisset, & vidua facta esset, etiam vivo patre vel alia ascendente, cui jam vidua, forte etiam-

Tom. I.

num virgo successit, etiam si matrimonium non durasset diem integrum naturalem, si tamen ducta fuit in domum viri, deinde secundas nuptias contrahat, nequicquam fraterno obsequio liberatur à relevamento inde debito, & hoc quia secundæ nuptiæ sunt, non primæ, quarum contemplatione, propter earum dignitatem partim conceditur hæc immunitas, nec refert an sint secundæ, tertie, quartæ vel posteriores ex parte viri cui nubit, cujus polygamia non attenditur; sed sufficit quod femina ipsa unquam alteri nupsisset, nec consuetudo in hoc aliud requirit. Adverte dici posse quod hic §. loquitur de primo matrimonio sororum contrahendo post obitum parentis, dictio enim, *Filles*, in tota hac consuetudine non refertur ad virginitatem, sed ad sexum. Et perinde est ac si diceret *les femmes*; ut §. 12. 16. 21. 26. 29. 126. & 134. ubi non curatur an sint virgines, vel non, nec an maritate sint vel fuerint, aut non. Ergo in hoc §. & in tota hac consuetudine, quando fit mentio filiarum, hoc nomine vocantur vel respectu parentum, vel ad designandum sexum ut §. 26. Et nullibi in hac consuetudine ponitur hæc dictio ad differentiam nuptiæ, vel viduæ, vel corruptæ. Et sic in hoc §. idem est ac si textus diceret *acquise les sœurs*, id est liberat sorores, & consequenter debet intelligi de primo earum matrimonio, deinceps à morte parentis futuro, ex quo, utpote feudo jam acquisito deberetur relevium. * §. 25. Si qua enim sororum jam nupsisset & vidua facta est vivo parente, nihil ad dominum feudi. Sed hoc impertinens est, cum ea femina nullum unquam jus habuerit in feudo. Dum autem succedit parenti ex suo capite, libera est per §. præcedentem. Dum ergo postea post feudum quæsitum nubit, obligatur relevio per regulam * §. 25. quæ regula limitatur hoc casu, alias verba hujus textus non verificarentur, quia primogenitus non liberaret sororem à primo matrimonio. Quoad primum enim, finitum matrimonium nunquam indiget nec indiget liberatione. Et sic hæc consuetudo debet intelligi de tali primo matrimonio, ex quo alias deberetur relevium. Ergo de ista post obitum patris parentis & feudum quæsitum contractum, quia liberatio præsupponit obligationem *l. decem de verbor. obligat. l. nam & si sub conditione. §. post receptum de in iusto & irrito fac. testam. cap. ad dissolvendum, extra de desponsa. impuber. l. manumissiones. & ibi Jac. num. 12. ff. de just. & jure*, & hoc est valde æquum, verbisque consuetudinis conforme, quæ dat primogenito jus, omnes sorores suas post obitum parentis à relevio liberandi ratione primarum per eas contrahendarum nuptiarum. Facit quod conditio nuptiarum apposita à sciente legato vel donatione facta mulieri, intelligitur de futuris proximis, non autem de jam factis nuptiis, *l. 46. si ita scriptum sit in fin. de leg. 2. l. si jam facta de conditio. & demonstrat.* Sed tamen communis modus intelligendi hoc hæcenus restrinxit ipsarum filiarum nuptias, ut textus simpliciter loquitur, nec addit post obitum parentis contrahendas. Ideo non ausim addere, nec aliter discernere contentum æquitatem ostendisse. Quid enim si filio à patre parum feliciter elocata eo vivo vidua pauperque facta est, cui frater post obitum patris datus in dotem juribus paternis sororis maritum frugi invenit?

4. Primo quæro, Quid si prius luxuriata fuerit, & nunc primo nubit? Videtur non gavitura hac immunitate, * ne plus habeat luxuria quam castitas: quod est absurdum, & à jure & ratione abhorrens, in *Authent. de restit. & ea qua parit. ad fin. collat. 4. l. his solis. C. de revoca. donat. l. 3. §. 1. ff. de donat. inter vir. & uxor.*

Non

* Est pars 19.

* Est pars hujus paragr. infra eodem.

* Est pars hujus §. ut infra eod.

* Absurdum plus luxurie quam castitati scribi.

Si enim honesta femina, quae primo nupsit, deinde forte adhuc virgo, iterum juxta leges & jura nubit, denegatur hoc beneficium, non videtur concedendum illi quae pudorem prostituit, & postquam cum pluribus fornicata est, nubit: proclivius enim non est concedere beneficium, quam poenam infligere, vel de casu ad alium extendere, & tamen * poenalia statuta in secundo nubentes extenduntur ad luxuriantes. Textus in *d. Aubert. de restitut. ad fin. & d. l. his filis*, ubi Bart. Salyci hoc not. Alexand. Anth. Corfi. in *tract. de pot. regia. quest. 29. colat. 2.* Alberic. Brun. in *tract. statu exclus. fem. art. 6. quest. 26.* Joan. Lup. in *rep. rubr. de donat. inter vir. & uxor. coll. fin.* Joan. Montag. in *tract. de biga. quest. 5.* His non obstantibus puto locum esse huic §. cum ex verbis, quae conveniunt, quum sint primae nuptiae: tum ex mente quae congruit, siquidem hoc beneficium ad primas nuptias ideo coarctatum est, ne patronus bis aut pluries jure suo excluderetur: sed semel tantum. Sed hoc casu non nisi semel excluditur patronus, quoniam castitas vel luxuria vassalla nihil ad eum pertinet: sed sola mutatio clientelae contingens ex nuptiis, & sic non obstat contraria.

5. Secundo juxta haec quaero, quid si filia nupsit tantum per verba de praesenti, sed non fuit consummatum matrimonium, forte nec fuit tradita sponso morte praevento, ideo nubit secundo; an habeat beneficium hujus §. pro his secundis nuptiis? Prima facie videtur omnino dicendum quod non: quia vere & proprie haec sunt secundae nuptiae & non primae. Igitur in his non verificantur verba hujus §. *igitur per nos. l. §. haec verba ff. de neg. gest. cum vulgata.* Tum etiam in statutis appellatione * uxoris venit sponsa per verba de praesenti, etiam non tradita viro, ut tradit Bartol. in *l. nihil. ff. re. amota.* Bald. in *tract. statu. in verbo sponsa.* Paul. in *l. si fuerit. ff. de condit. & demonstr. & est crebrior opinio.* Tamen quia, ut statim diximus, inspicendum est an patronus privetur jure suo, decisio hujus §. dependet ab alia quaestione, an relevamentum debeat patrono ex simplici matrimonio, per verba de praesenti contracto, sine alia executione: quam quaestionem decidimus * infra §. 15. *quest. 1.* Unde ad ibi dicenda remitto.

6. Tertio quaero, sunt tres filii & totidem filiae: Primogenitus abstinere ab hereditate patris, alii succedunt, quorum antiquior in fidem domini se confert, an sit locus hujus §. Breviter dicendum quod sic: quia ex quo prior natus non succedit, nec vult uti jure suo, non computatur in numero. Et sic sequens est primus, etiam verè & proprie loquendo, quum nullum habeat ante se, paria enim sunt, alium prius natum non extare, vel extare & non succedere. *l. & si ex medica. §. si filius. ff. de bon. libert.* Philip. Decius in *l. sita dorem col. 2. C. de coll.* Tum istud genus relevii quod exigitur à nubentibus, est valde odiosum, & iliberale, igitur favorabilior est illius exclusio, & beneficium hujus §. ampliandum & interpretatione adjuvandum. *l. hoc modo. ff. de condit. & demonstr.* Quare hanc decisionem amplia primo, etiam si primogenitus succedat, sed inter ceteros ut unus reliquorum jure primogeniturae cessio uni ex fratribus. Is enim cessionarius quantum ad hunc §. & actus similes est verus primogenitus. Amplio 2. etiam si primogenitus ille naturalis succedat aequaliter non cessio uni fratri, sed omnibus cohæredibus remisso jure utili primogeniturae. Nihilominus idem ipse fidem faciendo vel offerendo etiam pro parte sua virili tantum, sorores liberabit. Amplio 3. etiam si primogenitus ille abstineat ob donationes sibi factas quas non vult conferre. Quamvis enim eo casu tenior reliquorum filiorum succedentium non habeat utile jus primogeniturae per ea quae dixi supra §. 13. *gloss. 1. quest. 4.* tamen fidem faciendo vel offerendo sorores eximet. Amplio 4. ut si primogenitus naturalis abstinere propter donationes

sibi factas à defuncto non in mobilibus vel alaudis vel censualibus praediis, de quo recurrendum ad ampliationem praecedentem, sed in uno integro feudo vel in majore vel ea portione feudorum quam alias habuisset & habere posset jure haereditario, sed tamen mavult eam retinere titulo particulari, faciendo vel offerendo fidem, sorores suas liberat. Satis est enim adesse aequitatem hujus exemptionis, ne verba consuetudinis repugnent *l. ab omnibus in fin. pri. de legat. juncta d. l. hoc modo.*

7. Quarto quaero, utrum hic §. habeat locum in nepotibus vel pronepotibus? Respondeo quod sic, & in omnibus liberis, tum quia benigna interpretatione filii vel filiorum appellatione continentur in favorabilibus, & maxime in dispositione legis. Textus in *l. filii. l. iusta interpretatione. ff. de verborum significatio.* Alberic. in 2. *part. statut. quest. 107.* Tum quia hic §. continuatur ad praecedentem, cui addit aliam immunitatem in eadem successione directa: & sic in omni successione descendenti intelligitur, & est eadem ratio & mens per notata supra §. *praeced. gloss. 1. & 2.* itaque primus filiorum, nedum sorores suas, sed etiam fratrum vel sororum filias quotquot sint secum jure representationis succedentes liberabit. Et notanter dico secum succedentes, quia si succederent eorum patri, vel matri, qui vel quae successit avo, vel avia, nihil eis prodesse fidelitas patris, vel avunculi, tum quia beneficium hujus §. jam esset consumptum vel extinctum, in eorum patre vel matre. Tum quia hic §. venit ad continuationem, & ampliationem §. praecedentis, & sic continuando idem thema quo feminae concurrunt in successione directa cum primogenito. Et sic concludo hunc §. solum habere locum in feminis cohæredibus primogeniti, sive sint ejus sorores, sive neptes ex fratre vel sorore praemortuis, immediate succedentes in primo successione gradu.

8. Quinto quaero, filius primogenitus praedeceffit, relicta filia: utrum * haec neptis, filia primogeniti clientelare obsequium praestans patrono, possit hoc beneficium acquirere amitis suis vel illis praemortuis earum filiabus? Videtur quod sic, quia primogenitus vivo patre moriens transmittit jus & praerogativam primogeniturae nedum ad filium, sed etiam ad filiam, ut probabo infra §. 154. Igitur quum ista neptis sit loco filii primogeniti & eum effectualiter representet, & habeat omnia jura primogeniturae, videtur etiam habere istud jus, quod ipsi primogeniturae & ejus favore ceteris est concessum per hanc consuetudinem. In contrarium arguitur: cum ex defectu verborum consuetudinis quae loquitur de masculo & non de femina, tum quia ipsamet filia primogeniti, non haberet illud beneficium, quoniam ex suis primis nuptiis si post obitum avi vel aviae domina feudi servientis nubat, debet relevium *per regulam §. 25. infra eodem.* debet relevamentum, quoniam ipsa seipsum non potest liberare, quum sit femina, nec est alius à quo liberari possit, etiam si habeat patruos cohæredes, quia non sunt primogeniti, nec succedunt ut primogeniti. Igitur nec alias liberare poterit. Argumento notatur in *l. amicissimos. ff. de excusat. tuto. in l. praes provinciae. C. de servit. & aqua.* & si de quo magis videtur inesse non inest: ergo nec de quo minus: *Aubert. multo magis. C. de sacrosanct. eccles. cum vulg.* Secus si primogenitus decefferit relicto filio haerede suo, vel eum representante, quia in eo concurrunt, & qualitas masculinitatis à consuetudine contemplata, & jus & praerogativa integra & absoluta primogeniturae: & censetur idem qui & pater per not. in *gloss. 1. §. praecedenti*, & sic sive representet patrem ante avum defunctum, sive illi postea, (sed ante vita functo quam fidem fecisset) successerit, potest fidelitatem exhibendo amitas liberare. Idem si decefferit relictis pluribus liberis, dummodo ex eis sit saltem unus filius, in quo relideat jus primogeniturae. Quod amplio etiam si de-

* Poenalia statuta in secundo nubentes extenduntur ad luxuriantes.

* Uxor est sponsa de praesenti.

* ER pars hujus paragraphi.

* Filiorum appellatione nepotes continentur.

* Primogenitura transmittitur ad filiam.

* ER pars hujus paragraphi.

cesserit, nedum negligens, sed etiam expressè contumax & denegator clientelaris obsequii: quia etiam per hujuscemodi denegationem, vel recusationem, non deficit conditio, quandiu spes est eam aliquando impleri posse, ut tradam infra eodem gloss. seq. quast. 7. At hic per mortem contumacis non deficit spes, ex quo relinquit hæredem ejusdem qualitatis, per quem æquè impleri poterit.

9. Sed ad quæstionem quid dicendum? Breviter concludo pro prima parte, quia filia hæres, primogeniti vel eum repræsentans habetur pro primogenito quantum ad omnes prærogativas primogenituræ, quarum una hæc est in hoc §. nec obstat quod ipsa non potest seipsam liberare. Tum quia etiam si hoc esset verum, non sequitur quin anitas in successione avix maternis eximat, quia quod hæc neptis solvit ex sua persona & novo suo factio tanquam ipsa solvit. Quod autem amitas vel materteras eximit, hoc facit, non ut ipsa, sed ut repræsentans primogenitum qui hoc jus habebat quod in eam transmittit simile in secundogenito succedente primogenito decessenti mox sine liberis, hic enim non est immunis à relevio, sed illud solvit pro se, & tamen sorores eximit, quia pro se solvit ut ipse, sed sorores eximit tanquam tenens locum primogeniti. Tum quia objectum non est verum, quia ista non solum sorores patris sui, sed etiam nepotes ex fratribus vel sororibus patris sui prædefuncti eximit, ut supra dictum est, ergo ipsa met mater exempta pro primis nuptiis suis, quia neptis ex primogenito prædefuncto, non potest esse deterioris conditionis quam quælibet neptis ex fratre vel sorore primogeniti prædefunctis. Tum favorabile est & extendendum hoc beneficium. *l. hoc modo de conditio. & demonstrat. supra eodem num. 6.* Tum quia primogenitus præmortuus parenti transmittit hoc beneficium ad alias suas secundogenitas. Ergo fortius transmittit ad filiam suam primogenitam per *d. l. præses provincie. C. de servitut. & aq. allegatam* pro negativa, quæ tamen militat pro affirmativa. Et ita concludo.

10. Sexto quæro, quid si sint plures filii & filix, & primogenitus decessit sine liberis? Respondeo locum esse beneficio hujus §. quia siquidem obierit primogenitus ante patrem, cum debeat attendi tempus mortis, & delatæ hæreditatis, non est dubium quod is qui tunc reperitur proximus seu antiquior filius, censetur primogenitus, & in eo habebit locum hic §. quia in eo verificantur verba latè capta, & mens propriè & specificè sumpta. Is enim dicitur, *le fils aisné*, sive filius primogenitus, in quo utrumque videlicet & qualitas masculina, & verum & solidum jus primogenituræ concurrunt. quamvis naturaliter non sit prior natus, & etiam de facto non sit etiam tempore mortis patris antiquior, puta superstitite antiquiori, sed inhabili, vel rite ex hæredato, & sic sublato de medio & pro non existente habito quantum ad omne jus primogenituræ, & dependentibus ab eo, & ita recipiendū ubicūque nostra consuetudo utitur hoc verbo, *l'aisné ou fils aisné*, ut diximus supra §. 13. Sin autem mortuus sit post patrem, adita hæreditate, & fide non facta, tunc non videretur esse locus huic §. quia licet fratri defuncto succedant æqualiter soli fratres, in portione quæ jure præcipui fuit inclusa in jure primogenituræ, & cæteris feudilibus, ut supra §. 26. tam. n. in ipso jure primogenituræ non succedunt, sed illud extinguitur, quia non potest reperiri, nec habere locum in linea & successione collaterali, ut supra §. 19. & sic absque illo jure primogenituræ, æqualiter succedunt, & consequenter deficiente persona primogeniti, deficit casus & conditio hujus §. & sic idem dicendum esset si mortuus sit post patrem, hæreditate nec adita, nec repudiata, quia sive emancipatus, sive non, sive sciens, sive ignorans, ipso jure hæres & saisitus fuit, ut plenè tradam infra §. 132. & sic indistinctè ad quoscumque hæredes, & perpetuo trans-

Tom. I.

misit omnem portionem suam, excepta qualitate primogenituræ, quæ deinceps cum persona extinguitur, quamvis de subtilitate juris Romani aliter distinguatur, ut plenè per Alexand. Jason. Decium in *l. emancipata. C. qui admitti ad bon.* Nec obstat quod hoc casu secundogenitus censetur deinceps primogenitus, & quantum ad actus futuros, & non consumptos, & jura quærenda, ut dixi supra §. 13. gloss. 1. quast. 5. Et quod fidelitas præstanda, & exemptio futura, de qua in hoc §. est actus non consumptus de futuro, quia ut patet ex prædictis, oportet illam fidelitatem fieri per filium qui habeat jus primogenituræ in illa hæreditate, & qui possit facere, & faciat fidelitatem tanquam verus primogenitus patris, quod nequit facere iste secundogenitus. Unde non sufficit quod quoad alias futuras successiones, aut aliis respectibus, possit dici aut inveniri primogenitus, quia debet esse in qualitate hæredis & primogeniti in illa successione, in qua beneficium hujus §. præstenditur. Quibus non obstantibus idem dicendum ut sit locus huic §. quod est clarum si primogenitus post patrem sine liberis moriens unicum fratrem relinquat sibi soli succedentem in solido jure primogenituræ. Sed adhuc idem dico etiam si plures fratres æqualiter sibi succedentes relinquat. Cum enim jam repræsentant primogenitum, jura habent primogenituræ, sed an requiratur omnes facere vel offerre fidem domino? Breviter dico quod non, sed sufficiet unum ex eis, tum quia hujusmodi beneficium est indivisibile, ergo singulis competit. Tum quia favorabile est: hoc quoque beneficium latius & plenius est sub consuetudine Aurelianensi §. 35.

11. Septimo quæro, si non sint nisi filix quarum una forte primogenita decessit relicto filio masculino, utrum in eo possit procedere hic §. Respondeo, non, indistinctè sive dicta filia decesserit ante patrem, sive post, sive adita hæreditate, sive non: sive iste nepos succedat cum amitis, sive omnibus illis præmortuis, succedat simul cum patruclibus, aut consobrinis in eodem gradu, quia quocumque casu vertatur, ex quo est filius feminae tanquam radice infectæ, & perpetuo (etiam si viveret) incapax juris primogenituræ, non potest dictus filius, plus juris habere, quam mater (per quam defuncto & cohæredibus conjungitur) fuisset habitura, & sic nullam prærogativam primogenituræ, aut aliam prælationem vindicare potest, in successione avi, vel avix, matris, vel superiorum ex latere materno per notata in *l. si viva. C. de bon. mater.* & latius dicam infra §. 134.

12. Octavo quæro, quid si primogenitus, & hæres sit inhabilis ad clientelare obsequium? Respondeo, aut ad tempus, & speratur futura habitas, ut si sit pupillus, vel minor viginti annis: & tunc petendæ sunt à patrono induciæ, quæ æquipollent fidei si sint concessæ, idem si sint denegatæ, quia non poterunt denegari, Et patronus invenitur in mora injusta per notata infra §. 42. & §. seq. Aut in perpetuum, nec speratur habitas, si est furiosus, & tunc qua ratione tenetur patronus admittere fidelitatem oblatam per ejus tutorem vel curatorem, ut dicam infra §. 67. eadem illa oblata non poterit exigere istud relevamentum per ea quæ in gloss. seq. 9. 7. Et illa præstata per talem curatorem verè & incommutabiliter extat conditio hujus §. & perfecta liberatio relevamenti sequitur. Ipse enim filius quantum ad intellectum realem, & effectum juris & consuetudinis, verè & propriè per se fecisse dicitur. *argum. l. certe. §. si procurator. ff. de preca.* cum similibus: verè enim & propriè patrono satisfactum est de clientelari obsequio, & ab illo verè & propriè filius liberatus est, quod solum intendit & requirit hæc consuetudo in illis verbis, *en faisant la foy & hommage.* Ex quo infero idem dicendum si voluntariè patronus tutorem minoris clientis, vel majoris procuratorem, aut nuncium, aut alium quemvis ejus nomine fidelitatem

N n n ij

Quis sit
primogeni-
tus.

* Remissio
habetur
pro imple-
to etiam
inconditio-
nibus.

facientem, admiserit: quum idem effectus sequatur. Idem etiam dico si patronus, pro hac vice fidelitatis præstationem remiserit, vel acceptam tulerit: Tum quia huiusmodi * remissio etiam in conditionibus ab homine appositis, habetur pro reali solutione, & vero implemento. Textus in l. Julianus, ff. de condi. & demonstr. quanto fortius in apposis à lege? quum dispositio legis longè uberiorem interpretationem recipiat, ut eleganter tradit Alciat. de verbor. signific. lib. 2. cap. 1. ad fin. & ff. eodem tit. in rub. gloss. 1. ad fin. Tum quia factò patroni contigit defecisse spem in perpetuum aliter implendæ conditionis, igitur ut infra gloss. seq. quest. 5. & 8. Secus dicerem si forte aliter contra patroni voluntatem liberaretur filius à fidelitate præstanda, ut si eo nexu eximeretur à principe, quoniam non est de mente hujus consuetudinis illud haberi pro solutione, & implemento conditionis huic appositæ, nisi ea exemptio fieret factò, vel culpa ipsius patroni.

13. Nono, quæro de quæstione quam post primam horum editionem vidi in facto. Vassallus obiit relicto filii & filiabus, post 40. dies feudum prehensum fuit à patrono & in eo statu mansit aliquot annos. Interim filii dividunt hæreditatem & feudum integrum obvenit uni filiarum quæ deinde nubuit in primis suis nuptiis. Cujus maritus offert fidelitatem patrono, qui contendit omnes fructus suos esse jure commissi fructuum, & insuper relevium integrum sibi deberi, fructusque semper sibi in commissum cadere donec integram oblationem habuerit. Breviter & resolutivè dico quod si filii masculi erant infra vicesimum, & feminæ infra decimum quintum annum, nullum est commissum fructuum. Quamvis patronus à quo non fuerunt petitiæ inducitur non teneatur ad sumptus nec ad interesse per ea quæ dixi §. 41. quest. 1. aliis fructus sunt ei quæriti: sed an debeatur relevium? Videtur quod

fit: quia casus est * §. 25. infra eodem. cujus verba quadrant in hoc themate in quo verba hujus §. deficiunt. Quia quando hæc nupsit sola erat domina totius feudi, nullum habebat masculum concurrentem à quo posset liberari primogenitus, utpotè nihil habens in hoc feudo, nullam fidem poterat offerre, sed respectu tum patroni tum feudi erat persona merè extranea, ergo relevium debetur, non dico per divisionem, sed per §. 25. infra eodem, & consequenter fructus cedunt lucro patroni à tempore renovatæ prehensionis post dictas nuptias donec si JES cum relevio & his fructibus oblata sit, quibus non obstantibus, dicendum nullum relevium deberi: hæc enim immunitas fuit quæ sita filii habenti fratrem cohæredem statim ab obitu patris. Ita tamen quod dominus non contemnatur, sed ei fidelitas præstetur per primogenitum vel ejus successorum, non refert dummodo dominus debite recognoscatur: hanc enim modificationem & non veram conditionem important verba textus ibi, *En faisant la foy aux Seigneurs*. Quare dico quod si primogenitus non divisisset, sed jus suum vendidisset vel donasset extraneo, quamvis is extraneus non possit se liberare à relevio vel quinto pretii quod debet, tamen jus immunitatis filii quæsitum remanet, si filius vel quicumque ejus successor dominum recognoscat. Pariter si filius non divisit, sed jus suum feudi donavit forori favore matrimonii, ex portione quidem à fratre sic quæsitum relevium debet semel, non debebit iterum nubendo per §. 25. infra eodem. quia ista acquisitio non fit nisi secutis nuptiis. l. salic. ff. de jur. dotum. Et sic non quadrant verba d. §. 25. de parte vero sua hæreditaria nil debet, quia habet beneficium hujus §. recognoscendo dominum feudi. Quod si partem fratris ex divisione acquisiverit, nihil debet de illa acquisitione, & sic in hac specie prorsus immunis est ab omni relevio Idem in similibus.

SUMMARIA GLOSS. II.

1. Gerundium importat necessitatem & formam præcisam.
2. Nova theoria de virtute gerundii.
3. In hoc §. gerundium faciendo fidem, &c. necessitatem & conditionem inducit.
Salvatur & benignè interpretatur theoria Bartoli.
4. Q. 1. Utrum ad effectum hujus §. necesse sit filium fidelitatem præstare pro toto feudo, sive pro omnibus liberis?
5. Respondeo sufficere quod fidem præstet pro portione ad eum spectante.
6. Q. 2. Sorores non possunt compellere primogenitum ut fidelitatem faciat.
7. Q. 3. Propter solam malevolentiam non datur actio.
8. Q. 4. Si filius aliquid extorqueat à sororibus ut in patroni fidem se conferat, tenetur conditione ob turpem causam.
9. Q. 5. An patronus possit exigere relevium ex primis nuptiis filiarum, quandiu in pendentibus est: an primogenitus facturus sit fidelitatem vel non?
Obligatio pura sub conditione resolvenda, an interim exequi possit.
10. Verus intellectus l. pecuniam. ff. de rebus creditis.
11. Statuta testamentis potius quàm contractibus equiparantur.
12. Q. 6. Si sponsus filie solvit relevium, deinde primogenitus fidem patroni subit, poterit conditione sine causa repeti.
13. Utrum à patrono possit exigi cautio.
14. Q. 7. Quanta sit differentia inter moram veram & fictam.
15. Q. 8. Ultima mora nocet.
16. Executione facta à lege vel ab homine, non admittitur mora purgatio.
17. Fictum conditionis implementum ex l. jure civil. ff. de cond. & demonstr. non liberat obligatum ab implendo,

sed de hoc nihil ad tertium.

18. Odium rele viorum.
19. Feudum proprie non aperitur propter nuptias.
20. Differentia veri & ficti implementi. Liberatio trahit secum executionem.
21. Notabilis declaratio ad l. jure civili.

ff. de cond. & demonst.

Conditio regulatur secundum naturam obligationis preambula.

22. Q. 9. Non est necesse primogenitum investiri, nec manum levatam obtinere, dummodo in fidem admissus sit.

GLOSS. II. IN VERBO

En faisant la foy.

Nversic. in faciendo fidem & homagium. videndum an gerundium importet necessitatem, formam præcisam, & conditionem, & quod necessitatem & formam inducat autumant Bald. Angel. Pet. de Belvisu. Aret. in rubr. ad finem. ff. de lib. & posthum. per quosdam levia. Sed hoc contravertunt Alexand. & Jaso. ibi Jaso. Philipp. Decius Franc. Purpura. in rubr. C. de s. lendo neglectim & supinè. An autem inducat conditionem? Soler per manus tradi famigerata quædam theoria Bartoli in l. si tu ex parte. ff. de acquir. heredit. distinguens, aut respicit verbum vel participium futuri temporis, & inducit conditionem, ut in d. l. si tu ex parte ad fin. aut respicit verbum vel participium præsentis temporis, & non inducit conditionem, sed modificationem, vel qualificationem, ut in l. vim facit. ff. de vi. & vi arm. & hoc omnes sequuntur. Si liber, vide remissive per Jason. institutum in rubr. de actio. col. penult. & fin. & sic videtur quod in hoc textu non inducat formam nec conditionem, sed modum, quia istud gerundium respicit verbum liberat, quod est præsentis temporis indicativi modi. Præfata theoria Bartoli diu mihi displicuit, ita ut olim in collectaneis meis aliam novam distinctionem fabricare, & multis argumentis & exemplis fundare ausus fuissim. Et quia non omnino visa est inutilis, operæ pretium duxi brevibus omisso apparatu recitare: & erat hujusmodi.

2. Aut quæritur, an gerundium importet necessitatem, formam vel conditionem, respectu sui ipsius, vel actus sui, seu verbi à quo ipsum gerundium derivatur. Et tunc nullam importat necessitatem, conditionem, nec formam, nec simplicem & nudam demonstrationem, quemadmodum nec ipsa quidem verba conditionalia important conditionem respectu verbi vel actus in ipsa conditione positi, quum eadem non possit esse conditio sui ipsius ut omnibus notum est. Pro declaratione oculari non est aptius exemplum quam textus nostrus, ut palam est, hoc gerundium *faciendo*, nullam imponere necessitatem primogenito ad faciendum fidem & homagium: nec hoc respectu gerundium quicquam disponit, sed demonstrat aliquid factibile & merè contingens. Similiter in hac conditionali, Titius dando centum hospitali, hæres esto, nihil omnino disponitur nec inducitur circa ipsum dare, seu actum verbi à quo gerundium dando dependet: sed hoc respectu solum demonstratur aliquid merè contingens: & sic hospitale nullam habet actionem, nec officium judicis, contra Titium, ut centum det, & hoc est quod vulgo traditur, ea quæ sunt in conditione, non esse in dispositione. Textus in l. si quis conditione dandorum decem. ff. si quis omnia caus. testam. cum vulga. Aut quæritur respectu verbi vel actus ad quem gerundium confertur & tunc necessitatem importat, & formam præcisam. An autem inducant conditionem, non distinguo inter verba, vel participia, præsentis vel futuri temporis: nisi in dubio. Sed subdistinguo inter actus præsentis, & futuros:

Ita quòd si gerundium confertur ad verba importantia actum præsentem qui tunc geritur: facit modum necessarium: Si vero confertur ad verba cujuscumque temporis, futuros casus, vel actus importantia, eorum respectu facit conditionem: eodem modo verba conditionalia, respectu verbi vel actus demum quem respiciunt, dispositionem conditionalem inducunt, & formam necessario suspensivam.

3. Hactenus distinctio nostra per quam Theoria Bartoli prima facie videtur verbalis, magis quam realis. Tamen maturius cogitanti mihi, rectius visum est theoriam Bartol. sustinere & commodè interpretari, neque enim vero simile est Bartolum tam felicitis ingenii vitium verborum figuram & sonum secutum magis quam sensum, contra l. scire leges. ff. de legibus. Dum igitur in secundo membro suæ distinctionis dicit, quòd gerundium respiciens verbum vel participium præsentis temporis, non inducit conditionem, sed modum: Intellego quando verbum vel participium præsentis temporis respicit & significat actum præsentis temporis. Secus si respiciat & importet etiam actus futuros & gerendos: quia tunc gerundium junctum verbo vel participio, cujuscumque temporis, facit conditionem, ut patet in textu nostro, verbum liberat, respicit & importat liberationes futuras: ita quod hæc clausula, primogenitus faciendo fidem, sorores liberat: æquivaleret & resolvitur in hanc clausulam, si fidelitatem fecerit, sorores liberabuntur: quæ est vera sua exponens & æquipollens. Et ita puto Bartol. intellexisse, & si interrogatus fuisset, responderum finisse. Ad hæc facit quod eleganter ait Andreas Aleiat. in gl. l. cum quærebatur. ff. de verbor. significat. quòd participium ipsum licet præsentis temporis, si tamen futuros casus respicit, conditionem inducit: non igitur à simplici verborum sono, sed à statu & veritate rei præsentis vel futuræ metiri debet conditionis aut dispositionis vis & effectus. Plusculum longior fui quam vellem, sed impulit me utilitas rei ab aliis neglectæ: & quantum lucis afferat hæc investigatio, plenius inspicetur ex his quæ tractare intendi supra §. 20. gloss. 7. in versicul. solvendo. & in §. 92. Resolvendo advertendum quòd hæc theoria non sunt perpetua. Quia non tam debet inspicere forma vel collocatio verborum, quam subjecta materia cui subsunt, & secundum quam intelliguntur & reguntur omnes conjunctiones, etiam de se merè conditionales, ut textus cum gloss. in l. eas causas. de cond. & demonst. Bartol. & Socin. in rubr. & in l. quibus diebus §. terminus de conditio. & demonstrat. Alberic. Authent. hoc jus C. de procurat. Bald. l. 3. in fin. C. de actio. empr. Ludov. Roman. consilio 376. col. 3. Alexand. consil. 22. num. 5. lib. 1. ubi in annot. tetigi. Jason. in l. si mater. collat. 2. C. de instit. & substit. in l. Gallus. §. & quid si tantum. l. 1. col. 4. ff. de lib. & posthum. Canonitæ in cap. verum. extra de conditio. apposit. Non ergo semper suspendunt, sed quandoque designant modum, quandoque demonstrant onera, quandoque causam impulsivam, ut in l. Titio centum. de conditio. & demonstrat. Imo etiam hæc verba expressa

sub hac conditione, non inducunt conditionem, sed modum. Textus in *l. mania de man. testa.* quam Nicol. de Neapol. ibi & Anth. Corset. in *singul. verb. manumissio.* malè faciunt singularem quia est similis textus in *l. ea condicione.* ubi Balil. Saly. C. *de rescind. vendit.* Et quamvis Bart. in *repet. cap. Raynuius. char.* 16. *extra de testam.* quem sequitur Anth. Corset. in *singul. verb. manumissio.* dicat in *d. l. mania,* ibi speciale esse favore libertatis, hoc non est verum, sed est jus commune. Probo per textum *d. l. ea condicione,* quæ loquitur in materia indifferenti & promiscua contractuum, & hoc nisi clarè appareat quod disponens velit conditionem illam prius impleri.

4. Primo quæro, utrum ad effectum hujus §. debeat primogenitus fidelitatem facere integrè pro solido feudo, comprehensis portionibus sororum: An sufficiat cum fidem præstare partis suæ, quam habet in feudo? Videtur quod debeat facere fidem totius rei feudalis: Tum quia cuiuslibet res simpliciter probatur, de tota & integra intelligitur: Igitur & hic de tota & solida fide totius feudi intellectum censetur per notata supra §. 1. *gloss. 5. not. 3. num. 14.* Tum quia non agitur de liberando filio, sed de filiabus liberandis, nec de onere filii, vel portionis suæ, quod nullum est, sed de tollendo onere portionum filiarum nuptiarum. Igitur ad hunc effectum consequendum, non debet filius fidem domini subire pro se, vel parte sua tantum, sed pro sororibus nupturis, & portionibus earum, ut talia sint subjecta, qualia prædicata permittunt & ostendunt, juxta textum in *l. 3. in princip. & ibi Bart. ff. de fund. instrum. l. si defensor. §. qui interrogatus.* & ibi Bald. *ff. de interrogacionibus §. præterea. in fin. iustit. de inutil. stipul. cap. inter dilectos §. ceterum.* & ibi gloss. in *versic. nequivissent de fid. instrum. gloss. fin. in cap. dudum de decisi.* Et ut causa congruat, quadret, & correspondeat effectui: siquidem causa impertinens non efficit. Atqui filium fidelitatem præstare pro se & parte sua tantum, nihil habet commune cum partibus filiarum, igitur ad earum liberationem prorsus impertinens & inutile est. Unde videtur quod primogenitus tam suo proprio quam sororum nomine fidelitatem totius feudi præstare debeat, prout in simili consuetudo Melodunensis *art. 140. & seq. de Lorris. eodem tit. §. 32.* vult primogenitum fidelitatem posse facere pro omnibus filiis: quod intelligitur non solo nomine proprio, sed etiam fratrum & sororum nomine, & talis videtur esse mens nostræ consuetudinis, prout clarius probari videtur supra §. 28. ubi ad hoc ut teneatur patronus expectare sacramentum fidelitatis, debent omnes filii & filiae esse infra ætatem ad hoc requisitam: ita quod si vel unus sit in ætate congrua, non tenetur patronus aliquam tolerantiam fidei concedere. Et sic præsupponitur quod habens ætatem congruam potest totius feudi fidelitatem integram præstare, tam pro se, quam pro reliquis fratribus & sororibus infra idoneam ætatem constitutis.

5. His non obstantibus dico sufficere filium pro se, & portione sua tantum, fidem facere, cum id non possit pro aliis, nec pro partibus alienis, ut deduximus supra §. 1. *gloss. 4. num. 37.* nisi ubi consuetudo permittit ut pro omnibus faciat, ut Melodunensis §. 14. de Lorris, *eodem tit. §. 32.* Aurelianensis §. 35. 49. & 64. & dominus sit paratus nolens dividere. Tum illud gerundium, faciendū fidem & homagium absolute ponitur, & solius filii actum demonstrat: igitur simpliciter & absolute demonstrat actum propriè filii, scilicet nomine filii, & non alieno nomine fiendum. *l. & magis. ff. de solut. Quod si consuetudo vellet & intelligeret filium nomine sororum fidem facere, rationabilius & verisimilius expressisset filias liberari per fidelitatem ab ipsimet vel maritis earum præstandam, imò etiam hoc non exprimitendo tacite & necessariò disposuisset, multo fortius filias liberari per se ipsas vel per maritos*

fidem facientes, quàm per alium: quum virtus omnis & efficacia consistat in principali efficiente, & non in ministro, vel organo. Sed consuetudo nec vult nec intendit filias, vel earum sponfos, quantumcumque personaliter fidelitatem præstantes liberari: igitur nec filio earum nomine tantum fidem subeunte, vult ergo. & intendit filium nomine suo proprio: & sic pro portione sua fidem præstare. Quod si quis pertinacius insistat intelligendum quod fidem præstet simpliciter pro feudo, ut sic videatur præstare pro solido, partibus sororum velut conniventibus oculis comprehensis, & ut quidam practici dicunt sub concha primogeniti latentibus, hoc esset prorsus ineptum: utpote cum neque filia, neque earum sponsi, propter hoc in fide patroni esse censentur, & cum effectu cogi possint ad eam subeundam, ut statim dicam. Tum quod peremptoriè cunctis præcidit, si quoquomodo exprimeretur, vel intelligeretur, filium pro solido feudo, & sic tam pro se, quàm pro filiabus, fidem facere debere: patronus liberè posset eum repellere, quatenus filias & earum portiones tangit per deducta in §. 1. & inf. à §. 67. Et sic esset in sua mera facultate, an filia hoc beneficio gauderent, an non, quod est absurdissimum, & contra dispositionem expressam hujus §. non enim tenetur patronus invitè admittere in fidem primogenitum vel alium nomine filiarum: etiam data insufficienti ætate reliquorum filiorum & filiarum: quamvis simpliciter aliud sit de consuetudine Melodunensi, ut dicemus infra §. 47. Igitur clarissime & necessario concluditur, primogenitum pro se & portione fidem facientem, vel offerentem liberare sorores à relevio primatum nuptiarum. Ratio autem hujus consuetudinis fuit, partim, quoniam caput & major pars feudi est penes primogenitum, in quo & dignitatis & genituræ splendor residet: partim ut in gratiam primogeniti gratificaretur filiabus: partim ut immunitati liberorum vel hoc casu adito consulere, utque primogeniti alliciantur ad citius adeundum & officiosè præveniendum dominum, nec omnes rationes in omnibus inquirendæ sunt. *l. non omnium. ff. de legibus.* & fat est consuetudinem aliquod habere motivum, ut inquit Bald. in *l. de quibus col. 2. ff. de legibus.* Ex quibus satis apparet dilutio rationum dubitandi, ne si ulterius pergam, prolixitatis aut nimis anxie scrupulositatis arguar.

6. Secundo quæro, si primogenitus nolit clientelare obsequium subire, an possit cogi via actionis, vel officio iudicis à filiabus: vel an eis teneatur in id quod interest, vel hujus interesse ratio sit habenda in dividenda communi hereditate, aut alias consultum eis iri possit.

Videtur quod non, quia istud ponitur solum in conditione hujus §. & tantum demonstratur, ut contingere futurum, & sic consuetudo nihil omnino de hoc (videlicet an facere teneatur vel non) disponit. *l. si quis sub conditione ff. si quis omitt. cau. testam. & bonus textus in l. cum ab eo. ff. de contrah. empt. & vend.* Sed relinquitur in mera facultate, & incerto eventu ut prius. Tum si consuetudo intenderet filias posse compellere fratrem ad hoc faciendum, vel in id quod earum interest, jam non concederet eis beneficium conditionale, & suspensum in eventum incertum, sed purum & certum, quod videtur contraverba & mentem textus ut in *princip. hujus gloss.* Confirmantur hæc per textum in fortioribus terminis in *l. qui autem. cum possit in princ. ff. qua in fraud. creditor.* ubi etiam lucrum oblatum in necem ereditorum suorum recusans non propterea tenetur. Ergo primogenitus iste minus tenetur sororibus quibus non est debitor, etiam si patronus præfens velit eum nunc in fidem admittere & gratiam loci dominantis ad eum facere.

7. Quibus non obstantibus dicendum etiam iudicio familie heriscundæ rationem habendam hujus culpæ, quia socius qui in re communi male versatur omittendo id ad quod res est destinata, vel id quod secundum suum

* Primogenitus quemadmodum ad clientelare obsequium præstandū à sororibus suis cogi possit.

* Socius socio quam culpam præstare debeat.

* Talia subjecta qualia prædicata.

* Lego, quoniam status rei si non melior, saltem conservetur.

suum proprium officium sibi incumbit & facere debet, & in re communi, quo illatus * rei sit melior, saltem conservetur, socius tenetur non solum de dolo & lata culpa, sed etiam de levi culpa, *l. ut si certo. §. nunc videndum. ff. commodati l. cum duobus §. 1. ff. pro socio.* Joan. Amicus *consf. 38.* Idque non solum inter socios societate conventionali, de qua in *d. tit. pro socio*; sed etiam inter quosvis simpliciter communes. Et sic ille sive dolosus, sive morosus sorores suas sua culpa damnificans, tenetur eas indemnes reddere. Aut ergo est in ætate & potest compelli vel tenetur ad interesse. Aut est infra ætatem debitam, & adhuc eximit sorores: quia non potest interim relevium à nubentibus exigi. Quamvis enim dominus non teneatur juniorem in fidem admittere, tamen tenetur in lucias dare. Quid si filius relinquat filium antequam fidem faciat? Idem dicitur favore liberationis, tum quia illa habet omne jus & prærogativam primogenituræ.

8. Tertio quæro, quid si a sororibus vel carum sponis accipiat pecuniam, vel aliquid aliud extorqueat ut in fidem domini se conferat, & sic fiat locus beneficio hujus §. Respondeo quod injuste & malo more faciat, non enim debet vendere beneficium alienam, videlicet à consuetudine gratis concessum, nec officium convertere debet in negotium. Scio multos aliter arguari posse, sed quo se cumque vertant non potest abique protervia, & tergiverlatione, conscientiaque & rationis dictamine refragante negari: quoniam istud sit turpe lucrum, & sic * turpiter acceptum, ergo per conditionem ad turpem causam repetendum, & hoc puto verum, etiam in contradictorio judicio, quod noto ad pulchram quæstionem, quam reservo infra suo loco. Amplio etiam, si quod accipit, non sint nisi impensæ protectionis ad patronum, quia suis & non alienis impendiis debet investiri. Secus si pure liberaliter sibi offerrentur, & non avarè extorqueret nolens aliter proficisci. Item secus, si ex qua alia justa causa nollit, vel adhuc differre vellet adire dominum, puta propter periculum viæ, vel imminencia negotia, à quibus intemptivè avocatur ut aliis profit. Hæc enim & alia quæcumque turpitudinem recipientis excludentia, conditionem dubio procul excludunt.

9. Quarto quæro, patronus non curat juradominicalia exequi contra primogenitum, à quo statim, ut extulitatus esset iusta offerente, nihil esset laturus, atque interim minus curæ est primogenito non petitum obsequium præstare, quam per consuetudinem liberè liceat ei frui jure suo quamdiu patronus cessat: filia nubit, cujus portionem feudi patronus prehendit & sustinet manus injectionem ratione mutationis procedentis ex nuptiis, nec vult novum sponsum in fidem admittere, nisi mediante relevamento inde debito, atque interea fructus suos facere intendit. An possit? Videretur quod non: primo, quia obligatio * pura quæ venit resolvenda in conditionis eventum, interim non habet executionem nec eff. tum: & ope exceptionis tutus est debitor, donec conditio deficiat. Casus est in *l. pecuniam. ff. si cert. pet. ubi ita tenent Alberic. Bart. Bald. Paul. Alexand. Socin. not. ult. Jas. not. 8.* & communiter omnes, & ibi Paul. infert quod si debitori meo feci pactum de non petendo sub conditione, interim non possum agere. Sed licet istud relevamentum sit pure debitum, tamen primogenito quodcumque fidelitatem faciente est omnino resolvendum, igitur non videtur exigendum, quamdiu spes est primogenitum fidem facturum, maxime cum non sit verisimile conditionem hanc detesturam nec diu suspendendam. Tum secundo in mera, pura & propinqua potestate patroni est, excitare primogenitum, qui statim verisimiliter metu amissionis fructuum patrono obsequetur: quin patronus primogenito indulgendo, deteriore illum reddit licentia juxta vetus proverbium, & in causa est, ut sit negligens & conditioni non pareatur: & sic videtur per eum stare quominus impleatur. Igitur pro

impleta haberi debet. *l. jure civili. ff. de cond. & demonstr. 10.* In contrarium arguitur patronum jure agere, nec ope quidem exceptionis hunc neogamum tueri posse, quoniam obligatio pura quantumcumque sub conditione resolvenda, interim efficax est & potest exequi. Textus est ibi gloss. & doctores in *l. 2. ff. de in diem addit. in l. pure. in princip. ff. de dol. mali excep. in l. non solum. in fin. ff. de libera. legat.* Facit optime *l. non ideo minus. cum concord. gloss. ibi. ff. de rei vend. l. sciendum. §. si fundum. ff. qui jussu. cogan.* Non obstat communis decisio. glo. pen. & doctorum in *d. l. pecuniam*, quia ut simpliciter traditur falsa est, & falsius præfatum illatum Pauli ibi, nec probatur per illam legem quæ loquitur longe in aliis terminis, videlicet quando conditione existente obligatio erat transfundenda in tertium: non autem loquimur quando conditione existente, obligatio est penitus extinguenda: ibi agitur de creditore mutando, hic de debitore liberando, ibi duplex præjudicium vertitur, primum tertii, & futuri creditoris, cujus interest solutionem differri usque ad eventum vel defectum conditionis ne fraudetur suo debito: Secundum ipsius debitoris, ne sit in ancipiti periculo, iterum seu bis, & diversis idem debitum solvendi: hic autem utrumque præjudicium cessat quia si conditio extet, non solvetur alii, nec iterum. Sed una antiqua solutio sufficet, & ita *d. l. pecuniam.* intellexit Guill. Cu doctor Gallus, ut ibi testatur Alberic. Rosatus, & est vetus & germanus intellectus ipsius legis quem etiam tandem Phil. Decius *ibid. col. 2.* & Alciat. sequuntur quicquid ceteri delirant, & Jas. *ibi num. 8.* dubitaverit, dum erroneam solutionem penultimæ glossæ ibi secuti, differentiam comminiscuntur, inter contractus & ultimas voluntates, tam ineptè, quam sine ratione & lege. Et hunc nostrum intellectum securus est Paul. in *consf. 428. visis & consideratis. in princip. vol. 1.* Itaque concludo nullam esse inter hæc (videlicet contractus & testamenta) data paritate terminorum differentiam.

11. Et dato quod communis opinio procederet, adhuc nihil responso nostro officeret, in quo agitur de obligatione, & resolutione procedente ex dispositione legis, vel consuetudinis, * quæ ultimæ voluntati potius, quam contractibus solet exequari, ut not. Bart. in *l. centesimis ad fin. ff. de verb. obligat.* Imol. in *l. si ita scriptum. §. fin. de leg. 2.* Alexand. in *l. ea demum. C. de collat. & firmat.* Francisc. Cur. senior. *consf. 27. num. 11. per l. servus hac lege. ff. de manumiss.* Non obstat secundum, quia non tenetur patronus clientem interpellare, nec debet eum requirere, sed ab eo requireri, ut tactum est *supra §. 1. gloss. 4. in princip.* Et satis est quod non sit in mora, & contumacia vera recipiendi primogenitum in fidem, nec dicitur impedimentum præstare, nec quicquam facere, quominus conditio impleatur. Quid dicendum? Concludo pro prima parte, quia si primogenitus esset infra vicelimum annum completum, patronus non posset relevium exigere à neogamo, quia tenetur inducias dare primogenito in *l. 41.* Et sic perinde est ac si eas dedisset, & multominus si eas expressè dederit ergo idem si tacitè det, prout tacitè dat, quamdiu eum tolerat. §. 61. in *l. eadem.* Tum ut evitetur occasio fraudum & collusionum, tum quia hoc beneficium est favorabile,

12. Quinto quæro, stante eodem themate, patronus exigit relevamentum à novo sponso, eumque proportionem uxoria in fidem admittit, & investit, postea contigit primogenitum clientelare obsequium agnoscere? An ipse sponsum possit repetere relevamentum solutum? Dicendum quod sic, non tam conditione indediti, quam conditione sine causa, quia post solutionem extitit conditio obligationis resolutiva, & sic causa tempore solutionis apparentur juxta ex post facto reddidit ad non iustam causam. Textus in *l. 1. in fin. l. 1. fin. & ibi Bart. Paul. ff. de cond. sine caus.* Quod ampliatius

* Veteris intellectus l. pecuniam ff. de reb. cred.

* Turpiter accipienti condicitur.

* Obligatio pura sub conditione resolvenda an interim exequi possit.

* Statuti vel consuetudinis dispositio ultimæ voluntati potius quam contractui equiparatur.

etiam si tempore solutionis primogenitus nedum esset procrastinator obsequii, sed denegator & in expressa contumacia, & contemptu interpellationum patroni, quia propterea non deficit conditio quum possit semper quandiu vivit primogenitus impleri: non enim requirit hic §. primogenitum fidem præstare ante primas nuptias filiarum: sed loquitur indistinctè sive ante, sive post quandocumque præstetur.

13. Sexto quaeritur, an ille neogamus solvens relevium, vivo adhuc primogenito, petere possit satisfactionem à patrono, de restituendo, conditione ista existente: vel in defectum satisfactionis consignare? Et videtur quod non, quia huiusmodi * cautiones non habent locum, nisi in ultimis voluntatibus *ut l. 1. & per 10. ff. ut legat. seu fideicom. nomine caveas l. 1. & per tot. C. ut in possess. legat. l. pure in princip. ff. de dem. mal. excep.* Secus in alia materia etiam in bonæ fidei iudicio, ut tradunt gloss. & doctores in *l. pecuniam. ff. si cert. petat.* nisi propter suspicionem probabilem vel aliam justam causam & causa cognita *l. inter omnes. ff. qui satisf. cogant. l. in omnibus. ff. de iudici. l. si crediores. ff. de privileg. credi. l. creditorib. ff. de separa. Jason. in l. si constans. col. 9. num. 58. ff. solut. matrim.* Et idem in statutis ut pulchrè tradit Bald. in *conf. 413. an ille lib. 3.* Poterit tamen petere simplicem cautionem seu promissionem cum generali hypotheca bonorum, ut tradit Bald. in *d. conf.* idque sub fide publici instrumenti, ut notat Angel. in *l. si pupillus. in princip. super gloss. in verb. habet. ff. de novat. Jal. l. 2. in fin. princ. ff. soluto matrim.* Sed certe rectè perpendendo, prædicta loquuntur, quando quis obligatus est non pure, sed sub conditione, vel in diem à solvendum vel tradendum adveniente die vel conditione, non autem quando quis pure tenetur ad solvendum, vel sub certa conditione vel certo eventu repetere poterit: quia si tempore solutionis, & antequam solvat, imminet de propinquo casus vel eventus restitutionis, potest exigere satisfactionem de restituendo. *l. si post perfectam. C. de evictio.* De quo scripsimus *infra §. 22. quest. 12.* Sed quum iste maritus habeat interim exceptionem plusquam dilatoriam, potest offerre relevium accepta satisfactione, vel illud planè denegare, nisi quod patronus potest offerre eum in fidem antea sine præiudicio relevii prætensi conditione deficiente via solutionis in vassallo qui non tenetur quantum ad hoc stare in pendenti.

14. Septimo quaero, quid si primogenitus ritè & debitè oblationibus factis ante quam vita functus est? Breviter dico perpetuam huius relevii liberationem fororibus incommutabiliter quaesitam ut patet per omnes casus discurrendo. Aut enim patronus in vera ultima * mora & contumacia est, puta verbo vel factò, sine justa causa, recusando oblatum obsequium, vel se ad hunc finem absentando, aut alias per se, aut alium, quovismodo faciendo, & impediendo quominus conditio huius §. impleatur. Et tunc in hoc statu decedente primogenito, verum est dicere quod dolo, culpa, vel fraude patroni, perit spes implendæ perpetuo conditionis: idè omnino pro impleta habetur, & vere & incommutabiliter est locus beneficio huius §. Aut patronus non fuit in culpa ad hoc ordinata, nec in naturali, & regulari mora, puta tempore fidei in loco dominanti oblata erat absens, sive causa reipublice sive negotiorum suorum, aut voluptatis gratia, non refert, modò non fraudulenter vel ex præparato, & tunc aliud prima facie videretur, quia quamvis primogenitus censetur quo ad se satis diligens, & fecisse quicquid in se est, & ejus respectu, patronus etiam ignorans reputetur esse in mora, ita ut non possit cum effectu illius scudumprehendere, vel prehensò frui, ut diximus *suprà §. 1. gloss. 4. quest. 3. & latius infra §. 63.* tamen huiusmodi mora est civilis & interpretativa, non naturalis, & sic non extenditur ad alias personas. *argumento l. prima. C. de prescrip. long. temp. Notatur in l. natura-*

liter. ff. de usucap. Et sic hæc conditio quæ non est formaliter impleta, ut constat, licet posset haberi pro impleta quantum ad commodum & securitatem primogeniti quandiu in eodem statu erit, tamen non potest haberi pro impleta, respectu filiarum, & maritorum earum: quia patronus non impedivit nec curavit impediri quominus impleteretur: & sic non fuit proprie in culpa, nec in vera & naturali mora, nec prodest allegare quòd si tempore allegationum patronus fuisset in loco dominanti, vel aliquem tuncibi dimisisset cum potestate vassallos in fidem admittendi, conditio verè impleta fuisset, quia hoc non sufficit respectu tertii nec facit quòd conditio debeat haberi pro interpretativa & civiliter impleta, ex quo non apparet de dolo vel alia machinatione ad hoc ordinata, alioquin duo aut tria specialia in idem concurrerent. Primum, quòd fortuita absentia domini interpretaretur vel potius fingeretur esse vera recusatio vel impedimentum admittendi vassalli. Secundum, quòd huiusmodi recusatio vel impedimentum, interpretaretur esse verum conditionis implementum ad tertias personas produceretur. Atqui specialitates non debent multiplicari, sed minui, *gloss. fin. in cap. preterea. de verbor. signific. nec plures, debent simul ad aliquid constandum cumulari. l. 1. C. de dei. promiss. cum vulg.* Sed his non obstantibus dicendum liberationem, incommutabiliter quaesitam fororibus, ex quo primogenitus fecit quod in se fuit, & in eo statu decessit. Secus si à patrono requisitus obsequium denegasset, & in ultima mora fuisset. Quia nisi per ejus hæredes purgatur mora, cessabit beneficium huius §. *spem, &c. spem in perpetuum decessisse puto, nec impleri posse per ejus hæredem, nisi esset filius primogenitus ei succedens in jure & qualitate primogenituræ, ut dixi supra eodem gloss. 1. quest. 3.*

15. Octavo subsequenter ad pleniorè examinationem quaero, quid si primogenitus à domino moram purgante interpellatus, recusavit obsequi, & in ultima mora constitutus fuit & remansit? Vide-retur non esse locum huic §. tum quia * ultima mora attendi debet, & primam absorbet, eaque & non prima nocet. Textus in *l. illud. ff. de peri. & commodo rei vend. l. interdum. in fin. l. si servum. §. sequitur. ff. de verbor. obligat.* Tum quia primam moram, & contumaciam etiam expressam, primogeniti denegantis fidelitatem, licet deficiat conditio huius §. quantum ad statum de præsentis, hoc est non extet, tamen non funditus, nec proprie deficit: sed quando-cumque postea purgata mora & fide facta, verè & efficaciter extat conditio, & competit beneficium huius §. Igitur è converso dato quod patronus fuerit in vera & in justa mora, per quam videatur extitisse conditio: tamen si postea illa mora resolvatur, & primogenitus in contraria mora constituatur, videtur deficere, non conditio, sed illud imaginarium & interpretativum conditionis implementum. Tum sicut hoc casu prior mora domini absorbetur, ita & omnis effectus illius moræ, saltè fictus ille & interpretativus, de quo agitur, absorbetur, & evacuatur, & censetur tale * fictum implementum, in sola mora fundatum, & residens, implicitum habere eundem resolutionis statum, qui eidem moræ inest in casum supervenientis moræ contrariæ. Igitur per textum & notata Alexand. Jason. in *l. fin. ff. si ex noxali caus. aga. non obstat regula l. jure civili. ff. de cond. & demonstr.* quia licet conditio habeatur pro impleta, tamen si petatur implementum, fieri debet: quum sit in recompensationem oneris, ut ibi vult Socin *num. 4. in fin.* post Paul. & alios.

16. In contrarium (& hæc est veritas) arguitur, quia statim quod patronus indebitè recusavit, vel impedivit fidelitatem primogeniti: maritus filia fuit liberatus à debito relevamenti per hunc §. juncta dispositione juris communis, *d. l. civili de cond. & demonstrat.*

* Pendente conditione non cavetur, nisi in ultimis voluntatibus.

* Ultima mora non est.

* Differentia inter moram veram & fictam.

* Fictum conditionis implementum non liberat ab implendo: quod intellige, ut infra au. 17.

ita

ita quod nedum non potuisset patronus ab eo petere, sed etiam maritus potuit fidem & homagium portio- nis feudi uxoris suæ offerre, sine aliquo relevamento, nec potuit patronus recusare, sed necesse habuit ad- mittere, sine alia utilitate: ergo maritus perfectè libe- ratus fuit. Igitur effectus liberationis perfectus & con- summatus fuit, & sic quantumcumque postea causa li- berationis cesset, vel reservetur, & quicquid fiat vel contingat, non revocatur effectus semel consumptus, ut tradit Bartol. & alii in l. 2. ad fin. ff. de dona. per l. fin. ff. unde lib. cum vulg. Et quum liberatio semel quaerita traxerit secum executionem, non potest pro- delli patrono velle purgare moram, ut decidit Bart. in l. si in insulam, col. 4. quest. 4. ff. de verbor. obligat. ubi notant omnes scribentes quod * quando executio est facta à lege vel ab homine, non admittitur purgatio moræ, & allegant textum in l. si is cui. ff. de lega. 2. sed melius in proposito facit l. fin. C. de condit. inser. ubi Bar. ad fin. per illum text. notat amplius non requiri nec excipi conditionem impleri. Ad hoc textus in l. L. n. cio. de lega. 2. in l. apud Aufidium. de option. legat. Secus si executio non esset perfectæ, ut est text. singularis in l. cui fundus in fin. ff. de condit. & demonstr. secundum subtilem inductionem Petri Pertici: quamvis Ang. in d. l. fin. con- trovertat, de quo aliàs fusius tractabimus: & Bartolum sequuntur Salic. Paul. Philip. Cor. in l. fin. Idem prius tenuit Alberic. post Petr. in l. si plures, quest. penult. C. eodem titul. Idem voluit Imol. in l. in testamento 2. ff. de condit. & demonstr. quem seq. ibi Socin. col. 2. in versio. sextus casus. Alexand. in l. 1. col. 3. & ibi Phil. Cor. col. 2. Deci. col. fin. C. de condit. inser. ubi omnes conveniunt quod in conditionibus saltem executione semel facta, nullum modo habet locum purgatio moræ, nec ultima mora nocet, vel absorbet priorem.

17. Unde non obstat quod allegatum fuit ad limi- tionem d. l. in jure civili, quia illa limitatio procedit respectu ipsiusmet obligati, & implere debentis, qui potest in mora constitui via actionis, vel exceptionis: & sic posterior mora potest ei imputari & præjudicare. Secus in tertio qui non tenetur implere, nec potest de hoc interpellari, nec in mora constitui, & aliena mora sibi non potest imputari, ergo nec præjudicare, saltem executione secuta ut hic. Ad hoc l. ult. C. de post. Tum videtur valde inconueniens, quod superveniens malitia primogeniti possit auferre illis puellis, & earum primis maritis beneficium jam acquisitum & maxime quum sit eis acquisitum ex beneficio consuetudinis, & non beneficio primogeniti, quia etiam beneficium mihi semel quaeritum per factum alterius non perdo quicquid postea ille faciat vel omittat. In omniumquam, l. seq. §. sed si unus, ff. de legat. præstan. l. si post mortem in fin. ff. de bonor. possess. contra tabul. Tum hæc immunitas feudi, & matrimonii, est favorabilis, & latissimam recipere debet interpretationem, tam ex parte feudi, quod magis est gratia & beneficium, quam contractus, ut tradunt feudistæ in præludio feudorum quam ex parte matrimonii cap. fin. de te judic. l. maxime honore & favore primarum nuptiarum. Igitur quum simus in beneficiis quæ per se latissimam inter- pretationem desiderant, l. fin. ff. de consti. princip. cap. cum dilecti. de donat. cap. olim de verbor. signific. tanto pleniori favore adjuvanda sunt, quanto favorabiliori- bus causis (ut in præsentibus) conceduntur.

18. Et è diverso hujusmodi relevamentum, * & onus pecuniarum, est de se odiosum, & contra propriam naturam feudi, ut per Bald. & alios in l. qui se patris, C. unde lib. & in prælud. feud. hic vero ubi exigitur ratione matrimonii, est odiosissimum: nec enim juris optimi est, matrimonium, cum tot tantisque suis difficultatibus opprimatur, adventitiis etiam cumulare ponderibus, inquit aureus ille textus l. unica, §. si vero de imponen. lucras. de script. lib. 10. C. ubi etiam veræ & perpetuæ dona- tiones, & alienationes favore matrimonii eximuntur

ab omni lucrativa descriptione, & alio onere.

19. Atqui in præsentibus casu cum * mulier nubit, feuda sua & cætera propria non alienantur, nec transferuntur in maritum, & etiam si censeantur cedere in dotem. ta- men maritus non efficitur, nisi usufructuarius quathi- diu durabit matrimonium, ut latè tradam infra §. nec definit mulier esse vassalla, quin etiam una cum viro po- test offerre, & debet admitti in fidem & homagium: nec ipse maritus possit admitti in fidem, & investiti sim- pliciter nomine suo: sed nomine maritali, & ad causam uxoris: non quod sit novus dominus feudi, sed quia est caput uxoris, quæ repræsentatur in viro, sicut corpus in capite, cap. hac imago. cap. cum caput 33. quest. 5. ut dicemus infra §. 35. Et sic verè & propriè non fit dimissio fidei, nec mutatio feudi, vel vassalli. Quinetiam si mulier venderet alicui, nomine suo, & perpetuo usufructum feudi sui, nullum relevamentum, nec aliud commodum deberetur patrono, ut infra §. 51. Sed cum nubit non fit tanta mutatio vel translatio feudi, quia nihil transit in virum nomine suo proprio, sed nomine mariti: & sic in quantum tanquam caput uxorem repræsentat dumtaxat, nec potest jura feudi active nec passive administrare, vel exequi in alia quali- tate, & sic semper ipsa uxor videtur administrare & exequi, & realis possessio & administratio viri, est pos- sessio & administratio ipsius uxoris, ut latius infra §. 108. Igitur minor est ratio, & majus odium, exigere relevamentum hoc casu, quam in præcedenti, in quo ta- men nihil debetur. Et ut ingenuè quod sentio profes- sam, hujusmodi relevamentum est latè irrationabile, & proflus illiberale & sordidum: & videtur ex imperitia, & avaritia ab initio irreptisse; igitur quantum fieri potest restringendum, l. quod vero, l. quod non ratio- ne, ff. de legibus, l. quod contra rationem, ff. de reg. jur. cap. qui à jure. de reg. jur. in 6. Tum cum reipublicæ inest mulieres nubere, & filios procreare, l. 1. ff. solut. matrim. hoc casu relevamentum exigere est contra bonum reipublicæ & non parum multum contra bo- nos mores, quum amissionis fructuum integri anni me- tus retrahat à matrimonio, maxime nobiles, quibus non solent esse alii à feudo redditus, nec repositum peculii, l. Tutia. in princip. ff. de verb. oblig. cap. gemma. de sponsal. Tum ex hujusmodi onere directo minuitur dos mu- lieris, & ex beneficio hujus §. augetur, imò tantum non minuitur. Igitur in dubio pro dote & beneficio hujus §. respondendum & judicandum est. l. in ambiguis, ff. de jure dot. l. in ambiguis pro dotibus, ff. de reg. jur. plene per omnes in d. l. 1. ff. solut. matr. Et etiam circumscri- pto hujusmodi favore, & natura feudi, & reliquis cir- cumstantiis, hæc est humanior sententia, quam pos- sumus eligendam volumus jura l. fin. C. de communi ser- manumisso, l. semper in dubiis, ff. de reg. jur. l. Arianns, ff. de action. & oblig. cum similibus.

20. Hæc quaestio jam satis abundè deducta est, sed quia adhuc occurrunt multa non inutilia, rursus pro prima parte arguitur quod hæc consuetudo adversus rigorem d. §. * 25. noluit subvenire, nisi in casu, & sub conditione hujus §. itaque si primogenitus verè * & actualiter fidem & homagium fecerit, tunc verum est quod quicquid postea agant cliens & patronus, illam fidelitatem mutuo consensu annullando, resolvendo, vel aliter immutando, nil possunt immutare, de benefi- cio liberationis perfectè & incommutabiliter quaeritæ filii, & ejus sponso, quum conditio verè & realiter extiterit nec possit infecta fieri, vel haberi, & semel vel mo- mento verè extitisse sufficiat, l. si quis heredem, C. de insti. & substit. l. 2. C. de posthum. hered. insti. l. cum uxori, C. quando dies legat. cedat. Sed quando non verè, sed fictè & interpretativè extat, facilius haberi potest pro infecta, quum non sit opus haberi pro infecta fide- litatem ipsam quæ nunquam intervenit, sed diligentiam & oblationem, quæ ex posteriori mora verè & funditus aboletur, & absorbetur, ut notant doctores in d. l. in jure civili. & locis præallegatis. Hinc in simili decidit Baldus

* Per nup- tias feudū propriè nō aperitur.

* Executio- ne facta à lege vel ab homine nō admittitur moræ pur- gatio.

* Est pars hujus para- graphi infra. * Differen- tia veri & ficti imple- menti.

* Quam sit odiosum hujusmodi relevamen- tum.

in *l. si pro ea* vol. 8. C. mandati. quod actio semel quaesita fideiussori, propter dilapidationem rei principalis, cessat illo reverso ad sanos mores, quia illa actio non fuerat quaesita ex directo & formali implemento mandati, sed ex quadam speciali dispensatione, quae facilius tollitur quam jus commune, *l. eius militis, §. militia missus, ff. de testa. milit.* nec congrueret verbis nec menti huius §. quod fides & homagium conferentur facta & praestita per primogenitum iniuste ea recusantem, ex eo solo quod patronus prius in mora fuerit, imo vetum est dicere adusque defecisse, & deficere fidelitatem per eum debitam. Sed impossibile videtur respondere ad primum illud, & fortissimum secundae partis argumentum, quoniam si dicamus huiusmodi liberationem non trahere secum executionem perfectam, id ipsum esset negare liberationem sequi, quia si est liberatio, non potest secum non trahere executionem, & fieri ipso iure: hoc enim importat verbum liberari, ut notat *Jas. in d. l. si insulam in 6. notab. ff. de verb. oblig.* Probat per textum in *l. cum quis, §. si debitorem, ff. de solut. & per locum a privative oppositis.* Si vero negemus conditionem haberi pro impleta, aperta fronte negative videtur in *l. iure civili.* cum similibus, cum ex hypothese is qui futurus est, ex implemento obligari fecerit quominus impletum esset.

*Liberatio trahit secum executionem.

*Notabilis declaratio pro intellectu *l. iure civili, ff. de condit. & demonstr.*

21. Dico quod ingenii exercendi causa responderi posset, quod non sumus omnino in terminis regulae *d. i. iure civili*, propter duo. Primum quia ibi conditio venit implenda ab ipso met qui quaerit commodum ex implemento, hic autem venit implenda a tertio. Sed hoc per se nullomodo sufficeret. Secundum, est quod ibi id quod implendum est, est in mera conditione, & non in obligatione: hic autem conditio est in obligatione praesente, & ideo non imitatur naturam simplicis, & nudae conditionis, casualis, vel mixtae, quam fat est momento semel impletam esse, sed imitatur naturam & effectum obligationis, a qua incipit. Ideo quemadmodum primogenitus quantumvis rite recteque iusta offerens, non tamen liberatur a praestanda fidelitate, etiam ope exceptionis, sed solam securitatem tantisper consequitur, dum in proposito perseverat, & quamdiu per contrarium factum, vel denegationem, non incipit esse in ultima mora: eodem modo videtur dicendum, quod haec conditio, si fidem & homagium fecerit, non impletur nec pro impleta habetur, quantumvis debite obtulerit, & indebite rejectus sit, nec liberatio acquiritur illis qui eam expectant, & habituri sunt ex implemento conditionis. Sed interim solum paratur eis securitas & exceptio dilatoria, ut non possint exigi, nec ad solvendum relevamentum compelli quamdiu per patronum stat quominus sibi impleatur. Et hoc quia huiusmodi conditio regulatur & intelligitur secundum obligationem principalem. Et in effectu tantum valet dicere, si filius fidem & homagium fecerit, ac si dicatur, si filius ab obligatione qua patrono fidem & obsequium debet, se liberaverit. Sed palam est nunquam ab illa obligatione liberatum iri per obligationem, sed demum per realem exhibitionem clientis, & admissionem patroni. Et ita in simili distinxerunt *Petr. Pert. & Alber. Rosatus in l. si plures, col. 2. num. 8. C. de condit. infer.*

*Concludit

Concludendo * & pro secunda parte resolvendo, dico, quod haec ultima consideratio & limitatio ad *l. iure civili.* procedit respectu ipsius debitoris obligati ad implendum dumtaxat: non autem respectu tertii, qui obligatus non est, & cuius respectu implementum debitoris, est mera conditio? Igitur quam primum per patronum (cuius interest) iniuste iterum quominus impleatur, habetur omnino & incommutabiliter pro impleta, quantum ad tertium cui ex implemento aliquid acquirendum erat contra impediendum impleri. Et sic in

terminis nostris simpliciter locus est regulae *d. l. iure civili.* Et hoc quando patronus iniuste recusavit, & sic semel in vera naturali & regulari mora constitutus fuit, quia nequit amplius eam purgare respectu tertii cui jus quaesitum fuit, ut supra eod. num. 16. Secus si non fuit in vera mora, ut quia erat absens, ut supra eod. num. 14. quia tunc si postea primogenitum interpellat, & in vera, & in vera mora constituat, cessat interim vel pendet hoc beneficium, nisi primogenitus vel ejus successor satis faciat, multum ergo refert inter veram & fictam moram patroni.

22. Nono quaero, an ad implementum huius conditionis requiratur primogenitum investiri a patrono? Respondeo, quod non, sed sufficit sola & simplex actualis praestatio fidelitatis, qua facta statim liberatus est ab hoc clientelari obsequio, & filiae & earum sponsum perfecte liberati a relevamento, etiam si nondum vel nunquam filius fuerit investitus. Sed dicit quispiam, numquid in feudo veteri ipsi soli receptioni clientis & renovationi feudi inest investitura? Respondeo quod sic, quando patronus non revocavit feudum ad manum suam, tunc enim nulla alia opus est investitura, nec traditione vera vel ficta. Argumento *l. qua ratione, §. interdictum, ff. de acqui. re. dominio.* Sed manu injecta sola admissio fidei non semper operatur manumissionem feudi, quod potest remanere prehensum propter jura & onera annexa, & tunc requiritur relaxatio, seu levatio manus dominicae, quae est effectualis investitura, seu possessionis & fructuionis feudi restitutio, quam licet nunquam obtineat filius, prout potest contingere ex causis deductis supra §. 1. glo. fin. tamen eo ipso, quod est perfunctus fidelitatis praestatio, satisfactum est conditioni huius §. nihil aliud requirentis: nec puto quemquam latere fidelitatem esse factam, non ex eo solum quod praesenti & nihil facienti patrono quantumvis solemniter exhibita est.

23. Sed cum a patrono expressè vel tacite (ita quod constat) admissa est. Est enim * fidelitatis praestatio actus non clientis tantum, sed clientis & patroni simul.

* Fidelitas est actus reciprocus.

24. Juxta hoc quaero, quid si patronus admisit fidelitatem oblatam, sed sub conditione? Respondeo, si sub conditione indebita seu indebite exacta, quamvis a volente seu consentiente primogenito, tamen extat conditio liberationis filiarum incommutabiliter, quia semel per patronum stetit. Ergo per *d. l. iure civili. de condit. & demonstr. & supra eod. qu. 8. in fin.* aut sub conditione debita, & tunc aut suspensiva, interim non extat conditio, prout nec fidelitas in actu est, dummodo ex justa causa id factum sit, alioquin oblationibus rectè factis, si staret per patronum, haberetur fidelitas pro praestita, ut dictum est. Si autem sub conditione resolutiva, statim extat conditio, qua verum est fidelitatem esse factam. Sed an postea resoluta fidelitate resolvatur haec conditio? Dico quod non, quia semel pure, verè & naturaliter impleta est, & sic quaeque postea contingat, beneficium huius §. jure communi & regulari perfecte quaesitum resolveri non potest, nec esset in potestate primogeniti & patroni facere, quin per actum fidelitatis semel gestum, perpetuè & incommutabiliter acquiratur beneficium a consuetudine in illum eventum concessum, ut supra eod. gloss. qu. 7. in fin. idque per manus tradi solet, non posse homines facere quin leges in actibus eorum locum habeant, *l. nemo potest, ff. de legat. 1. §. testandi causa, C. de testat.*

Ultimo quaeri potest, quid juris cum patronus inducias obsequii, quam tolerantiam feudi vocant, concesserit filio, sive minori ex necessitate consuetudinis, sive majori ex voluntate: sed quia melius sui cuiusque loci integra, & non divisa materia tractabitur, remitto ad §. 27. quaest. 4.

SUMMARIA GLOSS. III.

2. Sufficit fidelitas præstita superiori per manum supremam, ad effectum hujus §.
 3. Sufficit etiam fidelitas præstita superiori patrono in casu §. 37. infra eodem tit.
 4. An sufficiat hanc fidelitatem fieri possessori feudi dominantis.
 5. Pluralitas verificatur in singulari.

GLOSS. III. IN VERBO

Au Seigneur feodal.



VERO primo, plures contendunt de patronatu ejusdem feudi, quare primogenitus defuncti clientis in fidem clientelariam recipitur à judice per manum (ut aiunt) supremam, juxta §. 60. An conditio extet & quælitum sit beneficium hujus §. Respondeo quod sic, incommutabiliter & quidquid postea contingat, quia illa est vera præstatio fidelitatis, & ad illam admissio: & licet verè non admittatur per ipsummet verum patronum, tamen fingitur illi fieri, & ab illo recipi, & talis fictio omnino æquipoll. & veritati, tam ex parte patroni, quam clientis, quia omnis honor, & commodum talis receptionis factæ à judice velut à medio sequestro, cedit & acquiritur soli vero patrono qui declarabitur, & cliens à præstatione fidelitatis velut solutione liberatur, quod intellige pro statu præsentis & quantum ad actus præsentis: ut plenè diximus in d. §. 60. Tum ex quo non stat per vassallum, sed per patronum vel casum in ejus persona contingentem, non debet vassallo, sed domino imputari.

2. Secundo quæro, quid si indebitè recusante patrono, primogenitus vi diplomatis regii (ut solent) receptus est in fidem eadem manu supremam? Respondeo, idem dicendum, quia realiter fidelitas præstatur, & ab illa amplius pro hac mutatione præstanda filius in perpetuum liberatur, nec tenetur iterare patrono recipiscenti. Et sic omnino idem effectus habetur, ac si ipsemet patronus recepisset: unde non curatur de modo, nec refert quod ex æquipollentibus fiat. *l. si mater. cum concordant. gloss. & doctorum ibi. C. de insti. & subdit supra eod. gloss. l. 1. q. 6.* Imò ex quo patronus semel indebitè recusavit fidelitatem, satis est respectu harum filiarum, quicquid postea contingat: per notata supra eod. gloss. quest. 8.

3. Tertio quæro, si fidelitatem faciat patrono patroni, prehensum feudum dominans ad manum suam tenenti? Respondeo idem multo fortius, cum verum sit propriè patrono feudi fidem esse factam: si quidem durante tali prehensione, superior patronus est solus verus & immediatus patronus, & dominus feudi quoad omnia jura dominicalia, & eorum honores & commo-

da, ut dictum est supra §. 1. gloss. 4. qu. 2. num. 18. & 23. & infra §. 55. & in illis casibus qui parificantur à consuetudine, in hac eadem materia, quod statuitur in uno, intelligitur æquè statutum in alio. *Gloss. fin. in l. si quis seruo. C. de serv. in l. quod vero contra. ff. de legibus* quod procedit etiam in correctoriis Bart. in *l. Marcellus in princ. ff. ad Trebell. in Authent. sed cum testator. col. 2. C. ad leg. Falc. etiam in pœnalibus. Panorm. cap. multa. de præbend. etiam si producat casus verus ad fictum. Imol. & alii in l. 1. §. lex Falcidia, ff. ad legem Falcid. & latius infra §. 42.*

4. Quarto quæro, quid si possessori fundi dominantis hoc obsequium præstet, alio vero domino & patrono existente? Dic breviter, quod si bona fide faciat publicè possidenti, & pro patrono se gerenti, & pro tali habito & reputato, sufficit, quoniam hujusmodi actus non concernunt alienationem, sed simplicem & necessariam administrationem: nam si verus patronus fuisset aditus, necesse habuisset hoc facere, & filio in fidem recepto filias à relevamentis liberare. Igitur cum nec vassallo culpam imputare, nec deteriolem feudi conditionem factam esse, allegare possit, non potest à nudo possessore pro rei natura, & exigentia factum revocare. Sed quid, si primogenitus mala fidei possessorem advisisset, quommodè liceret ei verum adire patronum, à quo faciliè adversus possessoris incursum defensio fuisset, tunc secus videtur, per ea quæ plenè deduxi infra §. 31. Solve dicendum, quod hæc torores sunt in toto respectu veri domini, donec evictio possessore constituat in mora primogenitum qui non fuit aliter nec per manum supremam receptus.

5. Ultimo, quod hic in plurali dicitur dominis feodalibus, in uno si solus sit propriè verificatur *l. non est sine liberis. & ibi Alciat. ff. de verb. signif. l. pater Severinam, §. 1. ff. de condi. & demonstr. l. a filia. in princip. ff. ad Trebell. l. 1. C. de condi. inser. l. 1. ubi Socin. not. 5. Dec. not. 4. C. de pact. latè F. l. in cap. omnes, 1. distinct. Sin autem plures sint ejusdem feudi patroni, omnibus, si pares sint, obsequium præstari debet, vel antiquiori seu principaliori, secundum ea quæ diximus supra §. 2. gloss. 4. qu. 4.*

SUMMARIA GLOSS. IV.

1. In hoc §. solius simpliciter relevii, in causa nuptiarum debiti per §. 25 infra eodem fit remissio. Unde nihilominus debet præstari fidelitas, & alia si quæ sint jura. Obsequia non computantur inter ope-

ras, nec veniunt in generali remissione. 2. Hic §. habet locum sive filia sint utrimque filio conjunctæ, sive non, dummodò descendant ab eodem parente, à cujus successione sunt feuda de quibus agitur.

Acquite.



ADVERTE in casu hujus §. filia non liberatur à præstatione fidelitatis debitæ ratione acquisitionis per successionem patris vel matris, aut alterius ascendentis, nec etiam ab aliis juribus & oneribus, si quæ fortè ex speciali pacto investituræ debeantur in linea directâ, & hoc est clarum, quia hic textus non refertur ad illa onera, sed ad onera debita ratione primarum nuptiarum. Itaque quamvis filius sit sub fide domini pro parte sua feudi, nihilominus poterit patronus cum effectu prehendere portiones feudi spectantes ad filias quæ sunt in ætate habili, videlicet quindecim annorum ut infra §. 4. & facere fructus suos donec fidelitatem per se, vel ex justa causa per procuratorem faciant. Sed cum secundum mores nostros, et si filia sit in fide patroni, tamen si nubat, debet vir ejus fidelitatem renovare. An * ab illa renovatione fidei liberetur, ex eo quod uxoris suæ nunc primum nuptæ frater, in fidem domini se contulit? Quod videtur per hunc textum generaliter exemptum ab eo quod debetur patrono, ratione primarum nuptiarum, tamen contrarium puto. Tum primo, quia fidelitatis exhibitio, magis est accepti beneficii agnitio & gratiarum actio, quam onus vel gravamen, & magis sit ad ingrattitudinem vitandam, quam ad utilitatem patrono afferendam per notata supra §. 2. gloss. 3. Et perquam absurdum esset, legem vassallos ab officiis gratitudinis eximere. Tum secundo, sicut * obsequia, non sicut operæ, & remissis omnibus operis nullo modo remissa censentur obsequia, ut per omnes doctores in *l. si non sortem, §. libertus, ff. de condit. indeb.* & remissio quantumcumque generaliter vel simpliciter facta, non complèctitur obsequia, quum sint jus reverentiale, quod etiam expresso factò gene-

raliter remitti non posset: textus in *l. alia, in fin.* & ibi *Alex. ff. solut. matrim. & omnes scribentes in l. si quis in conscribendo, C. de pact.* hinc decidit Dec. in *l. 2. in fin. C. de in jus vocand.* petitionem veniæ non posse expressè remitti à patrono. Igitur nec fidelitatis exhibitio, quum verè & antonomasticè sit jus reverentiale feudi, & clientelæ. Et sic concluditur ut in princ. hujus §. dixi) solum relevamentum, & onus pecuniarum per §. 25. debitum, hic remitti. Adverte etiam ad id, quod ibi dixi, solum remitti quando feudum est acquisitum per successionem in linea directâ, quia ille textus generaliter loquitur, & propter fidem filii, liberat filias in primis earum nuptiis, & sic videretur generaliter intelligendum, etiam si ex donatione extranei, vel aliunde, quam ab ascendentibus feudum eis obtigisset, maxime quum istud onus valdè sit odiosum, & irrationabile in nuptiis: ut dixi supra Glossa 2. q. 7. tamen continuatio hujus §. ad præcedentem, & ipse contextus & verborum series & verba illa, *filius primo natus*, & verbum *filia*, quæ non nisi respectivè ad lineam descend. n. rium verificantur, satis indicant mentem & intellectum hujus §. esse qualem dixi.

2. Ultimo quod hic dicitur de filio, & filiabus, non refert an ex parte patris & matris, an ex uno tantum latere conjungantur: quum semper parenti communi) à cujus successione habent feudum) æqualiter sint conjuncti. *Textus in Authent. de Nuptiis, §. finali*, ibi, quoniam filii ambo sunt: & ibi Angelus, *col. 4.* Andr. de Pit. *inter consil. Ludovici Romani consil. 447. in quest. Panormit. consil. 19. quadam mulier lib. 1.* Et hæc pro elucidatione eorum quæ super hoc §. potissimum emergere possunt, sufficiant.

* In hoc §. 3. non conceditur immunitas fidelitatis, sed relevamenti.

* Obsequia non computantur inter operas nec veniunt in generali remissione.

* Hic paragraphus sive articulus est veteris consuetudinis vice simus quintus. * Hi omnes paragraphi sequentes additi sunt per novam consuetudinem.

* §.

QVand une femme à laquelle appartient un fief, se marie, il est dû rachapt ou relief au seigneur feodal.

* XXXVI.

ET s'il n'y a que filles, ou que le fils aîné, si aucun y a, n'a porté la foy, n'est dû droit de relief en ligne directe par lesdites filles à cause de leur premier mariage, lesquelles neantmoins esdits cas ou leurs maris pour elles, doivent porter ladite foy, sans payer relief.

* XXXVII.

MAis si elles se marient en secondes ou autres nopces, est dû relief pour chacun desdits autres mariages.

XXXVIII.

ET si pendant ledit premier, second ou autre mariage, ledit fief échet à une femme en ligne directe, semblablement n'est dû relief pour ladite mutation: mais si ledit fief échet en ligne collaterale avant qu'elle soit mariée, est dû relief. Comme aussi est dû en toutes mutations qu'elle fera par mariage: & si pendant l'un desdits mariages, ledit fief luy échet en ligne collaterale, n'est dû qu'un seul droit de relief pour ladite mutation, tant pour son mary que pour elle.

XXXIX.

LA femme demeurant en viduité après le décès de son mary, qui avoit relevé son fief, & payé les droits pour ce deubs, ne doit aucun relief, ains seulement est tenuë faire la foy & hommage, si elle ne l'a faite.

XL.

LA femme douairiere n'est tenuë pour son douaire faire la foy & hommage, ne payer aucun relief ne profit, mais est tenu l'heritier l'en acquitter & payer le profit, s'il est dû de son chef.

SUMMARI A XXXVII.

1. *Maritus in propriis uxoris plus juris habet quam usufructarius, quod est verum extensivè, sed non intensivè.*
Bona uxoris non censentur data in dotem.
Feuda mulieris non mutant manum per matrimonium.
2. *Constante matrimonio solus maritus est actu dominus, & possessor bonorum communium.*
3. *Satis est consuetudinem habere aliquod motivum.*
Mulier transit in familiam & potestatem viri, & velut capite minuitur.
4. *Deficiente equitate, nulla fieri debet extensio.*
Tria requiruntur ad effectum hujus §.
5. *Fallit etiam si mulier non sit domina feudi, tempore contracti matrimonii, sed eo constante obveniat.*
6. *Omnis interpretatio fundari debet in bono & equo.*
7. *Item fallit si matrimonium sit nullum, vel non sint bona communicata, nec feuda in dotem data.*
8. *Q. 1. Quid si matrimonium per verba de presenti contractum, præveniente morte non fuerit consummatum?*
9. *An ea que momento durant sint in consideratione.*
Quid si actum sit quod futuri conjuges non essent communes: sed quod certi feudi mulieris fructus perciperentur à viro constante matrimonio?
10. *Q. 2. Mulier non debet relevium propter obitum viri.*
11. *Debet tamen fideitatem renovare.*
12. *Q. 3. Marito absente vel etiam contumace mulier debet authorari à iudice ad fidelitatem præstandam patrono, qui tenetur eam admittere.*
13. *Q. 4. Mulier secundo nubens non debet relevium feudorum, quibus jure doarii fruitur.*



ACTIO hujus consuetudinis est.

R 1. Quia licet per matrimonium non transferatur in virum dominium bonorum immobilium uxoris: tamen * transfertur plusquam usufructus, quia habet commod. & dominus vocatur, & omnia jura dominicalia activè & passivè exercet nomine suo ad causam tamen uxoris, quod non potest facere simplex fructuarius, ut supra §. 1. gloss. 1. qu. pen. §. 20. gloss. 1. qu. 5. ubi maritus gerit fidelitatem feudorum uxoris, & sic adveniente novo marito videtur advenire novus vassallus. Sed certe hæc ratio non concludit, quia quantumcumque mulier nubat, feuda jus non mutant manum, quum semper remaneat proprietaria, imo etiam casualiter fructuaria, quoniam una cum marito utitur & fruitur. Quamvis enim per manus tradatur, & de generali serè hujus regni consuetudine (quædam enim excipiuntur ut loco suo dicam) verum sit, quod maritus facit fructus suos omnium bonorum immobilium uxoris pendente matrimonio, etiam privativè ad uxorem: ita ut illa invita possit illos fructus donare, vel prædia uxoris locare, & de pensionibus etiam futuris pro tempore suo ad libitum disponere: tamen etiam pendente matrimonio, non est proprietarius nec verus dominus bonorum immobilium uxoris, etiam nomine dotis quasi in dotem datorum. * Non enim censentur ei data in dotem, eo ipso quod matrimonium secundum hanc consuetudinem simpliciter est contractum, ut scripsi infra §. 105. præterea non est absolutè solus dominus dictorum fructuum, etiam postquam à solo separati sunt, quia in illis censetur uxor habere communionem & dimidiam, sicut

& in cæteris omnibus bonis mobilibus & acquisitis immobilibus: quorum licet constante matrimonio maritus sit solus actu dominus, propter autoritatem administrationis & alienandi potestatem: non tamen absolutè solus dominus est, sed ad onus communionis spectantis ad uxorem, in cujus præjudicium non potest de illis fructibus mobilibus & acquisitis disponere in ultima voluntate ultra dimidiam sibi contingentem, imò nec etiam inter vivos si faceret in fraudem, ut infra §. 94. 107.

2. Et quamvis, ut ibi plenius dixi, ista communio pendente * matrimonio propriè non sit in actu, sed in credito & in habitu: tamen soluto matrimonio ipso jure exit in actum, & in veram & actualem dominii & possessionis communionem. Imò etiam constante matrimonio potest ille habitus ipso jure exire in actum, puta si marito malè versante aut ex alia causa bonorum separatio fiat. Et sic etiam constante matrimonio, & nulla communionis separatione facta, censetur uxor esse communis in hujusmodi bonis in habitu, & concurrere cum viro in dominio habituali, non actuali. Quantum autem ad ipsa propria & immobilia bona uxoris, clarum est maritum non esse dominum, etiam pro tempore matrimonii, non enim cedunt doti, licet habeat fructus & fructificationem, & ejus possessio conservat jus & possessionem uxoris, quæ per illum & in illo censetur possidere & frui, ut diximus in 4. §. 105. & §. 113. Unde licet maritus solus possit fidelitatem facere: tamen enim uxor potest facere cum viro vel sola cum autoritate viri, vel iudicis, recusante vel absente viro. Et cum uxor præstat fidelitatem feudi sui, hoc agit nomine

O o o iij

* Maritus in propriis uxoris plus juris habet quam fructuarius; quod est verum extensivè, non intensivè.

* Bona uxoris non censentur data in dotem.

* Constante matrimonio solus maritus est actu dominus & possessor bonorum communium.

suo, quod non potest vir facere: sed tantum sub nomine mariti, & sic implicite nomine uxoris. Ex quibus patet quod feudalitas ipsa seu fidelitas residet essentialiter penes uxorem magis quam penes virum: igitur * per supervenientiam viri vere & essentialiter non mutatur feudum, nec fidelitas ipsa. Ad quid igitur debetur relevium? Dices quod ratione fructuum quos maritus suos facit & alienare potest: sed nec hoc valet, quia usufructuarius qui solus per manus suas pro se tantum fruitur, plus juris habet in re & ejus fructibus quam maritus: nec jus suum dependet à persona, societate & vita proprietarii, sicut dependet jus mariti in propriis uxoris à persona, societate & vita uxoris, quia nedom morte uxoris vel divortio solvitur, sed etiam simpliciter bonorum separatione, ut diximus infra §. 108. Et tamen irrationabile esset inducere relevium propter alienationem usufructus, igitur multo magis contra rationem est illud inducere propter contractum matrimonii, præsertim in muliere cujus præcipuum munus est nubere & liberos parere. *l. 2. C. de ind. vidu. toll. l. quaritur. in princip. ff. de adul. edict.* Et attentio præcipuo favore matrimonii, quod non debet alienationis oneribus premi, etiam si fiat vera alienatio rerum. *l. unica. §. si vero. C. de impo. lucra. descript. lib. 10.*

3. Non tamen hæc scribo ad arguendum hanc consuetudinem (non enim ignoro illud Aurelii Augusti. *dist. c. in istis*, non esse judicandas leges postquam institutz sunt, sed secundum eas judicandum.) Sed quia æquitatem & veritatem amo, dico quod maxime huic §. congruit illud dictum Baldi in *c. unico de cogni. feud.* quem ibi sequitur Alvaro, satis esse, consuetudines feudales esse tolerabiles & approbatas per usum, licet non habeant omnimodam rationem, & quod inquit Bald. in *l. de quibus. collat. 12. ff. de legib. sufficere consuetudinem non esse contra rationem, scilicet divinam & naturalem.* Et satis * esse quod habeat aliquod motivum, ut vult Bal. in *l. lege duodecim tabul. C. de leg. hered. in c. ex rescripto. de jurejurand.* Motivum autem (ut ita loquar) illud fuisse videtur, quod vir & uxor sunt una caro, non omnino æqualiter, quia vir est caput mulieris & non mulier. *cap. hæc imago. &c. seq. 35. qu. 5.* Unde mulier transit in familiam & potestatem viri, & velut capite minuitur, non e converso. Hinc est, quod si vassallus ducat uxorem, feudum nullomodo aperitur, nec aliquod jus feudale debetur, tametsi uxori jus dotarii super feudo acquiratur, nec potest mulier ullomodo gerere fidelitatem feudorum viri. Unde in consuetudine nostra nihil de hoc (tanquam per se notissimo) scriptum fuit: secus est in vassalla nubente, quia * eo ipso se transfert in alienam familiam, puta viri sui, cui subjicitur & quamdam capitis diminutionem patitur, & deinceps ad ejus virum spectat dominicalia jura dicti feudi activè & passivè exercere: nec possunt activè & passivè exerceri à muliere sine autoritate viri, qui etiam fructus suos facit, licet nihil alienare possit. Unde postquam vassalla nupsit, non videtur amplius idonea, & integra vassalla, sine viro, cujus autoritati & potestati supposita est, sine quo nullum actum legitimum facere potest. Quare moribus inductum est, ut maritus teneatur in sidem patroni se conferre, & consequenter relevium solvere, quum non descendat per lineam directam: alioquin quod patronus manum injicere possit feudo tanquam aperto, & fructus suos facere, ut hanc consuetudinem Francia ita declarat Joan. Fab. *insti. de actio. §. fueras col. 1.* Et sic quamvis hæc consuetudo non habeat omnimodam rationem, tamen non est prorius absurda, in quantum tamen inducit relevium, est multum dura per prædicta.

4. Ex quibus apparet qualiter sit interpretanda in quantum concernit relevium: non enim extensi-

ve, sed * strictè, ita ut in consequentiam non trahatur etiam ad similia. Sed ut potius salva terminorum substantia restringatur. *l. quod vero. l. quod non ratione. ff. de legib. & ut ait Bal. in l. omnes populi. col. 8. ff. de just. & jure*, ratio & æquitas simul juretz, sunt medium per quod fit extensio, & ubi * deficit istud medium non potest fieri extensio. Idem Baldus in *l. 1. in princip. in l. ex hoc jure. col. 4. eod. tit. l. 1. C. qua fit long. conf.* & idem Bal. pulchre scribit in *c. fi. col. 2. de consti.* quod licet ratio (id est æquitas integra meo judicio) non sit de esse consuetudinis, est tamen de ejus extensione, quia ubi non est ratio, ibi est plantatum in aridum quod non pullulat. Et sic concludo quod ad hoc ut debeatur relevium in casu hujus §. tria * copulative requiruntur: Primo quod feudum pertineat ad ipsam mulierem: Secundum quod mulier domina feudi nubat: Tertium quod matrimonium sortiatur effectum secundum mores hujus consuetudinis, saltem quantum ad hoc quod maritus faciat fructus feudi suos, & habeat administrationem & gerat fidelitatem feudi tanquam maritus. Primum & secundum probantur in verbis hujus textus. Et tertium probo in motivo hujus consuetudinis, quod est illud quod diximus in principio hujus §. & non aliud. Et sic illo cessante, cessat etiam dispositio hujus §. *l. adigere §. quamvis. ff. de jure patro.* Alioquin ridicula esset hæc consuetudo, si prorsus esset sine causa & motivo, quod non est dicendum, quum sit descripta à viris prudentissimis, & hæc sufficerent ad interpretationem hujus §. Sed ad ampliorem declarationem primo jam testatus sum non esse ampliandum hunc §. qui tacite intelligitur procedere sive mulier prius fuerit in fide patroni, sive non, & totius quoties nubit.

5. Sed limito ut procedat respectu feudorum quæ spectant ad mulierem tempore nuptiarum dumtaxat. Patet in textu ibi *à laquelle appartient un fief*, hoc est quæ habet feudum ad se pertinens. Unde si forte dum puella nubit nulla habet immobilia, si postea obveniant ei successiones parentum ascendentium in quibus sint feuda, nullum debetur relevium. Nec obstat quod hic invenitur motivum consuetudinis, quia maritus habet fructus & administrationem dictorum feudorum, & fidelitatem præstat patronis ad causam uxoris, quia non verificantur verba consuetudinis, quæ non loquuntur nisi de feudis pertinentibus ad uxorem tempore nuptiarum, unde si nuptæ detur vel legatur feudum ab extraneo, vel ei obveniat per successione collateralem, bene debetur unum relevium ratione dictæ mutationis, juxta formam *d. §. 331* sed non ratione matrimonii. Idem si pater vel mater donent feudum filiz jam nuptæ in anticipationem successione, nullum relevium debetur, nisi forte mortuo præfenti marito iterum nubat. Si vero donent innuptæ debetur quando nubit, nisi in casu §. 35. *supra eod.* Vel nisi non donent de præfenti, sed donationem conferant in eventum nuptiarum, quia dico quod etiam si mater de præfenti daret filiz usumfructum feudi, & eidem daret proprietatem cum primum nupsisset, & in anticipationem successione, non debetur relevium ea nupta, quia dum nubit nondum habet proprietatem feudi, nec adhuc ad eam pertinet, sed tantum pertinere incipit. *l. juxta gloss. singularem in l. arboribus. §. de illo. ff. de usufruct.* verba autem hujus §. loquuntur in actu perfecto de præfenti, ibi, *à laquelle appartient.* Unde non verificantur in actu incipiente & existente in fieri: adde quæ dixi in simili infra §. 120. Secus si mater à principio dedisset proprietatem, licet in anticipationem successione, & sic revocabiliter si forte postea filia nolit esse hæres matris, hæres tamen interim ad eam feudum pleno jure pertinet, & sic habet locum hic §. Ex quibus * patet quod consuetudo nostra est mitior & æquior cæteris, quæ communiter disponunt deberi relevium

* Strictè ;
juris est
hic parag.
* Deficite
æquitate
non debet
fieri exten-
sio.

* Tria re-
quiruntur in
hoc parag.

* Feuda
mulieris
nubentis
non mu-
tantur manū.

* Satis esse
consuetu-
dinem ha-
bere ali-
quod moti-
vum.

* Mulier
nubens ca-
pitè minu-
tur.

* In dandis

ratione

ratione matrimonii vassallæ, nedum si est vassalla quando nubit, sed etiam si postea etiam ex luccessione ascendentium feuda ei acquirantur ut consuetudo Meldensis §. 132. & similes, quas longum est recitare: audiui tamen pluries quosdam opinantes hunc §. intelligi etiam de feudis quæ obveniunt mulieri ex successione parentum post matrimonium contractum, quod falsum & iniquum puto.

* Omnis interpretatio debet fundari in bono & æquo.

6. Nec possumus aut debemus melius & iustius interpretari consuetudinem nostram quam * in bono & æquo, & ut non extendatur ad iniquum, juxta *l. ex facto in princip. ff. de vulgæ. & pupill. substi. l. in his ubi Bald. Imol. ff. de cond. & demon. & pulchrè Lancelo. Dec. in l. omnes populi col. pen. versic. inter quas velut crimen habeas. ff. de just. & jure Absit igitur ut istud relevium nimis de se sordidum & odiosum, utpote matrimonio mulieris indictum & ut puto per imperitiam & exactionem irreptum, extendamus ultra strictam vim verborum, nec est credendum tot prudentes viros confidentes in reductione hujus consuetudinis non animadvertisse vim dictorum relativorum & verborum, à laquette appartient sed magis ita iussisse vel seriosè permisisse scribi, ad restringendum onus tam odiosum & sordidum.*

7. Limite secundo, ut procedat dummodo matrimonium teneat de jure, quia si non valeret, quantumcumque de facto exequeretur: tamen declarata nullitate non esset debitum relevium, ut in simili decidit Alber. in 1. par. stam. qu. 95. & solum quatenus locupletior esset patronus posset repeti, per notata in §§. procedentibus. Limite tertio, ut non sufficiat matrimonium tenere & exequi, nisi etiam maritus habeat jus fructuum, & administrationis feudorum uxoris secundum mores nostros. Si enim esset conventum, quod non essent communes in bonis, & quod uxor ipsa per se administraret propria bona sua, & non maritus, puto quod non haberet locum hic §. quia tunc non spectat ad maritum facere fidelitatem ratione dictorum feudorum, nec in illis quicquam ullo modo innovatur propter supervenientiam hujus matrimonii, sed omnino remanent in priori statu, & sola mulier active & passive gerit fidelitatem, ut prius; & sic nulla est mutatio, nec alteratio feudi, vel vassalli, nec vera, vel ficta, vel interpretativa; unde nullum jus aperitur, nec debetur patrono. Limite quarto in casu §. 35. supra eod. de quo dico, ut ibi. Super quo tamen advertit, quod consuetudo nostra non eximit mulierem nubentem ab hoc relevio, nisi duobus concurrentibus. Primo, quod habeat fratrem qui fidem præstet patrono. Secundo, quod sint primæ nuptiæ, cui in hoc consuetudo Aurelianensis §. 49. & consuetudo Montis Argici. §. 46. & quædam aliæ conformantur, sed super hoc multo æquiores sunt consuetudines, Trecentis §. 46. Senonensis §. 205. Victriacæ, §. 27. & quædam aliæ quæ volunt nullum relevium deberi pro primis nuptiis mulieris, de quarum dignitate vide plene per Luc. de Pen. in l. si. c. de incol. lib. 10.

8. Quæro primo, si matrimonium fuit validè & de jure contractum per verba de præsentî, * sed non fuit consummatum, puta viri præmortuò, an habeat locum hic §. ? Videtur quod non, quia rectè considerando istud relevium non imponitur matrimonio, nec propter matrimonium ipsum, sed propter interpretativam mutationem vassalli, quæ fit superveniente marito, qui tanquam caput uxoris incipit haberi pro novo domino. Et sic non videtur sufficere matrimonium esse contractum, imo etiam consummatum, nisi etiam tradita sit administratio & translatum illud quasi dominium uxoris. Cum igitur iste nihil unquam tetigerit de rebus uxoris, sed re integra decesserit, nihil videtur apertum patrono, & istud est multum æquum. Confirmatur, quia etiam in vera mutatione feudi, nisi sit efficax, non debetur

relevium, nec aliud jus feudale, ut dictum est supra §. 33. qu. 4. cum sequentibus, & in §. 33. num. 9. 23. Igitur multo minus in ficta & interpretativa, qualis est ea de qua in hoc §. nisi saltem sit omnino efficax. Sed hic ex hypothese non habuit consummationem, nec effectum. Et paria sunt non esse, vel in continenti desinere. *c. nam & ego. de verb. signif.* ubi non censetur natus, qui illico decessit. Hinc decidit glo. in *c. 1. quinetiam in tit. episcop. vel abba. in usib. feud.* quod masculus qui subito post mortem patris decessit, non censetur extitisse, & sic non impedit quin femina succedat, etiam in feudo, in quo ex lege concessionis si masculus semel extiterit, ulterius femine non admittuntur, & idem vult gloss. pe. in cap. 1. de success. feud. Et hoc sequitur Jacob. Bel. Ray. Nico. de Neap. Bild. Mar. Laud. Alvaro. Præpos. & omnes feudistæ. solo Andr. de Iser. excepto in *d. §. quinetiam.* Idem voluit Calderi. in *consil. 4. subtit. de feud.* Jacob. de S. Georg. in *invest. in ver. & feminis. col. 2. versic. sed ponamus.* Franculchi in 1. parte 3. partis princ. tract. feud. col. pen. qu. 27. Udal. Zali. in *epitoma feud. par. 8.*

9. Quod si sæpe aliis ea quæ momento temporis tantum durant non sunt in consideratione, ut in *l. si consentiente. C. de dona. ante nup. in l. si in si. C. de bon. qua lib. l. si quis ita legaverit. dum uxor. ff. de condit. & demonstrat. l. pretia rerum. in si. ff. ad legem Falcid. l. qui sic. de solut. & alibi passim in jure, & latè Jaf. in *l. inter stipulantem. §. sacram. col. 6. ff. de verbor. oblig.* Hypol. de Marli. in *rep. l. fin. num. 115. cum sequentibus ff. de jurisd. om. judic.* Maximè in præsentî casu, ubi agitur de relevio parum odioso rationabili & quantum fieri potest restringendo, non videtur habenda consideratio præfati momentanei & non consummati matrimonii. Sed resistit rigor verborum hujus §. qui nihil aliud requirit quàm quod mulier, ad quam spectat feudum, matrimonium contraxerit, & non est nostrum addere literæ. *l. Gallus. §. idem credendum.* Ubi Bald. Imol. ff. de liber. & posth. Bal. in *l. ad probationem. C. de loca.* Tum statim contracto matrimonio verè & propriè dicuntur vir & uxor: & viro competit autoritas, & potestas in uxorem, & consequenter ejus bona, *l. si adoptivo, ff. de preca. l. arrogato, ff. de adoptio.* & vicissim statim radicatum est jus dotii uxori in bonis propriis viri, ut diximus infra §. 304. Ita ut non sit opus discutere, an in statutis, vel consuetudinibus appellatione uxoris veniat sponsa per verba de præsentî, in quo communis est sententia quod sic, cui conformari videtur consuetudo nostra, quæ ferè ubicumque loquitur & disponit inter conjuges, vel de altero eorum se refert ad diem, vel instans contracti matrimonii, ut infra §. 136. & §. seq. Non obstat quæ momento temporis durant non debere attendi, quia verum est quando nullum alium relinquunt effectum. Secus si sortiantur & relinquunt effectum: ut in *l. si quis heredem. C. de instit. & substi. l. non tantum, C. de legat. & utrobique plenè per Alexand. Phil. Cor. Jaf. & alios. l. 2. C. de posth. hered. instit. vel exbare. l. cum uxori, C. quando dies legat. vel fideico. ced.* Quando autem momentum importet effectum, vel non, non est hic deducendi locus. Sed quantum ad præsentem quæstionem dico quod illud momentaneum matrimonium, nullum operatum esset effectum circa ea de quibus quærimus, puta quod hec futuri conjuges fuissent communes in conquestis & mobilibus, neque feuda mulieris doti & administrationi viri cessura erant, tunc clarum est non fore in consideratione etiam si durasset, ut supra num. 7. Si autem contractum fuerit secundum nostræ civitatis mores, tunc ex quo vel in momento traxit secum executionem & effectum reciprocum, puta quantum ad communionem bonorum, doarium, & jus quasi domini & administrationis feudorum uxoris, satis esse videtur ut verificentur verba hujus consuetudinis in textu ibi, *se maris.* quæ quidem quamvis per quam dura,*

* si matrimonium contractum fuit per verba de præsentî, non tamen consummatum.

tamen ita scripta est, ut in simili, inquit Ulpianus in *l. prospexit in princip. ff. qui & a quibus*. Et sic nuptus *maritus* acquirens relevium feudorum suorum debet patrono cujus relevii dimidia solvendaverit ab hæredibus viri, sicut & de reliquis communibus debitis. Sed quid si in contractu matrimonii conventum fuerat nullam fore communionem bonorum, sed quod vir constante matrimonio possideret, & fructus suos faceret certi feudi mulieris? Respondeo locum esse relevio, & dispositioni hujus §. respectu dicti feudi, quod in effectu censetur in dotem datum: sed non respectu reliquorum feudorum, si qua sint & remaneant in administratione mulieris. Et eodem casu si vir in continenti sive prius moriatur quàm ex dicto feudo aliquos fructus perceperit, vel pro rata temporis ad hæredes transmittere potuerit, totum relevium à vidua solvi debet, nec tenentur hæredes viri eam exonerare. Si autem defunctus percepisset, vel transmisisset fructus etiam unius tantum anni, tenentur hæredes exonerare viduam à toto relevio, quia non est communitio, in casu autem communionis solum pro dimidia, ut dictum est.

* Vidua nō debet relevium.

10. Secundo quaero, si * morte viri dissolvatur matrimonium, utrum vidua rediens ad pristinum jus, potestatem & administrationem priorum suorum debeat novum relevium? Dicendum omnino quod non, quia nullo modo feudum mutat manum, non enim revertitur ad priorem dominam, sed remanet penes eam à cujus dominio non recessit. Et si diceretur reverti & mutare manum (id quod non) saltem reverteretur ex causa antiqua & necessaria, inexistente à principio matrimonii contracti. Et sic adhuc nullum deberetur relevium, per notata supra §. 33. qu. 3.

Sed quaeritur, an saltem teneatur renovare fidelitatem erga patronum? Videtur quod non, quando defunctus maritus fidelitatem præstitit in qualitate mariti, sive ad causam uxoris, & jura persolvit, & ita tenet Nicol. Boër. in *consue. Bituric. de consue. feudo. & consue. §. 8.* Et est bona & evidens ratio, quia per obitum mariti, feudum uxoris non mutat manum, ut est clarum, imo nec etiam feudalitas ipsa propriè mutatur, nec deficit, quia eo ipso quod maritus tanquam talis fidelitatem fecit, & receptus est, ipsa mulier videtur fecisse & recepta fuisse in fidem: quoniam circa propria mulieris, possessio & administratio viri est possessio & administratio uxoris, quæ est vera domina, & vere possidens. Unde in istis non per obitum viri, qui fidelitatem præstitit, deinde decedit sine liberis, debetur nomen relevium, sed per obitum mulieris, etiam vivente viro decedentis. Et sic apparet de tribus simul concurrentibus. Primo, quod feudum per obitum viri non mutat manum. Secundo quod nullum debetur relevium, & hæc duo sunt clara. Tertium, quod feudalitas non mutatur, nec feudum aperitur, quia etiam si mulier nunquam per se fidelitatem præstitisset: tamen per homagium factum à marito tanquam à marito, intravit in fidem patroni. Igitur etiam moriente viro in eadem fide remanet, de quo non esset dubium si simul cum viro fidelitatem præstitisset, & recepta fuisset. Sed posito quod solus vir fidelitatem præstitit, adhuc idem est dicendum, quia ex quo non nomine suo simpliciter, sed ad causam uxoris receptus fuit, ipsa magis uxor organo viri, quàm vir recepta & admissa videtur. Quomodo igitur poterit patronus mortuo viro, manum injicere feudo, & fructus suos facere ex defectu hominis seu fidelitatis & jurium, quum nulla jura debeantur, & fidelitas non sit interrupta ex parte mulieris, quæ est vera vassalla, & in fidem modo prædicto admissa? In contrarium tamen allegari potest, quia si muliere nubente feudum ejus aperitur, & novum debeat, velut adveniente novo vassallo, quantumvis ipsa mulier prius personaliter

in fidem admissa fuisset: eadem ratione dum matrimonium dissolvitur moriente viro, censetur iterum aperiri, ut contrariorum eadem sit disciplina, *l. 1. ff. de his. qui sunt sui. vel alien. jur.* Nec est simile de tutore, quia tutor omnino alienam personam repræsentat cujus est merum organum: Secus in viro qui est caput uxoris, quæ in eo repræsentatur sicut membrum in capite, & pars subalterna in toto. Tum maritus fructus suos facit, & nomine proprio administrat tanquam dominus, licet ad causam uxoris. Tum sicut ad plenam & integram recognitionem patroni non sufficit fidelitas præstita per mulierem vassallam, quando nubit viro, qui tanquam dominus incipit frui feudo, nisi etiam dictus vir patronum recognoscat. Ita non sufficit recognitio facta per maritum, quando soluto matrimonio mulier incipit pleno suo jure per se administrare & possidere feudum. Et potissima ratio renovandæ fidelitatis est personalitas, fidelitatis seu juramenti, quod nunquam egreditur personam, & qualitatem, in qua præstatur, ut dictum est supra §. 2. *gloss. 4. qu. 7.* Ideo quodcumque & quoties solvitur vinculum, & religio jusjurandi renovari debet, sive nova jura utilia debeantur, sive non. Et hæc pars tutior est.

11. Et sic concludo, quod vidua non obstante fidelitate præstita per maritum, tenetur renovare fidelitatem si patronus velit, sed non solvet relevium. Et ita disponit consuetudo Calvimontis §. 31. Hanc conclusionem limico, si mulier antequam nuberet, vel postquam nupsit, simul cum viro, vel scorsum de ejus autoritate fidelitatem præstitit: ex quo enim semel sacramento fidelitatis est astricta, non definit esse in fide simpliciter nubendo. Et sic soluto matrimonio non tenetur renovare fidem suam, quam semel efficaciter præstitit. Secus si nubendo donasset, vel alias quovismodo alienasset non retenta fide, deinde quovismodo recuperaret, quia tunc prima fidelitas esset in totum soluta, & sic post recuperationem feudi esse renovanda. Adverte tamen in quantum colligitur ex prædictis, quod mortuo marito qui fidelitatem & jura solvit, potest patronus manum injicere feudo proprio viduæ, & fructus suos facere, donec fidelitatem renovaverit. Hoc utpote durum & exorbitans debet modificari, primo, ut non possit nisi post quadraginta dies ab obitu mariti ultimi approbati vassalli, *argum. supra eod. §. 7.* Secundo si patronus post dictum tempus sine alia interpellatione prehendat feudum plenum maturis fructibus quos statim colligit, deinde sine contumacia & procrastinatione accedat vidua ad clientelaria obsequia, debet ei levare manus dominica nedum de feudo, sed etiam de dictis fructibus, & patronus nihil lucrari debet per notata supra §. 1. *gloss. 8. num. 23. cum sequentibus.* Secus si vidua interpellata de fidelitate renovandâ neglexisset, vel postea sciens prehensionem contempnisset adire patronum.

12. Tertio quaero, quid si postquam mulier habens feudum, nupsit, vel ei nuptæ obvenit feudum, maritus ablit, patronus autem feudum prehendit, & quia mulier nequis authorari à viro absente, non potest, nec suo, nec illius nomine fidelitatem præstare? Joan. Fab. in §. fuerat. col. 1. *institut. de actio.* dicit, quod hoc casu ne depercant fructus rei dotalis, ipsa mulier potest fidelitatem præstare. Idem dicit si maritus sit præsens, sed furiosus vel nolens, *argum. l. sed & si manus §. filiola ff. de injur. & seq. similiter Nicol. Boëri. in consue. Bituric. de consue. feudo. & consue. §. 7.* Et hoc est æquum. Sed non satisfacit juri & interesse patroni, cui fidelitas debet renovari per

* Mulier absente marito debet authorari à judice.

transact.

translat. Si autem maritus adversa valetudine detineatur, constituet procuratorem quem teneat patronus propter iustum impedimentum admittere, ut infra §. 67. marito autem nolente, dico idem, quod in primo casu, quia eo ipso manifeste incipit male versari in rebus dotalibus. Et quia forte hoc non sufficit, vel non expedit ut separatione bonorum facta incipiat mulier vendicare, & per se possidere bona sua, juxta *l. ubi adhuc. l. in rebus. C. de jur. dot.* Debet tamen iudex succurrere mulieri ad conservationem bonorum sive dotalium, sive non. Nec obstat quod fructus sunt viri, & non mulieris, & quod patronus non lædit fundum, sed solum fructus consumit, quia illi fructus sunt destinati pro oneribus matrimonii, *l. pro oneribus. C. de jur. dot.* quod est longe favorabilius jure patroni, qui non certat hoc casu nisi de lucro captando. Unde fortius dico, quod in casu hujus §. manu patroni injecta, marito absente vel contumace, si mulier accedat vel mittat ad patronum offerendo promptè relevium ratione matrimonii debitum, & etiam fidelitatem quam cito in defectum mariti à iudice authorata fuerit, quod ex tunc à dicta oblatione fructus non cedunt lucro patroni, sed debent cedere & computari in relevio, dummodo mulier non sit negligens obtinendi iudicis authoritatem ad fidelitatem præstandam patrono. Nec patronus potest impedire, & præcisè recognitionem mariti postulare, quum mulier sit vera vassalla. Et sic non potest deperire jus patroni cui etiam omnia utilia jura persolvuntur, nec debet in casu hujus §. utpote nimium odiosi & exorbitantis, æque servari rigor jurium feudaliū.

13. Quarto quæro: Vidua habens feuda propria vel de conquestu, & etiam jus doctrii in feuda defuncti mariti, secundo nubit, non est dubium deberi relevium ratione feudorum, sive propriorum, sive de conquestu pertinentium ad mulierem. Sed quæritur quid respectu feudorum quibus jure doctrii fruitur? Et indubitanter dicendum est, neque fidelitatem, neque relevium hoc respectu deberi. Tum quia nec ipsa quidem uxor tenetur ad fidelitatem, quum non sit proprie domina, sed potius simplex fructuaria, de quo infra, §. 135. Tum quia patronus illorum feudorum alios idoneos habet vassallos, videlicet hæredes prioris mariti à quibus & ex quorum personis jura sua feudalia percipiet, non autem debet à duobus percipere per notata *suprà* §. 33. *quæst.* 45. Ita ut valde inepta sit & irrationabilis consuetudo Calvimontis, quæ contrarium disponit §. 27. 39. 49. Et pariter Victriaca. §. 21. Et Melodunensis §. 170. circa medium, quod ex nimia imperitia & errore irrepsisse puto, Et miror in reductione dictarum consuetudinum non fuisse correctum, prout in reductione hujus nostræ (quamvis primogenitæ) plurima fuerint emendata. Et similiter in consuetudine Blefensi, & cæteris consuetudinibus novissime post alias redactis, ut patet in consuetudine de Loriz, & in consuetudine Nivernensi, quæ reliquarum præcedentium experientia & exemplo prudentius & emendatius conscriptæ & promulgatæ sunt. Ultimo, quia prædicta non videntur mihi sufficere ad evacuationem materiæ hujus §. multa enim menti occurrunt & quia sigillatim discussa nimiam prolixitatem portant, commodius visum est, quam paucissimis verbis totius rei summam resolutivè complecti. Et primo, à persona incipiendo, sit conclusio quod mulier nupta, etiam si alias sit ætatis legitimæ, puta quindecim annorum, non est habilis ad multa clientelaria, nec active nec passive, sive in præstanda, sive in recipienda fidelitate. Et hoc quia non est sui juris, sed in potestate viri quæ est punctualis ratio hujus conclusionis & hujus §. ut dictum est *suprà* *eo. num.* 3. Et quia hæc ratio ad plurima vergit, ante discutienda est quam ad ampliacionem aut restrictionem conclusionis procedamus. Di-

Tom. I.

co ergo, quod esse in potestate aliena reddit personam, illegitimam ad hæc munia: de potestate tutoria non loquor, quia etiam aliud impedit, nempe defectus ætatis legitimæ. Primo igitur exemplifico in potestate curatoris, quamvis de rebus magis quam persona datur, *insti. qui testa. tuto. §. certe. l. copulandus. C. de nupt.* quoniam ista feudalia patrimonium magis respiciunt & afficiunt quam personam, ut *suprà* §. 1. *gloss.* 5. *in princ.* Et intelligo non de curatore particulari, dato certæ liti vel causæ, vel certæ rei, ut in *d. §. certe. & insti. de curat. §. Item invito.* quia iste nullo modo datur personæ nec reddit personam illegitimam quoad alias res vel negotia, sed de curatore generali de quo in *l. si curatorem habens. C. de integ. restitu.* ubi sub tali curatore agens pupillo aut prodigo æquiparatur. Merito etiam si ætatem requisitam attigerit, non potest hæc munia exercere, ut *suprà* §. 32. *quæst.* 2. *in fr.* Idem multo fortius si ratione furoris aut captæ mentis ejusmodi curator datus sit. Idem si ob prodigalitatem. *l. si. cui bonis. de verb. oblig. l. is qui. §. Divus Pius. ff. de tuto. & curat.* Idem si propter luxuriam, huic enim & cetum prodigalitas comes esse solet. *l. & mulieri. & ibi. gloss. ff. de curat. for.* Idem si propter perpetuum morbum. *§. sed & mente captis & surdis. insti. de cura.* Secundo exemplifico in muliere nupta, quæ ex lege divina & veteri jure Romanorum & nostro in potestate viri est, ut not. *infra* §. 105. Et generaliter exemplificandum est in omni persona cui libera omnium bonorum suorum administratio interdicta vel sublata est: quod tamen limitandum est nisi quoad actus concernentes æram utilitatem curatorem habentis sine alterius partis captione, ut not. *suprà* §. 32. *quæst.* 3. *infra* §. 41. *num.* 5. non autem exemplificavi in potestate patria, quia quamvis apud Gallos sit aliqua potestas patria, ut scripsi *infra* §. 117. tamen nunquam apud illos viguit illa potestas patria à jure Romano inventa, ut non recte scripserit Accursius in §. 1. *in verb. Romanorum insti. de patr. potest.* Hinc in hoc regno sola patria potestas nihil impedit quin filius, familias feudorum ex quavis successione, aut acquisitione ad se pertinentium fidelitatem, aut præstare, aut exigere possit. Nec in his ullo modo requiritur potestas patria.

Modo venio ad præfatam conclusionem quam amplio. Primo etiam de expresso consensu, permissione & autoritate viri. Non enim potest abdicare potestatem quam habet in uxorem, quamvis quoad quædam possit illam revocabiliter tamen habitare, ut *infra* §. 106. & 114. dummodo non fiat juri & honori alterius præjudicium: hinc est quod non tenetur patronus admittere in fidem, nec recipere oblationes vassallæ nuptæ quantumcumque à viro suo authoratæ, quia ejus interest non recipere in fidem nisi personam legitimam, & capacem, & in his terminis procedit ampliatio. Secus accedente consensu patroni. Tum enim valet actus in præjudicium ejus, quemadmodum diximus *suprà* §. 28. *quæst.* 3. de patrono recipiente in fidem tutorem, mjnozem vel procuratorem: valet enim actus: tametsi non tenebatur hoc facere, hinc est etiam quod de autoritate viri potest patrona nupta fidelitatem & omnia clientelaria jura à vassallis & invitis exigere, nec hoc casu procedit ampliatio, quia non agitur de interesse, nisi solius authorantis, qui jus suum in hac parte, & ad validitatem actus remittere potest.

Conclusio sic ampliata fallit. Primo separatione facta à iudice, in quo non separatio thori, quæ est prorsus impertinens, sed sola bonorum communionis & administrationis separatio attenditur, quæ non nisi ab ordinario iudice seculari, qui solus privative ad ecclesiasticum competens est, fieri potest, ut tactum est *suprà* in proæmio glossæ sextæ. Tunc enim mulier est velut à potestate viri, quoad bona rerumque administrationem emancipata, quæ emancipatio, non pri-

P p p

vatis pactionibus, sed sola publica autoritate viri nedum potest hæc jura exigere, sed etiam superioribus patronis præstare qui tenentur illam recipere. Fallit secundo si ab initio in tractatu matrimonii conventum sit: quod mulier propriorum suorum haberet & teneret liberam potestatem & administrationem, & quod vir futurus non faceret fructus suos, nec in aliquo de illis se intromitteret, sed quod illa libere de illis disponere posset sine consensu & autoritate viri. Sicut in terminis juris habetur de bonis, quæ mulier extra dotem sibi retinet, in *l. maritus. C. de procurat. in l. si. C. de pactis convent.* Quia tunc mulier respectu propriorum etiam ab initio non transit in potestatem viri, sed quoad illa censetur innupta & sui juris, ut factum est. Et sic si habeat feuda propria, spectat ad illam solam & non maritum omnino clientelaria munia nomine suo tam active quam passive exercere, unde hoc casu tenetur patronus vassallam nuptam in fidem admittere, & investire sine aliquo relevio vel commodo, prætextu matrimonii, quia omnino cessat ratio relevii. Et feuda mulieris nullomodo mutant manum in virum, nec ad illum transeunt, nec verè, nec fidè, nec interpretativè. Amplio ut procedat hæc fallentia, etiam in terminis aliarum consuetudinum, etiam earum quæ per obitum viri novum relevium deberi volunt, ut in casu hujus fallentia nullum debeatur relevium, neque in causa pacti, neque ex causa soluti matrimonii, utque non sit ex ejusdem causis renovanda fides, nec per virum nec per mulierem, prout nec ex dictis causis ulla sit apertura feudi, sed si mulier nupta erat in fide, remanet in eodem statu tam vivente quam moriente marito, & si non erat in fide, potest illam viro irrequisito præstare sicut si esset innupta: quemadmodum in terminis non solum juris communis, sed etiam consuetudinum feudaliū Insulubriū. si mulier habeat feudum fœmineum quantumcumque nubat (nisi illud in dotem dederit) non aperitur, nec mutatur, nec fidelitas præstanda est per maritum nec de ejus autoritate, sed per solam mulierem quæ integra & idonea vassalla manet, ut prius ante contractum matrimonium, ut notant doctores in *C. unico an maritus succedat uxori in benefic. C. unico de feudo mulier. C. de natur. success. feud. in usib. feud.* Fallit tertio si absente forte vel recusante viro auctoretur à iudice, in quo requiritur causæ cognitio vocatis iis quorum interest, secundum notata *suprà eod. qu. 3.* Fallit quarto si mulier in hoc à patrono suo auctoretur, cum videlicet de solius patroni præjudicio agitur. Possit etiam viro irrequisito & non requirente illam investire, tenebitque & valebit actus in præjudicium patroni & omnium habentium jus & causam ab eo, & hoc factum non poterit commovere maritum vassallæ, ad fidelitatis præstationem, nec feudum ex defectu hominis prehendere, cum habeat hominem & personam legitimam & à se approbatam, quod est expeditum respectu viri qui tunc vivit & ad vitam ejus. Quod si mulier viro supervivat, adhuc idem dicendum est in terminis consuetudinis nostræ, cum nullum de novo debeatur relevium & inveniatur per se, & principaliter in fide patroni à quo in legitimam vassallam approbata fuit. Censetur autem approbata eo ipso quod à patrono sciente, hoc est dum constaret eam nuptam, investita fuit, *l. quidam consulebant in fi. ff. de re. jud. & ibi Bar. Joa. de Imol. col. 4. & in consi. 132. num. 6. Joa. de Avan. in C. unico coll. 2. 3. de schismat.* Secus si patronus ignorabat, quia tunc ipso jure non valet admissio in fidem & investituram, & feudum remanet apertum, ut in dubio cessante præsumitur ignorasse, *l. unica. ff. de probat.* Si vero dicta mulier convolet ad secunda vota, non est modica difficultas, utque paucis apparatu omisso decidam, dico inspiciendum tenorem & formam investituræ, autoritatis & approbationis. Si enim simpliciter facta sit, puto quod non refertur ad tunc præsentem illegitimitatem, & sic respectu illius

matrimonii dumtaxat arguit *l. boves §. hoc sermone. ff. de verb. signif. l. semper in stipulationibus. ff. de reg. jur. cum similib.* Ideo in dubio non porrigitur ad novam & supervenientem illegitimitatem, nec ad casum licet similem, sed de novo emergentem, ex quo novum relevium & nova fidelitas debetur, ut in hoc §. si autem investitura sit expresse restricta ad matrimonium vel statum sui temporis, aut si sit expresse extensa etiam in futurum contingeret mulierem iterum aliis nubere, tunc tenori investituræ natura feudi cedit. *l. 1. §. si conveniat. ff. de poss. hered. petit. & quæ notat §. superior.* Obiter tamen notandum est quod hujusmodi gratiosa investitura & contra naturam feudi concessa bene præjudicat patrono hæredibus, & causam habentibus ab eo, sed superiori & mediato patrono pro tempore futuro, videlicet ipsius superiori, non potest præjudicare, per nota *suprà §. 35. & seq. & §. 41.* Unde si feudum dominans aperiatur ac prehendatur à superiore patrono, si dicta mulier adhuc inveniatur nupta, & sit secundum naturam & legem feudorum inhabilis, feudum ejus censetur superiori apertum, & ab illo cum effectu amissionis fructuum prehendi poterit, donec ejus maritus in fidem patroni transierit, vel ipsa mulier à iudice ex causa justa autorata fuerit, ut dictum est. Secus si dicta mulier inveniatur tunc soluta viro, capax & habilis, quia tunc cum status personæ non repugnet, statum manet quod prius gratiosè gestum fuit. Idem in similibus quæ plura menti occurrunt, & à studiosis satis percipi, dicendum est. Et hæc est totius hujus uberrimæ materiæ summa, ex quibus facile provideri potest, unde tela arripiant & ejaculentur, qui æquam opinionem meam *suprà eo. nu. 5.* impugnare nituntur, nempe ex eo quod mulier est nupta est in potestate viri, in tantum quod non ipsa, sed solus vir est persona legitima, ad fidelitatem subeundam. Unde cum vir sit extranea persona per successionem lineæ directæ non subrogata, non debet admitti sine relevio, quæ ratio in sui forma æque concludit pro feudis obvencientibus mulieri post contractum matrimonium, sicut in feudis competentibus mulieri ante matrimonium contractum. Quibus juxta prædicta in brevi respondeo, quod hæc sola ratio non est sufficiens ad inducendum relevium nisi consuetudo hoc expressim disponeret. Ergo non debetur relevium nisi quatenus consuetudo expressim disponit, quæ non loquitur nisi de feudis prius acquisitis, non autem de obvencientibus pendente matrimonio. Quod autem prædicta ratio per se non concludat, patet, quia ut debeatur relevium requiritur, vera & effectualis mutatio manus & personæ vassalli, ut *suprà §. 33.* quæ non est quando mulier habens feuda simpliciter nubit, vel quando mulieri nuptæ, feuda ex successione ascendentium obvencient, tum relevium præsertim in dicto casu, facit ut debeat ad limites verborum restringi, & nullomodo extendi, ut dictum est. Alioquin si quælibet mutatio legitimæ & capacis personæ extra casum lineæ directæ faceret novum deberi relevium, nisi sibi consuetudo expressim dicat, quemadmodum nullus sanæ mentis dixerit novum relevium deberi ex eo quod vassallus in furorem, prodigalitem vel fonticum morbum incidit, eique interdicitur administratio, & potestati curatoris subicitur, & quemadmodum consuetudo *Pictav. §. 126.* & si qua similis dure nimium & acerbe cogit mulierem per obitum viri ad novam fidelitatem & novum relevium teneri, non debet extendi ad casum separationis thori & bonorum judicialiter factum: quo ad materiam de qua agitur eadem sit ratio. Quoniam mulier hoc modo separata æque potestatem viri exuit, sui juris & legitima persona efficitur, atque si vir naturaliter moreretur, sed odiositas dispositionis restrictionem inducit & extensionem impedit. Quare quanto magis ad limites rationis opinionem meam examino, tanto veriore & justiore inveniō, quamvis à nonnullis fortasse oppositum retro practica-

tum fuerit, de quo minime curandum est. *l. quod vero. ff. de legib. cap. quod per errorem. de Regul. jur. in 6.* Plus dico, quod dicta consuetudo Pictaviensis, aut si qua similis, tanquam in dicto articulo odiosissima & strictissimi juris, non habet locum nisi in naturali propriè & absolute viduitate, quæ per mortem naturalem viri contingit. Secus si vir ob debitum bonis suis & civitate amissis exulet, vel si de spontaneo consensu uxoris, monasticam vitam profiteatur. *cap. veniens: de commerc. conjuga.* aut alio quovis modo civiliter moriatur, quamvis etiam quoad regimen & dispositionem bonorum, de quibus agitur, dicta mors civilis eundem operetur effectum, quia clarum est quod maritus deportatus vel monachatum professus, non potest amplius remanere vassallus, sed quod tunc fidelitas & vassallagium residet penes solam nubentem, quæ, quod attinet ad propria bona sua, æque sui juris efficitur & omnem administrationem recuperat, ac si verè esset vidua. Tamen non debetur totum relevium, quamvis teneatur ipsa ad novam fidelitatem & homagium, erga patronum in locum viri, qui omni clientela per mortem civilem textus est, & vassallus esse vel pro vassallo haberi desit. Et sic eadem consuetudo in eodem articulo loquens in casu naturali & vero, partim extenditur ad causam civilem, videlicet quatenus non est odiosa, nec nimium onerosa, partim non extenditur, sed restringitur præcisè ad mortem naturalem, quatenus scilicet est gravis & odiosa; nec est absurdum per prædicta & propter diversitatem respectuum. Sed quid si nedom vir civiliter moriatur, sed etiam de facto juxta pontificias leges dissolvatur vinculum ipsum matrimonii, & velit mulier alii nubere, ut cum vir ante copulam seu consummationem matrimonii contra jus divinum abdicans uxorem, unum ex monasticis ordinibus profiteretur? Adhuc idem dico etiam in terminis dictæ consuetudinis Pictavi. nullum deberi relevium propter hujusmodi viduitatem seu dissolutionem matrimonii vivo viro. Fortius dico quod nec debetur

relevium quodcumque postea naturaliter mortuo viro, sive in hoc ultimo casu, sive in casibus præcedentibus de viro permisso uxoris de incontinentia non suspectæ professæ vel ob delictum deportato. Et moneo primo per civilem mortem non deberi, ut dictum est, & per naturalem postea sequentem adhuc minus, quia tempore mortis naturalis vir non est vassallus nec habetur pro vassallo. Cum enim hujusmodi clientelam dudum exuerit, & sic mors naturalis viri nullam potest de novo operari mutationem feudi vel vassalli, nec veram nec fictam nec interpretativam, debetur tamen unicum relevium ab initio & propter contractum hujus matrimonii, ratione feudorum tunc ad mulierem pertinentium, etiam in terminis nostræ consuetudinis, qui verum fuit matrimonium etiam non secuta naturali copula, & vere mulier in potestatem viri transiit. Et salvo sensu fallentiæ 2. supra eodem numero ad actus clientelarios illegitimata fuit, nec matrimonium retro annullatur nec ad non causam reducitur, tametsi Alexan. 3. in C. verum. & in cap. ex publico de commerc. conjug. permittat hoc casu conjugem relinqui & relicta sua recuperare, & cum alio matrimonium contrahere, sed solum ut ex nunc, & quoad effectus futuros de facto solvetur verum contractum matrimonium per dictas decretales, quæ cum glossa magnum errorem continent, cujus non est hic discutendi locus. Remitto ad notata infra §. 135. ubi tractavi, in hoc ultimo sensu locus sit doario, communioni bonorum & parti lucri, ut in matrimonialibus & per ea quæ ibi scripsi apparet, quod vir monachus ergo; relinquens uxorem tenetur eam servare indemnem, eamque & ejus bona per se vel hæredes suos exonerare à dicto relevio. Pono si matrimonium ab initio esset nullum. Clarum est quod nullum operaretur effectum, nec esset locus his consuetudinibus aut alii dispositioni de nuptiis loquenti. 1. 4. §. condemnandum. ff. de re. jud. l. non putavit. §. non quævis. ff. de bonor. possess. contrah.

* §. XL.

SI tous les enfans auxquels appartient aucun fief sont mineurs ou en tutelle, le Seigneur Sfeodal est tenu de leur bailler souffrance, ou à leur tuteur, jusques à ce qu'ils, ou l'un d'eux, qui puisse faire la foy, soit en âge.

* Hic articulus olim fuit 41.

* XLI.

SI tous les enfans, auxquels appartient aucun fief sont mineurs ou en tutelle, le Seigneur Sfeodal est tenu de leur bailler souffrance, ou à leur tuteur, jusques à ce qu'ils, ou l'un d'eux, soit en âge, pour faire ladite foy & hommage.

Pour laquelle faire le fils est réputé âgé à l'âge de vingt ans, & la fille à l'âge de quinze ans, comme dessus est dit.

Et est tenu le tuteur declarer les noms & âges des mineurs, pour lesquels il demande souffrance.

* Hic §. novæ consuetudinis complectitur proximè antecedentem articulum & duos sequentes.

SUMMARIÆ §. XLI.

1. *Modificatio consuetudinis Senonensis.*
Pauperes & pupillos tueri debet regius procurator.
2. *Minori debentur induciæ, sive solus sit, sive concurrat cum majore.*
3. *Quæ frequentia causa exprimuntur,*
Tom. I.

- non restringuntur.
4. *Pupillus vel minor per se petere possunt inducias.*
Iuramentum fidelitatis personalissimum.
Hæ induciæ legales sunt, quia si denegentur ipso jure à consuetudine
Ppp ij

supplentur.

5. Q. 1. Quid si neque petantur neque recusentur: an & quando à lege suppleantur?
6. Q. 2. Induciae pluribus minoribus date non expirant per majorem aetatem unius, nisi quoad illum tantum.
7. Q. 3. Vassallus per tutorem, curatorem, vel procuratorem semel in fidem simpliciter admissus, non tenetur renovare fidelitatem nisi nova feudi apertura superveniente.
8. Q. 4. Haec induciae solum fidelitatem concernunt & non remorantur exactionem jurium utilium.
9. Secus in induciis voluntariis simpliciter concessis.
Jura vtilia sunt accessoria honorificorum, sed aequè principaliter.



PERTE loquitur iste textus in pluribus filiis minoribus relictis à patre vel matre. Generalem tamen epitomen, seu summarium adjeci, quia si plures pupilli succedant alicui in linea collateralis, siue aliter feudum acquirant, eadem est ratio & idem jus, & hæc est æquissima consuetudo, quoniam feudum est apertum super minoribus, & tamen propter defectum aetatis non possunt per se agnoscere patronum, nec patronus tenetur admittere vassallum in fidem per alium, siue per procuratorem specialem, siue per tutorem, salvo eo quod dicam infra §. 67. Et sic merito rigore videbatur prehendere posse & fructus suos facere donec haberet hominem idoneum. Et sic minores, qui favorem & subsidium merentur propter imbecillitatem aetatis, l. 1. ff. de minorib. prætextu aetatis imbecillis, spoliarentur patrimonio paterno & avito, idque à patrono, cui iniquitati obvians hæc consuetudo statuit patronum teneri dare inducias fidei præstandæ usque ad idoneam aetatem. Hinc apparet quàm sit iniqua & acerba consuetudo. Senonensis. eo. tit. §. 204. ubi permittit patrono frui & lucrari factus, etiamsi pupilli neque mobilia, neque alia bona, neque parentis, neque aliud vitæ subsidium habeant, & quod crudelius est, addit quòd nec eos quidem alere tenetur patronus, nec onera interim herediorum solvere. Tamen ego puto quòd illa consuetudo non excludat tutorem vel curatorem. Et quòd iudicis vel procuratoris regii officio (qui pauperes maximè pupillos tueri debet, *argum. l. unica. in fine. C. quan. imperator inter pupill. vel vidu.* hinc scripsit Bal, in l. magis puto §. in primis, *versi. Itemque si inops. ff. de reb. cor. qui sub tutel. vel cura. sunt.* tam sinceram iustitiam esse in regno Franciæ, quòd si aliquis pauper habet litem cum rege, & non habet unde litis impensas faciat, quòd rex ei subministrat advocatum ut veritas causæ eruatur) incumbit facere, illòcive dare dictis minoribus tutorem vel curatorem, cui tenebitur patronus inducias dare, & manum levare. Alioquin dicta consuetudo contineret iniquitatem intolerabilem. Ex quibus patet quàm sunt iniquæ ac reprehensione & correctione dignæ, juxta l. Salvius Aristo. C. de lega. præstan. quædam consuetudines quibus pupilli habentes tutorem vel curatorem petentem inducias gravantur relevio, ut inducias emant, prehensionem feudi & omissionem fructuum redimant, & hoc

10. Q. 5. Quid si vassallus decessisset relicta uxore prægnante, an saltem post 40. dies possit feudum prehendi?
- Prematura comprehensio non convalescit.
11. Q. 6. Quid de vassallo furioso, aut aliàs quàm ratione aetatis inhabili. Sufficit legem esse rationabilem in singulis generum.
12. Q. 7. Quid si tutor pupillorum emat vel aliter eis acquirat feudum?
13. Q. 8. Quid in custode nobili vel pagano?
14. Q. 9. Non tenetur patronus in fidem admittere custodem, sicut nec tutorem, sed si admiserit etiam in qualitate custodis, non tenetur vassallus major factus fidelitatem renovare.

ideo quia pupilli omnes vel minores sunt, ut consuetudo Aurelianensis, eo. tit. §. 31. 34. Meldunensis, §. 146. Reliquas omitto quia nusquam finis esset singularum varietates prosequi. Nunc altius ingrediendo materiam hujus §. quæ satis copiosa est, & ad vitandam prolixitatem & confusionem modo per notabilia, modo per quaestiones procedam.

2. Noto primo, quòd quamvis iste textus incipiat à dispositione conditionali, sit omnes filii convassalli sint minores, quæ cessat si vel unus ex eis sit, vel efficiatur major, ut in fine textus tamen si unus tantum ex eis sit minor, idem est in effectu respectu minoris. Aut enim debet patronus majores in fidem admittere simpliciter, & eorum fidelitate & obsequio contentari pro toto feudo: aut si præcisè nolit majores admittere in fidem, & investire, nisi pro portionibus eorum dumtaxat, tenetur inducias dare minori, & abstinere à prehensione portionis ejus, donec factus sit major. Et patet in quantum iste textus innuit, quòd induciæ minoribus convassallis datæ expirant in totum statim quòd vel unus solus ex eis factus est idoneæ aetatis: debet intelligi per relationem ad id quòd sæpe fieri solet, ut primus factus major fidelitatem præstet tam pro se & nomine suo, quàm nomine convassallorum adhuc minorum. Quòd patroni solent admittere, quia eorum non interest, quum alioquin non possint prehendere portiones minorum cum effectu, sed teneantur inducias dare, si nolint majorem tam suo quam consortum nomine recipere in fidem. Quamvis enim iste textus tacitè innuat, quòd unus ex convassallis ejusdem feudi possit fidelitatem facere pro toto feudo, tam pro se, quàm pro cæteris convassallis qui sunt minores vel aliàs inhabiles, quòd est rationabile, cum etiam extraneus cum speciali mandato, in casu iusti impedimenti possit hoc facere, ut infra §. 67. Tamen non puto patronum teneri præcisè admittere in fidem convassallum tam pro se, quam pro consortibus, qui sunt minores, si offerat eorum respectu inducias dare usque ad congruam aetatem: ad hoc faciunt quæ dixi supra §. 35. gloss. 2. qu. 1. Noto secundo, quòd si unus sit tantum vassallus & minor idem est, ut debeant dari hæc induciæ, quia pluralis, imò etiam universalis locutio resolvitur in singularitatem, quando est eadem ratio, ut hic notant Card. Alex. & Feli. in c. omnes leges 1. de glo. Panorm. Dec. in c. accepta. de appellat. Jal. in l. singula. ff. si cert. petat.

* Modificatio consuetudinis Senonensis.

* Procurator regis pauperes & pupillos tueri debet.

3. Non o tertio, quomvis illo tenus loquatur de in-
tore vel minoribus qui sunt sub tutela, tamen idem est
modus loquendi si careat in omni tutore vel curatore, tunc
enim magis indiget subditio & minus gravari debet
cum sui in defensi, & subditio majori impossibilitati, ut
potest quam neque per se, neque per alium le jurare possit,
nec habeat nec contra negliget admittit minoris
habituati sunt regressum. Unde quanto magis sunt delicti-
tati, tanto minus debet eis patronus ipse gravare, sed
quia patronus magis tenetur eis habere ut clientibus
& orphanis. *Argumento cap. 1. de form. fidelitat. in fin. &*
& quia ibi notatur quod si sunt sub tutela, tamen idem est
modus loquendi si careat in omni tutore vel curatore, tunc
enim magis indiget subditio & minus gravari debet
cum sui in defensi, & subditio majori impossibilitati, ut
potest quam neque per se, neque per alium le jurare possit,
nec habeat nec contra negliget admittit minoris
habituati sunt regressum. Unde quanto magis sunt delicti-
tati, tanto minus debet eis patronus ipse gravare, sed
quia patronus magis tenetur eis habere ut clientibus
& orphanis. *Argumento cap. 1. de form. fidelitat. in fin. &*
quia ibi notatur quod si sunt sub tutela, tamen idem est
modus loquendi si careat in omni tutore vel curatore, tunc
enim magis indiget subditio & minus gravari debet
cum sui in defensi, & subditio majori impossibilitati, ut
potest quam neque per se, neque per alium le jurare possit,
nec habeat nec contra negliget admittit minoris
habituati sunt regressum. Unde quanto magis sunt delicti-
tati, tanto minus debet eis patronus ipse gravare, sed
quia patronus magis tenetur eis habere ut clientibus
& orphanis.

* require
non causa
solum ad
dum

manum injeverit, deinde petatur indicia, teneatur
indem casu conderet & manum levare pro tempore
futuro: sed etiam fructus jam collectos quaterus ex-
tant, vel in rem ejus conversi sine restituere. Relin-
quunt autem cum damnis & interese, recuperant
minores & tutoribus vel curatoribus suis, qui negli-
gentes fuerunt adire patronum. Si vero patronus sci-
verit esse minores & indelictos causas tunc &
curatore, ipse teneatur indicias quas scit debitas a
se exigere, & dicendum ut supra *cod. mor. 3.* Debet
enim patronus potius tutelam minorum salvatorem
gerere, quam eos non valentes opprimere. Si vero ha-
beret & gitatos tutores & curatores, per quos possunt
& debent possidat inducia, tunc ipso jure non com-
petunt. Unde in illis petendis negligit sine fine, unde
tutor petita facie patronum invero jure fructus suos ma-
nu ingratia facere potest, etiam si licet esse minores cum
non sint omnino indelicti, & habere possunt recur-
sum contra tutores & curatores. Versus tamen puto
patronum non debere lucrari fructus, sed restituere
proceptos exantes, vel in rem suam versos. Et est ratio,
quia quomvis feudum vere aptum sit, & merito
jure possidat possit, tamen si sit scilicet, si ve ignorant
patrono, et ipa obstat legitima dilatoria exceptio
ea dispositione hujus consuetudinis. Et sic non debet
preheha habere effectum, ut fructus cadant in com-
muniis, & cedant lucro patroni. Puto tamen quod licet
patronus non tenetur ad damna, & interese quan-
do ignoravit minorem ad actum, ita nec quando scivit,
sed propter inadvertentiam & negligentiam tutorum
& curatorum qui rem feudalem sciebant & patronum
contemebant, provocatus fuit ad presentendum.
Tunc enim damna & interese subeunda & restituenda
sunt per dictos tutores & curatores, quia licet nomine
pupilli possint dicti tutores, & curatores, dictos fructus
repetere a patrono, quom non est quom lucrari
bona pupilli clientis, propter alienum culpam, tamen
non possunt repetere damna & interese, sed sibi ipsis
debent imputare.

4. Noto quinto, quod etiam minores ipsi petere
possunt indicia a patrono, si ve habeant tutores aut
curatores, si ve non, etiam sine eorum autoritate, hoc
enim factum importat quandam notificationem & cer-
tificationem de minoritate, ut patronus non possit im-
pudenter petere ignorantiam & non possit nec debet
at manum injicere, imo cum sit actus ejus utilis, habet
visum & operatur interpellationem & constitutionem
necesse patroni in mora, nisi quod justum est & debitum
concessit, per notata in l. p. ex legat. ff. de verborum
sig. & supra §. 21. Noto sexto, quod prelatio fidelita-
tis ad eos prelatum concernit & aliter, ut non tenetur
patronus alium quam vasallum, etiam verum toto-
rem ejus nomine in fidei committit, dummodum est rat
inductas dare. Et ratio, quia juramentum* quod in in-
ductas possessione intervenit sit quod personalem sit,
& personam parant non excludit: ut notant *causis de*
inc. certantur in jurejurand. Noto septimo quod hec indu-
cia sine necessitate & lege si ve consuetudinaria, quia
sive detur a patrono, & sic videantur conventionales,
tamen proprie & statim non censentur donari, quia
concedunt ad hoc teneantur ex lege consuetudinaria, &
in necessitatis nemo liberalis existit, *l. danteo videtur*
ff. de regul. jur. l. rem legatum, ff. de ad. legatis.
Sive* denegentur, tunc enim ipso jure a consuetudine
suppletur, & petende est ac si esset concessa & ac si
minores sub iuram actualiter prelatissent quamdiu
durat minoritas.

* Juramen-
tum perso-
nalis sit.

* Et licet
eis legat
sint.

* Et den-
egat sup-
pletur a
lege.

* Quid si
non petat
aut?

6. Secundo quarto, utrum ha inducia in totum ex-
priet respectu omnium beneficiorum & consuetudinum
minorum, sicut quod unus ex eis factus est idoneus
aratus, etiam si omnia alia sine minores? Et videtur
quod sic, per hunc textum ubi ha inducia non con-
ceduntur nisi quando omnia sunt minores, & donec
magior ex eis adeptus sit idoneus aratus: quod factum
videtur patronus libertas manus habere ad preben-
tionem totius feudi, & faciendum fructus suos etiam
de portionibus pupillarum, sine ulla ipse restitutione in
integrum, nisi ille qui est major factus, offerat fidelita-
tem integram totius feudi, tamen suo, quam consuetum
nomine. Contraarium dicendum est, quia dispositio
hujus §. fundata est in acquirentia, & inducitur ad subven-
tionem minorum, & licet non debet admitti interpreta-
tio anxia, tendens ad odium & lesionem minorum: ut
dico quod quod respectu minorum non cessant, &
sed perseverant inducia, & licet si qui major factus
est preterit sic contentus, tamen solum portio
illius & non portiones minorum prebendi possunt.
Nec obstat quod beneficium hujus §. videtur conce-
di sub conditione si omnes sint minores, & dicitur
unus ex eis fit maior factus, quia illa verba in hoc textu
apponuntur, non ad inducendum conditionem, vel
rationem hujus beneficij quod omnes sint, sed
ad id quod dicitur, ut inquit l. p. in p. in l. 3. ff. de leg. id
est, iusta consuetudinem frequentiam, quia solent unum con-
suetum maior factus, sicut tam pro eo quem pro con-
suetibus offerret, & ad illam admitti, quod casu nullis am-
plius opus est inducias. Ab eoque live licet per patronum
qui noster majorem admittit pro omnibus, si ve sit
per ipsum majorem qui preterit est contentus in fidelita-
tem offerenda, semper subest eadem causa & necessitas
subventionis incurrarum respectu minorum, & sic
concludo quod totum respectu datur cum effectum.

7. Tertio quæro, certum est patronum non tenere totum admittere in fidem, nihil tamen impedit, nec est dubium quin in fidem tutorem nominare admittere possit, & investire si velit. Sed ejus est, ut illa fidelitas & investitura? Et videtur quod finitæ tutela ejus esset renovatio fidelitatis in persona vassalli majoris facti, quod juramentum personale est, ut super diximus. Facit quod dictum est supra §. 5. *quæst. 2. sum. 12.* fidelitatem esse renovandam in vassallo, quantumcumque matius ejus fidelitatem fecerit ad causam uxoris sue. Constat enim patet, quia tutor vel curatorem nihil est nomen proprio, sed solum nomine minoris cuius est nomen organum. Et sic omnis potentia, virtus & effectus totus refertur ad personam minoris, & in ea per tutorem legitima fundatur; potest, quia patronus recipiendo tutorem, non investit illum, sed investit minorem in persona tutoris. Et tutor ipse non obligatur, nec alitringitur juramento fidelitatis: sed ipse minor alitringitur & obligatur, ac si in propria persona iurasset. Nec hoc casu requiritur aliud mandatum in tutore, quem habet generalis potestatem cum libera à lege. Quemadmodum si procurator cum speciali mandato (quod in procuratore hoc casu requiritur) præterit & jur. t. nomine domini & in animam ejus fidelitatem patrono, volens recipere & investire vassallum per procuratorem, ipse met vassallus personaliter afficitur juramento, ac si in propria persona pignus interisset. Et sic non est opus quod tempore fidelitatem renouet, nisi mutatio contingat ex parte patroni. Nec est simile de marito, qui est caput uxoris & fructus suos facit nomine suo, & novus dominus feu vassallus videtur. Tutor autem est quemadmodum procurator & tantam personam ejus cuius nomine gerit, & nullamodo propriam personam representat. Verum est tamen quod patronus qui non tenetur recipere tutorem vel curatorem, potest in hujusmodi receptivum apponere quamvis legem & modum, puta quod ex parte minoris ætate vassalli, vel post tale tempus tenetur vassallus personaliter fidem renovare. Alioquin hujusmodi receptio pro interfecta habetur: per notatam supra §. 1. *quæst. fin.* Et eodem modo dicendum est in casu *quæst. 2. supra ead.* quod si patronus simpliciter recepit majorem natum in fidem totius fidei, tamen nomine suo, quam nomine fratrum & sororum minorum, quod illi omnes tenentur personaliter in fidem admittit, organo fratris majoris, tanquam legitimi & a proprio tutoris, & non tenetur etiam majores facti fidelitatem renovare.

8. Quarto quæro, an istæ induciæ intelligantur, tam de fidelitate, quam de iuribus utilibus debitis? Pone vassallum qui de debet relevari, vel quantum, aut subjectionem, antequam investiretur & solvisset jura, decessisse relicto tribus pupillis. Vel pone tres pupillos nepotes ex fratre successitæ patruus sine liberis defuncto, & sic debent relevari. Utium illis pupillis debeant dari induciæ nequum hominibus & juramenti fidelitatis præstandi, sed etiam dictorum iurium utilium? Et videtur quod sic, tum primo, quia hujusmodi jura utilia sunt accessoria fidelitatis, & videtur deberi propter laborem & in recompensam investituræ, ut in *lib. Albert. in legod. si unus. post. Ostrad. ff. de iudic. adu. l. de eo l. si un. ad. s. ibi. Jason. col. 1. o. 2. C. de jur. employ. Gui. Pap. in decis. Duple. quæst. 11.* Tum secundo, quia vassallus non tenetur hæc jura utilia prius solvere, quam in fidem recipiat & investituræ: per notatam supra §. 3. *quæst. fin.* 14. C. supra §. 5. sed non tenetur fidem facere nisi finitis hujusmodi induciis. Tum tertio eo ipso quod liberalitatis pat. ut indulgentur induciæ tibi præstandi, tenentur etiam concedere induciæ solvendi hæc jura utilia, etiam si de eis non fiat mentio: per notatam in §. præcedenti in prin. Induciæ autem legi non sunt minus effectivæ pro tempore suo, quam induciæ hominis. His non obstantibus constantium dicendum est: quod induciæ de quibus in

hoc §. non respiciunt nisi fidelitatem, non autem respiciunt relevia, quinta, five alia jura utilia patroni delicta. Probatur primo in hoc textu ubi ad finem & hominibus duntaxat referuntur hæc induciæ, & per rationem quæ colligitur in textu, quæ est impubilitas, & inhabilitas præstandi fidelitatem ante aditum idoneam. Ex quo patet, quod hæc induciæ non dantur, nisi propter inhabilitatem temporalem vassalli, ad faciendum juramentum fidelitatis. Sed hoc nihil habet commune cum solutione iurium utilium, in quo cedit hujusmodi inhabilitas. Probatur etiam per se in fine consecutionem §. sequentis. Probatur etiam per locum absurdum, qui lequeretur, si defunctus vassallus pure debebat relevia, quæ poterant in conventum exigi, quod ex morte seu mutatione personæ debitoris immutabitur conditio obligationis, quia de pure fit in diem, & amplius non poterit debeatum peti, nec via prehenfionis, nec via actionis, donec latres sit dictus major annis, quod est contra l. 2. §. *de herem. ff. de verb. obligat.*

9. Ad allegatam in contrarium non obstat primum, quia verum est jura utilia esse accessoria honorariorum: tamen accessoria principaliter, quia per se substituta, & jure obligationis & actionis pure debentur. In *Andr. l. herem. in vobis fund. comparat. honores flori, & utilia jura fructu, & præsent. fructum flori, & utilia jura utilia solum pro pensatione laboris & investituræ debent, debet referri ad primam invadentium & concessione feudi, non autem ad ejus renovationem, alioquin est mala & erronea inductio. Non obstat secundum, quia prodeceat quod vassallus est hujusmodi fidelitatem præstandam, in quo quæstione tenetur patronus eum recipere in fidem, quia tunc propter consensum recipere obligationis, non tenetur vassallus offerens fidem & jura, solvere jura utilia nisi semel peti: contra paratæ est recipere in fidem, & implere ex parte sua: per reg. l. 1. *Tulio. ff. de off. l. de alio. emp. l. cum proposit. C. de post.* Sed hic vassallus non potest offerre fidem, utpote ad hoc inhabilis. inhabilis autem vassallus, non quicquamque alius casus in ejus personam contingens, non debet nocere patrono, nec impedire solutionem iurium utilium, et pure debitorum. Minus obstat tertium, quia procedit in iudiciis voluntatis, in quibus licet patrono legem aperiri dicere, unde si simpliciter eas concedat, referuntur ad totum illud quod debetur ab eo cui conceduntur, etiam si ad hæc alia jura antiqua deberentur, propter mutationem antiquæ potestatis feudorum. Et hoc non foret separatum aliqui fissent patrono, puta sub instrumento quarant. In eo ad solvendam certam compulsionis sanam. Tunc enim patet, quod induciæ voluntatis simpliciter novo vassallo concessæ, non extenduntur ad illam obligationem, utpote quæ jam proprio & separato jure constituta & novationis debetur, & non iure feudali. Secus in illis induciis necessariis & consuetudinatis, quæ duntaxat conceduntur ratione & respectu inhabilitatis temporalis ad fidem & hominibus, & sic ad illud tantum limitantur, & non extenduntur ad alia jura.*

10. Quinto quæro, vassillus decessit relicto uxore pregnante sine aliis liberis, an habeat locum bis textus. Respondet sic, quæstione de comitatu ejus qui in vieto est, & sic pro nato habetur. *l. qui in vieto. ff. de flus. l. homo.* Et hoc casu videtur infra quadraginta dies ab obitu vassalli per induciæ à patrono ventris nominis, à tutore deputato, vel alio quocumque non refectiva etiam si non præstat, adhuc non potest patronus effusaciter prehendere, sed debet in prehenfione retrahere: quemadmodum dictum est in præcedentibus, de patrono scienter vel ignoranter presidente super pupillis, tutore & curatore defuncti. Sed quid si post quadraginta dies ab obitu vassalli, patronus non oblat. quod vidua appareat pregnans, & quod tunc

* Hæc induciæ non referuntur ad relevia.

* Quomodo accessoria jura utilia est accessoria.

erant petita inducia, manum injecerit feudo, postea apparet mulierem non fuisse prægnantem, vel habuit abortivum, aut mortuum, taliter quod partus non fuit in forma humana editus vivus, an convalescat prehensio? Videretur quod sic, saltem quando ab eventu constitit mulierem non fuisse prægnantem ut opinio cedat veritati. *§. si quis rem suam. insti. de legat.* Tum retrò censetur, collaterales fuisse hæredes & latiti sub obitu ultimi vassalli: ut diximus jam §. 145. Et sic in veritate super eis & non super ventre facta est prehensio; illis autem non competunt hæ inducia, quia supponuntur esse majores ætate. Resolvendo dico prehensionem tanquam præmaturam & nimis acceleratam non valuisse, & ex supervenienti eventu confirmatam non fuisse, quoniam si mulier erat verè paritura, & non poterat fieri prehensio, obstante hoc §. per prædicta, hve non erat in veritate paritura, ut eventus docuit, & sic adhuc medio tempore non poterat cum effectu adiri nec agnosci hæreditas à collateralibus. *l. eum quidem, ff. de acquir. vel amir. hered.* Saltem iustum & necessarium habuerunt impedimentum inducens impossibilitatem si lelitatis præstandæ, & sic indebitè circumvenirent: & utroque casu patronus sua potestate abutitur ad expilationem hæreditatis vassalli, cum utroque casu sit impossibilitas fidelitatis præstandæ.

11. Sexto quæro, quid si vassallus moriatur relicto filio, vel alio quocumque hærede furioso? Et generaliter quæritur de quocumque novo vassallo demente, aut aliàs perpetuè inhabili ad præstandum fidelitatis sacramentum, licet sit habilis ad successiones & bona patrimonialia, & consequenter ad ista feuda? Breviter respondeo cessare dispositionem hujus §. qui dumtaxat loquitur in temporali inhabilitate, & adhuc non in qualibet, sed in ea quæ provenit ex solo defectu ætatis, & sic non habent locum inducia de quibus hic: sed recurrendum est ad alios §§. hujus consuetudinis & ad jus commune. Unde dico, quod idem judicandum est ac de impedito jure impedimento, quem tenetur patronus admittere in fidem per procuratorem ut infra §. 67. Pari ratione dico quod tenetur in fidem admittere & investire curatorem nomine curatorio dicti furiosi. Sed quid si curator negligat? Respondeo, patronus poterit liberè feudo prehensio frui, & fructus suos facere, & tenebitur curator erga furiosum ad omnia damna & interesse. Sed quid si furiosus est destitutus curatore? Et videtur nihilominus patronum jus suum exequi, tum quia istud jus feudale non exercetur in personam, sed in rem illi oneri & conditioni ab initio affectam. Et propter casum contingentem in personam novi vassalli, vel possessoris, non debet alterari obligatio & conditio feudi, nec jura patroni minui. Argumento notabili in *l. si uno §. item cum quidam, ff. locati.* Igitur cum verum sit feudum esse apertum ex defectu hominis, & nullas inducias esse concessas, nec à consuetudine, nec ab homine: videtur locum omnino esse legi feudali de qua in §. 1. supra eodem quantumcumque in hoc particulari casu dura videntur: satis est enim leges esse rationabiles in generibus singulorum, & non in singulis generum, inquit Bald. in *l. non dubium, C. de legibus in l. de quibus, de legib. & long. consuet.* Sed his non obstantibus non puto patronum maximè scientem fructus lucrari debere, in necem pauperis clientis, & in tali extrema necessitate & impossibilitate constituti: cujus potius misereri, & ei ex natura clientelæ opitulari debet, quantumvis afflictio afflictionem dare? Quandocumque igitur cognati vassalli vel procurator hinc curatorem vassalli deputari facient illa justa offerendi, tenebitur patronus emancipare feudum una cum fructibus retrò perceptis.

12. Septimo quæro, quid dicendum si pupillis legetur vel donetur feudum, vel si eorum tutor emat tutorio nomine? Respondeo: Solutio patet ex prædictis, quia quævis iste textus ex sui serie loquatur de filiis

in linea directa succedentibus in feudo, tamen in dispositione & ratione sua sese extendit ad quoscumque novos vassallos ætatis defectum patientes. Habebunt ergo inducias donec eorum prior natu attingat ætatem idoneam; tamen statim relevium, vel jus quinti denarii solvere debebunt. Sed quæritur utrum patronus poterit relevium vel quintum pretii exigere via prehensionis? Videtur quod non, sed tantum via actionis, quia, ut satis ex prædictis apparet, hæ inducia conceduntur à consuetudine etiam sine ministerio hominis. Contrarium puto, quia imò non conceduntur ipso jure nisi ad recusationem patroni: sed habet justam causam eas recusandi, nisi jura utilia sibi debita solvantur, igitur feudum prehendere & illo frui poterit donec solvantur. Tum consuetudo ista in verbis suis non loquitur in casu, in quo relevia vel alia jura utilia debentur: & si ad illum casum extendatur, debet intelligi quod fiat extensio, quatenus est indemnitas ratio & respectu fidelitatis præstandæ dumtaxat, & non in aliud præjudicium patroni, de quo consuetudo non cogitavit, nec intendit excludere vel damnificare patronum in aliquo. Tamen ego dico quod non continuo cessante expressa contumacia tutoris faciet fructus suos, donec jura offerantur & præstentur: sed debet eos computare in solutionem releviorum, vel jurium sibi debitorum: quibus satisfactis, debet patronus saltem pupillis destitutis tutore vel curatore a se exigere inducias fidei præstandæ, & feudum pupillis restituere. Et satis est quod non patiatur moratorium dilationem jurium utilium sibi competentium, quod possit ex propria autoritate & per manus suas percipere; non autem quod hoc prætextu, possit habito, quantum jura sua ascendunt, semper frui, & privare pupillos clientes, beneficio hac consuetudine introducto: nec est permittendum cuiquam & multominus patrono occasionem jurium feudalium trahere ad iniquum compendium. *l. si. C. de usucap. pro empto. & bonus rextus in Auth. de trien. & semiss. §. prohibemus, col. 3. ubi habens quidam aliquam legalem oc. asionem, in duram tamen incidens crudelitatem & amaritudinem.*

13. Octavo, pone vassallum esse minorem, sed non esse sub tutela vel cura, vel sub custodia nobili seu paganica patris vel matris aut alterius ascendentis? Respondeo idem per omnia quod supra dictum est in præcedentibus; salvo quod in casu quo ex capite pupilli non debetur relevium, tamen quia ex capite supervenientis custodiæ debetur, non tenetur patronus dare inducias feudi custodi in qualitate custodis, nisi prius persoluto relevio, & eo non soluto faciet fructus suos in præjudicium custodis & in ejus damnum, absque eo quod computantur in sortem relevii. Ratio, quia in custode qui facit fructus suos, cessat interesse & sic privilegium minoris. Sed quid si custos in qualitate tutoris petat inducias? Respondeo: Si acceptaverit custodiam, & sic debeat relevium, non tenetur patronus eum audire: & si propter injectam fortè diu manum dominicam minor damnum habeat, recuperabit à custode, qui tenebatur prædia exonerare, ut infra §. 99.

14. Ultimo recordor de quadam quæstione nuper mihi proposita in concernentibus materiam hujus §. Quædam nobilis mulier vidua erat domina castri à quo feudum movebatur, vassallus decessit relicta uxore vidua cum pupillo, cujus mater acceptavit gardiam sive custodiam nobilem, & accessit ad patronam petens in fidem eo nomine admitti, vel inducias fidei concedi patrona ut erat cordata & minimè morosa, utpotè veneranda illa & omnium optima focus mea, postulatis simpliciter & sine exceptione annuit: At illa læta abiens lætissimè, & in pleniorum partem assumens gratiam patronæ suæ, petiit à ballivo & aliis officialibus loci dominantis, expediri sibi literas receptionis in fidem & investituræ, quod fecerunt officiales. visa epistola dominæ significantis se postulata concessisse. Tandem pupillo majore factò, cum patrona æstimaret solum fidei

* Præmaturam prehensio non convalescit.

* Hæ inducia non habent locum nisi ob defectum ætatis.

* Sat est legem esse rationabilem in singulis generum.

* Fructus hic computantur in deductione jurium.

inducias secundum naturam subjectæ materiæ matri vassalli concessas esse, prout debebat fieri (non enim tenebatur patrona matrem vassalli quocumque nomine admittere in fidem) putansque vassallum majorem factum contemnere obsequium clientelare, jussit feudum prehendi, & colonos vassalli commissarios deputari, ut quam minimum damno afficeretur vassallus, qui de hoc non curavit, tandem decessit sine liberis, & post quadraginta dies officiales loci dominantis nomine patronæ feudum prehenderunt: postremo hæredes collaterales accedunt, fidelitatem & unum relevium offeren-

tes cum fructibus à die ultimæ prehensionis: quæsitum fuit an esset sufficiens oblatio, quia non offerebantur fructus quos defunctus perceperat non obstante priori prehensione? Respondeo, validam & sufficientem esse, quia prior prehensio non valebat, cum tunc feudum non esset apertum, sed repletum persona vassalli in fidem admissi in persona matris custodis suæ. Cum enim tutor vel guardianus aut custos vassalli aut alius administrator in fidem admittitur, ipsemet vassallus censetur admitti, nec opus est alia fidelitate, etiam tutela, cura, vel custodia finita, ut dictum est.

* Hodie
paramedia
41. §. olim
fuit 22. ar-
ticulus.

* §.

ITEM, en ce cas pour faire la foy & hommage, le fils est réputé âgé à vingt ans accomplis, & une fille à quinze.

SUMMARIA §. XLI.

1. Pubertas est tempus idoneum ad clientelaria munia, nisi ubi localis consuetudo aliter disponit.
2. An regi post pubertatem dandus sit tutor vel curator? 10.
3. Regnum Legionis est antiquius & nobilius regnorum Hispania.
Castella sive Castilia olim suberat regno Legionis.
4. Sanctius major Navarre Rex Castiliam in regnum erexit.
5. Hispania à Sarracenis occupata, & à Francis liberata.
6. Quinque regna Hispania.
Carolus s. modernus Romanorum Imperator Legionis, Castella, Arragonia, & Granata rex.
7. Cur & à quo tempore Rex Legionis, & Castella catholicus vocetur.
8. Henricus hujus nominis primus verus Navarre rex.
9. Opinio ultimo loco recitata teneri censetur.
11. Etiam jure divino & naturali requiritur scientia & maturitas consilii in judice.
12. Impuberi vel infanti competere potest jurisdictio etiam regia in proprietate vel titulo: sed non in exercitio.
13. Defectus nature non potest à principe etiam de potestate absoluta suppleri.
14. Regi minori non est dandus curator vel regens, sed per se prudentum consilio administrare debet.
15. Filio primogenito regis captivi, vel mentis impotis, jure prerogato competit regimen & administratio regni.



REMITTO ad dicta supra §. 32. ubi expeditus est hic §. illi omnino conformis.

1. Secundum legem Federici primi, pubertas erat tempus idoneum ad fidelitatem præstandam, ut in *l. imperialem*, §. *præterea si quis de prohib. feud. alien.* per Federic. in *cap. 1. §. si minori si de feud. defunct. controu. sit inter dominum & agna. in usibus feud.* Et juri feudorum in hoc conformantur consuetudo Meldensis §. 145. Trecentis §. 18. Calvimontis §. 12. & Nivernensis, *cod. tit. §. 5.* Et istud multum est rationale, quare generaliter observandum puto nisi ubi aliter hæc ætas per consuetudinem loci apparet determinata, ut hic: nostræ autem consuetudini in hoc conformatur consuetudo Carnotensis, §. 43. Idem Meldunensis in ætate masculi, sed in fœmina reducit ad 14. annos in §. 141. Consuetudo autem Senonensis §. 126. in veteri. sed in nova §. 320. in masculino tempus reducit ad 18. annos & unum diem. Aurelianensis, §. 15. & de Lortis, §. 32. reducant ad viginti annos & unum diem in fœmina. Quædam aliz ut Cœnomanensis & Andegavensis diem demunt. Et ut finiam: determinatio sui cujusque loci in quo feudum serviens situm est, attendi debet, qua cessante tempus pubertatis spectandū. Et non est dubium quin ista etiam in majoribus vel regalibus feudis locum habeat, juxta notata supra §. 19.

2. Sed pulchrum esset audire quid in regno aut regni administratione? Quod licet *πρόνοια*, * sit (non enim de hoc loquuntur hæc consuetudines, quæ non sunt factæ de devolutione & administratione ipsius regni, quod peculiarem suam & coæquævam legem Salicam habet, ut dixi in *tract. de orig. progress. & excellentia regni Franciæ*) non tamen erit inamœnum paucis differere. Primus omnium Oldrad. quæstionem hanc sacræ scripturæ civilisque & canonici juris argumentis tractavit in *consil. §. 2. quæst. est talis*. Ubi aperte quid sentiat non exprimit: inclinatur tamen & definit simpliciter in partem negativam, videlicet quod * tutela vel cura regis non finiatur pubertate, sive in decimo quarto anno: sed quod ei etiam invito dandus sit curator usque ad vicefimū quintum annum, & quod nedum jurisdictionem, sed nec reliquam honorum jurium & negotiorum regni administrationem per se exercere debeat, nisi post vicefimū quintum annum completum. Et quamvis rectè perpendendo verba Oldradi non loquantur generaliter de quocumque rege: sed de certo rege, scilicet Legionis & Castellæ, ut patet in *d. consil. col. 2. ibi, & maxime iste in quo discretio, & ibi in leg. Legionis*. ubi citat leges & capitula constitutionum regni Legionis *lib. 3. cap. de orphanis, l. 1. & fin. & in 2. parte, l. 3. cap. 15. l. 3.* ubi dicitur quod tutela regis finiatur vicefimo demum anno. Et ita debet

* *πρόνοια*

* Tutela regis & cura an finiatur pubertate.

Itēra dictæ consuetudinis vulgo corrupta restitui.

3. Est autem regnum * Legionis antiquum & primum Christianum regnum nobilissimæ illius provincie, quæ quondam Iberia, deinde Hesperia, postremo Hispania nuncupata est. Quæ, omiſſa veteri illa divisione Pomponii Melæ, in Tarraconensem, Bethicam & Lusitanicam, de qua apud Colinographos, dividitur hodie (authore Michaelē Ritio in *lib. 1. de regibus Hispanie in prin.*) in quinque regna. Primum est regnum Legionis & Castellæ, quod est insignius & in meditullio Hispaniæ: principaliter autem vocatum regnum Legionis ab antiquiore & nobiliore titulo Legionis, quoniam * ab antiquo Castella erat, simplex Comitatus movens in feudum à rege Legionis, donec Sanctius cognomento Crassus rex Legionis, ex fœdere pacto cum Ferrando Gundisalvo Castellæ Comite vassallo suo, comitatum Castellæ liberum esse iussit, & à clientela & potestate sua in perpetuum manumisit circa annum salutis 920. Et exinde Castella per Comites liberos administrata fuit usque ad tempora Sanctii cognomento maioris Navarræ regis, qui per Elviram conjugem filiam Garſiæ filii Comitis Castellæ, Castellam obtinuit. Cujus primogenitus filius Ferdinandus regnum Legionis uxoris suæ prætextu adeptus est, erat enim soror Veremundi hujus nominis tertii Legionis regis, qui suborta simultate adversus Ferdinandum fororum in aciem progressus cecidit, & sine liberis moriens vacuum regnum reliquit victori Ferdinandō, qui occupato Legionis regno, ejus curam Sanctio patri commisit.

4. Itaque is * Sanctius major Navarræ rex, Legionis & Castella potitus, Castellam primus de Comitatu in regnum erexit: & Legionis & Castellæ, & Navarræ regna tenuit: quo mortuo Ferdinandus ejus primogenitus & hujus nominis primus, regnis Legionis & Castellæ contentus, Garſiæ fratri secundo genito paternum Navarræ regnum cessit, ut refert Ritus. Scribit tamen Raph. Volater. (qui Hispanos historicos diligenter legit) *Geogr. lib. 2.* quod hic Ferdinandus primus omnium titulum Regni Castellæ indidit, & utrumque regnum tenuit anno. 1017. hisque Navarræ regnum adjecit quod interfecto fratre Garſiæ arripuit. Legio igitur, cui successu temporis Castella unita est, principalis est, antiquior & nobilior titulus regni.

5. Hinc est quod tam ratione antiquitatis & religionis (quum primum Christianum regnum in Hispania fuerit) quam ratione pristinae subjectionis Castellæ: rex Legionis & Castellæ antiquitus in curia Romana rex Legionis simpliciter vocabitur, prout & ab antiquis juris professoribus rex Legionis simpliciter nuncupatur: ut apud Oldra. in *d. consi. 52.* Joan. Andr. in *ad. ad. ad. Specul. in rub. de tutor. Alber. in rub. C. quando tutor. vel curat. esse desi.* & quando utrumque exprimitur, Legio præponi debet: quamvis imperitum vulgus Castellam sive Castiliam antiquitatis ignoracione præponat. Atqui sciendum quum circa annum salutis septingentesimum decimū quattum, Sarraceni irrumpentes Hispanias vallarent & occuparent, Christiani in Asturiam montibus & natura loci munitam, versus Septentrionem & Cantabricum Oceanum se receperunt & apud Legionensem civitatem, quæ per Ptolomæum & veteres Legio Germanica vocabatur, sedem & titulum regni constituerunt; reliqua tota ferè Hispania à Sarracenis occupata usque ad adventum Caroli magni, qui cum Rolando. cæterisque Ducibus Francis Pyrenæum supergressus, Sarracenos compressit & majorem Hispaniæ partem Alfonso secundo Legionis Regi catholico restituit.

6. Et hæc de * primo & insigniori Hispaniæ regno, sub quo Toletum includitur: Errat enim verus glossator regularum Cancellariæ Romanæ *Reg. 19.* dicens Toletum esse Regnum per se separatum à Regno Castellæ, quamvis valdè antiqua sit celebritas Toleti ubi convenit ad concilium, & Episcopus, nunc Archiepiscopus.

7. Bethicam longè præstantiorem totius Hispaniæ partem, & quam Plinius *lib. ultimo*, æquè ac Italianam extollit ex salubritate aëris & pulchritudine regionis & proventu fructuum & ingeniorum, seu quod verius est, eam Bethicam partem quæ vulgo Granata * dicitur, annis ferè septingentis occupantes, quam sexto demum anno sepulſimè fulis & tandem expugnatis acie Mauris (Sarracenorum erant reliquiæ) Christianæ ditioni & religioni vindicarunt, anno salutis 1492. Unde in memoriam & honorem tam præclari operis præfati Ferdinandus & Elizabeth catholiceum cognomentum sibi & successoribus suis regibus & reginis Legionis & Castellæ promeruerunt & sortiti sunt. Is tamen Ferdinandus post obitum Elizabeth primæ uxoris suæ, Pampilonem seu Pompilon, ut vocant, (hæc est Pompeiopolis quasi civitas Pompeii, ut ait Strabo regni Navarræ caput) & majorem ejus regni partem invasit, eoque injustè spoliavit Joannem Albertum (tunc absentem) ratione Cathariæ uxoris filie Gastonis Navarræ regis, legitimum regem Navarræ, & patrem illustrissimi illius Henrici * hujus nominis primi, & nunc ann. 1535. quo hæc scribimus, veri Navarræ regis.

9. Sed ut eo tandem unde sensim abrepens me evexit historia redeam, disputatio Oldradi in dicto consilio generalis est ad omnem regem ad quem vel infantem, fortè etiam in utero regnum ex successione deferri potest, & quū ultimo loco referat hanc sententiam simpliciter quod tutela regis non finiatur pubertate, sed plena & majori 25. annorum ætate, hæc videtur ejus opinio & resolutio, quia * opinio ultimo simpliciter relata videtur teneri & approbari ab authore, ut tradit Petr. Per. in *l. 1. & ibi Cy. ad fin. 2. opp. C. de summo. Trin. & quod Joan. Andr. in c. 1. de peni. in 6. & c. 1. de senten. excomm. eod. lib. Bald. in Authent. ex testam. collat. 1. C. de collat. & in cap. unico. col. 1. an apud jud. vel cari. dom. in usib. feud. Paul. in *l. qui filium §. Sabimus & ibi glo. ff. ad Trebell.* Notat in simili de Innoc. quod illa opinio dicatur teneri ab eo quam ultimo loco refert. *Facit l. si idem eum eodem, in fin. & ibi Ang. Jaf. Deci. ff. de jurisd. omn. jud. & a. positissimè glo. magna. post. princ. in Lea lege. C. de condit. ob cau. ubi dicit quod ultima pars disjunctivæ d. l. est vera, idè quia ultima. Ad hoc Francisc. Curt. senior. in *consil. 44. collat. 7. consil. 63. col. 9.* Antho. Corf. in *ſing. in verb. opinio. 1. & in reper. eod. ver. Jaso. in l. facta novissima. C. de pact.***

10. Eandem partem negativam simpliciter & expressim tenent Joan. Andr. in *ad. ad. Specul. in rub. de tutor. Aiber. in rub. C. quando tutor. vel curator.* ubi omnia ferè dicta Oldradi ad verbum (tactis authore) referunt. Sed ex diametro Joan. de Imol. in *cap. grandi.* (cum quo ibi transeunt Gemi. Philipp. Franc.) sentit, quod pubes omnia possit quæ alias major viginti quinque annis, ex quo jure proprio succedit in regno & dignitate, quæ opinio præterquam quod periculosa est, prorsus irrationabilis est & falsa.

* Carolus
modernus
Rom. Imp.

* Granatæ
expugna-
ta.

* Henricus
primus ve-
rè Navar-
ræ rex.

* Opinio
ultima
prævalens

11. Bartol. autem in *l. quidam consulebant. ad fin. de re jud.* distinguit inter ea quæ sunt simplicis jurisdictionis, ut ea statim à pubertate possit, quasi transmittens regnum in minorem videatur dare jurisdictionem minori: & inter ea quæ concernunt administrationem regni, ut non possit hæc exercere sine curatore, Et hoc sequitur Panorm. in *cap. cum vicefimum in fin. 1. col. de offic. & potest. jud. delegat.* Et cum opinione Bart. & Panorm. transeunt Anthon. Corf. in *tract. de excell. & potest. reg. qu. 16.* Jacob. de sancto Georgio, *investit. in verbo. quid si rell. col. 2.* Jason. in *l. fin. C. de testa. mili.* Et latè Guilliel. Bened. in *repet. cap. Raynuntius in verbo, adjecta impuberi. num. 52. extra de testam.* Sed nec hujusmodi distinctionem puto subsistere posse, quia etiam in administratione simplicis jurisdictionis, & in judicando requiritur scientia & maturitas mentis & consilii, ad quod non adducam leges positivas, quibus in quantum positivæ sunt non subsunt reges & regna: sed dico hoc esse de jure naturali & divini, ut peripicuum est cuilibet ratione uenti, & satis patet apud Aristotel. in *5. politicor.* & per illu *Exod. 18. cap. ibi Provide autem de omni plebe viros sapientes, &c.*

† Differentia inter dominium vel titulum jurisdictionis & ejus exercitium.

12. Non obstat quod concedens vel transmittens regnum minori, videtur etiam ei dare jurisdictionem quæ propriè fuit ratio Imol. quia hoc verum est quantum ad proprietatem, jus & dominium ipsius jurisdictionis, sive proprius & verius loquendo, quantum ad ipsum titulum regni & jurisdictionis regis, non autem quantum ad ipsam actualem administrationem & exercitium jurisdictionis. Hæc enim duo valde differunt, quia regnum, Ducatus, Comitatus & jurisdic-tio ei adhzrens quantum ad ipsum jus, proprietatem & titulum, potest vetè competere nedum infanti, sed etiam exillenti in utero nondum nato. ut per Bald. & alios in *l. fin. in fin. C. de testam. militat. & pulchre Baldus in cap. cum vicefimum de offic. delegat. sicut & mulieri & infanti, ut tradit Bald. in *l. 1. col. 1. versic. pene ergo. C. de secund. nupt.**

13. Sed exercitium ipsius jurisdictionis non potest competere infanti, nec impuberi, ut omnes fatètur, propter carentiam judicii, & hic est defectus naturæ, qui non potest etiam à principe de plenitudine potestatis absolute suppleri: ut per Inno. in *c. sciscitatus de rescript.* Bart. in *l. Barbarius. ff. de offic. præt. in l. si queramus. ff. de testa. Alexa. in l. si. C. de testa. milit.* Igitur nec puberi adhuc minori committi debet propter debilitatem judicii, & facilitatem lubricæ ætatis, quia de jure naturali & divino requiritur in hoc maturitas judicii: unde si esset eligendum inter opinionem Oldradi & opinionem simpliciter oppositam, proculdubio eligerem opinionem Oldradi, quam etiam sequitur Feli. in *d. cap. cum vi. offimum col. 2.*

14. Sed mihi videtur utilius & consultius dicendum quod tutela regis (latè sumpto vocabulo prout in hac questione etiam pro cura accipitur) finiat à pubertate: ad hoc ut non sit ei dandus curator, sive regens, aut alius quocumque nomine loco regis administrator, sive unus, sive plures, eo superbo & prærogato agentis sui vice regentis nomine, non quin vera sit in effectu priori mea sententia, sed quod ejus executio periculosa sit pro-

pter effrenem nunc hypocrisim teclam, nunc apertam ambitiosorum cupiditatem, qui nihil sive per fas sive per nefas reliqui faciunt quin ad metam pertingant, ut aliquot annos possint reges agere non populi commodis, sed libidini suæ inservire. Non tamen intendo quod pubes princeps, sive quæ sunt jurisdictionis, sive quæ sunt administrationis per se gerere debeat, sed nomine suo gerantur consilio quodam Aristocratico ita temperato, ut nemo ejus consilii alios supergere di nedum coronam capere audeat. Harum rerum non desunt exempla domestica in quæ referunt Robert. Guagui. & Paul. Emil. prudentissimum illum Carolum * quintum Francorum regem anno domini 1377. publica concione in hoc supremo Senatu habita, & in forma pragmatice juxta. *l. humanum, C. de legib. l. fin. C. de droerj. rescript.* legem statuille, quemque primogenitum Francorum regis filium, regni administrationem recipere debere, cum decimum quartum ageret annum, ne per longiorem tutelam occasio indiceret malevolis res novas excitandi: quod etiam refert gloss. pragmat. in *proam. in versic. susceptione.*

* Constitutio Caroli 5.

15. Non tamen sequitur quin ante decimum quartum annum non solum liceat (de quo non dubitatur) sed etiam quandoque expediat regem coronari & inungi: ut in veteri Testamento Salomon duodecim annorum *3. Reg. 1.* & Joas septem annorum *4. Reg. cap. 11.* & apud nos Ludovicus hujus nominis nonus & Carolus octavus impuberes uncti & coronati sunt. Sed hoc ad intimidandum factiosos pro tempore factum est. Non enim potest subditis nec statibus Regni, nec reipublicæ jurare quam debet fidelitatem & justitiæ integritatem quam ignorat, & curat minus quam Rex scænicus.

Rex etiam impubes & coronari & inungi potest.

16. Sed quod non expedit tantam potestatem vel administrationem, in alium vel alios velut proprio & prærogato quodam jure transferri, propter magna inconvenientia quæ inde oriri possent, prout innumera ex historiis (nisi res alium tractatum requireret) depromere possem. Vide interim quas in *l. si quis major in principio, C. de transact.* refert Alciat. miserandas labe imperii, quæ acciderunt fraude Stiliconis & Rufini tutorum & curatorum Arcadii & Honorii filiorum Theodosii magni pientissimi Imperatoris, quas plenius tractavi in historia mea ecclesiastica in secundo trecentenario. Quæ tamen suspicio non habet locum in filio primogenito regis captivi, vel mentis impotis, quia illum (si sit idoneæ ætatis) expedit regimen regni suscipere, etiam proprio & prærogato jure: quum sit persona suspicione carens, & similitatibus, & invidiæ cæterorum principum & aulicorum minimè obnoxia, prout rei experientia docuit in prudentissimo illo Carolo quinto, qui postquam regni administrationem durante captivitate patris Joannis sub nomine regentis suscepit, regnum pacatus reddidit, feliciterque rexit & tutatus est, ne tunc in illo requiritur major ætas viginti quinque annorum: sed sufficit ætas consilii capax, puta septemdecim vel viginti annorum: nec subest periculum cum plurimorum prudentum, quibus latus ejus cingitur, consilio juvetur & utatur. Et ne vel *de rite captivus* prolixus efficiar, vide de his latius si vacat per Joan. de Terr. rub. in *tract. contra rebell. reg. in 1. & 2. tract.*

§. XLII.

* Olim 27

Souffrance vaut foy tant qu'e'le dure.

SUMMARIA §. LXII.

1. Inducia quedam legales, quedam conventionales.
2. Inducia non profunt respectu supervenientis novæ feudi aperture medio

tempore.

Refert an admissio in fidem simpliciter fiat, an limitatim.

3. Q. 1. Tamen induciæ tacite censentur li-

mitate ad causam subjectam.
Inducia sunt reales, nec precario a-
quiparantur, sed utrimque ad ha-
redes transeunt.

Nota differentiam inter simplices in-
ducias, & pactum absolutum de non
utendo jure dominico usque ad cer-
tum tempus.

4. Q. 2. An tutor vel generalis procura-
tor possint inducias dare?

Ad prorogandum terminum solutio-
nis debiti liquidi, speciale mandatum
requiritur. Contra Bart. & sequentes.

5. Q. 3. Si post prebensionem feudi dentur
simpliciter inducia; illis finitis no-
va prebensione opus est.

Suspensio temporalis non requirit
absolutionem lapsa tempore.

6. Secus si inducia sub modo & conditio-
ne resolutive sint concessa.

7. Q. 4. Extensio fit ad casum fictum,
quando illa fictio ab eodem statuto
introducitur.

8. An mulier liberetur à relevio prima-
rum nuptiarum per fratrem, qui ante
nuptias decessit.

9. Inter regalia corone Francie, collatio
beneficiorum ecclesiarum cathedra-
lium vacantium.

Inducia non equipollent fidei in ju-
ribus regaliorum.

10. Jura regaliorum antiquiora omni jure
pontificio.

11. Papa non potest ullo modo providere
de beneficiis vacantibus jure regalie
aperto, etiamsi vacent in curia Ro-
mana.

Nec etiam in istis habent locum man-
data apostolica, nec nominationes, &
insinuationes graduatorum.

* Inducia
legales.



OTA quod quædam sunt * inducia præ-
standi fidem & jura feudalia legales, quæ-
dam conventionales, legales ipso jure com-
petunt absque eo quod petantur vel conce-
dantur. Et sunt duplices, videlicet aliæ ex parte vassalli,
quando mutatio contingit per ejus obitum, & sunt qua-
draginta dierum, ut supra §. 7. Aliæ ex parte patroni
quomodocumque superveniat novus patronus, & hæ
pariter sunt quadraginta dierum, post proclamationes,
de quibus infra §. 65. Et de istis merè legalibus non lo-
quitur hic §. nec sequens. Tamen hæ induciæ intere-
tantum operantur quantum actualis fidelitas: æquè
enim illis pendentibus vassallus securè fruitur, & facit
fructus suos, ac si esset admissus in fidem. * Conventio-
nales autem æquè sunt duplices: quædam voluntariæ
quæ ex mera liberalitate patroni conceduntur, & hæ
merè & propriè conventionales dicuntur: quædam ne-
cessariæ, quas ex dispositione consuetudinis tenetur pa-
tronus dare: quare & hæ legales dici possunt, prout etiã
à lege consuetudinaria taxantur. Et de his specialiter
habetur in §. sequenti. Conventionales autem non ha-
bent determinatum tempus, sed illud quod à patrono
præfigitur. Invenitur etiam simplex & nuda patientia
sive cessatio patroni: & hæc quidem, quamdiu durat:
æquipollent fidelitati præstitæ, sed non venit appellatione
induciarum, quia tunc vassallus nullam dilationem habet
sed semper est in mera facultate patroniprehendere
feudum. Et de hac non loquitur hic §. sed habetur infra
§. 61. Et quamvis hic §. incipiat à verbis meræ patientiæ,
tamen ex conjunctione finis satis apparet, quod loqui-
tur de induciis conventionalibus, puta de dilatione à
patrono data vassallo ad fidelitatem præstandam usque
ad certum tempus, fortè sex mensium & sex annorum,
infra quod tempus non poterit patronus manum injice-
re feudo, nec aliter molestare vassallum, sed bene lapsa
tempore si interea debita obsequia, & jura non præsti-
terit. Et sic induciæ conventionales tantum valent,
quantum actualis fidelitas, & admissio in fidem, quam-
diu durat. Et prehensio feudi illis non finitis facta, æ-
què cum damnis, interesse & impendiis revocari debet,
ac si esset facta post investituram. Dominus Budæus
hanc dilationem sive tolerantiam præstandæ fidei, vocat
pretium feudi, sed mihi convenientius videtur inducias
fidei, scilicet standæ, appellare, quia simplex precarium

* Inducia
conventio-
nales.

non obligat sicut nec simplex patientia, vel negligentia
patroni de qua infra §. 61. Et hæc induciæ sicut * profunt
vassallo, qui interim modèitari non potest, nec via pre-
hensionis nec via actionis, nec in judicio, nec extra, nec
ratione fidelitatis, nec ratione jurium debitorum; ita
profunt patrono, quia interim non currit triginta anno-
rum præscriptio, quæ alias curreret in juribus utilibus,
puta releviorum, vel quinti denarii, l. 1. C. de anna. except.

2. Limita hunc textum, ut procedat quamdiu feu-
dum manet in eodem statu, secus * si nova mutatio seu
apertura superveniat ex parte vassalli. Non enim pro-
funt induciæ antiquæ, respectu novæ mutationis, sunt
enim limitatæ nedum ad tempus expressum, sed etiam
ad causam, scilicet præsentis aperture. Et communiter
solent limitatim, & relativè concedi ad ultimam muta-
tionem: puta patronus concessit Titio inducias duorum
annorum ad præstandum, & solvendum fidem & jura
per eum debita ratione talis emptionis, successionis, aut
alterius certæ acquisitionis per eum factæ. Cum igitur
sint limitatæ, limitatum pariunt effectum, l. in agris, ff.
de acqu. rer. domi. l. cum servo, ff. de contrah. empt. l. 2.
ff. de ser. expro. Unde si infra mensem Titius moriatur
sine liberis, poterit patronus non obstantibus dictis in-
duciis, post quadraginta dies ab obituprehendere feu-
dum, & fructus suos facere, donec fidelitas sit præsti-
ta, & relevium solutum per hæredes ratione hujus suc-
cessionis. Et nihilominus lapsa dicto biennio, poterit
iterum feudumprehendere ex defectu hominis & ju-
rium super eisdem hæredibus, etiamsi receptis juribus
eis in fidem admiserit limitatim ratione dictæ suc-
cessionis, quia hujusmodi admissio in fidem fuit limitata ad
causam dictæ ultimæ aperture & mutationis, & sic re-
manet vetus apertura ratione acquisitionis factæ per
Titium, seu potius induciis suis finitis resurgit, tanquam
resoluta & finita temporali illa & limitata investitura;
& sic libere jus dominicum exequi potest. Secus si ulti-
ma admissio in fidem non fuisset limitata, quia tunc
esset discessum ab induciis, & nulla fidelitas exigi posset
ratione præteritarum mutationum, sed solum jura utilia
via actionis dumtaxat peti possent: per notata supra §. 1.
glo. fin. dum enim hæredes Titii prehensio feudo accedunt
ad patronum, fidem & relevium offerentes, non potest
patronus feudi mancipationem, seu manus levationem
recusare. Et si velit promptè relevium istud exigere, te-

* Inducia
profunt ut-
trique.

* Inducia
non exten-
duntur ad
novam a-
pertura.

netur etiam eos hoc requirentes investire, & in fidem admittere, nec (ad exactionem hujus relevii) sufficeret patrono manum levare, & inducias fidelitatis offerre usque ad finem veterum induciarum. Verum ne sibi præjudicet in actione & exigendo modo veterum jurium utilium, quia non potest compellere dictos hæredes ad præsentem eorum solutionem, obstantibus induciis nondum finitis: non tenetur eos simpliciter investire, & in fidem admittere, sed sub protestatione quod saluum sibi maneat jus aperturæ, & prehensionis feudi cum effectu post finitas illas inducias ratione veterum jurium, quæ quidem protestatio expressam implicat limitationem, vel resolutionem hujus investituræ, nisi vetera jura cum effectu solvantur infra easdem inducias. Vel formaliter limitare poterit hanc investituram, dicendo quod eos admittit in fidem usque ad finem dictarum induciarum, vel donec finitæ sint, & tunc non requiritur alia protestatio.

3. Sed primo quæro, quid si induciæ non sint limitatæ, nec per se, nec per expressam relationem ad aliud, sed sint simpliciter concessæ? Respondeo idem esse, quia tacite intelliguntur limitatæ ad causam, cujus contemplatione petuntur & conceduntur. Cæterum sunt reales & transeunt ad hæredes, tam ex parte patroni, quam ex parte vassalli. Unde non sunt precarium nec precario æquiparantur, quia precarium etiam ad certum tempus concessum, revocari potest ante tempus, etiam non obitante pacto de non revocando. *l. cum precario in princ. ff. de preca.* Cujus oppositum est in his induciis. Et etiam illis pendentibus vassallus non possidet precario, sed proprio suo jure & nomine, licet mediante beneficentia patroni forte precibus impetrata. Quid igitur si ex parte patroni mutatio contingat, & ejus hæres vel alius novus successor proclamationes suas in vassallos faciat juxta formam §. 65. *infra eod.* Utrum lapsis exinde quadraginta diebus prehendi possit cum effectu feudum Titii, qui confidens in præfatis induciis, quæ nondum erant finitæ, non adivit novum dominum? Dubium facit, quod diximus inducias esse reales, & obstringere hæredes, & successores patroni, sed hoc est verum ad naturam & limites induciarum. Unde cum hic fuerint expressè vel tacite limitatæ ad certam veterem aperturam, scilicet acquisitionis à Titio factæ, non extenduntur ad novam etiam simplicem aperturam, puta ex parte patroni contingentem, nec etiam plus operari possunt, quam formalis admissio in fidem, & plena levatio manus, quæ non protegit à nova apertura, & sic ille novus patronus faciet fructus suos donec Titius fidelitatem obtulerit, non tamen tenebitur Titius offerre nec solvere jura utilia antiqua, nisi lapsis induciis. Important enim induciæ expressum pactum de interim non petendo jura mutationis, & aperturæ quam respiciunt, quod pactum est reale, & hinc inde transit ad hæredes. Sed non important pactum de non prehendendo feudo, vel jura non petendo ratione alterius, & de novo supervenientis mutationis, vel aperturæ feudi, ad quam non referuntur, & de qua non fuit cogitatum. Unde si superveniat nedum mutatio feudi & vassalli, sed etiam simplex apertura ex parte novi patroni, non prosunt hoc respectu præfate induciæ, nedum si hoc contingat casu vel fato, puta morte patroni, sed etiam si voluntario ejus facto, puta, quia feudum dominans alii donavit, vel vendidit. Et hoc, nisi constaret, vel probabilis esset suspicio, patronum in fraudem vassalli (qui forte acceptis induciis ad remota se contulit) feudum dominans fortè ad tempus alienasse. Quia tunc si novus patronus participavit fraudem, ipso jure non valebit prehensio, saltem cum damnis & interesse erit revocanda, si vero non participaverit fraudem, tenebitur alienator & fraudator de dolo ad interesse erga vassallum. Secus si esset conventum, quod patronus non posset manum injicere feudo vassalli, nec aliquod jus dominicum exercere usque ad novem, vel decem annos, tunc enim propriè non sunt induciæ, sed pactum lon-

gè diversum: de quo infra §. 54. *l. in fi. & plenius infra §. 63.*

4. Secundo quæro generaliter, an patronus aut alius ejus nomine, possit has inducias concedere? Respondeo. Si patronus sit minor viginti, vel patrona minor quindecim annis, non possunt has inducias concedere, quum non possint actus feudales exercere. Si vero dictam ætatem excesserint, possunt etiam mere voluntarias inducias concedere, salvo si habeant curatorem ut tunc sit necessaria ejus autoritas, ut diximus supra §. 32. Tutor autem, vel curator, præfati administrationi jurisdictionis, quos præpositos & baillivos vocant, similiter & actores & procuratores generales, absque dubio necessarias, ut in §. *seq.* dare possunt. Sed quid si voluntarias? Respondeo. Voluntariæ illæ non habent vim induciarum, sed simplicis & nudæ patientiæ, sed dormitionis patroni, ut verbis consuetudinis utar. Non enim astringunt patronum, vel patronam, finita tutela vel cura, imò nec alium tutorem vel officialem, sed liberum est eis manum feudo injicere cum effectu, quia non licuit tutori vel curatori gratiam facere de liquido jure vel debito pupilli, vel minoris, *l. preses. C. de transact.* quamvis pro eorum tempore patientiam nudam præstare potuerint, sicut potuerunt non acquirere, salva pupillo vel minori contra eos actione de tutel. & rationibus distrahendis. Et sic tales induciæ non valent in vim induciarum, sed in vim nudæ patientiæ. Eadem ratione dico quod procurator generalis etiam cum libera non potest hujusmodi voluntarias inducias dare, quamvis possit negligere & abstinere à prehendendo nomine domini, & si de facto dederit, resolvuntur in simplicem & nudam patientiam, & non ligant dominum, quin vel etiam idem procurator nomine domini, non obstantibus induciis à se datis valide prehendere possit. * Ad hoc igitur ut quis possit concedere

* Speciale mandatum requiritur ad prolongandum diem solutionis.

requiritur speciale mandatum, quemadmodum & prorogandum terminum solvendi debitum liquidum requiritur mandatum speciale, ut dominus interim petere non possit, & non sufficeret generale etiam cum libera: & ita practicatur, quavis in contrariū sit opinio Bart. Alex. Jas. & aliorum in *l. qui Roma. §. Callimachus. ff. de verb. oblig.* sed jure non probatur, nec observatur.

5. Tertio quæro, Patronus feudum prehendit, deinde ad preces vassalli dedit eis inducias præstandæ fidei, & solvendi jura usque ad annum, utrum anno lapsio, si vassallus medio tempore justa non fecerit, feudum maneat prehensum, prout erat tempore concessionis induciarum, an vero requiratur nova prehensio? Et prima facie non videretur requiri novam prehensionem, quia induciæ non veniunt ad perimendum, sed solum ad suspendendum jus patroni. Sed semel manu injecta, incipiunt fructus ipso jure acquiri patrono, igitur supervenientes induciæ non perimunt, nec tollunt illam acquisitionem, sed tantum eam suspendunt pro tempore induciarum. Ergo finitis induciis fructuum acquisitio ipso jure currit absque alia nova prehensione, cum sufficiat antiqua, quæ suspensione cessante ad actum redit, quemadmodum si ante prehensionem concedantur induciæ, non perimitur, nec clauditur apertura feudi, sed tantum suspenditur virtus executiva manus patroni, & induciis finitis remanet apertum feudum, non tanquam de novo apertum, sed ex veteri apertura. Et hoc saltem videtur procedere, quando induciæ non sunt concessæ ad tempus incertum, puta ad arbitrium & voluntatem patroni, quo casu requireretur declaratio voluntatis illius, sed usque ad certum & determinatum terminum, puta ad semestre, quo casu nihil aliud requireretur ad resolutionem induciarum, quam simplex lapsus temporis, prout in simili de jure canonico suspensus usque ad certum determinatum tempus, lapsio tempore nulla indiget absolute nec declaratione. Alioquin, ut in * *suspensio donec satisfecerit* requiritur absolutio, ut tradit Innoc. in *c. cum bona de arat. & qualis. ordinat.* saltem, quod est verius, re-

* Suspendus ad tempus eo lapsio non indiget absolute.

* Induciæ reales.

quiritur & sufficit declaratio iudicis super satisfactio-
ne, ut tenet gloss. *Clemens. 1. in verb. donec. de deci. &*
ibi sequi. Cardin. quest. 30. & Panorm. in breuiario ad
hoc gloss. & Panorm. in cap. non est. de sponsa. Panorm.
Philip. Decius in cap. 1. de iudic.

6. His non obstantibus puto finitis induciis nova
prehensione opus esse, quia quamvis non perimant,
sed tantum suspendant aperturam, tamen perimunt
prehensionem præcedentem, cum qua non possunt
compati. Si enim prehensio feudo, dentur induciæ ad
sex menses, tunc statim restituitur feudum vassallo
possessori, & fructu per se, non sub manu domini;
sed per manus suas, ac si esset in fidem admissus. Et
sic concessio induciarum implicat de se tacitam quam-
dam levationem manus dominicæ, etiam si aliter non
dicatur. Igitur induciis bene reperitur feudum ut prius
apertum veteri apertura. Sed non reperitur nec est in
manu patroni, nisi iterum ad eam reducat. Finitis
igitur induciis, faciet vassallus fructus suos usque ad no-
vam prehensionem, velut cessante aut dormiente pa-
trono. Et ita expressim disponit consuetudo Melden-
sis. §. 184. quod etiam in aliis locis obtinet per ratio-
nes prædictas. Et hoc nisi aliter expresse cautum esset
in concessione induciarum, puta, si patronus prehen-
so feudo daret vassallo spatium mensis vel semestris ad
iusta faciendâ, hoc expresse, quod lapsa tempore si
non esset satisfactum, maneret prehensio, & fructus
sine nova prehensione cederent patrono. Hoc enim
servandum est & licuit patrono in liberali concessione
modum & conditionem qualem voluit apponere. *l.*
legem. C. de pact. gloss. in cap. statutum in verbo per se-
ipios de prob. in 6. Nec hoc casu sunt plenæ induciæ,
quia feudum non relaxatur, sed tantum usus & percep-
tio fructuum conceditur ad tempus sub manu domini-
câ. Possunt * etiam concedi induciæ sub conditione
resolutiva, puta nisi infra semelre satisfactum non
fuerit, quo casu si non sit satisfactum, tenetur vassallus
restituere omnes fructus mediæ temporis à tempore
prehensionis si qua præcesserit, aliàs non, per ea quæ
in simili diximus supra §. 1. gloss. si. num. 7.

7. Quarto quæro, Vassallus decessit relictis filio
& filia, quæ nubit, patronus petit relevium ab ejus
viro, qui excipit non deberi, quia superest filius pri-
mogenitus, sive habens jus primogenituræ si forte sit
posterior natu filia, tamen ille filius non fecit fidem
& homagium, sed patronus dederat ei inducias fidei
præstandæ quæ nondum finitæ sunt? Respondeo non
posse peti relevium, sive illæ induciæ sint voluntariæ,
sive necessariæ, puta, quia pupillus est. Et hoc duplici
ratione. Prima, quia ex quo habet inducias, censetur
in fide esse, seu fidelitatem fecisse. Et quamvis in sta-
tutis regulariter arguatur de casu vero ad casum * fic-
tum: tamen licet arguere quando illa fictio introdu-
citur & approbatur ab eadem consuetudine vel statu-
to, ut hic per doctrinam Bart. in *l. quis servo. & ibi*
gloss. fin. C. de sur. & servo corrupt. Bart. in l. ut tantum
in princip. per illum textum ff. de servo corrupto gloss. in
6. 1. in ver. declaramus, & ibi Gemi. ne cler. vel mana.
lib. 6. Adde notata infra §. 54. num. 9. Secunda, quia
facto patroni stare videtur, quominus primogenitus
conditionem impleat, & sic pro impleta habetur. *l.*
jure civili ff. de condit. & demonstrat. Quod ultimum
clare procedit in iudiciis voluntariis, sed in necessariis
idem est dicendum, tum per rationem præcedentem,
tum quia etiam si pupillus non habeat inducias, & pa-
tronus nolit vel differat eas dare, est iu culpa, & ha-
bentur pro concessis, & suppletur à consuetudine, per
notata infra §. sequenti.

8. Sed nunc recordor de quæstione necessaria in
materia d. §. 3. Pone filium prius decessisse, deinde so-
rorem nubere. Super hoc breviter dicendum: aut filius
mortuus est ante primas nuptias sororis, sed fidelitate
præstita, vel debite oblata, ita quod per patronum ste-
tit, & tunc nullum debetur relevium ratione primarum

nuptiarum filiz, quia immunitas semel acquisita per
homagium vel debitam ejus oblationem, non amit-
titur postea quancumque moriente filio. Aut ve-
ro mortuus est ante fidelitatem præstitam, sed habi-
tis induciis & illis pendentibus, & idem puto sive
induciæ fuerint voluntariæ, sive necessariæ, quis ve-
rum est dicere illum esse mortuum in fidelitate pa-
troni, sive in statu simili & per hanc eandem ra-
tionem æquiparato fidelitati actuali, ex quo mor-
tuus est pendentibus induciis per hunc textum. Alio-
quin indulgentia patroni, quæ debet esse utilis, esset
captiosa & damnosa, quoniam verisimiliter filius fide-
litatem vivens præstitisset, nisi fuissent induciæ patro-
ni. Et ita vel in dubio etiam si filius ante idoneam æ-
tatem mortuus sit, & odio hujus relevii & favore
liberationis & maxime matrimonii & dotis, judican-
dum est. Aut vero mortuus est post inducias finitas,
& in mora fidelitatis præstandæ, & debetur hujus-
modi relevium, quia omnino deficit conditio requi-
sita in d. §. 3. Aut mortuus est ante præstitam &
obtentas inducias, & in ætate minori & inhabili ad
fidelitatem præstandam, & tunc idem, videlicet quod
debetur relevium, quia cessant termini d. §. 3. Fal-
lit hæc ultima conclusio, si patronus fuerit requi-
situs de induciis præstandis, & recusaverit vel tacue-
rit, quia tunc habentur pro concessis, ex quo sunt
debitæ & necessariæ. Et nota quod in quantum dixi
deberi relevium, intelligendum est respectu portionis
spectantis ad filiam ex successione directa, & per divi-
sionem factam de portionibus fratris præceden-
tis sine liberis, in quibus successit, omnino debetur
relevium.

9. Ultimo nota, quod dispositio hujus §. videli-
cet inducias æquipollere fidei actuali, generaliter ha-
bet locum in omnibus terminis consuetudinis nostræ,
& similibus. Sed singulariter limitatur in iuribus *
regaliorum Christianissimi domini nostri regis. Inter
quæ in multis ecclesiis Metropolitanis & Cathedra-
libus regni sui earum vacatione occurrente, habet
jus percipiendi temporalia seu fructus (ut vocant)
temporalium, qui sunt quicumque redditus prædio-
rum, rerum & jurium, quæ à laicis possideri possunt.
Et etiam jus pleno jure conferendi beneficia, tam
dignitates, quàm præbendas, (& non parrochiales
ecclesias) quæ tempore vacationis cathedralis eccle-
siæ, reperiuntur in ea vacare de jure vel de facto, vel
quorum vacatio occurrit, donec novus episcopus vel
archiepiscopus juramentum fidelitatis domino nostro
regi præstiterit, & ab eo investituram & levatam ma-
num obtinuerit ratione bonorum temporalium dictæ
ecclesiæ à rege feudaliter movencium. Et ista jura com-
petunt domino nostro regi ejusque coronæ, tam ratione
directi domini, & juris patronatus feudalis, quod ha-
bet in dictarum ecclesiarum temporalia, quæ ab eo e-
jusque corona immediatè tenentur in feudum, quàm
ratione patronatus ecclesiastici earumdem ecclesia-
rum, quatum est fundator, & duplici jure patronus. Et
etiam ex antiquissima consuetudine & approbatione
summorum Pontificum, ut Gregorii decimi, in *conci-*
lio Lugdunensi e. generali. §. si. de elect. in 6. & ecclesiæ
Gallicanæ in conventu Bimricensi sub titu. de anno. §.
Item quod dicta. Ubi vide gloss. in verb. regalia. in prag-
mar. Quamvis autem de consuetudine generali hujus
regni induciæ fidei æquipollent fidei, tamen si rex
magnificencia sua dederit inducias fidelitatis præ-
standæ novo episcopo vel archiepiscopo, bene pro-
sunt & æquipollent fidei, quantum ad possessionem &
fructus dictorum temporalium. Sed nihil operantur
nec æquipollent fidei quantum ad collationes dit-
torum beneficiorum, etiam si aliàs prætul esset confir-
matus & consecratus. Sed requiritur actualis præsta-
tio fidelitatis, ut claudatur apertora regaliz benefi-
ciorum, utque eorum provisio de cætero spectet ad
præfulem.

* Induciæ
resolubiles.

* Regalia

* Casus fic-
tus ab eodè
Bartolo.

*Regalio-
rum jura
antiquiora
jure ponti-
ficio.

10. Et cum istud jus * regaliz beneficiorum sit longe antiquius juribus antiquarum decretalium, & libri sexti, & aliarum partium juris canonici, nullo modo est illi per illa jura canonica derogatum. Imò semper sicut jus speciale & particulare regis Franciæ intelligitur reservatum, prout expressim verbis generalibus reservatur in dicto concilio Lugdunensi. *c. generali in fi.* Unde tempora ad conferendum, vel præsentandum ad beneficia, præfixa tam in concilio Lateranensi in *ca. nulla de concess. præbend.* quàm in *c. quoniam. c. eam te. de jur. patr.* & aliis veris locis juris canonici, non habent locum in beneficiis vacantibus in regalia. Nec dominus noster rex astringitur ad illa conferenda infra tempora in jure canonico præfixa, nec infra aliud tempus, nisi prout suiipsius constitutione statuit tempus triginta annorum, ut constituit. Ludov. 12. anno 1499. §. 11. Unde etiam si contingat hujusmodi præbendas vel dignitates ecclesiæ cathedralis vacantis vel repletæ, sed nondum præstito fidelitatis sacramento vacare: nihilominus collatio libere & pleno jure spectabit ad regem dumtaxat, privativè ad quemcumque alium.

11. Itaut nec summus Pontifex de illis providere possit, nec jure præventionis, nec jure devoluto ex statuto *d. c. nulla.* vel simili. Imò nec etiam tanquam de vacantibus in curia sua, quia ubicumque locorum (etiam si in curia Romana) vacent, non refert, sed rex providebit jure suo regaliz, etiam pri-

vativè ad summum Pontificem, quoniam in regaliz longè antiquius est jure à Pontificibus Romanis introducto, quo sibi reservarunt collationem omnium beneficiorum jure præventionis & omnimodam provisionem vacantium in eorum curia in *c. licet in c. presenti. de præbend. in 6.* & collationem juris ad vacatura per viam mandatorum in *c. mandatum extra de rescript. in c. 1. & per te. de concess. præb. in 6.* Unde illa jura canonica non potuerunt, etsi etiam intendant, derogare juribus regi competentibus, utpote cum nec etiam derogare intendant juri cujuslibet privati patroni laici, ut per *gloss. & doctores in d. c. licet.* Hinc est etiam quòd decreta concilii Basileensis, & novissime concordata in *tit. de pacifi. possess.* utpote posterius edita, non habent locum in beneficiis vacantibus in regalia, ne derogetur speciali juri regis, quod non intendunt dicta concilia & decreta, ut tenet *gloss. pragmat. in tit. de pacifi. posse. in verb. beneficium.* Quòd etiam in istis non habeant locum mandata summorum Pontificum, jura & qualificationes nominatorum vel graduatorum, est indubitatum. Et cum istud jus regaliz sit jus antiquum & peculiare regis à communi pontificio jure intactum & separatum, non est mirum si quamplurima complectatur ab illo jure communi exorbitantia, de quibus plura dicerem nisi præsentem materiam excederent, & justi voluminis tractatum requirerent.

* §. XLIII.

*Olim facti
30.

LE vassal qui *dénie* le fief estre tenu du seigneur feoda', dont il est tenu & mouvant, confisque iceluy fief.

SUMMARI A §. XLIII.

1. *Omnis causa feudi amittendi fundatur in ingratitude.*
2. *Sucessio, dos, alimenta, ingratu liberis denegantur.*
Lex Pompeia de parricidiis cessat inter ingratos.
3. *Libertas & legitimatio amittitur propter ingratitude.*
4. *Cause privationis feudi remissivæ.*
5. *Pæna negantibus imposita intelliguntur de scienter negantibus.*
6. *Negans partem feudi vel unum ex pluribus patronis, non amittit nisi partem feudi.*
7. *Quid de negante qualitate feudi?*
Quid de dubitanter respondente?
8. *Negatio vaga non sufficit ad pænam hujus §. sed requiritur specifica & determinata negatio.*
9. *Q. 1. Tripliciter potest fieri negatio patroni & clientela.*
10. *Quid si vassallus negat esse patronum ratione certi castri sed fatetur eundem esse patronum ratione alterius castri?*
11. *Non tenetur patronus admittere fidelitatis oblationem incertam ratione loci dominantis.*
12. *Fidelitas non exhibetur loco dominantis, sed personæ.*
13. *Incertitudo in utramque partem idem concludens non vitiat, nisi quando fit coarctatio ad alteram tantum partem.*
14. *Resolutio hujus questionis.*
15. *Vassallus negans actorem esse patronum ejus nomine proprio, non vitiat periculum commissi, offerendo ei fidelitatem tanquam tutori alterius, vel contra.*
Plus attenditur persona intellectualis quam organica.
16. *Q. 2. Quid si patronus superior seu mediatu abnegatur?*
17. *Q. 3. Pæna hujus §. nedum habet locum in negatione judiciali, sed etiam in extrajudiciali.*
Jura non tolluntur per non usum.

18. Q. 4. *Utrum negans pœnitere possit?*
19. Q. 5. *Negatione facta probatio incumbit patrono.*
Pœna commissi habet locum, etiam si patronus non probaverit nisi per juramentum à negante delatum. Reprobatur communis traditio feudistarum.
20. *In omni materia etiam pœnali in qua potest transigi, habet locum delatio juramenti.*
21. *Juramentum necessarium non habet locum in materia commissi vel ingratiitudinis.*
Vera & liquida probatio requiritur ad probandum ingratiitudinem. Juramentum non est probatio, sed probationis relevamentum.
22. *Juramentum necessarium habet locum ad declarandum rem esse feudalem vel censuariam.*
23. Q. 6. *Feudum nullo casu, etiam secundum usum feudorum ipso jure amittitur, excepto solo casu alienationis & traditionis domino irrequisito.*
24. *Solo pretextu commissi non potest patronus propria auctoritate prebendere feudum.*
25. *Feudum ipso jure confiscatur, quando cum feloniam concurrens crimen lese majestatis.*
26. *Jura canonica non habent vim legis in hoc regno respectu temporalium, etiam ecclesiasticorum bonorum.*
Et bona temporalia ecclesiarum, & decime feudales subsunt jurisdictioni seculari, & non ecclesiasticæ in hoc regno.
27. Q. 7. *Propter ingratiitudinem vassalli non potest patronus manum injicere feudo alias non aperto.*
28. *Dominus non potest propria auctoritate expellere emphyteutam qui cecidit in commissum.*
29. *Fallit in fisco regio, cujus est prerogativa inchoare à prebensione, ut & supra eod. num. 24. in fi.*
30. Q. 8. *A quo tempore veniant fructus in materia commissi?*
Licet donatio revocetur per ingratiitudinem, non tamen revocantur fructus.
Fructus rei donatæ non computantur in donatione.
31. *An fructus veniant in restitutione fideicommissi?*
32. *Quando titulus vel donatio recro annullatur, etiam præteriti fructus restituuntur, secus quando revocatur ut ex nunc.*
33. *Reprobatur communis sententia.*
34. *Solutio, quod in renovatione feudi vel donationis, fructus veniunt à tempore mora, & non à tempore ingratiitudinis vel cause revocandi.*
35. *Privandus feudo vel beneficio, licite fructus percipit, & suos facit quantumdiu toleratur.*
Horarias preces omittens non tenetur ad restitutionem fructuum.
36. Q. 9. *Resolutio, an & quando debeat haberi ratio fructuum pro tempore instantiæ peremptæ que renovatur?*
37. Q. 10. *Revocationi feudi & donationis triginta demum annis præscribitur.*
Præscriptio decem annorum ex constitutione Ludov. 12. intelligitur de distractibus qui sunt contra naturam actus illi contraveniendo, non autem de distractibus qui oriuntur ex natura actus.
38. *Premoriente patrono finitur commissum.*
39. *Fallit, si patronus testamento vel inter vivos alii cesserit jus commissi.*
40. *Actio ad commissum non transit in alienatione feudi dominantis cum juribus & pertinentiis.*
Sicut nec fructus separati, relevia & jura præteriti temporis.
41. *Patronus qui post offensam vassalli vendidit feudum dominans, deinde jure commissi obtinuit feudum serviens, tenetur emptorem feudi dominantis agnoscere in patronum, eique relevium solvere.*
42. *Tamen si patronus cedat jus commissi, non tenetur cessionarius recuperare.*

- tor feudi relevium solvere patrono, sicut nec de novo infeudatus.
43. Morte vassalli ante motam querelam extinguitur commissum: secus si vassallus alii vendat vel cedat feudum.
44. Tamen hic singularis successor longo tempore prescribit illud jus commissi sicut & in quavis alia actione in rem scripta.
45. Ampliatur, etiamsi iste emptor sciebat noxam à venditione commissam.
Fallit si fraudem participaverit cum venditore.
46. Mala fides venditoris non impedit emptorem longo tempore prescribere juri commissi.
Nisi lis coepta fuisset contra venditorem, quia in personalibus actionibus in rem scriptis res efficitur litigiosa.
47. Patrono possidente feudum jure feudali, nihilominus currit triginta annorum prescriptio in jure commissi, secus si jure proprietatis vel commissi possideat.
48. Patronus scienter tanquam dominus feudalis prebendens feudum aliàs apertum, ex defectu hominis, & jurium, non censetur remittere commissum.
49. Idem si prehendat ex defectu catalogi.
Etiam levis occasio presumptionem donationis excludit.
50. Quomodo patronus possidens, sibi consulere debeat ad conservationem probationis commissi?
51. Aequalitas attenditur circa idem.
Singularis limitatio ad Authent. malæfidei. C. de prescript. 30. vel 40. an.
52. Q. 11. Sufficiunt duo integri testes ad probandam ingratitude in omni materia.
53. Etiam papa per duos testes convinci posset.
54. Q. 12. Si vassallus patronum in judicio principaliter abnegaverit, etiam ex justa ignorantia, amittit feudum, etiamsi penitere velit.
55. Secus in negatione facta extra jus vel in judicio incidenter.
56. Q. 13. Quid de negatione facta per minorem?
Negatio magis cadit in malam administrationem, quam in delictum.
57. Quid si negatio fiat per curatorem vel ejus autoritate.
58. Q. 14. Quid de negatione vel noxa commissa à prelato ecclesie?
Quid sit felix Embola.
Solutio divinatoria rejicitur.
59. Ecclesia patitur pœnas conventionales & testamentarias.
Unde amittit emphyteusim ob non solutionem canonis.
60. Et feudum sicut privatus.
61. 62. Solutio, quod ecclesia propter delictum non amittit feudum nisi ad vitam prelati delinquentis vel aliorum delinquentium.
63. Intellectus l. jubemus nullam. C. de sacros. ecclesiis.
64. Prelatus non est vassallus, sed procurator.
65. Prohibitus alienare favore alterius, non potest alienare delinquendo.
Prelatus omittendo potest in perpetuum prejudicare ecclesie, sed non committendo delictum, nisi ad tempus vite sue.
66. Si prelatus ingratus cedat prelatura, sive simpliciter, sive causa permutationis, cessat effectus commissi, ac si naturaliter moreretur.
67. Sed si recuperet prelaturam, resurgit effectus commissi.
Titulus & possessio beneficii non continuatur in successorem.
68. Effectus commissi ipso jure finitur morte & cessione prelati ingrati.
69. Q. 15. Quid de negatione vel noxa mariti? Respondeo. Idem quod in prelato.
70. Unde ejus delictum non nocet uxori que non est communis: sicut nec ecclesie nocet delictum prelati habentis mensam separatam.

Commissum

71. *Commissio non causatur culpa viri, ne dum ejus morte, vel devotio, sed etiam simpli bonorum separatione ipso jure resolvitur.*
72. *Nisi constet separationem in fraudem patroni factam.*
Pœna pecuniaria inter causas lucrativas numerantur. *Limita infr. eod. num. 87.*
73. *Ingratitudo comitatur personam ingrati, donec reconciliatus fuerit.*
74. *Negatio vel delictum mariti nocet uxori, in his que sunt de conquestu.*
75. *Secus in bonis que non essent de conquestu, licet alius essent communia.*
76. *Q. 16. Abnegatio patroni facta à muliere sine auctoritate speciali viri, neutri nocet.*
77. *In feudis que sunt in conquestu, etiã ingratitudo uxoris cadens in delictum, neutri nocet, nec locus est commissio, sed ordinaria privationi ob delictum.*
Contra rationem est omnia mobilia & conquestus confiscari propter delictum viri.
78. *Feudum dotale propter feloniam mulieris committitur patrono, sed nõ fiet executio nisi soluto matrimonio.*
79. *Prodigus amittit feudum per delictum felonie, sed non per simplicem negationem.*
80. *Q. 17. Utrum in casu commissi revocentur prius alienata?*
81. *Solutio quod non, sed solum jus quale habet committens committitur.*
82. *Q. 18. Negatio vel feloniam proprietarii, non nocet habenti usufructum.*
Ingratitudo filii familiã donatarii non prejudicat patri usufructuario, contra Franc. Ripam.
83. *Q. 19. Per feloniam vassalli non resolvitur subinféudatio ab eo sine consensu patroni facta.*
84. *Q. 20. Feudo sui natura finito resolvuntur hypothecæ & alienationes: sed non si cadat in commissam.*
85. *Si res donata revocetur per l. fin. c. de revocand. donat. non resolvuntur hypothecæ.*
86. *Q. 21. Feudum cadit in commissam in prejudicium donatarii, & etiam emptoribus, quibus non erat facta traditio.*
- CONFISCATIO BONORUM OMNIUM VEL QUOTE, SIT CUM ONERE: SECUS IN CONFISCATIONE VEL CERTA.*
87. *Jus commissi non omnino censetur causa lucrativa.*
88. *Secus in voluntaria repudiatione vel resignatione feudi facta patrono.*
Quod est notandum pro revocatoris actionibus.
89. *Jus commissi est reale.*
90. *Q. 22. Utrum patronus feudo sibi commissi, teneatur stare colono?*
91. *Respondeo sic, si est ad longum, secus si ad modicum tempus.*
92. *Solutio matrimonio tenetur mulier precise stare colono mariti ad modicum tempus, contra communem.*
93. *Quomodo intelligendum patronum succedere in feudo commissi jure privationis, & non jure transmissio- nis?*
94. *Q. 23. Utrum singularis successor teneatur stare colono habenti hypothecam?*
95. *Respondeo. Non precise, nisi velit restituere interesse.*
Hypotheca non ampliat obligationem cui accedit, sed secundum eam restringitur.
96. *Et tantum in hoc generalis, quantum specialis hypotheca operatur.*
97. *98. Q. 24. Negatio erronea procedente facto patroni vel ejus predecessoris, non inducit commissam.*
99. *Q. 25. Donatio reuocatoria non est donatio.*
100. *Tamen res causa remunerationis infundata, propter ingratitudinem revocari potest.*
Feudum improprium regulatur ut verum feudum, nisi in quibus expresse derogatum est natura feudi.
101. *Q. 26. Vassallus per ingratitudinem amittit ne dum feudum acceptum, sed etiam omnia augmenta & edificia.*
102. *Etiã si facta sint de pecunia aliena vel communi cum uxore.*
Tamen soluto matrimonio, uxori vassalli potest à viro vel ejus heredibus repetere dimidiam impense, facta in patrimonio viri.
103. *Quid de melioratione & augmentatione facta post uxorem commissam.*

104. Q. 27. Quid de subfendis & censuariis praeiis à vassallo ante vel post ingratitudinem acquisitis?
105. Q. 28. An remisso iure commissi sit feudum novum?
106. Ubicumque sit privatio feudi emphyteusis, ipso iure intelligitur, si dominus velit.
In dubio non praesumitur donatio revocata etiam ingratitudinis admessa.
107. Etiam si feudum declaratum fuit commissum, si tamen patronus non fuerit executus, manet feudum antiquum.
108. Nova distinctio trimembris.
109. Materie subiectae magis quam verborum forma, inserviendum.
110. Utrum renunciatio vassalli noceat agnatis.
111. Quid quando patronus utitur verbis missis, remittimus & de novo concedimus?
Verbum de novo concedimus, in dubio non mutat naturam feudi antiqui. Restitutio in integrum post sententiam causa cognita lata, non nocet agnatis.
112. Quando hereditum retineat antiquam qualitatem, vel naturam conquestus assumat?
113. Q. 29. An solus prelatus possit remittere feloniam vassalli Ecclesie. Solus prelatus habens administrationem, potest canonem recipiendo praedicare Ecclesie in commissio emphyteuscos.
114. Idem in ejus procuratore nisi jam commissum ac episcopus verit.
115. Solutio, hoc est verum in commissis per omissionem vel negligentiam incursis: secus si per accidit nisi injuria solam prelati personam respiciat.
116. Vel nisi expediat Ecclesie injuriam remitti.
117. Quando injuria dicatur respicere personam vassalli tantum vel etiam ecclesiam.
118. Vassallus Ecclesie, negans prelatum esse prelatum Ecclesie, non amittit feudum.
119. Clausula, factum iure, ad non cogitata refertur, non autem ad disposita.
120. Q. 30. Feudum commissum propter prelatum offensum, indistincte acquiritur ipsi Ecclesie.
- Tenetur tamen extremam suam ponere.
121. Q. 31. Vassallus negans maritum patronum talem esse, non amittit feudum.
122. Nec si illum graviter offendat, ignorans esse talem.
Nec si servit, sed maritus in culpa fuit.
123. Maritus non potest remittere emendam honorabilem uxori debitam.
Nec jus commissi semel radicatum.
124. Sed potest remittere commissum emphyteusis uxoris re integra, secus post semel acceptatum commissum.
Et huiusmodi commissum soli uxori acquiritur.
125. Q. 32. Utrum vassallus scienter & contumiter offendens patrem patroni, feudum amittat.
126. Q. 33. Patronus vel donator sciens, et habito conquerendo spatio tacens, non transmittit jus revocandi ad heredem.
127. Ampliatur etiam si alias esset res revocata ipso iure, qui intelligitur si dominus velit, vel hoc declarat.
Fallit in noxa successiva & continua.
128. R. 34. Idem est converso praevoriente vassallo vel donatario ante querelam.
129. Fallit in via exceptionis, patrono vel ejus herede possidente.
130. Q. 35. Patronus ignoranter in vestiens ingratum sibi non praedicit, nisi in via prebensionis.
131. Clausula, salvo iure, non impedit nec interrumpit praescriptionem.
132. Q. 36. An noxa patris noceat filiis?
Secundum usum feudorum, feudum novum quocumque genere caducitatis redit ad dominum sine onere.
133. Feudum vero antiquum ad agnatos, nisi committatur propter noxam in dominum commissam.
Feudum autem conventionale non committitur nisi ad vitam delinquentis.
134. Secundum nostras consuetudines feudum nunquam committitur patrono, nisi propter noxam in eum commissam.
135. Q. 37. Non amittitur feudum ex omnibus causis exheredationis liberorum.
136. Sed solum ex quinque causis revocande donationis, vel que ad unam ex illis reducatur?
137. Gravior injuria requiritur ad revoca-

- dam donationem vel feudum, quàm ad exheredandum filium.
138. Qui sint malefici.
Duplex magia.
139. An donatarius impediens donatorem testari, amittat donationem.
140. Q. 38. Feudum & donatio revocari possunt, si patroni vel donatoris uxor violetur, secus si eorum concubina.
141. Ampliatur ad filiam, nurum, neptem, sororem, sponsam, matrem.
142. Heres vel legatarius violantes viduam testatoris manentem in viduitate amittunt hereditatem vel legatum.
Mulier adulterans vivo marito perdit dotem, secus eo mortuo.
143. Non amittitur feudum vel donatio propter violatam viduam patroni vel donatoris.
Mulier nubens infra annum luctus non amittit sibi donata vel relicta à marito, secus si fornicetur?
144. Quid si vassallus polluat viduam defuncti patroni infra annum luctus?
145. Q. 39. Donatarius tenetur donatorem inopem pro modo liberalitatis alere.
146. Non tamen tenetur vassallus alere patronum qui non est dator feudi.
147. Q. 40. Si filius vassalli graviter patronum offenderit, non est locus commissio, etiam postquam successerit patri: sed non tenebitur patronus eum in fidem admittere, nisi penitentem de delicto & pro viribus satisficientem.
148. Sed si negetur delictum, & non possit in continenti probari, debet vassallus investiri, saltem provisionem feudi obtinere.
149. Tamen hoc casu convictus non amittit feudum (nisi delictum esset successivum) sed fructus donec satisfecerit.
150. Q. 41. Pœna statutorum localium ligant ignorantem etiam forenses in delictis à jure communi damnatis.
151. Tamen si vassallus occidat patronum probabiliter ignorans esse talem, feudum non cadit in commissum.
- Ad esse delicti requiritur scientia qualitatis illud constituentis vel aggravantis.
Voluntas format & distinguit omnes actus.
152. An & quatenus error in corpore vel in qualitate excuset à delicto.
153. Pœna l. Cor. de Sica. tenetur erronee occidens unum, quum alium dolose occidere intenderet.
154. Error in corpore vel qualitate persone non excusat à delicto communi & intento: sed à qualitate vel specie delicti non intenta.
155. Quid si vassallus duorum alterum pro altero occidat?
156. Ad amissionem feudi vel donationis, sufficit conatus contra Franc. Ripam.
157. Presumitur vassallus scire, quis sit patronus.
Ignorantia nunquam probatur juramento ejus contra quem est presumptio.
158. Q. 42. Quid si heres vassalli post noxam admissam abstineat, vel restituatur adversus hereditatis aditionem?
159. Heres per beneficium inventarii est verus heres, & per negationem vel feloniam facit feudum committi.
160. Q. 43. Legatarius feudi, postquam dies legati cessit & venit, scienter offendens patronum, facit committi feudum, nisi ante acceptationem legatam repudiet.
161. Noxa hæredis vel emptoris sub pacto de retrovendendo non nocet legatario vel venditori.
An pretium succedat loco rei in particularibus.
162. Q. 44. Quid de noxa commissa per emptorem vel donatarium feudi ante traditionem.
163. Q. 45. Quid de noxa ejus, qui sperat fundum ex lege investitura?
164. Sperans jus in feudo ex liberali investitione patroni quem offendit, illud amittit. per l. fin. C. de revocand. dona
Jus commissi excludit jus accrescendi.
165. Q. 46. Vassallus scienter feudum recognoscens ab alio non committit; nisi ubi consuetudo loci disponit, vel nisi

- fit ligius principis.
Quid de negante particularem rem, vel jus aliquod feudi?
166. Q. 47. Emphyteutes & usufructuarius propter deteriorationem privantur. Hinc & vassallus feudo, aut jurisdictione privari potest.
167. Q. 48. Quid si patronus abneget vel offendat vassallum?
168. Q. 49. Pœna non debet excedere delictum.
169. Q. 50. Quid proprie confiscatio? Confiscatio & merum imperium de se solus principis sunt.
170. Fiscus & domaniũ regis cõvertuntur. Duplex patrimonium principis.
171. Feudum quandoque finitur, quandoque confiscatur, quandoque committitur, quandoque ob voluntariam alienationem à patrono acquiritur. Quando feudum finitur, tunc proprie habet locum regula, Finito jure datoris, resolvitur jus acceptoris.
172. Feudum quod finitur ipso, jure revertitur & consolidatur.
173. Etiam respectu possessionis naturalis vassalli, vel emphyteute, qua ipso jure resolvitur & consolidatur civili possessioni domini directi.
174. Finiente usufructu, ipso jure resolvitur possessio usufructuarii. Resoluto precario: resolvitur possessio precaria.
175. 176. Consolidatio qua fit ex natura rei, non est nova acquisitio.
177. Nec cadit in conquestum, contra Ioan. Fabrum & sequentes. *Due causa lucrativa non concurrunt circa idem.*
178. Feudum finitum & ad dominum re-
 versum ratione antiqui hereditatis, cen-
 setur ejusdem qualitatibus.
179. Emptor proprietatis à quo jure feu-
 dali & proximitatis res retrahitur,
 non potest deducere usumfructum,
 medio tempore finitũ & consolidatũ
180. Secus si illum redemerit ab usufruc-
 tuario.
181. Quid sit proprie consolidatio?
182. Triplici via res confiscari potest. Exteri non succedunt in bonis sitis in hoc regno.
183. Illegitimi non succedunt, nec eis suc-
 ceditur. *Qua jure confiscationis obveniunt, inter acquæstus seu noviter acquisita computantur.*
184. *Qua jure confiscationis deferuntur ad principem, licet à domanio depende-
 rent: non ex hoc efficiuntur de do-
 manio, sed libere per principem a-
 lienari possunt.*
185. Terra appanagii non confiscantur, sed
 finito appanagio ipso facto ad doma-
 nium revertuntur.
186. Commissa jure lucrativorum & con-
 quæstum censentur.
187. Dupliciter propria accipiuntur. *Prædium traditum marito ex causa
 antecedente matrimonium, non ca-
 dit in conquestum.*
188. Commissa pendente usufructu cedunt
 usufructuario quoad usumfructum,
 licet committatur propter injuriam
 factam proprietario.
189. Feudum jure retractus feudalis reten-
 tum cadit in conquestum, sed non in
 conquestum.



Hæc sola causa amittendi feudum ex-
 primitur in nostra consuetudine non
 tamen aliæ causæ excluduntur, sed
 relinquuntur in dispositione juris.

1. Et nota, quod omnis causa feudi
 amittendi fundatur in ingratitude
 clientis: notanter dico amittendi, & non finiendi, quia
 feudum concessum usque ad certa tempora vel genera-
 tiones, quæ expirant, non dicitur proprie amitti sed
 finiri. Ingratitudo autem reterrimum est vitium, de
 quo vide per canonistas in cap. fin. de dona. per Alberic.
 in l. 2. in princ. C. de lib. & cor. lib. in l. fin. C. de revo.
 donat. Et nihil zquè societatem hominum (quæ in mu-
 tua consistit benevolentia) dissolvit, inquit Senec. in
 lib. de benef. & Valerius Maximus lib. 5. tit. de ingratis
 historia 20. ubi etiam scribit Athenis actionem ad-
 versus ingratos constitutam, & ingrati apud Persas se-

verissimè plebentur, ut auctor est Xenophon. in Cy-
 ropædia lib. 1.

2. Unde propter ingratitude licet parentibus ne-
 dum exheredare liberos ingratos: sed etiam eisdem
 alimenta denegare. l. si quis à liberis. §. item iudex. & ibi
 gloss. Alberic. Bart. ff. de lib. agnos. gloss. in l. fin. C. de
 alendis. lib. 5. gloss. in §. si igitur in Authent. ut cum de
 appellat. cognos. per Panorm. & alios in cap. cum haberet.
 de eo qui duxit in matrim. quam polli. per adult. Eadem
 ratione pater non tenetur filiam ingrati dotare, sicut
 non debetur ei legitima, quia ingratitude tollit debi-
 tum naturale. Bald. l. fin. col. 2. C. de dotis promiss. de
 quo plenius infra §. 122. Et liberi primi matrimonii ing-
 rati erga parentem, qui transivit ad secunda vota, per-
 dunt beneficium concessum à l. hac edictali. 6. de secun.
 nupt. text. in l. fin. C. eod. Et hoc ne occasione assumpta
 lucri jam acquisiti contra parentes protervi insurgant

* Ingrati-
 tudinis ac-
 tio:

eff: ranturque, ubi dicitur quodius a puaic, ut hinc, id est & naturæ inhonorem leges, ut inquit pulcher textus sic ad verbum a nobis è Græco exemplari translatus in novell. Justin. Et ad hoc dicitur, id est de iterantibus nuptias sive in Auth. nup. col. 4. §. optimè. Et quod fortius est crimen & pœnam legis Pompeiæ de parricidiis. l. Divus & ibi gloss. & Bart. ff. ad leg. Pomp. de parricid. Jason. in l. jus autem civile, col. penult. ff. de Insti. & Jar. Pet. Gerar. in not. 2.

3. Et propter ingratitudinem libertus reducitur ad pristinam servitutem l. alimenta. §. 1. ff. de lib. agnos. l. 2. C. de libert. & cor. liber. cap. octava 22. quest. 2. cap. de simulis, de ser. non ord. Quod primum fuit institutum Athenis, ubi libertus ingratitudinis convictus jure libertatis exuebatur, per hæc verba: Superfedeo te (inquit lex) habere civem tanti muneris impium æstimatorem, nec adduci possum ut credam urbi utilem quem domi scelestum cerno, abi igitur & esto servus, quoniam liber esse nescisti, ut refert Valerius Maximus lib. 2. cap. 1. hist. 32. Sic filius emancipatus ingratus iterum in paternam potestatem reducitur. l. unico. C. de ing. lib. & legitimatus iterum ad statum naturalitatis reducitur. Bald. in cap. 1. §. filii nati, si de feud. fuer. contror. inter dom. & agnat. in usib. feud. Ludov. Rom. in singul. 222. ultimo quaritur. Facit textus in Authent. ni libert. de castro. §. 1. cap. 6. Ubi * manumissor æquatur patri, & ultra filius propter ingratitudinem & contumeliam in patrem vel matrem puniendus est, & militia vel dignitate, si quam habeat, privandus & exautorandus. l. 1. ff. de obseq. Et necum privatur ingratitudo commissa in parentes vel manumissores: sed etiam in alios benefactores, ut in donatarium. l. fin. C. de revocand. donat. & qui magnas facultates donat, æquiparatur patri. l. si patronus. ff. de confirmando. Et ingrediendo materiam §. nostri non immerito amissione feudi multatur ingratitudo commissa in patronum, cui vassallus sacramento allicitus est ad fidelitatem.

4. Non autem sufficit quævis occasio, per quam officii debiti immemor videatur: sed requiritur gravis & insignis ingratitudo, ut habetur in cap. unico. in quibus caus. feud. amittit. in usib. feud. & causæ ingratitudinis vel privationis late specificantur per textum & scribentes in tit. l. que fuit prima causa benefic. amittit. per Jacob. Ardi. in 2. summa feud. Pet. Jacob. in tit. de caus. ex quibus feud. amittit. pract. Pap. in for. lib. quand. agit. ad revoc. feud. & alios Summistas. Jacob. de S. Georg. in tract. feud. in verb. distique vassalli. promi. non comon. 1. felo. & Franciscus Curt. in tract. feud. in 4. parte U. Jatri. Zazi. in epitom. feud. parte 10. ad quæ remitto, & præcipue ad Curt. qui quadraginta & unam causas enumerat, & late pertractat: non tamen omnes apud nos practicantur, nec eas propterea sigillatim deducere volui, quia ex his quæ breviter dicam colligi poterit, quid tenendum sit. Assumo igitur conclusionem §. nostri cui conformatur consuetudo generalis regni, conformatur etiam textus in c. 1. §. vassalli, si feud. si de feudo defunct. conten. sit inter dom. & agnat. cap. 1. in fin. de leg. Corradi in usibus feud. ubi late, Præpos. & Alexander.

5. Hanc conclusionem limito primo, ut procedat dummodo vassallus * scienter vel fraudulenter negaverit patronum. Tum enim convicto de mendacio non est parcendum quia mentiens similis est furi. l. hereditatem in fin. ad leg. Falc. ita Bald. loquens in vassallo negante in l. 2. col. 2. C. quem & quand. jud. secus si ignoranter, quia ignorantibus subvenitur, ut sunt textus præallegati, in usibus feudorū, dummodo etiam non sit crassa & supina ignorantia sive lata culpa, secundum gloss. & omnes doctores. ibi Ang. in l. nec supina. l. reg. ff. de jur. & fact. igno. & quæ congerit Boeri. in consuetud. Bitur. eo. tit. §. 14. Et ita regulariter debent intelligi omnia jura, quæ volunt negantem puniri: puta quod fidejussor negans se fidejussisse, perdit beneficium divisionis, sive epistolæ Divi Adriani. l. si dubietur. §. si ita dicitur. & ibi Bart. ff. de fidejuss. & benefic. Auth. p. a sentie. C. de fidejuss. vi-

delicet excussionis & cedendarum actionum. Baldus in Auth. contra qui propriam. col. 3. C. de non num. pecun. ubi debitor negans scripturam esse de manu sua, convictus mendacio perdit beneficium exceptionis non numeratæ pecuniæ. Et negans se socium perdit beneficium, ne ultra quam facere possit exigatur. l. si unus. §. fin. ff. pro socio. l. sed hoc ita in fin. ff. de re judica. & similiter maritus negans matrimonium, notat Bartol. in l. etiam §. 1. ad fin. ff. solut. matr. Et hæres, qui negavit rem legatam esse hæreditariam, perdit falcidiam in illa re, l. Paulus & ibi Bart. Al. x. in l. hereditatem. §. fin. ff. ad leg. Falc. Et similiter si negaverit fideicommissum vel rem esse hæreditariam, perdit retentionem ex Trebelliano. Bart. in l. rescriptum. ff. de his quibus ut indig. l. fin. ff. licentia ad fin. C. de jur. deliber. Et filius familias negans se esse in potestate patris perdit beneficium. l. 1. & per tot. ff. quod cum eo. l. enim qui se. ff. eo l. qui cum se ff. de re jud. Et conventus reali si negat se possidere, perdit commodum possessionis. l. fin. ff. de rei vend. Auth. item possessor. C. qui pot. in pign. habeant. Negans se libertum, perdit jus aureorum anulorū. l. fin. C. de jure aureor. anul. Et negans damnum à se datum in l. Aquila, vel negans piis locis legata relicta esse, in duplum convictus condemnatur. §. ex maleficiis. & ibi Fab. Joan. de Pla. Ang. Aret. Jas. inst. de actio. Et dominus conventus negans servum esse suum, perdit facultatem dandi pro noxa, & condemnatur in solidum. l. quoties. §. prator. l. si servus depositus. §. si negaverit. ff. de noxali. act. Hæc enim omnia & similia debent intelligi quæ negans negat per dolum vel latam culpam, ut tradit Bald. in d. vassallus. quem Alvar. & Præpos. ibi sequuntur. Jacob. de S. Georg. in tract. feud. in verb. distique vassalli. promi. non comittit. felo. col. 8. versic. undecima causa. Zazi. in epitom. feud. part. 10. concl. 7. Curt. junior in tract. feud. part. 4. q. 19. Ang. Rapha. Cuma. in l. sed hoc ita. §. quod autem. ff. de re jud. adde Ludov. Rom. conf. 70. viso themate. Guid. Pap. Deci. Delph. 436. Sed diligenter advertite quod ista prima fallentia, nõ potest apud nos praticari nec observari, nisi in denegatione patroni quæ fieret extra judiciū: si enim vassallus semel denegaverit patronum in judicio, tunc sive scienter, sive ignoranter etiam ex probabili causa ignorantie non curatur, sed distinctè amittit feudū per ea quæ dicimus infra eod. q. 3. p. & 14.

6. Limito secundo, ut procedat quatenus negatur, quia si vassallus negaverit tantum dimidiam * partem feudi, vel certa prædia moveri à patrono, nõ amittit totum feudū, sed solū partem vel rem negatam, quia pœna non debet excedere delictum per jura in simili allegata supra 13. gloss. §. num 5. Et ita tenent gloss. And. Her. Bald. Alvar. Præpos. in d. §. vassallus. Bald. in l. cogi possessorum fin. C. de pet. hered. & omnes excepto Pet. de Cer. cujus sententia velut saturnina ab omnibus feudistis rejicitur. Unde si vassallus habeat plures patronos ejusdem feudi, & unum ex eis tantū abnegaverit, non perdit totum feudum, sed solum partem recipientem patronum abnegatum. Ita in terminis decidunt Guil. Alberic. Bald. Ang. in l. communis libertus. ff. de in jus vocand. Alvaror. Præpos. in cap. 1. de vassall. qui contra cons. Lotha. f. ud. ali. in usibus feud. Sed quando plures patroni abnegantur respectu certæ partis feudi, quomodo acquiretur eis vel confiscabitur illa pars, an viriliter puto quod non, nisi patroni habeant viriles in patronatu, sed revertitur pro rata juris & portionis, quam patronus injuriam passus habet in jure patronatus, & feudo dominantis. Hæc enim jura feudalia magis respiciunt & afficiunt rem quam personam, ut plene dictum est supra §. 1. gloss. §. in princip. Quod autem negans partem vel rem feudi dicatur negare feudum quantum ad hoc, & incidat in pœnam hujus §. non est dubium argumento l. que de tota, quod habet locum in statutis ubi est eadem ratio ut hic. Tum etiam ex propria vi verborum, verum est dicere quod is negat rem feudalem, qui quantulamcunque partem feudi negat. Hanc limitationem modifica ut not. inf. eo. qu. 46 n. 163.

Rrr ij

* Manumissor & benefactor patri æquatur.

* Negatio patris.

* Negatio ponitur in sciencie.

7. Limite tertio, ut procedat textus noster proprie & strictè in veris terminis in quibus loquitur, videlicet quando vassallus* negat feudum ipsum moveri à patrono: secus si negat feudum esse ligium, vel subiectum mori Vulquecini, vel alii qualitati & conditioni præsentis per patronum: etiam si affirmaret feudum francum & liberum, tunc enim non perdit in toto nec in parte. Nec obstat, quod Baldus & omnes feudum in d. §. *vassallus si feudum*. dicunt totum feudum amitti negatione unius qualitatis, conditionis, vel oneris feudi: eo quod huiusmodi negatio respiciat totam rem, & non possit dividi. Argumento *l. si is qui quadraginta*. §. 1. ff. *ad leg. Falcid.* l. 1. §. *si quis simpliciter*. ubi Bart. Alexand. & omnes. ff. *de verborum obligat.* quia fundantur in d. §. *vassallus*. qui loquitur in latioribus terminis, scilicet in negante feudum, vel partem, vel conditionem: secus in terminis consuetudinis nostræ vel similis, ut in d. *quæst.* 43. Limite quarto, si vassallus dubitanter respondeat, & dicat se nescire an sit feudum, vel an actor sit patronus: hoc enim ei permittitur ad vitandum pœnam commissi. Textus in d. §. *vassallus feudum*. & in cap. 1. in fin. de lege Corradi, sed tamen interim patronus fruatur feudo aperto & prehensio ex defectu hominis.

* Negatio vaga & generalis.

8. Limite quinto, in negatione* generali vaga & informi, ut si vassallus litem contestaretur negativè, vel si respondendo ad libellum diceret (ut ex stilo assollet) nego narrata prout narrantur, & petita prout petuntur vera esse & fieri debere. Tunc enim per talem negationem non amittitur feudum, sicut nec cætera iuris beneficia, de quibus *supra eodem limitatione 1.* & ita in simili decidit Bartol. in *l. si dubitetur*. §. *ita demum*. in fin. & ibi Imol. Paul. ff. *de fideiussor.* Bald. in cap. 1. col. 5. de lit. contest. Saly. in *l. cum precum*. C. de lib. causa. Imol. Alexand. Jafon. in *l. sed hoc ita*. §. *quod autem*. ff. *de re jud.* & expressim in terminis nostris. Jacob. de S. Georg. in d. *ver. dictique vassall. promitt. non committ. felo.* col. 6. *ver. undecima lansa*. Zaf. in *epio. part. 10. conclus. 7.* Concluditur ergo. Ad hoc ut sit locus huic §. requiritur denegatio specifica; formalis & absoluta: & ita practicatur. Alioquin per negationem non categoricam & minus sufficientem ad commissum non fiet locus dispositioni §. sequentis, nec relaxabitur feudum pendente lite, ut ibi dicitur. Prædictæ limitationes respiciunt qualitatem vel modum negationis & non substantiam, excepta ea quæ materiam respicit sed limitatam. Nec aliùs ingrediendo materiam,

* Negatio triplex feudi.

9. Quæro primo, quotupliciter fieri possit negatio respiciens materiam & substantiam ipsius feudi & feudalitatis? Respondeo tripliciter: * Primo, respectu personæ & rei, ut quando vassallus negat feudum teneri à patrono: & ab ejus feudo seu loco dominantis. Secundo, respectu personæ tantum, ut quando non negat feudum moveri à loco à quo dependet, sed negat moveri ab actore, qui tamen est verus patronus, & in effectu est negare patronum esse dominum loci dominantis. Tertio, respectu rei tantum, ut quando vassallus fatetur patronum esse patronum ratione alterius rei, vel loci pertinentis ad patronum: sed non ratione rei vel loci quem patronus præterdit esse locum dominantem. Et advertite quia ista nostra consideratio necessaria est ad intellectum totius huius materiæ; & tamen nunquam legi nec audivi factam à aliquo. Nisi quod septemdecim annis post has commentationes nostras evulgatas, deinde ex discipulis meis, nec non citato hoc revolvit ut facile est inventis addere, & de multis responsis consultationibus meis quas crebras habebat. Nunc quæritur utrum in quibusdè dictarum negationum habeat locum hic §. Et breviter resolvendo dico in prima tantum specie proprie loqui hunc §. & locum esse pœnæ, sed non in secunda, nisi etiam de malitia & fraude constet, nec etiam in tertia si vassallus probabilem causam habuit,

10. Quod ut plenius liqueat, assumenda est & inspicenda vera ipsa propria species & hypothesis huius §. in suo concreto, quæ est juncta §. immediate sequenti & præcedentibus: quando dominus manum injecte ratione loci vel dignitatis dominantis; vassallus autem absolute negat, & prehensorem & qualitatem in qua prehendit: hoc est, plane abnegat ipsam feudalitatem, sive contendat rem prehensam esse allaudialem, sive non. Satis est quod plane abnegat feudaliter moveri à prehendente, & propria praxis huius §. usus & observantia ex qua orta & constata est hæc consuetudo, est quando abnegatio fit in iudicio ad vitandum actus feudales dominicos, & spoliandum prehensorem prehensione feudali, sive fiat ex defectu hominis sive ex defectu catalogi ut in dicit consuetudo Blefensis §. 101. & reliquæ fere consuetudines. Tamen idem est ac si extra iudicium, si actus sit valde serius deturbans possessionem vel quasi præteriti domini feudalis, ut dicam quæstione seq. & ut sæpe dixi publice interpretando, jura non debent applicari ad meditationes abstractas in aère, sed ad casus suos practicos in concreto, ut dixi in *ex plicatione primi labyrinthi. num. 50.* &c. multo magis hoc faciendum est in consuetudinibus quæ ex negotiis hominum colliguntur & constanter, & tantum habent de esse & effectu quantum de usu serio, qui non potest esse nisi in concreto.

11. Porro non usuvenit in hoc regno aliquem esse dominum feudalem ratione personæ lux tantum, nisi forte in feudis incorporalibus & personalibus, ut quando Rex dat officium Cancellarii in feudum, vel Baro officium Castellani vel insularii & custodis castri sui in feudum cum certis stipendiis vel juribus huic officio destinatis & adhuc ista feuda imperionalia & incorporalia, de quibus dixi *supra* §. 15. *gloss. 3. in fin.* non dependent à mera persona organica domini, sed ab ejus dignitate, puta Regia vel Baronis. Non enim huiusmodi vassallus tenet huiusmodi feudum à Rege in quantum Carolus vel Henricus, sed in quantum Rex talis regni, & non in quantum Rex alterius regni vel dux Mediolani, nec à Barone, in quantum est Titius vel Mævius, sed in quantum est Baro illius certæ Baronis: & non in quantum forsane est Dux vel Comes. Semper igitur hæc feuda non ad nudam personam organicam, sed aliquam rem vel qualitatem dominantem referuntur. Multo ergo fortius feuda realia & localia quæ solent à certa re locali immobili dependere, sive locus illic dominans sit alaudium ut *infra* §. 46. sive feudum superius, sive dignitas suprema quod à nemine recognoscitur, & de ejusmodi feudis realibus & localibus magis loquuntur hæc consuetudines, quæ etiam ad crebriora & frequentiora sua themata magis referri & de illis intelligi debent. *l. nam ad ea. ff. de legibus.* ex quibus liquet quod proprie & adæquate loquendo, hæc consuetudo non loquitur de illa prima specie negationis.

12. Ideo secunda impertinens est, prout non est proprie neque de verbis neque de mente consuetudinis: negans enim patronum esse dominum loci dominantis, non negat feudalitatem nec jus loci dominantis: & si ea fatetur, recognoscit id quod magis est de substantia & materia feudi & feudalitatis, quandoquidem hæc feuda magis sunt realia quam personalia, & magis rem afficiunt quam personam, *supra eodem* §. *gloss. 5. num. 2. num. 4.* & dicam *infra* §. 60. & prout in supremo principe magis attenditur persona repræsentata, id est, principatus ipse qui perpetuus est, quam persona organica quæ mutabilis est, ut pulchrè inquit Baldus. Ita & fortius in privatis dominis feudalibus magis attenditur jus ipsum dominicum loci dominantis, quàm nuda persona domini vel possessoris: quia non est dominus feudalis, nec dominus directus ut ipse, sed ut dominus vel possessor loci vel dignitatis dominantis. Negatio ergo personæ ita ad personam restricta ut jus ipsum feudale & dependentiam feudalem illam

Illam & immotam reliquit, non spectat ad mortem huius, quinquam possit esse talis iniuri, ut spe- det ostensionem illam personalem quam feloniam vocant, de qua non loquitur hic §.

13. Et quamvis de hoc iure, consuetudo nullam verbum dicat, tamen ea ingratitudo & passivitas non est remissa, sed in usu & consuetudine generali & iure communitatis consistit. Quamvis enim in conclusione consuetudinum localium subijci solet vel intelligi clausula prohibens alias consuetudines allegare: intelligitur de specialibus & localibus contra veri iura universalis consuetudines vel ius commune. Sunt enim multae consuetudines ita generales & notae, ut non sit opus eas localibus consuetudinibus includi vel describi, ut in locis latius in fine harum consuetudinum in interpretatione consuetudinis Caroli 7. super cap.

14. Praeterea sententia nostra probatur evidenter aequitate, quia ut actor est possessor loci dominantis & non tenetur de alio docere & si equum non gravatur onere probandi dependentiam fundalem & veritatem feudi, non debet feudum periclitari obnegationem quae non facit feudum dubium. Satis enim fovecumbere in pensandis quod optinet loci tenentis in l. cum qui paraverit in princip. & ibi Bartol. ff. de iurejur. Bartol. in l. qui ex mensis opposit. Alexand. ff. iust. Bald. in §. vassallus si feudum, si de feud. de fensil. consuet. si inter dom. & agrat. in vassallus feudat. & in l. contra negationem. C. de iure Aquilia & que dixi in l. error. C. de iure & salignis in l. i. Tabrigensi. Et hoc non apparet de dolo & malitia vassalli, quia dominus esset ipse originalis inventor in habitantibus haeres, & tamen vassallus qui ab eodem accepit in feudum vel haeres vassalli visum dicta originali investitura, nihilominus negaret eum esse dominum, & impediret executionem contractus & actum dominicalium de facto: tum quia haec esset contraventio pactorum quae facit concessionem liberalem: revocari. l. vltim. C. de reue. donat. Tum quia eiusmodi negotio recidit in primam istam speciem.

15. Quantum ad tertiam negationis speciem, videtur prima facie operari penam commissi, ex quo per exitum litis apparet ipsam dependentiam fundalem fuisse controversam & abnegatam per vassallum, probatam vero per dominum, qui interim privatus est fructibus feudi facti & negatus: vassalli ergo locus commissio. Nec obstat quod vassallus eandem personam agnovit, eique fidem & omnia iura obtulit, quia primo non obediit ratione veri loci dominantis: & sic nihil obtulisse videtur, quia feudum & dependentia feudalis non personalis est, sed realis. Secundo non solum male obtulit, sed etiam abnegavit veram dependentiam feudalem, & interim dominum exclusit & litigare coegit. In contrarium arguitur non esse locum commissio, quia vassallus agnovit personam auctoris in verum patronum, eique omnia semper iura obtulit: & sic non est verus, dominum ipsum abnegatum, quamvis obtulerit ratione alterius loci quidem per dominum praesenti & tandem probati: & sic non verificatur verba huius §. per vltim., saltem non omnia verificantur, & consequenter cessat ejus dispositio, praesertim penaliter. Omnia enim verba statuti convenire debent & verificari priusquam locum habeat ejus dispositio, ut dicit super §. 30. gloss. 3. num. 5. & infra §. 38. num. 42. Confirmatur, quia hoc commissio principaliter agitur de injuria facta personae, cui, & non rei insensibili debetur juramentum fidelitatis, quod semper eidem personae fuit oblatum. Tum est quod vassallus peccaverit circa rem, non tamen circa personam: ergo non est locus huiusmodi commissio, quod non est querendum nec consolidandum rei, sed querendum personae, ut late probatur infra eodem quoque §. ultimum.

16. Quid dicendum? Respondetur avertendum, quod in consilio est patronum esse dominum & pos-

sessorem utriusque loci dominantis. Et tunc cum veroque causa & in omnem eventum agnoscatur in patronum, cessat penam commissi, quia patronus non debet iura sua liquidare periculo vassalli, qui non absolute abnegat, sed actorem ipsum recognoscit. Aut vero dominus non erat possessor utriusque loci dominantis, & locus est commissio, puta si patrono petenti fidelitatem sibi fieri ratione case quam possidet: offerat vassallus fidem praestare ratione cuiusdam castri quod patronus non possidet, & in quo nihil iuris praetendit: tunc enim vassallus negans patronum esse patronum ratione case, frustra negationi suae addit vel praemittit esse patronum ratione castri, etiam offerendo eisdem & iura in illa qualitate, utpote quum id sit omnino a negotiis & impertinet. Si enim verum sit & probetur id eodem modo ab illo patrono ratione case, quo impugnet vassallus, & non moveri à castro quod assensum vassallus, constat patronum denegatum esse in patronum: & ita secundum praedicta videtur distinguendum in hoc tertio specie.

17. Et quod haec nostra distinctio multum habeat aequitatis, non sive vera & necessaria, Probatur triplici fundamento, quia aliquo sequente absurdum & inconvenientiam. Pone in primo casu, videlicet quando uterque locus à patrono possidet, feudum in veritate moveri à castro, & tamen patronum in facta manu praesentem esse illud moveri à castro, & impignare obligationes factas in castro vel ratione castri, tunc enim vassallus cogitur carere feudo usque ad finem litis, vel recognoscere patronum ratione case, & sic praedictare iuri & honori feudi sui, vel denegare patronum ratione case, & subire periculum commissi & perpetuae amissionis feudi, si forte patronus probet moveri à castro, nisi dicamus ut supra, quod hoc causa denegatio non inducit commissum, etiam contra veritatem probata, quia proprie non denegatur patronus, nec superioritas personae, sed superioritas certe rei, quae utrumque de se sit principaliter per nositas supra eisdem num. 12. Tamen satis est quod non est tam plena & projecta negatio quoniam sonant verba huius §. & sic cessare debet dispositio ejus penaliter.

18. Secundo, & fortius probatur, quia hoc casu non videtur esse voluntaria negotio, de quo loquitur textus, sed necessaria, quia non potest vassallus aliter habere provisionem feudi sui, quam non sit alius dominus vel possessor castri cui possit adiri vel intercedere, ut sic vassallus per manus hostem recipiat, iuxta §. 60. infra eod. nec posse consuli vassallo ut etiam principaliter recipiat in fidem per manus supremam ad revocationem patroni, ex quo patronus non recusat, sed offert recipere illum in fidem ratione case, nec potest dici quod in omnem eventum saltem per provisionem debeat vassallus recipi, ex quo sive unum sit, sive aliud, semper est idem patronus, quia utramque vassallus consensit sub hac inerta alternatione recipi in fidem, patronus non tenetur hoc facere, sed potest ex gere fidem praesenti in specie & forma certa, aliquo sui feudo usque ad finem litis, & sub eventum victorie quantum ad fructus damna & interitus & impensas.

19. Tertio, facere videtur quod incertitudo quae in utraque parte dubitans vel alternative concludit, nunquam nocet. l. quod si dubiter, de ibi Bar. Pau. ff. de acquir. vel amitt. hered. Aug. Alex. in l. galliar §. si em. col. 3. ff. de lites. & postea. Alex. in l. ubi iussum non apparet §. qui illud aut illud stipulatur. in l. inter stipulantes. §. 2. col. ult. ff. de verb. obligat. Feb. in c. 2. col. 11. decretorum. Sed haec ratio non militat in hoc casu, quia tunc demum procedit, quando non sit consensio ad alteram tantum dubitationis partem, sed consensio in qualibet: hic autem partes non consentiunt in qualibet, sed in utraque differentia, quia patronus vult recognosci in ratione case, vassallus autem hoc non vult, led vult recognoscere

* Incertitudo
quae concludens
non vincit

ratione castrî, quod recusat patronus. Præterea utraque pars alternativè non tendit ad eundem finem, quia in altera feudum efficitur de pertinentiis loci humilioris, in altera fit de pertinentiis loci nobilioris. Rationes autem præcedentes & maxime secundam fundamentum *num. 18.* concludunt.

* Solent.

20. Et sic in questione nostra* concludo demùm quòd in prima specie negationis procedit hic textus & nullamodo in secunda, nisi probata malitia ut dixi *supra eodem n.* sed nec in tertia specie locum habet hic §. nec pena committit, dummodo, ut dixi, vassallus offerat recognoscere patronum alterius loci spectantis ad eandem patronum. Secus si offerret cum recognoscere ratione cuiusdam loci in quo patronus nihil præterit, tunc enim impertinens & negatoria esset huiusmodi oblatio, & remaneret negatio pura recedens in priorem speciem, quia in effectu esset denegatio & respectu personæ, & respectu rei. Et licet nunquam viderim huiusmodi questionem accidere in facto, tamen sæpe potest contingere. Quid enim si idem sit dux & comes, & præbendat feudum tanquam comes, vassallus autem vult cum recognoscere tanquam ducem? Decisio patet ex prædictis. Nobilitas enim & excellentia rei dominantis non facit in hoc varietatem juris, nec magis inducit representationem diversarum personarum vel patronorum in pluribus nobilioribus quam in pluribus humilibus feudis. Et sic infero, quòd si vassallus negaverit prehensores esse patronum tanquam comitem, sive ratione comitatus, agnoscendo tamen eum patronum ratione ducatus: quod etiam si probatum fuerit à domino feudum prehensum moveri à comitatu, & non à ducatu, quod non propterea fecerit in commissum, quia non est denegatio & iniuria facta ipsi personæ, quod æquè principaliter hic attenditur & consideratur in hoc textu ut ipsa denegatio dependeat veri loci. Et hoc nisi constaret vassallum fraudulenter vel scienter huiusmodi denegationem fecisse, quia tunc non potest negari, quin fuerit in dolo, indevotus, & ingratus in observantia fidelitatis & clientelæ, & sic locus erit commissio cum effectu.

21. Rursus prælatam conclusionem & illationem nostram singulariter limita, ut procedat quando idem est dominus utriusque loci dominantis jure & nomine suo proprio, tanquam verus proprietarius. Secus si solum nomine alieno, ut tutor duorum pupillorum, vel nomine dignitatis, in qua non habet nisi titulum & administrationem, sed non dominium & proprietatem, ut in episcopo duorum episcopatuum. Unde si tutor nomine primi pupilli manum iniecerit feudo, vassallus autem contendat moveri à secundo pupillo, & ejus nomine offerat eidem tutori fidem & iura: si negat feudum moveri à primo pupillo, convictus amittit feudum. Idem dico, si obulerit recognoscere prehensores in patronum nomine suo, & in hoc non est dubium. Idem si negaverit feudum dependere ab episcopo à quo prehensores pretendit illud moveri, quia convictus amittit feudum, quantumcumque eundem prehensores recognoscere voluerit tanquam episcopum, sed non eisdem Ecclesie, sed ratione alterius episcopatus.

22. Vel ipsimet prehensores nomine proprio ad causam suam pariter, vel è contera, quoniam episcopus non est dominus bonorum suæ Ecclesie, sed procurator. *cap. 1. de donat.* Et ipsa dignitas vel Ecclesia est patrona, & abnegationem palli. & si ad feudum committitur per notatam *cap. quoniam ad hoc, de offi. delega.* & quæ pulchre tradit Baldus *num. 159. supra eodem lib. 3.* secundum novam interpretationem, & secundum veterem *cap. 159. lib. 2.* Ubi dicit regem fungi vice duorum personarum, & quòd magis attenditur persona intellectualis sine dignitate & republica quam persona principalis, quæ dicitur

nom & instrumentum illius personæ intellectualis. Facit Bald. *conf. 218. lib. 3.* secundum novam Lugdunam quæ est contra secundum veterem Brixiam editionem & quæ dixi in *Seyl. curia parlamenti part. 1. lib. 50.* & quod dictum est in prælato, idem in marito quem vassallus offerret recognoscere nomine proprio feudum moveri à propriis uxoris patronis, vel è contra. Hic nedum diversæ personæ representantur, sed etiam in veritate sunt diversi patroni: & sic indebitus honos alii oblati, non purgat in aliquo injuriam illatam vero patrono, & commissio ei debetur.

23. Secundo quæro, Vassallus negavit prehensores esse patronum, & sic habuit provisionem feudum, ut in §. *sup.* Tandem inventum est idem feudum moveri à prehensores, non* tamen immediate, sed mediate. An & quando locus sit huic §. Respondo. Distinguedum, aut ille superior patronus non tenet feudum medium tanquam apertum ad manum suam ut infra §. 55. & tunc non est locus commissio nec alicui pœne, sed debet prehensores declarari nulli, cum adjudicatione damnorum & impensis vassalli, quia superior patronus nihil iuris habet in subvassallo, sive in vassallo mediato, nisi in *ca. u. §. 14. & 55.* & ut dictum est supra §. 1. *gl. 7.* feudum non dicitur proprie & simpliciter moveri prout hic textus requirit, nisi à patrono suo immediato, & non à patrono mediato, nisi in casu prehensores feudum medi. Non tamen dico quin alias multatè mereatur vassallus, si iniuriatus fuerit superiori patrono, cum sit licitus medietum patronum. Sed hoc nihil ad commissio pœnam. Nec obstat quod habetur in *l. imperator. §. si non de probib. feud. alien. per Feder.* si vassallus dominum domini sui offenderit, feudo privatur, & ad dominum immediatum revertitur: quia illud loquitur in materia noxæ seu felonie cadentis in dictum, nec adhuc continuo feudum committitur: sed ita demum si vassallus à domino suo immediato requisitus fuerit satisfacere majori domino & contempserit, quia tunc etiam dominum suum immediatum offendit. Et pariter dominus immediatus si à domino suo requisitus, ut vassallum offensorem de satisfactione requirat, contempserit, dominum suum offendit & feudum amittit, quod est intelligendum quando dominus immediatus habet potestatem & facultatem hoc præstandi, & non dominus superior, qui nullam habeat jurisdictionem in subditis vassalli, prout dicitur in *ca. l. §. in super.* vassallum requisitum teneri silium vel domesticos qui superiores offenderent, ad eum pro satisfactione deducere vel à se separare, ne videatur particeps criminis.

24. Sed nimium error, recte ad distinctionem nostram. Aut verò superior patronus tenebat feudum ad manum suam jure & portitate feudali, & tunc si prehenso facta sit vel sustentata in hac qualitate, & vassallus simpliciter abnegaverit patronum, locus est huic §. Cui autem acquirerit feudum commissum, an prehenso, an patrono mediato, dicemus in *d. §. 55. gl. 10. quest. 10.* Si vero prehensores sustinuerit manus iniectionem simpliciter nomine proprio vel ad causam feudi superioris, & non ad causam feudi medi jure feudali possit, non erit locus commissio: sed idem dicendum quod in priore casu, quia patronus tenens feudum ad manum suam jure feudali, nihil potest facere nec administrare circa illud, nisi in qualitate domini superioris jure feudali feudum inferioris possidentis, ut dictum est supra §. 1. *gl. 4. quest. 132.* Secus si possideret feudum medium jure domini vel proprietatis, sive tanquam unum feudo superiori, sive seorsum & separatum, quia utroque casu licet verò & immediatus patronus vassalli negotiorum; & hoc quando iuste possideret. Secus si iniuriatus quisquam vassallus potuerit ei fidelitatem jurare ut evitaret prehensores & litem, tamen si noluit

* Negant dominum utrum privanda sit feudo si probaverit alium immediatum esse dominum.

* Persona intellectualis privanda sit feudo si probaverit alium immediatum esse dominum.

obsequi illicito inuafori, & maluit negare omnia ut inuaforem conturbaret & debiliorem redderet, etiam si non nominavit, nec asseruit verum dominum, quia non audebat vel ei non expediebat ut saepe usu venit sub tyrannis & inclinationibus regnorum. Tantum abest ut verus dominus ante litis exitum reversus, debeat eam resumere vel commissum petere: ut potius debeat gratias agere vassallo qui maluit per absolutam abnegationem excludere, vel quadamtenus repellere inuaforem, quam eum iuvare recognitione & iurium solutione. Quod si ob id ejectus fuerit ab inuafore, etiam per sententiam commissi ab eo obtentam, verus dominus restitutus, debet etiam redintegrare vassallum qui damnum & periculum subiit, ut vero domino magis commendaret, & nimis absurdum esset melioris esse conditionis eos qui potentioribus adulantur, quam qui vero domino & veritati prodesse voluerunt. Quod si vassallus neutrum dominum curabat, sed hac occasione tantum sibi negotiari & libertatem venabatur, nullam meretur gratiam. Idem in similibus.

35. Tertio quarto, Circa praxim hujus § utrum habeat locum* in negatione ubicumque facta, sive in iudicio, sive extra? Et videtur quod tantum in ea quæ fit in iudicio, quia per negationem non amittitur feudum ipso jure, sed demum per sententiam, ut dicemus infra eodem quest. 6. Et communis* practica est patrono incumbente feudo prehenso & fructus suos faciente, sive prior possessio statim abnegat initio litis, ut nedum impediatur omnino commissarios reddere rationes: sed eos & se à prehensione eximat, sive initio intercedat ex eo quod res sit censuaria & non feudalis, vel quod moveatur ab alio, & tandem moras pertæsus, vel confidens de jure suo, negat prehensorem esse patronum. Tunc prehensor concludit, non solum ad hoc quod prehensio sua declaratur valida, sed etiam ad hoc quod feudum declaratur commissum, & ei adjudicatur cum fructibus à tempore manus injectionis, & abnegationis. Reus autem concludit ad finem nullitatis prehensionis, & absolutionis à conclusionibus actoris cum damnis & ineresse, & pendente hac lite, feudum per provisionem restituitur veteri possessori. Et æstimo nunquam visum fuisse practicari hunc §. ratione negationis extra iudicium, vel aliter quam modo præfatio factæ.

26. In contrarium arguitur, quia textus iste non distinguit quando, ubi, vel quomodo fiat negatio,* nec tolluntur jura per non usum, ex eo quod casus non accidit: vel accidit ex eo quod hi quorum intererat tacerunt, per notata Cy. in l. 1. C. *quasi long. consuetud.* & supra in præm. gloss. 1. Consuetudo autem §. nostri loquitur simpliciter generaliter in negante, & si intellexisset de negatione judiciali dumtaxat, facile & abique dubio expressisset: igitur generaliter debet intelligi per jura vulgata. Tum in negatione quæ est extrajudicialis, adest eadem ratio commissi, videlicet ingratitude & offensa, in eo quod est forma essentialis, & causa prima & finalis feudi, videlicet in fidelitate. Facit quod illi textus *in usibus feud. supra eodem num. 4. num. fin.* allegati generaliter procedunt etiam extra iudicium. Et sic concludo, quod sive hujusmodi negatio fiat in iudicio in quo de hoc principaliter agitur, sive in alio iudicio incidenter, sive omnino extra iudicium, dummodo seriose & deliberatè, habet locum pœna hujus §. Secus si per lubricum linguæ non perseverante vassallo, *argumento l. quicquid calore. ff. de reg. jur.* nec enim lubricum linguæ ad pœnam facile trahendum est, inquit Modestinus in l. famosi. ff. ad l. Jul. *mojest.* & leviter dictum contemnendum censet. l. mica. C. *si quis impera. maledic.*

27. Quarto quarto, utrum ad vitandam pœnam hujus §. liceat vassallo, qui negavit* pœnitere. & patronum agnoscere? Andr. Ifern. in d. 1. §. *vassallus si feudum in fin.* & ita Præpos. Mediola. §. *si de feud. defuncti. controu. fuer. inter domo. & agn. in usibus feud.*

Tom. 1.

tenent, quod non, etiam re aliâ integra, quia delictum est consummatum; & jus patrono acquisitum. l. *qui ea mente. ff. de fact.* & hoc innuit textus noster qui ex simplici negatione disponit feudum amitti per verba præsentis temporis. Jacob. autem de Bell. in d. §. *vassallus*, tenet licitam esse pœnitentiam usque ad litem contestatam, & sequitur Jacob. Ardizo. in *summ.* & Bald. Alvarot. Præpos. d. §. *col. 2.* ubi limitant primo, ut etiam ante litem contestatam pœnitere non possit, si vassallus dato à iudice termino ad respondendum negaverit, per notata Baldi in *Auth. contra qui propriam. C. de non num. pecun.* & in addit. ad Specul. in tit. *de positio. col. 4.* Secundo, dummodo reficiantur impensæ, & damna; & salvo ut etiam post litem contestatam usque ad sententiam pœniteri possit, si ætas vel alia iusta causa patrocinetur. *argumento l. de atate §. ex causa. & §. seq. ff. de interrog. all.* Alii censent locum esse pœnitentiae quando per eam relevatur adversarius ab onere probandi: sive antequam probaverit: per l. *eum qui juravit in princ. ff. de iurejur.* Bart. l. *qui ea mente. oppos. antepen. ff. de fact.* Bald. in d. §. *Vassallus si feudum. & in l. contra negantem col. 1. C. de leg. aquil.* & certe postquam actor propter negationem judiciali & litem super hoc contestatam gravatus fuit onere probandi, non debet esse locus pœnitentiae etiam in pœnalibus. Et ita firmat Andr. sicut vulgo *Barbatias cons. 83. col. 3. lib. 3.* sed non proinde sequitur licitam semper esse pœnitentiam ante probationem.

8. Resolvendo dico, quod si negatio fiat in iudicio, ubi principaliter de hoc agitur, (quia ex qualitate loci & instantiæ augetur delictum, & apparet de majori liberatione) amplius revocari non potest invito patrono, & volente probare feudum à se moveri, quoniam delictum est consummatum, & jus commissi patrono quæsitum, eo ipse, quod extitit conditio hujus §. Unde res non est amplius integra. Et sic non obstat d. l. *de atate. §. si cum similibus ff. de inter. action.* Et hoc nisi eodem contextu antequam patronus acceptaverit, & concluderit ad commissum, tunc enim ex brevitate temporis & subita revocatione non videtur factum, vel indeliberate, & non ex animo factum, l. 3. ff. *de divor. l. quicquid calore cum concor. gloss. ff. de reg. jur.* Si vero extra iudicium, vel incidenter in alio iudicio ad hoc non intentato, non ita præsumitur seriose & deliberare factum, nisi ex circumstantiis negationis, vel perseverantiæ appareat: quo casu saltem postquam patronus acceptavit, vel negationem ad animum revocavit: idem puto, quod in principali iudicio ut pœniteri non possit dummodo negans non sit minor, sed legitima persona, ut statim dicitur. Si quidem manifesta & deliberata denegatio patroni in ejus conspectum; tamen extra iudicium vera feloniam est, ut pragmaticorum termino utar, id est, noxa seu rebello vel ingratitude privatione digna.

29. Quinto quarto, Utrum sufficiat sola* negatio ad effectum commissi? Respondeo, sufficit ad acquirendum jus, & actionem commissi. Et non intelligas de simplici negotiatione defunctoria, sed de abnegatione seria deliberatè & principaliter facta, quando principaliter agitur de jure dominico feudali, sive dominus sit in ipso actu prehensionis feudalis vel in præparatoriis prehensionis, vel post prehensionem ad illius executionem vel effectum impediendum vel ad impediendum aliam prosecutionem quam dominus feudalis jure actionis faceret, ut si jure actionis peteret relevium vel quintum pretii, de hac enim seria abnegatione cum hac emphasi & cum hoc impedimento prehensionis vel actionis domini privativa, vel ad minus suspensiva jurium & ætuum dominicalium loquitur, & sic intelligitur hæc consuetudo & similes consuetudines, ut dixi infra §. 42. & hæc demum abnegatio sola sufficit ad acquirendum domino feudali ipsum jus commissi. Sed ad declarandum & adjudicandum commissum, requiritur probatio patrona-

§ 11

* Negatio feudi extra judicialia utrum necat negantem vassallo. * Praxis.

* Non usus non tollit legem.

* Pœnitere an possit vassallus.

* Negatione sola utrum feudum committatur.

tus, seu fidelitatis quæ incumbit patrono, sive per literas, sive per textum d. §. *vassallus ibi, & inde convictus fueris*. Fac. cap. 1. §. *item si vassallus ibi, domini probatio erit, de controu. invest. in usibus feud.* Guld, Pap. deci. Delph. 454. dicit quatuor probanda à patrono, de cuius veritate liquebit. *infra eodem quæst. 11.* ex quibus convincitur error eorum qui putant non requiri libellum nec novam instantiam in hac pœna commissi: cum enim sit opus probatione: ergo articulis seu positionibus facti, ergo libello & defensione & litis contestatione: frustra vero & inepte citant Ludov. Rom. conf. 70. col. 6. *versic. 3. principaliter.* qui citat Bald. in l. *supplicare. col. 2. versic. 3. & ultimo notabili.* *Cum lite pend.* ad hoc quod ubicumque pœna resultat ex aliquo emergenti in iudicio, nunquam ad illam pœnam requiritur novus libellus aut litis contestatio, quia Baldus ibi loquitur expressim quando notorium est notorio juris pœnam deberi. Ita quod nihil inquirendum superest, & addit Bald. quod est notorium iudici ut iudici. Et in eisdem terminis loquitur Roman. in d. conf. videbimus quando apud acta constat de negatione, & de articulo juris & facti ut stante statuto quod falsificans aliquid de actis perdat causam statim quod aliter litigantium deprehensus est falsificasse, aliud non requiritur. Secus ergo quando de veritate facti superest inquisitio. Tunc enim novus libellus & nova instantia requiritur, ut hic.

30. Sed quaeritur, an sufficiat probari juramento patroni ex delatione vassalli? Jacob. de Bell. Bald. Alvarot. Præpos. & omnes in d. §. *vassallus*, tenent quod non, & quod hoc casu non amittitur feudum per l. *eum qui*. Ubi Bart. Bald. Alexand. Jason. ff. *iurjurand.* & per textum in *Aubent. de orient. & semiff. §. studium vero, verb. hac autem dicimus.* & ibi gloss. ver. *voluit collat.* Sed ego considero, quod hæc iura nihil concludunt in præfenti, quia loquuntur in actionibus in quibus per inficiationem condemnatio crescit, ex eo quod ratione inficiationis actor gravatur onere probandi, & gravamen probandi est causa majoris condemnationis: unde cessante huiusmodi gravamine quod cessat per dilationem, & susceptionem juramenti, sive rei, sive actoris, cessat commodum intuitu gravaminis concessum. *text. in d. l. eum qui*, & ibi per omnes scribentes. Hic autem amittitur feudum, non ex eo, quod propriè patronus gravatur onere probandi, sed propter ingratitudinem vassalli, & injuriam illatam patrono. Et non sumus in terminis in quibus condemnatio crescit, seu duplicatur per inficiationem; sed in quibus ex inficiatione tauquam ex injuria & delicto consummato oritur jus & actio ad commissum & repetitionem feudi, quicquid omnes alii dixerint. Unde ego sum in hac nova sententia, quod etiam si patronus non probaverit aliter se patronum quàm per juramentum voluntarium à negante delatum, nihilominus debet obtinere in actione & conclusionibus intentatis ad commissum. Et super quibus reus litem contestando quasi contraxit. l. 3. *de pecul.* & huic pœnæ se subiecit l. *imperatores de jure fisci.*

31. Quia juramentum deferens censetur transigere, l. 2. ff. *de jurejur.* Unde juramenti delatio æquè habet locum in omni materia, sive merè civili, sive pœnali, in qua potest transigi, & indubitanter ex parte illius qui potest renunciare, vel disponere de eo, de quo agitur, ut notatur per doctores in l. 3. ff. *de jurejur.* per Panorm. & alios in cap. si. col. 8. 9. *de jurejur.* Sed vassallus potest* renunciare feudo, & transigere super toto jure, quod habet in eo. Igitur post actionem intentatam per patronum ad commissum, sive ex capite negationis, sive alterius feloniz, vel ingratitudinis, potest vassallus juramentum deferre, quo suscepto & præstito per patronum, tanquam lite juramento decisa, feudum manet confiscatum & amissum: quia super ipsa confiscatione, sive super factio feudalis conditionis ad finem confiscationis facta est delatio & præstatio juramenti: igitur

* Qui potest renunciare, potest juramentum deferre.

necesse est, quod super hoc tantum operetur quantum transactio, vel renunciatio deferentis. Secus in d. l. *eum qui*. & similes, ubi non deferitur juramentum super pœna dupli, sed solum super simpli, quo sine gravamine probationum obtento, deficit conditio, ex qua futura erat pœna dupli.

32. Et ista clare procedunt in terminis consuetudinis nostræ vel similis, quæ non requirit aliud quàm negationem veri patroni. Secus in terminis d. §. *vassallus*, si feudum sit de consuetudine Infubrix, vel simili. Ubi etiam requiritur scientia in negante, & quod convincatur; tunc enim tametsi deferat juramentum actori, an sit verus patronus, vel non, & is se esse juraverit: bene apparet patronum fuisse denegatum, sed non apparet scienter fuisse denegatum, prout ille textus requirit, etiam si in iudicio fiat denegatio. Imò ex eo quod reus deferat juramentum actori, quædam insurgit præsumptio ignorantiz & bonæ fidei in persona ipsius rei. Dico tamen, quod etiam in terminis dictorum usuum feudaliu, poterit actor acceptare juramentum sine præjudicio commissi, & probandi ad hunc finem de scientia rei negatoris tempore negationis. Nec tenetur aliter acceptare, ut etiam reus potest reintegrare revocare vel limitare suam delationem ut non sit super toto, sed solum super instantia & expensis, videlicet quod si actor juraverit se patronum, obtineat in jure prehensionis & lucro omnium fructuum hæctenus & ad usque congruas oblationes & in omnibus expensis, absque tamen pœna commissi: sed actor probare paratus non tenetur acceptare taliter limitatam delationem, sed tantum si super toto deferatur, prout quandoque expedit reo sentiente se convictum iri, ad vitandum majores expensas. Et sic subvertitur in hoc omnium hæctenus feuditaru sententia minùs digesta.

33. Illud tamen cum illis fateor, quod si reus nolit juramentum deferre actori, & actor semiplenè, vel etiam plus quàm semiplenè probaverit, non debet ei deferri juramentum* necessarium in supplementum probationis ad finem hujus ingratitudinis probandæ, & commissi obtinendi: quia ubi agitur de ingratitudine probanda, requiritur vera, liquida & indubitata probatio, ut in *usibus feud. in l. unica. quot test. sunt necess. ad proband. feud. ingratit.* & est textus in simili. & ibi expressim notat Bald. non posse juramentum deferri in supplementum in l. *fin. in fin. C. de secund. nups.* Bald. in l. *fin. C. de revocand. donat.* ubi latè Francisc. Ripa. in *repet. quæst. 75.*

* Juramentum necessarium non habet locum in commissio, vel ingratitudine.

34. Et generaliter, ubi agitur de probando aliquem incidisse in pœnam (quod ego intelligo ex delicto vel causa accedente delicto) requiritur liquidissima probatio, unde non est locus delationi juramenti in supplementum, ut notant Bald. & alii in cap. 1. *qualit. domi. proprie. feud. prin.* dicens, quod in pœnis liquidissime constare debet. *per l. in testamento. 1. quæ tamen nihil facit;* (sed non est opus in re clara immorari) ff. *de cond. & demonstrat.* Idem decidit Bald. in l. *Titus. in fin. ff. de libert. & posthum. in l. 1. collat. 2. verb. ex hoc patet. C. de his que. pœn. nomine.* & ibi Jason. col. 2.

35. Juramentum* autem propriè non est species probationis, sed levamen ab onere probandi. per textum in d. l. *eum qui in princip. ff. de jur. jur. gloss. 2.* & ibi Alberic. in l. *eum de indebito. ff. de prob. no.* Joan. And. in cap. *bonæ de electio, in no. cell.* unde quando fit mentio de probatione per modum probationis, ut si satis probaverit, non deferitur juramentum in supplementum probationis. *consil. 56. in fin. lib. 7.* de quo tamen dicendum ut ibi noviter distinxit, & pariter in negotiis gravioribus & ubicumque. lex vel statutum requirit liquidissimas vel dilucidatas aut indubitatas probationes, nunquam deferitur juramentum vel supplementum, ut per multa quæ referre nolo, tradit Jaf. in l. *admonendi col. 22. in lect. & repet. col. 93. ff. de jurejur.* Fely. Philip. Decius in *rub. de proba. Hippo. de Masfil. in*

* Juramentum non est probatio, sed levamen probatio.

reper. Rub. de prob. fo. 16. ad quos pro allegationibus remitto. Aliud est de juramento voluntario, vel judiciali, quia cum procedat de consensu partis, æquè semper admittitur, ut confessio.

36. Adverte tamen quod quamvis neque secundum dictos usus feudorum, neque in terminis nostræ consuetudinis, admittatur juramentum in supplementum ad probandum ingratitudinem & commissum feudi, tamen bene deferretur ad perficiendum probationem patronatus, & fidelitatis, & ad declarandum rem controversam esse feudalem, & negatorem esse vassallum, saltem in terminis generalis hujus regni consuetudinis, secundum quam feuda afficiunt res & non personas, & non concernunt statum personæ, sicut nec certa patrimonialia. Unde nisi aliàs feudum esset tale (ut ducatus vel comitatus) quod merito iudicibus videretur causa gravissima, & excepta à regula. d. l. admonendi. Locus esse potest delationi juramenti necessarii ad declarandum rem esse feudalem, censualem, vel alaudialem inter eosdem, sicut ad declarandum esse de conquestu, vel antiquo patrimonio. Et sic concludo quod si in iudicando reperitur plene & dilucide probatum rem esse feudalem moventem ab actore denegato, adjudicabitur ei jure commissi. Si vero probatio sit plus quam semiplena, sed non omnino perfecta, poterit deferri juramentum in supplementum probationis, concurrente verisimilitudine, & alio non obstante, quo præstito res controversa declarabitur feudalis, & actori adjudicabitur omne jus feudale in ea cum fructibus præteritis à tempore manus injectionis, & futuris usque ad fidelitatem factam, vel debitè oblatam, sine aliqua commissione vel confiscatione feudi pro hac vice. Quod si postquam hujusmodi sententia in rem transivisset iudicatum, vassallus iterum denegaret, absque dubio locus esset pœnæ hujus §. Ad hoc optimè facit cap. asserere mihi gladium, & quæ ibi notant In hoc. Panorm. & omnes canonistæ, quod in una & eadem instantia ex vehementi præsumptione (quæ sufficit in civilibus) fertur condemnatio in civili, super restitutione & adjudicatione rei: & super sedetur in punitione vel pœna criminali, in qua clarior & certior exigitur probatio. l. fin. C. de probat.

37. Sexto quaero, utrum in casu hujus §. aut alterius ingratitudinis & felonix feudum committatur * ipso jure, an vero per sententiam? Et Bald. in cap. quæ in ecclesiasticum. col. 7. de const. dicit semper amitti per sententiam, nisi quando amittitur per lapsum temporis, puta ob non petitam investituram infra annum & diem, quia tunc ipso ipso jure. Sed communis & vera omnium doctorum sententia est, quod nunquam amittitur ipso jure sed tantum per sententiam, sive propter negationem, sive propter non petitam investituram infra annum & diem, sive propter feloniam, aut aliam quamcumque causam amittendi feudum, excepto solo casu venditionis vel alterius alienationis, & traditionis domino irrequisito, in quo amittitur & ad patronum revertitur ipso jure. Et ita tenet gloss. & ibi Alvarot. Præpos. in l. imperialem. §. callidis, in verb. revertatur. de prohib. feud. alien. per Feder. & pulchrè Bald. in conf. factum sale est. lib. 1. ubi dicit, quod licet feloniam alienantis puniatur per legem contractus ipso jure, secus in feloniam delicti, vel alterius cuiuscumque culpæ vel fraudis, quæ purgatur per conditionem ex moribus, causæ cognitionem & sententiam. Idem vult Petr. Jacob. in tit. de condit. ex l. imperialem. & in tit. seq. Prac. Papi. n. in for. lib. quo agi. ad revoc. feudi in verb. nec superfluis ex eo liberis. collat. 8. Alvarot in d. l. imperialem. §. præterea si quis. collat. 1. Cardin. Flor. in cap. 2. col. 3. quæst. 7. de feud. & pulchrè Alexand. conf. 124. omnis superfluis. col. 1. lib. 1. Guid. Pap. deci. Delph. 164. Franc. in 4. parte feudo. num. 115. Ratio, quia feudum non debet amitti sine culpa, & ea probata causa cognita. Et sic requiritur

Tom. I.

sententia cap. sancimus de feud. sine culp. non amitt. cap. 1. de natu. feud. cum similibus, nisi cum vassallus domino irrequisito alienat & tradit, quia tunc factio proprio se privat & eximit feudo, & in accipientem nihil juris transfert, & sic ipso jure ad dominum revertitur. Unde si diligenter inspicias textum dictorum usuum feudaliū, invenes, quod hoc solo casu textus feudorum utitur verbo liberæ reversionis, dicens quod liberè ad dominum revertitur. d. §. callidis. quod tamen glossa ibi limitat respectu venditoris: sed quantum ad emptorem non putat amitti, nisi per sententiam, quod est intelligendum in emptore bonæ fidei, qui fortè emit tanquam alaudium, & habet regressum de evictione, quo non debet privari. Secus, in eo qui scienter & mala fide emit, qui etiam pretium & evictionem amittit, & ita sentiunt ibi gloss. & doctores.

38. Non obstat, quod videtur alius esse casus in quo ipso facto amittitur, videlicet in l. hac edictalis in fin. & in d. l. imperialem. §. firmiter. ubi dicitur, si in publica expeditione vassallus vocatus infra competentem terminum non fuerit comitatus dominum per se, vel alium, nec cum adjuverit, saltem de dimidia parte redituum unius anni, amitti feudum, & dominus in usus suos illud redigendi modis omnibus habeat facultatem, unde decidit Joan. Rainald. in d. §. firmiter. col. fin. quod dominus hoc casu propria autoritate feudum tanquam commissum accipere possit: quamvis dicat esse tutius expectare sententiam declarationem. Sed ad hæc respondet Jacob. de S. Georg. in invest. feud. in verb. & promi. eodem dom. suo præst. servi. qu. fin. quod d. §. firmiter debet intelligi secundum finem dictæ l. hac edictalis. ubi dicitur vassallum debere prius de hoc conveniri, ergo causæ cognitio & sententia præcedere debet: & bene dicit, quia leges & jura debent invicem suppleri & concordari. l. unica. C. de inoffic. den. cap. cum expediet. de elect. in 6. Unde subiungit ibi Jacob. patronum non posse etiam hoc ultimo casu feudum propria autoritate prehendere, & se ita consuluisse. Et verum dicit quantum ad privationem, seu confiscationem ipsam, sed non quantum ad prehensionem respectu supremi principis, ut in rege nostro qui si vassallos, & subvassallos suos ad publicam expeditionem certo termino comparituros & profecturos vocaverit, quod vulgo vocant * bannum & retrobannum, negligentium feuda, seu eorum fructus terminis lapsis prehendantur, sive saisiantur, & commissariis sub manu regia supponuntur.

39. Adde alium casum singularem, in quo feudum ipso jure amittitur, quando quis est vassallus immediatus supremi principis, contra quem committit crimen læsæ * majestatis. Tunc enim licet cætera bona patrimonialia ipso jure non confiscentur, sed tantum eorum administratio, statim à crimine contracto amittatur. l. fin. C. ad leg. Jul. majest. quicquid dicat gloss. Joan. Andr. in cap. statutum. in verb. cum secundum leges. de heredit. in 6. de quo fufius diximus. infra §. 198. tamen feuda quæ ab eo tenet, ipso facto amittit, secundum Bald. in d. §. callidis ad fin. post Jacob. de Bell. in Authent. de incest. nupt. in princ. col. 2. Et quamvis non sit de hoc textus expressus, est tamen magna ratio, propter concursum duplicis infidelitatis & felonix, videlicet in regem, vel republicam, & in patronum, & maxime quando est feudum ligium, in quo est strictior obligatio, ut dictum est supra §. 1. gloss. §. num. 5. 6. Reperio autem, quod Andr. Isern. & Præpos. in unico de vassallo. decrepi. a. in usibus feud. & Zali. in epito feudo. in 3. parti. dicunt pariter feudum ipso jure committi in crimine læsæ majestatis, sed loquuntur præsupponendo quod in hoc crimine fiat honorum confiscatio ipso jure, quod est falsum. Adde alium casum, scilicet in cap. Felicis de parit. in 6. Ubi feuda quæ offensores Cardinalium Ecclesiæ Romanæ tenent ab aliquibus ecclesiis ipso facto confiscantur, & acquiruntur ecclesiis à quibus moventur.

S ff ij

* Feudum non committitur ipso jure, sed per sententiã.

* Bannum & retrobannum.

* In Majestatis crimine, quæ admodum feudum amittitur.

40. Sed advertendum, quod dicta constitutio, quæ est Bonifac. 8. non habet, quantum ad hunc articulum, vim legis in regno Franciæ, & personis, & ecclesiis regni, in quo omnia temporalia subsunt jurisdictioni supremi domini nostri regis, qui nullum in istis recognoscit superiorem. *cap. per venerabilem. versic. in super. quisit. sine legiti.* quod procedit nedum in temporalibus omnium secularium, sed etiam in bonis temporalibus omnium ecclesiarum hujus regni. Unde respectu bonorum temporalium, etiam ecclesiæ, & ecclesiastica bona, in hoc regno consuetudinibus regni, legibus & constitutionibus regis Franciæ, & non jure canonico, vel legibus pontificiis regulantur & judicantur, *per cap. quoniam 10. cum ad verum venimus est. 96. dist.* Facit quod refert Bald. in *cap. cum venissent. col. 2. de eodem qui mis. in possess. caus. rei servan.* quod procedit etiam si essent feuda decimarum: quia ratione feudi sunt temporalia, & soli seculari jurisdictioni in hoc regno subdita, per notata infra §. 68. Imò etiam procedit dato quod bona ecclesiarum à quibus dicta feuda dependent, essent facta immunia, & ut vocant, amortizata, quia bene possunt eximi ab oneribus & juribus utilibus, seu pecuniariis, sed non à suprema jurisdictione & recognitione supremi domini regis Franciæ propter supremam & indivisibilem majestatem coronæ suæ, per ea quæ latius dixi supra in *proæ. gloss. §.* Hinc dicit dom. Jord. Bri. in *repet. §. contrahentes. cap. Romana. de for. compet. in 6.* quod constitutiones lib. 6. & similes summorum pontificum, non ligant in regno Franciæ, in præjudicium temporalis jurisdictionis. Unde ad alium similem casum, de quo in Clem. 1. *versic. aliis vero feudis. de penis.* eodem modo est dicendum, de quo infra eadem *quæst.* Modo ad solutionem quæstionis in terminis consuetudinum nostrarum, dico quod ipso jure non amittitur, nec patrono consolidatur feudum propter negationem, vel aliam feloniam. Facit quod diximus supra §. 33. *quæst. 13.* donationem non revocari ipso jure per ingratitudinem, sed demum per sententiam.

* Adversus ingratum vassallum utrum possit incipere dominus à manu iniectione.

41. Septimo quæro, Utrum in * casum ingratitudinis, & commissi possit patronus incipere à prehensione, & manum injicere feudo tanquam aperto? Videtur quod sic, quia omnes doctores dicunt feudum per ingratitudinem statim esse apertum domino. Nostræ autem consuetudines permittunt domino feudum apertum prehendere. Præterea etiam si maxime vassallus in fidem admissus & investitus sit, & hæcenus fidelis fuerit; tamen ex quo noxam privatione feudi dignam committit, ex tunc facto suo alienum se facit à fidelitate clientelari & eam exiit, quoniam peccat in id quod est essentialiale & causa finalis feudi, videlicet contra sacramentum fidelitatis, & legem feudi, quam abruptit, unde non debet ei prodelle, nec ad impugnandum manum dominicam potest allegare admissum se esse in fidem, quam non servavit. *l. cum proponas. 2. C. de pact. cap. frustra. de reg. jur. in 6.* Tum si feudum aperitur, & prehendi potest quando vassallus desinit esse in fide per mortem, vel illicitam venditionem, aut donationem, multo fortius quando desinit esse in fide per delictum & feloniam commissam in patronum. Tunc enim nedum est interrupta, sed violata fidelitas, & nedum patronus caret vassallo qui sit & maneat in fide, sed etiam habet infidelem & inimicum, qui discedendo à fidelitate insurgit in patronum, & sic videtur habere locum dispositio §. 1. supra eodem. Contrarium puto, quia etiam si esset facta confiscatio vel privatio ipso jure, tamen, non nisi præcedente sententia declaratoria debet res occupari & apprehendi. *cap. cum secundum de heredi. num. 6. cap. licet episcopus de prob. eod. lib.* quod multo fortius congruit observari, ubi ipso jure non fit privatio, ut vassallo qui non potest privari nisi convictus causa cognita: & interim * etiam post judicium parium à quo provocavit, manere debet in possessione. *cap. fin. quo temp. mil. investi. per*

* Pendente lite super commissio vassallus manet in possessione.

deb. in usibus feud. quod procedit etiam si alias esset privatus ipso jure, per notata gloss. & doctores in leg. imperialem. §. callidis. §. firmiter. de prohibi. feud. alien. per Feder. Bald. Præp. in l. hac editali. in fin. de pact. tenend. & jura. firm. in usibus feud. Et quod non possit patronus propria autoritate prehendere, firmat Jacob. de S. Georg. in *investi. in ver. & romi. eadem dom. suo præta. ser. quæst. fin. Zal. in epis. feud. part. 10.*

42. Facit quod diximus infra §. 74. emphyteutam propter canonem non solum non posse expelli à domino, propria ejus autoritate, quamvis res ipso jure ceciderit in commissum. Et hoc est generale de jure. non esse à prehensione vel executione incipiendum, seu ordine judicii servato. *l. 1. l. fin. C. de execut. rei judica. l. unica. C. de prohib. sequestr. pecun. l. fin. C. si per vim vel alio modo, etiam contra injustum possessorem. l. si deserta. C. si pro publ. pensita.* Consuetudo autem nostra non inducit, nec permittit patrono jus & facultatem prehendi nisi in duobus casibus tantum videlicet primo, quando vassallus non præstitit fidelitatem patrono, sive mutatio fiat ex parte patroni, sive ex parte vassalli, ut supra §. 1. & infra §. 65. Secundo, quando vassallus infra tempus debitum non præstitit catalogum, ut supra §. 9. Igitur nullus est locus feudali prehensione in cæteris casibus, sed remanet in dispositione juris communis, & generalis dispositionis hujus consuetudinis infra §. 162. *l. si cum dotem. in princ. ff. solut. matr. l. quicquid astringenda. ff. de verbor. obligat.* & maxime attento, quod si consuetudo nostra voluisset permittere patrono manum suam injicere feudis propter feloniam vel ingratitudinem commissam, & quæ facile expressisset, & sic cenetur noluisse. *l. unica. §. si vero. C. de eadem. toll. cap. ad audientiam de deci.* & hoc verum puto. Et est intelligendum quando vassallus ante ingratitudinem fuerat in fidem admissus: tunc enim quamvis efficiatur infidelis & ingratus, tamen non potest patronus procedere per viam manus iniectionis, sed per viam actionis, vel querelæ coram iudice ordinario, ad declarationem & adjudicationem commissi.

43. Ab his tamen excipienda sunt feuda immediate moventia à supremo * rege nostro, quoniam specialis est prærogativa fisci regalis, incipere à prehensione vel facta, quod non competit cæteris dominis terrarum etiam merum habentibus imperium secundum ea quæ dixi infra §. 169. In differentis inter fiscum regium, & improprium fiscum inferiorum. Si vero vassallus ingratus nunquam fuisset in fidem admissus vel alias propter mutationem patroni feudum erat apertum, clarum esset quod prehendi posset secundum formam §. 1. supra eodem. vel §. 65. infra eodem. quo facto si vassallus ingratus accederet jura offerens & petens in fidem admitti, justè repelli posset. Si tamen haberet recursum ad iudicem, & negaret objectam feloniam, nisi in continenti verificaretur à patrono, provisio feudi fienda esset vassallo, secundum notata infra eod. q. 40.

44. Octavo quæro, A quo tempore veniant * fructus in materia commissi? Respondeo. Si fundum erat aliàs apertum, & patronus iniecit manum, deinde quia non poterat feloniam in continenti probari, per provisionem feudum relaxavit: certum est, quod vassallo de ingratitudine convicto, feudum adjudicabitur patrono cum fructibus etiam percipiendis à tempore prehensionis. Sed quid si patronus processit via actionis? Et primo videtur, quod fructus non veniant nisi post litem contestatam. juxta regulam *l. certum. C. de rei vendicac.* quia etiam cum donatio * inter vivos ex aliqua causa revocatur, non tamen revocantur fructus, ut est gloss. singularis in *l. singulariter. §. proinde ver. plane in ver. ex causa. ff. de fideicommiss. libert.* quam gloss. ad hoc not. Bald. in *sua margar. in versic. fructus in princ.* Ubi dicit post Ray, quod revocata donatione per ingratitudinem fructus non restituntur. Et ratio est duplex. Prima, quia fructus saltem qui tempore donationis non extabant, sed postea supervenerunt, non cen-

* Fiscus regius incipit à prehensione.

* Fructus commissi feudi à quo tempore debeantur;

* Revocatio donationis non extenditur ad fructus;

sentur donati, nec eos percepit donatarius ut donatos, sed ut proprios ac ex re sua collectos, quod clarè probatur in *l. in adibus. §. in rebus. ff. de donat.* Ubi fructus ex rebus donatis percepti, in ratione donationis non computantur, quem textum ad hoc notat Bald. in *l. fin. collat. 2. C. de ususcap. pro donat.* adde textum in *l. sancimus. C. de donat.* ubi non computantur fructus in estimatione rei donatæ.

45. Hinc pulchrè decidit Angel. in *consil. 331. pro consultationis*, quòd si testator ordinaverit, quod hærede instituto decedente sine filiis, omnia bona testatoris provenientia seu proventura quancumque & qualitercumque restituerentur substituto, quod tamen non debeant restitui fructus percepti ab instituto, quia quamvis debeant etiam fructus iudicio testatoris ante mortem percepti, restitui, quando testator hoc expresse ordinavit. *l. in fideicommissaria. ff. ad Trebellia.* Vel quando sunt conjecturæ probabiles, quod voluit etiam fructus restitui. *l. in fideicommissi. §. quous Possidius. ff. de usur. l. si ita relictum. §. Pegasus. ff. de leg. 2.* tamen in dicto casu testator non ordinavit restitui quicquid ex bonis suis post mortem suam perciperetur, sed solum bona sua omnia voluit restitui. Sed fructus post ejus obitum proventi, nunquam fuerunt in bonis testatoris, nec in ejus hæreditate. *d. l. in fideicommissoria. ff. ad Trebellia.* Adde meliores textus in *l. quod his verbis. ff. de legat. 3. in l. heredes mei, in princ. ff. ad Trebell.* Ubi dicitur quod fructus postea ab hærede percepti, non veniunt appellatione horum verborum, quicquid ex hereditate bonisve meis ad te perveneris.

46. Secunda ratio, quia hujusmodi donatio (& idem de feudo) non revocatur ipso jure, sed demum per sententiam, & ut ex tunc. Ideo ista non procedunt quando donatio revocatur, ut ex tunc, & reus annullatur & ad non causam reducitur, ut in donatione causa mortis donatore convalescente, vel supervivente, quia tunc indistincte fructus veniunt restituendi. *l. cum quis. ff. de mor. cau. donat. l. videamus. §. idemque. ff. de usur. l. si mulier. §. sed si habenti. ff. de legat. 3.* Unde quod Angel. & Alexand. in *d. l. cum quis non* ex illo textu, quod titulus revocabilis non inducit fructuum acquisitionem, debet intelligi & limitari ut procedat, quando est revocabilis, ut ex tunc, & retro annullatur. Et tunc non procedit gloss. *d. l. generaliter. ff. de fideicommissi. libert.* prout in simili habetur in *l. item quod. in l. imperator. ff. in dicit. addit. in l. 1. ff. de legat. commisso.* Secus quando non revocatur, nisi ut ex nunc. ut ex capite *l. si unquam. §. l. fin. C. de revocand. donat.* Et hæc est punctualis ratio & distinctio quam nota. quia Jason. in *d. l. cum quis*, vel in *l. si heres. ff. de condit. caus. dat.* non bene explicat. Igitur idem dicendum in feudo, quod quantum ad revocationem ex causa ingratitudinis vel felonix, regulatur sicut donatio, *infra eodem quest. 37.*

47. In contrarium argumentorum quòd etiam ante litem & controversiam motam veniant, & percipi possunt fructus à die ingratitudinis seu felonix commissæ, sive extent, sive non, sive vassallus locupletior factus sit, sive non, sive patronus inceperit per viam actionis, sive per viam prehensionis, & ita expressim decidunt Guillel. Angel. Paul. Alexand. Jason. in *l. 1. collat. 1. C. de his quibus ut indig.* Ubi dicunt quod vassallus vel clericus, qui commisit causam propter quam meretur privari feudo vel beneficio ecclesiastico, licet non sit privatus antequam feratur sententia, tamen statim à tempore noxæ, tenetur ad omnes fructus restituendos tanquam malæ fidei possessor. *d. l. 1.* Et istud de vassallo sequitur Jacob. de Sanct. Georg. in *investit. in verb. diciturque vassall. promi. non commisit. felon. sol. 13. versicul. Adde. vobis.* Ubi addit rationem, quia dominus petit restitutionem ejus quod aliis fuit suum. *l. videamus. ff. de usur.* sequitur etiam Zaf. in *epito. feudo. part. 10.* Idem in vassallo & donatario

voluit Franc. Ripa. in *repet. l. fin. quest. 66. de revoc. dom.* ubi infert contra clericos omittentes horarias preces, ut tanquam Deo & hominibus ingrati teneantur ad restitutionem fructuum beneficiorum. Et istud de donatario, & vassallo est satis æquum, nec reperio contradicentem. Tamen, rectè jura ponderando non puto verum, sed est dicendum quod non à die ingratitudinis, sed à die controversiæ judicialis, sive citationis super hoc jussu iudicis factæ, prout inquit textus in *l. his solis. ibi ex eodem die quo & controversia. C. de revocand. donat.* quem textum sufficiebat allegare ad hanc questionem unico verbo decidendam: sed quia quæ in collectaneis meis olim multa super his redeggi, non omnino visa sunt inutilia, consultius dixi selectiora paucis deducere, quam perfunctorie defungi.

48. Adverte tamen, quòd *d. l. his solis.* non penitus negat fructus & commoda unquam venire ante litem per citationem libellatam cæptam. Unde puto, quod de jure veniant à tempore moræ, quæ est statim quod donatarius, vel patronus revocavit offensam ad animum. Et voluit uti revocatione donationis, vel commisso feudi, & super hoc donatarium vel vassallum ingratum interpellavit. Non enim locus est revocationi, nisi volente offenso, & voluntatem suam declarante, & in dubio non præsumitur velle revocare nec mutare voluntatem propter solam ingratitudinem, ut inquit Bald. in *l. 1. C. de revocand. donat. & videbis infra eodem quest. 33.* Ex quibus sequitur, quod antequam offensus declaraverit voluntatem suam, & pervenerit ad notitiam integrati interpellati de restituendo, non tenetur restituere, nec aliàs per solam ingratitudinem est constitutus in mora: Facit quod in fortioribus terminis videlicet in terminis *l. si unquam. C. de revoc. donat.* ubi donatio revocatur ipso jure, decidat doctus dom. Andr. Tiraq. in *repet. d. l. verb. revertatur. num. 222.* quod donatarius non constituitur in mala fide, nec in mora, nec tenetur ad fructus, continud quàm scivit donatos liberos restituere donatori; sed tum demum cum donator declaravit, & notificavit donatario velle donationem revocari. Secuta autem declaratione & interpellatione, etiam in terminis nostris, ubi non fit revocatio, nisi per sententiam: satis puto de jure fructus venire etiam ante citationem factam, quum revocans dicatur venire ad rem quæ fuit sua, per *l. videamus. ff. de usur.* Quod autem veniant à die noxæ commissæ, citra aliam declarationem & interpellationem, non puto jure comprobati per prædicta, & *infra eodem quest. 28. 33.* & per quæ late tradit Pet. de Ancha. in *repet. cap. peccatum. cap. peccati venia de reg. jur. in 6.*

49. Ex quibus (quæ ibi videas non refero) sequitur, quod licite & cum bona conscientia, fruitur donatarius vassallus, emphyteuta, quamdiu non interpellatur à dominis, quibus jus revocandi est acquisitum, & pariter clericum qui commisit culpam privatione dignam, licetè frui beneficio, & fructus suos facere, quamdiu à superiore toleratur, ut expressim decidit Innoc. & omnes canonistæ in *e. cum nostris in princ. de conc. præb. quamvis scribentes in d. l. 1. C. de his quibus ut indig. & in l. prædonis. ff. de petis. heredit. aliter voluerunt, except. Phil. Cor. in d. l. 1. qui reprobatur eorum sententiam in hoc, & bene, & cum refert & sequitur Feli. in *e. de quarta coll. 11. de præscrip.* Postremo, quod scripsit Ripa. in *d. quest. 66. in fin.* Clericum omittentem preces horarias teneri ad restitutionem fructuum beneficii, quod fuit dictum à Joan. Cal. in *e. de celebra. miss. quæ sequitur dom. in e. si. col. 1. de rese. in 6. & in §. 142. dist. Clava. in verb. hora can. §. 11. jure non probatur, & verior est contraria opinio Card. & Panor. in *d. c. 1. & licet Rip. in d. 4. in si. dicat se intelligere ita fuisse statutum in novissimo Concilio Later. non apparet, nec hoc moribus utentium receptum est, & sic non obligat, per ea quæ not. gloss. & doct. in c.***

• An titulus revocabilis inducat acquisitionem fructuum.

Contra communè.

Solutio.

1. de treng. & pace. & Joan. Gerson. in *tract. de reg. mora. col. 4.* Nec esset bonum ita statuere, ne laqueus multitudini injiciatur, quod in legibus condendis, & maxime periculum animæ concernentibus summo opere vitandum est *cap. de viduis. 37. quest. 1.* Et latè per Joan. Gers. in *lib. de vita spir. anim. lect. 2.* Non tamen nego, quin aliter superiorum arbitrio puniri debeant.

50. Nono, juxta hæc quæro, Patronus agere cœpit ad declarationem, & adjudicationem commissi, deinde quum per quinque, vel decem annos forte impeditus cessasset prosequi, ipse vel ejus hæres medianibus literis cancellariæ regis restituuntur ad litem resumendam, & secundum ultima acta prosequendam, non obitante discontinuatione: & percemptione instantiæ. Reus consentit homologationi rescripti, & offert procedere sub hac modificatione, quod in casu quo succumbat, non teneatur ad fructus temporis præteriti à tempore litis primum cœptæ, sed solum à tempore præsentationis rescripti & litis renovatæ, utrum bene deat? Videtur quod sic, quia licet princeps possit suscitare instantiam peremptam, vel de morte ad vitam, ut inquit Angel. in *l. tempora. col. 3. C. de tempor. & reparat. appellat.* hoc est gratiosum, & contra dispositionem juris communis, quo perempta sunt acta, & nova de integro instantia opus est. *l. cum lite mortua. ff. judi. solvi. l. proponendum. C. de judic.* Unde non debet concedi in grave præjudicium partis, sed istud censetur exceptum. *l. 2. §. merito. ff. ne quid in loc. publ. l. nec avus. C. de adopt. Et ita per plurimam aresla sæpe obtentum est, ut dixi infra *tit. 4. in rub.* Tamen pro resolutione hujus quæstionis sic distinguendum est. Aut petitur redintegratio litis contra eundem vassallum, qui feloniam commisit, & tunc rescriptum simpliciter homologabitur sine dicta modificatione: quia cum agatur de ejus facto, ab initio constitutus fuit in mora & vera mala fide, quæ non cessavit ex sola discontinuatione prosequendi. Idem puto, ubicumque de simili rescripto agitur contra quemcumque verum malæ fidei possessorem, qui tenetur restituere fructus tempore positivæ malæ fidei perceptos, etiam ante litem motam, ut diximus §. 33. *quest. 10.* Aut vero agitur contra hæredem ingrati, vel ejus successorem, de cujus mera scientia, mala fide non constat, & tunc locus est dictæ modificationi. Amplius nedum si patronus agere cœperit mera via actionis ad commissum, sed etiam si inceperit per viam prehensionis, etiam feudo aliàs aperto: quia recepta semel oppositione vassalli, & feudo provisionaliter ei mancipato, ut infra eodem *quest. 4. & in §. seq. in princ.* procedit judicium tanquam in vim actionis ordinariæ, & in veritate & effectu est actio ordinaria commissi, quamvis remaneat forma scribendi, concludendi ad validitatem prehensionis à qua cœpit instantia. Et ita secundum præfatam nostram distinctionem, intelligenda sunt prædicta aresla, quod est notandum ad duo. Primum in praxi, quia multi pragmatici dicta aresla (ut cætera fere) sine alia distinctione accipiunt. Secundo ad intellectum gloss. 1. in *l. 2. C. de fructibus & litium impens.* Ex contrariarum super ea opinionum, quæ ita debent concordari, ut fufius olim deduxi in collectaneis meis.*

51. Decimo quæro, utrum juri revocandi feudum, vel donationem ex capite ingratitudinis præscribi possit? Breviter dic quod sic, non tamen minori tempore, quàm triginta annis. Itatenent Franc. Ripa. in *repet. d. l. fin. quest. 89.* Et sequitur dom. Andr. Tiraquel. in *repet. d. l. si unquam. in ver. revertatur. num. 315.* ubi idem dicit in revocatione ex capite *d. l. si unquam.* Et istud est clarum quando patronus patitur vassallum tandiu quierè possidere, etiam si aliàs non tractet eum ut vassallum: nec obstat §. 12. *supra eodem.* quia ut ibi diximus, licita est præscriptio inter patronum & vassallum ad conservationem vel induc-

tionem feudi. Nec obstat * constitutio Ludovic. 12. restringens rescissiones contractuum, & similium actuum ad tempus decem annorum: quia, ut deduxi in collectaneis meis in 6. declaratione ad dictam constitutionem, intelligitur de rescissionibus vel distractibus qui fiunt contra naturam actus, ita quod distrahens nitatur contra factum proprium: Secus, in illis quæ fundantur in natura, vel tenore actus gesti: ut distractio vel revocatio donationis, vel infeudationis propter ingratitudinem, vel causam non secutam. vel rescissio venditionis ex pacto appposito, ut *l. sed Celsus. §. 1. ff. de contrab. empt.* Sed quod dictum est non præscribi minori tempore quàm triginta annis,

52. Limite * primo, ut procedat quamdiu offensus & offensus vivunt, & possident respectivè feudum dominans & feudum serviens. Secus, si patronus decederet infra triginta annos, forte post quatuor, aut quinque annos, quibus habuit scientiam, spatium, & opportunitatem conquerendi & commissum petendi, & tacuit, & sine querela decessit, quia nunc non transmittit ad hæredes, ut infra eodem *quest. 33.* quod ego limito nisi in extremis legaret alii, aut aliter disponeret de dicto feudo tanquam commissum, quia tunc hæc voluntas expresse declarata facit cessare præsumptionem tacitæ remissionis.

53. Sed quid, si patronus inter vivos * cedat, vel vendat tertio actionem suam & jus revocandi feudum commissum, quod absque dubio facere potest, *l. fin. C. de hered. vel actio. vendi.* utrum finitur præmoriante patrono, vel vassallo ante querelam intentatam? Videretur quod sic, quemadmodum si non esset facta cessio, utque cessionarius non sit melioris conditionis quam author suus. *l. in omnibus officiis in fin. ff. de reg. jur.* sed eodem jure utatur. *l. qui in jus. eodem tit.* eique noceat, quod & auctori suo obesset. *l. quod ipsi. eodem tit.* & quod non possit cedens plus juris transferre quam habeat. *l. nemo plus. ff. eodem tit.* Sed his & similibus non obstantibus contrarium puto, quia resolutio hujus actionis procedens ex eo quod ante motam querelam præmoriatur patronus vel vassallus, fundatur in tacita remissione, * quæ per expressam cessionem cessat, *argumento l. cum ex filio. §. 1. ff. de vulgat. & pupill.* ubi per Bartol. & doctores. Et sic concludo, quod hoc casu non præscribetur nisi jure communi, videlicet 30. annis, computato tempore cedentis, vel longo tempore contra singularem & bonæ fidei successorem, ut infra eodem *num. 44.*

54. Sed quid, si patronus non cederet hanc actionem, sed alii venderet, vel cederet ipsum feudum dominans, cum omnibus juribus, & pertinentiis suis in genere, non facta specifica mentione de jure commissi, & revocationis dicti feudi? Respondeo. Non transmittit querelam, nec jus revocandi in singularem successorem, ad quem multominus quàm ad hæredem tacitè transmitti possent.

Sed an per hoc, jus commissi extinguatur? Respondeo. Non, quamdiu vivit offensus, cui semel fuit acquisita hæc actio, quæ propriè non est amplius de pertinentiis feudi dominantis venditi, sed habetur tanquam proprietas separata, sicut fructus collecti, relevia, & summa jura cessæ & acquisita ante venditionem feudi dominantis, quæ spectant ad venditorem, & non ad emptorem, per notata latè *supra 1. gloss. 1. quest. 3. num. 36.* hujusmodi enim jura, & actiones jam cessæ, sive pro tempore præterito, non transeunt in cessionarium feudi principalis sub generali clausula jurium & pertinentiarum, sed etiam sine specifica reservatione remanent cedenti, nisi aliàs cedantur, de quo & de effectu clausulæ, cedens jura & actiones, ne extra propositum efferat, remitto ad ea quæ dixi infra. §. 170. Unde nisi venditor aliàs expresse, vel tacitè offensam remisisset, poterit infra triginta annos agere ad declarationem commissi, & condicere feudum, taliterque avocatum, tenebit in feudum ab emptore feudi dominantis.

*Nova declaratio ad constitutionem Ludovic. 12.

*Festem. 1.

*Commissum cedi potest.

*Expresse factæ cessatæ tacitum.

*Instantia perempta à principe suscitatur.

*Præscribi potest ex ingratitudinis causa revocatio.

53. Sed quid, si antequam venditor agere cœperit, vassallus ab emptore, novo patrono, in fidem receptus fuerit? Respondeo, non esse præjudicatum venditori, nisi eo vocato, & non contradicente facta fuerit renovatio investituræ: quia tunc satis consensisse & injuriam remisisse videtur, juxta notata in *cap. ea noscitur de his que si. a pralat. sine consensu. cap. in l. 2. §. voluntatem. ff. soluto matrimonio.*

55. Sed in casu quo venditor dictum feudum condicat & recuperet, an teneatur relevium solvere emptori, quem recognoscere tenetur? Videtur quod sic, quia feudum vere mutat manum. Et si dicatur quod hujusmodi mutatio manus sit ex causa veteri antiqua & debita ante venditionem, hoc nihil concludit, quia non fit hujusmodi mutatio ex causa venditionis, quo casu attendetur tempus venditionis pure, cum ex tunc cedant & acquirantur jura quinti vel subquinti illi qui tunc est patronus, vel ad quem commoda feudalia pro tempore spectant, per notata supra §. 20. gloss. 3. sed fit mutatio per alium modum quam per venditionem; & sic solum tempus ipsius realis mutationis attenditur, quia tunc demum cedit & incipit deberi relevium, & non prius, & sic acquiritur illi ad quem hujusmodi spectat tempore mutationis, non inspecto tempore causæ ejus virtute fit mutatio, & translatio feudi, per notata supra §. 33. *quæst. 2. num. 7.* Confirmatur, quia hujusmodi mutatio non trahitur retro ad tempus ingratitude vel felonie, sed solum ad tempus actionis intentatæ vel motæ, per notata supra eodem *quæst. 8. num. 24.* Et pro hac parte (longiori disputatione omisso) concludo. Non obstat, si quis forte causetur hoc feudum non transferri per modum mutationis, sed per modum revocationis, quia cum revocans non sit patronus, sed alium in patronum agnoscere teneatur, non potest esse reversio ad patronum, sed vera mutatio manus in alium & novum vassallum. Nec etiam obstat si dicatur, quod venditor hoc jus in venditione sibi reservavit, sive expresse, sive tacite, & sic, quod emptor expresse vel tacite consensit hujusmodi revocationem per venditorem fieri, quia non est consensus dispositivus, juxta notata supra §. 20. gloss. 1. *num. 10. & 11.* & satis est, quod emptor non cessit nec transiit hanc actionem in venditorem, sed quod eam reliquit venditori.

56. Et sic non est simile de patrono, qui actionem quam habebat ad commissum, alii cessit vel vendidit, quo casu emptor vel quis cessionarius feudo avocato bene tenetur in fidem cedentis se conferre, sed non tenetur illi aliqua jura utilia solvere, quia brevi manu videtur patronus feudum revocasse, & cessionario de novo infeudasse. Et sic nulla jura utilia sicut nec de qualibet nova infeudatione debentur, ut dictum est supra §. 33. *quæst. 12. num. 43.* sed in presenti casu nihil est tale, imo omnino est nova & vera mutatio in vassallo in alium novum vassallum. Hactenus de hac incidenti quæstione que fuerat omissa supra §. 33. Reducendo ad principalem quæstionem nostram,

57. Secundo, pariter limitanda est conclusio nostra ex parte vassalli, qui noxam admisit, qui si decedat ante controversiam motam, cum patronus sciens habuisset spatium & opportunitatem revocandi & tacuisset, quia non poterit revocare ab hærede, etiam si non sint lapsi decem aut sex anni à feloniam commissa. Sed quid de singulari successore vassalli ingrati, qui vendidit, vel in alium transiit & detinuit vassallus? Videtur idem quod in ejus hærede, prout ex parte patroni dictum est, quasi hujusmodi querela, utpote vindictam injuriæ concernens non egrediatur personas. *per d. l. fin. C. de revoc. donat. & l. injuriarum. in princip. ff. de injur.* Sed aliud puto ne sit in potestate vassalli, privare patronum jure ei quæsitio. Et sic facio conclusionem, quod quando vivit vassallus ingratus statu aliis integro, potest patronus infra 30. annos agere ad commissum feudi, nedum contra ingratum, sed

etiam contra singularem ejus successorem, modo nulla facta fuerit approbatio per patronum.

58. Hanc conclusionem tertio limito, nisi iste singularis successor per decem annos inter præsentem, aut viginti inter abentes sciente patrono possiderit. Tunc enim dico sublatam actionem, & ejus commissum, non tam ex tacita remissione patroni, ex eo quod tanto tempore non iniecit manum nec aliter questus est, quam ex vi præscriptionis singularis successoris. Actio enim personalis in rem scripta, que est perpetua, & durat triginta annis contra principaliter obligatum, vel ejus hæredem, non durat nisi longo tempore contra singularem successorem, qui longo tempore cum titulo & bona fide præscribere potest, ut patet in simili de revocatione per actionem quod metus causa, que durat triginta annis contra metum inferentem, vel ejus hæredem, sed longo tempore præscribitur à singulari successore. Textus in *l. si vi vel metu. & ibi gloss. & doctores, C. de his que vi. met. ve caus.* Simile in retractu conventionali, ut scripsi infra §. 67. ubi multa alia exempla deduxi.

59. Sed quid si singularis successor bene sciebat feloniam commissam ab authore suo? Respondeo. Non propter hoc solum est in mala fide, quia ex eo solo, quod ingraticudo est commissa, non sequitur quod patronus velit feudum revocare, ut not. Bald. in *l. 1. C. de revoc. donat.* Secus si sciret patronum velle revocare, vel si participaret fraudem cum vassallo alienante ad frustrandum patronum spatio longi temporis & remanente in possessione forte titulo conductionis ita quod patronus probabiliter ignoraverit alienationem. Tunc enim non puto patronum excludi solo lapsu longi temporis, quia quando vivit vassallus, justè credit jus suum semper usque ad triginta annos conservari: & est quædam suspicio participatæ fraudis ab acquirente per not. in *l. sicut. §. supervacuum. ff. quib. mod. pignus. vel hypoth. sol.* Unde hoc casu non obstat patrono præscriptio longi temporis, nec prædest tertio aliis habenti titulum & bonam fidem, ut in simili dixi infra *d. l. §. 67.* Et hæc intellige nisi feudum fuisset subhastatum, & per solemne decretum adjudicatum ultimo plus offerenti, quia tunc patronus sive sciens sive ignorans ab omni jure commissi ex quacumque causa præteriti temporis exclusus est, sicut & ab omnibus releviis, & aliis juribus præteriti temporis, nisi ad horum jurium conservationem illa singulariter specificando debito tempore se opposuerit per ea que plenè scripsi infra §. 189.

60. Sed adhuc juxta hæc quæro. Certum est per prædicta, quod simplex scientia vassalli vendentis, qui scit se offendisse patronum, non nocet emptori quominus præscribat, quia etiam ipsi emptori scienti non nocet. Sed utrum positiva mala fides venditoris noceat, puta, quia fuit requisitus & interpellatus de feudo restituendo quod vivens vendidit, & in alium transiit? Videtur quod sic, ut non possit præscribere minori tempore quam triginta annis vivo venditore. *per Auth. mala fidei. C. de prescrip. long. temporis,* que etiam apud nos est in viridi observantia, quicquid meri pragmatici putent, qui nihil aliud sciunt, nisi quod praticari videntur. Contrarium dico, quia dicta Authentica loquitur in eo qui actu est herus dominus. Sed hic patronus nondum est dominus, sed vult adipisci dominium, quia ipso jure non sit revocatio. Et dicta Authentica non debet extendi ultra terminos suos, ut diximus in *d. §. 67.* Secus autem si venditor nedum fuisset interpellatus, sed etiam in judicio conventus, quicquid dicant canonistæ post Innoc. in *cap. cum M. Ferr. de constitu. teneo,* quod isto casu & simili, res efficitur litigiosa, ut plene deduxi infra in *rubri. 4. de prescrip. in 7. casu. in quo cessat prescript.*

61. Item conclusionem nostram, quod huic juri præscribitur triginta annis, Quarto limito, ut procedat vassallo, vel alio possidente. Secus, si ipsemet patronus feudum possideret, & teneret ad manum suam

*Fallen. 3

* Actio ad commissum est in rem scripta.

* Consensus dispositivus.

*Fallen. 2.

* Authent. mala fidei.

*Fallen. 4:

* Refert an patronus possideat jure feudi an jure proprietatis.

faciendo fructus suos. Tunc enim quamdiu sic possidet, non negligit, nec currit contra eum aliqua præscriptio, imò cæpta interrumpitur, quemadmodum non currit præscriptio contra creditorem in hypothecaria, quamdiu pignus vel hypothecam possidet. Textus in *l. cum notissimi. §. lmo. C. de præscrip. 30. vel 40 ann.* Et sic nec lapsu temporis, nec morte patroni, aut vassalli, ante aliam querelam motam extinguitur jus commissi. Quod sane est intelligendum quando patronus intendit possidere * ranquam rem suam jure commissi, ad se reversam, sive, sive tanquam ipso jure reversam, sive tanquam revertendam, ex nunc retineat, sive hoc expresse appareat: quo casu non est dubium, sed ex conjecturis, puta, quia statim post feloniam manum injecit feudo, sive alias aperto sive non, vel quando prius tenebat feudum ad manum suam ex defectu fidelitatis, vel catalogi: & superveniente feloniam, recusavit manum levare vassallo, vel ejus successori, alioquin justa offerenti, vel alias etiam absente vassallo, dixit se nunquam restitutum feudum, sed jure commissi retenturum & possessurum tunc enim apparet, quod possessionem quam patronus prius habebat tanquam directus & feudalis tantum, mutavit (quod ex superveniente feloniam causa facere potuit) in possessionem pleni domini, vel detentionis, ad commissum declarandum, & adjudicandum: quamvis enim non possit de rigore, & sua propria auctoritate possessionem vassalli ingrati funditus intervertere, quin vassallus jura offerens, & noxam negans, debeat saltem per provisionem pendente lite restitui, secundam notata *suprà eodem quæst. 7. & infra eodem quæst. 40. & in §. seq.* Potest tamen patronus possessionem in qualitate simplicis domini feudalis inchoatam alterare, ad retinendum jure commissi, quod sufficit ad interrumpendum omnem præscriptionem commissi, etiam si ultra non procederetur ad veram immutationem possessionis, interversionem, & totalem ablationem possessionis vassalli. Secus si patronus non possideret nec teneret feudum, nisi tanquam dominus directus & feudalis, quia hoc duntaxat modo possidendo, & nihil aliud verbo vel facto declarando, recognoscit & præsupponit dominium utile saltem in habitu pertinere ad alium, habentem facultatem feudi recuperandi justa faciendo, & sic nunquam præscribitur juri investituram petendi, sed bene præscribitur juri excipiendi, quod ratione commissi, vel ingratitudinis competit patrono ad denegandum investituram ingrato vassallo, quoniam tale jus excipiendi est fundatum in jure agendi, quod præscribi potest per notata in *d. l. cum notissimi. §. eo jure.* prout præscribitur, non obstante possessione patroni, quæ cum non exerceatur nisi in qualitate domini directi & potestatis feudalis, non repugnat, imò adjuvat præscriptionem juris commissi, tendentem ad conservationem feudi, adde *infra eodem quæst. 34.*

62. Sed juxta hæc quæro, numquid patronus post feloniam admittam, manum injiciendo feudo tanquam aperto in qualitate simplicis domini feudalis, censetur ipso facto remittere caducitatem sive jus commissi? Videtur quod sic, saltem quando sciebat jus commissi sibi acquisitum, quoniam hujusmodi prehensio præsupponit ad alium spectare proprietatem, ut vocem, sive dominium utile feudi. Contrarium puto, nisi dominus scienter procedat ad alium actum specificum approbationis personæ alioquin ingræ, puta receptionem & compositionem jurium, vel dationem induciarum & similia, de quibus *suprà §. 21.* quoniam simplex prehensio de se magis tendit ad exclusionem & diminutionem jurium vassalli.

63. Sed quid si prehensio ex defectu catalogi? Videtur hunc esse actum approbationis, quoniam implicat tacitam interpellationem de præstando catalogo. Nihilominus, adhuc idem puto, quia cum vassallus ante feloniam fuisset in fidem admittus, & ante domi-

num offenderit quam catalogum traderet, censetur dominus, ad hoc ex causa catalogi non præstiti prehensio ut legitimum haberet ingressum in feudum, quod alias non poterit propria auctoritate prehendere, ut dictum est *suprà eodem quæst. 7.* Et in dubio, * nunquam præsumitur animus donandi, vel jus suum temerandi, ubicumque cadere potest alia præsumptio. *l. si cum aurum & ibi Bart. ff. de solutio. l. eleganter. §. qui reprobatos. ff. de pignora. actio.* Vel etiam alia levis occasio aut conjectura, secundum Bald. in *l. fin. collat. 3. C. de dos. promiss. in l. 1. C. ad Trebell.* Bart. Jason. *l. si non fortem. §. 1. ff. de cond. indeb.* Joan. de Imol. *consil. 29. viso quodam.* Concludo igitur quod simplex prehensio feudalis post feloniam scienter facta, non inducit remissionem commissi, sed nec etiam impedit illud præscribi lapsu temporis, scilicet longissimi, nisi patronus declaret velle jure commissi retinere, & sic incipiat jure pleni domini possidere vel detinere.

64. N. c. adhuc debet patronus in hac pleni domini possessione, vel retentione feudi, omnino confidere, quia quamvis interim non currat præscriptio in actione & exceptione juris commissi, deperit tamen tempore probatio ingratitudinis. Fieri enim potest ut post triginta vel quadraginta annos, non superint testes nec alia probationes feloniam, & tamen appareant antiqua documenta de feudo. Et sic patronus qui non potest docere de feloniam antiqua, tenebitur hæredem vel causam habentem antiqui vassalli investire, & feudum restituere, non obstante quacumque possessione jure proprio tanquam de pleno dominio habita, quia hujusmodi præscriptio non admittitur inter patronum & clientem, vel eorum successores, ut dictum est *suprà §. 12.* Current igitur patroni commissum sibi adjudicari; & hoc casu cum patronus possidet, ex quo potest esse actor vel reus. Et si non tenetur agere, potest facere recipi & examinari quoscumque testes ad perpetuam memoriam. *Authent. sed & si quis. & ibi Bart. C. de testi. cap. Albericus. cap. significavit.* *Vbi omnes canonista de testi.* Si autem non possideat, vicem actoris tantum gerit, & sic non potest ante litem contestatam facere examinari nisi testes, de quorum morte vel absentia diuturna dubitatur, secundum notata per Bartol. in *l. in lege Aquilia si delatum. ff. ad leg. Aquil. per canonistas. cap. quoniam frequenter. ut lis. non contestat.*

65. Sed numquid est inconueniens, patronum non posse etiam quadraginta vel sexaginta annis præscribere conditionem feudi, ex causa præsentis ingratitudinis prehensi, & jure pleni domini possessi, quum possit vassallus triginta annis adversus patronum præscribere conditionem & actionem commissi? Debent enim patronus & cliens pari juri uti *cap. 1. de form. fidelitas. in usibus feud.* Sed hic videtur magna inæqualitas. Respondeo quod hoc casu ideo admittitur præscriptio ex parte vassalli, quia tendit ad conservationem feudi, & non admittitur ex parte patroni, quia tenderet ad resolutionem & extinctionem feudi. Et sic nullum est inconueniens, nulla inæqualitas, * utpote intendentibus ad diversa, sed respectu e-

* Donatio non præsumitur.

* Equalitas attenditur circa idem.

& veritatem commissi. Unde, in casu ingrati-
 tudinis si patronus propria auctoritate feudum non aliis
 apertum invalerit, & spoliaverit vassallum sine cau-
 sa cognitione, quamvis sciret de jure, se non posse
 hac via facti procedere, & feudum alii concesserit,
 non habet locum dicta *Authens. mala fidei*, quæ lo-
 quitur in domino, qui cum effectu vindicare potest,
 & sic non habet locum in eo qui scit se posse ex-
 ceptione repelli, & excludi, & ideo negligit. Decus,
 si in veritate non erat locus commissio, utpote no-
 xa non facta vel remissa, & hoc sciente patrono, tunc
 enim ejus scientia nocet bona fide recipienti ab
 eo. Et nota singularem hanc limitationem ad d. *Auth.*
 quia alibi non reperies. Quid autem juris sit, si
 postquam iste tertius longo tempore, vel triginta
 annis possedit, committat feudum patrono, vel ei-
 dem exacto in sua investitura apposito restituat?
 Dicemus infra §. 69. ne nimium excedatur materia
 hujus §.

66. Undecimo quarto, juxta ea quæ diximus de
 probatione patroni incumbente, an ad probandum
 * ingrati-
 tudinem vassalli requirantur quinque testes
 summæ ac integræ opinionis, ut habetur in *l. unica*
quos test. sine necess. ad prob. feud. ingrat. in usib. feud.
 quæ est lex Henrici quinti, ut probatum est supra
in rubr. num. 40. Guid. Pap. *Decis. Delph. 180.*
 dicit quod sic, sed non loquitur nisi in Delphinatu,
 ubi secundum eum *Decis. 297.* servatur dictus liber
 feudorum, sicut jus scriptum, exceptis quibusdam
 casibus particularibus in quibus consuetudo derogat.
 Ego autem puto * quod vix est ullus textus in
 toto *d. lib. feud.* minus moribus utentium com-
 probatus, vel contraria consuetudine magis abroga-
 tus quàm *d. l. unica.* De quo etiam Accurs. ibi du-
 bitat an sit lex. Hinc in toto hoc regno, & fere
 ubique sufficienter * duo integri testes ad probandum
 ingrati-
 tudinem ad commissionem feudi, vel revo-
 cationem donationis. Et hoc est generale in omni
 causa etiam gravi & criminali, per regulam *l. ubi nu-
 merus. ff. de testi. c. in omni. c. licet universis. de*
testibus. c. tuas. de simo. juxta illud Levitici 35. & D. u-
 ter. 17. 19. *In ore duorum vel trium stabit omne*
verbum.

67. Imò etiam * Papa, per duos testes convinci
 posset, *gloss. singularis in c. præsul. 2. qn. 4.* Panorm. in
c. ut si clericus in princ. collat. 1. de jud. in c. tertio
loco. de probat. Et quod habetur in *d. c. præsul.* quod
 72. testes requiruntur adversus Cardinalem episcopum,
 & 64. adversus Cardinalem presbyterum, & 27.
 adversus Cardinalem diaconum ecclesiæ Romanæ,
 olim inductum fuit propter sanctam & irreprehen-
 sibilem vitam sacerdotum ecclesiæ illius temporis,
 qui te magis quam nomine sancti erant, & è diver-
 so propter improbitatem & suspicionem accusantium
 & testificantium, ut ibi testatur Gratianus. Unde ho-
 die cessante ratione non servatur, ut sentiunt Holli.
 Panorm. in *c. licet universis. de testib.* Præterea (ut
 verum dicam) non erit rationabilis, sed ambitiosa,
 ne dicam tyrannica, constitutio *d. c. præsul.* & similes
 & jam nonnulli tum ad humanas traditiones nimium
 declinare incipiebant.

68. Duodecimo quarto, utrum patronus teneatur
 * probare vassallum dolosè & scienter, saltem lata
 culpa denegasse? Videtur quod sic, juxta textum in *d.*
§. vassallus si feudum, & c. primo in fi. l. Corradi. ubi
 ita decidunt feudum, & pulchre Bal. in *c. ceterum*
col. 2. de judic. Et generaliter volunt, quod in omni
 causa amissionis feudi probandum sit de scientia
 vassalli, ut gloss. Bal. & omnes in *c. 1. quo tempo-*
miles invest. in c. 1. in princ. qua fuit prima caus. be-
nes. amittent. in usib. feu. Et tradit Guid. Pap. *De-*
cis. Delph. 454. quatuor esse requisita. Primum,
 probatio feudi. Secundum, causa privationis. Ter-
 tium, quod vassallus sit major quatuordecim annis.

Tom. I.

Quartum, quod sit talis ut sciat, vel scire debeat rem
 esse feudalem.

Et latiori disputatione omiſſa reſolutivè proceden-
 do diſtinguo, aut negatio ſit principaliter & in ju-
 dicio, aut extra judicium. * Primo caſu, non re-
 quiritur probari ſcientiam, vel latam culpam negan-
 tis. Imò etiam ſi is qui negaret, probaret de
 juſta cauſa ignorantia, non audiretur, nec pœnite-
 re poſſet nedum ante ſententiam, ſed nec ante pro-
 bationem factam à patrono. Ratio, quia negando
 aſſerendo eſſe patronum in judicio, & litem conte-
 ſtando ſuper aſſione feudali & commiſſi, ſeipſum
 facto ſuo huic pœnz & periculo ſubjicit, *argumento.*
l. 3. §. idem ſcribit. ff. de pecul. l. imperatores. ff. de jur.
ſiſei. Et dato quod probata ignorantia negantis di-
 ci poſſit ceſſare rationem injuriæ, quæ non eſt ſine
 dolo & animo injuriandi, *l. 3. §. 1. ff. de injur.* ta-
 men non ceſſat alia ratio, ſcilicet legis feudi ad o-
 nus commiſſi in hunc eventum juxta hanc conſue-
 tudinem conceſſi, & alia quod ſuper hoc litem con-
 teſtando in judicio, & feudum per provisionem re-
 cuperando, ſe huic oneri & periculo ſubdidit, & hinc
 eſt quod non poſſet negator cognita veritate pœnite-
 re, quia ex negatione acquiſitum eſt jus patrono, & ita
 obſervatur. Hanc concluſionem limita, ut infra *eo. qn.*
ſeq. & qn. 24.

69. Secundo caſu, in negatione * extra judicium,
 puto quod habeant locum dicta doctorum in prin-
 cipaliſſima quaſtionis, ita quod novus vassallus qui extra
 judicium etiam ſerioſe patronum abnegavit, ſi po-
 ſtea in judicio non perſeſerit in negatione, & igno-
 ranter id fecerit, ſaltem non appareat de dolo, ſcien-
 tia, vel lata culpa, non amittit feudum. Et ſic pa-
 tronus agens ad commiſſum propter negationem factam
 extra judicium, non poterit obtinere niſi probet
 ſe patronum, & dolum vel ſcientiam negantis
 tempore negationis, vel quod talis fuerit qui ſcive-
 rit aut probabiliter ignorare non potuerit, ita quod
 ſaltem de lata culpa convincatur: quod procedit etiam
 ſi is qui negavit extra judicium, adhuc in judicio
 dubitet, & non agnoſcat patronum, dummodo
 non procedat in judicio ad negationem formalem.
 Sed quid ſi incidenter abnegaverit patronum in alio
 judicio in quo principaliter de hoc non agatur? Reſ-
 pondeo: Idem, quod ſi extra judicium: quia non eſt
 facta hujusmodi negatio animo tranſigendi de recu-
 peratione feudi prehenſi cum ejus conſiſcatione, ut in
 §. *ſeq.* Et ſic ſi concluſionibus ſuper hoc ſpecialiter
 aſſumptis per patronum, reus non perſeſerit in ne-
 gatione formali, etiam ſi nolit agnoſcere patronum,
 aſſtrungitur patronus ad probandum ſcientiam, vel la-
 tam culpam negantis cum conditione feudali, ad hoc
 ut obtineat commiſſum. Non tamen licet pœnitere
 poſt negationem ſerioſe conſummata extra jus, vel
 in judicio incidenter, patrono volente aſſumere onus
 prædicta probandi, per notata ſupra *eo. qn. 4. & infra §.*
70. qn. 3. in fi.

70. Decimo-tertio quarto, Quid ſi vassallus ſit
 minor * annis? Et ſecundum feudum, in locis
 præſatis ſufficit quod ſit quatuordecim annorum,
argumento §. præterea ſi quis. in l. imperialem. de prob.
hib. feud. alie. per Federic. Et quamvis adverſus o-
 miſſionem petendi inveſtituram infra annum &
 diem reſtituatur, tamen non reſtituitur adverſus
 negationem, ſi dolo, hoc eſt ex certa ſcientia ſit,
argumento l. 1. C. ſi adverſ. delict. Et non erit in
 hoc melioris conditionis quàm major, niſi in hoc
 quod contra majorem ſufficit probare præſumptam
 ſcientiam, vel præſumptum dolum aut latam culpam,
 quæ non ſufficient contra minorem viginti quinque
 annis, ſed erit probandum de vera ſcientia vel do-
 lo vero, per notata in *d. l. 1. & in l. auxilium. ff. de*
minor. per Bart. in l. 1. §. nunciatio. l. collat. pen. ff. de
oper. novi nunciat. gloss. Bar. Alexand. in l. ubi exi-

T t t

* Ad probandam ingrati-
 tudinem vassalli quos
 testes requirantur.

* Hic tamē
 numerus
 testium
 ideo vide-
 tur neces-
 sarius, ne fa-
 cile forte
 per viles &
 redemptos
 testes aut
 paucos pos-
 sint domini
 privare
 vassallos
 suos feudis,
 ut notat
 Alvarotus
 in d. cap.
 unico quos
 testes sine
 necessariis.
 * Ingrati-
 tudo per
 duos testes
 probatur.
 * Papa per
 duos testes
 convinci
 potest.

* Probare
 utrum te-
 neatur do-
 minus, se à
 vassallos
 sciente &
 lata culpa
 denegatū.

* Negatio
 in judiciū
 quemad-
 modum
 nocet ne-
 ganti.

* Negatio
 extra ju-
 dicio.

* Negatio
 domini fa-
 cta per mi-
 norem 14.
 annis utrū
 ei nocet.

gitur. ff. de edendo. Tamen attenda nostra consuetudine secundum quam vassallus minor viginti annis non habet legitimam personam circa fidem & homagium, agnitionem patroni, & administrationem feudi, ut in §. *precedenti*, dico quod nec etiam legitimam personam habet ad abnegationem patroni & committendum feudum propter negationem, sive ex certa scientia factam, sive non: & ea non obstante dandæ sunt, vel à lege suppleantur induciæ, de quibus in §. 41. *suprà* eo. Tamen *negatio de se magis concernit malam administrationem, sectionem & dismembrationem feudi, quam feloniam actualem, vel injuriam personalem patroni, unde non nocebit non habenti idoneam ætatem ad administrationem feudi. Si vero idoneam ad hoc habet ætatem, sed adhuc minor est vigintiquinque annis, puto illud servandum quod dictum est in principio hujus quæstionis, ut sive extra iudicium, sive in iudicio principaliter ad hoc intentato negaverit patronum, & probetur de vera & certa scientia, & dolo negantis, amittat feudum, nec possit restitui in integrum, quia adversus verum dolum minores non restituuntur. *d. l. 1. & l. auxilium*. Si autem patronus non probat de certa scientia minoris, sed solum de præsumpta, vel quæ sufficeret ad latam culpam, non sufficit ad obtinendum commissum: saltem etiam probata feudalitate per patronum, poterit minor in integrum restitui adversus negationem ad agnoscendum patronum, & evitandum commissum, per notata doctorum in locis præallegatis, quia hoc est de jure cui consuetudo nostra non intelligitur derogare, quum satis plenum & incommutabile effectum sortiatur contra majores, per notata *gloss. fi. & doctorum in l. postquam lvi. C. de pact. in l. unica. C. si de momen. poss. fuer. appella*. Nec est simile in eo quod habetur *suprà* *ead. §. 1.* ut ibi diximus in *gloss. 7.* quia hic agitur de amissione perpetua & irrevocabili dominii.

71. Sed quid, si minor abnegat in iudicio cum auctoritate tutoris vel curatoris? Breviter dico nihil omnino agi posse, si vassallus sit minor ætate designata in §. *precedenti*. Si autem sit major, sed minor vigintiquinque, idem dicendum quod nuper distinximus: quia auctoritas curatoris non operatur nisi circa legitimam personam iudicii: non autem circa substantiam & effectum confessionis vel negationis; ut notatur in *l. clarum. C. de autho. præstand. per Sal. Sali. in l. unica. C. de confess.* Nihil etiam operatur ubi agitur de donatione, vel delicto: vel ubi manifeste apparet non esse iustam causam authorandi. *l. fin. C. si major factus*, ut hic: quia aut est minor viginti annis & consultius est fidelitatem præstare, vel alium auctorem feudi laudare, vel feudo ad tempus carere, quam negationi periculosa authorari. Quod si curator ex certa scientia malitiose abneget, nullo modo nocet minori, ad quod nihil exinde pervenit. *per regulam l. neque interdicto. ff. de reg. jur. l. penul. ff. de liber. exhib. cum similibus*. Ex * prædictis patet, quod non est differentia in minore, sive negaverit in iudicio, sive extra, sive cum curatore, sive sine curatore: sed hoc solum attenditur, si ætatem idoneam ad fidelitatem præstandam adeptus, dolo & ex certa scientia dominum abnegaverit. Ad validitatem tamen instantiæ & iudicii (si contra minorem agatur) debet curator ei deputari.

72. Decimo-quarto quæro, Quid si episcopus, vel abbas, * aut alius prælatus abneget patronum feudi ecclesiæ suæ? Et idem si quod alius felonizæ crimen in illum committat? Hæc est argumentosa quæstio, & multum, & varie tractata à doctoribus. Ego autem quam brevius & dilucidius licet potiora decisionis puncta tangendo resolvam. Et primo videtur idem dicendum quod in alio quovis vassallo, & quod feudum perpetuo & in totum committatur patrono. *per l. jubemus nullam. C. de sacrosanct. ec-*

cles. Ubi propter delictum prælati qui noluit exhibere navem ecclesiæ ad transvectionem scilicet embolæ (id * est imperialis exercitus ingredientis vel erumpentis. Embola enim Græca vox est, ingressum & irruptionem significans à verbo *ἐμβάλλω* id est ingredior, cum exercitu irrumpeo ut multum deliravit Accurs. in *d. l. jubemus in gloss. 1.*) navis ecclesiæ in perpetuum confiscatur. Et quamvis doctores ibi & ubique solvendo ad *d. l.* dicant quod ibi ecclesia delinquit communicato consilio, est mala solutio & mera divinatio, contra *l. fi. C. de contrahend. empr. & venditione*.

73. Secundo, quia * ecclesia patitur pœnas conventionales & testamentarias, in contractu legato vel quavis concessione rei appositas, sicut pateretur quilibet privatus. *l. legem. C. de pact. l. legem. C. de donatio. l. in traditionibus. ff. de pact. c. Eleutherius c. verum. de cond. apposi.* Et non debet ecclesia esse minoris, sed multo abundantioris justitiæ quam privatus. *c. unico vers. sed diversum. de alien. feud. in usib. feud.* Et omnis fraudis expertus esse debet *ca. per suas. & ibi Panorm. in ult. not. de donat.* Hinc decidit Ang. in *consil. 168. testator in omnibus*, quod hospitale cadit in pœnam privationis rei legatæ, ex facto prioris qui alienavit contra prohibitionem testatoris, qui legaverat sub hac conditione & pœna. Hinc est etiam quod si ecclesia acceperit rem in emphyteusim & cessaverit per triennium in solutione canonis, ipso jure cadit in perpetuum à jure suo, & æque res cadit in commissum ac si esset in manu privati, quia hæc pœna & resolutio inest ex natura rei & concessionis, & ita expressim tenet *gloss. pen. in ver. vel dic. quod vere in constituit. de relig. dom. ibi sequitur Inno. Hosti. Petrus de Anchar. Panorm. gloss. in Auth. qui rem. in verb. repellit potest. in fi. ubi hoc sequuntur Joan. Fab. Bal. C. de sacrosanct. eccles. idem nominatim decidit Bal. in *d. c. unico. ubi sequit. Alvar. in §. inde potest. in fi. de alie. feud. Bal. in consil. 27. reverendissime, lib. 3. Bar. Bal. in 3. notab. in l. placer. & ibi Jalon. lect. 1. col. 4. C. de sacrosanct. eccles.* Ubi dicunt esse aliud in tributo in quo infligitur privatio in pœnam ex dispositione legis, à qua pœna eximitur ecclesia, *per d. l. placer*: sed non eximitur à pœnis conventionalibus & procedentibus ex natura contractus & dispositione hominis. Et quamvis contrarium teneant Archid. in *c. placer rationabilis. 16. quest. 1. Goffred. in summa de immunita. eccles. §. 2. Hosti. in sum cod. tit. §. 3. Joan. And. Joan. de Lig. Anthon. Butri. Henric. Bohic. in d. c. constitutum. de religio. domi.* Ubi dicit idem tenere *glo. in d. c. placer. 16. quest. 1. in vers. translationis*. Sed errat, quia *d. glo.* non loquitur nisi in tributo, juxta *d. l. placer*. idem etiam tenuit Anthon. Butri. in *c. verum. col. fi. de for. comper. Ludovic. Rbma. in singul. 266. vers. in habes quod omittendo*, tamen prima opinio quæ est sententia glossæ utriusque juris est crebrior, melius fundata, verior & tenenda.]*

74. Tertio & in specie in materia feudali decidit Baldus in *prælud. feud. col. fi.* quod si ecclesia recepit feudum & non servat conventiones feudorum quod ab ea aufertur feudum sicut à privato. Idem tenet Bald. in *c. 1. colum. 2. de controvers. feudi apud pares: terminand. in usib. feud. in l. sed si hac §. liberti. in fi. ff. de in jus vocand. in l. fi. ad fi. C. sine cen. vel reliqu. & vult And. Ifer. in *c. 1. col. prima. de cap. Corradi*, quod si ecclesia non præstet servitium impositionem, perdit feudum in perpetuum: & ibi etiam dicit se vidisse perdi feudum dotale, ex eo quod maritus non præstiterat servitium: dicit tamen, quod tam ecclesia quam uxor habent recursum contra prælatum vel maritum, eorumque bona & hæredes ad æstimationem & interesse feudi amissi. In contrarium videtur, quod per abnegationem vel feloniam prælati, non amittatur*

* Negatio magis cadit in malæ administrationem quàm in delictum.

* Felix embola, quid.

* Ecclesia patitur pœnas conventionales.

* Resolutio quæstionis.

* Negatio per prælatum facta, utrum noceat ecclesiæ.

feudum. Primo, quia prælatus non est dominus feudi, nec verus vassallus, sed ipsa ecclesia, cuius & bonorum ejus prælatus est procurator & non dominus, 12. *quæst. c. ult. c. 2. de donat. cum vulga.* unde non magis debet posse præjudicare quam procurator vel tutor. Secundo, quia in bonis ecclesie regula juris est, quod delictum personæ non debet in damnum ecclesie redundare. *c. delictum de reg. jur. in 6.*

75. Super hoc imperator Corradus olim statuit, quod feudum amitteretur, & rediret ad patronum ad vitam prælati culpabilis dumtaxat: & quod post ejus mortem reverteretur ad ejus successorem & ecclesiam, ut refert Obertus in *tit. de cap. Corradi. §. si. de usibus feud.* Et hæc * constitutio tanquam æqua in usum fere ubique recepta est, sub modificatione tamen quod si spectet ad mensam ecclesie, nullo modo, si communiter ad mensam prælati & capituli, pro parte tantum prælati & ad ejus vitam, seu pro tempore suo revertatur ad patronum, nisi etiam ecclesia communicato consilio deliquisset in patronum, ut tenent Alvar. & Præpos. in *d. §. si.* Et in casu quo ecclesia vel capitulum communicato consilio deliquit, quidam ut Odofredus, Alber. Baldus, Paul. in *d. l. jubemus nullam*, tenent quod perpetuo sine spe restitutionis in integrum amittatur. *Idem glossa 3. c. 2. de ordin. cognis. Dyn. in d. c. delictum persona. de reg. jur. in 6. Paul. cons. 259. omnis difficultas in fi. lib. 1. & ita sentiunt Joan. And. Anthon. Butrigar. in c. 1. de dolo. & contumaciis.* Ex quo ista feloniam feudalis non est formaliter punibilis in alio, quam in perpetua confiscatione & amissione feudi. Tamen Specul. in simili. in *tit. de dona. versic. quia si aliquis Baro*, tenet quod si abbas & conventus commiserint ingratitudinem adversus donatorem vel fundatorem, & inciderint in casus *l. si. C. de revoc. donat.* quod tantum personæ quæ deliquerunt efficiantur & alie ibi ponentur. Et istud tanquam æquius sequuntur Petr. de Anchar. Card. & Panorm. in *c. si. de donat.* Joan. Andr. Petr. de Ancha. Domi. de S. Geminiano, in *cap. unico. col. pen. de relig. domibus in 6.* quamvis Imol. aliter distinguat & eum sequatur Philipp. Franc. in *cap. unico. col. si. de relig. domi. in 6.* Videas si vacat, quia propero & nolo omnium scribentium varietates referre. Et hæc est communis sententia dictorum in *c. 1. de dolo & contum. in c. delictus. de simo.* & in infinitis læturis & consiliis quæ omitto, quod propter delictum totius conventus vel capituli non punitur ecclesia, nisi ad vitam delinquentium & quod illis effectis cessat pœna. Et cum ista tanquam communi transit Francisc. Rip. in *reper. d. l. si. C. de revoc. donat. qu. 52.* Ille tamen in puncto juris tenet pro donatore in perpetuum revocatam esse donationem: sed alibi consulendo semper secutus est communem, ut patet in suis responsis. *sub tit. de rescriptis. Respon. 28. num. 20. & Respon. 32. col. 1.*

76. Pro solutione quæstionis nostræ, dicendum quod feudum tantum ad vitam prælati ingrati, & quatenus spectabat ad ejus mensam, ad patronum revertitur, & ita observatur: & ita ultra præallegatos tenuit Oldradus in *consilio 278. in quantum. versic. sed secundum*, & omnes ubique scribentes in materia feudali. Quod si dicas non debere fieri præjudicium nec diminutionem jurium patroni per ecclesiam: Respondeo quod aut ab initio feudum à patrono conceditur ecclesie, & secundum qualitatem & conditionem ejus censetur concedere: si vero sine consensu patroni feudum transferatur in ecclesiam, patronus justè impedire potest vel indemnitàtem accipere secundum ea quæ dicemus infra §. 51. qu. 12. & respondendum ad contraria.

* Intellect. *l. jubemus nullam.* 77. Ad primum * de *l. jubemus nullam*, dico quod loquitur in pœna imposita propter culpam in omitendo, in quo prælati & ceteri quicumque administratores, præjudicare possunt dominis, ut notatur per Thom. I.

dores in *c. 1. de dolo. & contum.* Tum loquitur in re mobili, cujus vilior est possessio, unde non est mirandum, prout etiam quotidiana experientia videtur in simili, in locis in quibus de consuetudine vel statuto, animalia damnum inferentia in pratis, aut vineis confiscantur: si animalia ecclesie negligentia, vel etiam dolo prælati, aut ministrorum damnorum inferant confiscabuntur: tenebuntur tamen illi qui sunt in culpa, ad damna & interesse ecclesie. Et per hæc apparet idem responsum ad secundum: quod est de pœna in omitendo, hic autem agitur de pœna ex delicto in committendo, ad cetera omnia respondeo primo quod resolutio donationis, *ex l. si. C. de revocand. donat.* & commissum feudi ex capite ingratitudinis & felonie, procedunt ex dispositione legis vel consuetudinis feudalis, magis quam ex conventionione.

78. Secundo, quod hujusmodi pœna est à lege imposita in casum, quo ingratitudo vel feloniam committatur per vassallum: sed cum prælatus non sit vassallus, sed vassalli procurator, non potest dici vassallum ipsum quæ est ecclesia, quæ non deliquit, commisisse aliquam ingratitudinem vel feloniam, & sic penitus inspiciendo non verificantur termini consuetudinis & legis feudalis, ex delicto solius prælati. Rationabiliter tamen inductum est, quod prælatus privetur omni commodo & honore quem percipiebat ex feudo, & quod omne illud commodum & honos transferatur in patronum ad vitam prælati, non tamen proprie transferatur nec confiscatur ipsum feudum nec ejus proprietates, quæ vere remanet ecclesie: sed solum talis usus & commoditas, qualem habiturus erat prælatus à quo transferatur in patronum, sine præjudicio ecclesie in futurum.

79. Tertio, ut omnibus satisfiat, si quis instet prælatus esse dominum seu vassallum saltem repræsentativè: Respondeo, esto etiam quod verus esset dominus & vassallus suppositivè loquendo, tamen est prohibitus alienare. & non favore suo, sed favore alterius, scilicet ecclesie & successorum, igitur delinquendo non potest alienare nec amittere feudum, ut in *l. si finita. §. si veltigalibus. ff. de damn. insect. l. Statius. in fi. ff. de jure fis. & est theoria Bar. in l. si quis in tantam. col. 3. C. unde vi. quem omnes sequuntur, ut Paul. in *d. §. si de veltigalibus. col. si. Alex. consil. 30. quoniam omnis datum, num. 10. lib. 1. consil. 23. opportuno consideratis. col. 2. lib. 1.* Fabiani de monte S. Savi. in *tract. de empt. & vend. in 4. qu. princip. quæst. 14.* Franc. Arer. *consil. 14. col. 5.* Dec. in *l. furiosi. ff. de reg. jur.* Matth. de Afflicto. in *const. Neapol. de revocand. aliena. const. hac edita. num. 5. lib. 3.* Fateor itaque quod prælatus omitendo, puta non solvendo canonem, potest præjudicare patrono ecclesie: sed non committendo & delinquendo nisi ad tempus vite sue.*

80. Sed quid si statim cedit, renuntiat prælatura? Respondeo * Cessio habetur pro morte, & omnino quantum ad beneficium cessum velur mortuus est, ut notatur per Cardin. & alios in *Cle. si. de procurar. per Ludov. Roman. in consil. 374. presens est quæstio.* Et ita in terminis hujus quæstionis tenet Alvar. Præposit. in *d. §. de c. Corradi.* Sed numquid potest causari patronus hujusmodi cessionem fieri in sui fraudem ex temporis brevitate & negotii qualitate? Respondeo, non, per notata in *qu. seq. num. 72.* nisi probaret eum qui cessit sinxisse cessionem, & per interpositam personam, vel subditum contractum fructus percipere. Quid si permutavit cum alia æque pingui prælatura? Respondeo. Si permutatio sit vera, quamvis ad frustrandum patronum facta sit, tamen puto non posse patronum conqueri, cum habeat novum verum prælatus qui non commisit ingratitudinem, & fidelitatem debitam renovat, & sic te-

* Cessio pro morte habetur.

netur ei mancipare feudum. Et adhuc nihil potest exigere ab eo qui cessit, nec super fructus prælaturæ quam jure permutationis obtinuit, quali loco primo subrogata sit, quia imo non est subrogata prælatura loco alterius, sed dignus prælatus est subrogatus loco indigni, & sic cenietur purgata injuria patroni, salva tamen actione & accusatione alias competenti pro delicto communi contra offensorem, secundum not. infra eod. qu. 49.

81. Sed quid si dictus ingratus recuperet prælaturam per novam provisionem? Et prima facie videretur non recidere feudum ecclesiæ in commissum. Tum quia illud commissum semel fuit resolutum & extinctum, igitur non riviviscit. *l. qui res. §. arcam. ff. de solut. nec potest de novo aliud surgere commissum vel quasi, quum non fiat novum delictum nec nova ingratitude. l. si unus. §. pater ne peteret. ff. de pat.* Tum quia medio novæ provisionis videtur novus prælatus & novus homo, utpote quum *titulus antiquus & omne jus & possessio præcedens extincta sint, nec reviviscant, sed novus titulus, nova possessio, novum jus, conferatur, ut notant Joan. And. in *c. si hi contra quos. ut lit. pend. in no. lib. 6.* Guilliel. de Mont. Laud. in *extravag. suscepti in glo. in ver. vacantium in communibus.* Franc. Aret. in *l. Pomponius. §. quum quis. col. 3. ff. de acquir. vel amitt. poss.* Quibus non obstantibus puto reviviscere jus patroni, alioquin facile jura hæc feudalia in totum fraudarentur. Ad vitandum autem fraudis occasionem, fit extensio etiam in pœnalibus, ut dictum est *d. §. 20. gloss. 3. num. 6.* Notat Deci. in *l. factum. §. in pœnalibus. ff. de regulis jur.* Si igitur iste offensorem recuperet prælaturam dimissam infra modicum tempus, clarum est quod non censetur dimisisse respectu jurium patroni. *l. plerique. ff. de ritu nupt. l. 3. ff. de divor.* Si autem ex intervallo, & forte pluribus medio tempore mutatis prælatis, adhuc idem puto, nisi ille offensorem ei idem satisfecerit patrono de injuria, eique reconciliatus fuerit. Nec obstant quæ diximus *infra eod. qu. 58.* quia ibi tempore offensionis, offendens non erat vassallus, nec fuit feloniam factæ patrono, nec a vassallo, hic autem tempore offensionis erat vassallus vel loco vassalli, & dominum actu patronum offendit, & sic peccatum fuit ab eo in legem feudi, quod *vitium afficit personam vassalli peccantis, & cum reddit perpetuo indignum (salva gratia & reconciliatione patroni) & ut ita loquar irregularem ad hujusmodi feudum tenendum. Plura alia occurrunt, puta, quando offensorem resignavit consanguineo, vel retenta pensione super feudis quorum erat ingratus: sed nunquam esset finis, relinquo hæc in miscellaneis, seu decadibus.

82. Adverte tamen ad unum necessarium, & non omittendum in hac materia, quod statim mortuo vel mutato illo prælato ingrato, finitur istud commissum seu quasi commissum feudi, quia non est nisi ad vitam vel jus ingrati prælati: ideo finito ejus titulo, ipso jure finitur, & istud est magni effectus, quia si ex conventionem indemnitate live amortizationis inter patronum & ecclesiam, cautum sit quod per mortem prælati non possit feudum ecclesiæ prehendi, nisi post quadraginta dies ab adventu successoris, si interim iusta non fecerit, vel obtulerit, vel si sit conventum, quod per obitum prælatorum feudum non aperiatur, sed per obitum certæ vicariæ personæ, quem hominem viventem & morientem vulgo vocant: his casibus & similibus statim quid prælatus ingratus decessit vel cessit, finitur ipso jure jus patroni, videlicet fructus & perceptio fructuum feudi propter ingratitude ultimi prælati, & debent fructus ex tunc reservari & restitui ecclesiæ, vel novo prælato, velut feudo ipso jure emancipato, donec lapsis quadraginta diebus, vel moriente vicario ex defectu clientis & jurium (nisi debite offerantur) ite-

tum prehendi possit.

83. Decimo-quinto quæro: Quid in *marito? Respondeo. Aut quæritur, respectu rerum dotalium & patrimonii uxoris, aut respectu conjuæltium communium. Primo casu solutio est facilis per prædicta, quia eadem ratio & idem jus est quod in prælato. Et sic dicendum quod feudum in se, seu dominium utile, quod proprietatem vulgo vocant, cum sit proprium uxoris quæ non delinquit, non cadit in commissum, nec acquiritur patrono propter negationem, feloniam, vel ingratitude mariti: tamen quia *quædam dicit matrimonium, maritus habetur pro domino & pro vassallo, & facit fructus & honores feudi suos, & hi fructus committuntur & acquiritur patrono, qui poterit manum injicere, vel declarationem & adjudicationem commissi in judicio petere quamdiu vivet maritus, & durabit matrimonium, & non ultra, cum non sit verus dominus propriorum uxoris. *l. in rebus. C. de jur. dot.* nec possit ea alienare, nec contrahendo, nec delinquendo, ut infra §. 108. sed solum pendente matrimonio habetur pro domino, non simpliciter, sed in quantum maritus ad causam uxoris, & in hac qualitate, ut sæpe dictum est. Unde soluto matrimonio sive morte viri, sive morte uxoris, statim ipso jure finitur illud commissum, & feudum cum fructibus ex eo tempore restituendum est ejus viduz vel hæredi, iusta obsequia & jurapæstanti.

84. Ex quibus infero, si ex conventionem matrimonii conjuges non sint communes, & uxor per se propria sua exerceat & administret, non esse locum commissum propter denegationem vel aliam offensam mariti tanquam mere extranei, prout nec hoc casu feudum aperitur ex capite matrimonii, nec relictum debetur, ut dixi supra §. 35. *versic. Limito tertio;* & prout non nocet ecclesiæ delictum prælati habentis mensam separatam, ut in *qu. præcedenti num. 62.* Secus si etiam cessante societate, mulier dedisset propria sua viro in dotem, quia esset locus dispositionis *d. §. 35.* & in *qu. §. ex capite viri,* secundum quod diximus in principio hujus quæstionis *per l. dote. C. de rei vend. cum similibus.*

85. Sed quid si non separaretur matrimonium morte, nec aliis quoad feudum in se declaratur nullum, sed solum fiat divorcium thori, vel forte simplex separatio bonorum? Clarum est, quodammodo nulla negatio vel offensa attenditur ex parte viri: sed solum ex parte mulieris, quæ sola est vassalla per ea quæ diximus infra §. 106. Sed quæstio est de negatione vel feloniam commissa à viro ante dictam separationem? Et primo videretur, quod hujusmodi separatio superveniens, tanquam res inter alios acta, non possit præjudicare patrono in jure commissi ei acquisito ad tempus matrimonii & vitæ mariti, saltem attento quod adhuc matrimonium perseverat: sed rectè perspicendo, in hoc articulo non proprie & præcisè inspicitur consistentia matrimonii: seu an maritus sit & maneat quasi dominus vel administrator in rem suam, quoad fructus rerum dotalium, & patrimonii uxoris, & quod mentionem fecimus de consistentia matrimonii, id ratione majoris frequentæ dictum est, habito respectu ad id quod frequentius accidit, juxta *l. nam ad ea. ff. de legibus.* prout raro accidit maritum consistente matrimonio privari jure dicti quasi dominii administrationis & perceptionis fructuum: tamen si hoc contingat, etiam per simplicem bonorum separationem iudicis autoritate factam (aliter enim non posset maritus privari jure suo ad commodum uxoris, ut diximus in *d. §. 106.*) satis habetur maritus pro mortuo quantum ad id de quo quæritur, quum super hoc resolutum sit, omne jus suum esse reversum ad uxorem, quale erat in principio contracti matrimonii, *l. ubi ad hoc. l. in rebus. C. de jur. dot.*

*Titulus & possessio beneficii non continuatur in successore.

*Ingratitudo afficit personam ingrati.

*Negatio mariti uxori nocet uxori.

*Maritus æquatur prælato.

Et sic resolutio iure mariti in istis feudis uxoris, resolvitur jus patrono acquisitum ad causam culpæ vel delicti commissi per maritum, qui habebat jus temporale & resolvable, & non potuit committere feudum nisi quantum ad jus temporale & limitatum quod in eo habebat: & sic concludo patronum teneri huiusmodi mulierem separatam, etiam vivente viro, recipere in fidem, & ei feudum emancipare cum fructibus a tempore dictæ separationis collectis bona fide non consumptis.

86. Quod ego limito, nisi patronus probabiliter ostendere possit huiusmodi separationem tantum in fraudem sui esse factam, de quo puto iustitiam constare; si bona supererant sufficientia ad onera matrimonialia, & maritus ea non dilapidabat, nec uxorem male tractabat, nec alia committebat, quæ repetitionem dotis constante matrimonio inducunt: de quibus in *l. si constante*, ff. *solut. matrim.* & *d. l. ubi adhuc*, & *l. in rebus*. Alioquin subsistentibus istis causis separationis, quamvis separatio bonorum partim inducatur ad obviandum ne patronus lucretur fructus feudorum uxoris, & forte hoc cessante non fieret vel acceleraretur separatio: tamen puto resolvi jus patroni. Tum quia separatio quamvis superveniens, fit ex causa iusta antiqua, & debita ante delictum mariti, & jus inde acquisitum patrono. Tum quia patronus certat de lucro, utpotè de pena quæ censetur haberi ex causa lucrativa. Textus in *l. apud Celsum*, §. *authoris*, juncta glossa in verb. *noxæ*, ff. *de except. doli mali*. Bart. in *l. Mevio*, §. *duobus*, col. *pen. de leg. 2.* Alex. in *l. cum mulier*, in *fin. 2. col.* ff. *solut. matr.* maximè cum patrono integra remaneat actio ex delicto communi contra maritum, ad damna & reparationem injuriæ illatæ. *ut infra eod. g. 49.* Mulier autem certat de damno vitando, recuperando, & conservando eo quod suum est, & sic in dubio venit præferenda, quoniam in re obscura melius est favere repetitioni quam adventitio lucro, inquit textus in *l. non debet actori*, in *fin.* ff. *de reg. jur.* Tum in dubio pro repetitione & restitutione dotium judicandum est *l. in ambiguis*, ff. *de reg. jur.* favore dotis cujus causa semper ubique præcipua, inquit Ulpianus in *l. 1. in princ.* ff. *solutio matr.*

* Patronus petens commissum certat de lucro.

87. Sed quid si maritus uxori reconcilietur, & iterum separatione submota (quod qualiter fiat dictum est in *d. §. 106.*) recuperet pristinum jus quasi domini, administrationis & commodi fructuum in feuda uxoris? Dico, quod nisi etiam reconciliatus fuerit patrono, redibit patronus ad jus suum & fructus faciet suos pro tempore mariti, quia vitium ingratiitudinis semel contractum donec gratia patroni deletam sit, perpetuo sequitur & comitatur personam ingrati, sicut lepra leprosum, ut verbis utar glossæ & doctorum in simili in *l. quid ergo*, ff. *de pecul. in l. 3.* ff. *pro socio*. & per not. in simili in *quest. precedenti*.

88. Secundo vero casu scilicet respectu conquestuum, fiat conclusio, quod solius mariti negatio aut feloniam facit feudum in totum & perpetuo committi, & acquiri patrono etiam in perpetuum in præjudicium uxoris. Tum primo, quia maritus constante matrimonio est pleno jure dominus omnium bonorum conquestuum, & non uxor, licet ipsa habeat dominium medietatis in habitu, sed infirmum & resolvable, & quod non exit in actum nec habet vires nisi in puncto dissolutionis vel separationis matrimonii, ut dicemus infra §. 110. Tum secundo, quia maritus potest nomine suo proprio conquestus alienare, etiam dando & disponendo, ut ibi. Tum tertio, quia etiam quod durius est, præter intentionem mariti propter ejus delictum in totum confiscantur non reservata aliqua parte uxori, ut diximus supra §. 53. num. 2. & infra 107. Igitur multo fortius potest statu personæ manente integro, ea confiscare patrono ex causa negationis vel feloniam, quum hoc procedat magis ex natura & conditione rei huic oneri affectæ, quam ex punitione delicti, ut infra

quest. 21. num. 87.

89. Hæc conclusio ampliatur primo etiam si nendum vir, sed etiam uxor esset recepta in fidem feudorum constante matrimonio acquisitionum, etiam si expressè nomine communi, vel etiam per solam uxorem ejus nomine quæsitæ essent, dummodo eadant in conquestum: quia communitas acquisitionis & investituræ non derogat juri & qualitati conquestuum, nec facit quin maritus pleno jure dominus sit & alienare possit, tam expressè refutando, quam abnegando, aut aliàs non in fraudem uxoris, contrahendo vel delinquendo. * Secus si feudum esset acquisitum, ut converteretur in propria uxoris, ita quod non cadat in conquestum. Amplio secundo etiam in conquestibus quæ prius erant propria uxoris, sed in contractu matrimonii dictum fuerit quod sortirentur jus & naturam conquestuum, quia tunc idem & per omnia etiam in præjudicium & damnum uxoris judicatur quod de mero conquestu, imò etiam in præjudicium filiorum uxoris, & ad commodum filiorum viri ex alia uxore ut scripti in *pulchra quæ infra 112.* Secus si solum actum esset quod propria uxoris efficerentur communia, prout alias vidi de facto, quia tunc nullo modo essent conquestus, sed simpliciter communia, tanquam utrique propria pro æquali parte indivisa, ut dicemus infra §. 110. qualitas enim conquestus multum superaddit ultra naturam simplicis communitatis, unde tali casu solum pars viri postea ab eo alienari vel confiscari perpetuo, & non portio uxoris nisi ad tempus mariti, ut in prima parte hujus questionis.

* Differentia inter communia & conquestus.

90. Decimo sexto quæro, quid de negatione vel feloniam commissa per uxorem vassalli? Distingue, Aut quæritur de feudis propriis viri, aut de conquestibus, aut de propriis uxoris. Quantum ad primum expeditum est negationem vel offensam uxoris non magis esse in consideratione, quam negationem vel offensam extranei cujuscumque, salvo si mandato, vel instigatione, aut patientia mariti, aliquid perniciosum molita fuerit in patronum, vel si post factum vassallum gratum habuerit, vel impedierit justitiam patrono suo ministrari, prout infra eod. *quest. 40.* dicemus de offensa facta per filium vel familiam vassalli. Quantum ad secundum, aut agitur de simplici negatione, aut de alia offensa punibili: primo casu sit conclusio, nullo modo attendi negationem uxoris, nisi ad hoc specialiter à viro authorata fuerit, quia tunc in totum nocet utrique, ac si vir ipse abnegasset, alioquin neutri nocet tanquam facta à persona minus legitima. Sed nunquid patronus possit instigare, ut sine præjudicio juris mariti constante matrimonio, dimidia feudalia conquestuum concernens uxorem, declaretur cecidisse in committum sortituum effectum dumtaxat post dissolutum matrimonium? prout in condemnationibus ratione doli vel delicti per mulierem conjugatam commissi diximus infra §. 114. Et non puto ulque adeo lubricum linguæ mulieris curandum, vel ponderandum, & satis est quòd negatio huiusmodi non est facta per verum dominum utilem & vassallum, qui est solus maritus in istis conquestibus per prædicta. Et sic circa conquestus non bonè verificarentur verba hujus §. in negatione mulieris.

* Negatio uxoris utrum noceat marito. Adde Titul. Codicis ne uxor pro marito.

91. Secundo vero casu, dico quod licet possit constante matrimonio fieri condemnatio pro delicto communi exequenda super bonis uxoris soluto matrimonio per notata infra §. 114. tamen non potest declarari nec adjudicari commissum portionis feudalia mulierem concernentis, etiam post solutum matrimonium dumtaxat exequendum. Ratio, quia fieret præjudicium marito, qui interim pleno jure dominus est, & potest liberè vendere, novare aut aliter inter vivos disponere, sine onere societatis uxoris. Sed marito cul-

T t t iij

pa vacanti, nullum præjudicium fieri debet propter quodcumque delictum uxoris, quamvis per delictum mariti, quem sequitur damnatio capitalis, præjudicetur uxori in omnibus mobilibus & conquæstis, sed istud est contra rationem in quibusdam locis usurpata, & nullo modo extendendum, nec trahendum in consequentiam. *l. quod vero. l. quod non ratione. ff. de legibus. ut etiam dictum est infra §. 111. §. 198.* Sufficere igitur debet patrono quod contra mulierem obtineat reparationem & condemnationem damni & injuriæ, sicut pro delicto communi, exequendam quantum ad pœnam pecuniariam super bonis mulieris vel ejus hæredum post solutum matrimonium, & etiam ad judicationem commissi feudorum propriorum mulieris exequendam post solutum matrimonium. Non autem debet adjudicari aliquid commissum super conquæstus feudaliū vel eorum parte, cum patronus habeat virum qui est fidelis & vassallus horum conquæstum pro solido & pleno jure, ut dictum est.

91. Quantum ad tertium, pariter distinguendum inter simplicem negationem & aliam offensam quæ cadit in crimen punibile, ut simplex negatio mulieris conjugatæ non noceat, tanquam facta sit a persona illegitima, nisi prius in illa causa authorata fuerit a viro vel à giudice, quo casu omnino præjudicatur mulieri, quia jus commissi acquiritur statim patrono, & adjudicabitur probato patronatu ut prædictum est. Sed non habebit executionem, nec sortietur effectum constante matrimonio, ne fiat præjudicium viro ad quem spectabant fructus. Et hoc nisi authoraverit uxorem specialiter ad prædictam negationem. Idem si mandaverit vel infligaverit hoc fieri, quia tunc cum sit particeps culpæ, justum est ut sit particeps & pœnæ, secus si tantum in genere authoraverit uxorem in lite mota, vel movenda ratione priorum uxoris, etiam adversus patronum ad defensionem jurium uxoris, & validitatem judicii. Secundo vero casu indistinctè noceat mulieri sine præjudicio mariti, dummodo non fuerit in culpa, ut modo dixi. Ratio * differentiæ inter negationem & aliam offensam, est quia negatio quum non sit nisi actus verbi, jura rerum & possessionem concernens magis quam personas, non est de se crimen, & sic ut inducat privationem feudi, requiritur quod fiat à persona legitima, quemadmodum & agnitio feudi, ut dictum est supra *eo. qm. 13.* Unde quemadmodum mulier conjugata etiam major annis non est habilis ad agnitionem patroni ad subeundum fidem & clientelam, nisi à viro vel à giudice authorata, ut supra §. 35. *num. 3. 12.* ita non est habilis ad abnegationem patroni ad exuendum clientelam & amittendum feudum, imò nec ad simplicem provisionem mediante negatione obtinendum, nisi debite authorata & legitimitata: secus si in cæteris culpis quæ cadunt in crimen de se punibile, quia capax delicti, capax est pœnæ. *l. 1. & 2. C. si advers. delict. l. Impunitas. C. de pœnis.*

93. Ex quibus etiam infero, quod prodigus, cui interdicta est bonorum administratio sine alterius autoritate, committet feudum per offensas cadentes in delictum; sed non per simplicem abnegationem, nisi facta sit in judicio, & cum autoritate curatoris, ad legitimationem personæ. Plus dico, quod si curator interponeret autoritatem ad abnegationem extra judicium non valeret, quia esset interposita voluntarie, & sine justa causa *argumento l. fin. vers. non autem. C. si major. fact.* secus si in judicio solemniter & ad finem obtinendi provisionem feudi prehensi, & adhuc poterit prodigus sicut minor in integrum restitui, nisi de dolo & malitia appareat, juxta notata supra *eo. qm. 13.*

* Alienata per vassallum autem

94. Decimo-septimo, quid si vassallus * ante ingratitudinem quædam membra feudi alienavit, puta sub

centu vel redditu annuo concedendo, deinde abnegavit patronum vel aliam feloniam commisit? certum est feudum revocari, sed an etiam revocentur alienata? Et primo videretur quod non, per *l. his solis. C. de revoc. donat.* ubi si donatarius ante ingratitudinem rem donatam vel partem, quocumque modo aliàs legitime alienaverit, non revocantur res alienatæ. In contrarium, quia sicubi, maxime tamen in feudis viget illa regula, resoluta jure datoris resolvitur jus acceptoris, ut in *c. 1. §. rursus. quib. mod. feud. amitt. c. 1. §. quid ergo de invest. de re ali. facta c. unico. §. præterea. de capi. Corradi.* Præterea hoc videtur de mente consuetudinis nostræ, quia si feudum aperiatur sine culpa & delicto vassalli, puta morte: resoluta sunt interim omnia jura eorum quæ acceperunt & acquisierunt à vassallis, nisi sint infeudata & approbata à patrono, qui aliàs toto feudo liberè fruatur. Textus supra §. 28. & infra §. 39. Igitur multo fortius quando feudum culpa & delicto vassalli aperiatur, nec videntur similia quando vassallus vendit vel quando delinquit: puta quando vendit, si patronus velit retrahere, obligatur à consuetudine ad solvendum integrum pretium, & subeundum eandem conditionem quam subiturus erat emptor, ut dictum est supra §. 20. *gloss. §. qm. §. num. 26. & 27.* Sed quando vassallus delinquit in patronum contra legem feudi, consuetudo nulli oneri subjicit patronum, sed simpliciter, purè & absolute disponit feudum committi & acquiri patrono, & patronus occupat mere & pure jure feudali, & tanquam patronus, & nullo modo tanquam emptor, vel tanquam privatus aut subrogatus loco privati: igitur intelligitur reverti in statu & forma primitiva in qua emanavit, per notata in *d. gloss. §. qm. §. 5.* Tum licet feudum resolvatur superveniente delicto & facto vassalli, non tamen resolvitur ejus voluntate & facto per eum ad hoc ordinato, sed virtute legis feudalis ab initio concessionis feudi illi impressæ. Et sic jus resolutionis & commissi ante alienationes vassalli erat impressum tali feudo, & membris alienatis, & consequenter non videtur alienationes posse præjudicare juri patroni quod est antiquius.

95. Breviter concludo primam partem esse * veram, quia apud nos feuda sunt patrimonialia. Et ubi habemus dispositionem juris communis, non est recurrendum ad dictos alienos usus feudorum compilatos per Obertum: unde questio nostra potius debet decidi secundum terminos legis *fin. & l. in his solis. C. de revocand. donatio.* quam secundum dictos usus feudorum per notata supra *in rnb. ad fin. num. 50.* Antequam igitur vassallus incidat in ingratitudinem privatione dignam, liberam habet administrationem feudi, sicut rei suæ patrimonialis, salvis juribus dominicis patroni. Unde sicut mediam partem feudi potest vendere, vel donare, irrequisito patrono: etsi post efficiatur ingratus, solum portio quam retinuit confiscatur, & non portiones alienatæ, ut est notum; pariter si alienavit retento censu vel redditu, non cadit in commissum quod fuit alienatum, sed solum jus retentum, & generaliter dico quod solum tantum & tale jus committitur, quantum, & quale invenitur habere tempore ingratitudinis, & rectè perspicendo; consuetudo nostra non intelligitur nisi de re & jure, quod vassallus habet tempore negationis: alioquin sequeretur delictum unius redundare in pœnam alterius, quod est absurdum & inconveniens, saltem in hoc regno, in quo propter multitudinem rerum feudaliū inductum est, ut jure bonorum patrimonialium regerentur, ne commercium tolleretur inter regnicolas, quod accideret si propter voluntariam negationem vassalli, qui forte non est solvendo, resolverentur & extinguerentur omnia jura eorum qui contaxerant cum prædecessoribus suis;

ingratitudinem ab eo admittam, utrum superveniente ingratitudinæ revocetur,

* Jus commissi non extenditur ad alienata.

quæ inconvenientia cessant in prehensione feudali, quæ sit ex simplici apertura seu propter mutationem vassalli, quia facilè est juri patroni satisfacere, & omnia aliorum jura conservare, prout conservantur per media deducta supra §. 28.

96. Decimo octavo quæro: Quid in negatione vel feloniam commissa per * vassallum proprietarium alio habente feudum usufructum? Et videretur usufructum resolvi. Quoniam resolvitur feudum, & omne jus ejus qui concessit usufructum, idque ex causa antiquiori & potentiori, videlicet ex lege feudi concessi ad onus commissi in casum negationis & feloniam, & circumscriptis præfatis visibus feudorum in terminis juris communis: & l. fin. & l. his solis, C. de revocat. donat. decidit in simili Franc. Ripa. in repet. d. l. fin. qua. 3. §. 3. in fin. quod ingratitudo filii donatarii, præjudicat patri habenti usufructum, & facit illum resolvi, sicut aliàs resolutio jure donatoris, &c. Sed hoc non obitante dicendum est in quæstione nostra usufructum non amitti nec resolvi per notata in quæst. præced. & sequent. Nec obstat dicta decisio Francisci Ripa. quia responderetur primo quod loquitur in eo qui habet usufructum immediatè ex generali dispositione legis, eo ipso quod alicui acquiritur proprietates, prout l. cum oportet, & l. fin. C. de bon. que liber. generaliter disponunt patrem habere usufructum omnium bonorum adventitiorum filii familiaris. Et sic facilè resoluta acquisitione proprietatis, eodem modo resolvitur acquisitio usufructus, prout notant doctores in l. fin. C. de sentent. passis in l. Gallus, §. & quid si tantum, ff. de liberis, & posthum. in cap. inier quatuor. de major. & obediens. quod resoluta condemnatione, eodem modo resolvitur acquisitio facta tertio immediatè ex eadem condemnatione, dispositione legis: secus si esset facta facto hominis separato, ut in terminis quæstionis nostræ usufructus non fuit alii acquisitus ex ipsa infeudatione, sed ex supervenienti & separato facto vassalli. Respondeo secundo, dictam opinionem * Francisci non esse veram, probo per textum in l. finali. §. filius. quem allegat, ubi filius familiaris prohibetur alienare, vel hypothecare, aut aliter disponere de rebus, in quibus pater habet usufructum, sine consensu patris & sic prohibitus est alienare, non favore suo, sed favore alterius. Igitur non potest in illius præjudicium etiam delinquendo alienare per jura allegata supra eodem, quæstione 14. numero sexagesimo quinto. Satis est etiam confiscari vel amitti jus quod competit ipsi delinquenti, & non congruit propter hoc derogari juri alteri sine fraude quæsitæ ante delictum.

97. Decimonono quæro de quæstione præcedentibus accommodata quam format Joannes Faber in institut. de usufructu, §. finitur, col. secunda. Vassallus * subinfeudavit feudum suum, vel ejus partem sincere & sine fraude: juxta cap. i. si de feud. defunct. content. sur. inter dominum & agnatum, §. beneficium. & cap. i. §. 1. d. l. Corradi in visibus feud. de quo dicitur infra §. 51. deinde idem vassallus commisit feloniam, vel aliam culpam ex qua potest privari. Utrum etiam subvassallus jure suo privari possit? Et siquidem infeudatio facta sit superioris patroni consensu, extra dubium est, quod non potest privari propter culpam mediatæ vassalli: si autem facta sit sine ejus consensu, secus videtur quasi resoluta jure donatoris. Tamen idem decidit Joannes Faber. quod indistinctè non committatur nisi jus delinquentis, & non jus subvassalli. per textum in cap. i. §. fin. autem dissentiente in fin. quali. olim pater feud. aliena. Ubi dicitur, quod si subvassallus velit recognoscere à superiori patrono, & manere vassallus ejus immediatus, facere potest, & non privabitur jure suo. Et hanc decisionem sequitur Joannes Raym. in l. imperialem, §. illud de prohib. feud. alien. per Feder. Jacob. de S. Georg. in investit. in verbo. dicitur vassalli. promi. non commisit feloniam, col. 3. vers. ulterius

queritur. Zali. in epit. feudo. parte decima. conclusio. 10. in fin.

98. Vicelesimo generaliter quæro, Quid in pensionibus, redditibus, * servitutibus, hypothecis & aliis quibuscumque impositiis oneribus? Quia super his late disputatum est supra §. 20. gloss. 3. per tres totas quæstiones, hic non immorabor, sed in sententia perseverando, dico non resolvi commissum, quod sit & contingit sive mera & spontanea voluntate vassalli, puta refutatione vassalli resignantis & abdicantis feudum patrono, sive aliter, puta quando ingratitudinem seu feloniam committit in patronum. Et ratio illa sufficit quod ipsum feudi dominium utile, quod vulgo proprietatem vocamus, est patrimonium vassalli, & jure patrimonialium regitur, Secus esset, si feudum non caderet in commissum, sed sui ipsius natura per se finiretur: ut si esset concessum ad certa tempora, vel generationes quæ expirarent: quoniam feudum hoc modo per se finire, & feudum facto vel culpa vassalli committi multum differunt: primum cadit in ecclesiam, sed non secundum, nisi ad vitam peccantis. Primum procedit, ex natura patrimonii vel juris originaliter ad certos fines limitati, quos non potest egredi: secundum procedit ex novo & superveniente facto vel culpa hominis, quum de se perpetuum esset patrimonium, & illud habens poterat in perpetuum libere disponere. Simile est in l. his solis de revocand. donat. ubi donatarius habet rei donatæ liberam facultatem ad disponendum perpetuo tanquam de suo patrimonio, licet si contingat eum ingratum esse, possit revocari, unde quæcumque alienat vel disponit antequam ingratus sit, rata manent, & non revocantur per ingratitudinem sequentem.

99. Unde quamvis * Alberi. ibi quem sequitur Francisc. Ripa. in repet. d. l. fin. & And. Tiraq. in repet. l. si unquam in verb. revertatur num. 172. teneant hypothecas tertiis constitutas resolvi per ingratitudinem sequentem: ego sum in contraria sententia quod non resolvuntur, quia etiam totius rei alienatio manet, igitur multo fortius simplex hypotheca, ut etiam dixi supra §. 33. qua. 13. & ratio d. l. his solis. in hoc fuit duplex. Prima, quia tempore alienationis donatarius erat pleno jure dominus. Secunda, quia per supervenientem culpam donatarii non debet præjudicium fieri tertio, cui jus semel est quæsitum, quæ rationes æque militent in constitutione hypothecæ, sicut in alienatione partis domini. Et ita apud nos servatur & generaliter observandum est in patria consuetudinaria, nisi sicubi & quatenus specialis consuetudo loci aliter disponderet, prout consuetudo Trecentis, §. 20. & consuetudo Calvimontis, §. 24. disponunt patronum æque frui feudo sine onere impositiionum reddituum, & hypothecarum in casu commissi perpetui, atque in casu simplicis apertura: sed est nimis durum creditores jura sua in totum amittere. Unde consuetudo Nivernensis. eo. tit. §. 30. vult patronum in casu commissi teneri refundere creditoribus sortem principalem, sed non vult præcisè teneri ad continuanda onera, quod est æquum & rationabile.

100. Vicelesimo-primo quæro, Vassallus * donavit feudum sed non tradidit: deinde negavit patronum, vel aliam noxam commisit privatione feudi dignam: utrum feudum committatur patrono sine onere dicitur donationis? Breviter dico quod sic, quia solum donatario competit oblatio personalis, quæ non sequitur fundum. l. fin. in fi. ff. de contrahend. emp. & vend. cum vulga. Et sicut donator poterat alienare in alium, ita & in patronum. l. fin. §. de donatio. l. quoties. ff. de re vendicat. Nec obstat si dicatur hoc esse verum quando alienat per contractum, secus si dicatur hoc esse verum quando alienat per contractum, secus si per delictum: quoniam si bona confiscaret, * transiret res in fiscum cum onere, & ad

* Servitutes & hypothecæ & familia onera, utrum revocentur per ingratitudinem vassalli.

* Not. sing. contra Alberi.

* Donatum feudum, non datum tamen traditum donatario, utrum propter ingratitudinem donatoris committatur dominum.

* Confiscatio bonorum sit cum onere.

* Negatio proprietarii utrum nocet usufructuario?

* Contra Francisc. Ripa.

* Subfeudata utrum revocentur commissa ingratitudinem vel feloniam per infeudantem.

versus hunc posset donatarius cessante omni donationis fraude, agere ad traditionem. *per l. tutoris. C. ad leg. Julian. de vi public. l. si ut proponis. C. de bon. proscript. l. si marito. in princ. ff. soluto matrim. l. 2. ff. de cap. diminu. l. princeps bona ff. de verbor. obligat. & diximus infra §. 198.* quia hoc est verum quando omnia bona vel quota sub nomine universi confiscantur, quia tunc transeunt cum onere, secus si una certa res tantum, ut hic; unde etiam si maximè constet donationem sincere & sine ulla fraude & cogitatione commissi futuri factam esse, adhuc idem juris est. Idem dico (& hæc est prima ampliatio) si vassallus prius vendidisset feudum recepto pretio, vel illud dedisset in solutum citra traditionem, deinde patronum offendat.

101. Nec obstat quod hoc casu emptor vel cessionarius certant de damno vitando, patronus autem de lucro captando, quia patronus non habet omnino lucrativam causam, quia propter titulum infeudationis præcedentis ad hoc onus factæ, censetur potius reverti ad rem suam, & jus antiquum recuperare, quam lucrati & de novo acquirere. Tum quia jus commissi statim rem ipsam afficit: unde etiam multo fortius (& hæc est secunda ampliatio) si emptor ponat in factum & offerat probare, quod post venditionem sibi factam, venditor in ejus fraudem abnegavit, vel offendit patronum, non est admissibilis: nec hoc sufficit, nisi etiam ponat & probare offerat, patronum fraudem participasse, quamvis aliàs is qui emit feudum possit agere revocatoria, etiam non facta aliqua discussione (ex quo agitur de re debita in specie) contra eum qui postea accepit titulo oneroso, probando fraudem participatam, vel etiam sine fraudis participatione contra eum qui titulo lucrativo accepit, ut tradit Bald. in rubrica. C. de revocandis his que in fraudem credit. sequitur Jas. insti. de actio. §. item si quis in fraudem col. 21. num. 116.

102. Et ratio est duplex. Prima, quia jura, quæ concedunt hujusmodi actiones * revocatorias, loquuntur in alienationibus voluntariis supervenientibus in fraudem præcedentis obligationis, non autem in alienationibus necessariis, quæ fundantur in causa antiquiori, ut hic confiscatio feudi ex capite ingratitudinis, fundatur in prima infeudatione & origine feudi. Secunda, quia patronus qui habet jus, antiquius remaneret in damno, quia non haberet competentem satisfactionem felonix, nisi feudum sibi adjudicaretur, prout secundum legem feudi fieri debet in ultionem injurix. cap. 1. §. denique. que suis prima causa beneficii amittendi. Et hoc nisi patronus fuisset fraudis particeps vel aliàs in culpa. Si vero vassallus voluntarie repudiaret, vel abdicaret feudum patrono, puto non præjudicari præcedenti donatario, nisi juxta notata in dicta. l. quoties. C. de rei vendit. & in dicta rubrica de revocandis que in fraudem credit. & ut compendiosè loquar, idem in terminis nostris dicendum est de refutatione, donatione vel venditione facta patrono, ac sicuique tertio, vel extraneo esset facta.

103. Amplio prædicta tertio, etiam si donatarius vel emptor nanciscatur traditionem & possessionem feudi, antequam patronus conqueratur manum injiciendo feudo, vel in judicio agendo ad declarationem commissi. Ratio, quia * jus commissi est jus reale, & quamvis feudum non fuerit resolutum ipso jure, tamen satis est, quod statim à denegatione vel delicto fuit acquisitum patrono jus vel actio commissi, quæ rem afficit priusquam esset donatario vel emptori jus in re acquisitum. Est enim res feudalis à principio primæ investituræ hypothecata & affecta pro omnibus juribus dominicis & feudilibus, ut diximus infra §. 59. Limitatur tamen, si patronus in vita taceret sciens & habens tempus sufficiens, vel si eodem modo permitteret vassallum vel ejus singularem successorem suum ad vitam offensoris, quia alterutrum morte interposita scientia & spatio sufficienti, perit hujusmodi persecutio, per notata infra eodem quest. 33. & 34.

Amplio quarto, etiam si vassallus ante offensam hypothecasset feudum, vel etiam generaliter omnia bona sua donatario, vel emptori pro securitate contractus: quia sicut hæc clausula hypothecæ non impedit alienationem & dominii translationem in l. si ita quis. §. ea lege ff. de verbor. obligat. l. ea lege C. de condit. ob caus. sic non impedit jus commissi erga patronum: non tamen resolvitur hypotheca, sed remanet & operatur quod discussis bonis a venantis, poterit emptor vel donatarius habere recursum contra patronum per actionem hypothecariam, pro satisfactione suorum damnorum & interesse, juxta notata in simili infra eodem quest. 23.

104. Vicissimo secundo quæro, quid si vassallus ante negationem vel aliam feloniam commissam * locaverit fundos & redditus feudi usque ad tres vel novem annos: an patronus possit expellere colonum ante tempus? Videtur quod sic, saltem quando vassallus nunquam fuerat investitus: quo casu potest patronus si velit incipere à prehensione feudali, & sic expellere colonum, & tantum ei restituere sumptum feminis & laboris si quis sit, ut infra §. 56. & 59. Tum secundo per legem sihofamilias. §. si vir. in quinquennium. ff. solut. matrim. Ubi mulier postquam toto matrimonio recuperavit jus pristinum, non tenetur præcise stare colono apposito per maritum tempore quo erat dominus dotis, ut ibi tenent Bartolus, Baldus, Paulus, Alexander & omnes. Igitur nec patronus, postquam secuto commissio reversus est ad jus pristinum. Tum tertio, patronus non succedit per modum transmissionis juris à vassallo in eum, sed per modum privationis seu negationis juris vassalli: igitur indistinctè non tenetur stare colono, sicut nec proprietarius hoc modo succedens fructuario. l. si quis domum §. primo. ff. locati. Ut est conclusio Bald. in leg. divorcio. in princip. col. fin. versicul. ex præditiis. ff. solut. matrim. In contrarium videtur: Primo quia vassallus poterat locare ad longum tempus in præjudicium patroni: Igitur, multo fortius potuit locare ad modicum tempus. Secundo, vassallus ante feloniam & tempore locationis habebat plenam administrationem: patronus autem secuto commissio quamvis sit successor singularis, tamen est successor necessarius ex dispositione legis hujus consuetudinis, igitur tenetur stare colono. argum. leg. si tutela. ff. de administrat. tuto. & est theoria Alberic. Barthe. in dicto §. si vir in quinquennium. quem Bald. & Saly. sequuntur in l. empt. C. de loca. Steph. Aufre. in additio. qu. Tholo. 420. in fin.

105. Resolvendo dico, quod si vassallus ante admissam noxam locaverit ad longum tempus, cessante fraude noxæ præmeditatæ, & futuri commissi, tenetur patronus stare colono, sicut & cæteris habentibus hypothecas vel alia jura in re, quia feudum non committitur nisi quale est tempore commissi vel delicti, ex quo jus commissi oritur, ut dictum est. Si vero vassallus locaverit ad modicum tempus, tunc aut sine hypotheca, & omnino potest patronus expellere colonum, quia simplex personalis obligatio vassalli non sequitur fundum: aut sub hypotheca feudi, & committitur patrono cum onere hypothecæ, secundum ea quæ in questione sequenti. Respondendo ad contraria, non obstat primò, quia fidelitate & juribus per vassallum oblatis patrono, si patronus non prætendat commissum, tenebitur restituere feudum, & sic pro tempore futuro stabit locatio etiam simplex & solum patronus fructus medii temporis quo prehensio duravit, lucrabitur sine aliquo onere: si vero declaret se velle uti commissio, adhuc idem, nisi in continenti doceat, alioquin pendente super hoc lite, feudum restituendum est vassallo, ut supra eodem, numero vicissimo quarto, & infra eodem, questione 40. Imò ex quo commissum non præjudicat præcedenti locationi ad longum tempus, cessante post justas oblationes

* An teneatur stare colono vassalli ingratum dominum.

* Revocatoria actiones.

* Jus commissi est reale.

oblationes virtute prehensoria, statim debet hujusmodi locatio fortiri effectum. Unde, licet patronus volens prompte docere de commissio, possit recusare leuationem manus respectu vassalli, qui jura obtulit, non tamen respectu tertii habentis jus in re, sive sit subvassallus, sive colonus ad longum tempus, sive emphyteuta vassalli, quibus fructus debebunt restitui à tempore oblationum feudaliu: si vero nullus sit vassallus vel contemnat, poterunt hi sibi providere, juxta notata supra §. decimo octavo.

* Contra
communi-
nem.

106. Non * obstat secundum, quia dico veritatem esse quod mulier soluto matrimonio, tenetur præcisè stare locationi ad modicum tempus factæ per maritum, sicut alias locationi ad modicum tempus factæ per prelatum nomine ecclesiæ, tenentur ecclesiæ & successor præcisè stare. Et ita expressim decidit Joannes de Ana. in cap. querelam, collat. quinta. numero nono, in fin. ne prala. vices suas. Et ratio est, quia maritus tam in terminis juris, quam in terminis nostræ consuetudinis, habet legitimam administrationem bonorum dotalium, sive propriorum uxoris in qualitate mariti: & sic locationi ad modicum tempus alias rectè factæ in qualitate mariti, & ad causam uxoris, tenetur mulier præcisè stare, non obstant theocia Alberici. & Bartholi, & communi sententia in dicto §. si vir. prout plenus dixi infra §. 108. Secus est in vassallo, qui ante commissum propriè non habet aliquam administrationem rei alienæ, sed habet plenum jus in re sua, & quando locat, tantum nomine proprio contrahit, & nullomodo nomine patroni, prout nullam jurium patroni habet administrationem: & sic seipsum tantum obligat, & non patronum.

107. Qui etiam succedit per modum privationis, & non transmissionis: non enim capit jus vel causam à vassallo, sed à seipso tanquam finito & extincto jure vassalli. Sed cave ne æquivoces, quia ista ratio simpliciter accepta concludit, quod indistinctè patronum non tenetur de aliquo dato vel facto vassalli, etiam si prius esset constitutum jus in re: quare diligenter advertendum, quod quamvis patronus hoc casu non succedat per modum transmissionis propriè sumptum, quia non habet causam à vassallo, tamen omne tale jus quod vassallus habet in fundo tempore ingratitudinis, ab eo auferitur, & dispositione legis feudalis transfertur in patronum, & sic fit quedam transmissio sive translatio: non autem est mera & absoluta privatio sive extinctio juris vassalli, prout est mera privatio juris usufructuarii, quando usufructus finitur. Et quamvis secundum usus contentos in dicto libro feudorum mera privatio & extinctio fiat vassallo, refutante vel offendente patronum, modo non supersint agnati quibus debeatur feudum, istud apud nos servatur, sed feuda regulantur velut patrimonialia, quod est justius, & rei publicæ utilius, ut dictum est supra eodem, questione vicecima septima. Secus, si feudum naturali suo cursu finiretur, puta si esset concessum ad certas vitas vel tempora quæ expirant, tunc enim patronus ad quem feudum sic finitum revertitur, non tenetur de aliquo dato vel facto vassallorum.

108. Vicefimo tertio quarto, patronus jure commissi reducens feudum ad manum suam, invenit colonum qui prius licet ad tempus modicum, tamen sub hypotheca conduxit: an possit eum expellere saltem offerendo ei damna & interesse? Hæc est ardua questio & latissimè patens: extenditur enim ad emptorem, donatarium, legatarium, & quemvis singularem successorem. Et in effectu est querere, an illi teneantur præcisè stare simplici colono ratione hypothecæ, sicut alias tenentur præcisè stare colono etiam ad longum tempus, qui habet utile dominium. Et quod teneantur stare præcisè, & non possit expelli colonus (etiam ad modicum tempus) habens hypothecam,

Tom. I.

tradit Barthol. in l. 1. §. quod autem, ff. de superficiebus, Baldus in l. emptorem, C. de loca. Paul. in l. si merces, §. qui feudum, ff. locati. Et est ratio, quia virtute hypothecæ habet jus retentionis, ut per Barthol. & alios in l. si non fortem, §. si centum, ff. de conduct. in deb. Unde fortius tenet Rapha. Cuman. in l. si filiofamilias, §. fin. ff. solut. matrim. quod si conductori res est obligata, & sic habet jus in re, si dominus donet alteri rem locatam, non poterit donatarius expellere inquilinum, quamvis pro usu suo indigeat re locata, & quod isto casu non habeat locum l. adem, C. loca. de cujus dicti veritate tractabo infra §. 163.

109. Resolvendo dico, veritatem juris esse quod hypotheca operatur, ut quicumque singularis successor teneatur stare simplici colono, non tamen locationis, sed nisi velit refundere interesse non observatæ locationis. Habet ergo colonus ratione hypothecæ jus retentionis, non præcisè ad factum patientiæ, ut ei frui liceat ad finem usque temporis conventi, sed ut liceat ei frui, vel ut suum interesse ei refundatur, quo refofo vel oblatione resolvitur jus retentionis & expelli potest. Et ratio, quia * hypotheca venit accessorie ad jus personalis obligationis, unde non habet eam amphare, l. item liberatur, in princip. ff. quibus modis pign. vel hypothe. sol. l. intelligere, cum gloss. C. de luit. pignor. Sed personalis obligatio & actio descendens ex locatione, de jure non obligat præcisè, quum non sit nisi ad factum: sed sufficit solvere interesse, l. si quis ab alio, in fin. ff. de re judica. cum vulga. Unde quamprimum singularis successor offert interesse colono, evacuatur obligatio principalis, & per consequens omnis hypotheca, l. Paulus, alias Sempronius, §. qui pignoris, ff. quibus modis pign. vel hypothe. sol. l. quum servus, ff. de distract. pignor. & ita decidit Bartholus in l. qui fundum, & ibi Saly. ff. locati in l. emptorem. C. loca. Et secundum ea quæ ibi scripsit Bartholus modificandum est id quod tradit in d. l. 1. §. quod autem, ff. de superfici. idem decidit Bart. Imol. in l. vestigalia in fin. ff. de public. Saly. in l. mancipia, C. de reb. al. em. non alienand. & in d. l. emptorem. Imol. Paulus, Roma. Alexander. in d. l. filiofamilias, §. fin. ff. soluto matrim. prædic. Papi. in for. lib. ad sic. præsta. in versic. solvere neglexeris. Joan. de Ana. in cap. querelam. col. 4. num. 9. ne prala. vic. suas. Alexander. cons. 118 in casu. collat. finali. lib. 5. Guido Papa in decisione Delphin. 480.

*Hypotheca non ampliat obligationem.

110. Et nota quod ad hoc sufficit locatorem generaliter omnia bona sua (ut ex stylo assolet) obligasse, nec requiritur specialis hypotheca rei locatæ quia regulariter tantum operatur generalis hypotheca quantum specialis, l. generaliter, ff. qui potio. in pigno. habe. l. si is qui, ff. de jure fisci. Operatur itaque jus retentionis usque ad refusionem damnorum & interesse, non autem operatur quod singularis successor teneatur præcisè stare colono, ut est communis & vera opinio, quamvis in oppositum, quod præcisè teneatur stare, tenuerit Soci. in consilio 90. Visi quibusdam actis lib. 4. Imò apud nos observatur, quod conductor vel colonus non habet jus retentionis rei conductæ adversus singularem possessorem pro liquidatione & refusione suorum damnorum & interesse: sed solum pro eorum adjudicatione. Itaque quod si novus dominus, qui personaliter non tenetur, agat contra inquilinum vel colonum, ut exeat & relinquat locum vacuum, offerendo ei damna sua & interesse, statim condemnatur colonus vel inquilinus ad exeundum sine præjudicio suorum damnorum & interesse, pro quibus res declaratur hypothecata. Et hoc est multum raionabile, tum quia constat colonum vel inquilinum, nec dominum esse nec possessorem: tum ad obviandum ne fraudibus & subterfugis detentorum simplicium, domini & possessores frustrentur usu & fruitione rei suæ: ut plenus dixi infra §. 163. Et ita à sexdecim annis & citra pluries vidit judicari.

*Praxia

111. Vicefimo quinto, pone Titium fuisse
Vuu

dominum castri, & cuiusdam case, à quo quoddam feudum movetur: Titius tamen recepit vassallum forte novum acquirentem in fidem, sed causa castri quasi feudum moveretur à castro, quum dependebat à casa: postea vendidit castrum retenta casa: vel decessit relicta duobus hæredibus, quorum alter successit in castro, & cæteris paternis, alter in casa, & cæteris maternis bonis. Hæres à latere materno, utpotè verus patronus feudi, illud apprehendit, vassallus se opponit dicens se tenere à castro vel domino castri, & sic ut provisionem feudi sui haberet abnegavit actorem in patronum, non interpellato hærede patrono, eo quod consideret in sua investitura, quam profert, per quam apparet investitus à defuncto tanquam à domino castri. Actor autem postquam conclusit ad finem commissi, litè super hoc contestata, probat liquido de errore hujus ultimæ investituræ, & per antiquas investituras, & alia documenta docet moveri à casa, & consequenter se esse verum patronum: modo queritur an sit locus commissio? Et videtur quod sic per hunc textum, & maxime quum sit negatio plena in prima specie, videlicet tam respectu personæ patroni, quam respectu rei dominantis, quorum utrumque negatum est à vassallo qui licet doceat de iusto errore, non videtur excusandus, quia solemniter in iudicio abnegando, & litem super hoc contestando, subiecit se huic periculo quod sciebat imminere, idque voluntariè, quum huiusmodi periculum vitare potuisset interpellato & requisito domino castri, & sic non videtur ei subveniendum. *Argument. l. fidei iusser. §. si necessaria. ff. qui sariis. cogan. l. 2. §. si quis tamen. ff. si quis cans.* Tum quia in iudicio etiam re integra non licet pœnitere, quum jus sit acquisitum patrono, ut dictum est supra eodem. *quest. 4.* Nec attenditur ignorantia vassalli etiam probabilis, ut supra eodem. *quest. 3. 12.*

112. His non obstantibus puto hoc casu distinguendum. Aut vassallus post claram probationem factam à patrono & publicatam perseveravit in lite, & eventum experiri voluit, & tunc locus est commissio: Aut verò cognitis probationibus patroni, pœnituit negationis, offerendo actorem agnoscere in patronum, & non est locus commissio. Et ratio est, quia nedum vassallus est in iusta ignorantia, sed illa ignorantia & error causatus fuit à præcedenti facto patroni vel prædecessoris ejus. Unde vassallus * venia dignus est, respectu ejusdem patroni vel successoris sui, qui causam erroris præstitit. Unde magis debet huiusmodi error patrono tanquam auctori imputari quam vassallo. Facit quod quis revocate potest errorem, in quem inductus est facto vel dicto adversarii, ubi alias revocate non posset, ut tradit Barthol. in *l. non fateor. ff. de confess. Bart. Bald. in l. error. & ibi. Jason. num. 19. C. de jur. & fact. igno.* Et trans etiam in facto proprio, suasionem tamen adversarii, censetur esse in errore iusto, & si non agatur de facto proprio ut hic, censetur esse in errore iustissimo: per doctrinam Bart. quam a'ii seq. in *l. Celsus. ff. de usufructu. Et sic communis practica quæ habet quod non licet pœnitere in abnegatione feudi, post conclusiones formatas à patrono super commissio feudi, & quod ignorantia non excusat, debet limitari, nisi procedat error facto actoris vel prædecessoris sui: quia tunc usque ad probationes publicatas & conclusionem in causa, pœniteri potest: secus si aliunde procedat iustus error, puta si vassallus à non patrono ignoranter in feudum receperit vel recognoverit: deinde ejus hæres his investituris aut renovationibus fidens abnegavit verum patronum qui manum injecerat, non subvenietur neganti etiam re integra, nisi in continenti priusquam divertatur ad alium actum, ut dictum est in *dict. quest. 4.* Et hoc nisi vassallus sit minor viginti quinque annis, quia tunc ei subvenietur per restitutionem, dummodo non probetur fuisse in dolo*

vero & certa scientia, ut dictum est supra eod. *qm. 13.*

113. Vicesimo quinto quæro, utrum ista habeant locum in feudo concessio ex * causa remunerationis? Et prima facie videtur quod non, quoniam donatio remuneratoria non est propriè donatio, sed potius quedam permutatio seu compensatio. Text. in *l. sed & si lege §. consultis, in fin. ibi, velus genus quoddam hoc esse permutacionis, ff. de petit. hæredis. in l. Aquilius Regulus, versic. dixi posse defendi. ff. de donatio. taliter quod in ea non habet locum l. fin. C. de revocan. donat. nec alia jura communia loquentia de donatione, & sic non revocatur propter ingratitudinem donatarii. Textus junctura gloss. in *l. si pater. §. 1. ubi omnes scribentes ita tenent, ff. de donat. gloss. in dicta l. fin. verb. inveniamur, quem sequuntur omnes doctores & Francisc. Ripa. in repetit. *qm. 44. C. de revocan. donat.* nec etiam in ea verificatur statuta loquentia de donatione, ut expressim decidit Alberi. in 1. parte *statut. quest. 122.* & in *l. si pater. §. 1.* Si vis cumulatissimas allegationes, ad hoc vide doctores Andr. Tiraquel. in *repet. l. si nunquam in verb. donatione largitus, num. 11. cum tribus sequentibus.* Quare idem dicendum videtur in feudo, quod est gratia & beneficium: ut per Bald. & omnes in *præbul. feud. Alexand. in l. si militi & Titio, ff. de verb. obligacion.***

Unde si dominus illud concesserit ob justam causam remunerationis, non censetur beneficium nec propriè feudum contulisse, & ita in terminis quod feudum ob benemerita concessum, puta quia recipiens liberaverat eum à morte, vel ab hostibus, vel à latronculis, nulla possit ingratitudine revocari, tenet Jacob. Ardiz. in *summ. feud. sub titulo quibus mod. feud. amitt. quem sequitur Bald. in cap. 1. collat. 2. in fin. versic. dicit dominus Jacob. si vassall. feud. privo.* Et licet ibi arguat in contrarium, quod ultima demerita magis ponderantur quam præcedentia: quia ultima culpa nocet, *l. si per emptorem, ff. actionibus emp. tamen istud remittit ad ea quæ dicit in tit. an mutar. vel altera imperfect. ubi in fin. col. 1. versic. 1. Ans quid si tale sit feudum. idem simpliciter tenet quod Jacob. Ardiz. & Bald. in *dict. cap. an mutar. vel alt. imperfect. referendo sequitur ibi Marti. Laud. & Præpos. collat. prima, in usibus feud. idem tenuit Panorm. in consil. 3. nitar in presenti, collat. sexta, versic. hinc dicit. & consilio 30. videtur primo. ad fin. libro secundo. Jacob. in invest. in verb. dicitur vassall. promiss. non commissis. felon. collat. decima sexta. versic. quarto limitabis. Francisc. in *tract. feud. part. 5. conclus. 1. in fin. Joan. Lup. in repet. rub. de donation. inter virum & uxorem in ver. limita secundo. versic. ex istis. numero septimo.* Et idem videtur tenere dom. Andr. Tiraquel. in *repet. dicta l. si nunquam in verb. donatione largitus, numero decimo quarto.* non tamen illud ejus opinioni adscribo, quia ibi solum incidenter & in argumentum præcedentium hæc adducit, & non puto eandem esse ejus sententiam. Sed novissime principaliter idem tenet Udalric. Zali. in *epitom. feud. part. 10. conclus. 4. fallen. 4.***

115. Quibus non obstantibus in contrarium semper æstimavi esse & fuisse veritatem, tam in terminis juris & dictorum usum feudalem, quam in terminis nostrarum consuetudinum, quamvis nullum adhuc scribentium invenerim pro hac sententia nostra. Et moveor, quia quamvis concessio feudi ex iusta causa remunerationis non sit donatio nec simpliciter beneficium, sed notius remuneratio, tamen non est donatio libera & plena totius proprietatis vel totius juris rei concessa, ut patet ad sensum: sed concessio limitata ad fines & limites feudi, & expressim (eo ipso quod vocatur feudum) concessa ad omnia onera feudalitatis: & sic retentis omnibus juribus feudalibus, inter quæ est jus commissio in casum negationis vel felonie: Et sic non sumus in terminis, *d. l. si pater. §. 1.* & similibus loquentium in donatione plena & perfecta totius rei. Nec sumus in terminis revocationis donationis, *ex capite d. l. fin. C. de*

* Donatio remuneratoria utriusque revocatur propter ingratitudinem donatarii.

* Non nocet error procedens facto adversarii.

revocari. donat. quæ cessaret hoc casu: sed in terminis conditionis, ex lege feudali, vel conditionis ob causam, ut inquit textus in *cap. sancimus, de feud. si cul. non amitt. in usibus feudi*. Sive in terminis unius revocationis, quæ sit ex vi & natura limitatæ concessionis & conventionis, expressè vel tacitè appositæ in concessione. Imò fortius si dominus accepto pretio concedat rem in feudum, quamvis istud feudum emptitium non sit secundum propriam naturam feudi, ex eo quod non est gratuitum: tamen est verum feudum: ex quo ita actum est, & regulatur secundum omnes leges & conditiones feudi, ut expressim tenet idem Zaf. in *d. epito. feudo. part. 12. per tot. & maxime in conclu. 3. & generaliter volunt omnes feudistæ in *praludiis feoder. & ubique Jal. in cons. 117. collat. 4. §. lib. 4. Franc. in d. tract. feud. par. 1. quest. 1. quod omne feudum non habens propriam naturam feudi in omnibus, tanquam verum feudum regulatur, nisi in illis dumtaxat, in quibus per pactum expressum alterata est vera feudi natura. Ex quibus patet hanc esse veritatem in omni feudo, & quod Francisc. & Zaf. sibiipsis in hoc articulo non constant.**

* Ingratus vassallus utrum augmenta & melioramenta perdat.

116. Vicefimo sexto quæro, utrum vassallus nedum perdat feudum sibi concessum, sed etiam * augmenta & melioramenta. Quid enim si in vili fundo ædificavit castrum, vel insignem domum? Quid si alluvione fluminis vel dispositione vassalli addita sint prædia? Super his multa possem deducere, sed prolixitatem veritus, resolvendo dico quod omnia quæ sunt de substantia feudi, sive unitate rei feudalis, tempore ingratitude admittæ, committuntur & non alia: ex quo sequitur, quod mobilia non veniunt in hac confiscatione, nec etiam prædia destinatione solius vassalli adjecta etiam in unitatem ejusdem feudi, dummodo per recognitionem scienter factam à patrono non transierint in unitatem ejusdem feudi: sed veniunt & committuntur omnia inædificata, & quæcumque solo cedunt. Item omnia per alluvionem adjecta. Item omnia acquisita, & à patrono recognita animo ea efficiendi feudalia. Secus de jurisdictione acquisita, vel similibus, quæ per se subsistunt: & non subjiciuntur eidem feudali qualitati, per ea quæ latè deduxi *suprà §. 1. gloss. §. numero 20. 99. non repeto. Unde quamvis tendo temporali suapte natura finito, debeant ædificia & magnæ meliorationes, seu eorum præsens æstimatione reddi vassallo vel ejus hæredi: & pariter in emphyteusi quæ tempore, vel culpa non sonante in delictum, puta ob defectum solutionis canonis: tamen secus est, quando per denegationem actualem, vel feloniam quæ sunt delicta in committendo, feudum amittitur, quia tunc nulla ratio habetur, nec fit restitutio dictorum augmentorum, nedum emponematum: sed nec etiam magnarum & perpetuarum meliorationum, sed totum ipsum complexum, feudale est quale, tempore commissi acquiritur patrono per hunc textum: quod nota ad modificationem ejus quod dictum est *suprà §. 1. glossa §. numero 73. & 74.**

* Quid si feudum melioratū sit pecunia aliena vel communi?

117. Sed juxta hoc quæro, quid si * maritus in feudo proprio constante matrimonio grande & utile ædificium construxerit, deinde patronum abnegavit, vel alias feudum commisit, utrum patronus jure commissi feudum avocans teneatur uxori saltem in tempore soluti matrimonii restituere dimidiam sumptuum illius utilis impensæ, saltem habito respectu ad valorem & æstimationem ædificii tempore commissi & adjudicationis patrono factæ extantis? Videtur quod sic, per ea quæ diximus *infra §. 156. dimidiam hujusmodi sumptuum debere reputari ab hæredibus viri uxori, vel è converso soluto matrimonio. Contrarium puto, quia, ut ibi dixi, non est propterea fundus hypothecatus alteri conjugum, nec hac ratione competit alteri conjugum vel ejus hæredi aliqua retentio vel possessio in fundo alteri proprio, sed simplex personalis actio, vel officium judicis deser-*

Tom. I.

viens judicio communi dividundo, in divisione mobilitium & conquestuum communium, de quo nihil ad patronum qui jure suo quod suum est accepit, quemadmodum si vassallus sub syngrapho mutuam accepisset pecuniam, de qua construxit illud ædificium, cedit enim patrono qui nullo modo tenebitur creditori nec personali nec hypothecaria actione etiam in subsidium. Sed solum habet creditor actionem contra vassallum, sicut & quum quis mutuo accepta pecunia scienter ædificavit in alieno. Ita in proposito, uxor vel ejus hæres solum habebit actionem contra virum, vel ejus hæredem, seu repetitionem in judicio divisorio. Et quod dixi patronum nullo modo teneri creditori, limitandum est, nisi vassallus obligaverit bona sua pro dicta pecunia mutuo accepta, vel nisi mutuata sit ad conservationem, vel refectionem necessariam molendinorum, vel ædificiorum antiquorum feudi, *ut in l. interdum. ff. qui prior. in pign. habeant.* tunc enim feudum committitur cum onere suæ hypothecæ, sive expressæ, sive tacitæ: verum est tamen, quod tenebitur creditor prius vassallum debitorem, & ejus bona discutere. *l. Aut hoc si debitor. C. de pign.* Et etiam patrono solvendi, & hypothecam hujusmodi luendi, actiones suas cedere, sicut & erga quemvis tertium iustum possessorem, de quo dixi *intra titul. §. in rub.* Ex quibus patet, quid in cæteris similibus dicendum sit, puta si vassallus contraxerit societatem cum alio, & de pecunia communi melioravit, & augmentavit feudum.

118. Sed quid si augmentatio vel ædificatio facta sit * post ingratitude admittam? Breviter distinguatur. Aut ab ipso met ingrato aut ab ejus hærede, vel successore. Primo casu non potest repetere, nec deducere, nec habetur ratio hujusmodi impensæ, sive facta sit ante actionem intentatam, sive declarationem commissi, sive post. Ratio, quia in pœnam delicti totum feudum uti optimum, maximumque est, ab eo auferitur, & patrono in ultionem injuriæ applicatur, & sic in hoc à tempore ingratitude commissæ, quamvis interim mero jure maneat dominus, & sumptus utiliter facti, fructus ab eo ante querelam commissi motam perceptos excedant: tamen deterioris conditionis est, quam simplex possessor, imò quam malæ fidei possessor, cui hujusmodi impensarum deductio, vel etiam repetitio conceditur, ut plene probavi contra communem *suprà §. 1. gloss. §. numero 87.* Et ratio * differentie est, propter delictum, & perseverantem ingratitude vassalli ingrati, cujus respectu non censetur patronus locupletari cum jactura aliena, sed jure suo uti & exigere jus commissi sibi debitum. Unde istud modificandum est respectu vassalli, qui patronum non aliter offensum per errorem abnegavit in judicio: deinde per probationes convictus fuit, & feudum amisit, quia si interim, puta lite pendente ædificia feudalia fulserit, vel collapsa refecerit, habet hos sumptus, quatenus res manet melior effecta, & patronus locupletatur; & potest repetere, licet in simplici, vel etiam malæ fidei possessore, ut diximus in *dicta gloss. §. numero 87. & 88.* Secundo casu, quando illa augmentatio facta est per hæredem, vel alium successorem vassalli, tunc eadem ratio & repetitio hujusmodi sumptuum fieri debet, prout & in quovis possessore dictum est, sive iste successor sciverit ingratitude à prædecessore commissam, sive non: nec hujusmodi sumptus compensabuntur cum fructibus ab eodem feudo, ante litem super commissi motam perceptis, quos lucratur: quia non censetur in mora, nec est in mala fide, sed iustè, & tanquam verus dominus fruitur, donec patronus voluntatem suam declaraverit, & petierit feudum jure commissi sibi adjudicari, per notata *suprà eodem quest. 8.*

* De augmentatione facta post ingratitude admittam.

* Vassallus ingratus deterioris est conditionis quæ malæ fidei possessor.

119. Vicefimo septimo quæro, habens feudum à quo subfeuda * & census dependent, acquisivit jure retractus feudalis, seu commissi, vel alias

* Subfeuda & census utrius communi.

Vuu ij

mittantur, feudo propter ingratitudinem commisso.

etiam tanquam privatus subseuda, & prædia censualia. Deinde patronum abnegavit, vel graviter offendit. Utrum feudum una cum subseudis, & censualibus prædiis acquisitis committatur patrono? Videtur quòd sic. Primo, quasi per hujusmodi acquisitionem consolidentur, & incipiant immediatè moveri à superiori patrono, quia acquirens non potest esse vassallus, vel censuarius sui ipsius, sed hæc ratio non concludit, per notata *suprà* §. 20. *gloss.* 1. *qm.* 13. Secundo videtur, quod sic, saltem quando feudum non committitur per negationem erroneè factam, sed per delictum in personam patroni, vel negationem scienter & dolose factam, quia tunc ingratitudo quæ comitatur ingratum, ut *suprà* eo. *quæst.* 14. *num.* 67. reddit illum perpetuo indignum feudo principali, & consequenter omnibus accessoriis, & appenditiis feudi. Tamen resolvendo, sic distinguo: Aut hujusmodi acquisita fuerunt ante noxam admittam unita & incorporata feudo principali, quod fit in eodem catalogo inter dominia describendo, & recognoscendo à patrono, & tunc absque dubio committuntur, quia amplius non sunt subseuda, vel subalterna prædia, sed partes integrales feudi cadentis in commissum: Aut nunquam fuerunt taliter unita, nec incorporata, & tunc, quia etiam in dubio non præsumitur hujusmodi incorporatio, ut dictum est *suprà* §. 43. *quæst.* 13. non censentur consolidata, sed seorsum, & per se teneri, & quia non moventur immediate, & feudaliter à patrono abnegato, vel offenso, non cadunt in commissum, quoniam pœna & dispositio hujus §. non loquitur, nisi in re feudali immediatè moventi à patrono abnegato, vel offenso, ut *suprà* eo. *quæst.* 2. *num.* 16. Aut vero fuerunt unita, & incorporata post noxam commissam, & idem multo fortius est dicendum, quia quum non possit istud fieri sine consensu, & approbatione patroni, censetur ipso facto purgata, & remissa omnis noxa, & commissum præcedens, si patronus fuerit sciens, per notata *infra* eo. *quæst.* 35. Si vero probabilem habuerit ignorantiam juris commissi, non est commissum, sed non extenditur ad hujusmodi incorporata, quia necessè est quod patronus volens uti commissio, hanc incorporationem & consensum à se ignoranter præstitum reprobet, & sic nullum inde commodum consequi potest, c. ex eo de reg. jur. in 6. cum vulgarib.

* An remissa noxa sit feudum novum.

* Communis distinctio non reprobatur.

120. Vicefimo-octavo quæro, Si patronus remittat * feloniam vel ejus commissum, competens ex negatione vel alia ingratitudine, an remaneat feudum antiquum, an vero dicatur feudum novum? Et omnes *gloss.* in l. 4. §. si are. ff. de pecu. in l. quod dicitur. ff. de impen. in reb. dotal. in l. imperialem. §. insuper in verb. privetur. ubi omnes feuditæ. de probi. feud. aliena. per Federi tenent remanere feudum antiquum ex veteri concessione. Tamen Bal. Paul. in d. §. si are. Alber. Bar. Ang. in d. l. quod dicitur. 1. in si. princ. feuditæ. in d. §. insuper. & omnes scribentes in præfatis locis, & in c. unio. de vassal. decrepis. etc. * communiter distinguunt, aut vassallus fuerat privatus feudo per sententiam, vel ipso jure, ut in crimine læsæ majestatis, vel quando feudum erat concessum sub hoc pacto, quod vassallus per feloniam caderet à feudo ipso jure, ut specificat Bald. in d. §. insuper. col. 2. Et tunc si novum feudum, tanquam post jus ipso jure amissum facta remissio, sit nova concessio. Aut vero vassallus nondum erat ipso jure privatus, licet esset privandus, & tunc remanet feudum antiquum. & idem tenet Alex. consilio 34. Visis & ponderatis. col. 2. lib. 5. Franc. Cur. senior. consi. 48. col. pen. consi. 49. col. 16. Zaf. in epi. feud. par. 3. post princ. & par. 10. ad si. Sed certe non simpliciter verum, quod sit feudum novum facta remissione, etiam in casu in quo feudum eeciderat ipso facto in commissum, & vassallus erat privatus ipso jure, quia illud intelligitur si dominus velit, secundum Bald. in l. si. in si. C. de revoc. donat.

121. Ubi tradit, quod ubicumque dicitur, quod ipso jure revertatur ad dominum, intelligitur si dominus velit, & hoc petit, alias secus, argumento notato per *gloss.* & Bart. in l. 2. ff. si ager veliti. vel emphyt. peti. & per textum & omnes scribentes in l. 2. Cod. de jure emphyt. ubi licet propter non solum canonem emphyteuta cadat ipso jure, hoc intelligitur domino volente & petente: alias domino non conquerente, vel remittente caducitatem, non est nova emphyteusis, sed continuatio antiquæ, etiam si in concessione esset expresse conventum, quod res ipso facto cadat in commissum, ut expressim tenet Capol. in consil. 25. col. 2. in consil. civilibus. Philip. Cor. cons. 115. licet in hac. lib. 1. Philip. Deci. consil. 138. col. 2. Idem vult Bald. in l. 1. Cod. de revoc. dona. ubi dicit, quod quando cumque agitur de feudo revocando, vel revocanda donatione, semper oportet inquiri voluntatem domini: & subdit ibi Bald. quod in * dubio nunquam præsumitur revocasse etiam ingratidie secuta. Et hoc verissimum est, & patet manifestè per ea quæ dicemus *infra* eod. *quæst.* 33. quod taciturnitate patroni remittitur feloniam, & jus commissi, & poterat idem feudum: igitur multo fortius idem dicendum si patronus nedum dissimulavit, & non declaravit se velle uti commissio, & revocatione feudi, sed etiam feloniam remisit, unde præfatam distinctionem reprobatur, & merito, Imol. in c. 2. col. 7. de feud. quem sequitur Præpos. in prælud. feud. collat. 12. in 6. divisione.

122. Quid ergo in casu in quo feudum committitur ipso jure, ut in princ. hujus quæstionis si dominus declaraverit se velle uti commissio, & vassallum esse privatum, deinde placatus remisit feloniam, & commissum, & vassallum investivit, numquid dicatur novum feudum? Et videtur quod sic, ex quo fuerat ipso jure, & in totum amissum antiquum feudum, & ad patronum revertum, & maxime postquam sententia declaratoria intervenit: & ita tenet Jal. in l. suo quem pater. collat. 4. ff. de lib. & posth. Contrarium puto, quia ex quo dominus non fuit executus propositum suum, & sententiam obtentam: ex eventu secuto, verissimile est dominum per declarationem, & persecutionem præcedentem, non habuisse animum suppressendi, & revocandi feudum cum effectu, sed potius convincendi vassallum, & munificentiam suam ostendendi. Imò etiam, si maxime constaret dominum habuisse animum præcisè privandi vassallum, & ad se revocandi feudum. Tamen si, antequam cum effectu jure executionis fuerit, mutaverit animum, & omne jus resolutionis feudi recipere vassallo, vel investituram jure pristino renovaverit, puto non induci novum feudum, sed antiquum manere. Ratio, quia, sive aliquo casu ex lege feudorum, vel speciali pacto investituræ cautum est, feudum ipso jure amitti, & reverti ad dominum, sive nova retraditione, vel apprehensione facti, id speciali jure inductum est domini favore, cui potest renuntiare. l. pacisci. ff. de pact. cum vulga. Et res de facili redit ad primam naturam, & statim l. si unus §. pactus ne poteret. ff. de pact.

123. Unde, pro resolutione sic * distinguo per tria * membra. Primum, quando patronus procedit per modum simplicis remissionis & donationis, seu, ut vulgo dicunt, quittance. Et tunc non inducitur novum feudum, sed remanet antiquum, nedum si vassallus non erat privatus ipso jure, ut omnes tenent, & de hoc non est dubium, sed etiam si erat privatus ipso jure, imò etiam si sententia declaratoria, vel privativa lata erat, sed nondum in totum executi. Secundum membrum, quando patronus procedit per modum merè novæ concessionis, & infeudationis; & tunc aut erat vassallus privatus ipso jure, & est novum feudum, etiam si nulla sententia, nulla alia realis executio intervenierit, quia sufficit una cum dispositione juris voluntas domini declarata & non revocata, nec mutata; prout non mutatur per hunc actum, per quem

* In dubio non præsumitur facta revocatio etiam ab ingrato.

* Nova distinctio.

constat quod acceptavit commissionem feudi ipso jure factam, & quod à tali acceptione non discessit, sed illa utendo, de novo concessit, nec est recedendum à forma, & proprietate verborum novæ concessionis ex quo conformis est, & veritati, & materiz subjec-
tæ, l. ille aut ille. §. cum in verbis. ff. de lega. 3. l. 3. C. de lib. prateri. vel exhered. Aut vero vassallus non erat privatus ipso jure, sed tantum privandus, & sententia declaratoria, seu privativa non intervenerat: & tunc verborum forma non congruit veritati negotii subjecti, quia materia subjecta tendit ad continuationem ejusdem fidei, ex quo non erat amissum, sed adhuc durabat: verba autem tendunt ad constitutionem novi feudi.

*Materiz
 subjectæ
 cedunt
 verba.

124. Et hic in dubio puto materiz * subjectæ, & qualitati negotii intervenientum, & tribuendum magis quàm verborum formulæ, *argumento l. si uno. in princ. ff. locati l. insulam. ff. de præscript. verb. cum vulg.* Hinc ait Bal. *in c. ad hac. col. si. de postul. pralat.* si materia dicitur unum expressè, & verbo contrarium, non credam simpliciter verbo. Bal. *in l. sed & si quis. §. questum. col. si. ff. si quis canno.* Et hoc nisi ex præfationibus, novitate & mutatione pactorum, juxta Bal. & alios *in d. §. insuper. per no. in l. jus civile. ff. de just. & jur.* aut aliis clausulis hujus novæ infeudationis, apparetur clare de repudiatione expressa, vel implicita feudi antiqui, & omnis juris præcedentium investiturarum, & de animo novum feudum inducendi: quod fieri potest hoc casu etiam in præjudicium agnatorum, & illis non vocatis, ex quo patrono acquisitum erat jus commissi, & revocationis feudi, *c. 1. in fi. qua fuit prima caus. benef. amitt.* Unde vassallus non sponte, sed coacte, metu ne secundum legis feudalis dispositionem cogeretur, & privaretur, censetur renunciavisse, & abdicasse feudum, *argum. l. novissime. ff. quod falso. into. Amb.*

* An re-
 quatio vas-
 salli noceat
 agnatis.

125. Unde quamvis alias * renunciatio, seu abdicatio feudi antiqui facta per vassallum, non noceat agnatis, quin mortuo refutante, & ejus descendentes debeant admitti, *cap. 1. §. hoc quoque de success. feud. & ibi Baldus & Alvar. in cap. 1. §. si. conclusi. 37. qua fuit pri. causa benef. amitt. gloss. Bal. & omnes in cap. 1. de aliena. feud. parer. in sibi. feud. Jacob. de S. Georg. in tract. feud. in verb. & unus. ex dict. vassal. refut. feu. col. 3.* Verum est in voluntaria, & spontanea renunciatione, sed non in necessaria, & debita, ut hic.

* Verba
 mista.

126. Tertium membrum, quando patronus procedit per viam communem, & * mistam, puta remittimus, & de novo concedimus, & si non erat feudum commissum ipso jure, clarum est perseverare idem feudum. Idem dico, si erat ipso jure commissum, vel etiam sententia lata, sed nondum realiter executi. Et ratio, quia illa verba, & de novo concedimus, intelliguntur quatenus, & in quantum opus est. Sed hic neutro casu necessaria est nova concessio, quum sufficiat simplex remissio, tum in dubio judicandum est pro conservatione, seu recuperatione prioris status, & formæ rei, *argum. d. l. si usus §. pactus ne peteret. ff. de pactis.* Hinc patet decisio questionis, quam formant doctores *in c. unico. col. 1. de vassal. detrep. ara.* quando vassallus commisit feloniam per quam privatus est, vel debet privari, & dominus dicit, remittimus tibi culpam, restituiamus feudum, & de novo concedimus. An dicatur novum feudum, vel antiquum quale prius erat? Et And. Iser. *ibid. col. 2.* vult debere attendi mentem domini, quæ potest colligi ex verbis præambulis, vel sequentibus, & in hoc bene dicit. Sed ubi alias non constat de mente, dicit esse novum feudum: quia verba de novo concedimus quæ sunt posteriora derogant prioribus, *l. si mihi. & ibi. §. si. ff. de lega. 1. l. pacta novissima. C. de pact.* Ex in hoc ultimo reprehenditur à Mart. Laud. & Præpos. *ibi col. si.* ubi tenent manere in dubio feudum an-

tiquum, & bene per prædicta. Quando autem patronus esset princeps, qui vassallo gratiam fecerat cum restitutione in integrum: tunc non esset dubium manere idem feudum, quia restitutio * omnia reponit in pristinum statum, *l. quod si minor. §. restitutio. ff. de minorib. l. si. C. de jenten. pass. Franc. Cur. senior. consil. 49. col. 63.* Tamen in terminis dictorum vium feud. si vassallus propter delictum damnatus esset, publicatis bonis, & sic feudum lege teudi acquisitum agnatis, tunc princeps restituendo damnatum, non indicta causa, sed ea probata, & per sententiam definitivam, non posset de potestate ordinaria, nec intelligitur derogare juri agnatis quæ sit ex lege feudali, maneret tamen feudum antiquum, sed non reverteretur hoc casu ad restitutum, quia agnati non tam habent jus ex condemnatione, quam ex lege feudali.

* An resti-
 tutio in in-
 tegrum no-
 ceat agna-
 tis.

127. Sed dicit aliquis, quorsum hujusmodi inquisitio ad interpretationem consuetudinis, quum in patria consuetudinaria non attendatur differentia feudi novi paterni, vel antiqui, sed indivincte (modo non sit feudum quod lege contractus, & non successione deferatur) potest de eo disponi à vassallo, & in extraneum transferri, sicut patrimonialia bona? Respondeo. Etiam apud nos utilis est, ad cognoscendum an debeat judicari adhuc esse proprium vel antiquum hæredium. An vero de conquestu, quia in quibus casibus dictum est manere feudum antiquum, intelligendum est qualitatem hæredii antiqui non esse mutatam, sed remanere quantum ad effectum successione, & dispositionis testamentariæ, & retractus proximitatis, & alios effectus introductos à consuetudine in illis bonis quæ propria vocantur. Ubi autem diximus non manere feudum antiquum, sed effici novum, debet etiam intelligi defuisse qualitatem antiqui hæredii, & in novum conquestum mutatam esse, & hujusmodi feudum omnino jure conquestum, regulari debere. Sed hic emergit questio. An vassallus sola libera, & spontanea refutatione, & nova infeudatione patroni, possit inmutare qualitatem propriorum, & efficere conquestum in præjudicium hæredum paternorum, vel maternorum, vel retractus proximitatis ex futura forte præmeditata venditione? Sed quia ista nimium excedunt materiam hujus §. dicemus infra §. 147. 179.

128. Vicessimo-nono quæro, Utrum solus * prælatus possit feloniam remittere vassallo ecclesie? Bre- viter dico, quod si administratio juris patronatus, si- ve renovatio investituræ hujus feudi non spectat ad so- lum prælatum, sed ad eum simul cum capitulo, tunc solus non potest feloniam remittere, sicut solus non potest solo prælati nomine investire, & hoc non habet dubium. Si vero administratio spectat ad solem præla- tum, * solus potest remittere, & præjudicare in perpetuum ecclesie, & successoribus pro hac vice. Et ita de- cidit Bal. *in c. 1. in princ. collat. 3. versic. quarto. num. quid solus. de his qui feud. dare. poss.* ita Alvar. *in c. 1. §. denique. collat. 2. num. 7. qua fuit prima. cau. benef. amitt.* Sic in simili decidit Specul. *in tit. de locat. §. nunc aliqua. qm. 26.* quod solus prælatus etiam ecclesie col- legiatæ potest recipiendo solutionem remittere cadu- citatem emphyteusis, quod est intelligendum quando alias solus prælatus habet administrationem, & solus solutionem recipere, & efficacem apocham dare potest, & ita latè tenet Joan. de Imol. *inc. potuit. char. 7. de loca.* ubi optimam dat rationem, quia aliud est concedere de novo, in quo agitur de alienando, & amittendo, & requiritur consensus capituli, etiam in spectantibus ad mensam prælati. Aliud nolle con- cessum sive semel alienatum habere pro commissum, sive devoluto, & reverso, quia hic agitur de jure acquirendo, in quo prælatus, & quisvis alius admini- strator potest præjudicare domino: Et ibi sequitur Cardin. Florent. & Panorm. *col. fin. Franc. Aret.*

* Prælati
 utrum so-
 lus possit
 feloniam
 remittere.

* Prælati
 præjudicat
 ecclesie in
 jure com-
 missi.

consil. 89. placet mihi collat. si. Et hanc opinionem in emphyteusi puto verissimam, quamvis Barbarias in d. c. posuit. col. 11. eam impugnare nitatur, & etiam dissentiat Firmia. in tract. de episcopo lib. 4. par. 4. qu. 13.

129. Imò etiam simplex vicarius, vel procurator habens mandatum ad recipiendum solutionem, si postea contingat emphyteutam cecidisse à jure suo, per non solutionem canonis, potest nihilominus recipiendo solutionem ipso jure remittere commissum, & præjudicare in hoc ecclesie, ut decidit Philipp Cor. consilio 187. *trita & vulgata, collat. si. lib. 1.* Ubi tamen limitat, nisi prius ille vicarius fecisset actum contrarium, approbando, & acceptando commissum, puta si alii renovasset emphyteusim, deinde solutionem recipiat à veteri emphyteuta, non enim consetur, ut potest eum semel reprobatum approbare post jus ecclesie, vel tertio quæsitum.

130. Adverte tamen, quod hæc ultima loquuntur in remissione commissi incurfi per solam negligentiam non solventis, quæ non cadit in delictum. Sed quæstio nostra loquitur etiam in commissio incurto per delictum punibile, & gravem injuriam implicans: sed sic est, quod * solus prælatus non potest remittere injuriam factam ecclesie, sive communiter factam prælato, & ecclesie, ut tenet gloss. in c. cum desideres. in ver. quam offendit, & ibi Joan. And. in not. Panorm. Feli. de sentent. excommunicata. Unde Jac. de S. Georg. in tract. feud. in verb. distique vassall. promiss. non committit. felon. col. 14. vers. quidam episcopus, distinguunt. Aut feloniam, sive injuriam respicit solam personam ipsius prælati, & tunc solus potest remittere: si tamen nolit remittere, potest prosequi commissum, & acquirere feudum ecclesie suæ. Aut respicit nedum prælatum, sed etiam totam ecclesiam, & tunc solus non potest remittere, quia solus non potest renunciare iuribus quæsitis ecclesie, c. accidentibus de privileg. Idem tenet Francisc. in tract. feud. in 1. part. 2. part. qu. 27. Zali. in epito. feud. par. 10. Et hanc partem puto veram, & ita debere limitari dictam opinionem Bal. & Alvar. qui etiam ita sentire videntur, dum allegant Joan. And. in d. c. cum desideres. Et * odio ingrati, qui non est dignus venia, æquum esse puto debere ita subdistingui in commissis, quæ fiunt ratione delicti, vel facti accidentis delicto, & injuriam, puta atrocis percussione, vel abnegationis patroni, sive commissum fiat ipso jure, sive non. Secus in commissio, quod incurritur per simplicem omissionem, & negligentiam, puta non solvendo canonem, tunc enim isto simpliciter in præfata opinione Joan. de Imol.

131. Præfatam tamen subdistinctionem limitat Jacob. in loco præallegato, nisi expediret ecclesie habere pacem cum illo vassallo, & tunc possit remittere, quamvis principaliter ipsa ecclesia sit offensa, & placet, quemadmodum etiam simplex tutor potest donare, vel pacem, & remissionem facere, quando pupillo expedit, argum. l. cum in plures. §. si. cum l. seq. ff. de administrat. tuto. Innoc. Joan. And. in c. grandi. de suppl. negl. prela. in 6. Bal. in rubr. de Treng. & pace. ad si. Panorm. in consil. 45. satis videtur. lib. 1. Bal. Jas. Phil. Deci. in l. pactum curatoris. C. de pact.

132. Sed modò quæritur. quando dicatur injuria respicere personam prælati tantum, vel etiam ecclesiam? Respondeo. Si vassallus insurgat in prælatum, etiam in castris, & locis ecclesie eum obsidendo, si tamen odio solius prælati, puto injuriam principaliter respicere prælatum, & ab eo remitti posse, etiam in præjudicium ecclesie, quæ non est palsa injuriam, nec offensionem, nisi in consequentiam, & ita in specie sentit Paul. consil. 46. viso & examinatio. num. 2. lib. 2. Si vero animo destruendi ecclesiam, vel eam spoliandi, & privandi omnibus bonis, tunc

felonia principaliter, saltem æque principaliter respicit ecclesiam veram patronam. Unde sicut non potest solus prælatus remittere satisfactionem feudis delicti, & injuriam: sic nec commissum feudum inde dependens. Idem si vassallus in judicio abnegaverit prælatum ratione ecclesie suæ esse patronum, quia tunc ipsa magis ecclesia est abnegata: unde non potest prælatus remittere, & investire negatorem, & hoc nisi probationes ecclesie de ipso patronatu essent dubie, quemadmodum alias tutor posset transigere, & remittere, l. præfes provincia. C. de transact.

133. Sed quid si in judicio * abnegaverit actorem in patronum, ex eo quod negaret eum esse verum & canonicum prælatum ecclesie, non tamen negabat, imò fatebatur ecclesiam esse veram patronam? Respondeo non est locus dispositioni hujus §. etiam si convictus fuerit vassallus scienter & malitiose abnegasse prælatum. Ratio, quia non abnegavit, imò recognovit patronum, seu patronam: sed tantum negavit hunc esse prælatum, seu procuratorem, aut administratorem legitimum veræ patronæ, de quo non loquitur hic §. nec ullus textus in toto libro feudorum, unde pœna non debet extendi. Non igitur perdet feudum, negans prælatum esse prælatum, & recusans ei fidelitatem facere, sed perdet fructus à tempore prehensionis ex defectu hominis donec ei fidelitatem fecerit.

134. Juxta prædicta quarto, Vassallus offendit personam prælati, vel alias feudum cecidit in commissum remissibile à prælato, prælatus renovavit investituram cum hac clausula, * salvo, & reservato jure ecclesie, postea eandem rem alii concessit, vel aliter vult revocare, an possit? Videtur quod sic propter dictam clausulam reservatoriam. Contrarium decidit Bal. & bene, in c. qua in ecclesiarum, collat. 7. in si. vers. quanto: dixit episcopus de consuet. quia protelatio est contraria facto. Adde, quia generalis clausula salvo jure, nunquam refertur ad ea quæ specialiter seu expresse continentur in dispositione, sed solum ad alia non cogitata. Unde si investitor sciebat commissum illud, non obstante dicta clausula perpetuo fuit remissum, secus si ignorabat. Adde notata infra §. 10.

135. Tricesimo, * Certum est quod feudum cadens in commissum propter feloniam factam prælato, non acquiritur ipsi prælato, sed ecclesie, nedum si injuria facta sit contemplatione, & odio ecclesie, sed etiam si sit facta prælato contemplatione ipsius personæ prælati tantum, dummodo offendens sciverit illum esse patronum suum, ratione ecclesie suæ: quoniam ipsa ecclesia est vera patrona, vel dominia directa, & sic illi acquiritur, & directo ejus dominio consolidatur feudum ingrati vassalli, qui satis est ingratus etiam cum dum prælatum sponsum ejus, c. quia propter. de electio. c. quanto c. licet de translat. episcop. non est veritus tam enormiter offendere. Et quamvis alias quæcunque offensa commissa in personam tutoris, vel procuratoris patroni, vel usufructuarii feudi dominantis (quibus quandoque prælatus æquiparatur) non faciat feudum committi, nisi principaliter fieret contemplatione, & animo injuriandi patronum, argumento. l. item apud Labonem. ad si. ff. de injur. instit. eo. tit. §. sed si libero. tamen in prælato non requiritur quod injuria fiat principaliter in respectum ecclesie patronæ, quia prælatus est plus quam tutor, vel usufructuarius, quia in ipso est ecclesia. c. scire debes. 7. qu. 1. & eam tanquam sponsus repræsentat, & vicem domini, capitis, & patroni gerit, c. cum non liceat. de præscript. Sed dubium est, an feudum taliter acquisitum ecclesie, teneatur ponere extra manus suas & alii infeudare? Videtur quod non, quasi non censetur nova acquisitio, sed recuperatio, & reversio

* Fal. si commissum tantum sit acceptatū.

* Solus prælatus non remittit injuriam ecclesie.

* Solutio.

* Abnegatio judicialis prælati, tabu indicit commissum.

* Clausula salvo jure.

* Feudum commissum ecclesie utrum ipsa ecclesia cogatur ponere extra manus suas.

Go ad originem suam, & priorem statum ex causa antiqua concessionis feudi, *l. si natus. §. pater ne peteret. ff. de pact. l. fin. ff. si ex noxa. can. aga.* quo non obstante dicendum teneri ponere extra manus suas, sicut & feuda à vassallo vendita, quæ jure & potestate feudali retinet, & ad mensuram suam, & dominium directum adjicit, in quo est eadem ratio per ea, quæ late deduxi supra §. 20. *gloss. 1. num. 2. & seq.* Nec minus obtinet ecclesia recuperationem injuriæ, quia ingratum vassallum privat, & spoliat, & feudum alii grato vendere, & infeudare potest. Quod est limitandum, nisi istud feudum fuisset de dominio feudi dominantis ecclesiæ amortizato, deinde ab ea de novo infeudato, *per notata in d. gl. 1.*

136. Tricelimo-primò quæro, Quid si feloniam, vel negatio fiat * marito patronæ, an remittere possit? Respondeo breviter disputatione omiſſa, si vassallus abneget illum in patronum non tanquam patronæ maritum, sed tanquam ipsum nomine ejus proprio, sine quasi non sit maritus patronæ, sive quali non habeat administrationem priorum uxoris, non est locus commissio, sive in iudicio, sive extra iudicium fiat negatio. Unde si in iudicio fateatur feudum moveri à patrona sua, sed negat actorem esse illius maritum, vel habere potestatem prehendi, & investituræ recipiendi, non amittet feudum, sed fructus, donec iusta prehensio durabit. Si simpliciter in patronum abneget actorem agentem in qualitate mariti, vel ad causam uxoris, tunc patrona ipsa abnegatur, & actor concludere poterit ad commissum, & obtinere, ut in simili supra *cod. qn. 29.* Si autem vassallus aliam feloniam committat nedom in personam patronæ, de quo non esset dubium, sed etiam in personam ejus mariti, nedom si principaliter in odium & injuriam patronæ, sed etiam si specialiter & duntaxat personali odio, & inimicitia mariti, feudum amittit, quia satis patronam suam offendit in eo quod non veretur sponsum ejus tam graviter offendere. *Fac. l. 1. circa medium. ff. de injur.* Et quamvis maritus non sit proprie patronus, sicut nec dominus priorum uxoris, quemadmodum etiam dignitas quam vir participat ex persona uxoris, non est dignitas personalis, sed dicitur dignitas competens in consequentiam, juxta notata Bar. & aliorum, in *l. si Auguste. ff. de leg. 2.* tamen satis est, quod maritus tanquam caput uxoris pro domino, & patrono habeatur, & quod ei in ea qualitate debeat obsequium clientelare, & debeat jurari fidelitas. Et sic vassallus perinde amittit feudum offendendo maritum patronæ, ac si patronam ipsam offenderet.

137. Quod intelligendum est dummodo offendens sciat, vel scire debeat esse verum, & iustum maritum patronæ, & sub hac ratione illi debere reverentiam, & obsequium clientelare. Secus, si probabilitè ignoraret. Ita etiam limitandum est quod diximus supra *cod. qn. 29.* feudum cadere in commissum, etiam si offensa solum personam prælati respiciat, ut procedat quando offendens sciebat: secus si probabilitè ignorabat offensum esse prælatum ecclesiæ patronæ suæ. Item hæc debent limitari si prælatus, vel maritus culpa sua dedisset causam illi personali inimicitie & offensæ, per ea quæ tradit Zasius in *epito. feud. parte 10. conclusio 4. fallens. 2.* ubi videas, quia aliena non transcribo. Amplia tamen prædicta, sive vassallus esset jam investitus à novo prælato, sive à novo marito, sive non, dummodo non ignoraverit, ut dictum est.

138. An autem * maritus possit remittere feloniam, dicendum, quod licet damna, & interesse, & multam pecuniariam indistincte remittere possit, ut diximus infra §. 113. tamen satisfactionem personalem & emendam honorabilem, ut vocant, contumeliæ uxoris re-

mittere non potest, ut ibi dixi. Et pariter si feloniam in solum maritum commissam sit, poterit ipse re integra, (id est, ante acceptatum commissum, per notata supra *cod. num. 118.*) remittere jus commissi, etiam in præjudicium uxoris. Si vero feloniam illata sit personæ uxoris, vel ipsi marito, aut suis, etiam in contumeliam, vel odium uxoris, non poterit etiam re integra remittere, quia potest uxor ad animum revocare, & illi proprie acquiratur actio, vel ejus commissi, quod respicit propria immobilia uxoris, & sic non potest à viro, sine ejus consensu remitti, per notata infra §. 108. Quando autem feloniam solum personam mariti respicit, non puto desuisse rem esse * integram ex eo solo quod maritus apud se solum ad animum revocavit, & vassallum privari, & puniri voluit, unde si non sit ad ulteriora processum, poterit maritus (& idem intelligo in prælato) veniam dare vassallo, eique injuriam remittere, & consequenter commissum pro hac vice, etiam in præjudicium uxoris vel ecclesiæ, cui non censetur præjudicari, quum nondum esset acquisito radicata, sed tunc demum desinit res esse integra, cum maritus, vel prælatus alii feudum concessit, vel ad declarationem commissi agere cœpit, vel ad alium exteriorum actum devenit, qui non possit fieri sine electione & acceptatione juris commissi. Acceptatio autem expressa non potest fieri, nisi expresso, vel implicito nomine uxoris, vel ecclesiæ, ad quam spectat proprietas, & acquisitio juris commissi, & sic non possunt amplius pœnitere maritus, vel prælatus, post jus eorum ministerio alii principaliter acquisitum: nec potest amplius remitti à marito, sicut nec alia quævis actio competens ad immobile, procedens ex parte uxoris, quamvis enim injuria collata sit in personam mariti tantum, tamen si est atrox; committitur feudum ipsi patronæ, non proprie propter offensam mariti, sed propter offensam patronæ, quæ censetur læsa per enormem injuriam marito suo scienter illatam à vassallo. Plus dico, quod posset esse tam atrox injuria, puta membrorum mutilatio, vel lethalia vulnera, quod per se absque eo, quod maritus revocaret ad animum, spectaret ad affectum, & injuriam patronæ. Ita quod statim illi acquireretur jus commissi, quod non posset etiam incontinenti per offensum forte morientem remitti in præjudicium uxoris. Et idem puto in prælato, respectu ecclesiæ.

139. Sic & emphyteutæ rerum dependentium à patrimonio uxoris, si per tres annos non solverint, poterit maritus recipiendo solutionem purgare, & remittere commissum. Sed si semel illud acceptaverit, sive agendo in iudicio ad declarationem commissi, sive alii concedendo, non potest amplius remittere, quia proprietas illius juris, vel actionis fuit uxori quæ sita. Et in simili decidit Philipp. Corn. in *consil. 187. incia est. in fi. lib. 1.* quod vicarius re quidem integra potest remittere commissum emphyteutis, sed non re non integra, quod est postquam tanquam vicarius ut sic, nomine & ad commodum ecclesiæ commissum acceptavit. Et nota quod sicut dictum est in questione præcedenti, ita hæc feudum avocatum ab integro efficitur proprium uxoris, & ejus directo dominio consolidatur, vel illi soli acquiritur, & non incidit, nec computatur inter conquestus, nec ejus æstimatio. Nec potest sine consensu uxoris annis majoris alii concedi, vel infeudari per maritum, etiam casu quo offensa ejus tantum personam concerneret, quia virtus effectiva commissi, & revocationis feudi oritur à proprio patrimonio uxoris, & ad illud revertitur. Et istud ampliatur, nedom si res quæ cecidit in commissum de facto incorporaretur feudo dominantis, & in catalogo feudi, tanquam pars integralis, & æquæ principalis feudi, recognoscatur à patrono superiori: sed etiam si maritus teneret rem commissam seorsum, quia quamvis nondum sit unita in idem corpus,

* Maritus an possit remittere feloniam.

* Quando res dicatur integra.

* An maritus possit remittere noxam.

est tamen acquisita dominio solius directæ dominæ, ut infra eodem quæstio. fin. in fin.

140. Tricesimo secundo. Pone pupillo successione matris, vel ascendentium maternorum obvenisse multa nobilia feuda, à quibus vassalli dependent, & patrem pupilli filiifamilias habere legitimam administrationem, vel custodiam nobilem, & fructus suos facere, de quo infra §. 96. Modo si pater tanquam legitimus administrator, vel custos, manum injiciat feudo moventi à propriis filiis, & vassallus abneget, satis ex prædictis constat quid super hoc dicendum. Sed an ex capite gravis offensæ in hunc patrem commisit, sit locus commissio? Respondeo. Constat ex prædictis, quod sic, si sit illata contemplatione, & odio filii vel patronatus. Sed dubium est, si solo personali odio patris in illum sit injuste commissa. Et videtur non esse locum huic §. quia proprie non est illata injuria patrono, nec in respectum patroni, quoniam offensus non est patronus, sed tantum tutor patroni, & usufructuarius feudi dominantis, quorum neutrum sufficit. Certum est enim, quod hic textus, & similiter in dictis feudorum loquens de patrono offenso, non habet locum in ejus tutore, & multo minus in fructuario, qui proprietarium non repræsentat, nisi forte in contumeliam patroni principaliter factum sit. Alioquin, quum agatur de injuria certæ personæ, non potest fieri extensio ad aliam. Nec obstat quod tutore jurari debet, ut supra §. 32. quæst. 4. quia non ipsi, sed pupillo. Sic in proposito, quamvis vassalli jurent, & teneantur jurare in manu patris, tamen non jurant ei, sive in ejus verba, sed filio, & in verba filii: sicut quando jurant tutore, procuratori, vel fructuario, recipienti nomine domini. Adverte, quia hic tria concurrunt in offenso. Primum, quod est pater qui censetur eadem persona, l. si. C. de impuber. & alien. sublit. Et *cujus injuria spectat ad effectum filii. l. 1. ff. de injur. l. 1. ad si. ff. de liber. caus. Et sic, si atrox injuria illata sit patri, videtur illata filio. Et ita sentit in simili. Franc. Rip. in repet. l. si. C. de revocand. donatio. quæst. 18. ad si. revocandam donationem propter atrocem injuriam illatam uxori, vel filio donatoris, non ex eo capite, quod donatarius intulerit impias manus in donatorem, sed ex capite atrocis injuriæ donatori factæ in persona ei conjunctissima, & illud est primum, & potissimum. Secundum, & tertium sunt, quod est tutor, vel habens administrationem plus quam tutor & usufructuarius. Sed hæc duo parum faciunt, & quum non habeam textum in toto jure scripto, nec in dictis usibus feudorum, nec in nostris consuetudinibus, per quem sit cautum exheredationem, vel revocationem donationis, ex hac causa fieri posse, ego non extendam hanc dispositionem non pœnalem hujus §. vel d. cap. 1. quib. mod. feud. amitt. extra terminos, sed relinquam in dispositione juris communis, ut aliter tanquam delictum commune puniatur offensa, salvo quod si injuria patri illata sit talis & tam atrox, quod in enormem contumeliam ipsius filii redundet, & offendens sciverit esse patrem patroni sui, puto locum esse commissio, etiam si forte offensus omnem injuriam remitteret, per notata in quæst. precedenti. num. 123. in si. puta si vassallus patrem patroni falsis delationibus ad injustam & ignominiosam mortem adegerit. Reliqua exempla studiosis, & prudentum judicium arbitrio relinquo.

* Injuria patris spectata ad effectum filii.

Si patronus non fuit in vita coqueitus, utrum ejus hæres possit conquiri.

141. Tricesimo-tertio quæro, Quid * si patronus offensus, non fuerit in vita conquestus, sed eo mortuo hæres vult revocare feudum, an possit? Conclusio est, quod non, argum. leg. prima. l. his. solis. l. final. C. de revocanda donatione. cap. fin. de donatio. ubi in simili denegatur revocatio donationis hæredi donatoris offensi, dummodo tamen

patronus vel donator sciverint, & habuerint spatium conquerendi, & omnes gloss. & doctores: quare non immorabor in allegationibus supervacaneis. Sed si cupis, vide late Francisc. Ripa in repet. d. l. si. quæst. 61. And. Tiraquell. in repet. l. si. nunquam. cod. iii. in versic. suscepit liberos num. 174. Hæc conclusio secundum Bal. in l. imperialem. §. in super collat. si. fallit si vassallus fuisset privatus ipso jure, quia tunc injuria traxit secum executionem. Et exemplificat in duobus casibus. Primo, quando alienavit, & tradidit domino irrequisito. Secundo, generaliter, quando in infeudatione esset appositum pactum, quod commissæ feloniam feudum amitteretur ipso jure, quia tunc transferebat in hæredem, etiam querela non reparata. Et sequuntur ibi in collat. 2. Alvarot. & Præpos. Jacob. de S. Georg. in investit. feud. in verb. delictique vassall. promiss. non committit. felo. col. 13. versic. limitabis. Et idem sentit Zali. in epist. feud. pari. 10. Hanc tamen fallentiam reprobatur Francisc. in tract. feud. in 4. parte col. si.

142. Adverte, quia dico quod hæc fallentia in primo casu non est verissima in terminis dictorum usum feudaliū, scilicet in casu alienationis, & eam sequuntur, in hoc casu loquendo, Cardin. Panorm. in cap. si. de donat. Pau. in l. omnimodo collat. 2. C. de inoffic. testam. & moveor, quia hic est continua & successiva * contraventio, cum semper maneat de facto alienatum. Unde sufficit, quod patronus non approbaverit contractum, vel acquirentem in vassallum. Unde hac ratione cessante, puta si vassallus post alienationem, & traditionem recuperaverit feudum, quamvis ipso jure non evitet commissum semel incursum: tamen si dominus sciverit & alienationem, & traditionem, & recuperationem, & sciens vassallum non inquietaverit, puto hoc casu locum esse regulæ, & non procedere fallentiam Baldi & sequacium. In secundo autem casu licet eam sequatur Francisc. Atet. consil. 14. Viso & diligenter in si. tamen eam falsam puto, quia quantumcumque vassallus per aliquam ingratitudinem cadat à feudo, etiam ipso jure, intelligitur si tamen dominus voluerit, ut tenet idem Bald. sibi contrarius, in l. si. C. de revocand. dona. contra Bald. etiam tenet Imol. & bene in c. si. col. 13. de donat. Etiam amplio conclusionem nostram, ut procedat, sive vassallus fuerit citra judicium privatus ipso facto, sive privandus. Si enim patronus sciverit, & habuerit spatium, & opportunitatem querelandi, & nihilominus tacuerit, & sciens passus sit vassallum in gratum frui ut prius, tunc censetur non revocasse ingratitudinem ad animum, vel remisisse. Ideo non transmittitur ad hæredem jus revocandi feudum, sicut nec actio ad reparationem, vel æstimationem injuriæ. Et ita tenent omnes scribentes, in d. §. in super in cap. 1. §. 1. quib. mod. feud. amitt. Alex. in l. res judicata. col. 2. ff. sol. matrim. Jacob. de S. Georg. in d. versic. delictique. vassall. promiss. col. 12. Item fallit excipiendo ut in quæst. seq.

* Contraventio sic cessura.

143. Tricesimo-quarto quæro, Quid in casu converso, si patronus non prædecessit, seu vassallus; An patronus possit feudum auferre ab * hærede ingrati? Breviter idem concludo, quod in quæstione præcedenti, quod non, dummodo in vita vassalli habuerit & scientiam & spatium sufficiens ad conquerendum, & nihilominus passus fuerit vassallum quiete possidere usque ad ejus mortem, & ita tenent gloss. in l. si. C. de revocand. donat. in cap. si. de donat. & omnes doctores in locis præfatis. Et bene, quia hic est eadem, imò fortior ratio, ex eo maxime quod hæres vassalli qui ignorat factum, & nescit qui sint vel ubi sint testes, non potest à communiter accidentibus æque se defendere, & justificare, sicut potuisset defunctus si fuisset inquietatus. Decisionem tamen præcedentis

* Hæredi ingrati vassallum possit feudum auferre;

præcedentis hujus quæstionis limita singulariter ut procedat agente patrono, vel ejus hærede, ad revocationem feudi. Secus è converso, si vassallus vel ejus hæres agerent & patronus vel ejus hæres se defenderent, quia possunt indistincte excipere de ingratitude. Quod est sane intelligendum in casibus sequentibus.

144. Primo, quando vassallus, vel ejus hæres agunt ad traditionem, & primam investituram feudi quæ nunquam præcesserat, puta quia tantum fuerat factus contractus infeudationis, & nunc dum vassallus, vel ejus hæres agit ad implementum offerens clientelam subire, excipitur quod ingratitude commisit post contractum, & non est dubium quin possit excipi etiam ab hærede, & contra hæredem, sicut in simili indistincte potest excipi quando donator nunquam tradidit, & nunc agitur ad traditionem, ut tradunt Petr. de Anchar. in *dico cap. fin.* & ibi Barbatias *col. 12. de donat.* Francisc. in *4. part. in feudo. in fin.* Idem dico si feudum sit antiquum, sed post noxam vel feloniam admittam patronus iniecit manum feudo, & nihil aliud fecit, quia etiam post mortem vassalli ingrati poterit retinere feudum ad manum suam, & contra hæredem vassalli jura offerentem, & manus levationem, investituram petentem, excipere de ingratitude, & petere declarari cecidisse in commissum, quamvis de hoc non fuerit locutus in vita vassalli, quia satis est quod non fuit passus ingratum vassallum possidere, sed illico manu injecta feudum occupavit. Tunc enim si vassallus confidebat de innocentia, debebat prosequi restitutionem feudi, prout verisimiliter fecisset si fuisset innocens. Idem puto eadem ratione, si primo feudum prehensum fuerit à patrono ob aliam causam, puta propter mutationem præcedentem, vel defectum catalogi, deinde vassallus feloniam committat in patronum. Tunc enim si semper patronus, vel sui commissarii possideant, & fruantur nomine patroni, cessat illa tacita caducitatis remissio, quæ alterutro ante querelam motam moriente præsumitur, & sic non potest per hanc viam deperire jus excipiendi, vel petendi commissum: sed bene potest per præscriptionem triginta annorum, nisi dominus incipiat etiam jure commissi possidere, vel retinere feudum, quo facto licet commissum de se non possit perire lapsu temporis, tamen petere potest illius probatio. Ideo patronus sibi consulere debet secundum notata *supra eodem quest. 10. num. 50.* Alioquin quandocumque vassallo, vel ejus hærede investituram petente, & iusta offerente, si dominus excipiat de ingratitude & commissio, nisi in continenti, vel infra brevem terminum probare, & liquidare possit, feudum interim mancipabitur vassallo per provisionem, sine præjudicio jurium patroni, ut expressim tenent Bald. Alvarot. Præposit. & omnes in *d. §. in super Jacob. in investit. feud. in versic. dictique investit. promiss. non commiss. felon. collat. 15. versicul. sed pone.* Zali. in *epist. feud. part. 10.* Secus autem esset si vassallus aliquo sufficienti spatio domino sciente post ingratitude quietè possedisset, deinde patronus manum injecerit feudo, non tamen prætextu commissi, sed propter jura ordinaria feudi, & mere tanquam dominus feudalis, puta ob dinumeramentum non traditum, vel ex defectu hominis & jurium, ob supervenientem aperturam, quoniam hujusmodi prehensio, & possessio patroni, magis accedit conservationi, quam resolutioni feudi: non tamen inducit ipso facto remissionem commissi, etiam si fiat à sciente commissum, sed non impedit tacitam illam commissi remissionem, quæ per alterutrius mortem ante querelam motam præsumitur, nisi patronus incipiat jure commissi retinere hoc declarando, vel ex hac causa levationem manus recusando vassallo, ut diximus *supra eodem num. quadragesimo septimo.*

145. Tricesimo-quinto, Quid si patronus* ignoranter in fidem admiserit, & investierit vassallum, qui ingratitude adversus eum commiserat? Si enim

Tom. I.

scienter non esset dubium remissam esse feloniam. Respondeo, Non præjudicari patrono in jure petendi commissum adjudicari per viam actionis, per regulam *l. mater decedens. ff. de inoffic. testam.* & in materia feudali tradunt feudistæ, in *cap. 1. quo tempor. mill. in usibus feud.* Sed in hoc præjudicatur quod non potest incipere nec procedere via prehensionis, nisi à tempore novissimæ investituræ, quæ præcedentes aperturas claudit, si supervenerit nova apertura. Et quod supra dixi, scienter investientem sibi perpetuo præjudicare. Amplia etiam si in investitura apponeretur clausula, salvo jure nostro, quia per hanc clausulam non intelligitur reservari aliquid repugnans investituræ, & negotio in quo apponitur, quamvis contrarium in hoc, & male tenuerit Jacobus de S. Georg. in *investitur. feudor. in verb. qui investit. præstit. jura. fide. collat. 10. versicul. primum membrum.* Necessaria igitur esset expressa, & specifica reservatio juris commissi, & privationis feudi prætensi à patrono, quod puto sufficere, & validam esse, nec ipsam investituram propter hoc vitari, quamvis videatur repugnare, quia censetur hoc casu renovatio investituræ provisionaliter facta, eo quod feudum non erat ipso jure commissum, & quod privatio requirebat altiore indaginem.

146. Sed quæro, hac* protestatione specificè apposita, utrum semper possit agi ad declarationem commissi? Videtur quod sic. Tum quia per hoc videtur vassallus interpellari, saltem in mala fide constitui, & sic quod etiam triginta annis non possit præscribere. *cap. vigilanti. de præscriptio.* Tum quia non videtur possessionem feudi percepisse, nisi in hac qualitate, & sub hoc onere sub quo est investitus. Contrarium puto, quod hujusmodi protestatio non impediat præscribi jus commissi triginta annis, ad illud præscribendum, neque alia bona fides, neque possessio requiritur, quum sit actio personalis & pænalis, per ea quæ scripsi *infra tit. 4. in rub.* Fortius dico, quod nec hujusmodi protestatio præscriptionem commissi coeptam interruptit: quoniam investitus illa non fatetur esse veram, & licet consentiat eam apponi, tamen tacite videtur in oppositum protestari, & hoc important verba *salvo, vel sine præjudicio*, quæ intelliguntur si & quatenus protestatum subsistit, & de jure fieri debet, vel non.

147. Tricesimo-sexto quæro, An hujusmodi negatio, vel alia noxa, aut ingratitude factum vel culpæ nocet, necundum ingrato, sed etiam ejus* filius, vel aliis quibuscumque hæredibus? Hic latissime aperitur campus, de quo per Bartol. in *l. cum qui. ff. de interd. & relegat. per omnes feudistas in cap. 1. si vassall. feudo privet. cui deser. in usibus feudor.* Jacob. in *investit. in versicul. dictique vassalli. promiss. non commiss. felon. versicul. videamus nunc usque ad fin. per 5. col.* Francisc. in *5. parte feudo.* apud quos plene invenies, reliquos prope infinitos locos omitto. Et disputatione omisa breviter & clare concludendo perstringam. Primo, quid sit secundum dictos usus feudorum. Secundo, quid secundum nostras consuetudines. Quantum ad primum, quia feuda non regulantur more patrimonialium, sed speciali jure & non possunt alienari in extraneum, nec per contractum, nec per delictum, unde nunquam confiscantur in extraneum, etiam principem, ut per Bartol. & omnes in *l. fin. finita §. si de verigalibus. ff. de damn. insect.* unde aut est feudum* novum, & indistinctè delictum, imò quævis commissio feudi, sive per delictum in dominum, vel aliud commissum, vel per aliam quamcumque causam, puta spontaneam resignationem, supprimit feudum, & facit illud perpetuo reverti ad patronum, excluso vassallo, & omnibusque successoribus suis, vel causam habentibus, quorum jura resolvuntur. *cap. 1. §. fin. ubi omnes scribentes, quæ fuit prima caus. benefic. amitt. cap. 1. §. rurjus. quibus modis feudum amitt.*

148. Aut vero est feudum* paternum, vel antiquum. + Feudum Et tunc, aut amittitur per delictum, seu feloniam paternum.

X x x

* Clausula salvo jure impedit præscriptionem

* An delictum patris denegat dominium noceat filiis

* Feudum novum.

* Ingratum vassallum per ignorantem in fidem recipiens utrum remissio ei ingratitude non videatur.

commiffam in patronum, & ad eum perpetuo revertitur, etiam in præjudicium filiorum delinquentis, vel agnatorum, tanquam sub illa conditione concessum, ut in casum felonie redeat ad dominum in ultionem injuriæ. d. §. fin. Fallit si delinquens colludat cum patrono ad exclusionem agnatorum, vel culpa patroni vassallus incidere in casu commiffi. Jacob. Ardizo. in tit. quibus mod. feud. amitt. sub rubri. si vassall. excogit. culp. Alvarot. in §. fin. conclus. 6. Aut amittitur propter delictum commiffum in alium, quam in patronum, & tunc transit ad agnatos proximiores si qui sint, excluso in hunc eventum patrono, & in omnem eventum exclusis filiis, & descendentibus vassalli. Ita & præcedens conclusio in quantum concernit exclusionem descendentium, fallit si delictum fiat per patrem qui nihil adhuc habet in feudo, utpote avo vivente, quia delinquente sublato de medio, ejus delictum non nocet nepoti immediatè succedenti avo, & hoc est indubitatum, & tradit Bart. in d. l. cum qui. Bald. in l. dno. decim. tabul. C. de leg. heredi. Salic. in l. 2. C. de libert. & cor. liberis. Aut vero amittitur illicita alienatione, vel ob non petitam investituram. Et tunc idem, quod quando per delictum in alium commiffum, ut per Alvarot. in d. §. fin. Sed hæc procedunt in feudo hæreditario, sive simpliciter concessio, quod hæreditarium in dubio intelligitur. Si autem sit feudum* conventionale, quod lege contractus deferatur ad filios, aut certas generationes, vel personas, tunc indistincte quodcumque delictum, vel quævis culpa non nocet, nisi committenti, & ad vitam ejus dumtaxat, quo mortuo liberum, & integrum jus devolvitur ad sequentem, vel sequentes in gradu vocatos per contractum infeudationis, & venientes jure proprio. Joan. Andr. in add. ad Specul. de feudo. §. fin. versis. 1. Andr. Ifern. & alii in d. col. si vassal. feud. privæ. Jacob. in investit. in verb. diciturque vassal. promis. non commis. selo. collat. 16. & 18. Curtius Senior. cons. 48. num. 48. Curtius Junior. consilio 78. 142. & 155.

149. Quantum ad secundum, secundum nostras consuetudines promptius est expedire, quia apud nos feuda patrimoniorum jure reguntur, nec sunt affecta patronis, ut non possint in alium transferri, nec ut eis committantur resolutis oneribus impositis à vassallis, nec curiam an sint antiqua, vel nova ex parte patroni, nec etiam ex parte vassallorum, nisi quoad tria dumtaxat: videlicet quantum ad dispositionem testamentariam, successiones ab intestato, & jus retractus proximitatis, in quibus est quædam differentia* inter propria, sive antiqua, & conquestus, sive nova feuda: nova inquam respectu novæ acquisitionis vassalli, licet de se sint antiquissima, respectu primæ infeudationis, de qua ad præsens non curatur. Unde dicendum, quod si committatur feudum propter negationem, vel aliam noxam vassalli, revertitur in perpetuum ad patronum. Si vero vassallus incidat in aliud delictum commune, remanet feudum vassallo, vel hæredibus suis, nisi bona delinquentis confiscentur, quia tunc etiam feudum confiscatur sine præjudicio jurium patroni, ut sæpe dictum est. Et sic feudum nunquam revertitur in proprietate, sive perpetuo ad patronum, nisi ratione ingratitude in eum commiffæ à vassallo, vel nisi ratione acquisitionis, si quam faciat sine jure, & potestate feudali: ut quando vendit pro pretio, sive alias spontaneo contractu tanquam privatus. Et adhuc non revertitur, nisi cum oneribus impositis à vassallis, sicut quando alienatur in extraneum. Unde si forte vassallus moriatur ab intestato, nullis parentibus, nullis liberis relictis, deficiente etiam omni successione agnatorum, vel cognatorum patronus non succedet in feudo. Et quamvis possit illud post quadraginta dies ab obitu prehendere ex defectu hominis, & fructus suos facere. juxta §. 1. supra eodem. tamen non potest sibi consolidare, nec usque mensæ suæ, sed devolvitur feudum, & acquiritur ei ad quem bona vacantia spectant, pu-

ta ad habentem merum imperium in loco, vel* ad fiscum, ut diximus infra §. 169. quamvis Pet. Jacob. in tit. de caus. in quibus vassall. quantum est de jure script. debet amitt. feud. col. 2. teneat etiam in hoc regno consolidari patrono excluso fisco, & malè. Et hæc in feudo hæreditario, quia si lege contractus deferatur, quicquid agat vassallus, sive contrahendo, sive delinquendo, non operatur, nisi pro tempore suo, sed eo mortuo, feudum liberum devolvitur ad sequentem vel sequentes in gradu, salvo nisi peccaretur in non obsequendo legi contractus, prout latius dicemus infra §. 161. in pulchra quæstione donationis factæ alicui ad certa onera, ita ut post ejus obitum spectet ad antiquiorem filium.

150. Tricesimo-septimo, liquet ex prædictis feudum nedum abnegatione, ut hic, sed etiam aliis causis ingratitude amitti. An igitur amittatur apud nos, ex* omnibus causis quæ habentur per diversos titulos in usibus feudorum compilatis per Obertum? Respondet, Non: quia non omnes sunt receptæ in usum. Et in eo quod consuetudo nostra non exprimit, potius recurrendum est ad jus commune scriptum quam ad dictos alienos, & locales usus, ut dictum est supra in rubric. ad finem, quod etiam expressim firmat Petrus Jacob. in dicto tit. de caus. ex quibus vassal. quantum est de jure scrip. in princip. & cap. 2. & 6. Ubi dicit quod iudex non debet recipere causas amittendi feudum quæ sunt in dicto libro feudorum.

Quæro igitur, nunquid apud nos feudum debeat amitti, saltem ex omnibus causis ingratitude contentis in* corpore juris, ex quibus liberi possunt exheredari à parentibus quæ sunt quatuordecim, in Authent. ut cum de appel. cognosci. §. causas autem collat. 8. sive ex quibus parentes exheredari possunt à liberis, quæ sunt septem in d. Authent. §. has autem esse decernimus: sive ex quibus frater potest exheredari, & excludi etiam turpi persona instituta, quæ sunt tres in Authent. de nupt. §. ingratitude cap. 4. sive ex quibus donatio revocatur, quæ sunt quinque in l. fin. C. de revocand. donat. Sive ex quibus repudium mitti potest viro, vel uxori, quæ habentur in l. consensu. C. de repu. Et videtur quod sic, & ita transeunt & tenent omnes feudis in tit. que sunt prima caus. bene amitt. §. prædictis. Sed nimis indigellè loquuntur, quia major pars dictarum causarum non rectè adaptatur inter clientem & patronum, imò nec ipse idem Obertus in d. §. prædictis voluit dicere feudum posse revocari ex omni causa, ex qua filius aut patens potest exheredari, aut matrimonium dissolvi, aut donatio revocari, sed dicit, quod subtiliter perserutando dictas causas, & alias similes, vel majores, colligi potest, ex quibus causis ingratitude feudum debeat, & possit revocari, & verum dicit.

151. Et penitus rem ipsam perpendendo, dico quod solæ illæ* quinque causæ scriptæ in dicta. l. fin. C. de revocand. donat. rectè conveniunt, & eandem conformem rationem habent ad revocationem feudi quod est beneficium. Et sic non est dubium, quin ex qualibet illarum revocari possit, & concludo feudum non posse revocari, nisi ex una ex dictis quinque causis, vel quæ ad unam ex illis reducit. Prima, sunt atroces in juria in donatorem, vel patronum factæ, in qua comprehenditur violatio uxoris, aut filiarum, aut sororis virginis in domo manentis. Secunda, manuum impiarum in personam donatoris, vel patroni illatio. Tertia, si grave damnum in omnibus, seu majori parte bonorum donatoris, vel patroni inferat, idque ex insidiis, scilicet animo, & consilio malevolo spoliandi, & deprædandi benefactorem. Quarta, si illi vitæ periculum intulerit, quod ego intelligo similiter ex insidiis, sive maligno animo. Quinta, si conventiones, & pacta in donatione, vel infeudatione apposta minime implere voluerit, ad quam reducitur cautia abnegationis patroni in hoc §. expressa, & de reliquis omnibus ingratitude causis.

* Feudum conventionale.

* Differentia hæreditorum & conquestuum.

* Feuda transeunt fiscum.

* Feuda à trum in Gallia amittantur ex omnibus causis quæ continentur libris feudorum.

* Feuda à trum amittantur ex omnibus causis ingratitude jure civili comprehensis.

* Quinque causæ revocandæ donationis.

lis in iure contentis non est curandum, tanquam in alia & diversa materia scriptis, nisi quatenus ad precedentes, vel aliquam ex eis reducuntur. Tres enim causæ exheredationis in linea collateralis, in *l. d. ingrati indidm. in Authent. de nupt. conveniunt.* & reducuntur ad quatuor primas. *d. l. fin.*

152. Causæ autem quatuordecim exheredationis liberorum pro majori parte disconveniunt, videlicet quarta, & octava cum omnibus sequentibus. Tantum restant quinque, quæ possunt, sed non omnino seu æqualiter adaptari, & reduci ad primas causas *d. l. fin.* Tres enim primæ causæ exheredandi filium quæ sunt, si manus impias intulerit, si gravem, & inhonestam injuriam commiserit in parentes, si eos in criminalibus causis, quæ non sunt adversus principem, vel rempublicam accusaverit, reducuntur ad duas primas *d. l. fin.* Sed tamen non æqualiter, quia levior injuria, vel injectio manus, sufficit tam ad exheredandum filium tanquam ingratum, quam ad revocandum donationem ab extraneo: in quo gravior circumstantia facti requiritur, quoniam cæteris paribus longe gravior est injuria à filio illata, quam ab alio, etiam beneficiario nostro, de quo bene meriti sumus. Quarta autem causa dictæ exheredationis, si filius fuerit maleficus, vel cum maleficis versatur, impertinens est ad revocationem donationis, vel commissionem feudi erga patronum, qui per hoc non injuriatur, nec ad ejus affectum, & æstimationem, vel infamiam æque spectat integritas & status vassalli, sicut filii ad patrem. *l. 1. ad fin. ff. de libera. caus.* Unde si vassallus maleficii damnatur, feudum non applicatur patrono, sed sicut cætera bona confiscantur ad onus jutium feudaliū, sic & à donatario ob eandem causam, vel similem, non revocantur donata, sed transeunt in fiscum damnatione secuta.

153. Et nota quod hic maleficus recipitur, non pro malefactore in genere, sed proprie pro eo qui incantationes, vel magicas artes perniciosè exercet. Et hoc magiam accipiendò improprie, quia ut primus apud Latinos docuit absolutissimus ille Philosophus Joann. Picus Mirandulanus in *apologia in princip. & super conclusio. 5.* proprie Magia est naturalis philosophiæ absoluta consummatio. Estque *μαγία* non Græca proprie, sed Persica vox: & *μαγος* seu magus, nec Græcum est, nec Latinum, sed Persicum vocabulum: sapientemque significat. Qui enim apud veteres Gallos Druidæ, sive Druidi, apud Hebræos, prophete, vel cabaliste, apud Indos gymosophiste, apud Ægyptios, sacerdotes, apud Græcos, philosophi, apud Persas, & Chaldæos magi vocabantur. Ut etiam scripsit Ludovic. Cælius *lectio. antiq. lib. 5. cap. 42.* proprie magia est altior, sanctiorque philosophia, de quo Plato in *Alcibiade* testatur, non alii sibi videri Zoroastri Magiam, quam divinorum scientiam atque cultum, qua imbuuntur Persarum regum filii, ut ad mundanæ (id est divinæ & universalis) reipublicæ imaginem, suam & ipsi rempublicam administrare, distribuereque condiscant. Hinc M. Tullius in divinationibus scribit neminem apud Persas regio potiri saltigio, qui prius magicam non imberit scientiam, hæc naturalium consensum, quem significantissimè Græci *συμπεριστασις* (id est simultaneum affectum, seu convenientiam vocant) indagine scrupulosa dum rimatur exploratus in sparsas mundo potestates rerum alioqui quasi illecebratas, atque in naturæ quodammodo sanctuarium reconditas in apertum ita producit, ut per illecebras mutuas, quæ Magorum *μαγία* nuncupantur, & cognitionem quamdam miracula consurgant maxime mira. Lege latius, si vacat apud Cæl. Aliter autè (*μαγία* *μαγία* *μαγία* & ignoratione genuinæ significationis) vulgo accipitur, pro infami illa incantationis arte, immundorum spirituum commerciis inauspicata. Fit enim (ut inquit *Ansel. Augustinus in lib. 1. de doctrin. Christiana. & habetur 26. quest. 2. cap. illud in fin.*) mediante quadam pestifera societate hominum & dæmonum,

velut pacto infidelis, & dolosæ amicitie constituto cum dæmonibus, quorum opera & portentosis execrandisque illusionibus constat. Et hæc à Græcis vocatur *μαγία* sive *μαγία*: & ut inquit Picus, *μαγία*. Maleficus autem sive incantator *μαγος* sive *μαγος*. Et hi vocantur malefici propter gravitatem malitiæ & perfidiæ, & ob facinorum magnitudinem, ut inquit textus *l. nemo aruspicum de malefic.* Unde non immerito in *l. fin. eo. tit.* dicuntur communis salutis hostes, & in *l. & si excepta. eo. tit.* vocantur humani generis inimici. De his etiam habetur in *cap. fin. 33. quest. 1.* Si vacat plenius, vide per S. Thom. Aquinatem in *2. 2. quest. 62. & 93.* Et in summa contra Gentil. *lib. 3. cap. 1 & 2.* & nuncupatim per Joan. Sptenger. in *malleolo*. Si legere vis horrendum maleficium Aurelii, anno 1500. detectum, vide epistolas magni Erasmi *lib. 10. epist. 1.* ubi ad finem rectè scribit hujusmodi portenta non esse simplicia crimina, sed ex superstitione, impietate, idololatria, sacrilegio, tanquam variis ex monstris constata. Quinta autem causa dictæ exheredationis, si vitæ infidius fuerit, est eadem cum quarta *d. l. fin.* Sexta autem reducitur ad primam causam *d. l. fin.* de qua dicam *infra eodem. quest. seq.* Septima item ad primam vel quartam dictæ *l. fin.* Octava autem, si filius nolverit (cum poterat) fidejuberè pro parente incluso, vel detento propter debita, hæc non sufficit ad feudum amittendum, secundum quod dicam *infra eodem. quest. 39.*

154. Nona autem, si testamentum fuerit impeditum, impertinens est ad revocationem donationis inter vivos certæ rei vel feudi: quamvis esset pertinens ad revocationem donationis causa mortis, vel donationis generalis inter vivos, habentis tractum ad mortem: puta donationis bonorum præsentium & futurorum, vel eorum quæ supererunt tempore mortis, excepto eo, quod testandi causa reservatum est, vel etiam in donatione certæ rei, ad onus testamentum donatoris implendi, secundum ea quæ plene deduximus *infra textu 5. 93. gloss. fin. in ver. personæ capaces.* Similiter in materia nostra impertinens est, & decima illa causa si contra voluntatem parentum filius arenarius factus sit. Dedecoratio enim vitæ alicujus non spectat ad donatorem, vel patronum ejus, sicut ad parentem: nec ad privationem acquiriturum beneficiorum, sicut ad indignitatem querendorum. Et pariter impertinens est causa undecima, si filia infra viginti quinque annos fornicata fuerit, Duodecima autem, & decimatercia, de neglecto parente furioso, vel non redempto à captivitate, non sufficiunt in materia nostra, *ut in d. quest. 36.* Decima quarta autem, de hæresi, seu deviatione a fide orthodoxa, impertinens est sicut & de quarta dictum est. Ex quibus etiam patet qualiter, & quantum conveniant, vel disconvenient septem causæ exheredationis parentum.

Idem etiam dico de omnibus causis quæ in dictis libris feudorum, & plene per feudistas tractantur, quod quatenus reducuntur ad aliquam ex quinque causis *d. l. fin.* vel uni ex eis in qualitate, & gravitate facti, & paritate rationis conveniunt, possunt à nobis usurpari pro noxa, seu feloniam sufficienti ad commissionem, seu amissionem feudi, & non alias. Modo his inventionem, & labore nostro vel factis fundamentis, facile est discernere quid juris in singulis causis, quas glomeratim enarrant omnes feudiste in lecturis & tractatibus vel summis (ut vocant) & præcipue Francisc. qui cæteris copiosior est in *4. part. feud.* ubi quadraginta & unam causas enumerat, quas partim superfluum, partim nimis prolixum esset discutere, & sigillatim examinare, quare brevi hoc compendio resolvere malui.

155. Tricesimo-octavo, circa remissionem factam in *quest. præcedenti*, super 6. causa exheredationis liberorum, certum est quod si filius novercæ vel concubinæ patris sui se immisceat, potest exheredari. An pariter possit donatio vel feudum revocari, si donatarius, vel vassallus violaverit uxorem, vel concubinam

* Causæ exheredationis:

* Gravior est injuria facta à filio, quam à beneficiario.

* Maleficus.

* Magia proprie.

* Magia improprie.

* De deviatione a fide.

* Violans uxorem domini vassallus, feudum mittit, concubinam violans, non amittit.

* Non valet argumentum de uxore ad concubinam.

donatoris, vel patroni? Respondeo quod sic * in uxore, cap. 1. §. 1. quibus mod. feud. amit. Secus autem dicerem in concubina donatoris, vel patroni. Tum quia non est eadem nec tanta ratio, tum quia culpabilis est habens concubinam, nec est admissibilis ad conquerendum si quis eam etiam abduxerit, & multominus ad beneficium ex hac causa revocandum. Tum sufficit, quod nullo jure, nulla consuetudine cavetur de amittendo feudum, vel aliud beneficium propter accessum ad concubinam patroni vel donatoris. Et jura * loquentia de adulterio uxoris, nullo modo debent extendi ad concubinam, & ita tenent Praet. Papi. lib. quo agit de revoc. feu in gloss. in ver. nec superstitibus in ver. quarta causa, Mart. Laud. in cap. 1. §. ad fin. quib. mod. feud. quamvis Bald. Alvar. Praepos. in d. §. 1. contrarium teneant & Baldum sequantur. Ioan. Ray. in l. imperialem §. fin. char. pen. de prohib. feud. alien. per Feder. Jacob. in investit. in verb. distique vassall. promiss. non committ. felon. cap. 7. Franc. in 4. part. feud. num. 21. Zafi. in epis. feud. part. 14. concl. 5. ubi tamen Zafi. aliud esse censet in concubina praetati patroni, seu viri ecclesiastici. Et in hac sola ratione fundatur, quod ex quibus causis filius exheredatur, ex eisdem vassallus privatur feudo, per textum in d. ff. praedictis. Sed certè textus ibi hoc non dicit, sed solum dicit in genere posse colligi causas ingratitudinis vassalli ex aliis, quod intelligitur sanè quando congruit eadem vel similis ratio, quod non est in hoc casu: quia filius committeret incestum, vassallus autem simplicem fornicationem, quae fere nihil est ad comparationem incestus, & ut summam ita expediam,

156. Conclusionem nostram de uxore, amplia primo in filia, & in nuru, & in nepte ex filio, & in sorore patroni, quod ultimum de sorore intelligitur de manente in domo patroni. cap. 1. §. 1. quibus mod. feud. amit. Et eisdem casibus puto donationem revocari posse. per d. l. fin. Ex capite atrocis injuriae, quam non potest negari factam esse hoc casu, Amplia secundo, ut procedat nedum si vassallus fecerit, sed etiam si tentaverit deveniendo ad actum propinquum, vel si opem dederit facienti. Bald. & alii in d. cap. 1. §. 1. quibus mod. feud. amit. Amplia tertio etiam in sponsa nondum traducta ad domum patroni, quod ego intelligo etiam si non sit sponsa per verba de futuro, quia qui illam sciens polluit, satis atrocem injuriam intert sponso, & quod ad contumeliam ejus spectet, & possit nomine suo agere injuriarum. Textus in l. item Libonem. §. sponsus. ff. de injur. Amplia quarto, si cum matre patroni, quae non convolvit ad secunda vota arg. d. fin. C. de privi. schola. in Auth. de consul. §. hac itaque. col. 4. ut tenent Alvar. Praepos. in d. col. 1. §. 1. Jacob. & Franc. Zafi. in locis praedictis, & placet quia propter conjunctionem, & affectum personarum, satis spectat ad contumeliam, vituperium, & atrocem injuriam patroni.

* Viduam violans domini, uxorem feudum privatur.

157. Sexto, amplia etiam in * vidua patroni perseverante in viduitate, quia videtur manere in matrimonio. l. fin. C. de bon. matr. l. fel. 4. vna. ff. de senato. l. filii libertorum. §. vidua. ff. ad municip. Et ita tenent Andr. Isern. Nic. de Neapo. Alvar. Praepos. in cap. 2. de feud. sine culp. non amit. Et videtur sequi Alex. in l. sororem. col. 1. C. de his quib. ut indig. Idem vult Zafi. in epis. part. 10. concl. 5. Et pro hac parte optime facit textus in l. apud Celsum, §. adversus. ff. de dol. mal. except. ubi libertus tenetur exhibere reverentiam, & honorem patrono, tam mortuo, quam vivo. Et facit, quod vult gloss. in d. l. sororem, quod haeres mortuo defuncto violans ejus viduam, facit se indignum haereditate, & ab eo auferitur, & adjudicatur fisco, quam gloss. Bart. Joan. Fab. Bald. Paul. Alex. Jaf. & omnes ibi sequuntur. Facit gloss. in l. fideicommiss. in fin. C. fideicom. quae vult quod legatarius ex eadem causa amittat legatum, & ibi sequitur Joa. Fab. Bald. Jaf. & omnes. Lancel. Dec. in l. filia in fin. ff. de annu. leg. Facit decisio Paul. Castr. in d. l. sororem. & in d. l. fideicommiss. & in cons. 147. Revocatur in

dubium. lib. 2. ubi decidit, quod sicut mulier perdit dotem committendo adulterium vivo marito, l. consensus. C. de repud. ita etiam committendo stuprum in viduitate post mortem mariti, quod sequitur Fely. in cap. pastoralis cap. 3. de judi. Petr. Girar. in sing. 48. scias. Hipol. de Marsil. in not. 234. & not. 416. Istud tamen ultimum de amissione dotis non approbo, ut per ea quae dixi infra tit. 12. in rub. ubi contrariam opinionem Alexan. in d. l. sororem. & Jaf. in d. l. fideicommissum tutatus sum, quam etiam sequitur Phil. Dec. in d. cap. pastoralis col. fin. & Hipol. de Marsyl. sibi contrarius in cons. 13.

158. Oppositum hujus §. ampliationis tenuit solus Bald. in d. cap. de feud. sine culpa non amit. pro quo militat ibi, textus ubi se restringit domino vivente, ergo secus si domino mortuo. Unde non debet fieri extensio in pœnalibus, saltem ad casum nedum diversum, sed in quo longe minor est ratio, cum vidua non sit uxor patroni, & vassallus habeat novum patronum qui aliam forte habet uxorem, de qua limitatum, & non de vidua loquitur. d. cap. 2. Et quum d. c. seipsum limitet ad uxorem & vivo patrono, non videtur posse extendi ad viduam & mortuo patrono. Et hanc partem de jure, & de consuetudine, sub limitationibus sequentibus verioremi puto. Primo igitur limito, si novus patronus, si filius vel nepos in linea descendenti dicitur viduae, quia tunc redundat in atrocem injuriam filii, & patroni, ut in ampliatione praecedenti, & haec limitatio non habet dubium. Secundo limito, si infra annum luctus, quia propter vicinitatem temporis & periculum turbationis sanguinis est gravior injuria, imò, inquit textus in Auth. de restit. & ea quae part. collat. 4. est suspicio adulterii in vita. Et sic stuprum actuale est conjunctum cum adulterio praesumptio. Unde quamvis hodie mulier nubens infra annum, sed infra tempus luctus non perdat sibi donata, vel simpliciter relicta à marito, nec ex capite ingratitudinis, quicquid Alexan. dicat apud Bald. in l. 1. C. de secund. nupt. quia potest festinationis matrimonii de quibus in l. 1. & 2. C. de secund. nupt. sunt sublatae, ut notatur in cap. pen. & fin. de secund. nupt. & diximus infra tit. 12. in rubr. Tamen si infra annum luctus commiserit stuprum, perdit dicta donata & legata per textum, in d. §. fin. qui etiam hodie manet in viridi observantia, & non corrigitur in hoc, quia tantum sit correctio in muliere nubente in domino, favore matrimonii, & propter permissionem Apostoli Pauli 1. ad Corinth. 7. non autem sit correctio in vidua se mox, hoc est, infra annum prostitute, quod remanet vetitum, & pœnis juris subiectum, ita decidit Phil. Deci. in l. 1. cap. 2. C. de secund. nupt. Francisc. Rip. in repet. d. l. fin. quest. 61. in fin. C. de revocand. donat. ubi etiam infert sub ver. forte, quod donatarius vel feudatarius, qui relictam donatoris, vel patroni infra annum luctus adulteratus est, debent tanquam ingrati privari donatione, vel feudo, quod absque dubio puto verum esse, alioquin verioremi puto opinionem Bald. in d. cap. 2.

* Pœnis festinationis matrimonii sunt sublatae in muliere nubente, non in fornicante.

159. Sed adverte, quod istam secundam limitationem ad opinionem Baldi sublimito, ut procedat, dummodò novus patronus sit heres sive in linea directa, sive in linea collateralis novissimi patroni, cujus vidua in viduitate manens & infra annum luctus à vassallo polluitur. Tunc enim redundat ad contumeliam haeredis, cujus interest honorem defuncti, quem repraesentat conservari, & tam gravi injuria non affici. Secus si novus patronus sit extraneus singularis successor, puta emptor feudi dominantis, quia non putaret locum esse commissioni feudi si postea vassallus etiam viventis venditoris uxorem adulteraretur, & multo minus si eo mortuo, etiam infra annum luctus: quamvis debeat aliàs de delicto graviter puniri, oportet enim delictum committi in personam moderni patroni vel in ejus atrocem contumeliam redundare antequam appellatio ne feloniam veniat, & sufficiat ad confiscandum feudum ipsi patrono. Ideo plus dico, quod etiam si novus patro-

nus esset hæres in hoc feudo sed in gradu remoto, puta si patronus excederet relicto fratre uterino, vel patrueli, sed non ex latere unde feudum procedit, quare feudum devolvitur ad conjunctum ex illo latere, licet remotiorem in gradu, non committitur feudum, licet vassallus polluat viduam defuncti patroni, etiam infra annum luctus. Tum quia novus patronus est multum remotus in gradu consanguinitatis à defuncto, & sic non ita ad ejus contumeliam spectat illa injuria, tum quia propriè non est hæres defuncti per obitum inhonorati, sed proximus in gradu, est verus universalis hæres, ut clare probavi infra §. 150. Tum quia etiam si vassallus occideret illum proximum hæredem, feudum non committeretur huic novo patrono: igitur multominus si vassallus violet dictam viduam etiam infra annum luctus, quia non est locus commissio nisi atrocis injuria fiat ipsi patrono, vel atrociter redundet ad injuriam & contumeliam ejus qui tempore delicti patronus est, & scitur esse patronus. Conclusionem principalem sic ampliatur limbo primo, in concubina vel pedissequa. Secundo secundum prædicta. Tertio, ut procedat in sciente esse uxorem, sponsam, matrem, vel nurum, aut sororem patroni: secus in ignorante, nisi esset crassa & supina ignorantia, ut per omnes doctores in d. cap. 1. quibus mod. feud. amitt. Quarto fallit in patrono consentiente illi in gratitudinem. Cætera hanc questionem concernentia vide in locis præallegatis.

*Vassallus
alimenta
patrono
suo non
præstans
eaque de-
negans u-
trum ex eo
feudo pri-
vandum sit?

160. Tricesimo-nono quaero, Utrum vassallus teneatur alere patronum inopem, & ex defectu præstare alimenta privetur feudo? Videtur quod sic, saltem quod cogi possit vassallus, secundum redditus feudi suppeditare alimenta, & ita tenet Dy. Bart. in l. alimenta. §. imperator. ff. de libe. agnos. Bald. in l. 1. §. sed scimus. C. de latina liber. toll. Joan. Fab. & alii §. sed & si quis cum parente col. 1. instit. de actio. Franc. Aret. in l. si quis non quasi in princ. ff. de acqui. vel amitt. hered. Joan. Bapt. de Caccialup. in repet. col. 1. in 15. concord. de feud. cogni. Matt. de Afflict. in decis. Neap. 265. vers. 29. ubi enumerat 34. onera vassallorum, sed fundatur arguendo à remotis, puta à libertis ad vassallos, quod argumentum non concludit, ut supra eod. §. 2. gloss. 4. num. 36. Fortius & proximus argumentum quod ex ea causa donatarius donatione privaretur, ut tenet gloss. in l. fin. in ver. voluerit, C. de revoc. donat. quam doctores communiter sequuntur: sed dictum est in questionibus præcedentibus ingratitudinem quæ sufficit ad revocationem donationis, sufficere ad revocationem feudi. Et quamvis hoc non sit jure cautum in donatario, ut inquit gl. in condemnatione. Digestis de regulis jur. tamen non constat, quod ex causis similibus vel gravioribus expressis in d. l. fin. potest æque donatio revocari: sed gravius videtur alimenta denegare, quam injuriosa verba aut verbera inferre. h. vel negare. ff. de liber. agnos. cap. pasce. 86. distinct. Super hoc distinguunt Alber. in d. l. in condemnatione. Petr. de Anch. Imol. Paul. & Barbatias in cap. fin. de donatio. Inter donatarium omnium bonorum, ut teneatur alere, & donatarium rei singularis, vel modicæ, ut non teneatur: sed non placet mihi illa distinctio, & dico quod nedum in donatione rei singularis & magnæ, sed etiam mediocris, nedum si immediatè propter illam donationem donator factus sit inops: sed etiam si postea sine culpa sua, casu quodam incederit in inopiam, teneri donatarium gratiam referre, & quod aiunt ἀποκαταστήναι, non quod præcisè teneatur ad omnia alimenta, si res donata non sufficiat: sed pro modo liberalitatis impensæ, nedum pro rata fructuum, ut vult Sali. in d. l. fin. sed (etiam si non sufficiant) pro rata æstimationis rei donatæ. Ita ut in hunc eventum sufficiat donationem non remanere damnosam donatario. Cæterum non puto ferendum quod inofficiosus donatarius maneat in lucro: & liberalis donator extremam egestatem patiatur: unde puto etiam ad æstimationis ratam (si opus sit) veniendum, nedum quando senex donavit, ut inquit Franc. Ripa. in repet. d. l. fin. quest. 49. ad fin. sed etiam

viam si donatio facta sit à juvene: quia utrobique video eandem esse rationem & causam rependendi obsequii, & antidotaalem obligationem ad effectum deducendi.

161. Non tamen continuo idem puto in vassallo, sed concurrere eadem vel æquali ratione. Si enim sit primus patronus author feudi, qui liberaliter & gratis prædia propria in feudum concesserit, puto absque dubio idem observandum quod in donatore secundum prædicta: secus si accepto pretio ad onera feudalia rem concesserit, & sic nullam fere liberalitatem exercuit, & si ultra onera prædicta accederet onus alimentandi, damnosa esset receptio feudi. Item secus in feudis antiquis quorum moderni patroni non sunt authores, & à quibus vassalli propriè non liberalitatem, sed debitum recipiunt. Et ita in effectu tenent Jacob. Ardiz. in sum. quibus modis feud. amitt. sub an vassall. teneat. domi. egen. alere. Joan. Rayn. Alvarot. Præpos. in cap. 1. §. licet si de feud. defunct. controver. sit inter domi. & agnat. Francisc. in 4. part. feudor. col. 2. num. 9. Illud autem certum est quod non tenetur vassallus solvere creditoribus patroni, nec eum pro debitis incarceratum liberare, nisi forte credita propter vassallum essent contracta, ut tradunt Alvarot. Præpos. in d. §. licet. Zafi. in episo. feud. part. 7. tenetur tamen secundum dictos usus feudorum saltem operam suam, non pecuniam exhibere pro liberatione patroni à carcere. cap. 1. §. Item si delator. qua fuit prima caus. benefic. amitt. Francisc. in 4. part. feudo. in 36. causa. Sed non observatur quod ad hoc cogi possit, nec quod feudum amittat si non fecerit.

162. Quadragesimo quarto, Certum est quod si vassallus malo & infideli animo (secus enim si in justa defensione) manus impias injecerit in personam patroni, vel ejus vitæ insidiatus fuerit, quod debet perdere feudum, & omne jus quod habet in eo, nedum si hoc fecerit post investituram acceptam & sacramentum fidelitatis præstitum: sed etiam ante omnem renovationem investituræ, quia eo ipso quod habet vel scit sibi competere feudum, obligatus est ad omnia capitula fidelitatis, ac si actualiter jurasset, ut not. supra §. 2. gloss. 4. in princ. Sed quid si quis offendat patronum, antequam aliquod jus habeat in feudo, pone gravem offensam factam à filio vassalli innocentis? Videtur feudum committi in casum, quo postea filius succedat in feudo. Ratio quia non est incapax feudi, sed indignus ratione delicti commissi in personam domini feudi. Et sic videtur quod capiat feudum, & quod patronus ab eo auferat & sibi applicet, nisi ille indignus absteat à successione, ut in simili notatur in l. 1. ff. de jur. fise. l. unica. C. de his qui se defendunt. lib. 10. Sed breviter respondeo non esse locum commissio etiam mortuo vassallo, & postquam filius ostensor successerit & adeptus fuerit feudum: sed solum poterit puniri tam civiliter quam criminaliter sicut alias de quovis delicto communi. Ratio, quia non fuit delictum commissum à vassallo, nec in patronum, quod est formaliter requisitum, antequam oriatur jus commissi ex aliquo facto vel delicto. Bene verum est quod si filius seu novus vassallus nondum satisfecerit patrono de injuria vel delicto ante feudum adeptum commissio, non tenetur patronus eum in fidem admittere, nisi competentis satisfactione præmissa. Et ita fuit statutum per Feder. in l. imperialem. §. insuper. de prohib. feud. alien. per Feder. quamvis diversæ antea essent opiniones, ut patet in capis. 1. §. 1. de capis. qui. curi. vendi. in vassallis feud. Sed dices: dicta lex non ligat nos, quum igitur illud delictum ex hypothese nihil habeat commune cum feudo & foredere clientelari, juribusque feudalibus, non potest impedire, quin oblatio fidelitatis & jurium feudalium sit valida, & quin extunc prehensio feudalis debeat cessare, vel si facta sit impediri ne fieri possit, quamvis non fuerit oblata nec præstita satisfactio dicti delicti: quum patronus non possit injicere manum feudo, nec prehensum retinere pro aliis juribus

quam feudibus, & debitis ratione aperturæ feudi non causæ, ut diximus supra §. 1. *gloss. fin.* Respondeo, illud esse regulariter verum, sed hic est considerandum, quod agitur de delicto commisso contra personam patroni, ab eo qui nunc investituram petit ab eodem patrono, & sic quamvis petens investiri non sit privandus feudo ratione ingratitude præterite, quum tunc non esset vassallus nec in fide, & non poterat dici hoc respectu esse ingratus vel infidelis, tamen ex nunc à quo tempore cepit habere feudum, nisi patrono satisfaciatur de injuria præterita, incipit esse ingratus & indignus, & quodammodo videtur nunc offendere, seu in veteri offensa & reatu ad usque sordere & perseverare. Unde rationabile est, quod prius reconcilietur & satisfaciatur, quam in fidem clientelarem recipiatur. Saltem si prompte satisfacere potest: alioquin si non possit prompte satisfacere, æquum esse puto vassallum vere pœnitentem, & satisfaciendo qualiter potest, caventem, in fidem admitti vel inducias fidei præstandæ obtinere. Quod ego adhuc effectum dico, ne sub pretextu, quod forte vassallus non potest prompte solvere tantam summam quam pro reparatione injuriæ adjudicata est, fructus feudi interim cadant in commissum, & cedant lucro patroni sine deductione fortis principalis dictæ summæ. Quod mihi durum videtur, quum hujusmodi summa non sit de juribus feudibus & nihil de se cum illis commune habeat. Unde si vassallum pœniteat veteris offensæ, & quantum potest satisfacere offerat: cessat indignitas personæ hæcenus à clientela excludens: si igitur in reliquo jura feudalia prompte offerantur, non video quod ulterius ex defectu hominis & jurium frui possit patronus in merum damnum vassalli. Non tamen nego, quin patronus satisfactionem injuriæ exigere possit omnibus modis à jure permissis, secundum naturam & qualitatem actionis vel prosecutionis, sive per incarcerationem personæ condemnatæ, sive per substitutionem & distractionem bonorum mobilium & immobilium, secundum notata *infra tit. 15.* Sed puto quod vassallo pœnitente, & jura feudalia simul ac reparatione injuriæ quam potest offerente vel consentiente non possit patronus jure feudali fructus feudi suos facere. Et sub hac nostra modificatione, *

*Æquitatis temperamentum.

163. Sub modificatione etiam quam ibi tradunt Jacob. de Belvi. Bald. Alvar. Præpos. & omnes, quod si novus vassallus delictum inficietur, debet investiri, nisi patronus offerat probare in continenti, ad quod iudex certum brevem terminum ei assignabit, juxta textum in *l. si quis libertatem ff. de petis. hered.* intra quem remorabitur investitura. Ex eo lapsa si patronus probaverit, excluditur vassallus à petitione investituræ donec satisfecerit, & interim semper faciet patronus fructus feudi prehensi suos: si autem intra tam breve tempus probare non potuerit, vel si patronus non obtulerit probare in continenti, cogetur investire vassallum, vel ad ejus restitutionem investietur per iudicem velut per manum supremam, & reservabitur questio criminis per se in principali processu, secundum Andr. Iser. & omnes doctores in *d. §. insuper per l. 2. ff. ad exhib. l. ille a quo §. si de testamento. ff. ad Trebell.* & per regulam Bart. & omnium scribentium in *l. nam postea quam §. 1. ff. de jur. rejur.* Adverte tamen pro praxi, quod hoc casu non debet vassallus simpliciter investiri, nec debet fieri pura & simplex levatio manus, sed solum per modum provisionis, hoc est cum onere resolutionis in eventum litis principalis, si vassallus convincatur de offensa, & de falsa denegatione & injusta perseverantia in reatu & obligatione delicti, quo casu perinde erit ac si non fuisset investitus nec in fidem receptus.

164. Sed numquid hoc casu feudum cadat in commissum, & possit patronus assumere conclusiones ad commissionem feudi? Videretur quod sic, quia quum agatur de delicto & facto vassalli, ipse vassallus negando

& nolendo satisfacere, videtur hodie deterius facere quam cum primum deliquit, ut per gloss. singularem & doctores in *l. consentaneum, in verb. perseveraverit. C. quomod. & quand. jud.* Et sic videtur, quod multo magis debeat perdere feudum, & hoc sentire videtur doctorum in *d. §. insuper.* Ubi dicunt reservari questionem feloniz in altero examine, ergo sub periculo commissi quod procedit ex feloniz. Nihilominus contrarium puto, quia non fuit delictum * successivum, sed momentaneum, in quo solum principium seu tempus delicti attenditur. *l. quod ait, in fin. ff. de noxali actio.* Et sic ex quo tempore delicti non fuit vassallus, non fuit ortum, nec ex supervenienti dominio vel acquisitione feudi oritur jus commissi. *arg. l. in delictis. §. si extraneus, & ibi Bald. ff. de noxali actio.* Ubi qualitas quæ non fuit tempore maleficii, sed postea supervenit, non debet qualificare nec augere maleficium, quod est intelligendum in delicto momentaneo: secus in successivo, ut si infidias ante acquisitionem feudi captas, adhuc post adeptum feudum exerceat, vel prius raptam domini uxorem adhuc detineret, tunc enim qualitas aggravans non supervenit post delictum, sed invenitur etiam tempore delicti, & sic puto locum esse commissi. Alioquin, satis est contumaciam detrectantis culpam agnoscere & saltem quantum potest satisfacere, damno fructuum feudi prehensi multari donec satisfactum sit: & prædicta intelligo procedere, nedum in hærede, sed etiam in quovis successore vel acquiretore feudi. Et hæc singulariter nota hæcenus à nemine declarata.

165. Quadragesimo-primo quæro, Quid si vassallus laboravit cum insidiis ad occidendum patronum, * ignorabat se vassallum, & feudum sibi forte per successione fuisse obventum: vel ignorabat feudum moveri ab hoc patrono? Hæc quæstio late patet & multos casus ancipites secum implicat, & primo distinguendum est in genere, an ignorantia qualitatis vel conditionis feudatariæ seu clientelaris impediatur hanc pœnam commissi? Et videtur quod sic, quia tollit rationem feloniz seu infidelitatis, in qua sola fundatur pœna commissi. Et hic non quæritur de offensa quæ oritur ex negatione, quum non sit de se delictum, nec proprie veniat appellatione feloniz: unde nisi probetur de scientia, non præjudicat negatio nisi facta fuerit à legitima persona in judicio, & litem super hoc contestando, ut dictum est supra *eodem. quæst. 3. 4. & 12.* Sed agitur de offensa cadente in crimen prohibitum, & punibile de jure communi. Sed ex hoc in oppositum videtur non prodesse ignorantiam pœnæ imminenti, quia offendens scit & intendit se delinquere, & sic pœnæ se subjicit. *l. imperatores. ff. de jure fisci. not. Soc. in rubr. col. 2. ff. de verb. oblig. & nedum pœnæ introductæ à jure communi: sed etiam à jure speciali, puta statuto vel consuetudine.* Hinc est communis & vera conclusio, quod nedum subditi utcumque ignorantes, sed etiam forenses, sive exteri probabiliter ignorantes pœnas à statuto loci ultra jus commune impositas, nihilominus subjiuntur pœnæ statuti loci in quo delinquent, ex quo intendunt delinquere, & committunt crimen à jure communi damnatum, & ita post Petr. Cy. decidit Alberic. in *1. pars. stat. quæst. 15. & pars. 3. quæst. 1.* Bart. in *l. cunctos populos col. 7. & ibi Bald. col. 13. Jas. lect. 1. col. 5. lect. 2. e. 15. Tho. Parpal. char. 4. C. de sum. trini. Card. Pan. in cap. à nobis, & ibi gl. de sent. excoms. Decius in cap. 2. lec. 1. col. 8. de constitut.*

Facit quod danti operam rei illicitæ imputatur quicquid inde sequitur, etiam præter ejus intentionem, etiam à casu, *c. consuebat. ubi omnes canonista de homici.* Sed hic offendens scienter illicitè agit: & quamvis præter ejus intentionem contingat patronum offendi: contingit tamen, igitur locus est pœnæ commissi.

166. Quibus non obstantibus. Contrarium in præsentis quæstione puto, quia licet in his quæ de se sunt mala, & ideo omni jure prohibita, non sit necesse delinquentem scire quæ & qualis pœna imposita sit delicto,

* Refertur an delictum sit momentaneum an successivum.

* Ignorantia vassalli si assiliterio dominum an urrum feudum amittat.

ad

ad hoc quod dicitur genus subiectivum. Debet tamen scire aut scire quodammodo & circumstantiam facti causantem, vel excludentem, aggravantem, vel elevantem, aut aliter alterantem delictum in se. Hoc enim est de ratione formali, sive ut theologorum nostrarum more loquar, de esse ratione delicti, & hoc cessante, non est, vel non tale est delictum, excluditur enim voluntas, qua subfalsa de medio, omnis actus est indifferens. *I. f. ad solam & ibi Bald. C. ad leg. Jul. de adult. & ut inquit Bald. in l. de quibus cul. 4. de legibus.* Voluntas est actio intellectus cognoscens, unde nemo dicitur velle quod in mente non cogitavit. *I. Libera ff. de suppellect. legat. Unde voluntas formata & distinguitur omnes actus hominum, nedum in contractibus, *I. non omnia ff. si certi per. vel in testamentis, l. 2. de reb. sub. vel in iudiciis, l. 2. ff. de iudic. sed etiam in delictis, l. verum. 2. l. qui iniuria ff. de forni. hinc in gloss. Math. 12. cap. quantumque notum agit. Scendum autem non committitur patrono propter quodeumque crimen: sed demum propter feloniam & ingratitude nem in vasallo in patronum commissam. Sed offendit patronum quem ignorat esse talem, non committit crimen felonie & ingratitude clientelaris, quia non intendit ingratus esse, nec patronum offendere, quum neque ad sciat neque cogit.**

167. Nec obstat quod etiam extrinsecus in corpore delinquit in personam offendit, cui actio ex delicto acquiritur. *I. feloniam. §. sed si defendenda ff. ad l. Aquil. l. cum quis aliter. §. si quis dum. ff. quod vi aut clam. l. falsus. §. qui alienum. ff. de iur. l. cum quis. §. si iniuria. ff. de injur. Igitur multo fortius certus de corpore, & solum extrinsecus in qualitate, ut in l. doli verbum. §. si quis dolo ff. de ser. cur. imo etiam propter qualiter rei quam delinquens, ignorat auctorem delictum & pœna: ut in l. vulgaris. §. si quis est. ff. de forni. quia respondeo quod error in corpore vel in qualitate subiecti circa quod delinquitur, non excusat delinquentem in delicto communi intento & commisso per eum: sed bene excusat a delicto vel aggravatione delicti quod non cogitavit nec intendit. Unde si quis virginem vel matronam ancillam velie amicitiam ignorans appellerit, minus peccat, quia non intendit virginis vel matronæ pudicitiam attentare, nec tenetur injuriam, *I. item apud Laberum. §. si quis virginem, ubi Alberic. ff. de injur. Sed si virginem Luciam attentaverit, quem putabat esse Sem; rotius virginem, nihilominus Luciam injuriam trahitur. *l. eum qui §. si in iuria ff. de injur. Semiliter si quis militem vel magnatem, offendit probabiliter ignorans esse talem, non tenetur tantummodo de milite, vel magnate: sed tanquam de quovis privato offenso, ut per gloss. Alberic. Bartol. Bald. Ang. in l. si quis ignorans ff. de heret. Et violentas manus iniiciens in clericum laico habita vestitum, non incidit in canonem, nec puniatur tanquam de clerico, sed tanquam de laico omnino, ut per gloss. & doctores in d. l. si quis ignorans, & in l. si qua per calumniam. C. de episc. & cleric. testis in cap. si vero aliqui, ubi gloss. & canonista de sent. excomm. Si vero percussit Titium clericum quem putat esse Sempromium clericum, cui soli iniuria erat, puto incidisse in canonem, propter malam voluntatem cum opere subsecuto. Huiusmodi enim ignorantia, non excusat ab acta illicito: neque rationem voluntarii, neque rationem contemptus sive malicie, neque affectum vel effectum mali operis minuit, sed est delictum ejusdem speciei & geminantis eum intento. Idco puto eadem pœna cum criminali placendum.***

167. Unde si quis dolo volens occidere Titium, occideret Sempromium quem putabat esse Titium, dico lege Cornelia de ficiaris cum esse damnandum, ut sentit Bart. in l. respiciendum si delinquant. in ff. de pœnis, quomvis Ang. ibi in contrarium tenet quod ille occisus non censetur in dolo, sed solum in culpa respectu occisi, & sic quod non doli debet puniri corpora-

liter, sed extra ordinem arbitrio iudicis, & seq. Floria. in d. l. feloniam. §. sed si defendenda. ff. ad leg. Aquil. Jason. in l. 1. col. 3. num. 18. ff. de ier. Franc. Rip. in riper. d. l. fin. 21. ad fin. (male oblitescens Bar.) C. de revoce. donat. Quod ego semper fallum & irritabile iudicavi, nedum inspecta dispositione juris quo puniatur comatus, *l. si quis cum rebo. C. ad leg. Jul. de pœn. si quis non dicam rapere. C. de episc. & cleric. Sed etiam inspectis iustitias & consuetudine generali, secundum quam non puniatur delictum, saltem pœna, nisi consummatum, de quo cum certis limitationibus tractabimus infra §. 158. quia delictum in hac ultima illatione, nedum fuit attentatum, sed etiam consummatum, idque dolo, & amno illicite hominem occidendi, secus si tantum intendat percutere alium quem percuteat fortiter, quia tunc non tenetur de dolo, nec de delicto criminaliter, sed solum civiliter ad emendationem damni si quod tantum fit. *d. l. feloniam. §. sed si defendenda, & si nullum damnum fit, non tenetur nec etiam injuriam, quia nullum habuit animum ad injuriam, l. si cum servo meo ff. de iur. l. x quibus pater in casu quæstionis nostræ non esse locum commissio, sed solum debet offensore sicut alius de delicto communi puniri pro modo culpæ, juxta h. respiciendum in prout. ff. de pœnis.**

168. Et ita quod offendens patronum, vel aulotrans uxorem, non amittit feudum jure commisso & legis feudalis, nisi sciat esse patronum vel uxorem patroni, vel insititum in causa & supina ignorantia, tenent doctores in cap. 1. in princ. quibus mod. feud. amitt. gloss. Bald. & alii in cap. unice. hic potest esse ut. quibus mod. feud. amitt. in offibus feud. quomvis alius tanquam de delicto communi possit puniri, & solum per confessionem secundum mores nostros amitti, & devolvit ad eum ad quem spectat confusio, & idem in simili dicitur in revocationem donationis ex l. fin. C. de revocand. donat.

Et hæc nostra investigatio non est modici effectus: quid enim si vasallus bene scilicet Titium esse patronum suum, videns tamen alium percute, casu præter intentionem occidit Titium, an innocens commisso feudi? Dicendum per prædicta quod non, quia noluit nec cognovit patronum offendere, nec feloniam adversus eum committere. Et ita in simili decidit Franc. Rip. in d. l. fin. quæst. 21. de donatario qui in alium tendens percussit donatorem, & bene dicit: salvo, quod male insurge adversus doctores Bart. super pœna percussoris, ex delicto communi in quo dicendum est ut supra. Sed quid si vasallus duos habeat patronos, & unum tantum ex eis offenderit? Respondeo per parte illius tantum, cui quæ ab eo movetur committi feudum, quoniam pœna non debet excedere delictum, per notata in simili in cap. 1. de vasallis contra castelli. *Leitba feud. ali. & supra §. 20. gloss. 5. num. 7.*

169. Sed quid si ratione duorum feudorum, duos habeat patronos, & unum volens percute, casu vel errore occidit alterum tan & quod feudum cadit in commisionem? Et certum est per prædicta quod non committitur feudum movens ab occiso, ex quo præter intentionem, & non per feloniam & ingratitude nem occidit quomvis lege Aquilia teneatur ad omnem civilem repaurationem hæredibus occisi, ex quo datur optatem rei illicitæ. Tenet namque jure commisso amittit feudum quod tenet ab alio patrono, quem voluit offendere? Et satis videtur ingratus ex quo deliberavit eum occidere, & devenit usque ad actum propinquum? Dicendum tamen puto iuxta notam per gloss. & doctores in cap. 1. §. pœna que sunt prime can. benef. amitt. & cap. 1. §. si voluerit. de cap. qui cur. vonda. quod si subito motu hoc fecerit, non committitur feudum: sed nisi gradum obtineat a principe, utrumque feudum cum omnibus eius bonis confiscabitur propter homicidium: si vero prius infidatus fuerit vice suspectus patroni, sed non posuit eum occidere, feudum, quia ab eo

* Voluntas formata & distinguitur omnes actus

* An percussus clericus ignorans, incidit in canonem.

* Ignorans percussor non amittit feudum.

movetur, et committitur, ex eo quod laboravit & infidelitas fuit ad eum occidendum: & sic satis confirmata & perfecta fuit ingratiatio, etiam citra homicidium ipsius patroni.

170. Et adverte ad id, quod scriptum Franc. Ripa. in d. l. fin. quæst. 25. ubi dicit non sufficere donatario tentatæ, & molitum esse grave damnum inferre bonis donatoris, nisi etiam damnum illarum sit: nec vitæ periculum intulisse, nisi cum effectu: hoc enim fallum mihi videtur, & in utroque puto sufficere donatario mole laboratæ ad gravem & injultam jacturam inferendam donatori, vel quod ex infidelitas moris preparavit: quamvis non potuerit damnum vel mortem inferre, & si de hoc convincatur, satis de magna ingratitude esse convictus, & donacione privandus, quod sentit Panorm. in cap. fin. cellat. 1. de donat. Et idem puto in vassallo.

171. Ultimo adverte in quaestione noxia, quod oportet probabilem ignorantiam probari ex parte vassalli, quantum ex quo feudum possidet, præsumitur ejus conditionem & quis sit patronus scire, juxta l. quæstus. C. de rejud. vend. sciam tenetur scire & inquirere. Unde non potest quod sit admissibilis ad probandum ignorantiam per juramentum, dato etiam quod sit novus hæres extraneus, & nondum fuerit inquietatus à proprio pro jure feudum: quod est intelligendum nisi cum hoc esset. recens possessor, & qui prius non habuit, & verisimiliter intra tam breve tempus habere non potuit notitiam instrumentorum, rerum & jurum hæreditatis. Cæterum ignorantia nunquam probatur per juramentum, ubi præsumptio est contra jurare volentem, ut notatur per gloss. Jacob. de Bell. And. de liser. Alvarco. in cap. 1. de contro. inver. cum. empht. in vñibus feud. per Bartol. in leg. inter omnes. §. velle ad fin. ff. de jur. in l. quemadmodum. in fin. l. 1. de agrie. et cons. lib. 11. C. Jul. in §. sed ista. col. 18. num. infra. de alio. unde debet aliter probare, puta ex eo quod ipse vel prædecessor tanquam rem alienabilem vel censualem acquirit, vel possidet: vel tanquam rem ab alio moventem, vel quod est communis opinio alium esse patronum. Et hæc in delictis in quibus durius est agendum contra malemeritum, l. bona fides. ff. de pign. Stcus in simplici negotiatione extra judicium, vel in judicio incidenter: tunc enim poto ignorantiam allegantem simplici juramento probari posse. Sed quid si mutatio contingat ex parte patroni, & antiquus vassallus offensit novum patronum ignorantem talem? Certum est quod ignorantia excusat à commisso, licet non à delicto communi per prædicta feudum probetur juramento vassalli? Puto quod sic, sicut pro eo præsumptio, ut quia novus patronus erat extraneus singularis successit, vel hæres à latere remor. & adhuc incognitus in loco: alius scelus, juxta notata in cap. quosdam. et cap. sequens. de præsumptio. per scribentes in l. 1. poss. ff. de acquir. vel am. heredi. Non tamen intelligo, in quo respectu juramentum vassalli in vim juramenti, in casu in quo de homicidio delicti, vel alio infami facinore convictus esset, quia esset inhærens ad testificandum & jurandum, per notata Bild. in rub. de contro. investit. in vñibus feud. et l. quæ accesse. col. 1. ver. adversari. C. de evid. per omnes scribentes in l. in bona fides. C. de jurator. et in l. admodum. ff. de test. sed solum in vim præsumptionis ignorantie, & circumstantiis facti & personarum refulgentis.

172. Quadragesimo secundo quaero, hæreditas vassalli devoluta est Titio proximiori habili ad succedendum. Titius graviter offendit patronum, ita quod sufficeret ad amissionem feudum, potest abstinere ab hæreditate, posterior in gradu adit patronum petens investituram, patronus vero recusat & petit sibi adjudicari jure commissi: breviter; respondet, quod non potest nisi probet Titium se gessisse pro hærede, nec potest allegare Titium in fraudem commissi abstinere: quia

Titius non censetur in alium transferre, sed non acquirere. l. qui autem. ff. que in fraud. cred. Nec obstat quod ipso jure erit factus, ut infra §. 173. quia hoc esset verum si generet vel gessisset pro hærede, scilicet si abstinere, ut ibi dixi. Præterea pendente lite, debet posterior generis pro hærede vel per provisionem investituræ secundum dicta in præcedentibus.

Sed quid si patronus probet Titium se gessisse pro hærede post offensam? Respondet, sufficit si præsumptio Titium scivisse vel scire debuisse secundum notata in fin. quæst. præcedens, scilicet videlicet esse in hæreditate, tamque ad se devolutam & offensum esse patronum: ex hoc enim colligitur quod tempore offensæ scivisse. Et quamvis nondum expresse se gessisset pro hærede, tamen facti est quod in habitu erat vassallus: & quod adicio sequens retrotrahitur, & sic cessante probabili ignorantia nobis clientelatus locus est commissus. Nec prodest abstinere sequens additionem & noxam per textum in l. et qui solvendo. ff. de heredi. insti. cum similibus. Nec etiam prodest vassallo ingrato restitui in integrum adversus additionem hæreditatis, sive illa aditio præcesserit noxam, sive secuta fuerit: quia nihilominus jus commissi semel acquisitum manet. Quum enim fit acquisitum patrono abunde quam ex additione hæreditatis, non resolvitur per in integrum restitutionem adversus additionem per dictum vassallum, quantumcumque alius ex iusta causa impetratum, per notata supra §. 21. quæst. 6. num. 37. Facit quod per restitutionem adversus hæreditatis additionem, non revocatur medio tempore gesta. l. in integrum ff. de minoribus, l. quævis. ff. de acquir. vel amitt. heredi. l. ex contraria. ff. de re judi. l. si non expeditur. §. 2. ff. de bon. amitt. judic. possid. Autem possit major restitui adversus additionem hæreditatis, dixi infra §. 190.

173. Sed quid si offendens sit hæres sub beneficio inventæ: si duntaxat? Et prima facie videtur quod hoc factum non nocet creditoribus hæreditatis, sicut nec negatio vel alia offensæ curatoris bonorum vel hæreditatis jacentis, quasi hæres sub beneficio inventarii curatoris vel depositarii (sive ad concurrentiam debitorum) æquiparetur. Sed hoc non nobis latet, dicendum per negationem vel ingratiudinem talis hæres feudum cadere in commissum, quia ut plene tractabimus infra §. 190. hæres sub beneficio inventarii est verus hæres, quamvis sub certis modificationibus de quibus ibi, & est verus dominus rerum hereditariarum, & verus vassallus. Et sic etiam in præjudicio creditorum (videlicet chirographariorum, non autem hypothecariorum & habentium jus in re) potest delinquendo committere feudum. Teneur tamen de suo, si opus sit, replere inventarium, usque ad valorem æstimationem feudum culpa sua commissi, ut crediteoribus etiam chirographariis satisfiat. Sed quid si hæres non sit solvendo de suo nec de hereditaria, utrum saltem in subsidium creditores chirographarii habeant recursum in feudum commissum? Valeret quod sic, per id quod diximus infra §. 190. donationem ab hujusmodi hærede factam, à creditoribus chirographariis revocari in subsidium: igitur eodem casu quod iste hæres est prohibitus in effectu alienare per contractum & non favore suo, sed favore alterius, eodem casu videtur prohibitus alienare per delictum, juxta not. supra eodem. quæst. 14. num. 65. Contrarium puto, quia hæres sub beneficio inventarii, non magis prohibetur nec impeditur alienare quam hæres simpliciter, licet in subsidium & in casum donationis locus sit revocatorie, sive donatarius sciverit donatorem esse solvendo sive non, l. qui autem. §. similique modo. ff. que in fraud. cred. l. per. C. de revoc. l. qui que in fraud. cred. Sed actio revocatoria non potest habere locum contra patronum jure feudum feudum sibi commissum occupantem, quia solum quod sibi debetur & quod suum est recepit, & in eo cessat revocatoria. Textus

dicit, verum nocet proximio agnato succedente etc. vultus.

* Hæres. tunc aditio restituitur.

* An hæres potest beneficium inventarii nullis alienatis.

* Ad amissionem feudum vel donacionis sufficit cond. qua.

* An ignorantia probetur juramento.

* Hæres medius ingratum adveniens doctum committens, & non feudum sequi.

d. l. qui autem. §. apud Labeonem. An autem superveniente hærede simplici, qui hæredem per beneficium inventarii excludit, resolvatur commissum feudi hæreditarii quod tempore medio culpa ejus qui per inventarium hæres erat, contingit? pendet ab ardua illa questione: An medio tempore per hujusmodi hæredem gesta resolvantur vel non: de qua plene infra §. 150. ubi remitto, quia non expedit materias de propriis locis transferre. Adverte tamen ad id, quod dixi culpa vel delicto hæredis per inventarium feudum committi etiam in præjudicium creditorum: ut not. limitetur nisi ante noxam admittam hujusmodi hæres petendo à iudice ordinario homologationem beneficii inventarii à principe impetrati, caverit (ut moris est) de faciendo creditoribus usque ad vires inventarii sub hypotheca omnium bonorum: quia ex tunc chirographarii efficiuntur hypothecarii, & sic non potest amplius dictus hæres committere feudum nisi sub onere hypothecæ, per not. *suprà ead. qn.*

*Legatarius feudi offendens patronum, utrum amittat feudum.

174. Quadragesimotertio quæro, Quid in legatario feudi scienter offendente patronum? Respondeo, si ante obitum testatoris, clarum est quod non potest committere feudum quum nullum jus habeat, sed est dicendum sicut *suprà eo. qn. 40.* Si autem post mortem testatoris, aut legatum est purum & dies cessit, & legatarius hoc sciens offendit, dico locum esse commissum in præjudicium legatarii, etiam ex offensa facta ante acceptationem & traditionem legati. Ratio, quia acceptatio sequens retrotrahitur ad diem obitus testatoris, per notata in l. *proinde. ff. si cert. petat. junctis notatis infra §. 132.* Et sic censetur offensor fuisse vassallus tempore delicti, quia in legatis dominium transit recta via per jura vulga & dictum est *suprà §. trigessimotertio. qn. 37. num. 109.* Nec obstat quod ante traditionem non est plene dominus de jure gentium, ut notatur per doctores in l. *certi conditio. in princip. ff. si certum petatur*, quia imo habet omne dominium, quamvis de jure speciali, & tenetur & scit se teneri ad fidelitatem præstandam patrono: igitur eum offendendo amittit feudum, seu omne quod in eo habet: non etiam per offensam hæredis, aut alterius feudum committi posset, nisi in casu repudiationis legati. Si vero legatarius repudiaverit (quod potest etiam post offensam, dummodo nulla præcesserit acceptatio,) evanescit commissum, quia fingitur nunquam fuisse legatum, l. *legatarius. §. 1. l. si tibi homo. §. cum servus. ff. de lega. 1.* Et consequenter remanet legatum hæredi, non ex repudiatione, sed hæreditario jure, & sic non potest esse locus commissio, nec ex hujusmodi simplici repudiatione præsumitur fraus, ut in d. l. *qui autem & in quæst. præced.* Si autem legatum esset in diem vel sub conditione adhuc pendente, tunc offensa legatarii quum adhuc non sit vassallus; nec attritus fidelitati, non potest dici feloniam sive ingratitude clientelaris, nec facit feudum committi, nec amittit jus offendentis, & locum habebunt ea quæ *suprà eod. qn. 40.*

*Repudiatio legati trahitur retro.

175. Noxa autem hæredis ante diem legati cedentem, faceret committi feudum in præjudicium hæredis dumtaxat, & sub onere legati vel si teicommissi, l. *si in si. C. commun. de lega. per not. supra eod. qn. 17. cum seq.* Et pariter negatio vel ingratitude ejus qui feudum sub pacto de retrovendendo emit, non nocet venditori vel ejus hæredi, quia illi nedum simplex jus ad rem & personalis actio competit, sed etiam actio in rem scripta & jus in re, ut late probavimus defendendo opinionem Paul. contra Alex. *infra §. 184.* & tetigi in breviario meo consiliorum Alex. *consi. 10. lib. 1.* Et sic venditor vel ejus hæres (dummodo non participaverit delictum nec aliam circa hoc fuerit in culpa) poterit à patrono jure commissi possidente redimere, & tenebitur patronus recepto redemptionis pretio illum investire nullo utili jure feudali ratione redemptionis exacto. Sed si quantum donarium ratione ejusdem venditionis non fuerit ab initio solutum, poterit tunc patronus illud exigere

Tom. I.]

juxta not. *suprà §. 33. q. 3. & infra §. 51. q. 4.* Sed quid si post noxam ab emptore commissam, venditor prævenit patronum redimendo ab eodem emptore? Respondeo: nihilominus potest patronus exigere illud pretium ab emptore intra tempus intra quod potest agi ad declarationem commissi: nec obstat quod in particularibus ut hic, pretium non succedit loco rei. l. *venditor. ex hæredi. §. quod si rem. ff. de hæred. vel alio. vend. & in feudis est textus in c. 1. si vassall. de benef. si de feud. defunct. conten. si inter do. & agna.* quia hoc est verum quantum ad hoc ut pretium habeatur pro feudo, quod esse non potest, quamvis id opinatus sit Joa. And. in *addi. specul. titu. de feud. in rub. qn. fin.* quem merito reprobant Bald. in c. 1. *de feud. non habente pro nat. feud. in usib. feud. Fran. Areti. consi. 14. viso & examinato. col. 2. Jas. & Alciat. in l. si eum servum. ff. si cert. petat.* Sed quantum ad hoc, ne quis indebite lucretur ex re aliena alteri debita, pretium bene succedit loco rei in subsidium etiam in singularibus, l. *si ipsa res. ff. de eo quod met. caus. & notant doctores in d. l. si eum servum.* Sed ingratitude committens statim obligatur conditione ex hac lege ad feudi restitutionem. Ex quibus infero notabilem declarationem ad illud quod diximus *suprà eo. qn. 10. num. 144. & 145.* juri commissi longo tempore præscripti per singularem successorem iusto titulo & bona fide: quia verum est respectu ipsius feudi & tertii possessoris: non autem respectu ingrati, quin ab eo quandiu vivit (& nisi aliter tacite vel expresse commissum vel noxa remissa sit) possit prædium quod inde recepit extorqueri per not. in d. l. *si eum servum*, quod diligenter nota.

176. Quadragesimoquarto, Vidimus *suprà eo. qn. 21.* de feloniam venditoris vel donatoris: sed quid de offensa facta per emptorem vel donatarium? Breviter respondeo. Si ante omnem traditionem veram vel fictam, non est noxa feudalis, (quandiu enim prior dominus vassallus manet, non competit alii etiam certam & firmam spem habenti, dominium, nec jus, non nomen vassalli) l. *si ut certo. §. si duobus. ff. commodati. l. 3. ex contra. ff. de acquir. vel amitt. poss.* Secus post traditionem etiam fictam tantum. Et hoc nisi constaret quod emptor vel donatarius habens facultatem, dominium & possessionem feudi prehensendi, subsisteret animo prius offendendi patronum, deinde assumeret possessionem feudi, quia in ejus præjudicium censetur retro possidere, ex quo fraude ad hoc ordinata per eum stetit quominus possideret, c. *pro possessore. de reg. jur. in 6. cum vulg.* Idem dicendum è converso ex parte venditoris, qui feudum vendidit sub pacto de retrovendendo usque ad annos, & tradit saltem per fictam traditionem, puta conducendo ab emptore, quia si offendat patronum, deinde statim redimat feudum, puto alienationem ex brevitate temporis satis præsumi fictam vel simulatam in fraudem præmeditatae feloniam, & commissio locum esse si causa inimicitiam vel offensam sit antiqua: secus si appareret offensa ex nova causa, vel ex inopinato supervenisse. Sed quid si sibi conscius metuens commissum non reducat, sed sinat labi tempus redemptionis? Utrum patronus possit prætere ali quod commissum, vel saltem præveniendo: ante tempus redimendi lapsum petere sibi jure commissi adjudicari jus redimendi competens ostentio? Videtur quod sic, quasi hæc actio competens ad feudum sit pars feudi, vel sicut feudum ad quod competitur, juxta notata in l. *à Drvo Pio. §. in venditione. ff. de re. jud.* Contrarium puto, dummodo emptor nullam fraudem participaverit, quia in istis pœnalibus strictè & propriè termini capiendi sunt. Unde habens actionem ad feudum, non censetur habere feudum nec esse vassallus, sed requiritur quod vere habeat feudum & vassallus sit, tum patronus habet emptorem verum vassallum, ex cujus feloniam committi possit, & sic venditori tanquam extraneo non congruit jus nec titulus vassalli, nec ratio feloniam & commissi. Secus si probaretur etiam donatarium vel emptor-

*Emptor vel donatarius feudi dominium offendens utrum feudum amittat.

Y y y

rem collulisse & fraudem participasse in damnum patroni.

* Amittio feudi utriusque locum habeat in feudo quod lege contractus gradatim defertur

177. Quadagesimo quinto quæro, quid in feudo quod * lege contractus defertur, puta concessio Titio, filii & nepotibus de quo tactum est supra eodem qn. 36. in fin. Pone vivo patre filium graviter offendisse patronum: utrum amittat jus suum? Videretur quod non, quia vivo patre nullo modo est vassallus, quamvis habeat certum & formatum jus in re, sed solus pater vassallus est: ergo solum ex ejus capite feudum committi potest, & non ex capite filii, cui non adaptatur ratio felonie, sicut nec jus & nomen vassalli, & non debet fieri extensio in his prenalibus. Unde sufficere videtur quod notatur in l. imperialem, §. in super. de prohib. feud. alien. per Federic. & supra eodem, qn. 40. In contrarium: quia iste casus longe differt à præcedentibus quæstionibus in quibus legatarius emptor vel donatarius vassalli nullum jus, nullam causam, nullum adhuc beneficium accepit à patrono. Hic autem filius habet jus firmum & formatum in feudo, & illud habet non à patre vel alio vassallo: sed ex liberalitate seu beneficio patroni, qui hunc filium in concessione & sua investitura comprehendit voluit. Et sic est vassallus in spe certa, ex lege & dispositione ipsius infeudationis. Pro resolutione dico, quod non debet amittere feudum ex capite noxæ feudalis, quum nondum sit vassallus: sed ex l. fin. C. de revocand. dona. tanquam ingratus in beneficium & liberalem donatorem, habet enim locum d. l. fin. etiam in donatione ob causam, quatenus causa non excludit liberalitatem, ut patet in d. l. fin. ibi, vel quasdam conventiones. Facit quod not. Philip. Cor. in consil. 45. licet in hoc lib. 4. donatorem ob causam esse in eo quod causam excedit, propriam & simplicem donationem: & quæ deducta sunt supra §. 13. gloss. §. 9. 12. & vide plenissimè si vacat per do. And. Tiraq. in reper. l. si unquam in ver. donatione largitis, vers. Secunda declaratio. num. 68. eum seq.

178. Unde puto distinguendum. Aut patronus gratis & liberaliter concessit, aut ex debita remuneratione, vel mediante pretio. Primo casu locus est d. l. fin. quia verum est quod donationem fecit, & liberalitatem exercuit in eos & singulos sive simul, sive ordine successivo in donatione à se vocatos & comprehensos: & tunc si quis ex illis graviter & scienter offendat, labitur in vitium ingratitude & incidit in d. l. fin. & amittit jus suum dumtaxat. Vnde, si offendens erat in ordine suo, & possidebat feudum in totum vel in parte, feudum vel pars redit ad patronum, tanquam ad donatorem durante vita ingrati dumtaxat. Sed quid si donatio seu concessio sit facta cum clausula & eorum cuilibet, vel simili: ita quod est locus juri accrescendi etiam inter plures quibus primum sit concessio, non quid portio offensoris accrescat consorti innocenti? Breviter dico quod non, quia ista reversio vel revocatio specialiter fit in vindictam injuriæ & ingratitude, & censetur excepta à generali clausula juris accrescendi. Si * autem offendens adhuc habebat alium ante se & tunc solum spem suam committit, & adjudicabitur patrono libere fovendum omne jus quod devolvetur ad ingrati tempore ingrati. Secundo casu, quum proprie patronus non exercuerit liberalitatem, non habebit locum dispositio d. l. fin. Et sic cum non remaneant nisi stricta onera feudalia, puto non esse locum commisso feudali propter delictum ejus qui nondum habet, sed tantum sperat feudum etiam spe ornata, nedum si illa spes habeatur ex dispositione vassalli, qui legatum, donationem gradualem & substitutionem fecit: sed etiam si ex dispositione patroni. Et his breviter dictis, & quæ non invenies alibi distincta, quamplurimæ illa quæstiones decidi possunt.

* Jus commissi fortius est jure accrescendi.

179. Quadagesimo sexto quæro, an vassallus recognoscens * feudum ab alio quam à vero patrono, debeat amittere feudum? Et si quidem ignoranter,

* Recognoscens

certum est quod non, sicut & in negante extra feudum ab alio quam patrono, utrum feudum amittatur. sed dubium est quando scienter: & videtur quod sic, quum manifestè faciat actum ingratitude, utpotè à vero patrono id auferendo propter quod fuit concessum beneficium, quia non est alia justior causa feudi amittendi. cap. 1. §. sed non est alia, que fuit prim. caus. benef. amitt. in usibus feud. & maxime si spontè & non coactè alium recognoscat. & ita sentit Paul. consil. 369. viso & examinato. num. 2. lib. 2. & ita cavetur consuetud. Senonensis. cod. titul. §. 188. & idem sentit consuetudo Nivernensis cod. tit. §. 66. juncto §. 68. in fin. Sed quamvis hoc sit in se rationabile, tamen ubi consuetudo non exprimit ut hic, non servatur tantus rigor: sed satis est quod vassallus vero patrono profectuente jus suum, non abneget illum in patronum. Hinc etiam si vassallus agnoverit feudum moveri à vero patrono, satisfacit huic §. & dato quod postea falsum sive diminutum tradat catalogum, & in ejus discussione neget quædam prædia vel jura esse de isto feudo, & consequenter moveri ab eodem patrono vel ei deberi: quamvis si dolosè faciat, mereatur res occultatas vel negatas amittere, ut disponit consuetudo Nivernensis in d. §. 68. in fin. tamen apud nos non amittit, ex quo recognoscit corpus feudi: & consuetudo nostra de rebus singularibus non disponit; sed patronus res negatas vel controversas tenebit ad manum suam ex defectu catalogi, ut diximus supra §. 10. & ita observatur. Quod ego limito nisi vassallus contendens certa prædia non esse de feudo, & volens pendente lite frui, expressim abnegaverit dominum in patronum, ratione illorum prædiorum, & sic eorum provisionem obtinuerit: ut in §. seq. tunc enim in illis erit locus commisso, cui vassallus abnegando & litem super hoc contestando se subjecerat. Adde notata supra eod. in princ. num. 6. Item quod dixi scienter recognoscentem ab alio non amittere feudum, limito singulariter ut non procedat in feudis & vassallis proprie * ligiis, ut in castris, Ducatibus, Comitibus, & aliis quæ immediatè à supremo rege nostro in feuda ligia, nullius fidelitate excepta moventur: in his enim puto feudum ipso jure committi regi, si homo ejus ligius scienter ab alio, saltem extero & non subdito regis, recognoscat, & hoc propter ipsius perfidiam & offensam supremi principis & reipublicæ cujus majestas & dignitas læditur & imminuitur ab homine ligio.

* Ligius vassallus plus astringitur quam non ligius.

180. Quadagesimo septimo quæro, Quid si vassallus feudo * abutatur notabiliter deteriorando? Omnes doctores tenent sufficientem esse causam ad privationem feudi. ut Bald. & omnes in l. Federicus, §. quicumque advocatitiam, per illum textum de pace tenen. & ejus vis. in usibus feud. practic. Papi. in lib. quo agit. ad revoc. feud. in gloss. nec superstitibus in causa 29. Jacob. de invest. in versicul. dictique vassalli pro non committ. felon. col. 9. in causa. 12. Francisc. in 4. part. feud. causa. 12. & in consil. 137. col. 1. Jaf. in pralud. feud. num. 68. & in consilio. 17. col. 1. lib. 1. Matth. de Afflict. in decis. Neapol. 265. versic. 11. Zaf. in epitom. part. 10. conclu. 8. Et adducunt similia de emphyteuta qui abutendo & deteriorando perdit emphyteusim. Authent. qui rem. ubi per Bald. Paul. Jaf. C. de sacros. eccles. ubi idem tenent in usufructuario, quod etiam probat. Alexand. Jaf. in l. divorcio. §. si fundum, ff. soluto matrimonio. Sed ista similia bene quadrant in feudo temporali, puta ad certas generationes concessio: sed non æquè in feudo perpetuo, maxime apud nos ubi feuda sunt patrimonialia nostra. Unde videtur licere abuti, sicut & re propria. l. sed & si lege. §. consuluit. & §. seq. l. si quid possessor. §. sicut, ff. de petit. hered. Sed hæc ultima jura non loquuntur nisi de fructibus vel simplici negligentia. Unde etiam apud nos veram puto decisionem doctorum, non licere vassallo destruere aut aliud committere in magnū & perpetuum detrimentum & vastationem feudi, interest enim patronorum, & prohibere possunt: nec caret dolo & crimine deterioratio quæ non fit ad aliud quam

* Abutens feudo vassallus utrum feudo privetur.

ad nocendum & perdendum, more populatoris, & potest esse talis & tanta, ut patronus ad commissionem feudi contra non recipientem & non reparantem concludere possit, & causa cognita adjudicari debeat. Et maxime ubi agitur de jurisdictione, in qua versantur damnum & interesse publicum & etiam agitur de omnium subditorum damno & oppressione, quæ ad superioris contumeliam & onus pertinet. Hinc domini locorum habentes in illis propriam jurisdictionem infeudatam à rege, propter nimium excessum & abusum, privati possunt per ea quæ tradit Bald. & alii, in d. §. qui advocatiam. Innoc. Joan. Andr. Gemy. Phil. in c. 2. de re jud. in 6. & per hæc limitari debet quod Petr. Cyn. Alber. Bald. Paul. in *Authem. statumus, C. de episcop. & cleric.* dicunt de Comite * Flandrensi, qui denegavit justitiam facere subditis, unde habuerunt recursum Parisiis ad regem Francorum, quod propterea non debebat privati jurisdictione, sed solum puniri arbitrio regis, & sequitur Jacob, in *investit. in versic. Marchion. qn. pen.* ut procedat nisi sit abusus intolerabilis, & non aliter commode reparabilis, quam per exemptionem subditorum & reductionem ad primitivam & naturalem jurisdictionem regis.

* Comes
Flandrensis

181. Quadragesimo octavo, quid si ipsemet patronus * injustè denegat investituram vassallo, vel negat eum vassallum, præterdens fortè totum esse de suo dominio, an privetur directo dominio & superioritate feudali? Omnes feudistæ in *cap. 1. in princ. que fuit pri. caus. benef. amitt.* & ubique tenent quod sic, prout etiam non est dubium in terminis usum feudali in quibus loquuntur, ut in c. 1. in fin. de for. fide. l. in ca. unico. qualis dom. propri. feud. privetur in usib. feud. & sequent. Guido. Pap. in *Decis. Delphi. 168.* Sed apud nos non observatur, ut etiam tactum est supra § 2. glos. 4. nu. 22. & seq. Non tamen negaverim quin si fortè tam enormis & atrox offensa patroni inveniatur in personam innocentis clientis, possit causa cognita cliens eximi, & manere vassallus immediatus superioris patroni.

* Patronus
denegans
investituram
utrum pri-
vetur feu-
do.

181. Quadragesimo nono quæro, utrum vassallus ingratus non puniatur in * alio quam in amissione feudi? Respondeo. Aut agitur de simplici abnegatione, & non punitur in alio, quia hujusmodi culpa, etiam si propter scientiam & dolum cadat in genus delicti privati, puta mendacii cum injuria & ingratitude, tamen * non egreditur fines negotii feudalis, & sic non meretur in alio puniri quam in amissione feudi, in quo & quatenus delictum est, l. rescriptum, ff. de his quibus, ut indign. l. ex facto. §. Iulianus, & ibi Alex. Jaf. col. 1. ff. de vulga. & pupill. cap. quævis in fin. de his que si a maio. parte cap. Idem eadem ratione quando agitur de deterioratione not. supra eodem quæst. 47. Aut vero agitur de alia offensa cadente in atroces injurias & delictum punibile: & tunc dico quod ultra amissionem feudi poterit pro modo delicti criminaliter puniri, juxta l. respiciendum, ff. de pen. quin etiam civiliter, si tanta sit injuria vel offensa quod amissio feudi fortè utilis ad reparationem & satisfactionem condignam non sufficiat, quod prudenter judicium arbitrio relinquo.

* Ingratus
vassallus
utrum etiã
in alio sit
puniendus
quam in
feudo amittendo.
* Poena delicto
commensuranda.

183. Ultimo & quinquagesimo pro complemento materiz hujus §. quæro, utrum feudum quod * confiscatur, vel aliter amittitur, dicatur consolidari, & cui & in qua qualitate consolidetur? Hæc quæstio multas & quotidianas comprehendit.

* Feudum
confiscatur
an cui &
quomodo
dicatur con-
solidari.

Et primo notandum est quod in verbis finalibus hujus textus confiscatio * large & improprie accipitur, & stat pro commissio: proprie autem & strictè est publicatio omnium vel partis bonorum vel certarum rerum, & devolutio ad fiscum, vel eum cui princeps jus confiscationis concessit. Soli enim supremo principi superiorum non recognoscenti competit fiscus, & jus confiscationis, ut not. glos. Bart. Luc. de Pen. Joan. de Plat. in rub. C. de jur. fise. Textus in l. C. de bon. vacan. lib. 10. Bald. in l. 1. C. de hered. vel alio. vendi. in l. 1. col. fin. C. de hered. instit. & in rub. C. de pri. fise. Princeps tamen in

hoc regno concessit unum de juribus suis fiscalibus, videlicet jus bonorum vacantium & publicatorum, seu propter crimen confiscatorum, dominis quibus concessit & infeudavit merum imperium seu altam justitiã in regno suo, ut infra §. 160. Ubi de ratione & effectu hujusmodi concessionis diximus, & probavimus tam merum imperium, quam jus confiscationis originaliter esse, & emanasse de fisco regio, & sacro dominio regis & ejus coronæ. Unde nomen semper retinuit licet proprie & strictè loquendo non dicantur confiscari, nisi quæ applicantur principi, qui solus habet fiscum.

184. Fiscus * enim & res fiscales, proprie sunt, & dicuntur in jure, bona & jura quæ spectant ad principem in quantum princeps, quod nos vocamus dominium regium, cujus proprietates spectat ad majestatem & coronam regiam, & non ad personam organicam principis. Unde nullo modo possunt alienari & expropriari à corona etiam per principem, ut latè deducit Luc. de Pen. in l. quicumque per 4. col. de omni agro deser. lib. 11. & in l. 2. ad fin. de jur. reip. lib. 11. & in l. contra publican. col. 5. de re mil. lib. 10. C. Cetera autem bona & jura quæ spectant aliunde quam ratione coronæ & domanii regalis, vocantur in jure res privatæ five patrimonium privatum principis, ut est textus in l. bene a Zenone. §. sed sancimus, C. de quad. præscript. Ubi aperte fit hæc differentia inter duplex * patrimonium principis, scilicet fiscale & privatum, ut tradit Petrus Perticus doctor Gallus, in rub. pro he. inst. nu. 13. vers. Unde respondeo, quem sequitur Cyn. in l. procurator. C. de eden. Ex quibus patet quod licet domini habentes merum imperium infeudatum à rege, habeant jus confiscationis in suo territorio, non tamen habent proprie fiscum, & eorum respectu non dicitur confiscatio proprie, sed symbolicè retento originis nomine. Et magis remotè & improprie sumitur verbum confiscare in hoc textu, quoniam refertur ad jus commissi feudalis, propter noxam à vassallo commissam, & competit cuilibet vel privato domino feudali.

* Fiscus.

* Duplex
patrimonium
principis.

185. Modo ad resolutionem quæstionis nostræ distinguo quatuor * membra, quandoque enim feudum finitur, quandoque confiscatur: quandoque committitur: quandoque mediante voluntaria alienatione vassalli per patronum acquiritur.

* Quadru-
plex dis-
tinctio.

Primum * est, quando feudum ad certa tempora vel generationes concessum fuit, quæ expirant, & tunc quasi naturaliter velut moriatur redit ad patronum, non per modum transmissionis alicujus juris vassalli: sed per modum meræ privationis, negationis, & annihilationis feudi & vassalli. Secus est in aliis tribus membris, in quibus patronus succedit per modum eujusdam transmissionis juris in se à vassallo. Hinc est quod in hoc primo membro, reversio fit sine aliquo onere imposito per vassallum, vel præscripto contra eum, nihil enim potuit per vassallum disponi, nihil contra eum præscribi, nisi ad milites juris ipsius vassalli, quod erat de se & naturaliter temporale & resolubile. Unde hoc casu proprie verificatur regula l. lex veligali. ff. de pigno. quod resolutio jure datoris resolvitur jus acceptoris; ad quod l. is cui via. in fin. ff. quem adm. ser. amitta. & §. rursum quib. mod. feud. amitta. cap. 1. §. quid ergo. de invest. de re ali. fac. cap. 1. §. preterea. d. cap. Conrad. in usibus feud. Et maxime quando resolutio fit ex natura rei, & ex necessitate causæ veteris & intrinsecæ, & sine voluntate & facto jus amittentis, ut hic, juxta ea quæ tradunt Bart. in l. in diem, ff. de aqu. plu. arsend. Bart. Bald. Angel. in l. si ex duobus. §. idem Marcellus, ff. de in diem addit. Secus est in aliis tribus membris, ut statim dicetur.

* Finiri
feudum
quando
dicatur.

186. Et in casu hujus primi membri quæro primo, utrum reversio fiat ipso jure? Breviter dico quod sic, quia privatio & annihilatio, vel non fit, vel si fit (ut dictum est) necessario trahit secum executionem, & consequenter ipso jure fit consolidatio feudi, nec est dubium respectu ipsius fidelitatis & domini utilitatis seu proprietatis more nostro loquendo. Sed dubitari potest

Yyy ij

Tom. I

* Possessio est facta.

utrum sit idem respectu possessionis naturalis quam habebat vassallus? Et videtur quod non, quia possessio * est facta, & propter nullitatem actus à jure introductam non cessat nec infirmatur, l. 1. §. si vis uxori. ff. de acquir. vel amit. possess. Unde in simili decidit Bald. in tract. de pac. constan. in ver. palliones in fin. quod licet dominium utile censuarii, aliquo casu ipso jure revertatur ad dominium directum, tamen quoad possessionem nullus perdit donec ejiciatur foras. Sic & in usufructuario decidit gloss. quam doctores ibi seq. in cap. licet episcopus, in versu. te non vocato, de preben. in 6. quod finito usufructu non potest à quasi possessione expelli, sed contra eum agendum est negatoria vel ex cautione de re restituenda, ut ff. si usufruct. peti. l. nisi frui in fin. princip. de usufruct. & quemadmodum, l. 1. §. habet autem, & similiter in emphyteusi sentiunt doctores in l. 2. C. de jur. emphyt. & in cap. potuit, de locato, quod emphyteuta non amittat ipso jure possessionem, quamvis ipso jure amiserit emphyteusim, dum querunt an possit propria autoritate domini à possessione expelli. Et ita quod emphyteuta non cadat ipso jure à possessione naturali, licet cadao ipso jure ab emphyteusi, decidit expressim Bald. in add. ad Specul. tit. de loca. vol. 5. dicit textus in l. in rebus ad fin. ff. de procurat. quod qui precario ad certum tempus rogavit, adhuc finito tempore possidet.

* Finito feudo finitur & possessio.

187. Quibus non obstantibus dicendum, dum feudum * vel emphyteusis naturali suo sine hoc modo finitur, nedum dominium utile, sed etiam possessionem naturalem resolveri, redire & consolidari ipso jure dominio directo, & possessioni civili. Ratio, quia dominium utile & naturalis possessio hoc casu subalternatur directo dominio, & civili possessioni, & non fuerunt translata nisi limitatim usque ad certum tempus, quo pendente vassallus vel emphyteuta non possidet nisi sub hac qualitate & conditione hujus limitatæ concessionis. Unde ea finita necesse est quod desinat possidere, nisi aliter possessionem interverteret, quod non est præsumendum. Et ita in feudo quando solo temporis cursu finitur, decidit Bald. in cap. qua in ecclesiasticum, col. 7. de consuet. & in l. 1. qu. 49. ff. de rer. divisi. Ubi dicit quod finito feudo, statim civilis possessio domini trahit ad naturalem. Idem decidit in re concessa sub censu ad vitam in cap. cum venissent. col. 2. de restit. spolia. Et sequitur Andr. Barba. in cap. ex parte, de feud. Idem tenet Jas. in feudo & emphyteusi, in l. clam possidere, §. qui ad nuditas in fin. ff. de acquir. vel amit. possess. Francisc. in 4. par. feud. col. 57. Non obstat primum, quia verum est quod nullitas contractus non impedit transferri & retineri possessionem, quam quis accepit ut semper possideat sine alia limitatione: hic autem recipiens non intendit accipere nec retinere possessionem ultra tempus concessionis. Non obstat quod voluit Bald. in d. §. palliones, & in add. ad Specul. quia ne sibi ipsi sit contrarius debet intelligi, non quando census vel emphyteusis naturali sine suo finitur, sed cum aliis per culpam vel delictum amittitur.

* Idem in usufructu.

188. Non obstat gloss. in d. e. licet episcopus, quia est falsa & erronea per prædicta, & contrarium videlicet quod morte * usufructuarii ipso facto finitur, & civili consolidetur possessio naturalis quam habebat usufructuarius, decidit Bart. in repet. l. si arrogator collat. num. 14. ff. de adoptio. & in terminis donationis factæ relicto usufructu, quod per mortem donatoris extinguitur possessio naturalis, sicut & usufructus, tenet Bald. in consil. 257. dicta tenuta lib. 4. Et quod statutum vel consuetudo de continuanda possessione in hæredem, non habeat locum in possessione naturali usufructuarii, decidit Joan. de Imol. in consil. 16. viso casu. ca. 2. Rapha. Cuma. consil. 173. Galvanus in fin. Jas. consil. 152. lib. 4. & est veritas, ut etiam dixi infra §. 64. qu. 15. Non obstat d. l. in rebus, quia facit pro sententia nostra: ibi enim dicitur eum qui rogavit precario ad certum tempus, finito tempore adhuc possidere, ita demum si dominus patitur: & quod si hoc concedat, & pro-

get ante primum tempus finitum, censetur eadem possessio, & idem precarium continuari. Si vero post primum tempus, finitum est novum precarium, & nova possessio, ut in digesta l. in rebus, cum l. sequenti. ff. de preca. Ex quibus patet quod possessio precaria ipso jure finitur & ad concedentem revertitur, dum precarium ipsum finitur. Unde si * precarium conceditur ad voluntatem vel beneplacitum concedentis, sicut per mortem concedentis extinguitur, ut tradit Decius in l. contractus, numer. 10. ff. de regul. jur. ita extingui puto possessionem precariam, quemadmodum resoluta pignore resolvitur precarium super eo appositum, & possessio precaria. Textus est in l. si debitor, de preca. Unde non est alienum à jure, si idem sit in possessione beneficiaria sive feudataria, emphyteutica, & simili.

* Idem in precaria possessione.

189. Secundo circa idem primum membrum quarto: Utrum hujusmodi reversio seu consolidatio fiat in * eadem qualitate, in qua consistit & reperitur feudum dominans, vel dominium directum, ad quod feudum vel emphyteusis finita revertitur? Et videtur quod non, per id quod notat Joan. Faber. in fin. de leg. §. si qui. Ubi decidit quod illa quæ consolidantur, non videntur acquisita illo jure seu titulo, quo res quibus consolidantur tenebantur, imò censentur alia à proprietate, & ideo tanquam alia judicanda sunt, & de per se, & allegat. l. Marini, §. fundo, ff. de legat. 2. Et idem tenet Aug. Aret. in d. §. si cui, per l. non quacumque, §. fundus. Ubi etiam Jason idem sentit. ff. de leg. 1. hinc decidit Joan. Faber in d. §. si cui, quod attempto, quod per consuetudinem Francie, de qua in cap. ex parte, habet mulier dimidiam partem in rebus emptis vel acquisitis per virum: si vir habeat quædam feuda antiqua sibi propria antequam matrimonium contraheret: & sic mulier nihil potest capere in illis, quum non sint de conquestu: tamen si postea constante matrimonio, aliqua subfeuda vel prædia à propriis viri dependentia consolidentur, & redeant ad virum tanquam dominium directum quacumque de causa; uxor in ipsis sic consolidatis habeat dimidiam partem: quia non censentur propria nec antiqua, sicut feudum dominans cui consolidantur, nec recipiunt vel retinent ejus qualitatem, sed per se judicanda sunt tanquam noviter quæsitæ, sive jure conquestuum. Et ista dicta aliter non dirigendo, imò errorem exaggerando sequuntur Nicol. Boër. in consuet. Bituri. tit. de consuet. matrim. & dom. §. 2. Chassan. in consuetud. Burgund. tit. 4. §. 2. gloss. 72. col. 2. & reperio quod idem tenuit Joan. Lupi. in repet. rub. de donat. inter vir. & uxor. 38. col. 2. in fin. Et eodem errore decidit Nicol. Boër. in consuetud. Bitur. tit. de consuet. feud. & cen. §. 5. col. fin. quod si vassallus acquisivit partem subfeudi, quæ dependebat à suo feudo, quod tenet à superiori patrono, qui petit rachatum pro parte recto feudi, acquisitivè vassallus autem dicat se non teneri, quia feudum suum tenet à dicto patrono, & partem subfeudi acquisivit, quæ movebatur ab eodem vassallo ad causam dicti feudi, ex quo modo unita erat cum dicto feudo. Nihilominus decidit ibi Boërius deberi relevium, quia inquit post Fabr. & Aret. illa quæ consolidantur non videntur acquisita eodem jure vel titulo: sed censentur alia à proprietate rei cui consolidantur.

* Solutio.

190. Sed * multum hallucinantur, quia quando-cumque consolidatio fit ex natura rei & ex necessitate causæ antiquæ, & inexistens rei consolidatæ, & rei cui fit consolidatio, consolidatum censetur, & ipso jure efficitur ejusdem juris, qualitatis, & conditionis cum re cui consolidatur & unitur, ut latè probavi in alia quæst. supra §. 3. gloss. 1. qu. 4. num. 39. & qu. 5. 46. ubi videas, non repeto: non enim hoc casu dicitur nova acquisitio, sed recuperatio & reversio rei ad suam originem & ad primitivum statum. Hinc appositissime decidunt Anth. Butr. & Panorm. in c. cum venissent. in ult. no. per illum text. de rest. spol. quod si habens pos-

sessionem civilem, ingrediatur naturalem vacantem priore concessione finita: non dicitur de novo acquirere rem vel possessionem, sed potius continuare antiquam & civilem. Unde si esset statutum quod pro possessione noviter acquisita solvatur gabella, tamen hoc casu nulla debetur gabella, ut tenent Soci. & Jac. in l. possideri §. Nerva. ff. de acqu. vel amitt. possess. Hinc etiam in simili decidit Baldus in cons. incip. factum tale. quod est consil. 9. lib. 3. secundum veterem impressionem, quod quando feudum ipso jure, puta in casu alienationis cadit in commissum, revertitur ipso jure: nec requiritur retraditio possessionis neque sententia, quia jus directi domini semper est in permanenti ex vi attractiva, & quod proprie non est novum dominium sed consolidatio. Quia dominium directum habet vim directi & utilis: sicut cum finitur emphyteusis, vel usufructus, vel cum res revertitur ad mulierem soluto matrimonio. l. in rebus. C. de jur. dot.

191. Et sic concludo, quod si viro vel uxori competant quædam feuda ante matrimonium acquisita, & constante matrimonio quædam subfeuda vel emphyteutica prædia inde dependentia, revertantur ad directum dominum propter finitam concessionem, vel etiam ratione commissi, ex vi juris antiqui inherentes feudo dominanti, non cadunt in conquestum, sed omnino efficiuntur propria ejus ad quem spectat locus dominans, & ejusdem qualitatis & conditionis cum re cui consolidantur. Et ut diximus supra §. 1. gloss. 1. quest. 4. hujusmodi consolidata non sunt in fructu, nec in novo conquestu: sed dumtaxat fructus rerum consolidatarum exidentes constante matrimonio, cadunt in communitatem conjugum. Aut enim inspicimus formam & modum acquisitionis, & non est conquestus, nec nova acquisitio: sed recuperatio & consolidatio. Aut inspicimus causam, jus & actionem, cujus virtute fit & adjudicatur hujusmodi consolidatio, & illa indubitanter est antiquum & proprium jus, non enim cœpit competere de novo, sed competeat domino loci dominantis ante contractum matrimonium. Et è diverso, si fundus dominans sit de communi conquestu, quæcumque inde dependentia constante matrimonio consolidantur, erant de communi conquestu, & eandem naturam & qualitatem sortientur. Fallum est etiam, & contra omnem rationem & consuetudinem, quod scripsit Boerius deberi rachatum vel laudimium superiori patrono quando vassallus acquirit subfeuda vel eorum partem, quoniam hujusmodi jura nunquam debentur nisi dominis immediatis, ut patet per omnes consuetudines hujus regni, & aliquid diximus supra §. 20. gloss. 1. quest. 12. & §. 33. qm. 13. Non obstat d. l. Mevius §. fundo. nec d. §. cui legatus. nec dicta l. non quæcumque §. fundus. quia non tendunt ad scopum, nec ex illis aliquod argumentum pertinens colligi potest. Ibi enim dicitur quod fundo alieno legato, si ante diem cedentem legatarius redimat proprietatem deducto usufructu, deinde usufructus finiat, & consolidatur, postea cedat dies legati, poterit legatarius petere feudum ex legato, sed non consequetur integrum legatum, sive solidam æstimationem fundi, sed solum illud quod sibi abest, ex eo quod proprietatem redemit, & sic de æstimatione rei solvenda legatario, deducetur æstimatio usufructus, quia legatarius non emit usufructum, sed accrevit: & sic (quasi ex causa lucrativa habuerit) eatenus non debet iterum habere ex legato, quod est alia causa lucrativa, & duz hujusmodi causæ non concurrunt circa idem. l. omnes. ff. de actio. & oblig. §. si res insti. de legat. Ex quibus patet quod ibi usufructus consolidatus non consideratur seorsum & per se, ex eo quod sit res separata & proprio distincta jure judicetur, quoniam vere non est amplius aliquid per se, quum sit, & maneat consolidatus causæ suæ: sed consideratur quod prius fuit

ad hoc ne solvatur totius legati æstimatio legatario: sed solum id quod sibi adest, & ne legatarius bis circa idem lucretur. Ubi cumque igitur cessat necessitas evitandi concursum duarum causarum lucrativarum, cessant & verba & mens dictorum jurium & similitum. In legibus autem appendendis & inducendis, primum animadvertendum est, qua mente quodque dicatur: alioquin non est argumentatio, sed verborum captatio inanis. l. 1. ff. ad exhib. l. scire oportet. §. aliud. ff. de excus. tuto. l. scire leges. ff. de legibus.

192. Et quod conclusimus ea quæ sive naturali sine concessionis temporalis, sive jure commissi consolidantur, eandem sortiri naturam & qualitatem priorum vel conquestus, cum re cui fit consolidatio; Amprio primo; nedum respectu societatis & communicatis viri vel uxoris, ut dictum est, sed etiam respectu dispositionis testamentariæ, successione ab intestato, & retractus proximitatis: & generaliter ubicumque de nostra consuetudine ratio & distractio habetur priorum sive hærediorum & conquestuum, vel conquestuum. Unde infero, quod si quis habet fundum antiquum, à quo dependent subfeuda vel vectigalia prædia ad tempus vel certas generationes, sive ab ipso, sive à prædecessoribus suis concessa, quæ finita concessione redeunt, quamvis inter vivos possit de illis in totum libere disponere, tamen in testamento vel codicillis non poterit ultra quintam partem, sicut nec de reliquis propriis, infra §. 62. & 93. Et si decedat sine liberis, illa quæ sic durante ejus vitæ accesserunt, devolvuntur una cum hæredio principali ad hæredes priorum, nec in illis accessibus aliquid capient hæredes conquestuum. Censentur enim per successione prædecessorum virtualiter obvenisse, ex quo dominium directum utilis attractivum, & virtus & actio, vi cujus hujusmodi accessiones revocantur, obvenit à prædecessoribus & eorum successione, ut plenius diximus infra §. 147. & si quis hujusmodi accessiones vendat, cadunt in retractum erga propinquos ex latere unde processit hæredium à quo movebantur, ut tractatur infra §. 174. Quintum etiam cadunt in doarium si feudum principale doario subit: subit enim cum suis pertinentiis, ut dixi infra §. 136. Sive accedant vivo marito, sive post ejus obitum, quia sicut accessio fit proprietario quoad proprietatem, ita fructuario quoad usumfructum, prout etiam late dictum est supra §. 1. gloss. 1. quest. 4.

193. Sed pone: aliquis* vendidit hæredium suum, in quo alius habet usumfructum: venditione perfecta, & dominio translato contingit morte fructuarii usumfructum interire & consolidari proprietati, deinde propinquus venditoris intentat retractum, utrum emptor possit deducere usumfructum vel ejus æstimationem? Si prætorum doctorum sententia supra eodem num. 175. esset vera, sequeretur quod sic, quia deberet usufructus considerari per se, & sic non invenitur emptus, nec titulo emptoris acquisitus: igitur non debet comprehendi in retractu, quia actio retractus non competit nisi ad id quod est venditum, & quatenus est venditio dumtaxat. Sed contrarium est dicendum, & idem in retractu feudali, vel conventionali, quia proprietas fuit empta cum omnibus juri- bus & pertinentiis suis, & sic cum illo jure consolidationis usufructus: præterea omne commodum contractus & emptionis debet transferri ad retrahentem, tanquam loco emptoris subrogatum, ut tactum est supra §. 20. gloss. 5. num. 9. & gloss. 8. num. 5. & plenius infra §. 147.

194. Secus si usufructus non fuisset natura sua finitus, sed redemptus per emptorem, quia tunc deberet ei restitui, ad vitam tamen ipsius nuper usufructuarii, qui usumfructum vendidit dumtaxat per necessarium §. fin. de petic. & commo. rei vendit. Sicut

* Emptor proprietatis an possit contra retrahentem deducere æstimationem.

in simili dictum est quando usufructuarius emit proprietatem, quæ postea vel à patrono vel à consanguineo retrahitur, supra §. 20. *gloss. §. quest. 6. num. 35.* Tamen inter hæc duo ultima est differentia in alio, quia usufructuario qui emit proprietatem, præcise restituendus est usufructus à retrahente, nec tenetur assimilationem usufructus recipere, quod non est perpetuum in emptore proprietatis, qui postea redemit usufructum: sed distinguendum est ut dixi in *dicto §. 147.* Si enim emit ab eodem qui venderat retento usufructu, puto censerī factum in fraudem, & locum esse retractui totius utriusque pretio refuso, ut etiam notatur supra §. 20. *gloss. 2. quest. 15.* Si autem emit ab alio, subdistinguum est inter extinctionem usufructus & consolidationem casualem vel naturalem & inter emptionem commoditatis, vivente adhuc eo qui habebat usufructum.

195. Amplio secundo, nedum si hujusmodi accessiones de facto uniantur & incorporentur feudo principali à quo movebantur: sed etiam si non incorporentur, prout non tenetur dominus ad quem facta est reversio eas incorporare nisi velit, sed potest seorsum per se velut in priore statu & qualitate subfeudi vel rei censuarie possidere, ut deduxi supra §. 20. *gloss. 1. quest. 13.* Sed tunc * proprie & stricte loquendo, non dicuntur consolidari. Est enim consolidatio, quando usufructus dominium utile penitus extinguitur, & fit reductio ad unicum plenum dominium tanquam priori minus principali jure absorpto, & confusione extincto, sive illud jus minus principale vel subordinatum naturali suo sine terminetur, sive per accidens, quocumque modo resolvatur textus in paragrapho si. ibi quæ res consolidatio appelleretur. *insti. de usufructu.* Quando autem tempore feudum, vel emphyteusis naturaliter finitur, ipso quidem jure acquiritur domino directo immediato, ut dictum est. Tamen, quia si dominus velit per se subsistere, & possidere potest, non consolidatur, non incorporatur ipso jure, sed demum si dominus velit, & de factouniatur, & incorporet mensæ feudi principalis æque principaliter, & in eadem qualitate uniformi. Unde eo ipso quod hujusmodi accessiones naturaliter revertuntur ad dominum, virtute directi domini, & juri dominici, efficiuntur proprium, vel conquestus, sicut illud directum dominium, vel jus dominicum erat de proprio, vel conquestu domini: & quantum ad hoc sortiuntur eamdem naturam, & qualitatem, sed non continuo efficitur de subfeudo feudum, vel de emphyteusi, censuale feudum, sive pars homogenea, & æque principalis feudi dominantis, nisi subsequatur incorporatio. Unde antequam fiat, remonet quantum ad hoc, & qualitatis, & juris diversitas. Unde in successione tam directis, quam collateralibus, tam respectu juris primogenituræ, quam ad exclusionem sceminarum in eodem gradu, censuaria prædia ad dominum feudalem immediatum reversa, non censentur feudalitæ, sed censuaria, ut prius, nisi prout distinximus infra §. 122. ad quem remitto: jam enim sentio me nimium extra materiam questionis & §. nostri offerri. Sed dum radicibus examinantur usque adeo colligatæ inveniuntur, vel prima facie disparatæ materiæ, ut vix una sine altera perfecte intelligi, aut explicari possit.

196. Venio ad secundum membrorum, quando feudum * confiscatur. Et hic assumo confiscationem pro bonorum publicatione, & secundum communem, & frequentioremodum loquendi. Verbum confiscatio non usurpatur, nisi pro publicatione quæ damnata instigatur propter delictum, Tamen hic generaliter accipio per omni publicatione, quia quantum ad effectum de quo queritur, non est differentia qua via feudum ad fiscum, vel habentem merum imperium in loco deferatur. Est autem * triplex via, vel modus. Primus, in vassallo damnato propter delictum

cum confiscatione bonorum. Secundus, in vassallo decedente sine hæredibus, ex eo quod non supersint agnati, vel cognati, & tunc dicuntur proprie bona vacantia. Tertius, quando moritur incapax hæredum. Quantum ad primum & secundum, certum est, quod in hoc regno feudalitæ non deferuntur ad patronos, sed sicut cætera patrimonialia devolvuntur in statu suo, & cum omnibus oneribus, & qualitatibus suis ad habentem merum imperium, ut in loco sæpe dictum est, & plenius infra §. 169. ubi diximus, quod si is ad quem devolvatur feudum, sit superior, & medius patronus feudi, tenetur (etiam si esset rex Franciæ) ponere extra manus suas, ne patrono immediato præjudicetur. Quantum ad tertium, hoc contingit dupliciter. Primo eo quod vassallus est exterius, & alienigena, qui acquisivit bona in regno, non enim exteri admittentur ad ejus successionem, sed solus rex succederet, vel fiscus regius cujus est peculiare jus, quod * Albinatum vocant, sumpto etymo ab albinato, de quo tractamus infra §. 169. *ubi remitto.*

* Jus Albinatum.

197. Secundo, eo quod vassallus est illegitimis natalibus ortus, qui tamen non prohibetur acquirere, nec de acquisitis inter vivos, & in testamento jure legati disponere. Sed non habet hæredem, nec ex testamento, nec ab intestato prout nec aliis succedit, excepto si habeat filios, vel descendentes legitimos, qui illi succedunt, prout & illis succedere potest, ut infra §. 186. vel nisi sit legitimatus secundum ea quæ diximus supra §. 13. *gloss. 1. qu. 8. & latius infra §. 122.* Alioquin quandoque fiscus, quandoque habens merum imperium in loco succedit pro consuetudine loci, ut dictum est in *d. §. 169.* Omni tamen casu idem est effectus, quantum ad ea de quibus hic disputatur, videlicet quod feudum cum oneribus & qualitatibus suis devolvitur, & à quocumque acceptante relevium debetur patrono, ut dictum est supra §. 33. *qu. si.* Et non censetur jure priorum, vel hærediorum illi ad quem deferretur, sed jure conquestus. Unde quamvis Baro decedens sine liberis, deferat baroniam à prædecessoribus obventam, ad hæredes ex illo latere attinentes: tamen quæcumque bona etiam immobilia, etiam feudalitæ * jure confiscationis, vel alterius publicationis obventa, tanquam noviter acquisita, deferuntur ad quoscumque proximiores (masculis excludentibus sceminas respectu feudalium in eodem gradu) qui in immobilibus, & conquestis succedunt. Et de illis sicut de propriis acquisitis poterit dictus Baro, per testamentum in totum disponere. Et in illis ejus vidua non capiet doarium consuetudinarium.

* Confiscata jure acquisitionum censentur.

198. Sic etiam videmus in dominio domini nostri regis, quod est inalienabile, & extra commercium privatorum, quoniam non est principis, sed majestatis suæ & reipublicæ. Tamen * feuda, subfeuda, & alia quæcumque immobilia ab eodem dominio dependentia, quæ ad regem jure confiscationis, vel commissi deferuntur, possunt libere per eum alienari, & in perpetuum concedi, nec requiritur homologatio supermi senatus Parisiorum, sed sufficit homologatio præfectorum ærario, & ratiociniis principis: quoniam hujusmodi accessiones, & obventiones, licet dependent, & moverentur à dominio Regio, & per confiscationem, vel commissum factæ sint principis, & sint in ejus dominio, tamen non sunt de dominio antequam dominio incorporentur: ideo possunt per principem alienari, ut pulchre decidit And. in *l. imperialem. §. præterea Ducatus. col. penult. de prohib. feud. alien. per Feder.* sic in simili constitutio regni Siciliæ, incip. *constitutionem.* quæ est Federici 2. *sub. titu. de revoc. feud. lib. 3.* prohibens omnimodam alienationem, vel hypothecam feudorum, permittit Baronibus, & aliis excanditiis, ut vocant, hoc est hujusmodi obventiones per confiscationem

* Confiscata regi non sunt de dominio.

vel

* Consolidatio quid sit proprie.

* Confiscatio feudum quando dicitur.

* Confiscatio triplex.

vel jure commissi excidentis locare, hoc est etiam in perpetuum concedere, ut ibi tradit gloss. & And. Iser. in c. r. in princ. collat. 2. de his qui feud. dare poss. in usib. feud. Matth. de Afflict. super d. Constitutionem.

* Appanagii
terra. 199. In hujusmodi tamen obventionibus non comprehenduntur terræ * appanagii, quoniam illæ sunt pars domanii Regis, concessi per modum provisionis filiis masculis regum, & masculis descendentes ex eis. Unde nunquam proprie confiscantur, nec confiscari possunt, sed finita linea masculi a, ipso jure finitur, & resolvitur appanagium, & dictæ terræ ipso facto consolidantur, & reuniantur domanio absque alia incorporatione, quia vere nunquam exierunt, nec separatae sunt à domanio. Unde finita concessione, seu provisione temporali, non potest princeps alii concedere, nisi in similem causam masculis liberis regum. Fœminæ enim & descendentes ex eis sunt incapaces, ut est notorium, nec est hic ulterius de his disputandi locus.

* Committi
feudum
quando di-
catur. 200. Venio ad tertium, Quando feudum * committitur, quod est propter negationem, vel ingratitude commissam à vassallo in patronum. Et certum est, quod soli patrono acquiritur in ultionem injuriæ, cap. 1. §. denique. qua fuit prima causa benef. amitt. Sed quæro, utrum assumat qualitatem propriorum? Videtur quod sic, si feudum dominans sit à prædecessoribus obventum, quia per sententiam privativam, vel declarativam, quæ privationem implicat, resolvitur dominium utile, & omne jus vassalli, & consolidatur directo, & videtur potius reversio ad causam antiquam, quam nova acquisitio. Igitur non est de genere acquisitionis vel conquestuum, per notata Soci. Jas. in l. 3. §. Nervæ. ff. de acquirent. vel amitt. possess. post Antho. Panoim. in c. cum venissent. de restit. spol. Contrarium puto, quia feudum erat verum patrimonium vassalli, & de se perpetuum, & non finitur de se, sed per accidens amittitur, & * censetur nova acquisitio in penam ingratitude, & sic velut ex causa lucrativa juxta l. apud Celsum. §. auctoritas. juncta gloss. ibi in ver. noxæ. ff. de except. doli. Bart. in l. Afervius. §. duobus. col. pen. ff. de leg. 2. Bald. in tracta. statum. in vers. baonius. Alex. in l. cum mulier. in fi. 2. col. ff. solut. matrim. Nec etiam tenetur patronus feudum sibi commissum incorporare mensæ feudi dominantis, sed potest seorsum tenere, ut in membro sequenti: vel alii dare etiam in testamento, aliàs in eo succedunt hæredes conquestuum. Nec obstat, quod acquiritur patrono in vim potestatis, & juris feudalis, quod est jus antiquum inexistens feudo dominantis, & simul à prædecessoribus obventum, & sic quod debet imitari qualitatem causæ per quam acquiritur: quia esset verum si ex illa sola causa acquireretur, ut in primo membro, quando concessio temporalis lapsu suo finitur, tunc enim nullo modo est nova acquisitio, sed simplex reversio ad primordiale statum, qualitatem & naturam, sine aliquo alio onere imposito per dominos utiles. At hic feudum fuerat in perpetuum alienatum, & nunc non sola potestate feudali recuperatur, sed mediante causa extrinseca de novo superveniente, scilicet ingratitude vassalli, propter quam meretur feudum amittere, & eo privatur, & transfertur in patronum. Nec est verum dicere, quod hujusmodi feudum obvenit patrono per successionem prædecessorum. Sed imò per novam, & supervenientem culpam, & privationem vassalli, & sic est nova acquisitio, & velut lucrativa. Inde est etiam quod non revertitur, nisi cum suis oneribus à vassallo prius impositis, ut dictum est. Ex quibus etiam liquet, quod si patronus vendat feudum sibi adjudicatum per commissum, non erit locus retractui proximitatis, nec etiam retractui feudali, quia superior patronus nihil habet facere in hoc feudo, ex quo nondum fuit incorporatum feudo principali, quod etiam non est aptum.

* Commissa
jure lucra-
tivorum &
conquest-
uum cen-
sentur.

201. Nec obstat, quod quando subfeudum dependens à propriis uxoris, per feloniam commissam in personam viri committitur, non efficitur soli uxori proprium, ut dictum est supra eodem, quæstione 31. in fine, quia quod nos vulgo vocamus proprium, * dupliciter accipitur, uno & principali modo pro obventis ex successionem prædecessorum, & ita accipio in hac quæstione. Alio & incidenti modo pro omnibus quæ non cadunt in societatem bonorum, quæ est inter virum & uxorem, sed manent alteri propria, quamvis aliàs sint de acquisitione, & ita accipitur in dicta quæstione 31. Non enim omnis nova acquisitio communicatur inter virum & uxorem; sed solum ea quæ sit constante matrimonio, & non dependet à jure jam alterutri eorum ante matrimonium quæsitum. Unde si domus donata fuerit alteri ante contractum matrimonium, traditio vero post contractum matrimonium fiat, non tamen efficitur communis, sed propria illi cui erat debita, ut diximus infra §. 110. Verum est quod maritus pendente matrimonio habeat administrationem, sive quasi dominium rerum commissarum, & faciet fructus suos, sicut & in reliquo patrimonio uxoris, quemadmodum late diximus supra §. 1. gloss. 1. quæst. 4. & 5. quod commissæ cedunt proprietario quoad proprietatem, & fructuario, quoad usumfructum.

* Provisio. si
duplex ac-
ceptio.

202. Nec obstat, quod per hoc videretur fructuarium nihil debere habere in commissis adjudicatis proprietario ratione felonie in eum commissæ: quoniam solus est offensus, & non fructuarius, & sic solus debet habere commodum in ultionem injuriæ suæ, quia sententiam nostram intelligimus, non in usufructu limitato specificè ad certa particularia prædia, sed consistente in feudo dominantis, & ejus pertinentiis: & consequenter fructuarius debet habere usumfructum commissorum, quia jus commissi est de pertinentiis rei fructuarie. Et hoc procedit etiam in doario, quia ut scripsi infra §. 136. illa verba tenent & possede, quæ sunt in dicto §. non excludunt pertinentias, nec ea quæ postea obveniunt, quarum civilis possessio erat penes maritum tempore contracti matrimonii, ut ibi plenius dixi. Sed interim adverte, ne perfunctorie legendo decipiari, ad istud quod dico: Commissa cedere usufructuario, & doario, ad modum & tempus usufructus, & doarii. Ut sane intelligas de commissis contingentibus durante usufructu, vel doario. Secus de commissis quæ ante obvenierunt, sive ex causa præterita, quia nisi prius fuerint nedum exacta, sed etiam incorporata feudo, in quo constituitur usufructus, vel doarium, sunt velut proprietates separatae, & non cadunt in usumfructum, vel doarium, sicut nec fructus vel obventiones temporis præteriti.

203. Venio ad quartum membrum, quando feudum * acquiritur patrono per contractum. Idem si per testamentum puta jure legati. Idem si jure successionis, ut si sit proximior hæres vassalli. Et breviter est dicendum, quod semper acquiritur ei cum onere, per not. supra §. 13. gloss. 5. quæst. 6. Et si perveniat ad eum jure successivo, efficitur proprium sive in qualitate prædiorum antiquorum. Si * vero aliàs quam per successionem, dico indistincte, quod non fortitur naturam propriorum, sed acquisitionem sive noviter acquisitionem, ita quod non suberit retractui proximitatis si vendatur, & poterit in totum legari in testamento, aliàs spectabit ad hæredes conquestuum, sive acquisitionem, per ea quæ scripsi infra §. 145. Amplio etiam in feudo quod pervenit ad patronum jure retractus feudalis. Non obstat quod diximus supra §. 20. gloss. 1. quæst. 5. quia verum est quod feudum jure feudali retractum à marito ad causam uxoris à qua movebatur, non efficitur commune, nec de conquestu inter eos: imo efficitur

* Adquiri
feudum pa-
trono per
contractum
vel testa-
mentum,
quando dis-
catur.
* Differen-
tia inter
acquisitionem
& conquestum.

proptium uxoris hoc respectu, tamen in se est acquiritus uxoris, & defertur ad hæredes conquestuum uxoris, ad onus refundendi marito dimidiam partem pretii, & sumptum acquisitionis. Ex his sub una qua-

sione expeditam habes summarie, & analyticè copiosam materiam, quam separatim suis quibusque libris supra allegatis fusius sine superflua repetitione discutam invenies.

* §. XLIV.

ET apres que le vassal aura avoué le seigneur feodal, ledit seigneur & vassal communiqueront l'un à l'autre leurs adveus, denombremens & titres, de la teneur dudit fief, qu'ils ont par devers eux, & s'en purgeront par serment, s'ils en sont requis, & est tenu le vassal satisfaire le premier.

* Hic articulus in antiqua consuetudine fuit.

* §. XLV.

SI le Seigneur a mis le fief qu'il dit estre mouvant de luy en sa main par faute d'homme, & le vassal le desavoué, ou denie à seigneur, iceluy vassal doit avoir provision, & jouir dudit fief pendant le procez.

SUMMARI A §. XLV.

1. Patronus via prehensoria procedens, pendente lite fruitur, secus si via actionis.
Differentia inter levationem manus, & simplicem provisionem.
2. Prehensio in casu oppositionis non mutatur in actionem, sed actio accumulatur.
3. Praefecti libellorum supplicum habent jurisdictionem limitatam ad personales & possessorias actiones.
Tamen de jure directi dominii cognoscere possunt ad finem prehensionis, vel commissi feudalis.
4. Ad fundandam jurisdictionem titulus actionis inspicitur & non media concludendi.
Sententia lata super prehensione feudali, quandoque praedjudicat petitorio.
5. Q. 1. Quid si patronus abnegatur ratione Comitatus, & agnoscitur ratione Ducatus?
6. Ratio provisionis hujus §. non est periculum commissi, sed defectus fundamenti potestatis prehensoriae.
Debet tamen negotium fieri à persona legitima, & qua committere possit.
7. Quid si patronus pendente lite alienet Ducatum?
8. Etiam post litem contestatam ante publicata testimonia auctorem laudare licet.
9. Vassallus à tempore noxae admittæ, nullum onus potest imponere feudo in praedjudicium commissi.
10. Q. 2. Vassallus qui abnegavit, non tenetur prestare cautionem pendente lite.
11. Q. 3. Ab antiqua practica non est recedendum.
12. Resolutio quomodo intelligendum illud, qu'il faut advouër ou d'advouër.
13. Non est obviandum absurdo per aliud absurdum.
14. Opponens prehensionem feudalem non tenetur abnegare, vel agnoscere si permittat actorem frui pendente lite.
15. Possessio, vel quasi, non relevat ab onere probandi dominium, vel servitutem, cujus principaliter est questio.
16. Superioritas feudalis est magis proprietas, quam servitus.
17. Q. 4. An sententia lata contra vassallum, noceat vero patrono?
18. Novus intellectus l. saepe §. scientibus. ff. de re judicata.
19. Defenditur litera Pisana.
20. Sententia lata contra creditorem de proprietate rei sive agentem, sive defendentem, non nocet debitori quamvis scienti, contra omnes.
21. Decisiva ratio.
22. Resolutio an sententia lata contra vassallum

vassallum noceat patrono ; vel contra.

23. Sententia lata in vassallum non nocet patrono pretendenti aliud jus in feudo ultra jus ordinarium feudale.
24. Sententia lata contra fructuarium non nocet domino, etiam scienti, contra Bartolum, Paulum.
25. Sententia lata, vel executio facta contra colonum, non nocet domino.
26. Fructuarium non est procurator domini, unde non censetur dominus ei

mandare eo ipso quod scit, & patitur eum nomine suo agere.

27. Vassallus, emphyteuta, aut similes, tenentur nominare dominum in iudicio, quando de utili eorum jure dumtaxat agitur.
28. Sententia lata contra subditos super jure superioritatis, non nocet superiori, & idem est converso.
29. Potest quis per alium, quod non potest per se.
30. Sententia lata contra emptorem, nocet venditori scienti & habenti facultatem redimendi.

* An lite pendente patronus possidere debeat ?



NOTA, quod quamvis* pendente lite inter patronum & clientem, debeat clientis interim manere in possessione. c. 1. si de investit. int. domi. & vassall. c. 1. in princip. si de feud. defuncti cons. si inter dom. & agn. Et ibi Alvarot. Præpos. in vssib. feud. Bar. Joan. de Plan in l. i. libris alii. C. de agri. & consi. lib. 11.

1. Hoc est verum, quando patronus procedit via actionis. Secus, si via manus injectionis, quia tunc pendente lite tenet manus dominica, & possidet patronus. Et hoc est quod practici dicunt, patronum non teneri litigare, nisi saisitum, & manu plena. Et ita generaliter observatur in hoc regno. Fallit in consuetudine Bituricensi, eod. tit. §. 20. ubi vassallo pendente oppositione sua, & lite, restituitur feudum cum fructibus, nisi rex sit patronus & prehensor. Sed illud est locale, ideo non computabo inter fallentias regulæ nostræ. Fallit igitur primo in casu §. nostri quando vassallus abnegat prehensorem in patronum. Fallit secundo, quando plures de patronatu contendunt, ut infra §. 60. Fallit tertio & quarto, ut supra §. 1. gloss. 4. quest. 4. num. 31. & seq. non repeto. Et nota quod in his limitationibus (excepta secunda) non fit proprie levatio manus vassallo, quoniam illa non potest invito patrono concedi per iudicem vassallo, vel possessori opponenti, nisi in sententia diffinitiva, patrono, & actore plenè audit, & causa cognita: sed bene pendente lite, & oppositione in casibus fallentibus conceditur provisionalis possessio, sive levatio manus per provisionem dumtaxat. Non autem pura & simplex, quia per hanc provisionem non tollitur, nec revocatur manus injectio, sed tantum suspenditur in eventum litis. Et interim semper concludit patronus ad hoc, ut sua manus injectio declaretur valida & iusta, sive adiciat conclusionem adjudicationis feudi in commissum, sive non. Et si vincat, condemnabitur vassallus ad restitutionem fructuum à tempore prehensionis acceptorum: & intelligo omnium fructuum etiam percipiendorum, sive alias vassallus fuerit in bona fide, sive non. Et hoc operatur virtus prehensionis, & restitutionis rei prehensæ in casum victoriz.

2. Quod enim practici dicunt prehensionem oppositione recepta mutari in actionem, non est verum mutatione seu novatione propria, & extinctiva, sed accumulativa & respectu modi procedendi, sive instructionis instantiz, quia oppositione recepta additur actio, & deinceps per modum actionis ordinariæ lis instruitur, non tamen ab apprehensione, & conclusionibus ad eam pertinentibus disceditur. Hinc est quod quamvis de proprietate juris feudalis, & directi domini principaliter disputetur, et quando vassallus se opponit, non ex eo quod præcedentibus induciis conventionalibus

vel legalibus, vel post fidelitatem factam, vel debite oblatam, prehensio indebite facta sit, quo casu de jure, vel debito personali, & non de jure reali agitur. Sed ex eo se opponit quod res prehensa non sit feudalis, sed alaudialis vel centuaria, vel ex eo quod prehensor non sit verus patronus, & ab eo feudum non moveatur, & sic incipit principaliter, & propter se disputari de proprietate, & jure reali.

3. Tamen præfati libellorum supplicum, quos dominos* requestarum palatii vocamus, poterunt cognoscere, & diffinire, quamvis constitutionibus regis eorum jurisdictio ad personales, & possessorias actiones limitata sit, & prorogabilis ad alias, etiam communi & expresse consensu partium, ex consuet. Ludo. 12. anno 1499. §. 42. & 43. quoniam ex quo inchoatum est ab injectione manus propter defectum fidei, & jurium debitorum, & oppositione secuta iudicium coëptum est à justificatione, & impugnatione manus injectionis, principium litis est in actione personali semel radicatum & fundatum, videlicet in conditione ex moribus vel legibus feudalibus, quæ permittunt patrono condicere, & simul ab executione incipiendo prehendere feudum, donec fidelitas exhibita, & jura utilia soluta sint. Unde quantumcumque abnegetur patronus, & in controversiam deducatur ipsum jus feudalitatis, & directi domini; tamen actio, seu qualitas agendi semel intentata, non mutatur, nec variatur. Unde domini requestarum cognoscere possunt, & secundum acta, & probata diffinendo, vel infringere prehensionem, & eum absolvere ab omni commisso, & jure directi domini & servitute feudali prætensi per actorem, cum expensis, damnis & interese: vel confirmando prehensionem, declarare feudum moveri ab actore, & etiam jura commissi illi adjudicare, cum expensis, & fructibus à die prehensionis.

4. Et generaliter ubicumque principium sive titulus actionis est personalis, quantumcumque media controversiæ sint realia, & de jure reali, præfati domini requestarum cognoscunt, ut à septemdecim annis vidi, & plures hujusmodi libellos confeci. Idem in manus injectione propter censum non solutum, quando reus non allegat solutionem, quo casu non esset dubium, sed negat rem esse censualem, vel moveri censualiter ab actore, quod procedit etiam si reus alium laudaverit, qui suscipiendo causam, & defensionem pro reo, prætendat se esse verum dominum directum feudalem, vel censualem, quem fonciarium vocant; & inter ipsum, & actorem incipiat principaliter agitari iudicium super jure directi domini, nihilominus manet & perseverat qualitas ab initio semel causæ impressa, prehensionis, & præstationis debitorum jurium, quæ personalis est, & sic tota instantia censetur personalis, ad hoc ut domini requestarum

* Præfati libellorum supplicum.

* Sententia dominorū Requeſtarum quoad abſorbet petitorium.

ſtarum cognoscere poſſint etiam cum effectu, * ut eorum ſententia præjudicet, & jus faciat in vero petitorio, ſi forte poſtea intentaretur coram ordinariis iudicibus (& hoc dummodo de proprietate, vel jure directi domini plene cognitum fuerit, aliàs non, ut per notata infra §. 113.) Sic etiam cognoscunt de actione hypothecaria, dummodo non intentetur ſola per ſe: ſed ſimul, & accēſoriè cum personali, etiam ratione redditus perpetui, vel cenſus, & ſic de multis aliis in ſimili, quæ omitto ne nimis excedam. Poſteſt etiam via prehentionis omiſſa agi ad præſtationem fidelitatis & jurium, vel ſolutionem cenſus contra quemvis poſſeſſorem rei, quam actor præſtat à ſe feudaliter, vel cenſualiter moveri. Exerit & manebit actio, & inſtantia personalis etiam alio tanquam domino feudali, vel cenſuali laudato & ſuſcipiente cauſam rei poſſeſſoris ſecundum prædicta. Secus, ſi quis agere inciperet, ad hoc ut declararetur verus dominus directus feudaliter, vel cenſualis certi feudi, utque ſuper eo ſibi adjudicaretur omne jus feudale, vel cenſuale. Hic enim titulus, & principium actionis, eſt mere reale, & conſequenter domini requeſtarum nullo modo etiam conſenſu partium cognoscere poſſent. Nec eſt iſte ultimus modus agendi neceſſarius, niſi quum verus dominus illum ſolum vult in jus vocare & proſequi, qui poſſeſſionem, vel quali, juris & domini feudaliter, vel cenſualiter ſuper alienis vaſſallis, vel cenſuariis uſurpavit, & de facto obtinet, quoniam ille non poſteſt poſſeſſorio, nec personali iudicio à vero domino conveniri.

* Vaſſallus negas qualitatē unā domini utrum feudū amittat.

5. Modo propius ad materiam hujus §. quæro primo, Patronus eſt Dux & Comes (& idem ſimiliter adaptatiſterminis, ſi ſit dominus duorum caſtrorum vel locorum) & tanquam Comes manum injicit feudo ex defectu hominis: Vaſſallus negat eum eſſe patronum * ratione Comitatus, fatetur tamen, & agnoſcete paratus eſt ratione Ducatus, utrum ſit locus provisioni hujus §. Videretur quoddam non, quia hic textus loquitur in vaſſallo, qui ſimpliciter negat prehentionem eſſe patronum, & ſeſt periculo commiſſi exponit. Sed hoc caſu non negat, imò fatetur eſſe patronum. Tum per hujusmodi negationem non ſe exponit periculo commiſſi, etiam ſi convincatur negatio falſa, per notata in §. præcedenti quaſt. 1. Igitur videtur, quod non debeat habere commodum provisionis feudi pendente lite, contra communem feudorum regulam, & in damnum patroni, qui regulariter non tenetur admittere negationem ad ſinem provisionis faciendæ, niſi illa ſolemnis ſit, & ſufficiens ad commiſſum inducendum ſi negans convincatur, ut vulgo ferunt pragmatici. Quibus non obſtantibus dicendum locum eſſe diſpoſitioni hujus §. argumento ab inductione, ſeu ſufficienti partium enumeratione. Sive enim conſideremus Ducatum, patronus nihil hoc reſpectu præſtat in feudo, ſive conſideremus Comitatum, patronus hoc reſpectu abnegatur. Et ſic non poſteſt amplius feudum retinere, nec ejus provisionem impedire tanquam Comes & multo minus tanquam Dux. Nec obſtat quod hic §. loquitur ſimpliciter, & ſic in ſimplici, & abſoluta negatione, quia patronus reſpectu qualitatē, in qua patronatum præſtat, & ad quem ſe reſtringit, ſimpliciter abnegatur, & ſic ſatis dicitur eſſe ſimplex, & abſoluta negatio ad effectum hujus §. Imò hic §. loquitur generaliter in negatione. Unde non obſtat, quod ex hac negatione non poſteſt ſequi commiſſum, quia textus hoc non requirit, ſed generaliter diſponit.

* Vera ratio hujus §.

6. Tum * vera ratio provisionis feudi in caſu negationis faciendæ, non eſt periculum commiſſi, cui negator ſubiicitur, nec hic textus in hoc fundatur: ſed vera ratio eſt, quia per hujusmodi negationem deficit, ſive poſtius ſuſpenditur fundamentum patroni, qualitas & virtus in qua fundatur vigor, & poſteſt prehentionis feudaliter, inde conſequens eſt effectum prehentionis

feudaliter interim debere ſuſpendi. Et hoc eſt quod vult, & intendit hic §. hæc autem ipſiſſima ratio punctualiter quadrat in præſenti quaſtione, quia patronus non præſtat aliud fundamentum prehentionis ſuæ, quàm ſe eſſe patronum ratione Comitatus, ſed iſtud negatur, & controvertitur. Igitur pendente lite ſuper hac negatione, & controverſia, cellare debet, vel poſtius ſuſpendi dicta prehentionis, per provisionem relaxationem feudi. Non enim poſteſt feudum retineri ex eo, quod patronus agnoſcitur in patronum ratione ſui Ducatus. Tum quia patronus non vult hoc acceptare, ſed expreſſè contradicit: & ſi vellet, adhuc minus locus eſſet retentionis feudi, quia hoc reſpectu vaſſallus juſta plene offert. Et ſic non obſtat iſtud dictum quorundam pragmaticorum, quia verum eſt, quod negatio non eſt admiſſibilis ad effectum hujus §. niſi rite fiat, & à legitima perſona. Sed non ſequitur quod neceſſario ſecum trahere debeat periculum commiſſi, ubi alia ratio commiſſum impedit, ut hic, licet raro accidat ſubſeſt hunc caſum, & rationem commiſſi impediendi.

7. Sed juxta hæc quæro (& hoc magis ſpectat ad materiam §. præcedentis.) Quid ſi eodem themate retento, patronus videns hujusmodi negationem, alienet Ducatum ſuum retento Comitatu, utrum ſit locus commiſſo? Videtur quod ſic, quia negatio ſemper actu permanet, & ſic tempore convictionis negationis & ſententiæ, invenitur patronus omni reſpectu, & ratione rei, & ratione perſonæ abnegatus, & nullo modo agnitus. Pro reſolutione ſic diſtinguo. Aut vaſſallus ſcivit hujusmodi alienationem Ducatus, aut ignoravit. Primo caſu ſubdiſtinguendum eſt, an alienatio acta ſit ante, vel paulo poſt litem conteſtatam, an vero negotio non integro. Et ut clarius & brevius procedatur, ſit conclusio. Si patronus poſt hujusmodi negationem alienavit Ducatum, ante litem conteſtatam ſuper negatione, impugnatione, & deſenſione prehentionis, & commiſſo, & nihilominus ſuper his perſiſterit, & litem conteſtatam erit vaſſallus ſciens alienationem Ducatus, locus fuerit commiſſo negatione convicta, ſibi enim vaſſallus debet imputare, quod non interpellaverit novum Ducem, & eo patronatum præſtatente, uſus non fuerit beneficio manus ſupremæ infra eo. §. 42. vel eo contemneſte, vel nolente patronatum hujus feudi præſtatere, quod tam audax fuerit, vel ſolus adverſum Comitatem, & verum patronum conſiſterit, eumque abnegaverit, quia etiam ſi novus Dux cum vaſſallo ſe adjunxiſſet, præſtatens eundem patronatum, ſi tamen vaſſallus non fuerit uſus beneficio d. §. 42. vel etiam ſi uſus fuerit, ſed non contentus in lite perſiſterit, & Comitatem in patronum abnegaverit, amittit feudum, quod convictione ſecuta declarabitur cecidiſſe in commiſſum, & Comiti adjudicabitur.

No. in praxi.

8. Ampliatur hæc conclusio, nedum ſi alienatio Ducatus facta ſit, & ad notitiam vaſſalli pervenerit ante litem conteſtatam, ſed etiam ſi facta etiam poſt litem conteſtatam, dummodo facta ſit, & pervenerit ad notitiam vaſſalli tempore debito, & idoneo ad interpellandum, & requirendum novum Ducem, puta nedum ante conclusionem in caſu, ſed etiam ante atteſtationes factas, vel publicatas juxta notata in l. ſi rem quam. in ſi. ff. de evictio. quia tunc eſt quod juſte impuſtetur vaſſallo ſcienter perſiſterenti in negatione, & videtur de novo voluntariè negare, quia adhuc integrum eſt ſibi aliter providere. Secus ſi alienatio Ducatus etiam dudum facta pervenerit ad notitiam tempore incongruo, & re non integra: quia tunc puto, quod vaſſallus per ſimplicem perſeſerantiam in lite, non cenſetur de novo negare, nec novam culpam committere, aut veterem aggravare. Unde cum de novo non mereatur puniri, nec ex veteri negatione qualis erat, & qualis remanet, id meritis ſit, puto non debere locum eſſe commiſſo. Secundo caſu, quan-

do vassallus semper ignoravit alienationem clarum est per prædicta locum non esse commissio, sed solum confirmationi prehensionis, & restitutioni fructuum, & impensarum litis à die prehensionis. Unde si patronus pendente lite alienans Ducatum, quem suum ab initio dicebat, velit inducere vassallum in periculum commissi, debet statu litis integro declarare se nihil amplius juris habere in Ducatum, & in quem alienaverit, ut vassallus sibi consulere possit, & ne clandestina fraude circumveniat, dum tutum se putat oblationibus factis patrono tanquam Duci ratione Ducatus. Sed adverte in quantum dixi per negatorem locum non esse commissio, quando idem patronus agnoscitur ratione alterius loci, ut tunc demum procedat quando uterque locus à patrono nomine proprio possidebatur. Sed si nomine diversarum dignitatum, quarum est administrator, & non dominus, vel si ratione diversarum personarum, quarum est tutor, vel curator, secundum notata in §. præcedenti. num. 1. in si. ubi remitto.

9. Nota ulterius in textu quod istud verbum, *jouir*, id est, possidere, & frui, debet intelligi de simplici possessione, & perceptione fructuum, & commodorum, non autem etiam de facultate hypothecandi, vel alienandi, quæ largo modo dicitur in fructu, *l. fructus est. §. l. si. ff. de usufr.* quia vassallus qui abnegavit patronum, & mancipationem feudi per provisionem nulla fidelitate, nullis juribus feudilibus factis, vel oblatibus obtinuit, nihil facere potest nec disponere in præjudicium patroni, & restitutionis feudi, & fructuum in eventum commissi adjudicandi. Unde commissio adjudicatio, & executio quicquid interea vassallus fecerit, resolvitur ipso jure. Et hoc casu optimè quadrat, & verificatur regula, * resolutio jure datoris, resolvitur jus acceptoris, quæ admodum diximus in *quest. si. §. præcedenti in feudo temporali*. Hic enim est eadem imo fortior ratio, quia negatione facta (& idem de alia noxa) statim feudum est resolubile volente patrono. Et quamvis actualiter non resolvatur nisi per sententiam, & ejus executionem, tamen resolutio hujusmodi trahitur retro ad tempus negationis, seu feloniz commissæ. Et sic omnes alienationes, & hypothecæ, vel locationes ab illo tempore factæ per vassallum expirant. Quid igitur si lite diu perseverante vassallus constituit redditum, vel aliam servitutem super feudo, cuidam bona fide acquirenti, & possidenti per decem annos inter præsentis. Utrum præscripserit adversus patronum? Respondeo, non, quia statim valuit in præjudicium constituentis, sed resolubiliter in eventum commissi adjudicandi: quo eveniente nedum jus, sed etiam possessio, vel quasi, dicti redditus, vel servitutis ipso jure finitur, & extinguitur, per notata in §. præcedenti. num. 173.

10. Modo pro pleniori intellectu materiæ hujus §. Quæro secundo, utrum in casu hujus §. abnegator debeat * cautionem dare fructuum restituendorum in casum quo succumbat? Breviter respondeo, non, quia constat quod erat possessor, & omnis præsumptio quæ faciebat pro actore prehensore, sublata est per hujusmodi negationem. Et sic non tenetur reus, & possessor pro redintegratione sua dare aliquam cautionem actori, qui non habet intentionem fundatam in aliquo. Poterit tamen petere actor inhibere reo, ne ædificia, vel alta nemora deiciat, & ne aliter utatur, quàm per modum boni patrisfamilias, & ita decerni debet à iudice, per notata in *l. 1. ff. de peti. hered.* Sed etiam dico, quod si lis diu negligentia actoris protrahatur, poterit reus petere interdictum istud, seu prohibitionem levati aut modificari, prout ex justa causa seu indigentia rei fieri & relaxari debet, ut in simili plenius dixi infra §. 103. Et quod dixi de cautione seu satisfactione fructuum non præstanda, limbo, nisi post sententiam reus appellans incipiat fructus dissipare, tunc enim tenetur satisfare, vel res sequestrabitur. *l. Imperator. ff. de appell. neca.*

Tom. I.

in *l. Imperator. ff. ad Trebell.* Et idem eadem æquitate puta in prima instantia ante sententiam, sed post intentionem patroni fundatam, ita quod verisimiliter appareat eum victoriam reportaturum, & ideo reus qui non est solvendo incipiat dissipare fructus, argumento eorum quæ ex parte patroni recorder dixisse supra §. 2. *gloss. 4. qu. 4.*

11. Tertio quæro, Utrum verum sit illud quod pragmatici per manus tradunt. *Qu'il faut advoier ou desadvouer*, hoc est patronum esse agnoscendum vel abnegandum? Videtur quod sic, quia * ab antiqua practica non est recedendum, inquit Bal. in *l. illud usitatisimum. ff. de execut. iur.* adde *l. si quis donaturus, in si. ff. de usufruct.* Et est ratio, quia communis observantia tanquam lex servari debet, & minime mutanda sunt quæ certam interpretationem semper habuerunt. *l. si de interpretatione. l. minime. ff. de legi.* Et sic argumentatur Bal. in *c. 1. de feud. sine cul. non amitt. in us. feud.* dicens, & ita servat practica, quæ est vera intellectrix legum. Et secundum Bald. in *repe. l. Amilius. col. 9.* leges in scholis deglutiuntur, sed in palatio digeruntur, quia practica est scientia digestiva, & dicit Bal. in *c. ex tenore de test.* tunc leges sapiunt quando practicantur, & tunc fructus velut ex arbore colliguntur.

12. Pro * brevi resolutione distinguo: Aut agitur de feudo per provisionem recuperando, aut vero solum de procedendo in lite ad finem recuperandi feudum demum post diffinitivam sententiam. Primo casu verum est illud dictum, textus est hic, fere in toto regno similis est consuetudo. Et ita procedit & debet intelligi illud dictum, quia nisi reus abneget vel agnoscat patronum & iusta faciat, patronus semper fructur feudo pendente lite, & non audietur reus petens provisionem, nisi in aliqua de fallentiis supradictis. Secundo casu, si reus nolit petere provisionem feudi, sed velit actore interim possidente, instare ut verificetur & jus dicatur super validitate & iustitia prehensionis & oppositionis: & videtur esse difficultas, quia nunquam quod sciam practicum fuit, patronum posse compelli à reo solo ad procedendum & subeundum iudicium, non præcedente aliqua abnegatione vel agnitione. Sæpe enim difficile est probare jus patronatus & dependentias feudales, & omnes fere patroni (nisi authenticis documentis valde communiti) controversiam patronatus & iurium peterent, & essent quotidie in periculo amittendi patronatum, & restituendi feudum cum fructibus, impensis, damnis & interesse, ex defectu plenæ probationis, quod est absurdum. Ad quod restringendum consuetudo seu communis practica induxisse videtur necessitatem agnoscendi vel abnegandi sub periculo commissi, ut metu pænæ retraherentur vassalli ab indevotione & ingratitude erga patronos.

13. Sed certe non est bonum hoc modo, * restringere unum absurdum, ut aliud inducatur, prout patet. Pone Titio forte ex successione obvenisse terram alaudialem, prout communiter esse solet sub præfectura Trecenti Vicinus autem habendi & dominandi cupidus, statim jure feudali manum suam injiciat, præcedens se patronum: ecce quod Titius cogetur pendente lite carere re sua, imo quod gravius in perpetuum, nisi agnoscat vel abneget vicinum in patronum. Si autem agnoscat, facit sibi promptum, perpetuum, & irreparabile præjudicium, dum francum suum alaudium subjicit servituti. Si vero inficiatur, recuperabit qui dem terram ad modicum tempus, sed sub periculo eam in perpetuum amittendi, si vicinus se esse patronum probaverit.

14. * Resolvendo dico hoc casu non teneri Titium agnoscere, vel abnegare, sed permittendo interim actorem possidere sub cautione tamen fructuum, vel adpositis idoneis commissariis in casu à me facto supra §. 1. *gloss. 4. num. 32.* potest instare & ad-

Z z 2 ij

* Declaratio commissio retro trahitur ad tempus mortis.

* An vassallus abnegans tenetur ad cautionem.

* Ab antiqua practica non est recedendum.

* Il faut advoier ou desadvouer.

* Non est absurdum per aliud absurdum obviandum.

* solutio

missibilis est ad prosequendum litem & decisionem negotii per sententiam diffinitivam, & ad hoc afferendum probationes ex parte sua, & cogendum actorem ut infra legitimas dilaciones, & juxta consuetudinem & stylum fori doceat de jure suo. Et tunc dico quod si quidem actor probaverit, res declarabitur ei subjecta in conditione feudali, & reus tenebitur antequam eam recuperet, subire fidem actoris, obsequia & jura feudalia prestare, fructus autem futuri donec hoc præstitum fuerit una cum præteritis simpliciter cedent lucro actoris. Si vero non probaverit de jure patronatus & directo dominio, reus autem probaverit rem esse alaudialem, absolvetur à conclusionibus actoris remota prehensione, cum restitutione rei, fructuum, impensarum, damnorum & interesse. Si vero ex neutra parte probatum fuerit de proprietate directi domini, tunc si appareat actorem vel ex unica recognitione esse in possessione vel quasi, superioritatis feudalis, conservabitur in ea in eadem instantia, quomodo vel solius possessionis probatio, quando defectu juris non probatur, sufficit ad justificandum prehensionem, & omnem alium actum feudalem exercendum. Et sic non relaxabitur terra reo nisi actorem agnoscat in patronum: & adhuc eo usque fructus omnes amittet. Aut vero non apparet nec de jure nec de possessione actoris, & si lite contestata & delationibus ad probandum habitis nihil præstitit, absolvetur reus ab omni jure prætenso per actorem, cum annulatione prehensionis restitutione rei & fructuum, impensarum, damnorum & interesse, per notata in *Authent. qui semel. C. quomodo. & quamd. jud.*

* Possessio non probat dominium.

15. Nec ei quod diximus, consulto de simplici possessione actoris, cum in illa conservandum, obstat quod * possessio non probat dominium, nec relevat ab onere probandi, sive non transfert onus probandi in adversarium, quando de dominio principaliter agitur, & maxime ex parte actoris ut hic, ut notant Bar. & omnes in *l. quidam in si. ff. de condit. inst.* Bar. Paul. Alex. Jas. in *l. si prius ff. de oper. no. nuncia. per doctores in l. Titia. ff. solut. matrim.* Domin. de S. Gemin. in *c. cum persona.* & ibi Philipp. Franc. col. pen. de privileg. in 6. Nec etiam quasi possessio servitutis, ut not. in præfatis locis. Unde si agens confessoria, vel conventus negatoria, solam quasi possessionem servitutis probaverit, succumbet, & possessionem cum jure prætenso amittet, & res declarabitur libera ex præsumptione juris communis. *l. altius. C. de servit. & aqua.* & ita notatur in *l. ut frui. ff. si usus fruct. per. in l. si quis. §. si querebas. ff. si serv. vend. tradit Bar. in l. 1. §. hoc interdicto. ff. de rei. actuque priva. Cæpol. in tracta. de servit. rustic. prædio. ca. 1. collat. 6. Igitur idem dicendum videtur in hujusmodi prehensione ejus qui in feudo alieno prætenso superioritatem feudalem quæ est quædam servitus, ut dictum est supra §. 1. gloss. §. in princip. & clarus in gloss. 6. & maxime in locis in quibus viget præsumptio, quod quælibet res sit alaudialis & libera, nisi de contrario doceatur, ut de consuetudine Treccen. §. 51.*

16. Quia respondetur primo, quod superioritas feudalis est magis proprietas & directum dominium, quam servitus: unde immediatus dominus feudalis, nedum habet directum & utile dominium & quasi possessionem actualem & natural. in jure exerciti & proprietatis feudalis: sed etiam directum dominium & civilem possessionem ipsius feudi: ideo potest rem ad limites possessionis suæ retinere: & non potest expelli, nec spoliari, nisi de pleno jure, saltem de plena possessione contradicentis appareat, quod intelligo dummodo illa possessio sit bona fide habita, & non recenter sine causa, & per errorem simplicis possessoris usurpata, nec aliter vitiosa. Alioquin condici posset, ut plene dicam infra tit. 3. & 4. (non enim quæcumque occurrunt hic discutienda sunt.) Non obstat præfatum dictum prag-

maticorum, quia debet intelligi in primo casu distinctionis nostræ dumtaxat, in quo solo practicum fuit, & non in secundo in quo nunquam fuit usitatum, nec esset practicum. Et secundum prædicta debent consuetudines illo dicto conformes modificari. Et ad ita distinguendum summa (ut puta) & evidenti æquitate (quæ mihi in hoc opere puppis & proca est) motus sum. Nonnulla alia concernentia materiam hujus §. vide infra §. 60. cujus materia huic §. affinis est.

Quarto, pro complemento hujus materiæ & præcedentis §. Quæro, Utrum sententia * lata contra vassallum in favorem alterius præcedentis se patronum, noceat vero patrono scienti? Quod ut clarius liqueat, pone feudum moveri à Titio: Caius autem prætendens a se moveri, manum suam injecit, vassallus se opposuit, & non curavit vocare Titium verum patronum, sed abnegavit Caium in patronum, & provisionem feudi obtinuit: tandem Caius produxit documenta de patronatu à se prætenso.

* Sententia in vassallum lata, utrum noceat patrono.

17. Et quia reus non probavit de contrario, nec apparebat alius patronus, per sententiam diffinitivam feudum declaratum fuit moveri à Caio, eique jure commissi propter præfatum abnegationem adjudicatum. Et sententia confirmata fuit, vel aliter transivit in rem judicatam: utrum præjudicet & jus faciat contra Titium? Et videtur esse distinguendum. Aut Titius scivit & passus est litem agi, & in ea principaliter disputari de ipso directo dominio patroni & jure feudali & dominico, & sibi præjudicavit & consequenter amisit jus suum: aut vero ignoravit, vel sciens impeditus adesse non potuit, & sibi non præjudicavit, sed conservatur jus suum integrum, per textum in *l. sape. ff. de re jud.* Et adverte quia feudistæ in *d. c. 1. §. si vassallus. 3. si de feud. defunct. cont. si inter dom. & agnat.* ubi principaliter habetur materia, an sententia lata contra vassallum noceat patrono, & in *c. 1. §. 1. de invest. de ali. fac. & in c. unico. de contro. inter vassal. & alium de benefic. ubi etiam tractant, & in summis non aperte tangunt calum, quamvis sit potior & principalior: omnes tamen satis aperte sentiunt in terminis quæstionis nostræ servandam distinctionem *d. l. sape.* sive de præjudicio veri patroni, sive de præjudicio agnatorum agatur. Et ita sub verbo forte, vult Ulda. Zali. in *epit. feud. par. 9.* & sine verbo forte idem Zali. præcisè decidit in *d. l. sape. in lect. sua. super tit. de re jud.* quæ huc scriptis pervenit ad manus meas.*

18. Sed quicquid omnes scribentes adusque dixerint, non puto dicere * *l. sape in §. sed scientibus.* locum esse in terminis nostris, quoniam dictus §. loquitur de tribus concurrentibus. Primo, quando res vendicatur, & principaliter de dominio rei declarando & adjudicando agitur. Patet manifeste in illo textu, ubi per tres vias & semper in singulis exemplis, dicitur agi vel defendi de proprietate rei. Secundo, quando liti infertur ab authore vel in authorem, tanquam à domino vel in dominum & contradictorem legitimum agentem vel defendentem. Tertio, quando is qui causam habet, scit & patitur hujusmodi litem principaliter agi ab authore suo, vel contra authorem suum. Tunc enim ei præjudicat res contra authorem judicata, & non aliàs, cum habeat jus ante sententiam & litem motam. *l. si superatus. ff. de pign. & cum odiosum sit rem inter alios actam alii non vocato & inaudito præjudicare, dictus §. sed scientibus,* debet strictum & limitatum accipi in terminis suis, & dummodo intervenerint & verificentur omnia contenta in dicto §. quæ sunt illa tria requisita. Alioquin standum est regulæ quæ habetur in princip. *dicta l. sape.* & alibi ferre in toto jure. Et ita nove *dictam l. sape.* intellexi post multa super hoc olim in collectionibus meis studio meo privato deducta, quæ ne nimium hujus instituti metas excedam, omitto. Et quod hæc nostra inter-

* Novus intellectus *l. sape ff. de re jud.*

pretatio conformetur veræ literæ *d. l. sape*. statim dicitur: & quod conformetur rationi & sit æquissima, hanc unam & specificam do rationem, quia quando lis agitur cum vero & legitimo contradicte, vel cum eo qui factio & permissione jus habentis, pro vero & legitimo contradicte se gerit: nil est quod imputetur adversario bona fide litiganti & jure suo patefacto causa plenè cognita vincenti, si non vocaverit tacentem & dissimulantem, qui jus habere ignoratur. Sed è diverso, est quod justè imputetur habenti jus, & voluntariè tacenti qui præsumitur colluisse cum victo, tanquam persona interposita ad experiendum eventum, & eludendum effectum judicii: ideo æquum est illi scienti, & non sine suspitione fraudis tacenti, præjudicare rem judicatam contra eum qui ejus factio & permissione, legitimi contradicte personam gessit & habuit, ut in præfatis & similibus exemplis. Secus in aliis, ubi hæc ratio cessat.

19. Et ut ostendamus interpretationem nostram veræ literæ *d. l. conformem*: non obstat quod illi repugnare videtur primum exemplum positum in *d. §. sed scientibus*, videlicet de debitore & vero domino, qui scit creditorem experiri de proprietate pignoris: & intelligunt omnes ferè scribentes per illum textum quod sententia absolutoria lata contra creditorem agentem hypothecaria, contra alium prætendentem dominium, qui ex eo quod ipse & non debitor esset verus dominus, absolutus est, noceat petitorio & dominio ipso debitori, qui scivit judicium agitari. Et idem volunt, si creditor conventus ab illo rei vendicatione succubuerit: quia dico quod utrumque dictum est falsum, & alienum à vera litera & sententia dictæ legis cujus vera litera * est Pisana, sive textus ipse originalis & archetypi pandectarum, quam habuit Pileus, & refert ibi gloss. videlicet in creditore sciente & patiente debitorem experiri de proprietate pignoris: nec est vera, sed subditiua communis & vulgata litera quæ loquitur è converso, videlicet in debitore experiri patiente creditorem de proprietate pignoris, quam communem literam tanquam falsam, erroneam & incongruam textui, dictæ l. quæ semper & perpetuo loquitur in judicio proprietatis gesto cum priori domino, reprobatur Alex. in repet. *d. l. sape. super gloss. in verb. prohibere. col. 36. 37. & 38.* ubi post multa concludit, quod secundum veram Pisanam literam sententia contra debitorem lata, præjudicat creditori, non autem è contra, quia hoc non reperitur jure cautum. Et sic sumus in regula, cum non reperitur iste casus exceptus ab ea. Et in hoc sto cum Alex. quicquid omnes doctores utriusque juris scripserint in *d. l. sape, & in sap. pen. de re jud. & alibi.* & quicquid novissime Zafim. in sua eleganti lectione *d. l. dicit* præfatæ communi literæ esse conformem textum * Noricum, videlicet nuper Bavaricæ impressum, quem dicunt ex archetypo Florentino desumptum: sed (meo judicio) Pileo, Accur. cæterisque antecessoribus de veritate literæ magis est credendum. Quod si Alex. in hac sua conclusione persistisset, facile verum, stabilem, & æquabilem sensum dictæ l. paucis invenisset, quem in multiloquio præfatæ suæ repetitionis (dum in cæteris) citra subditiuum exemplum creditoris agentis & debitoris patientis (Bartholo & aliis assentitur) in multis amisit, prout in collectaneis meis latè deduxi.

20. Veritas est igitur, quod si creditor agens hypothecaria, quæstionem proprietatis ingrediatur & succumbat, non nocet debitori etiam scienti, ut sibi firmavit Alexand. per multas rationes, & potissimum quia in hypothecaria non deducitur dominium principaliter, sed solum incidenter. Sed * ultra Alex. idem esse dico, si creditor judicium principale reivendicationis ab alio illatum susceperit, & sciente debitore victus fuerit, quicquid in *d. l. sape* post communem sententiam de creditore temerario, præsumptuoso, & improvido litem dominii ingresso scripserit Zafim. vir eru-

ditissimus, qui tam doctè & concinne dictam *d. l.* interpretatus est, ut nemo unquam melius communem sequendo literam: sed quia ex communi litera sequitur absurdum & durum, & à practica, & communi observatione nostra alienum, videlicet judicium actum super dominio incidenter deducto per creditorem, qui non est legitimus contradicte, noceat vero domino, maxime cum adversarius sciret alium quam creditorem esse legitimum contradicte dominii controversi, nedum congruum, sed etiam necessarium, duxi Pisanam, ut æquiotem & justiore literam sequi: hinc *supra §. 20. gloss. 1. g. 5. & latius infra §. 113. duxi* sententiam in concernentibus propriis uxoris contra maritum latam, non nocere uxori, etiam scienti: in quo secundum communem sententiam contrarium dicendum esset. Itaque concludo, quod ad hoc ut locus sit exceptioni, de qua in *d. §. sed scientibus*, requiritur concursus illorum trium quæ dixi, & habentur in eodem textu, alioquin standum regulæ.

21. Et ultra seriem & tenorem dicti textus summa moveor æquitate, * quoniam quando lis agitur cum vero & legitimo contradicte, ut in primo exemplo dicti §. vel cum eo qui erat dominus, & adhuc reputatur, & litigat tanquam verus & legitimus contradicte, sciente & tacente eo qui ab illo causam & jus habet, ut in duobus aliis exemplis dicti §. & idem in similibus nihil est quod imputetur extraneo litigatori, qui putavit judicium agi cum legitimo contradicte, & non potuit, nec debuit aliquid divinare de successoribus & causam habentibus adversariis: sed est quod justè imputari possit causam habenti, qui scivit & tacuit, ex quo etiam nonnulla suspicio oritur quod colluserit cum authore suo, ad experiendum eventum litis, & eludendum effectum futuri judicii, nisi prosperè cedat, ad quæ inconvenientia & fraudes evitandas, justissimum fuit statuere, rem contra authorem & principalem, bona fide & ex patefacta veritate (hoc est non ex contumacia, vel consensu partis, vel occulta fraude, sed ex vetis & justis probationibus) judicari nocere causam, licet antiquiore lite prætendenti, si sciverit & passus fuerit hujusmodi controversiam agi. Sed non est eadem, imò multum diversa ratio in casu converso, puta simplici creditore agente, vel convento, vel quando colonus, fructuarius, aut superficiesarius, emphyteuta, & vassallus agunt, v. l. conveniuntur & ipsum jus domini absentis in judicio & controversiam deducunt, sive principaliter sive incidenter. Ex quibus latissima æquitas & veritatis via aperta est, ad infinitas hujusmodi quæstiones facile, & ex bono & æquo decidendas, semotis velut errorum & dissidiorum confertissimis spinis adhuc usque scribentium. Et sic in quæstione proposita negativè concludendum est.

22. Et * generaliter an sententia lata contra vassallum faciat jus adversus patronum, sufficit hoc brevialium. Aut agitur de jure patroni, & non facit jus: aut de jure vassalli tantum, & facit jus non subdistinguen-
* Resoluto.
do in primo membro secundum nos, nec in secundo secundum omnes, an patronus sciverit litem agi, & jus suum deduci, vel non. Et idem dico è converso de sententia lata contra patronum, quod non est aliud dicere in effectu, quam simpliciter alteri non præjudicare judicium latum contra alterum: sed solum in jure ejus contra quem latum est. Hinc est quod si vassallus in rei vendicatione, vel judicio dominii utilis (quam proprietatem communi hujus regni loquendi modo vocamus) ab alio victus fuerit, non potest patronus amplius prætere jura releviorum, vel commissum feudi, nec cætera jura feudalia ex persona victi, sive ex contractibus, vel mutationibus, seu offensis ex ejus parte in futurum procedentibus: sed solum ex persona, sive ex parte victoris quem teneat investire, & de cætero pro vero vassallo habere. Nec in hoc fit præjudicium patrono, quia non agitur

* Litera Pisana.

* Textus Noricus.

* Contra omnes.

* Acquisitio ratio.

* Resoluto.

de juribus suis, quæ remanent in statu suo uniformi. Quid autem sit de releviis & similibus juribus temporis præcedentis, dictum est supra §. 33. q. præstari debere à possessore ex ejus persona pro tempore suo. Et in quantum ibi diximus victorem non debere relevium quasi ex mutatione facta per adventum suum, quoniam non est mutatio, sed recuperatio, limitandum est nisi patronus probare velit de fraude & collusionione ad eum frustrandum juribus suis, prætextu simulatæ litis, & contradictorii judicii; non enim esset admissibilis si simpliciter impugnare vellet sententiam & revocare in controversiam victum verum vassallum, ut tactum est supra §. 33. qu. 5. num. 24. quoniam ex quo sententia de jure vassallagii, sive utilis domini, est lata cum causæ cognitione, contra legitimum contradictorem, qui habebat liberam potestatem litigandi & disponendi de jure suo in judicio & extra, facit juxta contra eos qui non habent interesse, nisi casuale, & in consequentiam facit jus contra patronum respectu relevii, si quod prætenderet ex hac ultima mutatione, quoniam hoc respectu non habet interesse nisi momentaneum, casuale & consecutivum: ut in simili in materia. *l. de unoquoque, ff. de re judic. dixi infra §. 93.* ubi remitto, ne hic sim prolixior.

23. Secus esset si majus aliud & perpetuum haberet præjudicium: puta si monasterio esset feudum adjudicatum, tanquam contentum in feudis amortizatis monasterii, ab eodem patrono dependentibus. Tunc enim puto quod non tenetur stare rei contra vassallum suum judicatur, nec monasterium investire, sed de integro questionem domini utilis sive vassallagii repetere. Et idem dicendum puto in simili, si patronus habeat interesse in jure commissi: unde si prætendat feudum commissum negatione, vel feloniam Titii, qui paulo post in vendicatione feudi, vel utilis domini victus est à Caio, cui adjudicatum est feudum, tanquam vero & antiquo vassallo & domino utili, etiam ex causa præcedente negationem vel feloniam Titii, puto hujusmodi sententiam non præjudicare patrono, nisi fortè ad præsumptionem qualemqualem, juxta glossa. in *l. a sententia, ff. de appell.* Ideo de integro de refricare potest questionem utilis domini & vassallagii. Et si probaverit Titius qui victus est, verum fuisse vassallum tempore negationis vel offensæ, obtinebit feudum jure commissi ex persona Titii, non obstante dicta sententia etiam sciente patrono, sed non citato lata. Idem dico, si feudum fuerit concessum Titio ad vitam ejus & filiorum usque ad secundam vel tertiam generationem, deinde Titius superetur, & evincatur à Caio, quia dico hoc quod judicium nullo modo nocebit patrono, feudumque finietur, & ad eum revertetur inspecto tempore vitæ, vel generationis Caii. In his enim omnibus casibus & similibus, patronus habet perpetuum notabile & æquè principale præjudicium. Et sic non præjudicat illi sententia nisi in judicio intervenerit, nec erat solus vassallus legitimus contradictor quantum ad plenum jus feudi, ut in simili habet textus *d. l. sape. in vers. nam & si libertus.* quem Zaf. ibi rejecta glossa. & communi sententia rectè interpretatur, ut procedat demum patrono interveniente in judicio, prout textus aperte loquitur: secus eo sciente tantum, & in hoc isto cum Zafio. Sed in quantum hanc solam rationem esse dicit, quia patronus prohibere non poterat libertum de jure sui liberti, scilicet experiri, dico quod non est hæc sola ratio, sed potiores sunt illæ rationes, quæ opponuntur illis tribus requisitis in exceptione dicti §. sed scientibus secundum novum intellectum nostrum, videlicet quia principaliter non disputatur de jure patronatus patroni, sed solum incidenter. Et quia in quantum adversarius experitur contra hunc se assertentem libertum alterius, scit se assertorem non esse solum legitimum contradictorem super jure patronatus in se ab extraneo prætenso, ideo curare debuit etiam illum in jus vocari.

24. Ex quibus etiam patet; quantum à veritate aberraverint scribentes in *d. l. sape.* extendentes *d. §. sed scientibus* ad simplicem usufructuatum. * Quod enim Bart. ibi q. 4. distinguit inter fructuarium agentem & defendentem, ut primo casu sententia contra eum lata præjudicet domino etiam in proprietate, secundo casu, non irrationabilis est hujusmodi distinctio. Et subvertitur ipse utroque membro per rationem, quam tradit idem Bart. in secundo casu dicens, quod dominus possidet civiliter per seipsum: & non ministerio fructuarii. Quare Paul. ibi dum Bartolum reprehendens, dicit utroque casu domino præjudicari, deterius erravit: nec obstat *l. in fin. ff. de oper. novi nuntia.* Ubi fructuarium procuratorio nomine domini nuntiare potest novum opus, quia respondeo, quod hoc in his tantum procedit, quæ sunt utilia domino & proprietati, in quibus tenetur, quasi procurator: non tamen est propriè procurator, nec generalis nec specialis, & nullo modo in his quæ tendunt ad præjudicium, ut ibi per Alexand. & alios. & diximus supra §. primo. glossa prima, numero undecimo. Et ut velut oculis subjiciam, distinguam casus singulos. Aut enim agit, vel defendit fructuarium solo nomine suo tanquam fructuarium, & principaliter super jure usufructus; non autem super proprietate, nisi incidenter, & tunc clarum est nullo modo præjudicari domino, quum judicium non sit principaliter in tantum super proprietate, & jure, de cuius præjudicio nunc queritur, prout secundum clarum nostrum intellectum requirit textus in *d. §. sed scientibus.* Et alioquin nondum regula posita in *princip. d. l. sape.* sed etiam reliquæ juris regulæ offenderentur. Aut vero fructuarium principaliter litigat super dominio, aut rei vendicatione intentata, & tunc aut nomine suo litigat contendens se dominum: & tunc clarum est, quod non agit, vel defendit tanquam fructuarium, sed tanquam quis extraneus prætendens se dominum, & sic nullo modo præjudicat vero domino, maximè cum dominus civiliter per seipsum possideat. *l. peregre. §. quibus. ff. de acqu. vel amitt. poss.*

25. Ubi tamen nunc recordor Joan. de Imol. limitando Bart. ibi. per *d. l. sape.* (adeo semel admissus error late serpit) scripsisse * sententiam latam contra simplicem colonum, qui dominum non nominavit in judicio, præjudicare domino si fuerit sciens in proprietate rei, quod est falsum & nullo jure relatum, imò contra jus. Patet per textum in *leg. 2. c. ubi in rem actio.* ubi dicitur, quod etiam domino, qui nominatus fuit, deinde in judicium vocatus, non nocet iudicium contra colonum, vel similem conceptum, nisi quantum ad amissionem possessionis. Et si non fuerit nominatus, nec vocatus, nedum iudicium, imò etiam executio realis facta contra colonum, vel similem, qui etiam tanquam dominus litigavit, non præjudicat novo domino, etiam alias scienti, nec in petitorio; nec in possessorio, ut post Innoc. in *cap. quoniam frequenter. us lit. non contestata.* firmat Bart. in *d. l. 2. col. 2. ad fin.* & ibi Soly. in *cap. 1. vers. primo favore actoris. & cap. 4. quest. 6. c. ubi in rem actio.* Verum est quod colonus victus ad litis æstimationem victori tenebitur, sicut is qui se liti obtulit, *l. 4. in princ. ff. de re judic.*

26. Aut vero (ut è diverticulo redeamus in viam) fructuarium agit, vel defendit in rei vendicatione, non tanquam dominus, sed tanquam domini procurator: & tunc si non allegaverit aliud mandatum, quam illud quod resultat ex usufructu, non sufficit, & seipsum adversarius decipit scienter litigans cum illegitimo contradictore, idque scienter omisso legitimo contradictore. Aut vero expressum, & speciale mandatum allegavit, & tunc nisi doceat non nocet domino, sed victori tenetur ad litis æstimationem tanquam falsus procurator, per notata in *dist. 1. q. in princ. ff. de re judic.* Propriè enim fructuarium non est procurator domini. Et sic etiam si sciente domino fines fructuarii excedat: non præjudicat, nec extenditur * mandatum quod non

* Sententia lata contra fructuarium, non nocet domino etiam scienti.

* Sententia lata contra colonum non nocet domino.

* Mandatum quod non est nec potest extendi.

est, nec est locus gloss. & theorix doctorum in cap. cum olim de offic. deleg. Jam plura scripti quam à principio hujus §. detinasset, sed aliter commodè nequit hic locus, & nova nostra interpretatio intelligi, & confirmari.

27. Et multo plura hujusmodi à me noviter discussa habeo in regestis meis, quæ infra locis opportunis promam. Et ad id quod dixi sententiam contra vassallum latam in favorem alterius prætendentis se patronum, & super juribus patronatus, non nocere vero patrono etiam scienti, optimè facit, quod Joan. Fab. Bar. Bald. & omnes in d. l. 2. C. ubi in rem actio, notant vassallum, emphyteutam, & similes, conventos super eorum jure, & dominio utili tantum, non tamen nominare dominum in judicio. Si vero conveniantur super dominio directo, vel jure feudali, aut dominico, tunc demum tenentur nominare dominum, per quæ manifestè sentiunt doctores quod habent legitimam personam standi in judicio, quando de eorum utili jure dumtaxat agitur: non autem quando & de jure domini directi: quia tunc non sunt legitimi contradictores, & sic sententia contra eos lata, nullo modo præjudicat dominio directi, nisi fortè quantum ad aliqualem præsumptionem, ut ibi notant doctores. Et adhuc quod præfati doctores dicunt emphyteutam, aut vassallum esse per se legitimum contradicteorem, ubi de jure vassalli, aut emphyteutæ tantum agitur, debet limitari, ut procedat in feudo, vel emphyteusi perpetuis, ut quando actor est ejusdem conditionis, alias secus, prout diximus supra eodem num. 23. de monasterio agente, vel in feudo, aut emphyteusi temporali, quia tunc etiam respectu domini utilis, non facit jus contra directum dominum, sententia lata contra emphyteutam, aut vassallum temporalem, vel qui ceciderat in commissum.

28. Ad quæ etiam optimè faciunt quod Inno. Panorm. in cap. vaditis. de præfer. Panorm. Fely. in e. cum super. de re judic. Panorm. consil. 3. nitar in præfatis col. 8. & 9. lib. 2. & consil. 89. col. fin. lib. 1. volunt quod sententia lata contra subditum, quæ transivit in rem judicatam, etiam domino sciente, & patiente, etiam in juribus superioritatis, & dominicis, non nocet, nec obest vero domino, & superiori, nec in possessorio, nec in petitorio. Et è converso lata contra dominum super juribus superioritatis, & subjectionis, non nocet subiectis etiam scientibus, & patientibus non citatis, quia utrotumque æquè principaliter interest: quod ultimum est verum, quando dominus non habet potestatem alienandi subditos sine eorum consensu: alias secus, quia esset dicendum, sicut diximus, quando sententia fertur contra vassallum super jure suo utilis domini dumtaxat.

29. Ex prædictis patet, quod vassallus qui non laudato auctore abnegavit actorem in patronum, & passus est sententiam commissi, quæ transivit in rem judicatam, quamvis ex capite suo nullum habeat remediū, tamen ex persona domini veri patroni consequi potest, ut in pristinum statum reponatur, si patronus appareat, & probato jure suo obtineat victum sibi adjudicari in verum vassallum, quod verus patronus facere poterit, licet seiverit præcedens judicium, & imputet sibi victor, quod non fecit in jus vocari illum, quem reus patronum esse asserbat. Sed quid, si reus nihil allegavit de alio patrono, & fortè contendebat se tenere in alaudium? Adhuc idem puto, quia vassallus non habet, nec legale, nec conventionale, nec expressum, nec tacitum mandatum, nec alias legitimam personam ad deducendum in judicio jura patroni sui in illius præjudicium, nec in his est legitimus contradicteor, sed solum respectu juris sui, & præjudicii dumtaxat.

Secus, si Titius totum sub pacto de retrovendendo venderit feudum suum dominans Scio, quia assistens vassallo moventi ab eodem feudo dominanti, vel causam pro eo suscipiens, adversus Caium prætenden-

tem se patronum succubuit, & causa plerè cognita jus feudale, & patronatus adjudicatum fuit Caio. quoniam hujusmodi sententia si in rem judicatam transiverit, præjudicabit Titio, quamvis citatus non fuerit, si probetur eum scivisse, & cessante impedimento permisisse litem agi: Amplio, sive Titius prætendat venditionem à se factam ab initio nullam, sive medio facultatis redimendi, aut alias resolutam, Et est ratio, quia Scius tempore litis, & sententiæ, erat verus patronus, & dominus, & possessor feudi dominantis, & solus legitimus contradicteor, saltem factio Titii pro vero, & solo legitimo contradicteore publicè reputabatur, & sic agebat etiam in judicio, idque etiam auctore Titio, & eo sciente & patiente, ad quem res erat revertura, vel qui eam repetere poterat. Nec obstat, quod non omnino congruunt exempla d. §. sed scientibus, quæ loquuntur quando causam habens scienter passus est litigare auctorem suum. Hic autem sumus in casu converso, videlicet in quo auctor passus est successorem litigare, & sic de hoc re videtur secundum de tribus requisitis supra. num. 18. quia respondeo, quod præcipuum, & formale dicti secundi requisiti est, quod is qui agit, vel convenitur, sit legitimus contradicteor juris controversi. Quòd autem sit auctor vel causam habens tertii præjudicium patientis, magis est ex accidenti, quam ex ratione decisiva, cujus cardo, & scopus est ad evitandum fraudes & illusiones rerum rite & rectè judicatarum contra legitimos contradicteores, mussitantibus, & forte præcogitata fraude tacentibus auctoribus, qui scientes jus suum deduci in judicio, & interesse habentes dissimulant jus, vel interesse se habere, ut eventum judicii experiantur, & bona fide litigantem post laboriosam, & justam victoriam ad initium alterius petitionis redigant. Et hæc pro nunc super hoc §. dicta sufficiant.

30. Quinto quæro, Vassallus et factarius postquam redintegrata manu domini quam spoliaverat, ad causas oppositionis admissus allegavit nunc esse alaudium, nunc ab alio vel in censum, vel in feudum moveri. Tandem quarto anno plane abnegavit, utrum debeat fructus præteritos, id est jam collectos, à domino recipere? Breviter in hac specie dico quòd non: hæc enim consuetudo per verba præsentis temporis loquitur ibi, *doit avoir provision & jouir dedit sies pendant le procès*, ergo non retro. Et alioquin frustratio carens periculo commissi non esset impunita, contra l. ult. in fin. de re judic. l. in fideicommissis in fin. de usuris. Non ergo perpetuum est cessante frustratione. Si ergo vassallus aliquot menses deliberavit, tandem abnegat prehensorem circiter infra annum, debet etiam fructus dicti anni recipere: nemo enim præcipitanter urgeti debet, & crebrius tam in jure quam in praxi, non debet minus spatium anno dari; & sic abnegatio sequens infra annum trahitur retro. Secus si post plures annos, quia tunc provisio non dabitur nisi ex tunc pro pendente & futuris fructibus: non autem pro jam collectis qui cum damnis & interesse finem litis expectabunt.

Si tamen prehensor non sit solvendo vel alias suspectus, debet satisfacere de fructibus illis præteritis restituendis, vel opponenti satisfactanti restituentur, argum. l. postquam §. Imperat. ibi, vel si non caveat in adversarium transferre possessionem debere ut legati seu fideicommissi nomine caveat. de quo dixi inf. §. 2. gloss. 1. num. 22. cum seq. Si vero possessor morbo, captivitate, vel absentia impeditus, non potuit rebus suis superesse, & post duos vel plures annos à prehensione durante suo impedimento facta ut mox potuit, saltem infra annum quo commode potuit revifere prædia sua interim à me domino occupata usurpatorem abnegavit: debet provisionem habere, non solum de præfatis & futuro, sed etiam de præterito, & sic etiam perceptos fructus recipere etiam sine cautione, cum non fuerit in mora notabili damnis & interesse reservatis in fine litis. Et quatenus dixi hanc provisionem ad præterita non extendi, intelligendum quatenus res non est integra ut quia prehensor fru-

* Sententia lata contra subditos an nocet superiori, vel contra.

Etus penes se exegit & recepit. Secus si nondum percipit, etiam si colonos possessoris commissarios deputavit, quia post abnegationem manus habet liga-

tas; nec potest percipere quod non exegit per se vel *Iniquitas per merè suos, nomine suo solo deturbato possessore baillie fruentes.

* Hic articulus olim fuit 31.

* §. XLVI.

ITEM le gardien d'aucuns enfans mineurs, faisant les fruits siens, est tenu de payer droit de relief, pour les heritages feodaux appartenans à iceux mineurs.

* Hic articulus 46. per novam consuetudinem est reformatus in hunc modum.

LE gardien noble ou bourgeois n'est tenu payer droit de relief pour les heritages feodaux appartenans aux mineurs desquels il est gardien, mais il est tenu les en acquiter, si en est dû du chef desdits mineurs.

SUMMARIA §. XLVI.

1. Custodia minorum de nostra consuetudine non datur nisi parentibus, quod est juri & rationi conforme. Presumitur parentes consulere liberis.
2. Iniquitas custodiae lateralis quam bailliam vocant.
3. Custodia duplex. Nobilis, & Paganica.
4. Q. 1. Onus relevii in casu hujus §. ratione caret.
5. Q. 2. Custodia extenditur ad bona pupilli quocumque titulo obvenientia.
6. Q. 3. Si feudum ex collateralali successione obveniat pupillo, cujus deinde acceptatur custodia, debetur duplex relevium.
7. 8. Q. 4. Non debetur relevium ex capite custodiae ratione feudorum illa pendente obvenientium pupillo.
9. Q. 5. Quid si custodi dentur induciae citra mentionem relevii?
10. Q. 6. Vassallus non tenetur nec personaliter, nec hypothecariè, nec aliter solvere relevium debitum à custode suo.
11. Quid si pendente prebensione custodia finiatur?
12. Q. 7. Custos non tenetur ad fidelitatis sacramentum.
13. Q. 8. Non habet locum hic §. in parente, aliunde quam jure hujus custodiae consuetudinaria habente administrationem & usumfructum.



NOTANTER in primis verbis summarii dixi parens.

1. Quia hujusmodi custodia, * de qua infra titul. 8. & titul. 9. non conceditur, nisi parenti ascendenti secundum consuetudinem nostram, quamvis passim secundum alias consuetudines, in linea collateralali usque ad secundum, vel tertium gradum, locus sit hujusmodi custodiae quæ in parentibus vulgo vocatur, *garde*, & eam habens le gardien; & in collateralibus vocatur, *le bail*, & eam habens, le baillistre. Et hujusmodi custodia, seu potestas parentum administrandi cum lucro fructuum, satis est rationabilis, & accedens dispositioni juris, in *l. cum oportet*. & *l. fin. C. de bon. qua liber*. Nec est presumendum, parentes aliud consilium quàm liberis optimum assumere, *juxta leg. nec in ea, ff. ad leg. Int. de adult.* & naturalem erga filios charitatem, quibus ex voto omnia parent. *l. nam & si parentibus, ff. de inoffic. testam. l. l. scripto. ff. unde lib.* nec potest filius meliorem invenire amicum quam patrem, *gloss. 2. in l. quidam cum filiumfamilias, per illum text. ff. de hered. inst. ubi in summario ita not. Ang.* De filio qui plus de amico quam de patre confidit, non confidas. Nullus enim affectus paternum vincit, *l. cum furiosus, in princ. C. de cura. furio.* nisi fortè nove calibus delinimentis investigationibusve corrumpatur. *l. non est consentendum, ff. de inoffic. testam.* cui malo consuetudo nostra congruentissimum opponens antidotum, statuit infra §. 99. §. 101. dictam custodiam expirare per transiitum ad secunda vota.

* Custodie equitas.

2. Sed quod hujusmodi custodia seu baillia* habeat * Baillie locum in linea collateralali, valde durum est & iniquum, & ut de se apparet, & crebrior experientia demonstrat, nihil aliud est quam deprædatio pupillorum & orphanorum, quos lex divina & naturalis, & omnis lex humana rectè posita, jubet ab omni injuria & jactura protegi & defendi. Quæ igitur ratio? Quæ Jurisprudencia? Quod boni prudentisque viri judicium (quam normam legum esse vult Philosophus) ab æquo & bono fluere censuerit consuetudinem statuentem, ut pupillo patre, matre cæterisque ascendenti bus orbo, statim jus sit qualicumque proximiori agnato, & hereditatem fortè pupilli speranti, omnia bona à parentibus pupillo derelicta, titulo baillie possidere, fructusque lucrari, & suos facere, donec pupillus ætatem fortè majorem assequatur, atque adeo ut nec moriens pater vel fidei amico tutore deputato obviare possit, & indemnitati pupillorum suorum consulere? Quare cum in reductione harum consuetudinum (quæ omnium prior & celebrior fuit) hujusmodi consuetudo baillie collateralium & omne ejus vestigium penitus oblitum sit, & è membranæ communi totius confessus decreto deletum, ut patet infra in processu verbali super hoc §. sæpè miratus sum, cur non confidentes in reductionibus cæterarum consuetudinum, tam sanctum Parisiorum exemplum, in hac præsertim pupillis tam debita naturali justitia imitati sint: non tamen negaverim quin aliquando proximior cognatus, occasione sumpta quod à redditione fructuum & rationum liber est, longe scilicet dignitatem & commoda pupilli promoveat, sed hujus raræ sunt

sunt exempla. Leges autem condendæ sunt habito respectu ad id quod frequenter contingit. *l. iura consuetudinum, l. nam ad ea. l. neque leges. ff. de legibus.*

* Custodia duplex.

3. Secundo notatur, hoc jus appellavi custodiam consuetudinariam, quæ duplex est, scilicet nobilis & paganica, quia huiusmodi custos non est tutor nec curator, ut patet infra §. 99. §. 101. *in fin.* Nec etiam est dominus, quia tenetur inventarium facere bonorum tanquam alienorum & ea restituere, ut infra §. 102. nec etiam est propriè usufructuarius, quum teneatur ad alimenta & onera nedum realia, sed etiam personalia pupilli vel minoris. Et habet minus juris & commodi quam fructuarius, & minus auctoritatis & potestatis quam simplex tutor, ut per multa declaravi in *d. §. 99.* Et non potest melius æquiparari quam custodi temporali facienti fructus suos pro custodia, certisque oneribus à consuetudine impositis. Et sic effectū inspecto, & allusione verborum consuetudinis, non potest congruentiori quam custodis appellatione nuncupari.

4. Sed quæro igitur quæ sit ratio, cur huiusmodi custos debeat solvere relevium feudorum, idque ratione huius custodiæ dumtaxat, quoniam solvitur non obstante quod feuda obvenierint pupillo ex successione directa? Plane, (ut verum ubique amo & quantum licet sequor) respondeo nullam bonam esse rationem, quia quantumcumque custos acceptet & exerceat huiusmodi custodiam, feuda pupilli nullomodo aperiantur nec mutant manum, nec transferunt eorum dominium, imo nec quasi dominium, imò nec naturalis quidem possessio, quia licet alias fructuarius nomine suo naturaliter possideat secundum crebriorem & veriore sententiam: quamvis non parum multi & præcipui inter juris professores nominis oppositum teneant, videlicet usufructuarium nullomodo neque civiliter neque naturaliter possidere, quod non est hic discutendi locus, & remitto ad notata in *l. naturaliter. in princ. ff. de acquir. vel amitt. possess. & dicam infra* si opus sit loco opportuno: tamen huiusmodi custos, nec naturaliter quidem possidet, sed tantum retinet, ut probavi in *d. §. 99.* Ex supervenientia autem fructuarii clarum est nullum relevium deberi, igitur multominus pendendum est ex supervenientia custodis. Tum huiusmodi custos nullam fidelitatem, nullum obsequium clientelare debet patronis pupilli, nec potest in illorum fidem se conferre nisi prout tutor, administrator, aut quilibet extraneus procurator vel gestor, si tale patronus obsequium per alium velit admittere. Cæterum, non tenetur nisi ad concessionem induciarum, quas fateor huiusmodi custodes pupillorum nomine à patronis petere posse, ut infra §. 82. Et sic nec ex parte pupilli, nec ex parte patroni, nec ex parte custodis vel feudi, variatur feudum, fidelitas, vel qualitas investituræ, propter supervenientiam custodis. Quorsum igitur præstatio relevii? Tum consuetudo nostra iustissimè restrinxit jus huiusmodi custodiæ ad solos parentes, exclusis in perpetuum omnibus collateralibus: imo etiam parentes ipsos exclusit, si ad secunda convolarint vota, ex quo manifeste apparet huiusmodi custodiam à consuetudine nostra introductam, & servatam intuitu naturalis affectus, quem parentes habent ad commoda liberorum. Ad quid igitur eos gravavit relevio, quo ipsi magis in effectū gravantur liberi? Tum pleræque consuetudines ut consuetudo Carnotensis §. 107. & §. 145. Meldensis §. 174. consuetudo de Lorriz §. 33. & 36. & plures aliz statuunt, nullum relevium deberi à custode, sive ascendenti, sive collateralis, ut mirum sit in consuetudine Aurelianensis quæ consuetudini de Lorriz affinis esse solet, adeo in hoc absurdè & ineptè scriptum & toleratum esse, relevium deberi propter solam supervenientiam & deputationem tutorum vel curatorum: & sic alioquin debitas fidelitatis inducias emi, & à patrono, *ut eodem tit. §. 31. & 34. in consuetud. Aurelian.* Et breviter, huiusmodi relevium est magis contra rationem per errorem inro-

ductum, quàm illud de quo supra §. 35. quamvis non ita forte videatur odiosum, nullo igitur modo extendi, sed potius quantum fieri potest restringi debet. Cæterum etsi perquam durum, quia scriptum, servandum. *l. quod non ratione. ff. de legibus. l. prospexit. ff. qui & à quibus.* Et forte ideo non fuit illud correctum in illo celebri confessa reductionis harum consuetudinum, quod nobiles facile postulationi ecclesiasticorum & plebeiorum acquieverunt, ut custodia collateralium penitus exolesceret, & aboleretur de contextu huius §. & totius consuetudinis, quare eadem facilitate reliquum huius §. utcumque inolitum, fuit eis relictum, ut satis innuit series processus verbalis super hoc §.

5. Secundo quæro utrum huiusmodi custodia extendatur ad alia feuda, quàm ad ea quæ obvenierint pupillo ex linea directa? Respondeo hæc quæstio concernit materiam §. 99. Et ibi, ut videbis, dixi ad omnia (intra tamen territorium) extendi, quocumque titulo sive successione lateralis, aut collateralis, sive legati, aut donationis, ad pupillum pertineant. Imò nedum ad ea quæ pertinent pupillo tempore custodiæ delatæ vel agnitæ & acceptatæ in iudicio; sed etiam ad omnia vel post acceptatam custodiam obveniunt quocumque titulo vel modo, quia consuetudo non distinguit, salva tamen modificatione & limitatione quam ibi dedi. Et sicut custos habet generalem administrationem omnium bonorum, quæ spectant & incipiunt spectare ad minorem tempore minoris ætatis, ita eorum fructus suos facit.

6. Tertio ad materiam §. nostri quæro, impuberi obvenit successio matris & feudum maternum, deinde obvenit successio avunculi & feudum avunculi, postea pater acceptavit custodiam, sive nobilem, sive paganicam. Certum est quod ex capite successione maternæ nullum debetur relevium, & quod ex capite successione avunculi debetur relevium de feudo quod fuit avunculi, quia est successio collateralis. Sed modo quæritur superveniente custode utrum debeat iterum relevium omnium feudorum pupilli? Et videtur quod non debeat, nisi unicè de omnibus feudis etiam successione collateralis obventis, & quod huiusmodi relevium non debeat in aliquo duplicari, sed quantum fieri potest, ut odiosum & irrationabile restringi. Et certe hoc est æquum, quia oppositum est durum & non exigendum à generoso patrono, sed ab illiberali & sordido, & qui rigorem benignitati præferat. Tamen de rigore scripturæ huius §. debetur unum relevium omnium feudorum spectantium ad pupillum tempore acceptatæ custodiæ. Unde ratione feudi materni, debetur relevium semel ab illo custode, & ratione feudi avunculi debetur bis, videlicet semel ex capite pupilli qui successit avunculo in linea collateralis, & iterum ex capite custodiæ supervenientis, & idem in similibus. Et tenetur custos utrumque relevium exolvere; quia sunt onera realia. Et utraque custodia conceditur ad onus exonerandi prædia ab huiusmodi debitis, §. 99. §. 101.

7. Quarto quæro: Pone post mortem matris, & custodiam acceptatam a patre, obvenire pupillo successione & feuda avunculi materni, vel quædam alia feuda ex donatione vel legato. Certum est ex capite successione avunculi nullum deberi relevium; sed bene ex capite successione avunculi, & donationis vel legati & huiusmodi relevia semper debere solvi, & ut ita loquar, acquitari per custodiam, sive sit nobilis, sive paganus. Sed quæritur, numquid ex capite custodiæ debeantur interim alia relevia omnium feudorum de novo obvenientium pupillo, sive per successione directam & hoc respectu semel: sive alio modo, & hoc respectu bis? Videtur quod sic per notata in quæstione præcedenti. Tum alioquin sequeretur custodem sive gardianum facere fructus suos alicujus feudi pupilli, jure gardiæ sive custodiæ, puta in feudo post custodiam acceptatam acquisito pupillo ex supervenienti successione avi materni, & tamen nullum inde pendere relevium domino feudali, quod videtur contra generalem & indefinitam litteram huius §. qui non distinguit, sive feuda per-

* Custodia ad quæ feuda extendatur.

tineant ad minorem tempore custodiæ acceptatæ, si-
ve post durante custodia pertinere incipiant. Et ita
esset dicendum si vel micam aliquam rationis haberet
hic §. Sed quia sine ratione per errorem irrepfit, impli-
catam habet causam & proclivitatem restrictionis. Et
sic vel levis occasio sufficit ad restringendum. Et satis
est quod vel in aliquo operetur. Itaque restringo hunc
§. ut procedat in feudis pertinentibus ad pupillum, vel
minorem tempore supervenientis & acceptatæ custo-
diæ dumtaxat, & non habeat locum in feudis quocum-
que titulo supervenientibus & acquisitis pupillo vel
minori durante custodia, & post eam acceptatam in
judicio, ut infra §. 102.

8. Et ratio differentie assignari potest, quia quando
supervenit jus custodiæ, & feuda minoris in custodiam
transunt, & juri custodiæ subjiciuntur, censentur quæ-
dam (locutione crassa, sed re levissima & tenuissima)
mutatio manus fieri, quasi feuda transeant de manu mi-
noris ad jus, manum & potestatem custodis facientis
fructus suos. Et sic ratione hujus mutationis, cum non
fiat per modum successione directæ debeantur relevia
patrono. Hæc autem ratio & imaginaria mutatio ces-
sat prorsus & non adaptatur in feudis, quæ tempore
acceptatæ custodiæ non spectabunt ad minorem, sed ea
durante acquiruntur, quoniam hujusmodi feuda statim
in puncto acquisitionis cadunt in jus custodiæ, ita ut
nullum sit dare medium inter acquisitionem proprie-
tatis quæ fit minori, & acquisitionem juris fruendi quæ
fit custodi. Faciunt not. in simili supra §. 33. Et sic quam-
vis ex vi & forma verborum hujus §. in oppositum
contendi possit: tamen intuitu æquitatis, & ut odium
hujus relevii postquam in aliquo vel plus iusto opera-
tur, in reliquo quantum fieri potest restringatur, con-
cludo, quod in feudis postea obvenientibus, nullum
debetur relevium ex capite custodiæ, sed solum ex ca-
pite acquisitionis, si non sit de calibus exceptis supra §.
33. quemadmodum & in simili æquæ odiosa dispositio-
ne, dictum est supra §. 35. quod dum mulier nubit,
censetur quædam crassa mutatio fieri feudorum tunc
ad mulierem pertinentium, de manu mulieris in ma-
num mariti: & sic ex hoc capite debetur novum rele-
vium: sed non debetur ex hoc capite ratione feudorum
quæ post contractum matrimonium acquiruntur soli
uxori in proprietatem, quia eodem puncto cadunt in
administrationem & usum fructum mariti: & sic hoc
respectu nulla mutatio manus fit à muliere in virum,
quia non sunt nec reperiuntur in manu mulieris, tunc
cum jus fruendi acquiritur marito. Et hanc limitatio-
nem nota, tanquam novum & justum & æquabile tem-
peramentum duritiei horum §§.

9. Quinto quarto. Pone patrem uxore mortua filii
pupilli custodiam nobilem vel paganicam acceptasse,
& feudis maternis filii frui: patronus inducias præ-
standæ fidei patri in qualitate custodis concessit, nihil
dicens, forte inadvertens de relevio: Utrum & qua
via possit relevium petere? Respondeo non esse ami-
ssum relevium, quia via actionis à patre tanquam custo-
de peti potest. Et ad hoc tenetur pater ratione dictæ
custodiæ personaliter & proprio nomine conditione
ex lege per hunc §. sed non potest patronus manum
injicere feudo, obstantibus induciis quæ fidei æqui-
pollent quamdiu durant.

10. Sexto quarto, quid si postea filio majore annis
viginti facto, & finitis custodia & induciis, patronus
feudum prehendam, filius autem simplicem fidelitatem
offerat: Patronus autem nolit admittere, nisi etiam fi-
lius relevium à patre ratione dictæ custodiæ debitum
offerat & solvat? Et videtur patronum recte instare per
ea quæ diximus supra §. 1. gloss. fin. feudum detineri
posse cum effectu lucris fructuum propter debita anti-
qua, quando medio tempore non fuit clausa apertura
prout hic per simplices inducias non fuit clausa, sed tantum
suspensa. Contrarium puto, & dico dictam oblationem
sufficientem fuisse, & ab eo tempore injustam fuisse
prehensionem, fructusque debere vassallo restitui cum

dammis & interesse si fuit impeditus frui. Ratio, quia fi-
lius vassallus nullomodo, nec personaliter nec reali-
ter est obligatus ad solutionem dicti relevii, quom non
debetur ex capite vel facto vassalli vel prædecessoris sui,
nec ex natura regulati feudorum, sed exorbitanter ra-
tione custodiæ habitæ per patrem. Et cum hæc consue-
tudo non dicat alium teneri ad solutionem relevii, quæ
ipsum gardianum vel custodem, nec aliter feudum aut
vassallum * afficiat, non debet in hoc odioso, & exor-
bitandi articulo extendi: sed magis in strictis suis termi-
nis restringi. Itaque dico vassallum non teneri, nec
posse etiam via actionis compelli, nec feudum ipsum
esse propter hoc affectum vel hypothecatum: sed so-
lum custodem ipsum personaliter teneri. Agat igitur
patronus cum Geminiano. Amplius istud, etiam si pa-
tronus nullas fidei inducias concesserit custodi, nec ali-
quid cum eo gesserit quia semper est eadem ratio. Bene
fateor quod quamdiu custodia durat, si custos nolit
solvere relevium, potest patronus custodi recusare in-
ducias, & prehensio feudo fructus sine deductione rele-
vii lucrari, & suos facere, quos custos lucraturus erat,
prout recordor tetigit supra §. 41. ad fin.

11. Sed quid si ob contumaciam custodis perseveran-
te hujusmodi prehensione, custodia finiatur sive morte
custodis, sive per secundas ejus nuptias, sive repudiatione
custodiæ, sive morte pupilli vassalli, sive per æta-
tem legitimam vassalli, aut aliis quibuscumque modis:
de quibus diximus infra §. 99. Respondeo, feudum non
potest amplius retineri prætextu dicti relevii ex capite
custodiæ debiti, nec amplius ligat prehensio feudalis,
nisi ex defectu fidelitatis retento eodem themate de fi-
lio, & feudis maternis, ita quodammodo tenetur pa-
tronus dictum relevium via actionis petere à custode
vel ejus hærede. Si tamen alia debeantur relevia vel jura
ex veris mutationibus feudi non clausis: horum respec-
tu prehensio ligat, & deberet offerri à vassallo vel
ejus tutore vel hærede.

12. Septimo quarto, utrum hujusmodi custos sive gar-
dianus teneatur præstare fidelitatem, & homagium pa-
trono? Videtur quod sic, quia tenetur ad solvendum rele-
vium quod est gravius, & de quo minus videbatur inter-
esse, igitur multo fortius tenetur ad fidelitatem juran-
dam. *Authent. multis magis. C. de sacros. eccl. cum vulg.*
Contrarium dico, quia aut dicendum, quod debeat illam
* præstare nomine pupilli vel minoris, & hoc non, quia
patronus tenetur ei vel ejus tutori aut cuiusque admi-
nistratori, dare in ducias usque ad idoneam ætatem. Et si
recuset dare, ipso jure supplentur, ut dictum est sup. §. 41.
Aut dicendum quod deberet eam præstare nomine suo,
sive in qualitate, & nomine custodis, & ratione gardiæ
dumtaxat. Et non est legitima persona, quia non est vas-
fallus nec dominus feudi, unde non tenetur, nec potest
cogi sicut nec usufructuarius. Non tamen nego, quin
eam offerre possit si velit, & quin patronus possit si velit
admittere, prout in simili diximus infra §. 55. gloss. 3. sed
tunc diligenter distinguendum & advertendum est,
quod aut dictus custos fuit admissus nomine suo, & pro
jure & tempore suo tantum, & ratione custodiæ sive
gardiæ dumtaxat, & hujusmodi admissio in fidem non
prodest proprietario sive minori, nec eum exonerat quin
dum fuerit ætatis idoneæ, teneatur fidelitatem præstare,
alioquin prehensionem feudalem & amissionem fruc-
tuum pati potest, ut in simili in d. §. 55. gloss. 3. Aut ve-
ro dictus custos in fidem admissus est nomine minoris,
sive tanquam ejus administrator, & non fuit actus limi-
tatus ad jus & tempus custodiæ. Et prodest minori,
cumque exonerat, ita quod non tenetur etiam major
factus fidelitatem renovare, nec poterit ejus feudum ex
defectu hominis prehendi, ut in simili dixi supra §. 41.
in fin.

13. Ultimo de potestate gardiani sive custodis, & quo-
modo potest in hac qualitate prehensione feudali uti,
investituras renovare, & alia simplicem administratio-
nem concernentia: nullam autem habeat autoritatem
nec potestatem in res quæ ministerium & solemnitatem

* Satis est
hunc para-
graph. in
medico o-
perati.

* Feudum
non esse
affectum
propter
relevium
custodiæ.

* Custos
non tene-
tur ad fide-
litatis sa-
cramenta.

juris desiderant, vide infra titulo octavo & titulo nono. Sed quid si pater aut mater non habeant, nec acceperint hujusmodi gardiam, sive gardiam consuetudinariam, sed aliunde, puta ex dispositione juris, ut in patre in locis ubi servatur, *d. l. cum oportet*. vel ex dispositione hominis, ut in matre relicta domina & maffaria juxta, *gloss. & doctores in Authent. hoc locum. C.*

si mulier secundum nupt. in locis ubi uxori relinquere licet vel quando in tractatu matrimonii hoc est conventum, quod supervivens habeat administrationem & usumfructum bonorum: Utrum debeat relevium? dico omnino quod non, quia nullo pacto debet odiositas hujus §. extra terminos suos extendi, sed potius quantum fieri potest restringi.

Hic articulus in antiqua consuetudine fuit, 33.

* §. XLVII.

ITEM, droit de relief est de la revenue du fief d'un an, ou le dit de preud'hommes ou une femme pour une fois offerte de la part du vassal, au choix & election du seigneur feodal.

* §. XLVII.

Verum hic articulus per novam consuetudinem ita mutatus est.

DROIT de relief est le revenu du fief d'un an, ou le dire de preud'hommes, ou une femme pour une fois offerte de la part du vassal, au choix & election du seigneur feodal.

XLVIII.

SIL y a bois taillis, estangs, saulzaye & autres choses semblables, qui ne se coupent ou perçoivent par chacun an, les fruits se prennent pour portion du temps qu'ils ont accoustumé estre pris, coupz ou perçez encorés qu'ils soient soupez ou perçez ou non en ladite année, les frais déduits sur lesdits fruits.

XLIX.

ET commence la dite année au jour des offres acceptées, ou valablement faites par le vassal, jusques à pareil jour l'an revolu, & ne se fait qu'une seule cueillette d'une sorte de fruits.

SUMMARIA §. XLVII.

- 1. *Jura releviorum & laudimiorum sunt de patrimonio dominorum directorum.*
- 2. *Nec sunt proprie servitutes.*
- 3. *Non tamen veniunt appellatione domanii.*
- 4. *Usufructuarius domanii nihil habet in releviis, laudimiis & juribus domanicalibus.*

GLOSS. I. IN VERBO

Droits de relief.



Verbum, jus relevii. Brevis ero quia satis superius tractatum est, ut in §. 33. & in §. 35. & in no. 1. ubi de ethymo, & qualitate relevii, quod est de se odiosum & stricti juris, non repeto.

1. Et hic non immerito jus appellatur, quia est jus utile competens patrono ratione directi sui domanii. Et hujusmodi jura sunt, & censentur de patrimonio dominorum directorum: quemadmodum feuda vel censualia prædia, respectu domanii utilia sunt patrimonii infeudati vel in censum concessi, & censentur pars pristini domanii feudi. *l. talem in fin.* ubi Bald. Joan. de Imol. *ff. de hered. insti.* hinc dicit Bald. in *l. 3. C. de fideicommiss.* quod jus patronatus est imago veteris domanii, & sequitur ibi Philipp. Cor. dicens quod proportionatur seu respectum habet ad vetus domanium. Et horum jurium est dare proprietatem & possessionem vel quali. tali dominio seu proprietati correspondentem, unde pro his competit nedom petitionum personale contra obligatos & debitores ad solvendum: sed & petitionum reale, & possessorium judicium contra extraneum usurpatorem vel turbatorem,

Tom. I.

prout latius has actiones distincti *infra tit. 3. in rub.* Et sic ista jura non sunt proprie & mere servitutes, quæ non sunt ex bonis nec extra bona, ut inquit *tex us in l. 1. ff. de usufruct. lega.* quia ut *lax.* è tam de honorificis quam de utilibus hujusmodi juribus diximus. magis sunt & consistunt in proprietate quam in servitute, & verè & proprie dicuntur esse in bonis & patrimonio, unde super his etiam cadit usufructus, *ut supra §. 1. quest. 2.*

2. Cave tamen, quia non dicuntur de domanio, nec veniunt appellatione domanii, quia secundum communem usum loquendi appellatione domanii ea tantum continentur & intelliguntur, quæ in toto consistunt, & quorum dominus per manus suas, vel colonorum ad modicum tempus colentium possessionem & fructum domanii habet. Unde si usufructus domanii certæ terræ esset relictus, non veniret perceptio & commoditas releviorum, censuum, vel laudimiorum, imò etiam non venirent fructus subfeudi a dicta terra dependentis, ex defectu clientis prehenfi, quia licet quamdiu durat hujusmodi prehenfi censetur quasi caducum & reversum, non tamen est de domanio, ex quo non est incorporatum mensæ domini, & ex quo dominus non possidet nec fruitur jure & quali-

* Domani appellatione quid veniat?

Aaaa ij

tate domini absolute, sed tantum jure & qualitate domini, feudalis, & sic domini superioris, quod inferioris dominium saltem habitu presupponit. Et per hæc sunt limitanda quæ de usufructuariis diximus supra §. 1. gloss. 1. & §. 20. gloss. 1. ut non procedant in usufructu & limitato ad domanialia: quia tunc nihil habet usufructuarius in his juribus dominicalibus & similibus.

Et per hæc aliàs respondi, viduam cui pro doario præfixo in tractatu matrimonii cautum erat, quod frueretur & gauderet ad vitam dominio certæ terræ, nihil habere in hujusmodi juribus: sed ea remanere libera hæredi & proprietario, quia communis usus loquendi in omni dispositione amplianda vel restringenda prædominatur. l. Labeo. ff. de supellect. legat. cum vulgat.

SUMMARIA GLOSS. II.

- 1. Cujus anni fructus debeant accipi pro relevio?
- 2. Venditio vel alia dispositio fructuarius intelligitur de primis. Clausula generalis non inclusa in certo capitulo refertur ad omnia.
- 3. In relevio debent inspici fructus anni

- presentis, vel immediate sequentis optionem, nec potest patronus fructus alterius anni eligere.
- 4. Patronus non potest variare circa idem relevium.
- 5. Hic §. non habet locum in feudis habentibus Reditum uniformem & invariabilem.

GLOSS. II. IN VERBO

Le revenu du fief d'un an.



Vper verb. reditus feudi unius anni. Notanter dicitur feudi, quia quæcumque non sunt de feudo, de quo relevando, sive de cujus relevio agitur, deducuntur, puta jurisdictio aliunde acquisita: fundi vicini uniti feudo tanquam fundo, sola destinatione vassalli patrisfamilias ante incorporationem in conditionem & qualitatem feudalem, cum recognitione & acceptione patroni, de quo plene dictum est supra §. 1. gloss. 5. verbum autem reditus quoscumque fructus aut obventiones à feudo, vel jure & ratione jurium ejus provenientes intra integrum unum annum complectitur, quorum specialis locus est in §. seq.

1. Quæro cujus anni fructus spectent ad patronum: An illius anni quo apertum est feudum, vel anni immediate sequentis: An vero anni immediate sequentis oblationes justas & integras factas per vassallum: An vero illius anni quem eligere voluerit patronus? Et ut clarius liqueat, pone vassallo sine liberis mortuo, hæredem collateralem per decem aut viginti annos quiete possedisse non adito patrono: tandem illum adit offerens jura & investiri petens. Patronus autem pro relevio eligit fructus unius integri anni, & pro anno certo, vult eligere fertiliorem omnium præcedentium annorum: Vassallus autem contra, dicit intelligi de anno proximè futuro. Quid juris? Et primo videretur debere inspici præteritum primum annum quo feudum apertum est, & mutavit manum in collateralem hæredem, quia ex tunc statim cessit & venit dies obligationis relevii per ea quæ latè diximus supra §. 1. gloss. 1. quæst. 2. & 3. ubi si pendente usufructu feudi dominantis & pertinentiarum, subfeudum aperitur & mutet manum, itatim jus relevii cedit & acquiritur fructuario, unde quamvis mox & ante exactum vel petitum relevium finiatur usus fructus, non tamen spectat illud relevium ad proprietarium, sed ad nuper fructuarium vel ejus hæredes.

2. Igitur pariter videntur cedere * fructus anni incipientis ab apertura & mutatione feudi, & non alterius anni, per id quod not. Bald. Ang. Imol. Alexand. & latè Jas. in l. divorzio. §. quod manno. ff. solut. matrim. quod si quis vendiderit vel donaverit fructus anni, intelligitur de primis dumtaxat fructibus, nec fit supplementum ex futuris. per l. boves. §. hoc sermone. ff. de verb. sign. l. dotis promissio. ff. de jur. dot. Ad hoc quoque not. Barr. & alii in l. inter stipulanssem §. sacram. ff. de verb. oblig. per l. si debitor §. verisimile. l. cum cer-

tus. C. de vi. tir. ole. legat. Secundo videtur debere inspici annum immediate sequentem justas: oblationes vassalli, saltem quando vassallus medio tempore non fuit inquietatus à patrono, & sic non fuit in mora, quia tandiu licitè frui potest, quandiu patronus patitur, ut infra §. 61. imò videtur quod si patronus justas oblationes noluerit admittere, & sic in mora constitutus fuerit, quod inspici debeat annus sterilior & deterior totius temporis lapsi pendente mora patroni, per notata in l. unum. ff. si cert. per. Tertio in oppositum videtur electionem esse patroni, & quod sicut potest eligere quale relevium voluerit, ita si pro relevio eligat fructus unius anni, possit eligere cujus anni fructus habere voluerit à tempore feudi aperti & mutati, & relevii cum jure optandi acquisiti. Patet in hoc textus in fin. ubi ponitur clausula generalis & indefinita, non in certo capitulo inclusa electionem & optionem esse patroni: ergo refertur ad omnia præcedentia, sive in principio, sive in medio, sive in fine. juxta not. in l. 3. §. 1. ff. de lib. & post. in cap. secundo requiris. de appell. in l. petens. C. de pass. Sed in principio hujus §. in prima electionis particula, fit mentio de fructibus unius anni, nec dicitur de quo anno, igitur intelligitur de anno à patrono eligendo, per generalem electionis clausulam, in fin. §. hujus politam.

3. His breviter velut ad aperienda quæstionum puncta prælibatis, resolvo nulli præcedentium opinionum locum esse: sed debere inspici annum præsentem si est integer vel immediate sequentem acceptionem, oblationem & electionem reddituum unius anni pro relevio factam à patrono. Et advertte, quia loquor nendum de electione vera & expressa, sed etiam de electione tacita & interpretativa, de qua dicemus infra eodem gloss. fin. Conclusio nostra probatur primo in hoc §. rectè & subtiliter perpendendo ejus verba, quia hic dicuntur duo: Primo, quod relevium consistit in uno ex tribus. Secundo quod electio unius eorum est patroni: non ergo dicit textus quod patronus possit eligere quod, quale vel quantum voluerit pro relevio, sed solum tribus alternativè propositis & oblatis, quod unum ex eis quantum est & quale reperitur, potest eligere. Si igitur eligat redditum anni, non rursus eliget quem annorum voluerit, quia consummatum est jus eligendi per electionem redditus anni simpliciter, & sic intelligitur de anno tunc præsentem & incipientem. Alioquin duplex esset electio quod hæc consuetudo non intendit. Probatur secundo per seriem textus in §.

* Patronus non potest eligere fructus certi anni.

* Depositio fructuum intelligitur de proximo anno.

seq. & infra §. 57. Ex quibus satis apparet hunc textum intelligi de fructibus & redditibus anni immediate sequentis optionem, & ita observatur.

4. Et nota quod in eodem feudo & eadem apertura, non potest patronus eligere relevium partim in fructibus, puta semestribus, partim in summa dimidia, nec aliter variare, sed bene respectu diversorum feudorum, imò etiam respectu ejusdem feudi, si plurium mutationum relevia debeantur, quia respectu unius mutationis poterit eligere fructus anni, & respectu alterius dictum proborum, vel pro singulis mutationibus tot singulos annos immediate sequentes, ut dictum est supra §. 2. gloss. 4. quæst. 6. num. 47.

5. Antequam ad sequentem gloss. procedam, quæro utrum hic §. habeat locum etiam in feudis incorporalibus? Respondeo. Clarum est quod sic, si redium habent incertum, ut est jurisdictio: idem si certum, sed non omni respectu, ut feudum consistens in reditu vel pensionatione perpetua decem doliorum vini, vel decem modiorum frumenti quolibet anno, quoniam æstimatione

incerta est & variabilis. Si autem reditus sit omni respectu certus, liquidus & invariabilis, ut reditus centum librarum annuarum infeudatus: Tunc dico non esse locum dispositioni hujus §. circa triplicitatem & electionem relevii: sed debetur unicum uniforme relevium, videlicet pensio unius anni. Et sic dum vassallus fecit oblationes suas, non tenetur servare nec exprimere formam hujus §. sed satis est offerre pensionem unius anni pro relevio. Ratio, quia constat hoc esse debitum, & non posse plus nec aliud peti, quoniam hoc casu cessant & verba & mens hujus §. De mente constat ex quo reditus est omni respectu liquidus: Et quoad verba, apparet ea non convenire in hujusmodi feudo, quia manifeste loquuntur in feudo habente reditum incertum, & non liquidum. Igitur in aliis cessat dispositio, juxta gloss. & Bartol. in l. mancipia. in ver. ad vocandum. C. de ser. fugi. Ceterum quomodo universi fructus veniant in genere suo, ad ratam tamen unius anni respectu quantitatis limitentur, vide in §. seq.

SUMMARIA GLOSS. III.

1. Oblatio vassalli posteriori mora absorbetur.
2. Generalis oblatio jurium feudalium non valet.
3. Istud dictum proborum non indiget homologatione.
4. Reductio ad arbitrium boni viri, perpetua est vel temporalis, secundum naturam materie subjectæ.
5. 6. Quanta lesio requiritur, ut sit locus reductioni.
7. Utrum æstimatores debeant jurare.
8. Æstimatores publici præcisè coguntur, non privati.
9. Arbitratores discordes non possunt eligere tertium, nisi data eis potestate à partibus, nec requiritur expressio certæ personæ, nisi in veris arbitris.
10. Nec requiritur ætas viginti annorum,

- nisi in veris arbitris.
11. Discussio §. si plures in l. diem proferre ff. de arbitr. & c. 1. eod. in 6.
12. Nova resolutio, an majori summa insit minor.
13. Dupliciter accipi potest plures arbitros in minorem summam consentire.
14. Confutatur gl. fin. in fin. cap. 1. de arbitr. in 6.
15. §. si plures tanquam exorbitans in strictis terminis suis restringi debet. Et nullo modo servatur in hoc regno Franciæ.
16. Utrum isti probi viri possint arbitrari præstandum pro relevio, aliud à pecunia & fructibus feudi?
17. Non possunt arbitrari præstandum iugerum terra, vel redditum aut jus annuit.
18. Quæ sit recta ratio hujus arbitramentum

GLOSS. III. IN VERBO

Le dict de preud'hommes.



N verb. proborum arbitramentum.

1. Si patrono non placeat eligere reditum unius anni, ex eo forte quod non vult intendere collectionem vel locationem fructuum unius anni, vel quod non vult adeo onerosus esse vassallo, vel quod prompta pecunia vel subsidio indiget, nec tamen contentetur summa (ut lolet esse exigua) oblata per vassallum, tunc negotium committunt arbitramento seu æstimationi bonorum & prudentum virorum, & quod illi arbitrati fuerint tenetur vassallus pendere patrono. Alioquin si feudum sit prehensum, patronus continuabit frui in damnum vassalli, sine deductione relevii: vel si nondum erat prehensum, poterit justè à patrono prehendi cum mero lucro fructuum, nec protegent vassallum oblationes sue quantumcumque plene & solemnes, quia posteriori mora absorbetur. l. illud. ff. de peri. & commo. rei vend. cum vulg. Non enim profus resolvitur: sed magis suspenditur prehensio feudalis jam facta per se-

quentes oblationes justas, nisi secuto effectu, & patrono satisfactum sit, ut dicemus infra §. 45. Hic possent latè deduci materia arbitratorum, sed remitto ad notata per Bart. & omnes in l. societatem §. arbitratorum. ff. pro socio. in l. si quis arbitratur. ff. de verb. oblig. in l. fin. C. de contrab. emp. & vendi. per Imol. & canonistas in cap. quinta vallis. de iurjurand. Et solum tangam quæ ulum & praxim hujus consuetudinis concernunt.

2. Et primo circa formam oblationis vassallus novus debet offerre fidelitatem. & pro relevio proventum unius anni, vel quantum boni viri arbitrabuntur, vel certam summam, puta decem libras ad electionem patroni, secundum formam hujus §. Alioquin oblatio jurium debitorum in genere non valeret, ut dicemus infra §. 45. & effectus erit quod ex tunc si feudum jam prehensum sit, cessabit effectus prehensionis, non tamen emancipabitur feudum donec patrono satisfactum fuerit. Si autem patronus forte prehensionem apparentem antevertat vassallum juxta hæc oblationem, non poterit

fieri prehensio, donec per sequentem moram vassalli absorpta sit oblationis diligentia. Si autem patronus eligat proventum feudi unius anni, videbitur de effectu in §. seq. Si autem patronus eligat quid à probis viris arbitrabitur.

3. Tunc non est dubium quod communi consensu possunt patronus & cliens consentire in unum, cujus dicto stare tenebuntur. Quod si nolint convenire in unum, duo assumentur, alter à patrono, alter à vassallo nominandus, quorum concordia dicto tenebuntur stare. * nec opus erit aliqua forma homologationis, quæ in sententiis arbitratorum praticari solet, de quo scripsimus infra §. 167. quum non sint arbitri compromissarii, sed meri arbitratores extra iudicium: & etiam non indigeat patronus confiscatione judiciali dicti arbitramenti, ad hoc ut illud faciat exequi contra vassallum, eumque cogat quod iustum est solvere, quum promptiorem & utiliorem viam habeat patronus, feudum jure feudali exequendo, & fructus lucrando sine deductione contentorum in arbitramento, donec vassallus paruerit & solverit cum effectu.

4. Et hoc nisi præfati arbitratores inique arbitrati fuerint: tunc enim gravatus potest via exceptionis aut officio iudicis petere reductionem ad arbitrium boni viri, *argum. l. si libertus. ff. de oper. libers. l. hac venditio. in princ. ff. de contrab. empt. l. in personam §. generaliter. ff. de reg. jur. cum similibus.* Quod procedit sive scienter sive ignoranter, vel etiam bona fide nimium excesserint vel defecerint: quoniam istud arbitrium confertur expresse sub qualitate proborum virorum, & sic de se tacitam importat conditionem, si rectè & æquabiliter arbitrentur, quemadmodum boni & prudentes viri facerant, per ea quæ notat Bald. in *extravag. ad reprimentum. in vers. videbitur quomodo in ori. laja majest. pro eod.* per Bartol. & omnes in *l. 1. ff. de leg. 2. canonista in cap. si pro debilitate. de offic. de leg.* Lanfran. de Oria. in *tract. de arbit. col. 6.* per Jas. in *l. si sic legatum. in princ. ff. de lega. 1.* Et huiusmodi reductio (nisi aliud arbitramentum ex postfacto & ex certa scientia sit approbatum) perpetuo * durat, quemadmodum & jus vel actio super qua interponitur, per notata Bartol. in *d. §. arbitratorum num. 14.* Innoc. & communiter Canonici. in *d. cap. quanta vallis.* Socin. in *consilio 220. viso compromisso. collat. 3. lib. 2.*

5. Sed ulterius breviter & decisivè procedendo quæro, quando dicantur iniquè æstimasse vel arbitrassè? Respondet Bart. in *d. §. arbitratorum. num. 17.* quando est excessus in sexta parte. *per l. unde si Nerva. cum l. seq. ff. pro socio.* & sequuntur communiter doctores in *locis citatis*, & Lanfran. de Oria. in *tract. de arbit. part. ultim. quæst. 14.* Raph. Cuma. in *consil. 50. stante statu civitatis*, & alii infiniti & est communis fere omnium sententia. Et confirmatur per id quod modo diximus, huiusmodi arbitramentum tanquam in bonos & prudentes esse collatum. Et sic videtur quod nullam, saltem notabilem debeat recipere iniquitatem. Quibus non obstantibus in præfata quæstione & materia hujus §. breviter dico, quod ex parte vassalli, inique arbitrantur si plus æstimant quam verisimiliter tempore arbitramenti ascendere possit redditus integri anni totius feudi, ita quod plus gravatur vassallus, quam si patronus eligeret proventus anni. Et tunc debet reduci ad summam, ad quam probabiliter secundum mediocritatem & communem æstimationem, & non secundum quod quanti plurimi ascenderent fructus totius integri anni. Ex parte veri patroni, dico esse arbitrarium, arbitrio iudicis ad quem recurrere licet tanquam ad virum legis * præsumptione bonum. *l. 2. C. de offic. iudic. l. continuus. §. cum ita. ff. de verb. oblig. l. vir bonus. ff. jud. sol.* non tamen reprobo sed approbo communem sententiam, regulariter, & maximè in materia divisionum, ut plenè dixi infra §. 147.

6. Sed in hac materia alia ratio pactum reformat,

quoniam istud arbitramentum nullomodo debet excedere proventum anni. *per l. 1. & ibi Bart. ff. de reb. dub.* Sed potest & debet mediari inter proventus anni, & summam exiguam à vassallo oblatam. Et sic quantum ad excessum habet determinatos limites, ex vi & natura primæ partis alternative, ut non debeat excedere, nec magis gravare, quàm electio proventus anni, quemadmodum eadem ratione, quantum ad defectum habet præfixos limites, ut non debeat minus, imò plus habita ratione proventus feudi æstimari quam summa à vassallo oblata. Igitur si arbitrentur inter valorem reddituum, & quantitatem summæ oblatæ, certum est quod nullus potest esse excessus ex parte vassalli. Imò etiam si præcise tantum arbitrentur solvendum quantum omnes redditus anni ascenderent, non puto vassallum posse conqueri. Si vero minus arbitrentur, quàm vassallus sub certa summa obtulerit, iuste conqueri potest patronus, nisi forte vassallus per errorem nimis obtulisset, & pœnituisse ab errore, quod facere potest, utpote re integra, & ex quo summa illa non fuit acceptata. Si vero arbitrentur juxta summam semel oblatam à vassallo, si illa summa fuerit proportionabilis, & parum distans à iusto valore proventus anni, puto etiam bene arbitratum, nec posse patronum queri quod non fuerit factum augmentum non necessarium. Si vero arbitrentur ultra summam semel oblatam, sed adhuc notabiliter minus iusto valore proventus anni: tunc si quidem minus dimidia proventus, habita deductione sumptuum, & interfuturii temporis & periculi fructuum, omnino puto patronum conqueri posse, & petere suppleri usque ad verisimilem proportionem valoris fructuum sub prædicta deductione. Si vero non sit defectus nisi infra dimidium, non puto temere admittendam querelam, nisi forte appareat de dolo, vel aliàs de manifesto defectu & valde notabili, puta tertiæ vel quartæ partis in magnis feudis, nec puto in hac parte defectum etiam apparentem solius sextæ partis admittendum, ad quod facit quòd natura feudorum est ut erga vassallos potius benignitas quàm exactus rigor exerceri debeat, ut per Bald. in *consil. 429. quidam notabilis lib. 1.*

7. An * autem isti æstimatores debeant jurare? Videtur quod sic, per textum in *l. hac edictali. §. his illud. verb. mobilitium vero.* & ibi Joan. Fab. Bald. Salic. C. de *secund. nupt. in Authent. de non alien. §. quod autem col. 2.* tradit Bart. in *l. 1. §. 1. ff. de ven. inspic. in l. Theopompus. ff. de dot. prele.* Luc. de Penna in *l. 1. C. de navicula. lib. 11.* Respondeo. Aut assumuntur in iudicio quod redditur in invitos, & debent jurare. Ita loquitur textus in *d. §. his illud.* & Bart. in *d. l. Theopompus. col. 2.* Ubi plus dicit, quod si certæ personæ ad hoc assumantur à iudice de consensu partium, sive aliàs sint ab eis approbatæ, non requiritur quod jurent parte præfente vel citata. Ad quod pulchrè Jas. *consil. 200. Tria subtiliter col. 3. lib. 2.* Aut vero extra iudicium assumuntur communi consensu partium, & nullum requiritur iuramentum, nulla forma, nisi forte à partibus præfigatur, quia tunc servari debet, & non excedi. *l. quid tamen. l. non distinguemus. §. de officio. ff. de arbit.* Debent tamen simul convenientes communicato consilio & deliberatione huiusmodi æstimationem facere, quoniam alter ab altero instrui, vel in sententiam trahi potest. *l. si intres. cum l. seq. ff. de arbit.*

8. Quid si æstimatores nominati nolint negotium suscipere vel præmoriantur? Respondeo absque dubio ab eorum personis receditur, & alii nominandi sunt, cum præcedat contractus & obligatio perfecta, per notata gloss. & doctores in *l. fin. C. de contrab. empt. in l. 1. ff. de lega. 2.* Quòd si susceptio negotii intempestivè reculaverint, tenentur ad interesse, nisi propter culpam partium, vel ex justa superveniente causa reculent, juxta notata in simili. in *l. si mandaverit. in fin. cum l. seq. ff. mandati.* Non autem præcise cogi possunt ad factum, quum non sint arbitrati. Et sic cessat

*An dicti probatum debeat homologari.

*An reductio ad arbitrium boni viri sit perpetua.

*Præsumitur pro iudicio.

*Utrum æstimatores debeant jurare.

cessat *l. item si unus. ff. de arbit.* nec aliis sunt publicæ personæ. Secus si publici æstimatores essent ad hoc nominati, quia præcisè cogi possent à iudice per notata Bartoli in *l. 1. §. cura servus. ff. de offic. præf. urbi in l. 1. §. 1. ff. de nav. campo. stabula. in l. 1. ff. furr. & ver. nav.* Bald. Salic. Paul. Alexand. in *l. in vitis. C. de procurato.*

9. Si autem discordaverint, non possunt eligere tertium: sed hoc spectat ad partes, vel ad iudicem, sicut non possunt alium loco suo subrogare quum electa sit industria. Et hoc nisi à partibus data sit eis potestas tertium assumendi, quod valet etiam si non sit actum de certa persona, quamvis aliud sit in veris arbitris *d. l. item si unus. §. si in duos.* ubi non valet compromissum in duos, cum potestate eligendi tertium quem voluerunt in casum discordiæ: sed debet exprimi certa persona, quia hoc locum habet in veris arbitris: secus in arbitratoribus, ut est textus junctâ gloss. & ibi Pannorm. in *cap. penult. de arbit.* Ludovic. Roman. in *singul. 163. tu habes.*

10. Sed numquid potest nominatus à vassallo recusari per patronum, vel reprobari ratione imperitiæ aut suspitionis & è diverso? Respondeo, sic, quia debet fieri æstimatio à peritis, in hoc textu, in *Authent. de non alien. §. quod autem. ibi, diffiniatur ab architectis. collat. 2.* & non suspectis, & de arbitrio, textus in *l. non distinguemus. §. cum quidam. ff. de arbit.* Et idem puto in mero arbitratore, quicquid scripserit Bap. de sancto Blasio in *tract. de arbit. & arbitra. quest. 40.* Et nisi de idoneis conveniant, iudex eligat, ut notat Bart. in *l. creditores ad fin. C. de pign. Bart. in l. 2. col. fin. & ibi Salic. col. pen. C. de rescind. empt. & vend. Angel. in d. §. quod autem. & latè Partha. de Cre. in *repet. d. l. 2. col. 65.* Consentientibus autem partibus in unum, vel plures arbitratores vel æstimatores, non curatur an sint majores vel minores viginti annis, quia *l. fin. C. de arbit. & l. cum lege. ff. eod. titm.* non habent locum in arbitratore, ut ibi per doctores & Bap. de sancto Blasio in *tract. de arbit. & arbitra. quest. 6. & 9.**

11. Quid si convenerint in tres, & unus arbitratum solvendum pro relevio trecentum, alius ducentum, tertius centum? Averte quod non videtur hic esse questio, quum sint textus aperti in simili in *l. diem proferre. §. si plures. ff. de arb. in cap. 1. eod. in 6.* ubi expressè dicitur standum dicto minoris quantitatis. Et licet illi textus loquantur in veris arbitris, tamen eadem est ratio in arbitratoribus. Patet, quia hanc solam rationem reddunt illi textus, quod in minorem summam omnes consenserunt, quoniam in majori summa minor inest: & sic qui vult majorem summam præstari, implicet minorem præstandam esse. Et ita pariter in arbitro & arbitratore scribit Lanfran. de Oria. in *tract. de arbitris. collat. 22. quest. 12.* Sed vero (licet audacter) dicam quod sentio: magna est æquivocationis fallacia, in vulgato illo dicto quod in majori summa minor inest, in quo explicando doctores anxie torquentur, & multis & variis modo distinctionibus, modo ampliationibus, & fallentis involvuntur in *l. 1. §. si stipulandi. ff. de verb. oblig. & alibi.* Ego autem in miscelaneis meis, rem ipsam penitus privato studio speculatus, sic breviter explicavi.

12. Dum queritur, An majori summæ minor insit? Respondeo: Dupliciter hoc considerari potest. Primo naturaliter sive physicaliter. Secundo intentionaliter sive civiliter, seu quantum ad dispositiones hominum, quæ secundum intentionem regulantur. Primo modo notum est ad sensum posita majori quantitate minorem illi necessario inesse: sicut in majori numero inest minor, ut apud Logicos in prædicamento quantitatis, & apud Arithmeticos & Geometras, sicut & apud Jureconsultos pars inest toto, sive in toto integrali, ut in *l. si quis cum totum. in princ. ff. de except. rei judic. sive in toto quantitativo, ut in l. cum furti. ff. de in lit. jurand. sive in toto quotitativo, ut in*

l. qui quartam in princip. ibi quartam inesse dimidie. ff. de lega. 1. Et hoc in positivis seu affirmativis orationibus: sed in negativis, nihil infertur vel negatur de minori quantitate vel summa. Secundo modo, tunc demum minor pars inest majori, quando intentio disponentis æquè vel multo fortius adaptatur & convenit minori. Sed quando intentio est limitata ad majorem quantitatem, ita quod in minori seorsum vel per se tantum manente non consentitur, tunc minor summa inest majori, quoniam dispositio hominis de majori summa, hoc casu non verificatur nec sustinetur in minori, imò ab illa deficit. Et istud apertissimè probatur in *l. si decem. ff. locati.* Ubi si dominus locet feudum suum decem æstimanti se quinque conducere, nihil agitur: sed si dominus æstimet locare pro quinque, conductor autem putet se decem conducere, valet locatio pro quinque. Et ratio primi dicti est, quia dominus non erat minoris locaturus, & intentio sua erat limitata ad majorem quantitatem, ita quod non contentabatur minori, & non potest subsistere locatio in minori quantitate, sed deficit deficiente consensu, & resistente intentione. Ratio secundi dicti est, quoniam conductor æquè seu multo fortius erat contenturus in quinque, & sic subsistit locatio in quinque, quia in minori summa utriusque partis intentio vere concurrat. Et ita debet intelligi *l. 1. §. si stipulanti. ff. de verb. obligat.* ut procedat in stipulatore non habente intentionem limitatam ad majorem summam, sed qui etiam minorem summam accepturus erat, ut in eo qui donationem vel precarium stipulatur, quod etiam ibi vult Bart. Et hæc nostra resolutio procedit, sine verba & oratio profertantur affirmative, ut in prædictis: sive negative, ut in exemplo *l. si voluntate. C. de rescind. empt.* ubi in tractatu emptionis & venditionis, si venditor dicat se non addicturum pro centum, implicat quod nec pro nonaginta novem vel alia minori summa: si vero emptor dicat se non daturum centum, non sequitur quin minoris emere velit. Et sic negatio majoris summæ, modo negat, modo non negat minorem summam pro intentione loquentis.

11. Et hic est brevis intellectus & concordia dictorum jurium. Modo videamus an dicta nostra conveniant sententiæ J. C. Juliani, quam sequitur Ulpianus in dicta *l. diem proferre §. si plures ff. de arbit. & Bonifac. 8. in cap. 1. de arbit. in 6.* Et certe cum arbitri non seorsum, sed in communi debeant arbitrari: Tum ut alter ab altero informetur, certiusque & solidius collatione rationum sit iudicium. Tum ut alter si commodè fieri possit, alterum in sententiam trahat, juxta *l. si in res. ff. de arbit.* Si simul corpore convenientes non possint animo coire in eandem æqualem summam, sed unus in quindecim, alius in decem, tertius in quinque condemnet, & unusquisque eorum in propria sententia persistat, nec aliter velint invicem cedere aut accedere, certum est quod non sunt concordēs, quicquid adusque scriptum sit, sed discordes. Præterea non committuntur arbitris nisi negotia controversa, & in quibus compromittentes de toto debito, vel quantitate summæ debite principaliter dissentiant, & præterens majorem summam non contentatur minori, sed ab ea dissentit. Cum igitur sententia arbitratorum referatur ad conclusiones partium, ille arbiter qui majorem summam præstandam arbitratum, non consentit in minori, quia de ea non contentatur, quod patet: Tum quia persistit in sententia, & non vult cedere minus arbitranti: Tum quia sententia sua refertur ad libellum seu conclusionem partis majorem summam petentis, quæ non vult consentire nec contentari in minori. Ex quibus liquido apparet quod intentio & sententia arbitri majorem summam arbitrantis, est limitata ad illam majorem summam, ita quod in minori summa per se tantum sumpta non consentit, sed ab ea dissentit. Qui igitur stare potest illud dictum Juliani, in minorem summam omnes consentire? Respondeo in eo dicto magnam esse

*Differentia inter arbitros & arbitratores.

*Nova resolutio, an majori summæ insit minor.

* Consecus formali vel secundum quid.

zquivocationem. Eodem enim themate retento, * dupliciter dici potest omnes in minorem summam consentire. Primo modo, simpliciter, formaliter & uniformiter. Secundo modo, secundum quid & præsuppositivè: & hoc secundo dumtaxat modo intelligitur, illud dictum Juliani. Sed primo modo impossibile est intelligi, quia arbitantes majores summas dissentiunt formaliter à minore summa, quia nolunt illa contentari: sed bene præsupponunt ad minus hanc minorem summam omnino deberi, & præstandam esse, & hoc respectu in illa consentiunt, & consequenter omnes, quia verum est omnes velle quinque ad minus præitari. Consentiant igitur omnes in quinque, sed secundum quid & difformiter, quia unus tantum formaliter & limitatim in quinque dumtaxat. Alii autem in hac limitatione repugnantes, volunt majores summas præitari, & sic proprie & formaliter loquendo, omnes dissentiunt, quod etiam clare probatur primo ex textu in *l. si ita stipulatus fuero hanc summam ff. de verbor. oblig.* Ubi stipulatus hæc centum, non stipulatur minus, quia in minorem summam per se non consentit, & si minor reperitur summa, non valet stipulatio.

14. Secundo ex communi & vera sententia gloss. & doctorum Angel. Aret. Jaf. in *d. l. 1. §. si stipulandi, ff. de verb. oblig.* quod ubicumque loquens de majori summa exprimit vel protestatur quod non vult minorem contineri, non continetur. Idem Paul. Rom. Alexand. Jaf. in *l. inter pares ff. de re jud.* ubi ita limitant illum textum & *d. §. si plures & d. cap. 1. de arbit. in 6.* ubi idem tenet Philip. Franc. hinc Bald. in *conf. in ep. & si præmutere in fin. quod est consil. 155. lib. 1. secundum veterem impressionem & conf. 287. lib. 2. secundum novam.* dicit quod *d. §. si plures in fin.* non habet locum & non valet sententia arbitratorum tanquam discordium, & non valeturiam reduci ad concordiam si vel ex aliqua conjectura vel differentia appareat arbitros nolle concordare, & cedere invicem ad minorem vel aliam certam summam. Et hæc est splendissima veritas & naturalis justitia. Et sic manifestè est * falsa opinio gloss. fin. in *fin. in d. cap. 1. in de arbit.* quæ voluit dictam protestationem non valere, & malè, quamvis eam sequatur ibi Gem. Lanfran. de Oria. in *tract. de arbit. col. 23. quæst. 12.* Andr. Alciat. in *l. detestatio. col. 3. ff. de verb. signif. & in l. 1. §. si stipulandi num. 22. de verb. oblig.* Sed (ut prædixi) satis apparet ex modo procedendi & sententiandi arbitratorum, quod nolunt consentire in minori summa per se, & illud quod persistunt singuli in propria sententia, zquipollet expressæ protestationi quod nolunt cedere nec consentire in sententiam alterius etiam de minorj summa. Verum est quod cum duo condemnant in decem, unus in quinque, prævalet absque dubio sententia duorum, tanquam majoris partis formaliter in eandem summam & sententiam consentientis, ut etiam rectè declarat textus in *d. cap. 1. de arbit. in 6.* quod non est dicendum quando unus in decem, alius in quindecim, tertius in quinque: quia duo primi non conveniunt proprie & formaliter in decem, ex quo alter eorum ascendit ad quindecim, & non contentatur de decem: & sic ambo simpliciter discordant, & non concordant simpliciter etiam in decem. Ex eadem ratione dicendum est (& est veritas) quod omnes formaliter & simpliciter non consentiant in quinque, sed tantum secundum quid, ut dixi,

15. Ex quibus patet literam dicti §. si plures, in fine improprie esse, exorbitantem, & merè positivam, & nullo modo extendendam, sed magis limitandam, prout Bald. in *l. 1. in princ. C. de senten. quæ sine certa quanti. & in d. consil. 155. limitat.* Et expressim in terminis questionis nostræ, quod dictus §. si plures in fin. solum habet locum in veris arbitris licet decisivis in quibus loquitur, & non in arbitratoribus, vel arbitris assumptis super declaratione pretij vel mercedis, in quibus loquimur, decidit Bald. in *d. l. si decem. per illum text. ff. locati.* imò magis per rationem & justitiam

naturalem: & sequitur Philipp. Franc. in *d. cap. 1. col. 2. in fin. de arbit. in 6.* idem etiam quod non habeat locum in arbitratoribus seu æstimationibus variè referentibus, & quod non stetur minori summa, decidit Salic. in *l. hac edictali. §. his illud. C. de secund. nupt.* Et sic concludo quod si hujusmodi arbitratores vel similes difformiter arbitrati sint: non valet eorum arbitramentum, etiam in minori summa, nec in ea videntur concordare prout nec in veritate concordant, sed singuli à singulis dissentiunt per prædicta. Et ita etiam de jure scripto dicendum esset etiam in veris arbitris, nisi etiam posita litera * *d. §. si plures in fin.* quæ ideo non servatur apud nos, quia dictis legibus non subdimur in quantum positum, sed in quantum rationabilibus, & in usum receptis, ut dixi supra in proemio gloss. 1. Unde apud Francos, sententia etiam à veris arbitris judicialibus procedentibus, vel etiam à pluribus iudicibus lata, qualis recitatur in *d. §. si plures. in fin. & in dicto cap. 1. de arbit. in 2. respons.* esset ipso facto nulla tanquam à discordibus lata. Potuissim hac ultima brevi conclusione quod sentio exprimere, sed in rebus novis, aut silendum est, aut apertæ rationes adducendæ sunt juxta *l. pen. ff. de const. princ.* Fufius tractavi in collectaneis meis, sed quam brevius potui, perstrinxi. Et hæc nota tanquam novè à nobis discussa.

16. Ulterius quæro, utrum isti boni viri possint arbitrari certos equos patrono præstandos, vel operas, aut aliud quam pecuniam? Et videretur, quod non possint aliud præstandum arbitrari, quam de fructibus aut redditibus feudi, aut summam pecuniæ, juxta conditionem & qualitatem ceterarum specierum alternative in hoc §. conjunctarum, argumento *l. 1. de rebus dub. Breviter dico quod si fuerint assumpti ad quantitatem summa, vel fructuum, vel alterius generis taxandum, non debent egredi formam & limites mandati. l. diligentes. ff. manda. l. non distinguemus. §. de officio. ff. de arbit.* Si verò nihil fuerit eis præfixum, sed simpliciter assumpti sunt ad arbitrandum dictum proborum, de quo in hoc §. dico quod hoc importat quid, quale & quantum debeat esse istud dictum arbitratorum electum à patrono. Et sic nedum habent potestatem arbitrandi super quantitate, sed etiam super qualitate, & quidditate. Nedum igitur arbitrari possunt certam summam præstandam, sed etiam certos fructus aridos vel liquidos, puta decem vel centum dolia vel modios vini vel frumenti secundum qualitatem feudi: vel partim pecuniam, partim fructus, vel etiam tot equos, aut aliud, dummodo personis vassalli & patroni conveniat. Debent enim tanquam boni & prudentes viri arbitrari, habita ratione dignitatis & qualitatis feudi servientis, & personarum. Alioquin licebit non parere, & reductionem ad arbitrium boni viri petere.

17. Quid si arbitrentur jugerum terræ præstandum, vel redditum annuum? Puto non valere arbitramentum, tanquam transcendens ad res * alterius generis, quam super quo deputati sunt. Ex natura enim relevii (quod non cadit in præstatione immobilium) non censetur deputati nisi super certa summa, fructibus aut alijs mobilibus, personis deputantium congruentibus, & super solutione semel faciendâ. Unde puto, quod non possunt arbitrari operas facti successivi, nec ad hoc obligare vassallum loco relevii, quoniam verisimiliter illud tanquam nimis remotum non fuit cogitatum, quamvis in summa vel resolvenda, possint unam vel plures dilationes non multum incommodas apponere.

18. Debent autem in æstimatione sua habere rationem nedum fructuum ordinariorum & domanii feudi, sed etiam subfeudorum, & censuum, & quantum jura dominicalia, & similes obventiones probabiliter valent in anno. Et ad hunc finem puto patronum justè postulare posse, ut vassallus exhibeat chartas & instrumenta locationum & reddituum feudi istis arbitratoribus, ut melius arbitrari possint. *argum. §. seq.* Si autem vassal-

* Dicitur §. si plures, non servatur in hoc regno.

* Reprobatur gloss. fin. in fin. c. 1. de arbit. in 6.

* Arbitrium transcendens ad res alterius generis non valet.

lus teneat in manu sua subfenda vel censuaria prœdia à feudo dependentia, non aliter unita, non debet haberi ratio ad fructus horum, sed solum ad commoda quæ pro rata unius anni provenire possent ex juribus dominicalibus. Et pariter si vassallus de facto infeudave-

rit, vel in censum, vel redditum concesserit partem feudi sui sine consensu & approbatione patroni, debent fructus rerum concessarum æquè considerari, ac si remansissent in dominio feudi, prout respectu patroni semper remanserunt & remanent, *ut infra* §. 51. & 55.

SUMMARIA GLOSS. IV.

1. *Verbum summa.*
Formaliter fit, quod melius fit.
2. *Non modicitas summe, sed, nugatio vitiat oblationes.*

3. *Sat est hanc summam verbaliter offerri.*
4. *An sufficit compensare? Respondeo, si modo compensatio de certo & liquido offeratur.*

GLOSS. IV. IN VERBO

Une somme pour une fois.

I. UPER versiculum * summa semel solvenda, puta decem vel centum libra, vel tot aurei. Istud enim verbum, summa, intelligitur de pecunia in nummis secundum propriam suam & communem significationem. Quandoque tamen ex vi relationis & mente loquentis impropriatur, ut comprehendat nedum pecuniam numeratam, sed etiam cæteras res corporales & immobiles, ut in *l. quisquis, ff. de legat. 3.* Si tamen forte vassallus nullam offerret summam in pecunia numerata, sed loco summe offerret gemmam, vas aureum, equum insignem, vel aliam speciem congruentem patrono, & ei utiliore, puto validam esse oblationem, quia qui pinguis adimplet, dicitur adimplere in forma specifica. Et * forma mandati dicitur observari, quando mandatum pinguis adimplet, textus in *l. si quis mihi bona. §. sed si mandavi, ibi, quod si ex parte iussit, potest, ex asse adire, ubi Bal. Imol. not. ff. de acquir. vel amitt. hered. Alexand. Jason. in l. puerem, C. de jure delib. Alex. Jas. in l. 1. §. si stipulant. ff. de verb. oblig.*

2. Cæterum cum hujusmodi summa hic non taxatur, est in arbitrio vassalli. Unde non vitiantur oblationes, etiam si * modicam summam, vix quadragesimam partem reddituum unius anni feudi ascendente offerat: quod intelligo dummodo non sit omnino contemptibilis, unde si loco summe offerret quadrantem, vel solidum Turonensem, puto oblationes vitari, & posse contemni à patrono eum effectu prehendiendum feudum, vel prehensio fruendi, etiam si cætera, puta redditus annui, & arbitramentum proborum expressè oblata essent: quoniam satisfaciendum est honori debito patrono, & formæ hujus consuetudinis, quæ respectu summe non impletur vili nummulo oblato, esset enim nugatoria oblatio. *Argumento l. si quis conduxerit, ff. locat. l. si quis ante, ff. de acquir. vel amitt. poss.* Ubi locatio facta uno nummo (quod intelligo de vili) nulla est, quoniam unus nummus non facit mercedem, pretium, nec summam, sed eorum est principium, sicut unitas non est numerus, sed principium numeri. Imò etiam plures nummi in * minima summa, propter nimiam disproportionem nugationi proximam non sufficerent secundum Bald. in *d. l. si quis conduxerit*. Facit quod parum & nihil æquiparantur, *inst. ad leg. Fal. in princip. ibi nullo aut modico lucro. cap. licet causam §. quanquam ver. nulla vel modica. de proba.* Bald. in *rub. an minus vel imperfec. in usib. feud.* Quibusdam in locis * summa hujusmodi ad marcham argenti taxatur, in aliis (quod utilius est) taxatum est quid & quantum de-

beat arbitrari & solvi pro relevio, ut in consuetudine Carnotensi §. 12. & 13.

3. Quæro, utrum ista summa semel solvenda debeat realiter * offerri per vassallum cum nummis paratis & exhibitis? Videretur quod sic, quia procedit ab æstimatione vassalli, qui certus & paratus accedere debet. Contrarium puto in terminis consuetudinis nostræ, quia nondum certus est vassallus, utrum trium electurus sit patronus. Et sic sufficit verbalis oblatio quantum ad vim oblationis in se. Quædam autem consuetudines requirunt reales nummorum oblationes, ut Carnotensis, sua quæque suo loco servabitur.

4. Item quæro, utrum loco hujus summe possit offerre patrono compensationem seu liberationem alicujus summe pecuniariæ debite à patrono eidem vassallo? Videtur quod sic, quia qui compensat, solvit & compensando impletur conditio de dando vel solvendo. *Textus in l. Julianus au. ff. de cond. & demonstr. in l. si pecuniam. §. 1. ff. de statutib.* Igitur multo plus est quam verbaliter offerre. In contractum, quia per hanc consuetudinem requiritur oblatio certæ summe ex parte vassalli solvendæ, si fortè patronus eam eligat, & parandum est consuetudini in forma specifica. Nec obstat quod compensatio admittitur, ubi requiritur impleri in forma specifica. *d. l. Julianus au.* quia hoc est verum regulariter, etiam ad evitandum perjurium, ut not. per cap. ad nostram. 1. de iurejurand. per Bartol. Angel. Raph. Cuma. in *l. amplius, ff. rem ratam haberi.* Sed hic alia ratio reformat, quia hujusmodi oblatio jure feudali debetur in recognitionem domini directi, & est velut quidam census reverentiæ, argumento notato per Bald. in *l. 1. col. 1. vers. & hac est differentia. ff. de ver. divis.*

5. Unde non admittitur ulla compensatio, cum alio quocumque debito, etiam ad evitacionem pœnæ vel commissi, ut contra communem probavi, *infra tit. seq. §. 77.* Fateor tamen, quod si vassallus alternativè offerat terram summam solvere, vel eam * compensare, non vitatur, imò magis justificatur oblatio. Resolvendo tamen dico, quod si offerat certam summam, quam offert compensare super eo, quod sibi debetur à patrono, si debitum est liquidum, valida est oblatio per *d. l. Julianus au & similes.* Tum quia patronus non debet mero rigore, nec verborum captatione uti erga vassallos. Non obstat quod scripsi in *d. §. 77.* quia illud procedit ad limitationem ejus quod scribunt doctores in *l. si constat. C. depositi,* compensationem ipso jure fieri ad pœnam evitandam: quia hæc limitatio non procedit in commisso vel pœna quæ incurritur ex contemptu domini directi, propter imparitatem terminorum: sed ubi compensatio objicitur ab homine, tunc habetur

B B b b

* Verbum summa.

* Formaliter fit, quod melius fit.

* Offerens modicum aut moderatum vassallus audicodus.

* Parum & nihil æquiparantur.

* Offerri num debet hæc summa.

* Compensationi circa jure dominicalia an sit loc.

pro solutione, etiam in iuribus dominicalibus: quia oblatio compensationis cum implicita solutione, im-

portat omnimodam & æquè perfectam recognitionem domini directi.

SUMMARIA GLOSS. V.

1. Duplex electio: expressa & interpretativa.
2. Patrono negligente transfertur electio in vassallum.
Una consuetudo recipit suppletio-

nem & declarationem ab aliis.

3. An patronus post electionem variare possit?
4. Ad quem spectat fructus relevii, spectat ejus electio.

GLOSS. V. IN VERBO

Au choix & election du Seigneur.



N verbo ad optionem & electionem patroni.

1. Duplex est hujusmodi electio, quædam expressa, & sit per declarationem patroni declarantis se acceptare summam vel proventum anni vel arbitramentum proborum. Quædam * tacita & interpretativa. Et hæc fit quando ante oblationes vassalli feudum jam erat prehensum, deinde oblationes admittæ sunt à patrono, sive habitæ pro factis. Exinde per annum integrum patronus fructus & oblationes feudi percepit ut prius, non facta nec aliter declarata electione: tunc enim fructus anni immediate sequentis dictas oblationes imputantur in relevium. Et censetur patronus illius anni proventus pro relevio elegisse. Et ita in dubio interpretandum est in meliorem partem & quæ vitio caret. *l. in ambigua. ff. de legibus, l. quoties idem sermo. ff. de reg. jur. cum vulg.* non autem præsumendum est quod patronus obsequiosum vassallum frustrari aut damnificare voluerit, *l. merito. ff. pro socio.* Secus si oblationes ritè factæ fuerint ante prehensionem, deinde patronus manum injecerit feudo ex defectu hominis & jurium, quia hujusmodi prehensio nulla est, nec habet vim electionis fructuum proximi anni pro relevio: tanquam nulla & injusta retractanda est cum fructibus damni & interesse, salvo jure patroni in debita electione & perceptione relevii. Sed de consuetudine Carnotensi §. 13. patronus post justas oblationes infra quadraginta dies feudum prehensens, amittit relevium, ut patet rectè perpendendo literam *d. §. 13.* quod intelligendum est in patrono habente notitiam dictarum oblationum, ne pœna liget ignorantem *c. 2. de const.* Alio modo non fieri possit tacita electio, quando patronus nec ante nec post oblationes attigit feudum, sed auditis oblationibus vassalli tacuit. Et vassallus exinde per annum integrum feudum vacuum dimisit: tunc enim secundum consuetudinem Aureliarum §. 16. & de Lorriz §. 15. liberatus est à relevio, & imputatur patrono quod aliter non elegit, & quod per annum fructus vacantis feudi non collegit. Sed illud locale est, nec hic aut ubi non est similis consuetudo, servabitur.

2. Sed si feudum non sit prehensum, & vassallus justa domino offerat, requirendus est patronus, ut eligat intra competens tempus, alias electio transferatur in vassallum, quod per judicem ordinabitur, juxta notata per Bartol. & doctores in *l. cum qui certarum, ff. de verb. obligas.* Alioquin quantumvis oblationes factæ & admittæ sint, si nihil aliud actum sit, remanet patrono liberum jus petendi & eligendi re-

levium usque ad triginta annos. Modo certum est instante vassallo tempus præfigendum patrono infra quod eligere debeat, *argumento l. mancipiorum, ff. de optione legat.* imò in tantum quod si infra illud tempus non eligat, electio transferatur in vassallum *per l. 1. ff. de solut.* ut in simili decidunt Bar. Paul. in *d. l. cum qui certarum, §. 1. ff. de verb. oblig.* Sed quæritur, quantum sit illud tempus. Respondeo, arbitrium, quia ab hac consuetudine non determinatur, igitur, ut per *reg. l. 1. ff. de jur. de lib. cap. de causis. de offic. delegat.* puto tamen arbitrandum esse tempus quadraginta dierum, vel circa, *per l. non possunt, ff. de legibus.* quia consuetudo nostra ferè in cæteris in materia feudali præfigit tempus quadraginta dierum, ut supra §. 4. §. 13. & infra §. 44. & 47. & nominatim ad hanc electionem cæteræ consuetudines communiter simile tempus præfigunt, ut Carnotensis §. 11. Aurelianensis §. 14. de Lorriz §. 13. in his autem quæ dependent à statutis vel consuetudinibus, potest pro simplici suppletione vel declaratione (non autem pro nova & principali dispositione) recurri ad ea quæ frequenter & æquabiliter disponuntur in simili à cæteris hujus regni consuetudinibus, tanquam tacitè subintellecta, licet non scripta in consuetudine, quæ interpretationem, declarationem vel supplementum requirit, secundum ea quæ dixi supra in *proam. gloss. 1.*

3. Sed quid si patronus elegerit, deinde * variare velit, an possit? Videtur quod sic, te integra & antequam cœperit exigere, cum habeat electionem à lege. *d. l. cum qui certarum, §. 1.* Resp. si nec adhuc vassallus sciverit, vel sciens (si alius pro eo) non acceptaverit vel approbaverit, quamvis improbare non possit hujusmodi electionem, patronus variare poterit, quum omnia etiam ex parte vassalli integra sint, sed quamprimum electio fuerit à vassallo approbata vel acceptata, non puto ulterius patronum variare posse, propter vim taciti pacti de cæteris non petendis ex unius acceptance re-sultantis.

4. Ultimo quæro, Quid si alius habeat usumfructum feudi dominantis simpliciter, & non limitatum ad dominicalia? Respondeo, ad hunc & non ad patronum spectat hujusmodi electio, quoniam est pars jurium utilium. jura autem dominicalia spectant ad fructuarium etiam proprio nomine, ut satis deductum est supra §. 1. gloss. 1. *quæst. 1. 2. & 3.* Imò etiam cuilibet cedi possunt à patrono, & tunc cefforarius nomine suo jure cesso nedum tanquam procurator domini, poterit hujusmodi electionem facere per notata supra §. 1. gloss. 3.

* Electio tacita.

* Eligens an variare possit.

* §. L.

* Hic articulus olim fuit 34.

LE seigneur feodal qui a choisi pour son droit de relief le revenu d'un an du fief mouvant de luy, peut, si bon luy semble, prendre iceluy revenu : & est le vassal tenu de luy communiquer les papiers de ses receptes, ou luy en extraire la declaration sur iceux papiers aux dépens du seigneur.

SUMMARIA §. L.

1. In quibus conveniunt patronus & fructuarius.
Verba, redditus, proventus, obventio, generalissima.
2. In quibus differunt patronus & fructuarius.
3. Patronus, qui tanquam talis etiam jure simplicis relevii fruitur feudo, potest actus dominicales exercere in subfeuda: secus si tanquam privatus fruatur.
4. Q. 1. Patronus jure simplicis relevii fruens feudo, lucratur relevium vel commodum subfeudi, quantumcumque magnum & rarum.
In quo genere fructuum habeat locum divisio pro rata temporis.
5. Q. 2. Patronus jure simplicis relevii fruens, non potest jure proprio retrahere subfeuda vendita.
6. Nec etiam procuratorio nomine vassalli sui, nisi doceat.
7. Vassallus potest jure feudi retrahere subfeudum etiam invito patrono, qui jure simplicis relevii fruitur feudo.
8. Q. 3. Utrum patronus jure relevii fruens possit interim expellere vassallum à manerio seu habitatione propria?
9. Q. 4. An patronus debeat vassallum extraneo præferre in venditione vel locatione fructuum feudi.
10. Patroni est electio accipere libros reddituales vel eorum exemplum.
11. Ejus est electio ad quem verba diriguntur.
12. Præfertur interpretatio æquabilior per quam utrique parti melius consulitur.



Hic §. duo disponit. Primò, quod patronus electis proventibus anni, potest eos per manus suas percipere si velit, vel mercedem à colono debitam accipere, ut infra §. 58. Secundo, quod si eligat per manus suas frui, tenetur vassallus communicare omnes chartas reddituum: & si patronus petat sibi tradi declarationem omnium reddituum feudi, tenetur vassallus hoc facere & fideliter à chartis & libris suis transcribere, impensis tamen patroni.

1. Quantum ad primum: Patronus quamvis pro hoc anno non sit usufructuarius propriè, tamen in multis fructuario * comparatur. Unde quemadmodum ad habentem unius anni usufructum feudi servientis, spectant omnes fructus redditus & quæcumque obventiones illius anni *l. usufructu legato. ff. de usufructu. ita & ad patronum: qui etiam subfeudum & censualium prædiorum feudi commoda & jura illo anno obventionia habebit, quod satis ostendit hic textus in ver. *revenu*, id est, * redditus, cujus appellatio est generalior quàm fructus, ut tradit Specul. in tit. de loca. §. 1. adde glo. pen. in cap. generalis, de elect. in 6. gloss. pen. in clemen. 1. de reb. eccles. non alien. & ibi Card. in 4. not. & dicunt Paul. de Laza. Card. in clem. 1. & in princ. de excess. pralat. quod verbum redditus omnes proventus includit. Verbum autem * proventus est generalissimum secundum Innoc. in cap. pastoralis de dona. idem de verbo * obventiones. Panor. in cap. ad absentiam. de eccles. adif. Et quemadmodum fructuarius debet uti secun-*

dum modum boni patrisfamilias *l. item si fundi. ff. de usufruct. ita & patronus. Et quemadmodum fructuarius tenetur ad sumptus culturæ & quærendorum fructuum, & ad tributa, stipendia, & onera pro tempore, ita & patronus *l. hactenus. ff. de usufruct. l. quæro. ff. de usufruct. legat. & sicut fructuarius per manus suas fruitur, ita & patronus.**

2. Fallit, seu potius * declaratur, primo in quantum dixi de oneribus, si essent onera imposita à solo vassallo & prædecessoribus suis, quia nisi sint infeudata, & approbata à patrono, non tenetur ea solvere, nec super fructibus deducere: quoniam jus patroni est antiquius, & in ejus præjudicium nihil potuit fieri per vassallum: Hinc patronus debet habere universos fructus prædiorum feudi, à solo vassallo in subfeudum vel censuum concessorum, & ceteris paribus idem est in fructuario, cui non præjudicant quæcumque gesta per proprietarium post usufructum constitutum, *l. is qui fundum. ff. de usufruct. lega. Fallit secundo, quia licet fructuarius faciat omnes fructus suos qui tempore debito colliguntur pendente usufructu non habita ratione ad ratam temporis & durationem usufructus, l. si pendentes, l. defuncta. ff. de usufruct. Et idem est in patrono jure prehensionis feudi apertè fruente. Tamen secus est quando patronus jure relevii fruitur, quia habet fructualem limitatam & taxatam ad redditus, & proventus unius anni, & sic effectus relevii non potest excedere fructus & obventiones unius anni, prout in simili notat & distinguit. Feder. de Senis in conf. 110. Martinus sentimentum. & diximus supra §. 1. gloss. 8. num. 23. & 25. Fallit tertio, quia licet fructuarius teneat*

* Disparitas patroni & fructuarii.

* Paritas patroni & fructuarii.

* Verbum redditus.

* Proventus.
* Obventiones.

tur cavere de utendo arbitrio boni viri & restituendo, l. 1. & per tot. ff. quemadmodum usufructus cavea. tamen patronus non tenetur ad aliquam huiusmodi cautionem. Fallit quarto, quia quamvis usufructuarius non possit nomine proprio prehendere subfeuda, investire, & ceteros actus dominicales exercere, ut supra §. 1. gloss. 1. qu. 1. tamen patronus hoc potest, nec indiget accommodatione procuratorii nominis vassalli sui, sufficit enim jus suum directum: ad quod optime facit textus in l. si heres. in princ. ibi, sufficiunt directa actiones. ff. ad Trebellian.

3. Sed adverte quod istud non est dubium, quando patronus fruitur feudo prehensio ex defectu hominis, ut infra §. 34. Sed quando fruitur feudo non jure relevii, aliud videtur, prout est alia ratio: quia neque feudum est apertum, nec quasi commissum, nec patronus fruitur tanquam dominus, sed tanquam quis cui debentur fructus unius anni, nec patronus est verus dominus feudalis subvassallorum, sed in vassallus. Saltem videtur distinguendum: Aut feudum prius fuit prehensum, deinde factis oblationibus patronus elegit adhuc uno anno frui, differendo levationem manus & investituram usque ad finem percepti relevii, ut tunc procedat fallentia, quia prehensio feudalis nondum est sublata: sed quando non fuit manus injecta preveniente vassallo & iusta offerente, vel quando ab initio oblationum manus est levata: & vassallus in fidem admissus, deinde patronus fructus capit simplici jure relevii, non videtur posse locum esse huic quartæ fallentia per prædicta. Tamen dicendum est locum esse, quia patronus hoc casu non capit fructus nec fruitur jure particulari, vel tanquam extraneus, quomodo faceret si reditus vel usufructus feudi esset ei legatus, venditus vel donatus à vassallo: sed fruitur jure relevii & sic jure feudali & dominico, quamvis citra prehensionem. Et concurrentibus dominio directo, & commo sive usufructu dominii utilis, idque jure feudi, & ad causam domini, directi, puto quod omnes actus dominicales nomine proprio exercere possit pro perceptione fructuum & reddituum sibi debitorum. Non tamen simpliciter, sed in qualitate domini superioris & directi, jure relevii feudo medio fruente prout in simili diximus supra §. 1. gloss. 4. qu. 2. ad fin. dominum jure prehensionis fruente hanc qualitatem debere apponere: pinguior tamen & efficacior est qualitas feudi aperti, quam relevii, quia sub prehensione etiam modici temporis, patronus lucrabitur omnes & multorum annorum fructus tunc maturos: sed sub relevio solum pro rata unius anni.

4. Ad majorem intelligentiam quæro primo. Pone feudum non fuisse prehensum, & fortè etiam novum vassallum à patrono investitum salvo jure relevii, pro quo elegit proventus anni, & pendente hoc anno contigit amplissimum subfeudum mutare manum donatione, vel venditione grandi pretio facta. Utrum spectet ad patronum superiorem integrum relevium vel quintum denarium subfeudi? Et videretur quod non, quia fortè excedit in quadruplo, vel decuplo proventus anni ipsius feudi: tum raro accidere solet tanta obventio, & mutatio talis subfeudi, ut potius dici possit obventio plurium annorum quam unius anni: & sic videretur henda divisio pro rata temporis habita ratione ad estimationem horum commodorum, quæ solet fieri in genere, quemadmodum dictum est in §. precedenti gloss. §. de arbitramento proborum: qui debent habere rationem commodorum & dominicalium jurium in subfeuda vel censalia prædia feudi, & estimare quantum valere possent pro rata unius anni, inspecto quantum verisimiliter per singulas quadragenas vel quinquagenas annorum valere possent. Contrarium est dicendum, quia totum huiusmodi relevium vel quintum, est velut fructus, qui eodem anno relevii, in eodem momento & seminatur, & nascitur, & cedit sive civiliter & acqui-

ritur: & sic integraliter spectat ad eum ad quem tunc spectant fructus feudi, etiam si solum ad eum spectans pro rata temporis. Unde spectarent ad colonum qui fructus & obventiones unius anni conduxit. Est enim advertendum quod relevium subfeudi, licet respectu subfeudi sit proventus unius anni: tamen respectu superioris patroni, vel cujusvis ad quem pro tempore spectant fructus feudi, est fructus momentaneus, & qui momento cedit & acquiritur per notata supra §. 1. gloss. 1. quæst. 2. & 3. Quod autem not. in 3. l. devotio. in princ. & §. quod in anno & supra §. 1. gloss. 8. num. 23. de fructibus dividendis pro rata temporis, procedit in fructibus quæ successive tempore crescunt, nascuntur & producuntur; non autem in his quæ momento accidunt, quales etiam sunt multæ & condemnationes in jurisdictione feudali. Et hoc singulariter nota, quia non invenies alibi.

5. Secundo eodem themate in casu venditionis subfeudi retento: Quæro, Utrum iste superior patronus possit* uti retractu feudali subfeudi, tempore relevii durantis venditi? Videtur quod sic, quia simplex fructuarius hoc potest procuratorio nomine domini, ut diximus supra §. 13. gloss. 1. qu. 2. Igitur superior patronus nomine suo poterit, quia in iuribus dominicalibus potest proprio nomine, in qualitate tamen superioris domini fructuarius potest procuratorio nomine, ut supra eodem dictum est. Contrarium est dicendum, quod nomine suo & in qualitate propria retrahere non potest, quia non fruitur feudo ex defectu hominis, sed solum jure relevii, & sic non habetur plene pro domino feudi: sed pro eo ad quem spectat jus percipiendi fructus in re aliena pro rata unius anni tantum, ut in principio hujus §. sed respectu ejus qui non est dominus, istud jus retractus non est in fructu, ut diximus supra §. 20. gloss. 1. qu. 10. & gloss. 2. num. 34. Secus quando superior patronus virtute prehensionis ex defectu hominis fruitur: quia tunc pro vero domino feudi prehensi habetur, & potest retractu feudali uti in subfeuda, ut dicemus infra §. 55. gloss. fin. qu. 9.

6. Sed quæro, numquid in terminis quæstionis nostræ possit patronus saltem procuratorio nomine vassalli sui, immediati domini, retrahere & ejus mensuræ unire? Videtur omnino dicendum quod sic, quum hoc possit simplex fructuarius, ut in dict. §. 20. gloss. prima, quæstione 2. Patronus autem superior etiam jure simplicis relevii fruens feudo, plus juris & potestatis habet quæ fructuarius, ut in principio hujus §. Contrarium tamen dico, quia propter brevitate temporis limitati, non censetur ad hoc habere aliquod mandatum vel qualis, ideo docere debet de mandato domini immediati, alioquin non tenetur emptor subfeudi illud pro pretio dimittere huic patrono superiori. Nec obstat quod potest facere conditionem feudi vel vassalli meliorem, quia fortè non esset melior sed deterior. Tum satis est quod huiusmodi patronus non habet per se jus retractus, ut dictum est. Tum subvassallus non debet erga duos in solidum eorum proprio nomine huiusmodi oneri retractus subijci quia esset servitutum feudalem sine ejus facto multiplicare & immutare, quod fieri non debet. l. 2. §. & harum, ff. de verbor. obligat. Et alioquin sequeretur quod si huiusmodi patronus subfeudum invito emptore retraxisset, deinde vassallus nolit illud habere, nec pretium patrono reddere, apparebit retractus in efficacia, quia patronus præcisè tenebitur huiusmodi subfeudum ponere extra manum suam, juxta notata supra §. 20. gloss. 4. numer. 3. & remanebit præfatus emptor indigere re sua frustratus, & quod dixi in huiusmodi patrono, idem puto in eo cui fructus vel etiam usufructus ad unum annum vel modicum tempus dumtaxat esset venditus vel concessus, & adhuc si haberet usufructum & administrationem ad longum tempus, possit emptor excipere de contraria voluntate domini immediati per notata in d. qu. 2. num. 37.

* Dominus
utrum possit
retracta
uti subfeudi,
tempore relevii
durantis venditi

7. Item juxta hæc quæro, numquid in terminis hujus quæstionis 2. vassallus possit jure retractus etiam invito superiori domino uti? Respondeo, sic, quia est verus patronus immediatus actu & habitu, nec potest prohiberi jure suo uti per superiorem dominum, qui non tenet feudum prehensum ex defectu hominis, sed solum jure relevii fructus percipit, jus autem retractus non est in fructu, quia respicit proprietatem & unionem mentis directi domini immediati. Verum est quod non sit præjudicium superiori habenti jus fructuum, quia retrahens debet ei quintum pretii & eadem jura utilia solvere, quæ debebantur ab emptore, ut in simili dixi in d. §. 20. qu. 4. Et nota quod quamvis dominus superior ultra relevium vel quintum pretii durante anno suo sibi acquisitum, haberet etiam fructus subfeudi ex defectu hominis & jurium prehensi durante eodem anno, tamen nihil habebit in fructibus subfeudi jure feudali retenti à vassallo, sed solum habebit quintum pretii, per notata in simili in d. qu. 2. in fin.

8. Tertio quæro, Utrum patronus qui proventus anni elegit, possit pendente illo anno expellere colonos vassalli ab habitatione rustica & ipsum vassallum ejusque familiam à domo urbana sive prætoria? Videretur quod sic, quia per manus suas frui debet, igitur & areas, horrea feudi, & cætera loca rustica occupare potest pro colligendis & disponendis fructibus suis, tum quum domus prætoria & omnia ædificia sint de feudo, igitur occupari possunt & inhabitari à patrono & suis illo anno, quia habitatio domus est in ejus fructu. *l. domum. Cod. de rei vendic. l. prædiorum. ff. de usur.* Hinc est quod in Ducatu Britanniz quando Comitatus, Baronia vel Castellania movens à Ducatu, cadit in rachatum, sive quando aperitur & relevium debetur, competit Duci jus percipiendi per manus suas vel officialium suorum, & suos faciendi fructus omnes unius anni, & jus habendi claves & custodiam omnium castrorum & arcium sive vulgo fortalitiorum loci aperti, & ibi jurisdictionem nomine suo exercendi durante eodem anno, ratione relevii debiti, ut vidi per multa exempla solemniter sumpta ab originalibus quæ in urbe Nantensi asservantur. Et hoc quidem justum est in locis munitis, quia propter interesse publicum magis spectant ad curam & sollicitudinem principis: in feudis autem privatorum id mihi semper visum est durum & contra mentem nostræ consuetudinis, quæ solum attribuit patrono redditus feudi unius anni, in quo summo opere notandum est, quod non attribuit ei verum usumfructum, nec est usufructuarius, sed proprie est sicut is cui redditus alicujus fundi debetur: hic autem non habet usumfructum, nec potest dominum à domo & habitatione expellere: sed satis est ei præstari fructus quos paterfamilias percipere & redigere solet ex fundo. Textus est in *l. fundi Trebetiani. ff. de usufruct. lega.* & quamvis in patrono hoc addatur, quod possit eisdem fructus per manus suas percipere, ut probatur in hoc textu, ibi, *per prendere*, id est, potest capere, & clarius infra §. 57. ubi colonum expellit: tamen non est fructuarius, quamvis aliàs vassallus patrono suo legare possit feudi usumfructum, sed hoc non intendit nostræ consuetudo, sed redditus dumtaxat patrono attribuere, quos honus paterfamilias possit & solitus est colligere & redigere ex feudo. Quare dicebam quod si feudum consistat in domo unica, quod tunc indistinctè etiam si non esset solita locari, debeat æstimari quantum communiter in anno locari possit: si vero consistat in multis prædiis fructum afferentibus & una domo, non ad locationem, sed solum ad habitationem paterfamilias destinata: dicebam non debere haberi rationem habitationis domus, in æstimatione reddituum feudi & relevii, & omnino quod vassallus à propria habitatione non poterat expelli: tamen cum forte in publicis causarum actionibus *supremi hujus senatus, hujusmodi controversia deducta fuisset, per

arrestum in promptu latum in fine Decembris anno Domini sesquimillesimo tricesimo septimo, decisum fuit quod vassallus non teneretur exire de urbana sive solita habitatione, sive ut vocant, manerio feudi: sed quod (præter cæteros fructus prædiorum & feudi) respectu domus penderetur patrono jure relevii moderata merces, quantum secundum communem æstimationem in anno locari posset, & ita velut media via electa, justè decretum est & servandum, aliud esset durante prehensione feudi ex defectu hominis, ut supra *ead. §. gloss. 5. num. 13.*

9. Quarto quæro. Patronus vult alii locare * vel vendere fructus & proventus feudi unius anni, quod absque dubio potest etiam in actionibus & plus offerenti addicere, utrum vassallus eandem conditionem offerens debeat præferri extraneo licitatori? Videretur quod non, quia per illum extraneum colonum vel emptorem videtur patronus frui & uti. *l. non usitur. §. l. seq. ff. de usufruct.* Contrarium puto, quia cum sit dominus utilis etiam respectu patroni, potius illi quàm extraneo vendi aut locari debent, per notata Bar. Luc. de Pe. Jo. de Pla. in *l. 1. c. de metall. lib. 11. Alex. apud Bar. in l. dudum. C. de contrab. empr. & quæ dicam infra §. 39.* Secus si patronus ex defectu hominis fruereatur feudo aperto, quia (libet non soleant tantum rigorem servare) non teneretur feudum vel ejus fructus locare vassallo indevoto & negligenti obsequia clientelaria subire, & ob id ignoto à patrono, cujus respectu non habetur hoc casu pro vassallo vel domino utili, sed solum pro extraneo, & hoc nisi ad damnum & incommodum vassalli, puta si graviter offenderet patronum vel eum abnegaret, quia ei committeret feudum. Infinitas alias quæstiones super speciebus & materia reddituum & proventuum hic inserere potuissim, sed nunquam esset finis, satisfactum puto explicando ea quæ concernunt consuetudinem nostram.

10. Sed circa secundum responsum §. nostri, quæro in cujus electione sit, patroni vel vassalli, dare vel accipere libros redituales, vel reddituum declarationem ab illis transumptam? Et prima facie videtur dicendum electionem esse vassalli, duplici ratione. Prima quia vassallus est debitor, & sic solum in regula, debitoris esse electionem in alternativis, *l. plerumque. in fin. ff. de jur. dot. cum vulgar.* prout finis hujus §. alternative loquitur, & non dūponit cujus sit electio, igitur relinquatur in jure communi, *l. si cum dotem in princ. ff. joint. mar.* Nec obstat quod in §. præcedenti & regulariter in iuribus feudalis, electio est patroni: tum quia ibi consuetudo specialiter hoc disponit, & sic in aliis non idem sentit, quia æque faciliter expressisset, si idem voluisset, *l. unica §. si vero. C. de cadu. toll. c. ad audientiam. de decimis.* Tum quia ibi verba diriguntur ad patronum.

11. Secunda ratio, quia hic * verba sunt relata ad vassallum, & ad eum expresse diriguntur, & sic ejus debet esse electio, quia etiam in materia favorabili, & in qua electio est honorati. Fallit, si verba dirigantur ad gravatum, quia tunc ejus est electio. Textus in *l. si ita §. fin. ff. de lega. 2. nor. gloss.* & ibi Bar. Paul. in *l. Lucia Tizio. ff. de lega. 2.* Sed non obstantibus, puto & hic electionem esse patroni, & moveor ex tacita mente consuetudinis, & ex alia regula juris in interpretatione legum & statutorum, quod in dubio debet assumi interpretatio æquior & æquabilior, & quæ magis congruit, & per quam utrique parti melius & æquabilius consulitur. *L. in ambigua. ff. de legib. l. quoties idem sermo. ff. de reg. jur. l. 1. & ibi Paul. ff. si quis cautio. & not. Lancel. Deci. in l. omnes populi. ff. de insti. & jur.* Nunc * autem si vassalli esset electio, sequeretur quod etiam dato quod sua non interret communicare & tradere patrono dictos libros durante illo anno: tamen posset denegare, & adhuc gravare patronum impense transcriptionis, quod

* Vassallus nam excludere possit locatorem & emptorem fructuum

* Eius est electio ad quæ verba diriguntur

* Interpretatio æquabilior.

* Dominus qui fructus anni elegit, utrum possit expellere colonos vassalli?

* Sententia probabilis.

* Sententia præjudicata.

est inconueniens & inæquale, cui obueniatur si intelligamus, prout intelligi debet, esse electionem patroni, quia aut patronus elegit habere dictos libros redituales penes se durante illo tempore, & debet habere & fideliter custodire suo periculo, & finito anno integros & illæfos cum additione receptæ il-

lius anni restituere. Quod si patronus nolit subire onus & periculum custodiæ: tunc potest petere à vassallo redituum omnium declarationem à dictis libris fideliter extractam sibi dari, quod tunc impensis patroni fieri debebit, & hunc puto verum esse & germanum sensum hujus §.

* §. * LI.

* Hic articulus in antiqua consuetudine fuit 35.

Hic articulus 51. fuit postea ita mutatus.

ITEM, le vassal ne peut desmembrer son fief au prejudice & sans le consentement de son seigneur.

LE vassal ne peut desmembrer son fief au prejudice & sans le consentement de son seigneur, bien se peut jouër & disposer & faire son profit des heritages, rentes ou cens estans dudit fief, sans payer profit au seigneur dominant, pourueu que l'alienation n'excede les deux tiers, & qu'il en retienne la foy entiere, & quelque droit seigneurial & domanial sur ce qu'il aliene.

SUMMARI A §. LI.

1. Quid sit dismembratio feudi & quatuorplex.
2. Q. 1. Unus solus ex conuassallis potest alios provocare & cogere ad diuisionem feudi.
Et potest feudum inter conuassallos diuidi per regiones & loca irrequisito etiam patrono.
3. Dummodo remaneat unus & idem titulus ejusdem feudi.
4. Q. 2. In dubio nunquam censetur facta sectio feudalitatis.
Simplex renovatio non disponit.
5. Feudum cui noua qualitas additur, non censetur novum, nisi respectu qualitatis addite dumtaxat.
6. Q. 3. Heredes vassalli licet possint inter se diuidere & assignare mansiones feudi, non tamen possunt inter se diuidere & assignare subfeuda.
7. Quomodo accipiendum secundogenitos concurrere cum primogenito in iuribus subuassallorum.
8. Feuda non debent capite minui etiam per principem.
Usus imperitorum non facit jus.
9. Q. 4. De vassallo recognoscente feudum ab alio.
Quid si quis rem suam a laudialem recognoscat in feudum ab alio.
Licet possessio vel quasi, non transferatur per erroneam recognitionem: tamen non transfertur per præstationem & solutionem iurium etiam erroneam.
10. Simplex recognitio non disponit, sed probat, sicut confessio inter eosdem.
11. An communi consensu patroni vel vassalli possit res feudalitatis effici censualis vel e contra?
12. Vassallus recognoscens ab alio & iura ei præstans, non præiudicat vero patrono ignoranti, nec in proprietate, nec in possessione vel quasi.
In querenda quasi possessione alicujus juris, non requiritur scientia & patientia simplicis domini, sed possessoris vel quasi.
13. Cogens alienos subditos ad abjurandum priorem dominum & sibi obtemperandum, nullum jus, nullam possessionem acquirit.
Subditi non possident, sed possidentur.
14. Vassallus & fructuarius non possunt priuare dominum possessione sua, nec per actus fictos aut verbales, nec per actus reales.
15. Patiens præscribi censetur alienare.
16. Q. 5. Vassallus potest subinfeudare.
Feuda decimarum apud nos sicut cætera feuda regulantur.
17. Emphyteuta potest facere subalternum emphyteutam.
18. Consuetudo nostra in effectu, conformatur antiquis usibus feudorum, quantum ad subinfeudationem.
19. Subinfeudatio non tenet respectu superioris patroni.

20. Fallit

20. Fallit secundum usus feudorum, nisi in casum commissi subvassallus paratus sit servire superiori patrono.
21. Sublimita si feudum committatur propter ingratitude[m] vassalli, quia omnino resolvitur subinfestat[i]o, secundum dictos usus feudorum, contra Francisc.
- Novus intellectus parag. 1. in fi. per quos fiat investitura.
22. Subinfestat[i]o non praejudicat agnatis vel substitutis.
23. Nec superiori patrono.
24. Sed investitus recursum habet contra subinfestatantem.
25. Quid de ceteris consuetudinibus?
26. Quomodo accipiendum illud, sic volo, sic jubeo, tuncque tenaciter verbis inhærendum.
- Interpretatio certæ consuetudinis Alvernia.
- Judices acribodiceæ.
27. Q. 6. Thema multiplex.
28. Patronus non potest dividere con-

cessionem vassalli.

Non obstante processu petitorio vel rescissorio, potest actor petere contractum & reo possidente interim observari.

Patronus non potest præscribere contra vassallum.

29. Q. 7. Quid si vassallus subinfestat feudum vel partem mediante summa pecuniæ?
- Quomodo vassallus obviare potest juribus patroni?
30. Refert an pars feudi vendatur aut donetur: an vero in feudum vel censum concedatur.
31. Nulla jura debentur de subinfestat[i]one vel concessione in censum, etiam mediante pecunia factis.
32. Patronus non potest dismembrare feudum dominans vel ejus jura in præjudicium vassalorum.
33. Patronus vendens feudum dominans potest retinere jura releviorum ad vitam.

* Qui hujus §. partem hodie facit.



Ic §. magnam quæ se fert obscuritatem, similiter & §. eod. * infra 41. quorum materiz ad invicem permiscetur, & non potest recte alter intelligi sine altero. Et novitius olim multum super eorum intellectu laboravi, sed modo utrumque Deo duce clarum & perspicuum reddam. Et gratia facilioris intelligentiz nolui mutare in sumario, nec mutabo in discursu verba textus.

1. Et dico primo, quod dismembratio nihil aliud est quam separatio totius corporis feudi à capite, vel membrorum seu partium feudi à capite suo, vel ab invicem sive à corpore feudi. Et hic caput feudi voco feudum dominans, corpus feudi voco totum ipsum completum feudale, quod sub nomine unius feudi tenetur & recognoscitur, & habet partes æque principales, ut sunt fundi domanii: & partes subalternas, ut sunt subfeuda censualia, & vassalica prædia à feudo dependentia. Unde * triplex est dismembratio, quædam à capite: quædam à corpore: quædam à capite & corpore simul.

* Prima est, quando totum ipsum feudum recognoscitur ab alio, & sic separari attentatur a capite suo dominantis. * Secunda est, quando de uno feudo fiunt duo vel plura feuda, ab eodem tamen veteri patrono semper recognoscenda, hic enim nihil separatur à capite dominante, sed tantum corporis sive feudi membra, seu partes integrales s. parantur ab invicem, & transeunt in alia corpora vel feuda. Tertia * est, quando pars feudi tanquam feudum separatim recognoscitur ab alio: tunc enim illa pars primum separatur à corpore feudi: deinde separatur à capite dominantis, vel separari attentatur. Sub his tribus speciebus continentur singulæ dismembrationes prohibitz, prout hic prohibetur eas fieri nisi damnum patroni non consentientis. Modo penetrando fluctus æquoris hujus materiz,

2. Quæro primo, tres coheredes vel legatarii,

vel emptores ejusdem feudi, sive cum societate, sive sine societate communes, diviserunt in invicem feudum per regiones æquis portionibus, utrum valida & rata sit hujusmodi divisio? Et primo frustratoria videtur hæc quæstio, quum sit casus in l. imperialem §. præterea ducatus, de prohib. feud. alien. per Feder. in mib. feud. ubi dicitur quod feudum dummodo non sit de regalibus & exceptis, libere & sine domini consensu dividi potest inter consortes mutuo eorum consensu, & quamvis Panorm. in consil. 82. *quantquam in his dubiis, col. pen. ver. ego tamen notanter lib. 1. teneat omnium convassalorum consensum & concordiam requiri, ad hoc ut feudum etiam inferius dividi possit, & quod non sufficiat unum ex eis provocare ad divisionem, imo quod uno eis dissentiente fieri non possit, per textum in d. §. præterea, ibi si consortes voluerint. & sequitur Felin. in c. quæ in ecclesiasticarum, collat. penult. de consensu. Hippol. de Marfil. in singul. 9. Alberti. Pen. in consil. 66. col. 2. tamen in contrarium est veritas, etiam in terminis dictorum usum feudalium quod uno ex vassallis provocante, possit etiam aliis invitis etiam sine consensu domini divisio fieri per d. §. præterea. Nec obstat dicta clausula, si consortes voluerint, quia ex ea non debet inferri argumentum à contrario sensu contra jus commune & ita decidit & respondet Alexand. in consil. 7. in consultatione, consilio 25. attentis narratis, collat. 3. libro quinto. Socy. consil. 228. in quest. collat. 2. lib. 2. Francisc. Cur. senior. consil. 68. per tres collat. Jal. in l. stipulationes non dividuntur col. 18. Francisc. in tract. feud. part. 1. 3. 4. & par. 4. num. 125. Philip. Deci. in ca. providentiam, collat. 5. in fin. de offic. deleg. & apud nos expeditum est dividi posse absque eo quod patronus aliqua relevia vel alia jura utilia petere possit etiam in feudis Vulquecini, ut plenè diximus supra §. 31. qu. 17. In contrarium tamen videtur hic textus, saltem quando agitur de divisione fienda non alternis vic-*

* Triplex dismembratio.

* Dismembratio à capite. quid?

* Dismembratio à corpore, quid?

* Dismembratio à capite & corpore simul, quid?

bus & per tempora, sed per loca & regiones, hoc enim fieri non potest nisi pars à parte separetur & dividatur realiter & ad oculos, & sic corpus feudi dismembratur in secunda specie, quia membra separantur à corpore & ab invicem, quod videtur prohibitum saltem, sine consensu domini per generalitatem hujus textus.

* Fieri potest divisio feudorum, sed non feudi,

3. Respondeo. Aut * divisio fit hoc modo, quod quilibet pars dividens sit feudum per se, & sic titulus feudi dividitur, & non potest fieri sine consensu patroni, quia esset dismembrare feudum in secunda specie, & de uno facere plura, & hoc nullo modo spectat ad vassallos, sed solum spectat ad patronum, cujus destinatione ab initio tempore primæ infeudationis feudum constituitur: sed ex post facto spectat ad patronum & vassallos simul, & sine eorum communi consensu non potest fieri sectio vel divisio feudi in plura feuda. Aut vero divisio fit salva ratione ejusdem feudi, & hæc inter convassallos citra consensum patroni, imò etiam eo invito est permissa. Possunt igitur vassalli libere dividere feudum, seu verius fundos & res feudi inter se, remanente semper uno feudo & una fidelitate, sive unico titulo ejusdem feudi, & hoc non est contra hunc textum, quia nulla fit sectio feudalitatis: sed non possunt dividere feudum ipsum in plura feuda, & hoc est quod diximus supra §. 2. gloss. 4. num. 32. quod vassalli invito patrono possunt dividere fundum, & non feudum, & quod possunt singuli pro portionibus suis justa offerre & investiri tanquam de parte quota vel integrali unius feudi, sed non tanquam de feudo separato. Ad unam etiam feudalitatem, & unum catalogum præstandum cogi possunt, nisi patronus separationi & sectioni feudi auctoretur.

4. Secundo queritur. Quando dicitur patronus consentire & auctorari sectioni feudi? Respondeo non eo ipso quod unum ex vassallis recipit in fidem pro portione sua feudi pro diviso: quia eo ipso quod recipitur tanquam de parte feudi, præsupponitur & conservatur unitas ejusdem feudi consistentis in pluribus portionibus divisibilibus ab invicem respectu loci, sed non respectu tituli, qualitatis & unitatis ejusdem feudi, & in dubio nunquam censetur facta sectio feudalitatis, nec multiplicatio in diversa feuda. Sed si patronus scienter reciperet unum ex vassallis in fidem talium hærediorum tanquam de feudo per se, censetur consentire, ut deinceps esset feudum separatum: tunc si patronus esset ignorans, imò non sufficeret, hoc fieri per modum simplicis recognitionis & renovationis antiquæ & investituræ: quia illa non fit animo aliud de novo disponendi, & semper in ea apponitur vel subintelligitur clausula salvo jure, per ea quæ late diximus supra §. 1. gloss. 5. & infra §. 63. Sed opus esset facere per modum novæ dispositionis, prout in veritate hoc casu non est renovatio nec continuatio antiquæ investituræ, sed nova infeudatio & investitura, ex quo agitur de inducenda nova qualitate & novo titulo feudi per se subsistentis. juxta notata per doctores in *l. jus antem civile. ff. de just. & jur. in l. more ff. de jurisdic. omni judic.* & hoc respectu feudum novum rectè dici potest.

* Ad qualitates addita faciat feudum novum.

5. Circa quod advertit, quamvis passim dicant doctores feudum * esse novum, ubicumque nova qualitas, & nova conventio est addita, ut per Matth. de Afflic. in decis. Neapol. 112. col. 2. ubi multa ad hoc cumulat: tamen hoc non est verum nisi respectu qualitatis additæ dumtaxat, ita quod si aliàs totum feudum erat feudum antiquum, vel ut vocant proprium, ista portio erecta in feudum per se censetur feudum antiquum vel proprium quantum ad successiones & alia jura antiquorum prædiorum ut prius: quoniam nova investitura quantum ad alia vigorem antiquæ non cernat, ut notat Alvarot. in cap. unico. num. 8. de vassall. decrep. arar. nec etiam aliquid immutat respectu eo-

rum quorum interest qui non consenserunt, ut notant Bal. Alvar. Præpoi. inc. 1. an Agnar. vel si. desuæct. in usib. feud. Alber. Brun. in conf. 8. & cons. seq. inter cons. feudalia.

6. Tertio queritur. Pone feudum spectans ad tres fratres consistere in castro & duabus aliis mansionibus cum certo dominio & plurimis subfeudis & censuilibus prædiis. Ex divisione fratrum antiquiori adjudicatum est castrum cum cæteris prædiis & subfeudis: Secundo fratri obvenit una mansio cum certis terris & subfeudis: Tertio fratri altera mansio cum reliquis terris & subfeudis, prout sæpe inter convassallos dividentes, subfeuda dividuntur & assignantur. Utrum valeat hujusmodi divisio & assignatio subfeudorum? Hæc questio superflua videtur & decisa per ea quæ late diximus supra §. 16. usque ad numer. 23. ubi probatum & conclusum est, quod etiam secundogeniti succedunt & habent partem in subfeudis & juribus censuum dependentibus à feudo communi, & hoc nedum in commoditate, sed etiam in proprietate, & exercitio jurium dominicalium pro rata juris & patroni quam habent in feudo dominantis. Si igitur sint communes de juribus dominicalibus & subfeudis & in subvassallis: & tamen per jura vulgaria non tenentur remanere in communi, igitur possunt dividere, ergo cuique eorum certos vassallos seu certa subfeuda adjudicare. Sed contra opponitur, quod hic esset multiplex dismembratio, quia singula subfeuda moventur à castro tanquam à capite & loco dominantis, sub cuius titulo & denominatione sunt infeudata solita recognosci, & sic castrum est caput & velut origo subfeudorum: si igitur agatur, ut hujusmodi subfeuda moventur & discedunt recognoscantur à certa alia mansionis, sive sub denominatione illius mansionis, necessario separantur à proprio antiquo & naturali capite, & alii tanquam subditio, & minus digno capiti subjiuntur, & sic quot sunt subfeuda dissepata à castro, tot sunt dismembrationes à capite castri. Quinetiam ipsum castrum tot patitur membrorum suorum subalternorum dismembrationes, quæ omnia sunt contra hunc textum. Præterea ut diximus supra §. 1. gloss. 3. qu. 3. non potest patronus retento loco dominantis alienare patronatum, nec transferre vel cedere vassallum suum aut subfeudum in alium sine consensu vassalli, ut tenet Joan. Fab. in §. unico. circa medium instit. de assigna. liber. imò etiam si maxime vassallus consentiat, adhuc si patronus superiorem patronum habeat, non potest hujusmodi sectio & immutatio jurium & qualitatum feudi fieri sine consensu superioris patroni, cujus interest statum & dispositionem clientelæ suæ non alterari nec permutari. Et pro hac parte concludo per ea quæ late deduxi in d. gloss. 3.

7. Nec obstat quod diximus supra §. 16. quæst. 5. num. 19. secundogenito, habere partem pro rata in subvassallos: quia est verum in quantum pro rata sunt domini feudi dominantis, & ad hoc ut primogenitus jure præcipui vel primogenituræ non auferat omnes subvassallos & censuarios, quia consuetudo non dicit & non veniunt appellatione manerii: unde in divisione feudi vel hæreditatis habetur ratio subfeudorum ad commodum secundogenitorum, & eorum portionem augendam: licet non habeatur ratio manerii seu præcipui. Sed non sequitur quod possint sive dividendo, sive aliter agendo deteriorem facere conditionem subvassalorum, & eorum mutare statum. Possunt igitur omnes hæredes simul, vel unus nomine omnium, exigere fidelitatem à subvassallis præstandam sub denominatione & ad causam talis castri modo solito, & secundum formam infeudationis & antiquarum investiturarum, sed quemadmodum non possunt exigere singuli singulas fidelitates, ut probatum est supra §. 2. gloss. 4. qu. 8. ita non potest unus ex eis prætextu divisionis & assignationis libi factæ aliquid exigere solo suo

suo proprio nomine & ad causam certæ inferioris mansionis à qua subfeudum non dependet, & sub cuius nomine nunquam fuit recognita, & quascumque cessiones vel delegationes habeat à coherentibus, non valent hoc respectu, & alioquin ceterentur subfeuda, quandam mutationem status & capitæ * diminutionem pati, si ab antiquo & proprio capite abscinderentur, & alteri novo & minus digno subjicerentur.

8. Et hoc etiam supremus princeps invitis vassallis non potest facere, ut dictum est in d. gloss. 3. Facit quod notant Hosti. Joan. Andr. Panorm. Fely. in cap. dilecti filii, de major. & obed. & expressim quod vult And. Iser. in l. imperialem §. praterea ducatus, de prob. feud. alien. per Federic. col. 5. in fi. ubi dicit quod homines & vassalli domini regis, possunt intercedere ne in alium transferantur, & iuste causari quod nolunt esse vassalli alterius quam regis, & quod eorum interest alteri non subjici, & quod rex non potest eos alii donare. Nec obstat de usu quorundam privatorum, quia est * abusus imperitorum, qui non facit jus, nec interpretationem juris, quia si in quæstionem deducatur, non observatur, sed reprobat à peritis, Dico igitur subfeuda invitis subvassallis non posse dividi vel separari à castro vel mansione à qua dependent, & solita sunt recognosci. Unde si producat ad divisionem feudi dominantis, necesse est quod subvassalli sequantur eum quem sequitur castrum vel principalis mansio. Poterit etiam & debet secundogenitis major hac ratione pensatio fieri in reliquis bonis, vel in summa pecuniæ, vel etiam in majori portione domanii feudi dominantis, quia non est inconveniens quòd secundogeniti renuncient omni juri, quod habent in subvassallos & censuarios in favorem primogeniti retinentis integram mansionem, & quòd pro hac renunciacione & cessione accipiant proportionabiliter majorem partem in dominio feudi dominantis, prout esset inconveniens primogenitum renunciare juri certorum subvassalloorum in favorem secundogenitorum nihil habentium in castro vel mansione à qua eadem subfeuda dependent.

9. Quarto quæro, Quid si vassallus recognoscat feudum ab alio quàm à vero patrono? Respondeo, in terminis consuetudinis nostræ feudo non privatur, quamvis si id scienter & sponte faciat adprime mereatur, ut supra §. 43. qu. 46. Sed recognitio non valet, tanquam totalis dismembratio à capite, in tantum quod per talem recognitionem nullum sit præjudicium vero patrono, nec in proprietate seu directo dominio, seu in possessione civili feudi vel quasi possessione civili & naturali superioritatis feudalis, sive juris patronatus. Adverte tamen quia hæc est uberrima materia, & effusa repetitione digna, utque quàm paucissimis verbis, totius rei summam quantum ad feudalem dumtaxat materiam resolutivè complectar, * quatuor casus distinguo.

* Quandoque quis recognoscit rem propriam liberam & alaudialem, in feudum ab alio tanquam à patrono, & hæc non est materia hujus §. Plene scripti supra gloss. 5. & §. 12. & infra §. 69. ubi conclusio est quod simplex * recognitio vel receptio in feudum, (videlicet quæ fit tanquam de re tali, scilicet feudali, vel tanquam de re concedentis,) non valet nisi ad probationem: ceterum non præjudicat nec in proprietate nec in possessione, salvo eo quod dixi de possessione, nisi ultra simplicem recognitionem vel confessionem transeat ad actualem præstationem homagii, & solutionem jurium mutatione occurrente: quoniam per hos actus restituitur recipiens in possessione vel quasi directi domini, & juris patronatus feudalis per notabile Anthonii de Butr. in cap. fin. collat. 18. versic. ex his deciditur. de caus. possess. & propri. & per triginta annos cum bona fide præscribere & acquirere poterit omne jus feudale, per notata in dicto §.

Tom. I.

7. si vero quis recognoscat vel recipiat in feudum tanquam rem propriam, id est sciens esse suam, etiam volens effici feudalem, & sic animo alienandi directum dominium, & retinendi utile sub onere & conditione feudali, statim valet dispositio tam respectu proprietatis quàm possessionis, ut in dicto §. 1. gloss. 5. num. 21.

10. * Quandoque quis rem suam censualem recognoscit ab eodem domino in feudum, vel è converso rem suam feudalem in censum, & tunc siquidem fit simplex recognitio, tanquam de re tali qualis recognosci ur, non immutatur qualitas rei, nec respectu domini, nec respectu onerum, nec respectu possessionis. Salvo respectu possessionis nisi subsequantur possessiones reales conformes recognitioni, quæ tamen tanquam * erronea cedit veritati prioris investituræ vel concessionis ea probata, quia simplex recognitio seu renovatio non disponit nec immutat statum rei, ut not. in l. Si aliquam rem. ff. de acquir. vel amitt. poss. Guid. Pap. in decis. Delphi. qu. 272. sed tantum probat sicut confessio inter eosdem, & non contra tertium, ut notat Zeuzeli; & post eum Joan. de Imol. in cle. col. 8. ver. quæro an recognitio. de jur. jur. Stephan. Bertran. consil. 253. hospital. lib. 2. & in consil. 1. collat. 3. & 5. consil. 54. recognitio. lib. 3. Unde probata prima investitura vel concessione, ei statur, & recognitio sequens, quatenus contraria est, tanquam erronea rejicitur, ut tradit Bald. 1. de feud. Gar. & Castal. in sibus feudorum. Paul. in consil. 375. quando constat lib. 2. Bal. & alii in cap. in consil. 191. visis & diligenter col. 2. lib. 2. Jacob. de S. Georg. in investit. in verb. dicitur vassalli promiss. recogn. dict. feud. col. 4. versic. insuper quæro. Francisc. in secunda parte feudo. quæst. 7. & in consil. 1. numer. 8. Deci. consil. 184. 363. in fi. Alber. Brun. in consil. 1. in fine cons. 25. in si. inter cons. feudalia.

11. Si vero hujusmodi recognitio fiat tanquam de re alterius qualitatis, animo novum statum rei inducendi, tunc est nova dispositio, per quam status rei mutatur, dummodo fiat ab habentibus potestatem, & non prohibitis. Numquid igitur mutuo consensu domini directi & domini utilis fieri potest ut res feudalis sit censualis, vel contra, res censualis in feudum erigatur? Breviter dicendum, quod sic inter eosdem & respectu aliorum qui ab illis habituri sunt jus vel causam, sed non respectu superioris habentis interesse, nisi is etiam consentiat, unde si vassallus ratione feudi sui habens subvassallum, convenerit cum eo ut subfeudum converteretur in censum, & de cætero non moveatur, nec recognoscatur feudaliter, sed censualiter sub certo annuo censu, superior patronus potest improbare, & eos cogere ad reducendum & reponendum in pristino & antiquo statu subfeudi, quia sua interest, quoniam majora sunt jura & commoda subfeudorum quàm censualium prædiorum, imò si è converso actum esset, ut census converteretur in feudum vel in subfeudum, quamvis id sit utile superiori patrono, tamen puto quod possit impedire, ad hoc ne antiquus feudi à se moventis status, & descriptio veterum catalogorum immutetur, * Quandoque autem vassallus totum domanium feudi sui, vel ejus partem concedit in subfeudum vel in censum, vel in redditum: & dicemus statim in quæstione sequenti.

12. * Quandoque recognoscit feudum vel partem feudi sui ab alio; Et hæc est quæstio nostra, & dico quod si verus patronus vel dominus directus prius amiserit possessionem vel quasi juris sui, tunc per hujusmodi actus vassalli bene acquiritur & transfertur possessio vel quasi superioritas feudalis in eum qui recognoscitur, qui bona fide & longissimo tempore poterit sine alio titulo contra verum dominum præscribere & acquirere jus patronatus feudale. Nec quantum ad hoc requiritur alia scientia vel patientia veri domini ex quo non possidet, quia omnia jura quæ dicunt quasi posses-

C C C C

* Feuda nō debent capite minui etiam in principe.

* Usus imperitorum non attenditur.

* Distinctio quatuor casuum. * Primus casus.

* Recognitio simplex probat, nō tamen præjudicat in proprietate vel possessione.

* Secundus casus.

* Recognitio erronea.

* Tertius casus.

* Quartus casus.

tionem jurium non acquiri nisi sciente & patiente vero domino, intelliguntur de domino & possessore vel simplici possessore, qui potest possessionem transferre vel amittere, non autem de simplici domino, qui nullam possessionem habet, ut notatur per Bald. & omnes in l. 2. C. de serv. & aqua. Si vero vetus patronus & dominus directus adhuc erat in possessione vel quasi superioritatis feudalis, tunc fit conclusio, quod per hujusmodi actus non dismembratur etiam simplex possessio vel quasi, nec dominus illam amittit, nec recognitus illam acquirit, quantumcumque vassallus sacramentum fidelitatis præstet & jura solvati quem de novo recognoscit, nisi verus & antiquus dominus vel ejus hæres sciat & patiatur, quia semper in quaerenda possessione alicujus juris, requiritur scientia possessoris, l. 2. in fi. ff. de servi. rust. prædio. l. 2. & ibi Bald. col. 4. in fi. ver. no. regulam. C. de serv. & aqua. jus autem patronatus feudale quamvis in proprietate directa consistat, tamen magis accedit juri & quasi possessioni incorporali, quam possessioni rei corporalis, per ea quæ scripsimus supra §. 1. gloss. 6.

13. Sic in simili decidit Inno. in c. dilectus de capell. monacho. quod si quis alienos subditos fecerit abjurare jurisdictionem prioris domini, & ab eis juramentum fidelitatis exegerit, & confessionem quod sunt homines sui, etiamsi illi sponte hæc præstiterint, non privatur dominus possessione sua, nec aliqua possessio vel quasi transfertur in recognitum, nisi ceperit jurisdictionem exercere & dominus prior possessor scienter passus sit subditos illi tanquam domino obtemperare, ut notant Imol. Joan. And. & alii in c. conquerant de offic. ordin. in c. olim 3. de resti. spolia. quoniam quum * tales subditi non possideant, sed possideantur, nullam possessionem vel quasi in alium transferre possunt. Bart. in l. quod meo. in princ. col. fin. ff. de acquir. vel amitt. possessio. latè tradit Per. de Anch. in repet. c. sine possessione c. 25. 26. de reg. jur. in 6. sic in proposito quod ad jus feudale superioris attinet, vassallus non possidet, imo nec detinet, sed magis & vere possidetur & detinetur ab alio: igitur nullam superioritatis feudalis possessionem vel quasi transferre potest in alium.

14. Quod amplio, nedum per actus fictos, sive per actus verbi recognitionis & præstationis sacramenti, sed etiam per actus reales: nedum per solutionem jurium utilium, sed etiam de facto inducendo eum quem de novo recognoscit in feudum, tradendo ei illud realiter jure domini directi & superioritatis feudalis possidendum, quia quamvis is qui nomine alieno possidet ut colonus, qui non potest de facto privare dominum possessione sua per actus fictos, puta conductionis & solutionis mercedis, ut notant Bartol. & alii in l. si colonus, in l. quamvis §. 1. ubi text. ff. de acquir. vel amitt. possess. no. Cano. in fi. de offic. vicarii in 6. possit tamen de facto privare dominum possessione per traditionem realem, ut in l. 3. §. quod si servus. ff. de acquirenda vel amittenda possessio. Bart. & alii in dist. l. si colonus salva conditione, ex l. si. C. de acquir. & retin. possess. tamen vassallus non potest hoc facere, quoniam nullomodo incumbit possessioni feudi nomine domini, sed suo nomine naturaliter possidet: dominus autem similiter per seipsum possidet, & ejus possessio civilis feudi, & quasi possessio civilis & naturalis juris feudalis, non requiescit in vassallo, nec in ejus ministerio, sed in solo domino: sicut proprietarius per seipsum, & non ministerio usufructuarii civiliter possidet fundum fructilem, unde sive fructuarius violenter dejiciatur, sive de facto alii vendat fundum & realiter tradat, non privatur dominus possessione sua, ut notant Bart. & alii in l. peregre §. quibus explicitis. ff. de acquirend. vel amitt. possess.

15. Conclusionem nostram limita, nisi postea muta-

tionibus feudi occurrentibus, verus dominus & possessor desineret omnino uti jure suo, & scienter pateretur hunc de novo recognitum prehendere feudum, fidelitatem & relevia exigere, & ceteros dominicales actus exercere, quia tunc amitteret possessionem suam & transferretur in exercentem, quia etiam longissimo tempore sive alio à prædictis titulo, vel longo tempore cum certo justo titulo præscribere & acquirere poterit omne jus patronatus feudale. Et sic feudum dismembrabitur à veteri capite suo, & in aliud transferretur, sed hoc non fit factò vassalli, quoniam non posset per hunc textum sed potestate legis, & negligentia veri patroni, qui censetur in eum alienare quem patitur præscribere. * l. alienationis verbum. ff. de verb. signifi. reliqua amplissimè hujus materiz quasi possessionis & præscriptionis jurium habebis infra tit. 3. & 4.

16. Quinto quæro, Vassallus possidens feudum consistens in domo & centum jugeribus terræ in dominio, & ducentis jugeribus in censu modico & annuo: concessit in feudum vel melius subinfeudavit in subfeudum quinquaginta jugera dictæ terræ cum centum jugeribus dicti census. Utrum valeat hujusmodi contractus & concessio? Et videtur quousic, sive de jure, & secundum antiquos usus feudorum, sive de consuetudine nostra quaeratur. Et primo, hoc est indubitatum secundum usus feudorum de quibus in tit. quali. olim. poter. feud. aliena. §. 1. & d. l. Corradi. §. 1. & per quos fiat invest. §. 1. ubi sunt textus aperti, licere vassallo * subinfeudare sine re & sine fraude, honestè gratis & non capiendo pecuniam, ut ibi Matth. de Althet. sentit non permiscendo occultam venditionem, vel aliud in fraudem patroni. gloss. & omnes feudista. in c. 1. §. præterea & cap. Corrad. in l. imperialem. §. illud de prohib. feud. alie. per Federic. in usib. feud. Bal. in cap. 1. de contro. inter me & domi. de porr. feudo. super urb. sive alienavis. & in c. 1. §. 1. per quos fit invest. in usib. feud. gloss. in cap. qua in ecclesiarum in verb. feud. & ibi latè Fely. c. 27. 28. & 29. cujus dicta nolo referre. de consi. Bal. in consi. 16. facti evidentia. in fi. lib. 1. consi. 265. super eo. lib. 5. latè Ludovic. Roman. l. in concedendo. num. 4. cum seq. ff. de aqua plu. arcen. Panorm. & alii in c. ex transmissa de foro competent. Panorm. in c. cum apostolica. de his que fi. à pralat. si cons. cap. Guid. Pap. in Deci. Delph. 162. Jacob. de S. Georg. in invest. in verb. de feud. col. 6. vers. an autem. ubi post. Jaco. de Bell. in c. 1. qui feud. dare poss. ampliat etiam ad feudatarium ecclesiæ, & bene. In quantum tamen ibidem limitat in feudo * decimali, non servatur hæc limitatio in hoc regno, nec feuda decimarum diverso jure censentur ut diximus infra §. 68. Idem latius tenet Jaco. in ver. ita etiam quod ips. vassal. per totum Francisc. in 4. part. feud. num. 83. Jason in l. ex contrario col. 15. ff. de acquirend. vel amittend. posse. in consi. 235. lib. 2. Alberic. Brun. in consi. 111. inter consi. feudalia. Sic emphyteuta potest concedere in emphyteusim sine domini consensu glossi. §. adeo instrum. de locat. quam veram dicit Ludov. Roman. in l. in concedendo. num. 5. de aqua plu. arcen. Et hæc tanquam insigniora loca pro copiz studiosis ceteris vix numerabilibus ommissis tetigisse sufficiat.

17. Secundo videtur idem multo fortius apud nos, attenta generali consuetudine regni, quod feuda sunt patrimonialia & multo magis in terminis hujus consuetudinis nostræ, quoniam ut infra * §. 41. licet vassallo quicquid libuerit disponere de feudo citra dimissionem fidei etiam inconsulto & invito patrono, & absque eo quod patronus conqueri vel aliquod emolumentum petere possit: sed quando vassallus subinfeudat nullo modo dimittit, imo retinet solidam fidelitatem, & remanet vassallus totius feudi, & integrè clientelari conditioni (bnoxius ut prius, & est totum. Ad hoc optime facit quod notant Bar. Soc. in consi. 256.

* Subditi non possident, sed possidentur.

* Vassallus potest subinfeudare.

* Feudum decimali.

* Hic §. 215 veteris consuetudinis hodie facit partem hujus paragraphi.

*In presenti. conf. 261. p. ult. in presenti lib. 2. ubi dicit quod lata est differentia, an emphyteuta transferat omne jus suum in alium, non retinendo jus recognoscendi dominum, quamvis certam pensionem retineat super recipiente, qui debet dominum directum recognoscere: an vero retento jure suo emphyteuta concedat alii in emphyteusim: quia primo casu concedens non remanet emphyteuta, sed solus recipiens est novus emphyteuta; sed in secundo casu, primus remanet emphyteuta ut prius: sed recipiens est subalterus emphyteuta, & sic sunt duo domini utiles subordinate & diverso respectu, & ibi dicit Soci. hoc non esse inconueniens juxta doctrinam Joan. Fabri in §. adeo. c. 1. instit. de loca. quem refert & sequitur, de quo etiam dicendum est, ut explicuimus supra §. 1. gloss. 7. ita etiam in presenti dicendum est, quia si vassallus totum feudum in alium transfert non retenta fidelitate & jure recognoscendi patronum suum, desinit esse vassallus, & recipiens vassallus efficitur: sed si retenta fide & jure vassallagii concedat ad onus feudi erga se, recipiens efficitur vassallus vassalli, & quia hoc fit sub eadem dependentia feudali, nulla videtur fieri dismembratio: fit tamen aliqua, unde non tenet respectu patroni & in ejus præjudicium nisi consentiat. Super hoc consuetudines locorum vario modo loquuntur, sed pro resolutione dico, quod nostra consuetudo in effectu conformatur prædictis usibus feudorum compilatis per Obertum, & communi omnium scribentium doctrinæ. Ex qua quatuor conclusiones ad resolutionem questionis nostræ facientes, excerptam. * Prima: feudum vel in totum vel in parte subinfeudari potest à vassallo, domino irrequisito & non consentiente tribus concurrentibus. Primo, quod hoc fiat sincere & sine fraude. Secundo, quod infeudetur ei, qui sit similis conditionis & qualitatibus ad obsequendum patrono, vel melius, ut inquit Bal. in *Authent. nisi rogati. in fi. 2. col. C. ad Trebell.* Tertio, quod sub eisdem pactis & conditionibus, & hæc duo comprehenduntur in primo. Ita tradit *gloss. in cap. 1. §. 1. præterea. dis. Conrad.* ubi omnes doctores sequuntur, & in c. 1. §. 1. *per quos fiat invest. & in locis supra allegatis.* & sic hujusmodi infeudatio non censetur alienatio. Textus in d. §. 1. *per quos fiat invest.* utpote quum infeudans remaneat vassallus ut prius.*

* Prima conclusio.

19. Et hoc de validitate infeudationis in se, sed de ejus effectu sequitur conclusio * secunda. Si feudum sit hæreditarium, hoc est ad hæredemmero jure hæreditario devolvendum, puta feudum novum, vel ex tenore investituræ pro hæredibus & habentibus causam concessum, & tunc filius sive alius hæres vassalli non potest infeudationi contravenire, sed ei stare tenetur, & valet & tenet infeudatio (aliàs non fraudulenta) respectu infeudantis, & omnium ejus hæredum vel quorumcunque successorum & causam habentium: sed non valet in præjudicium patroni, quia finito feudo & resolutio jure vassalli datoris, resolvitur jus acceptoris, scilicet subvassalli, & sic totum feudum una cum eo quod fuerat infeudatum libere ad patronum revertitur, ut tenet Spec. in tit. *feud. §. quoniam. qn. 38.* & Feli. in *cap. qua in ecclesiarum. col. 26. ver. tertia declaratio.* ubi allegat Bal. post Jac. Bell. in c. 1. §. *rursus. col. 1. vers. sed pone miles. de cons. over. invest. in c. 1. in princ. de alien. feud. in n. s. feudorum. & in c. ceterum. col. si. de judic.* sed Bal. in d. *locis, excepto d. c. ceterum,* non loquitur specialiter de infeudatione, sed generaliter de concessione quæ resolutio jure datoris resolvitur, quod tamen etiam in subfeudatione habet locum, & sic est vera conclusio, & ita specialiter in subfeudo quod simul resolvatur & redeat ad dominum, decidit Bald. in d. *conf. 16. in fin. lib. 1. consil. 265. lib. 5.*

* Secunda conclusio.

20. Hanc conclusionem limita & modifica nisi subvassallus sit paratus servire superiori patrono, & ab eo feudum recognoscere, quia tunc tenetur dominus eum

recipere, & efficitur vassallus immediatus patroni. Textus in *cap. 1. §. si. in si. qualis. olim. poter. feud. alien. & tradit Bal. in d. c. ceterum. col. si. vers. quæro si vassallus primus.* ubi dicit hoc procedere ex æquitate speciali, temperante rigorem regulæ resolutio jure datoris, & c. idem Bald. in c. 1. §. *rursus. quib. mod. feud. amitt. in n. s. feud.* Quod sublimo primo, ut procedat ad limites subfeudationis, ut si media pars vel alia portio feudi fuerit subinfeudata, solum illud remaneat & recognoscatur in feudum immediatum, non autem quod subvassallus remittatur ad totum feudum, nisi totum fuerit subfeudatum, quia textus d. §. 1. *in si.* aliud non intendit, nisi quod extinguatur, sed conservetur jus vassalli, & quod incipiat in jure sibi concessio esse vassallus immediatus. Sublimo secundo, nisi feudum resolvatur propter ingratitudinem seu feloniam primi vassalli, quia tunc revertitur integrum feudum ad patronum, prout ab eo vel prædecessoribus suis fuit concessum, resolutis quibuscumque oneribus aut concessionibus per vassallum vel prædecessores factis, & à patrono specialiter non approbatis. Et hoc in terminis dictorum usum feudorum, in quibus non est dubium respectu servitutis impostæ vel concessionis ad livellum vel similitum, ut in d. §. *rursus. & c. 1. §. quid ergo. de investit. de re. alie. fac. cum similibus.*

21. Sed respectu infeudationis aliud videtur. Est textus in dict. §. 1. *in si. per quos fiat invest.* ubi dicit quod sive obitu vassalli sine filii, sive refutatione, aut alias etiam propter culpam revertatur, quod admittitur subvassallus ad recognitionem patroni: & sic videtur quod etiam propter feloniam vassalli non resolvatur jus subvassalli volentis patrono obsequi. Unde Francisc. in *tract. feud. part. 4. num. 85.* tenet simpliciter locum esse d. §. 1. *in si.* indistincte quocumque modo feudum resolvatur: sed dicendum est quod d. §. 1. *in fin.* in quantum loquitur de culpa, debet intelligi de alia quam de feloniam, sive delicto commisso in personam patroni, puta de culpa non petentis investituram infra annum & diem, vel de delicto commisso in alium quam in patronum. Ratio, quia in culpa cadente in delictum per ingratitudinem commissum in patronum specialis est provisio in c. 2. §. §. *denique, qua fuit pri. caus. benefic. amitt.* quod feudum debet ad dominum reverti in ultionem injuriæ. Et sic generalis sermo de culpa in d. §. 1. *in si.* non debet extendi ad specialem provisionem d. §. *denique:* videlicet in culpa qualificata & cadente in feloniam per notat in *l. doli clausula. ff. de verb. obligat. in l. toto in re. ff. de reg. jur.* item probat, quia hoc casu etiam agnati qui ex lege feudali vocantur, excluduntur: text. in d. §. *denique.* Igitur multo fortius excluduntur quicumque jus vel causam habentes à solo vassallo, etiam per infeudationem, tum etiam citra delictum finito jure vassalli morientis sine filiis, feudum integrum revertitur ad agnatos excluso subvassallo, ut statim dicitur: sed in casu nostro patronus agnatos vincit & excludit subvassallum per regulam *l. de accessionibus. ubi glo. & Bar. ff. de divers. & tempora prescript.* & hoc nota ad singularem & novum intellectum d. §. *in si. per quos fiat invest. quia alii non tangunt.*

22. * Tertia conclusio. Si sumus in terminis in quibus debet feudum devolvi ad agnatos, ut in feudo simpliciter concessio & antiquo, & vassallus moriatur sine filiis, tunc feudum integrum devolvitur ad agnatum proximum resoluta omni dispositione facta per defunctum: etiam si infeudatio fuerit facta sub qualitatibus primæ conclusionis, & est ratio, quia in feudo paterno vel antiquo non valet quæcumque alienatio vel dispositio facta per vassallum in præjudicium agnati. Textus in c. 1. §. *hoc quoque. de success. feud. in c. 1. §. Titius. l. si de feu. de.*

* Tertia conclusio.

sumit. *contro. si inter do. & agna.* quod procedit etiam si factum sit consensu & auctoritate patroni. Textus in *d. §. hoc quoque & in c. 1. de alien. feu. pater. in princip.* hinc in terminis conclusionis nostræ decidit Andr. Her. inc. 1. §. 1. c. 1. *per quos fiat investit.* quod infeudatio non valet nisi in vita infeudantis dumtaxat, & quod post ejus mortem proximus agnatus revocat jure proprio, quantumcumque aliàs sine fraude facta sit, & sequuntur ibi Alvaror. & Præpos. *col. si.* Idem etiam decidit Bal. in *d. consi. 16. in fin. lib. 1. & consi. 265. lib. 5.* Ex quibus etiam verificatur multo fortius quarta conclusio, quod si feudum jure contractus devolvatur, non valet infeudatio nisi ad vitam infeudantis, juxta notata in *l. peto. §. 1. ff. de leg. 1.* nec sequens in gradu tenetur stare, nisi forte consenserit, vel sit hæres infeudantis, quia tunc stare tenetur sicut & in conclusione præcedenti tacite intelligitur. Modo dico quod consuetudo nostra præfatis conclusionibus conformatur, salvo quòd apud nos feuda sunt patrimonialia & ad libitum alienabilia, sine tamen præjudicio patroni. Et primo de prima conclusione patet, quia illa tria non sunt nisi unum, videlicet quod sincerè & sine fraude patroni fiat infeudatio: sic & apud nos licitum est subinfeudare cuiuslibet capaci feudi, dummodo non fiat fraus de contractu ad contractum, videlicet de totali expropriatione seu alienatione per viam donationis vel venditionis, ad imaginariam & simulatam infeudationem & retentionem fidei. Et adhuc hujusmodi legitima infeudatio nullomodo præjudicat patrono, sive agitur de prehensione feudi, sive de relevio, aut aliis juribus; sed omnino respectu patroni perinde habetur ac si non esset facta dicta infeudatio, & ita formaliter decidit Joan. Fab. in §. *adeo collat. 3. vers. & breviter credo. insti. de loca.* ubi postquam decidit quod tam de jure quam de consuetudine possit vassallus vel emphyteuta absque consensu & requisitione domini sui, alii dare in feudum vel emphyteusim, concludit hanc subinfeudationem vel secundam emphyteusim, tantum habere locum inter concedentem & recipientem, & non respectu primi domini, sed quod illi salva remanent omnia jura sua, qualia habebat si non fuisset res data secundo in emphyteusim vel in feudum aut subfeudum. Unde si vassallus totum feudum subinfeudavit, non potest patrono suo offerre fidelitatem soli s juris, seu (ut vulgari verbo utar) tenetur feudalis tenenti: sed tenetur facere fidelitatem totius ipsius corporis feudi ut prius. Et similiter si partem subinfeudavit, non tenetur patronus admittere vassallum fidem vel catalogum offerentem feudi, partim in dominio, partim in jure feudali vel subfeudali portionis infeudatæ: sed tenetur vassallus plenam fidelitatem, & priori investituræ conformem facere, & catalogum plenum & integrum ut prius tradere, alioquin patronus iste poterit feudo prehensio frui, prout quodcumque ex defectu fidelitatis prehendet, fruetur nedum portione retenta à vassallo, sed etiam portionibus infeudatis, vel alio quovis modo alienatis sine aliquo onere.

24. Et hoc nisi vassallus fidem dimittendo patiatu-
 à se investitum fidem subire. Et sic patronus eum recipiet tanquam novum vassallum, receptis juribus feudilibus ex mutatione vassalli debitis. Illud etiam certum est, habentem investituram à vassallo posse contra eumdem vassallum vel ejus hæredem agere, ut clientelaria obsequia & jura præstet superiori patrono, & manum levatam obtineat, ut hoc factò sibi habere & frui liceat subfeudo, juxta *not. in simili supra §. 28.* Tantum igitur respectu vassalli, & ejus successorum & causam habentium valet & tenet infeudatio, quod est conforme aliis tribus conclusionibus, nec opus est eas specialiter prosequi; quoniam si feudum non sit hæreditarium, sed lege contractus vel substitutionis deferatur, non valet quæcumque infeudatio vel alia dispositio vassalli etiam consensu pa-

troni facta, nisi ad vitam infeudantis dumtaxat. *l. pro & Proculo §. 1. ff. de leg. 2.* Adverte tamen in quantum dixi super secunda conclusione, quod infeudatio à solo vassallo facta per ejus feloniam in patronum commissam resolvatur, procedit secundum præfatos usus feudorum, secus de consuetudine nostra vel simili, ubi solum confiscatur vel committitur illud quod (cessante fraudulenta alienatione) spectat & reliquum est vassallo ingrato tempore delicti commissi per notata supra §. 43. *qu. 17. & 19.* Si vero vassallus subinfeudaret quamlibet partem feudi, ad hoc quod teneretur & recognosceretur à se non ratione residui corporis feudi, sed ratione alterius certæ mansionis quæ non est de feudo: vel si totum feudum infeudaret ad hoc quod recognosceretur ratione alterius castri vel rei, ita quod mutaretur dependentia vel tenuta feudalis, non valeret hoc respectu, quia esset vera dismembratio feudi vel partis à capite, & per quoscumque actus recognitionis & solutionis jurium subvassalli, non privaretur patronus super hoc ignorans jure suo nec respectu possessionis quidem, per notata in quaestione præcedenti. Sed quando id quod infeudatur, non alienatur ab eadem clientela & dependentia feudali, sed in eadem subordinatur, tunc non videtur prorsus alienatum, per notata Bal. Joan. de Imol. in *l. talem, in fi. ff. de hered. insti.* Verum est tamen inesse quamdam dismembrationem à corpore, ex eo quod domanium convertitur in subfeudum, sed tamen non tenet nec habet vires respectu patroni, nec in ejus præjudicium, ut dictum est per hunc textum qui ita debet intelligi.

25. Sic etiam debent intelligi reliquæ consuetudines hujus regni, nedum quæ simpliciter loquuntur, sed etiam quæ expresse prohibent domanium in subfeudum converti per vassallum, qualis est consuetudo Nivernensis eodem *tit. §. 43.* quia debet intelligi respectu patroni, & in ejus præjudicium, non quin teneat actus ad obligandum infeudantem & ejus successores & causam habentes, ut sic, in quantum in *d. §. 30.* dicitur patronum inire posse ut subinfeudatio facta per vassallum declaretur nulla, debeat intelligi & restringi respectu patroni & in quantum cum tangit, & hoc tanquam rationabile posset defendi: Tum ut evitetur correctio juris communis, tum quia hujusmodi sub infeudatio non videtur prohibita nisi propter interesse patroni, & sic videtur quòd ejus tantum respectu revocari debeat, cæterum tenere cum effectu. Sed certe vix istud in praxi admitteretur, quia, ut inquit Bald. in *c. 1. in fi. de alien. feud.* quando prohibetur alienatio quia ita placet legislatori, *ut sic volo, sic jubeo,* tenaciter verbis in hærendum est, * sic volo, non restringendo nec addendo. Et hoc dicit esse utile ad statuta terrarum, quæ pro majori parte (inquit) magis consistunt in sic volo sic jubeo, quam in medullari ratione. Et sic practicabilius videtur quod apud Nivernenses simpliciter verba consuetudinis ejus sequendo, patronus possit hujusmodi subinfeudationem facere declarari nullam & omnino revocari præcisè & absolute, ita ut nec respectu vassalli tantum tenere possit, in quo communis ejus loci practica & observantia attendi debet, *l. si de interpretati. ff. de legib. l. si. C. de injur. c. ex literis. de consti. cap. sicut. de re judi. cap. ex insinuatione de appell. cum vulg.*

26. Nec illud dictum Baldi tenaciter verbis in hærendo, prorsus incivile est, sed tolerabile, quando nulla inde resultat iniquitas, ut in dicta consuetudine Nivernensi: sed incivile & intolerabile esset illud dictum Baldi imitari, quando iniquitas resultat, tunc enim non est usque adeo verbis in hærendum, sed juxta jureconsultum in *l. Salvius Aristo. ff. de leg. præstan. in l. in ambiguis, §. quoties. ff. de regul. jur.* justis decretis res temperanda est. Unum ex multis exemplum dabo ab hac materia non alienum, in consuetudine Alvernæ,

* Quarto conclusio.

* Sic volo, sic jubeo.

de. des emphyteotes & loüages. §. 4. ubi dicitur, quod secundus census & omne aliud annuum onus sine consensu domini directi super censuali prædio impositum, confiscatur sive committitur domino directo, quod est multum durum ne dicam iniquum: quare non puto præcisè & absolute dictis verbis standum, sed cum hoc temperamento, ut ante sententiam & commissum adjudicatum liceat pœnitere, vel dominum omnino indemnem reddere. Et istud nedum in manifesta æquitate fundatur, sed etiam in verbis ejusdem consuetudinis adjuvatur, quæ eod. §. 4. ita sentire videtur dum subdit, *& en faisant faire declaration par justice de ladite commise & non autrement*, id est, faciendo per judicem cum causæ cognitione declarari commissum, & non aliter. Et sic apertè sentit non esse locum huic commissio ipso facto: sed demum per sententiam causa cognita latam, quia dicta finalis clausula, *& non autrement*, id est, & non aliter, refertur etiam ad illa verba, *est commis & confisque*, quum sint in eadem oratione & eodem contextu verborum. Igitur non est intelligendum esse commissum vel confiscationem nisi secuta declaratione. Et consequenter potest & judicio meo debet re integra, hoc est, ante sententiam admitti satisfactio censuarii, offerent dominum omnino indemnem reddere, (puta duplicato censu, vel laudimiis) vel ad summam, rem ad pristinum statutum reducere, puta redempto redditu imposito, seu concessione rei, idque secundum censum vel redditum, revocata. Præfata enim consuetudo ad hunc finem induxit illud commissum, ne contingat dominis directis præjudicari in iuribus laudimiorum futuris ex venditionibus rerum censuarialium: quia si censuarius rem certo annuo redditu oneraverit, vel ad certum annuum redditum concesserit, clarum est quod res deinceps tanto minoris vendetur, quod, sicut non est æquum, domino præjudicare deberet: Ita æquum est censu integro satisficientem domino (& sic cessante interesse illius) non amittere in perpetuum antiquum hæredium & patrimonium suum. Quid enim si (prout nuper accidit) pauper & ignarus censuarius habens prædiolum in quo erat molendinum ruinofum, non valens sumptibus refectionis sufficere, concessit illud ad certum annuum redditum, ad onus solvendi censum domino, & dictum molendinum promptè reparandi, & sub clausula quod si per triennium cessaretur in solutione redditus, res ad concedentem reverteretur, & statim dominus directus in jus vocat concedentem. Concludit ad declarationem commissi, utque jus dicti redditus sibi adjudicetur, & sic ut pauper subditus omni jure suo, & spe non rem recuperandi in perpetuum privetur. Ecce vides quorsum res evadat, simpliciter nudæ literæ d. §. 4. in hærendo. Audi enim à quibusdam (ut nonnulli quandoque inventuntur iudices *à xpo. d. d. d. d.*) commissum adjudicatum domino nulla oblatione rei admittit. Sed judicio meo melius & justius fecissent si juxta præfatum nostrum æquitatis temperamentum, à commissio abstinuissent, etiam dato quod reus non potuisset dictam concessionem revocare: reumque hoc offerentem condemnassent ad reddendum actorem indemnem: puta quod quoties prædium & molendinum venderetur, ultra laudimia pretii conventi debita per emptorem, solvantur domino laudimia de æstimatione & valore redditus emphyteutici à teo retenti, per ipsum reum vel ejus successores. Et maxime attento quod in præfato themate occasione dictæ concessionis ad redditum vel emphyteusum cum onere refectionis, census & commodum laudativorum seu laudimiorum domini non erat diminutum, imò longè melior conditio domini effecta. Erat enim molendinum optimè magnoque sumptu reparatum, ita quod res censualis quæ ante hujusmodi concessionem vix fuisset vendita triginta libris, amodo & post dictam refectionem facile ducentis aut trecentis libris vendisset.

Sed de his hætenus ne nimium extra materiam §. nostri efferat.

27. Sexto ad ampliorem horum declarationem pone: Quidam nobilis Titius habens feudum Titianum movens à Barone, dedit quædam prædia feudi sui Seio in solutum certi redditus à patre suo constituti, cum hac conditione quod Seius dicta prædia teneret & recognosceret in plenum & immediatum feudum à concedente ratione feudi Titiani, & consequenter in subfeudum à Batonia, & tenore ejusdem contractus Seius admissus fuit in fidem à Titio habente eundem contractum pro dinumeramento sive sufficienti catalogo pro hac vice. Paulò post perfidus Seius volens patrono suo æquari, recognovit dicta prædia in feudum à Barone, quod videns dictus nobilis, cœpit vindicare prædia sua obtentis ex more literis regis, ut ad iudicium procederetur non habito respectu ad dictam concessionem: Tum propter nullitatem dicti redditus usurarii malè & minus iusto pretio constituti: tum propter laesionem ultra dimidiam justæ æstimationis: tum propter non servatam fidem & causam non secutam. Sed non fuit prosecutus, & interim Baro continuo ultra triginta annos usus est feudali jure in dicta prædia, & jura & relevia percepit super Seio & ejus hæredibus. Tandem Titius jure feudali & ex defectu hominis manum injecit in dicta prædia ab hæredibus Seii possessa, sine præjudicio dictæ litis in petitorio. Deinde moritur relicto filio, qui fidelitate Baroni facta offert ei catalogum feudi, in quo ponit dicta prædia inter domanialia secundum veteres catalogos, vel inter feuda ad optionem Baronis, qui utrumque recusat, dicens dicta prædia esse feudum separatam à se immediatè movens, & se esse in possessione ultra quadraginta annos, & justè recepisse Seium in fidem, quia Titius non poterat concedere in subfeudum, nec domanium convertere in feudum, & consequenter non valuisse clausulam subinfeudationis, nec onus feudale quod stipulatus fuit, & retinere vult à Seio in dicto contractu. Et ultra sic ut sequitur arguabatur: Dicta prædia tempore dicti contractus erant pars æquè principalis feudi Titiani, & immediatè in feudum movebantur à Barone, & deinde fuerunt alienata, & non possunt recognosci in feudum subalternum à feudo Titiano in præjudicium Baronis, & sic licet non valeat retentio dictæ potestatis feudalis, tamen valida est alienatio, ergo debent recognosci à Barone ut prius à quocumque possideantur. Attento quod remanserunt feudalia, & non debent teneri in feudum ab alio quam à Barone à quo semper feudaliter mota sunt. Ecce vides confusam litium intricacionem, & quam variz inde oriuntur quæstiones. Hujusmodi species accidit mihi, & ego literis occupatus instantiam petitoriam resumere nolui, quia etiam subvassallus offerebat se paratum stare contractui, & justa facere pro futuro tempore si liti petitoriz cederem, quod statim feci: sed is postquam absolutus fuit, fefellit: nunc breviter & disputatione omnia explicemus quæstiones materiam feudalem concernentes.

28. Et primo per notata in quæstione præcedenti apparet, quod patronus superior non potest dividere concessionem vassalli, ut teneat quoad alienationem, sed non quoad infeudationem, sed debet in totum approbate recipiendo catalogum in quo res concessa describitur inter subfeuda, vel in totum reprobare quoad se, ut vassallus teneatur in catalogo inter domanialia secundum antiquam formam describere. Ad hoc *l. cum quaritur, ff. de administr. & peri. tutor. vel cura. l. neminem, ff. de legat. 2. cum similibus.* Uterius dico, quod non obstante processu petitorio & eo pendente, potuit Titius potestate feudali uti, & jura dominicalia exercere in prædia concessa & vindicata, idque per modum provisionis, & sine

præjudicia petitorii. Nec illud est repugnans, imò ex quo pendente lite in petitorio super nullitate vel rescissione contractus, debet reus possidere, tenetur ea præstare ad quæ lege contractus tenetur, quia interim debet contractus hinc inde exequi & sortiri effectum. Et sicut vendicans nihil interim debet innovare ex parte sua, ita nec reus, *l. unica, C. de integ. restitu. postu.* Et sic interim reus non est privandus possessione sua, ita nec actor, *cap. laudabilem, ut lite pendente.* Et hoc est indubitatum respectu ejus quod in omnem eventum etiam reo absoluto esset actor obtenturus. Sic in simili petens rescissionem concessionis rei in censum, potest pendente lite petere provisionalem solutionem census & laudimiorum, quæ in casum victoriæ primum deducit super fructibus: dico etiam quod Baro non obstante quadragenaria possessione, debet desistere à patronatu separato quod præstendit in dicta prædia, & recipere filium Titii antiqui vassalli in fidem feudi Titiani, & consequenter dictorum prædiorum, tanquam partem integram feudi Titiani facientium. Quam quum sit patronus, nullo tempore præscribere potuit contra Titium vassallum vel ejus hæredes: & sic non potest temporis lapsu acquirere fidelitatem illam quam Titius habebat in Seium subvassallum: imò fortius dici potest & verum est, quod Baro nunquam habuit possessionem vel quasi, dictæ separatæ feudalitatis, & nunquam possedit nisi perfidia, per labia & nummos Scii: ut in simili inquit Inno. in *cap. olim. 3. de restit. spolia.* quia quum Scius hoc respectu non possideret, sed possideretur à Titio, non potuit etiam per actus reales privare Titium per se & non ministerio Scii possidentem: & quamvis Titius sciverit, tamen non fuit passus, sed habuit animum jus suum & possessionem conservandi, prout eam per realem prehensionem exercuit secuta apertura subfeudi per obitum Scii. Igitur per notata supra eodem *quest. 2.*

29. Septimo quæro, numquid in præfato themate fiat magnum præjudicium Baroni sive patrono superiori? Quia subinféudatio non fit gratis, sed mediante remissione redditus redimibilis, & sic perinde est ac si prædia subinféudata venderentur, per notata supra §. 20. *gloss. 5. qu. 10. in fin. & 33. q. 18.* Et ut clarius appareat, pone vassallum subinféudate dimidium feudi mediante magna summa pecuniæ: Et videtur patronum justè conqueri posse, alioquin sequeretur, totum feudum vel ejus quotam partem vendi, & patronum jure suo frustrari. In contrarium, quia sequeretur quod non posset vassallus partem feudi concedere in censum vel redditum recepta certa summa pecuniæ, quin patronus haberet commodum: imò non posset gratis subinféudare quin patronus haberet relevium, sicut de donatione, quod est contra prædicta: & contra notata supra. 41. infra eodem. Pro brevi resolutione adverte primo, eodem semper themate retento, quod dimidia pars feudi quæ in subfeudum vel censum conceditur, tempore concessionis movetur feudaliter & immediatè à Barone: Et quocumque modo vassallus disponat, non potest eam dismembrare à capite, nec sine consensu Baronis facere quin immediatè & feudaliter moveatur à Barone, & semper remaneat ei subiecta in omni qualitate & onere feudali, & sub ratione ejusdem feudi ut prius, & hoc est quod principaliter & in effectu vult textus hujus §. Manente autem integro jure Baronis, & sine præjudicio jurium ejus in cæteris, potest vassallus in casu permissio ab hac consuetudine providere ut ex certo contractu suo super feudo nullum jus acquiratur patrono, ut secundum formam dicti §. 41. videlicet non dimittendo, sed retinendo fidem, & sic tenendo feudum in eodem statu (respectu patroni) in quo erat prius, & dummodo hujusmodi retentio fidei non sit imaginaria, ut dicam in d. §. 51. Et hoc justissima ratione fuit introductum à nostra consuetudine, ne videlicet commercium

& administratio sui cujusque patrimonii, quod ut plurimum in hoc regno consistit in feudis, prohiberetur & impediretur.

30. Secundo adverte ut in simili dictum est supra *eo. quest. 5. num. 17. & 23.* Quando vassallus alienat mediam partem feudi, multum interest, an simpliciter vendat, permuet vel donet: an vero subinféudet, vel in censum concedat, quia primo casu censetur res alienata qualis est cum onere suo, & est totalis alienatio & mutatio vassalli & portio alienata aperitur patrono, & ei jura quinti denarii & retractus feudalis vel relevii absque dubio acquiruntur, & tenetur acquiritor in fidem Baronis se conferre, alioquin prehensionem illius portionis & fructuum amissionem patietur. Et hoc nisi alienans expressè retinuerit fidelitatem penes se, & ad onus suum, in casu in quo rationabiliter hoc fieri potest, ut in alienatione ad modicum tempus per notata in d. §. 51. Et tunc etiam, aut primo casu, non censetur dismembratio feudi, sicut nec quando plures hæredes succedunt vassallo, quia semper remanet unitas feudalitatis & tituli feudi, & simul debet fieri recognitio tanquam à convassallis ejusdem feudi, vel si fiat separatim, debet fieri sub ratione portionis ejusdem feudi nisi dominus consentiat divisioni & separationi feudi. Secundo vero casu non requiritur quod alienans expressè penes se & ad onus suum fidelitatem retineat: quia eo ipso quod concedit in subfeudum vel in censum, rem quam dicit ad se spectare ratione talis feudi sui, satis fidelitatem totius retinet, quoniam respectu acquirantis retinet quoddam dominium directum, & vera jura dominicalia, & sic non est totalis alienatio. Et eo ipso quod acquirenti imponitur onus dominicale feudi vel census, tacitè intelligitur actum quod recipiens non debeat alia ulla jura dominicalia, & quod concedens teneatur superiori & suo patrono de juribus dominicalibus ei debitibus & in futurum debendis respondere & satisfacere, quod nihil aliud est quam fidem retinere.

31. Et tertio notandum est quod hoc secundo casu nulla jura debentur patrono, neque relevium, si gratis & animo donandi fiat hujusmodi concessio, nec quintum pretii, si fiat mediante justo pretio: sed sufficit quod remaneant patrono integra jura respectu totius feudi, etiam portionum concessarum, in omnem casum & eventum mutationis feudi & vassalli sui, non habito (quantum ad superiorem patronum atinet) respectu ad prædictas concessionem. Fallit tamen si appareret mentionem subinféudationis vel census esse appositam ad colorem & simulatè, de quo dicemus infra §. 51. Quid si vassallus non concedat ad onus feudi vel census, sed ad onus certi annui redditus, dicam in d. §. 51. eod. *quest. 9.*

32. Ultimo nota quod dispositio hujus §. qui loquitur in vassallo, nedum habet locum ex parte vassalli, sed etiam ex parte patroni, per notata supra §. 1. *gloss. 3. q. 3. & supra eo. q. 3.* Et sic nedum non potest patronus dismembrare feudum à se movens, de quo non est dubium, sed nec feudum suum dominans in præjudicium juris vassalli, & alterando formam investituræ: Unde quamvis possit locum dominantem in totum vel in parte vendere cum curia, & sic non mutato statu subfeudorum. *ut per Alex. in cons. 7. in consultatione. collat. pen. & latius in cons. 25. assensu narratis lib. 5.* tamen non potest facere quod feuda quæ moventur à castro, moveantur ab alio, cui tantum domanium vel partem domanii vendidit retento castro: & è converso non potest vendere vel aliter transferre locum dominantem retentis vassallis, etiam si totum domanium vel domanii partem retineat. Non tamen nego quin possit totum vendere retentis juribus feudilibus præteriti temporis, puta releviorum, vel juris retractus aut quinti denarii ex præcedenti venditione subfeudorum. Et sic quamvis jus retractus feudalis non possit regulariter cedi extraneo. per notata supra §. 20. *gloss. 1. qu. 1.* tamen potest retineri

retineri à patrono totum feudum dominans vendente, quia propter reliquias præteriti domini directarumque actionum non censetur omnino extraneus: non autem possit jus retractus feudalis retineri pro aliquibus futuris venditionibus subfidorum, quia cum tale jus nondum sit ortum, non esset retentio, sed vera cessio, seu potius stipulatio futuræ cessionis in merè extraneum; inspecto tempore juris cedentis, quod non potest fieri per notata in *d. qm. 1.* Potest etiam vendere retento jure commissi ex causa præterita, imò ut diximus supra §. 43. *qm. 10. num. 48.* non transit hæc actio in emptorem vel alium singularem successorem feudi dominantis, nisi expressè dicatur.

33. Sed quid si vendens retineat jura releviorum, & similia jura utilia pro tempore futuro ad vitam suam, ut vidi de facto? Respondeo. Istud nullam dismembratio-

nem feudi implicat, quia non censetur retenta fidelitas nec jus dominicum, nec potestas prehenoria, nec ipsa proprietas juris releviorum prout ista retineri non possunt, nec à patronatu & feudo dominantis separari. Et sic relinquitur quod sola commoditas, sive fructus & obventiones dictorum jurium utilium censentur retineri, quod non est prohibitum: fructus enim & obventiones pecuniariæ dominicalium jurium cedi possunt. An autem hujusmodi obventiones possint retineri in perpetuum, sive pro se & hæredibus in infinitum? Pendet ab ardua illa questione: An simplex legatum vel cessio annuorum fructuum alicujus feudi vel juris, percipiendorum de manu proprietarii, præcisè finiatue morte. An vero duret vel extendi possit in perpetuum; quod discussi & resoluti infra §. 161. ubi remitto, ne materiam hujus §. excedam.

* Hic §. olim fuit. 41. hodie partim facit hujus paragraphi.

* §. LII.

ITEM, un vassal se peut jouër de son fief jusques à la démission de foy, sans ce que le seigneur luy en puisse demander profit.

SUMMARIÆ §. LII.

1. Declaratio litera.
2. Q. 1. Non potest esse vassallus absque feudo.
3. Vera mens hujus §. Si feudum vel pars in totum & perpetuo alienetur, aperitur, & omnia jura feudalia debentur, non obstante expressa retentione fidei tanquam nugatoria?
4. Q. 2. Tripliciter fit dimissio fidei. Dimissio solemnis.
5. Dimissio formalis.
6. Dimissio realis.
7. Dimissio potentialis & impropria.
8. Non sunt paria esse in actu vel in potentia.
9. Q. 3. Notabile thema.
10. Contractus magis ex pactis quam ex verbis discernuntur.
11. Et ab eo quod præponderat.
12. Vera retentio census & directi domini implicat retentionem fidei.
13. Q. 4. Quid de venditione feudi facta sub facultate redimendi usque ad triennium retenta interim fide?
14. In omni dispositione verba debent de aliquo operari.
15. Lex debet intelligi in casu dubitabili. Et ita punctuari ut decidat casum dubitabilem.
16. Quando superfluitas toleranda sit.
17. Tolerabilius est verba nihil de novo operari, quam deduci ad absurdum.
18. Reprobatio plurium opinionum.
19. Solutio questionis, quod feudum potest sub pacto redimendi ad modicum tempus vendi retenta interim fide. Modicum tempus dicitur infra decem annos.
20. Habens jus redimendi, non censetur totaliter alienasse, sed in bonis retinuisse.
21. Et si redimat infra tempus non censetur de novo acquirere, & res remanet in veteri statu & qualitate pristina, & resolvuntur hypothecæ medio tempore impositæ per emptorem.
22. Si vassallus non redemerit infra tempus feudum ex tunc & non retro (quamvis ex precedenti venditione) aperitur.
23. Actio ad redimendum non est mere personalis, sed in rem scripta.
24. Quamdiu durat retentio fidei, tenetur venditor & ejus hæres justæ facere patrono, ut habere liceat emptori.
25. Questio §. Ampliatur conclusio questionis præcedentis primo, sive totum feudum, sive pars sic vendatur.
26. Amplia 2. in aliis contractibus & alienationibus in quibus eadem ratio quantum ad hoc invenitur.
27. Brevitas temporis, convenientia pretii, & pactorum, cum eventu secuto arguit simulationem.
28. Amplia 3. in concessione feudi vel partis ad redditum perpetuum. Quantum concessio ad redditum diffe-

- rat à subinfeudatione vel concessione in censum.
29. Concedens ad redditum, nullum dominium in se retinet.
30. An & cur concessio ad redditum differat à venditione, in materia hujus §.
31. Amplia 4. sive vassallus alienans sit in fide patroni sive non, imò etiam si feudum esset ex defectu fidei prebendum, adhuc locus est dispositioni hujus paragraphi.
Fidelitas actualis & habitualis.
Clausula retentionis fidei habet duplex caput.
32. 33. Q. 6. Si vassallus qui vendidit sub facultate redimendi infra modicum tempus, & retenta fide vendat vel cedat alii jus redimendi: nihilominus pendente à facultate debent mutationes feudi metiri ex persona venditoris & ejus heredum, & non ex persona cessionarii.
34. Secus in concessione ad perpetuum redditum retenta fide, quia fides censetur retineri per eum ad quem spectat jus redditus & ex ejus persona mutationes feudi attenduntur.
35. Q. 7. Retractus feudalibus non habet locum in venditione sub facultate redimendi infra modicum tempus, quamdiu illa facultas durat: licet habeat locum retractus proximitatis.
36. 37. Q. 8. Si vendatur feudum sub pacto redimendi usque ad novem annos, & illis finitis usque ad alios novem annos retenta fide, non valet nisi usque ad primos novem annos. Idem si res ecclesie locatur usque ad novem annos sub pacto redimendi, quia vitatur pactum renovandumtaxat.
38. Q. 9. Tempus pendente termino prorogatum censetur idem inter prorogantes, sed non in præjudicium tertii.
39. Prorogatio excessiva valet pro rata temporis permissi, & non vitatur nisi in excessu.
40. Q. 10. Quando utile per inutile non vitatur.
41. Quatuor modis dicitur esse individuum.
42. Electio vel locatio facta ultra tempus permissum, in totum nulla est.
43. Si res solita concedi usque ad tertiam generationem, concedatur usque ad quartam, tenet concessio usque ad tertiam tantum, quia tot censentur esse concessiones quod sunt generationes.
44. Reprobatur distinctio Ioan. de Imol.
45. Si solitum infeudari in masculos tantum, concedatur pro masculis & feminis, valet infeudatio quantum ad masculos tantum.
46. Nisi recipientis intersit contractum non dividi, quia tunc nisi in totum confirmetur, poterit à toto discedere.
47. Locatio rei ecclesiastica ad longum tempus in totum vitatur, nec valet ad modicum tempus.
48. Reprobatur quedam theoria Baldi. In majori tempore non inest minus.
49. Illicitum à licito separabile est in eodem contractu, quando neutra pars leditur.
50. Prorogatio liberalis divisionem recipit sicut donatio, nec vitatur permissum propter excessum.
51. Q. 11. De concessione rei feudalis ad redditum non retenta fide, debetur relevium.
52. Quid si recipiens infra modicum tempus redditum redimat?
53. Brevis distinctio.
54. Q. 12. Quid sit manus mortua?
Manet idem corpus numero, licet omnes ejus partes mutantur.
Navis Thesei per nongentos sexaginta annos conservata.
55. Manus mortua dupliciter accipitur.
Homines manus mortue.
56. Homines tailliables.
57. Feudum & emphyteusis non possunt transferri in manum mortuam.
58. Sed in personam ejusdem conditionis.
59. Episcopus non potest infeudare suo capitulo, etiam res alias solitas privatitia infeudari.
60. Ecclesia potest acquirere feudalibus & censualibus pradiis, sed potest compelli à domino directo ponere extra manum suam, ad quod habet annum à die interpellationis domini computandum.
61. Non prescribit Ecclesia jus possidendi &

- & non ponendi extra manum suam adversus privatum dominum directum, nisi longissimo tempore.
62. Dominus recipiens relevia vel laudimia ab ecclesia, vel eam investiens, seipsum non excludit à jure expellendi, sed à jure indemnitate petendi.
63. Non tenetur ecclesia dare domino directo vicarium confiscantem.
64. Habens meritum imperium, vel aliam jurisdictionem in loco, non potest ex eo solo impedire res transferri in ecclesiam.
65. Nec ei debetur aliqua indemnitas. Ecclesia vel templa sacra sunt de territorio & jurisdictione secularis potestatis.
66. Captura clerici delinquentis, etiam intra ecclesiam, non spectat ad Episcopum, sed ad potestatem secularem. Jura canonica non habent vim legis in hoc regno in his que concernunt temporalia & jurisdictionem secularem.
67. Cum agitur de consecratione loci, requirendus est consensus etiam habentis jurisdictionem dumtaxat.
68. Quomodo accipiatur amortizatio, & indemnitas.
69. Amortizatione indemnitas concessa, non est remissa indemnitas: sed per receptionem vel pacationem indemnitate, aut releviorum vel laudimiorum censetur concessa amortizatio.
70. Jus indemnitate exigende non tollitur per investituram vel receptionem jurium utilium, sed prescriptione temporis longissimi.
71. Receptio canonis futuri temporis inducit remissionem commissi.
72. Receptio vel exactio census scienter facta ab ecclesia, non inducit amortizationem, nec remissionem indemnitate. Census etiam à quovis possessore solvi debet.
73. Investitura autem perpetuam approbationem importat.
74. Procurator habens mandatum ad quascumque investituras renovandum, non potest investire ecclesiam, vel aliam manum mortuam.
75. Remissio commissi non est alienatio, secus de amortizatione.
76. Ad amortizandum sufficit & requiritur speciale mandatum. Mandatum speciale ad amortizandum ecclesias non extenditur ad alias manus mortuas.
77. Intellectus cap. qui ad agendum de procur. in 6. In mandato particulari, clausula generalis & omnia alia faciendi etiam speciale mandatum requirentia, non extendit mandatum ad alia, sed restringitur circa predicta.
78. Amortizatio non mutat dominium nec qualitatem rei.
79. Tutor vel curator non potest amortizare.
80. Nec Episcopus in prejudicium successoris, nec maritus, nec fructuarius. Patronus ipse minor 25. annis, licet major 20. non potest investiendo amortizare.
81. Quamdiu vivit vassallus monasterium ingressus, non potest monasterium cogi ad vacuandum manum suam, nec ad indemnitate prestandam.
82. Professione fructuarii vel emphyteute non finitur ususfructus nec emphyteusis.
83. Superior patronus non potest amortizare subfeudum dependens à feudo à se prebenso.
84. Potest tamen (& idem de fructuario) exigere relevia & indemnitate à manu mortua pro tempore suo, nec tenetur restituere, licet postea manus mortua expellatur à patrono immediato.
85. Patronus immediatus potest amortizare sine consensu superioris patroni.
86. Que sit vera & absoluta equitas.
87. Judex debet sequi equitatem legalem, non imaginariam.
88. Amortizatio patroni immediati prejudicat omnibus superioribus in jure expelliendi manum mortuam: sed non in jure indemnitate pro eorum tempore exigendi.
89. Nulla amortizatio inferioris prejudicat regi. Nihil potest possideri in hoc regno, etiam ab ecclesiis, nisi sub legibus regis.
90. Cur in hoc regno prohibentur ecclesie acquirere immobilia?
91. Adversus regem nullo tempore prescribitur amortizatio, sed bene indemnitas preteriti temporis ultra 40. annos.
92. Etiam alaudalia non possunt ab ecclesia teneri.

93. Rejicitur distinctio Canonistarum.
94. Statutum laicorum prohibens immobilia etiam alaudialia, in ecclesias transferri, valet, nec est contra ecclesiasticam libertatem.
- Statutum de alienando in non subditos comprehendit ecclesiam identitate rationis.
95. Ratione redditus ab ecclesia acquisiti super feudo vel re censuaria, nulla amortizatio nec indemnitas debetur domino directo.
- Tamen à rege habenda est amortizatio.
96. Nisi sint redditus redimibiles ad ra-

tionem beſſis vel ſemiſſis uſuræ vel circa, quia de iſtis non debet procurator regis ſe intromittere, nec cogere eccleſiam ad vacnandum manum ſuam.

97. Amortizatio Regis non præjudicat domino inferiori.
98. Favore religionis aut alia juſta cauſa poteſt dominus directus cogi ad conſentiendum amortizationi.
99. Princeps non poteſt amortizando expropriare dominum directum & ſupremam juridiſtionem.
100. Ubi debeat homologari amortizatio regia.

* De quo paulo ante, eſt autem hodie §1.



hic textus magnam præ ſe fert auctoritatem, ſicut & * 35. ſuprà eodem. cui iſte aſſinis eſt. Tota autem obſcuritas hujus §. verſatur in duobus verbis. Primo, in illo, verbo, *joûer*, ſecundo in illo verbo *deſiſſion de foy*.

* Declara-
tio literæ.

1. Quantum * ad primum, dicendum quod iſtud verbum, *joûer*, Latine & ad verbum ludere, non intelligitur merè ad literam: quia ille ſenſus non congruet menti non etiam intelligitur de dilapidatione, diſmembratione, vel deterioratione aut corruptione feudi, quum illa ſint prohibita ſuprà eodem. §. 43. & 51. Nec etiam de totali & perpetua alienatione, vel expropriatione, per ea quæ inſrà eodem. dicemus quaſtione ſeq. Sed iſtud verbum habet emphatiſim metaphoræ admixtam, & à ſimilitudine libertatis & licentiæ, qualis ſolet eſſe in ludo vel joco, ſignificat licentiæ & facultatem liberam diſponendi ad libitum de feudo citra diſmembrationem prohibitam in præcedentibus, & abſque eo quod patrono ullum jus vel commodum acquiratur, dummodo non interveniat diſmiſſio aut interruptio fidei, hæc eſt fidelitas & nexus clientelaris. Ex his habes nitidum intellectum literæ. Ex pro ampliori diſcuſſione materiz,

2. Quæro primo, Vaſſallus fide præſtita & renovata inveſtitura, vendidit perpetuo feudum ſuum retenta fide ſive onere homagii & fidelitatis, promittens emptorem exonerare & indemnem reddere: Utrum patronus poſſit injicere manum feudo, & jura quinti pretii vel retractum feudalem petere? Videtur quod non, per hunc textum, quia vaſſallus non abdicavit, ſed expreſſe retinuit fidem & clientelam, igitur patronus nullum jus, nullum commodum petere poteſt, quicquid fecerit vaſſallus, cui quilibet licet citra diſmiſſionem fidei, & ſic videretur quod per hujusmodi venditionem non aperiatur feudum, niſi aliter vaſſallus & venditor dimittat fidem vel moriatur. Contrarium verum eſt, quia * impoſſibile eſt eſſe vaſſallum abſque feudo, & non poteſt feudum in totum ſeparari à fidelitate, nec fieri ut unus ſit vaſſallus, alter vero habeat feudum ſeu feudi dominium, & non ſit vaſſallus nec clientelari conditioni obnoxius, & eſſet eſſentialis diſmembratio feudi, videlicet ſeparatio formæ à materia, & qualitatis ſubſtantialis à ſubjecto. Et iſte §. non eſt conſcriptus ad hoc ut ſit in poteſtate vaſſalli vendentis, donantis, permutantis, aut alio quocumque modo in totum abalienantis feudum, facere quod feudum non aperiatur, & quod inde nec ex mutationibus contingentibus ex parte acquirentis vel ſucceſſorum ejus nulla jura acquirantur nec præſententur patrono, ſed ſolum ex perſona alienantis, appo-

* Non poteſt eſſe vaſſallus abſque feudo.

nendo hanc clauſulam, quod penes ſe retinet fidem & homagium, ſive omne onus fidelitatis præſtandæ & jura ſeu relevia ſolvendi, occurrente apertura feudi, quæ facere promittit loco emptoris vel acquirentis, & cum exinde exonerare. Nec unquam fuit mos aut intentio noſtræ conſuetudinis, quod hoc liceat & fieri poſſit præſertim ſine conſenſu patroni, & in ejus fraudem & præjudicium.

3. * Mens autem noſtræ conſuetudinis eſt, quod ſicut ex venditione, donatione, permutatione, vel alia alienatione feudi per quam feudum mutat manum (& idem de parte feudi reſpectu partis) feudum aperitur, & jura utilia patrono acquiruntur ſecundum qualitatem mutationis, ut dictum eſt in præcedentibus: ita quando non ſit hujusmodi mutatio nec fidelitatis diſmiſſio ſive interruptio, ſed prior vaſſallus ſemper remanet vaſſallus, nulla ſit apertura nullumque jus acquiritur patrono, ſive feudum hypothecæ ſubjiciatur, vel etiam creditori tradatur, ſive locetur etiam ad longum tempus, ſive uſufructus in eo conſtituatur, aut aliàs non deveniendo ad actum importantem diſmiſſionem fidei, ſive formalem, ſive effectivalem. Ex ad ſtatuendum ſuper hoc regulam generalem, & amputandam omnem dubitationem, ſcriptus eſt hic §. ne forte quorundam patronorum avaritia & nimis ſcrupuloſa inveſtigatione fieret ut vix, ſine angariis & vexationibus poſſent vaſſalli ſuper feudis ſuis contrahere, majorique ſubſeſſent ſervituti, quam tributaria aut cenſuaria prædia. Et ſic concludo, in quaſtione propoſita, ex quo venditor totaliter & perpetuò alienavit, & nullum dominium retinuit, commentitiam illam retentionem fidei non prodeſſe, & conſequenter feudum ex cauſa venditionis aperti, poſſe prehendi à patrono, qui venditorem fidem offerentem, vel præcedentem inveſtituram allegantem contemnere poteſt, & feudo ſui cum effectum lucri fructuum, donec emptor in fidem ejus ſe conferat, & quintum denarium ſolvat, clientelarem conditionem ſubeundo.

4. Secundo, quæro, quia retentio fidei diſmiſſioni opponitur, & unum altero recognoſcitur, quotuplex ſit * diſmiſſio fidei? Reſpondeo quamvis multipliciter fieri poſſit, tamen una & eadem eſt, videlicet quando vaſſallus verè definit eſſe dominus & conſequenter vaſſallus in feudi: Retentio autem eſt quando retinet ſaltem aliquod jus vel dominium in quo repræſentatur feudum ratione cujus remanet vaſſallus. Tripliciter autem contingit fieri diſmiſſionem fidei: videlicet ſolemniſſime, formaliter, realiter, & his modis propriè: & quarto modo ſecundum quid potentialiter. * Declaro primum, ut quando antiquus vaſſallus perſonaliter in præſentia patroni admittentis, vel per procuratorem ſpecialiter ad hoc deſtinatum exiit clientelam &

* Expli-
tio metis.

* Fidei di-
miſſio quo-
tuplex.

* Solemni-
ter.

faisinam feudi, eosque se desinat & devesit, consentiens emptorem vel donarium aut alium novum acquiritorem, in fidem admitti & investiri de eodem feudo. Et hujusmodi solemnitas non est necessaria ad aperturam feudi, nec etiam ad translationem domini, prout nec per eam verum dominium & possessio transferuntur, sed solum licentia & facultas ingrediendi & possessionem realem accipiendi, nisi forte fiat in rem presentem secundum notata per Bartol. & alios in l. *prædicta*. ff. de acqui. vel amit. possess. per feudistam in cap. 1. quid sit investit. in scribis feud. in quibusdam locis est necessaria quoad aliquos effectus, ut apud Ambianenses, ad hoc ut alienatio vel hypotheca realis efficiatur, & transitoria ad hæredes, & non sit opus eam prosecui via actionis, ut in consuetudine Ambianensi, §. 12. c. 67.

* Formaliter.

5. Secundo modo fit formaliter, ut dum venditor vel donator f. udi expressè in contractu dimittit fidem & clientelam ad commodum emptoris vel donarii, consentiens cum ex tunc saliri, investiri, & in fidem recipi per patronum, vel eum ad quem spectat, & ista dimissio potest fieri absente domino directo, & non operatur veri domini & possessionis translationem, sed facultatem ingrediendi, ut nuper dictum est. Alium tamen notabile est & m. operatur, videlicet aperturam feudi, unde si quis feudum suum donaverit vel permutaverit per contractum perfectum, sine aliqua vera vel ficta traditione, & linearia dimissione fidei, nedum remanet dominus & possessor fundi, ut clarum est: sed etiam semper remanet verus & solus vassallus, donec traditio sequatur, ita quod interim feudum nullomodo est apertum, nec prehendi potest à patrono ex defectu hominis, nisi forte aliàs ex præcedenti causa apertum esset. Imò interim licet partibus pœnitere & distrahere in præjudicium jurium feudaliū querendum patro, & in tantum liberum est eis pœnitere, quod patronus non potest hujusmodi pœnitentiam prohibere nec impedire: sed apposita clausula hujus expressæ & formalis dimissionis fidei, statim apertum est feudum, etiam citra omnem traditionem, & potest patronus manum injiciendo facere quod res desinat esse integra, & impedire quominus partes in ejus præjudicium pœnitere possint & discedere a contractu, quod non posset facere cessante hac clausula & dimissione formali, qua facta & à patrono manum injiciente acceptata, imputandum est veteri vassallo, qui quantum in se fuit fidem sive vassallagium & omnem clientelarum nexum abdicavit, ut dictum est supra §. 20. gloss. 5. quest. 16. c. §. 33. quest. 3. & istud modificandum & intelligendum est. dummodo hujusmodi verbali dimissio fidei fiat pure vel purificetur: secus si fieret in diem vel sub conditione sive tacita sive expressa, quia tunc non operatur hunc effectum, nec trahit secum executionem aperturæ feudi donec sit purificata.

* Realiter & actualiter.

6. Tertio modo fit dimissio fidei & clientelæ realiter sive actualiter & ipso facto, videlicet quando cumque cessante verbali vel expressa dimissione, vassallus de facto alienat feudum in alium transferendo, per traditionem veram vel fictam, vel aliter, puta exundo à possessione, animo habendi pro derelicto, & sic dominium amittit. Tunc enim ipso facto & ex consequenti necessario fidem sive clientelam dimittit, & vassallus esse desinit, & feudum aperitur.

* Potentialiter.

7. Quarto modo dixi fidem dimitti potentialiter, scilicet in potentia propinqua, quia quandoque contingit quod feudum nondum mutat manum, nec sit aliqua expressa dimissio fidei, & sic in veritate feudum non est apertum, unde mero jure non deberet esse locus prehensionis, & tamen manus injici potest, & sic fides habetur pro dimissa & feudum pro aperto, quantum ad hoc respectu patroni: ut in casu pure venditionis ex parte venditoris vel rei venditæ, in quo solo casu quantum ad hoc est speciale, ut id quod est in potentia pro-

Tom. I.

pinqua, censetur esse in actu quantum ad aperturam & prehensionem feudalem: secus in aliis contractibus.

8. Et hujusmodi specialitas non causatur vi potentie propinquæ, quia non esset ad hoc sufficiens per l. si nondum & ibi Bald. Salic. C. de fur. l. fundum §. item insula. ff. de actio. empt. Et maxime quum multa contingere possint tam per disensum quam per fallaciam emptoris, ut dominium non transferatur, nec feudum mutet manum, sed venditio resolvatur. Et sic cum id quod est in potentia non sit certo & infallibiliter futurum, non sunt paria esse actu vel in potentia propinqua, ut per F. li. ad quem remitto in cap. eum te. col. 16. versicul. alia est dummodo de rescriptis. Sed causatur à communi observantia à qua non est discedendum, unde in cæteris contractibus standum est regulæ, ut vera & actualis mutatio prærequiratur, ut diximus supra eodem §. 20. gloss. 3. Ex prædictis liquet, quod effectualis dimissio bene comparatur cum actuali retentione domini feudi, ut patet in primo, secundo, & quarto; modis dimissionis. Sed retentio fidei, etiam expressa non comparatur cum actuali & perpetua translatione & alienatione f. udi, quia esset inanis & nugatoria, ut supra eodem quest. 1.

9. Tertio quæro, de notabili quæstione quæ nuper accidit. Quidam vassallus Carthusiensium cessit, vendidit, & transulit majorem partem domanii feudi sui, puta centum sexaginta jugera terræ mediante summa duarum millium librarum Turonensium retentis tamen quatuor denariis Parisiensibus centus super quolibet jugero, retenta etiam justitia & dominatione super dictis centum sexaginta jugeris. Advertit, ut utum hoc vulgari modo loquendi in hoc verbo dominatio, quia in his verbis Gallicis dicti contractus, *retenué aussi la justice & seigneurie sur eux*, hoc verbum, *seigneurie*, est æquivocum, nec plane liquet an supponat ratione directi domini & jurum dominicalium referendum ad retentionem census: an vero supponat superioritate, referendo ad retentionem juridictionis. Ad utrumque etiam referri potest, & quantum ad præsens non refert. Carthusienses domini feudales coram præside Parisiensi evocaverunt acquirentem ad exhibendum literas acquisitionis, quibus visis concluderunt contra eum ad retractum feudalem, offerendo refundere dictam summam duarum mille librarum cum legibus impensis: reus exceptit non esse locum nec quinto pretii nec retractui, nec alii juri feudali per hunc textum, in quo consuetudo permittit vassallo *joy jouer & desjoier de son fief*, id est ad libitum disponere citra dimissionem fidei, absque eo quod patronus ullum jus vel commodum inde petere possit, & quod hic non erat fides dimissa, sed ipso facto retenta, eo ipso quod vassallus expressim retinuit certum annum centum cum directo dominio & jure dominicali: & sic nedum jus in re, sed etiam jura census & laudimiorum retinuit. quæ de se. & supponunt imò necessario inferunt, retentionem fidelitatis per notata supra §. 35. c. infra eodem num. 28. c. num. 51. quest. 11. & sic ulterius quod non sumus in terminis venditionis, sed potius in terminis vere concessionis in censum: retenta fide, & mediante alia summa pecuniæ, quod etiam invito patrono fieri potest, absque eo quod feudum aperiatur vel aliquod jus inde acquiratur patrono, cui non sit præjudicium in casu aperturæ feudi, quando feudum mutabitur ex parte concedentis qui remansit vassallus, ut dictum est supra §. 25.

* Quid h. d. dic. facit initium hujus §.

10. Tum in omnem eventum quod actoris non erant capaces juris retractus, vel si essent capaces, non tamen in hoc casu, in quo non possunt debere censum vassallo proprio: quibus & aliis per eum allegatis non obstantibus, per sententiam prædis actores obtinuerunt, reus appellavit, & diu in hac suprema curia discussum fuit. Plurima enim urgent pro parte Carthusiensium, qui causabantur esse vere venditionem. Patet, quia intercedit res vendita & pretium, & animus

DDdd ij

principaliter vendendi constat ex principio dispositionis & tenoris, dicti contractus, qui incipit à venditione, ibi, *cessit, vendidit, &c.* ex quo finalis & potissima intentio colligitur. l. 1. ff. de orig. jur. l. fin. ff. de hered. instit. & à principali intentione, & eo quod præponderat (ut hic natura venditionis præponderat) totus contractus indicatur, ut per Bart. Paul. in l. Arist. ff. de dona. & que supra §. 20. gloss. 5. quest. 12. & consequenter quod retentio census tanquam minus principalis non debeat considerari, Nec obstat quod licet feudi partem concedere in censum mediante pecunia retenta fide, & quod per illud verbum, *vendidit*, temere appositum non immutatur natura actus, qui magis ex pactionibus in eo appositis, quam ex verbis contrahentium indicatur. Tradit Bart. in *dispositio. incip. Publicanus. per l. si insulam. ff. prescrip. verb. l. si olei. C. de loca. Bald. in l. 2. C. comoda. Phil. Deci. in l. si pascenda num. 6. C. de pact. quia hoc procederet si concessio in censum esset facta principaliter vere & sine fraude, ut inquit pulcher textus in *cap. unico. in princ. quali. olim. poter. feud. alien. in usib. feud.* Ceterum omne figmentum & machinamentum in fraudem patroni vel legum feudaliū, est reprobatum. l. Imperator. §. callidis de probib. feud. alien. per Feder. Quod autem hic subsit fraus & figmentum, & mentio census non sit apposta nisi ad colorem, ut in simili inquit textus in l. Sulpius. C. de don. int. vir. & uxor. Patet primo ex eo quod principalis intentio erat vendere, & in solutum dare. Secundo, ex eo quod summa duarum mille librarum bene erat iustus valor rei.*

11. Ulterius, quod totus hic contractus dicatur & censetur venditio, videtur textus apertus in fortioribus terminis in d. *cap. unico. quali. olim. poterat. feud. alien. §. donars.* ubi concessio libellario nomine sub vilissima duorum denariorum pensione perpetuo facta dicitur venditio & fraudulenta alienatio: igitur dicta vilissima retentio census fraudulenta judicari debet in presenti casu. Adde quod Joan. Fab. ita decidit in fortioribus terminis in §. *adeo, versicul. sed quid dices. instit. de loc.* Ubi si partes dicant, Ego vendo tibi feudum tali pretio, retenta mihi tali annua pensione: & queratur qualis sit contractus, an venditio vel emphyteusis: decidit simpliciter quod est venditio, & non emphyteusis: & si maxime retineatur modica pensio & pretium recipiatur. Quinimo vel ultimo casu, quando pretium est magnum, & pensio modica, ut si concedens recipiat centum libras & retineat unum denarium pensionis, credit Joan. Fab. potius debere veram venditionem nominari, quam emphyteusim: etiam si contrahentes expresse agerent quod esset emphyteusis, per d. §. *callidis. de probib. feud. alien. per Feder.* ubi in textu vocantur & reputantur emptor & venditor, quamvis ageretur expresse quod esset contractus feudalis sive concessio in subfeudum: secus si agatur quod sit concessio in emphyteusim, & retineatur pensio competens, quia licet concedens recipiat aliquam summam pecunie, quæ non ascendit ad iustum valorem totius fundi, si simpliciter nullo jure retento venderetur, tamen non minus est vera concessio in emphyteusim, ut ibi sentit Joan. Fab. & bene. Ex quibus apparet Joan. Fabrum acutissimi ingenii iureconsultum, velle contractum ex magnitudine pretii & modicitate census vel pensionis censeri esse venditionem, licet in forma emphyteusicos conceptus sit: quanto magis quando est conceptus saltem incipiens à forma venditionis ut in presenti questione: ad quæ facit qualitas materię subiectę, quæ est huiusmodi fraudibus obnoxia.

12. Tandem per arestum supremi huius senatus post maturam & repetitam deliberationem, dictum fuit male iudicatum, bene appellatum, & emendando iudicium, reus, idemque appellans, absolutus, & pronuntiatum est illud a eodem hoc anno 1538. decimasextima Februarii. Et sic declaravit præfata curia dictam alienationem non esse subiectam retrahui feudali, nec quinto denario, nec alii juri feudali, sine præiudicio tamen &

reservato dictis actoribus & patronis in casum aperturę feudi principalis, de providendo sibi prout fuerit rationis, videlicet totum feudum, etiam portionem alienatam sine discrimine prehendendo, vel relevia & alia jura ratione totius feudi exigendo, ac si non esset facta dicta concessio conformiter ad textum huius §. & §. 35. supra eod. Non obstant adducta in oppositum de textu in usibus feudorum, quia sunt statuta & consuetudines Insulbriz: aliam autem habemus consuetudinem, quia apud nos feuda sunt patrimonialia & alienabilia, & liberum est disponere citra dimissionem fidei, ut in hoc §. Non obstant allegata ex Joan. Fab. quia loquuntur in retentione certę simplicis pensionis vel redditus, qui compatitur cum dimissione fidei, & nullam eius retentionem infert: sed in hoc casu quamvis non esset fidelitas expresse retenta, tamen satis virtualiter & necessario erat retenta per veram & non fictam retentionem census, laudimiorum & directi domini, & consequenter dominicalium jurium, quæ non compatiuntur cum dimissione fidelitatis & clientelę, retentio autem jurisdictionis non erat ad propositum, nec per se operata fuisset retentionem fidelitatis, quia nihil habet commune cum proprietate, nec cum fidelitate, ut diximus supra §. 1. gloss. 5. num. 45.

13. Quarto queritur. Vassallus vendidit feudum retenta fide, sub pacto redimendi usque ad terminum: Utrum saltem secuta traditione aperitur patrono, & ab eo prehendi possit & jure feudali possideri donec jura feudalia inde præstentur? Dubium faciunt non leves rationes. Prima, quia feudum vere alienatur, & mutat manum per venditionem, & sic locus aperitur dispositioni §. 20. & §. 33. supra eod. quorum termini hinc verificantur, quoniam huiusmodi retentio fidei impedit alienationem rei & totalis domini. Secunda, quia vendens & tradens sub pacto redimendi transfert omne jus & dominium, quod habet in re, ita quod res abit in creditum, & non remanet venditori aliquod jus in re, sed simplex actio personalis ad redimendum infra tempus. Tertia, quia huiusmodi actio personalis non afficit rem, nec sequitur feudum vel ejus possessorem: sed solum personam obligatam, ut late tradit Alexand. in *cons. 10. videtur fortasse lib. 1. per l. fin. in fin. ff. de contrab. empt. cum vulg. & sequitur Francisc. Cur. tenior in *consil. 12. Phil. Cor. in *cons. 246. in hac. lib. 4. Jas. in l. ab emptione. col. 3. ff. de pact. Philip. Decius in l. certi conductio. §. 4. num. 6. ff. si certum pes.* Si igitur pactum redimendi non afficit remita & pactum de retenta fide non afficit rem, nec facit quod censetur retentum aliquod jus in re, unde quamvis obliget venditorem personaliter erga emptorem ad indemnitatem onerum feudaliū: tamen respectu patroni nihil potest operari, nec facere quin patronus jure suo uti possit, ex quo feudum est venditum & in alium translatum, imò ex quo totum feudum alienatur nullo jure in eo retento in re, non videtur posse subsistere etiam expressa retentio fidei, sed potius negatoria vel fraudulenta videtur, per notata supra eodem quest. 1. & 2. Nec obstat quod quædam consuetudines huiusmodi venditionem usque ad tres vel novem annos permittunt, & eximunt à functionibus feudaliū, quia non debent extra loca earum extendi. Præterea si istud admitteretur in feudis, idem pariter dicendum videretur in laudimii & juribus censualiū, quod tamen est inauditum.**

14. In contrarium, quia nisi istud admittamus, siletem ubi pactum redimendi est ad modicum tempus, seque- retur hunc §. nihil operari & supervacuum esse: quod est absurdum, quia in omni dispositione hoc est regulare, quod omne verbum quantumvis modicum debet de aliquo operari, ut tradit Bald. in *rub. quest. 9. C. de contrab. empt. & vend. sive in privilegiis, ut sunt textus in l. si quando in princ. C. de inoffic. testam. in cap. si Papa. de privileg. in 6. sive in rescriptis, gloss. in cap. solita. in verbo tanquam. & ibi Feli. de maio. & obed. Bald. in *rub. col. 2. de rescriptis. in cap. pastoralis. in princ. de appell. ubi**

* Contractus magis ex pactis quam verbis discernuntur.

Arestum.

* Omne verbum debet de aliquo operari.

Panor. & Philipp. Deci. per illam textum notant quod clausula etiam odiosa in scriptis apposita, debet intelligi ut aliquid præter jus commune operetur, etiam si possit simpliciter secundum jus commune intelligi. Similiter & in testamentis. *l. si quando in princ. ff. de leg. 1. cum concord. gl. ibi Joan. de Mon. Ferra. in repet. cap. nemo potest. col. 1. ff. de leg. 1. & in contractibus. l. hac lege ff. de contrah. empt. & vend. l. in fin. in princ. & ibi Paul. & Alex. ff. si cert. pet.* Et maxime in legibus in quibus nihil debet esse inutile nec superfluum, §. quibus in 1. consil. C. in l. ampliorum. §. in resatoris. C. de appella. & in cap. si Romanorum 19. dist. ut nec syllaba in jure superflua debeat, inquit gl. in l. non princ. ff. quod met. caus. Bart. in l. transigere in 1. oppositio. C. de transact. & idem in statutis, ut semper debeat interpretari etiam extensive, ut aliquid addant juri communi, dummodo non redundet in damnum injustum alterius. Ita tenent Bart. Imol. Paul. Alex. in l. 4. §. dies cautioni. ff. de damn. infect. in l. fin. §. si computatione. C. de jur. deliber. latè Joan. de Imol. in l. si vero. §. de viro. col. 4. ff. sol. matr. Sed intelligendo hunc §. etiam de alienatione saltem temporali retenta fide, nedum non resultat iniquitas nec fit injustitia patrono, imò nullum ei damnum inferitur, quum certat de lucro, idque eo magis quo illud lucrum est odiosum & restringendum per notata supra §. 33. in princ. & è diverso restringatur iste §. ita ut excludatur omnis actus per quem feudum etiam ad tempus modicum alienatur, sequetur quod nihil omnino operabitur nec aliquid addet superioribus, quia per prædicta clarum est quod quando feudum non alienatur nec mutat manum, nulla jura aperiuntur nec acquiruntur patrono, & sic nunquam esset opus aliqua retentione fidei ad consequendum immunitatem à juribus feudaliibus, quod est manifestè contra verba & mentem hujus §. qui voluit retentionem fidei saltem in aliquibus casibus operari immunitatem in juribus feudaliibus, quæ aliàs deberentur cessante expressa fidei retentione.

15. Igitur necessario admittendus est iste intellectus, alioquin hic §. frustratorie esset adjectus, quod non est dicendum, in *l. ait prator. 2. in princ. ibi. nec frustra adjectur.* & ibi Paul. Alexand. Jas. ff. de jurejurand. hinc est quod textus debet intelligi in casu dubitabili, non autem in indubitabili, ut per textum, & ibi expresse gloss. & Alberic. in l. Labro ff. de Carbo. edict. in l. prima ad fin. ff. ad municipia. hinc est quod quando litera legis vel statuti dupliciter punctuari potest, & uno modo punctuata decidit casum dubium de quo queritur, alio modo non decidit, semper debet punctuari eo modo secundum quem decisionem dubii inducit, etiam si aliàs pœnalis sit, ut vulgo gloss. in cap. 1. in verbo clarum, quem ibi Gemy. Phil. seq. de tempor. ord. in 6. & eam singularem esse dicit, & sequitur Ludov. Rom. in cons. 109. circa positum col. 8. & in singul. 741. dicit statutum, ubi litera est valde depravata & transposita, sed restitui debet prout olim super libro meo correxi, neque enim hic locus est, & doctrinam dictæ gloss. & Roman. sequitur. Joan. Baptist. in repet. l. omnes populi. ff. de justis. & jur. Nicol. Evarald in locis legal. in loco. 53. col. 23.

16. Nec obstat quod in hac consuetudine sunt nonnulli §§. supervacui supra §. 19. & infra §. 57. quia illi sunt ad alios §§. præcedentes consecutivi & stant per modum illationis, sed hic §. non potest stare per modum illationis immediate præcedentium, imò novam dispositionem & novum dictum incipit, in quo stat per se unice & principaliter, igitur necessariò debet intelligi dispositivè, & ut aliquid de novo disponat, non autem ut omnino intelligatur secundum præcedentia in §. 33. & aliis remotis. Et eodem modo non obstat, quod quandoque in lege ponitur verborum inculcatio, juxta gloss. in l. certis conditio. in princ. ff. si cert. pet. & quod aliquando verba ponuntur & congeruntur ad abundantiorè cautelam, ut in l. stipulationes commo. diffimum. ff. de verbor. obligat. & tradit Alexand. in l.

Gabus. §. quidem recte in princ. ff. de liber. & posthuma. quod hoc modo excusatur & toleratur superfluitas, nec non in aliis modis, ut per Philip. Franc. in cap. unico. de summa Trinis. in 6. Philip. in proemio rex pacificus ad fin. quia illa procedunt quando plura verba super eodem dicto multiplicantur, vel in consequentiam alterius dispositionis proferuntur, vel quando aliter constat de mente, vel quando sequeretur iniquitas vel absurditas.

17. Tolerabilius est enim quod verba nihil de novo operentur, quam quod operentur absurdum, ut rectè tradit Joan. de Mon. Sperel. in leg. 1. ff. de eo quod certo loco. Mar. Salomo in leg. Gabus. §. & quid si tantum. collat. 1. ff. de liber. & posthumis. scilicet si verba per se simpliciter proferantur per modum statuti & sententiæ principalis, ut hic, quia tunc nisi resultet iniquitas aut alia absurditas, debent ita interpretari ut aliquid de novo disponant. ideo ea nihil operari esset absurdissimum per prædicta.

18. Quid dicendum? certe iste §. esset de illis qui indigerent inquisitione super forma & modo utendi, sed puto quod si inquireretur non inveniretur certum judicium, nec determinatus utendi modus: quidam enim opinantur generaliter intelligendum, ut possit vassallus vendere, donare, vel permutare aut aliter transferre feudum retenta fide, & quod tunc mutationes feudalitatis debent attendi ex persona antiqui vassalli si terra retinentis. Sed quum sic alienatio irrevocabilis, istud non habet rationem, sed nimiam absurditatem ut supra eod. quest. 1. Alii putant illa verba, *jusques à demission de foy*, intelligi active de formali & actuali dimissione fidei seu investitura, & sensus est, quod licet vassallus vendat vel donet feudum, etiam dominium transf. tendo, tamen non aperitur, nec jura patrono acquiruntur donec vassallus ipsi patrono resignaverit feudum sive clientelam, sive desistendo sive deestendo se, ut novus acquiritor investitur ut supra eod. num. 4. sed intellectus est deterior, & in oppositum notoria est communis observantia secundum notata supra §. 20. gloss. 3. & §. 33. per totum. Alii subtilius intelligunt dicta verba, *jusques à demission de foy*, nedum formaliter, sed etiam potencialiter & per modum exclusionis sive exemptionis, ut videlicet à generalitate principii hujus §. excipitur omnis actus nedum per quem fides dimittitur, sed etiam per quem dimitti potest: & sic quod etiam expressa retentio fidelitatis non possit ubicumque feudum mutat manum, sed iste intellectus reddit hunc §. supervacuum & sine effectu operandi, & sic non congruit per prædicta. Alii veritati proprius accedentes intelligunt expressam retentionem fidei prodesse in alienationibus temporalibus sive revocabilibus; puta si vassallus donet non simplicem usumfructum feudi sui, quo casu non esset dubium, sed ipsum feudum, non tamen simpliciter & perpetuo, sed ad tempus; quo casu nihilominus dominium transit, etiam si donans dicat se tradere ad usum. *l. donationes in concubinam. §. species. ff. de donatio. vel ad alimenta l. cum hi. §. si uni. ff. de transact.* vel etiam ad usumfructum, ut tenent doctores in d. §. si uni. de cujus ultimi dicti veritate dicemus infra §. 161. ut his casibus si donator dicat se penes se ipsum retinere fidelitatem, nulla jura aperiuntur patrono, nisi ex mutationibus medio tempore contingentibus ex persona donatoris & veteris vassalli: sed usque ad quod tempus liceat taliter alienare, & fidelitatem sine feudo retinere, & an hujusmodi retentio fidei intelligatur facta vel possit fieri nedum pro retinente, sed etiam pro ejus hæredibus, nulli (quod sciam) supervacui, qui possint de certo & determinato utendi modo sub clara & concludenti ratione testificari. Non tamen propere relinquendum est sub incerto & variabili judicio arbitrio, quia sequeretur inæqualitas & confusio, cum non agatur de stylo vel provisione reparabili, sed de decisivis.

19. Quare ex bono & æquo ad certam æquabilem

*Superflui
in legibus
nihil esse
debet.

Superflui-
tas quando
toleretur.

*Superflui-
tas tolera-
bilior, quæ
absurditas

* Solutio. Formam * temperanda res est, ita ut non proflus interdicator vel difficultetur commercium vassallis: nec ita laxetur ut patronorum jura notabiliter minui & eludi possint. Et in brevi, ut nec delicatus vassallus, nec onerosus patronus audiatur, juxta Ulpianum jureconsultum in *l. si servos. ff. de pign. actio. l. si bene. ff. de usur. l. continuus. §. cum ita. ff. de verbor. obligat.* in qua re sine præjudicio potioris sententiæ, juxta *l. Claudius Felix. in fin. ff. qui potio. in pignor. habeam.* iustum temperamentum esse puto, tempus quod est infra decem annos, quia illud regulariter & crebrius in jure dicitur modicum tempus, ut patet in *l. si de fideicommissis §. ne quis. ff. qui & à quibus manub. non fin. l. 3. §. si servus. ff. de acquirend. vel amittend. possess. l. unica. C. de usucap. transfor.* Bartol. Angel. in *l. fin. C. de præscript. longi temp.* & ita regulariter accipiendum tenet glossa *fin. Ancha. Imol. Cardin. Panoimit. in clem. 1. de reb. ecclief. non alien.* Bartol. in *l. 1. §. quod aniem post* glossa *ibi. ff. de superfi. Alexand. in l. si de eo. §. 1. col. 1. ff. de acquir. vel amitt. possess.* & cum non soleant frequentes accedere mutationes infra novem vel pauciores annos, non est inagnum præjudicium patrono, si usque ad illud tempus dumtaxat fides retineatur, maximè attento quod si infra illud tempus feudum non recuperetur, tunc aperitur & potest patronus jura sua exequi: si vero infra idem tempus revocetur, non censetur alienatum, quod in tam brevi tempore & ex jure retento reversum est: imò interim non suspenduntur simpliciter jura vel commoda patroni, quia possunt verificari & habere locum cum effectu ex persona veteris vassalli, si medio tempore sine liberis moriatur, perinde ac si feudum nullomodo esset in alium translatum: secus si permitteretur retentio fidei usque ad quindecim, viginti vel triginta annos, quia tunc patronus potest incurrere notabilem diminutionem juri suorum, quia interim novus acquiritor feudi posset nedom morte, sed etiam venditione, donatione, aut aliis frequentem mutare feudum de manu in manum: & tamen harum mutationum respectu nihil posset patronus prætere: antiquus autem vassallus (quamvis spes recuperandi feudum daret) tamen non potest facere aperturam feudi patrono ex persona sua, nisi per suum obitum sine liberis, tam per ipsum venditorem, vel cessionem juris sui redimendi, per notata supra §. 33. *quæst. 8. & 9.* & sic feudum stare per longum, imo per longissimum tempus, absque eo quod jura feudalia acquiri possent patrono, nisi in uno & raro casu dumtaxat, videlicet per decessum antiqui vassalli sine liberis, vel ejus hæredis sine liberis. Et tamen feudum tali conditioni subest, quod nedum per obitum sine liberis aperiri potest, sed etiam per alios infinitos modos vivente antiquo vassallo, & sic istud redundaret in nimiam captionem patroni: hinc est quod nulla est consuetudo in hoc regno, quæ permittat etiam revocabiliter, sed ad usque vel ultra longum tempus feudum alienari posse etiam retenta fide, quin jurius feudalis locus sit. Quædam autem & plures permittunt usque ad novem annos, aliquæ vero usque ad tres annos dumtaxat, ut dictum est supra §. 33. *quæst. 2. num. 8.* super quo non audeo, nec mecum est definire apud nos id licitum esse usque ad novem annos, quamvis id in se multum rationabile sit, & consuetudo nostra quantum ad hoc indeterminate loquitur, & satis esse videatur, id restringere ad tempus quod est infra decennium, quia arguari posset fundam esse intentionem patroni in qualibet valida & utili alienatione per §. 1. supra eodem: & quamvis illa regula limiteur per hunc textum, tamen limitatio est obscura per prædicta, & sic satis est quod de aliquo operaretur, videlicet in alienatione ad tres annos, vel cum pacto redimendi usque ad tres annos interim retenta fide, quia in obscuris quod minimum est accipitur. *l. semper in obscuris. ff. de reg. jur. cum similibus.* Quare in hoc puncto non contendam, sed temporis infra modicum

tempus determinationem relinquo definitioni sapientissimi supremi Parisiorum senatus.

20. Cæterum ad solutionem quæstionis nostræ concludo pro secunda parte, licere vassallo per hunc textum (ut de aliquo citra absurditatem operetur) vendere & tradere feudum suum ad onus redimendi infra novem, vel saltem tres annos, & infra, retenta interim fide absque eo quod patronus inde aliquam aperturam vel commodum feudale petere possit, nec etiam ex mutationibus supervenientibus ex parte acquiritoris, sed solum ex parte veteris vassalli, & (diluendo interim adducta in oppositum pro prima parte.) Ratio est, quia ex quo antiquus vassallus retinet jus redimendi, non censetur totaliter feudum alienare, quia * qui actionem habet ad rem, ipsam rem habere videtur. *l. qui actionem. ff. de reg. jur.* imò censetur feudum ipsum adhuc in bonis habere, quamdiu durat spes & habet actionem efficacem ad illud recuperandum. *l. rem in bonis. ff. de acquir. rer. domi.* & sic dummodo aliter clientelam non abdicaverit, sed expressè retinuerit, remanet vassallus, & feudum non aperitur nisi moriatur, & sit opus renovatione investituræ.

21. Unde si medio tempore non moriatur, sed * redimat feudum in termino, ex quo illud recuperat ex vi juris ab initio reservati, non censetur de novo acquirere, sed ad rem suam redire, & feudum non censetur retranslatum sed redditum, sive ad priorem naturam & statum restitutum. *l. filio quem pater. ff. de liber. & posthum. ibi, non translatus sed redditus videatur.* Ita quod non est nec efficitur novum feudum, sed remanet antiquum feudum inveteri & pristina qualitate in qua erat, *l. si unus §. pactus ne peteret. ff. de pact. & per ea quæ plene diximus. infra §. 175.* hæredium redemptum manere proprium, & affectum successioni & retractui proximitatis erga conjunctos ex illo latere ut prius, quasi nunquam exivisset à patrimonio venditoris: in tantum quod res redempta * non subjacet oneribus & hypothecis medio tempore sive specialiter sive generaliter impositis per emptorem, sed resolvuntur, ut in tradit Bart. in *l. si res. ff. quibus mod. pig. vel. hypot. fol. in l. in diem. ff. de aqua. plu. arcenda.* Paul. in *l. 2. col. 3. C. de rescind. vend.* Alex. *conf. 45. lib. 5. Soci. in consil. 80. col. 2. lib. 3. Decius in l. si socius. ff. si cert. pet. & in conf. 239. in fin.*

22. Non est igitur mirum si neque pro hujusmodi venditione, neque pro redemptione aliqua jura patrono debeantur. Si vero venditor non redemerit feudum infra terminum, statim lapsa tempore venditio facta est incommutabilis, & retentio fidelitatis resoluta fuit, sive fuerit ad idem tempus limitata sive non, quia etiam expulso pacto non possit ulterius subsistere nec extendi, per notata supra eodem *quæst. 1.* & consequenter remanet feudum ex nunc & non retro apertum prehensibile ex defectu hominis, cum jurius quinti vel retractus ad electionem patroni ex venditione præcedenti, ex quibus patet quod dispositio & beneficium hujus §. introductum est in commodum & favorem venditoris & veteris vassalli, & non in favorem emptoris & futuri novi vassalli, ut studiosus facile colligere potest. Nolo in singulis inducendis immorari, & si vellem non liceret, urgent enim Typographi, jam tribus mensibus à perfectione hujus primæ partis cessantes propter inopiam & adversam valetudinem meam.

23. Confirmatur præfata conclusio nostra, quia generali & æquissima observantia hujus regni, illud jus redimendi non est merè personale, sed est in rem scriptum, & potest contra quemcumque singularem successorem vel possessorem intentari ad præcisam restitutionem, ut diximus inf. §. 175. Ubi etiam in terminis juris communis defendimus sententiam Pauli contra Alexandrum. Non est igitur mirum si retentio fidelitatis potest subsistere in hoc jure redimendi, retento saltem ad modicum tempus, ne diuturnitas redundet in captionem patroni. Ultimo non obstat quod idem sequeretur dicendum in laudimiis & venditionibus rerum censualem, quia negatur,

* Rescensetur in bonis quamdiu recuperari potest.

* Restituta pristinum statum & qualitatem recuperat.

* Et resolvuntur hypothecæ & onera medio tempore imposita per emptorem.

negatur, cum manifesta sit diversitatis ratio in feudis quæ sui natura nobiliora & liberiora sunt, & servituti minus subjienda.

24. Et adverte quod in casu præsentis ex quo facultas redimendi est ad modicum tempus, retentio fidei simpliciter facta intelligitur à venditore facta tam pro se quam suis hæredibus, & quamdiu facultas illa durabit. Ita quod si hæres venditoris decedat relicto hærede laterali, & is similiter, quot sunt hujusmodi mutationes infra dictum tempus, tot relevia debentur patrono, licet persona emptoris non mutetur. Et potest patronus libere feudum prehendere, sed tenetur hæres venditoris iusta facere, & relevium solvere, & indemnem reddere emptorem. Tenetur etiam patronus in fidem admittere hæredem emptoris, quamdiu durat hæc facultas redimendi ad modicum tempus, nec potest recusare prætextu dictæ venditionis quum sit permissa. Non autem illam adduxi rationem, quasi venditio facta sub pacto de retrovendendo sit potius pignoratitius vel usurarius, non esset locus huic quæstioni, quum etiam nulla retenta fide in contractu nullo, non sit locus iuribus feudalibus: sed suppono veram venditionem, in qua retentio fidei facit ut nulla debeantur jura feudalia, nisi in casu quo non sequitur redemptio, sive quin, sive sequatur redemptio, sive non debentur semel, videlicet ex venditione. Ex his habes decisionem & decisionis vivam rationem hujus quæstionis nunquam ab alio tactæ & in usu quotidiano adprimè necessariæ. In hac quæstione prolixior fui quam vellem, quia longe minori negotio mentem meam uno verbo promere potuissem: Sed ad id me compulsi ratio suscepti semel instituti, quæ præcipue versatur in excutiendis ancipitibus locis, non per remota vel fortuita argumenta, sed ex re nata & velut imis radicibus erutis oculis exposita.

25. Quinto quam plurimas quæstiones circa hæc occurrentes eodem contextu brevioris & facilioris doctrinæ causa expediendo, vidimus in quæstione præcedenti utilitatem hujus §. & dictæ clausulæ retentionis fidei, videlicet quod operatur ut per venditionem & traditionem feudi sub facultate redimendi ad modicum tempus factam, feudum non aperiatur nec, ulla jura feudalia peti possint, sive à venditore sive ab emptore, neque de venditione, neque de redemptione infra idem tempus facta. Ut autem plenius & simul habeamus effectum & utilitatem hujus quotidianæ materię, præfatam conclusionem amplio primo, sive totum feudum hoc modo vendatur sive pars: quum sit eadem ratio, *l. que de sota. ff. de rei vendicac cum valg.* Et consuetudo nostra loquitur simpliciter de feudo, & sic tam de toto quam de parte intelligitur. *l. rei appellatione. ff. de verbor. signific. l. in toto. ff. de regal. jur.* Idem de consuetudine loquente in similibus terminis cum nostra quantum ad hoc. Secus de Cænonianensis, quæ in sexta parte §. 216. & sequent. hoc non permittit nisi in tertia parte feudi dumtaxat.

26. Amplio secundo, in omni simili contractu vel alienatione, in qua respectu ejus de quo quæritur sit eadem ratio, ut si quis donet feudum suum retento usufructu, & sub pacto quod res ad se redeat si donatarius præmoriatur superstitie donatore, retenta interim per eum fide; tunc enim suspenditur apertura feudi donec donatarius supervivat donatori, & tunc & non prius incipiet feudum aperiiri & relevium deberi ex capite donationis: vel in totum deficit spes hujus aperturæ si contingat donatarius præmori, & hoc in vim dictæ clausulæ retentionis fidei. Alioquin statim ab initio donationis feudum apertum fuisset & relevium debitum, per notata supra §. 33. *quest. 46.* Idem si quis donet, & realiter tradat feudum suum sub pacto quod infra tres vel novem annos poterit illud recuperare refusa certa summa pecuniæ, vel sub alia conditione, quæ modicum tempus non sit excessiva, & re-

tenta interim fide. Idem in aliis similibus, puta si Titius permutat feudum suum vel ejus partem cum alio prædio, sub pacto quod solvendo certam summam infra tres annos, vel aliud modicum tempus, poterit feudum suum recuperare, retenta interim fide feudi sui, vel portionis permutatæ: quia tunc quantumcumque ad traditionem procedatur, nulla sit apertura feudi, nulla jura feudalia oriuntur, nec tempore contractus & traditionis, nec postea si Titius infra illud tempus feudum recuperet, nihil enim novi juris aperitur patrono, sed perinde ejus respectu habetur ac si illa permutatio secuta non fuisset per hunc textum. Non tamen negatur, quin si prædium compermutatum & taliter acquisitum à Titio sit feudale, apertum fuerit, & jura feudalia statim acquisita patrono dicti prædii secundum actus naturam & qualitatem, videlicet relevium: quod est clarum si Titius non recuperavit feudum suum, vel si post tempus, non in vim dicti pacti, sed novo & voluntario consensu recuperavit.

27. Sed si illud infra dictum tempus redemerit, magna resultat præsumptio simulationis & adumbratæ veræ venditionis dicti prædii feudalis Titio traditi, in quo obiter dicendum puto, quod si cum dicto pacto concurrant *brevitas temporis, & conformitas seu convenientia pretii dictæ summæ ad valorem dicti prædii, ex eventu secuto præsumitur & detegitur simulatio & effectualis venditio dicti prædii, ita ut ejus respectu cum effectu locus sit omnibus iuribus feudalibus & utriusque retractui, per notata supra §. 33. *quest. 22.* & infra §. 184. & nihilo magis in casu hujus simulationis nullum jus feudale aperiatur respectu feudi Titiani, imò minus, quia etiam si non esset retenta fides feudi Titiani, nullum jus feudale hoc respectu deberetur, prout non debetur ex contractu vel alienatione simulata, quæ nulla est simulatione detecta, ut supra §. 33. *quest. 11.*

28. Amplio tertio conclusionem principalem in concessione totius vel partis feudi ad certum annuum redditum. Super quo adverte, quod concessio ad redditum multum differt à concessione in subfeudum vel in censum: quia in subinfeudatione vel datione in censum, eo ipso ex natura actus inest retentio domini & omnis dominicalis juris (respectu recipientis directi) in re concessa: Et sic non censetur fieri alienatio nec dismembratio feudi, & nulla inde causatur apertura, etiam si concedens non expresserit penes se & ad onus suum retinere fidelitatem rei concessæ respectu superioris patroni: quia natura actus de se hujusmodi retentionem & subordinationem importat, etiam si non dicatur. Quod respectu subinfeudationis est indubitatum: & respectu dationis in censum; probatur, quia prout secundum nostrum in hoc regno utendi modum, census accipitur, importat retentionem directi domini & jurium dominicalium penes concedentem: & non potest recipiens tenere eandem rem in censum & in feudum, maxime à diversis dominis, ut liquet per ea quæ plene tractavimus in rubrica vel titulo sequenti. Et sic feudalitas non potest transire in recipientem: & consequenter omnino remanet penes concedentem: Et si non remaneret penes eum, reverteretur ad immediatum concedentis patronum, cujus recipiens efficeretur immediatus censuarius, quum autem oppositum agatur, videlicet quod recipiens efficiatur & remaneat immediatus censuarius concedentis, necessario præsupponitur feudalitatem & fidem, si res alioquin erat feudalis, remanere penes concedentem, & ad ejus onus, sicut & in subinfeudatione, hujusmodi tamen subinfeudatio vel datio in censum, nullomodo præjudicat patrono si non con-

* Præsumptio simulationis.

* Qui facit initium hujus paragraphi. * Concessio ad redditum.

29. Longe aliud in concessione ad certum annuum redditum, quia ex ejus natura nullum dominium, nul-

lum jus dominicum in re concessa retinetur, sed omne jus concedentis transfertur & penitus expropriatur, solo jure annui redditus retento. Unde si simpliciter fiat, sive de toto feudo, sive de parte feudi, sequitur mutatio manus & apertura feudi, & recipiens debet in fidem patroni se conferre, relevium solvere & clientelaria onera de cætero subire, nisi concedens penes se retinuerit fidelitatem, cujus expressa retentio requiritur hoc casu, & operatur quod feudum non censetur mutare manum nec aperiri ex hujusmodi alienatione, sed quod concedens censetur remanere vassallus ut prius, & quod ex illius vel ejus hæredum persona, & non ex persona recipientis, vel ejus hæredum, debeant mutationes feudi attendi, & jura feudalia percipi, à quibus tamen concedens & ejus hæres tenetur exonerare & indemnem reddere recipientem, & ejus hæredes.

30. Et super hoc nota differentiam inter alienationem quæ fit per concessionem ad redditum & alienationem quæ fit per venditionem, quia in venditione, si sit perpetua & sine facultate infra modicum dumtaxat tempus redimendi facta, non prodest etiam expressa retentio fidei, & nihil operatur, ut *supra eodem quest. 1.* quia quum sit perpetua & totalis alienatio, apparet retentionem fidei non esse appositam nisi in fraudem jurium patrono debitorum ex hujusmodi venditione. Et alioquin esset fenestra omnibus aperta ad frustrandum & evitandum omnia jura feudalia omnium venditionum, quia in omnibus venditionibus rerum feudalium hujusmodi clausula retentionis fidei apponeretur: Secus est in concessione ad redditum, quia quamvis fiat in perpetuum cum clausula expressa retentionis fidei, non censetur hæc clausula apponi ad fraudandum patronum: sed ad hoc ut major redditus persolvatur à recipiente, pro tanto quod exoneratur ab omnibus oneribus feudalibus per concedentem, qui tenetur eum ab his indemnem reddere, & ex quo annuum & perpetuum jus in re retinetur cum onere feudalitatis, censetur quodammodo ipsum feudum, ut prius à concedente retineri. Et sic de consuetudine & observantia communi toleratur, quod etiam in perpetua & irrevocabili concessione ad redditum, valeat & effectum suum operetur expressa retentio fidei. Quod etiam à contrario sensu tacite innuit textus in §. *fin. infra eodem ibi.* Et sans demission de foy. id est cum expressa retentione fidei, sicut ibi dicemus. Cessante tamen ista communi observantia, (quæ est sola & vera hujus differentie ratio) dicendum esset idem juris esse in perpetua & irrevocabili concessione ad redditum, quod in perpetua & irrevocabili venditione: & idem in concessione ad redditum infra modicum tempus revocabili, quod in venditione aut alia alienatione infra simile tempus revocabili, ut primo casu non prodesset etiam expressa retentio fidei, quia nullum jus dominii in re retinetur, & repugnat quem esse vassallum & nihil feudale habere. Secundo casu prodesset vi hujus §. per rationes deductas *supra eodem quest. 1. & 4.*

31. Ampliatur quarto principalis conclusio, sive venditor concedens aut aliter alienans sit in fide patroni, & ab eo investitus fuerit: sive non. Quamvis enim prima facie non videatur quis fidem dimittere vel retinere posse quam nondum habet, & ad quam nondum est admissus à patrono: Tamen dicendum quod vassallus etiam ante fidem actualiter præstitam est vassallus: & sive habeat inducias fidei, sive non, quamdiu toleratur à patrono, censetur habitualiter in fide esse, & æquè ad omnia capitula fidelitatis obstrictus est, & feudum negatione vel alia ingratitude noxa amittere potest. Et sic habet beneficium hujus §. & potest libere de feudo disponere retenta fide, sicut pleno vassallo permittitur. Fortius dico quod nedum habet commodum hujus clausulæ, quamdiu a patrono toleratur, sed etiam postquam patronus etiam ex vero defectu hominis & jurium feudum prehendit, potest

* Fidelitas actualis & habitualis.

vassallus vel ejus hæres dicta prehensione durante, vendere feudum & omne jus suum sub facultate redimendi infra modicum tempus retenta fide, vel alio simili modo disponere, & in vim dictæ clausulæ & retentionis fidei non erit nova apertura feudi, nec nova aliqua jura patrono acquiruntur, prout alias acquirerentur & exigi possent à patrono, ut *suprà §. 33. quest. 43.* Habet enim hæc clausula * retentionis fidei duplex caput: unum respiciens patronum & hoc respectu importat quod concedens retinet fidelitatem, sive actualem quam præstitit patrono, sive habitualement quam illi debet & præstare tenetur, vel in suis successoribus tenebitur, ratione mutationum ex persona sua vel hæredum suorum futurorum. Alterum caput respiciens recipientem, & hoc respectu importat quod concedens tenetur eum exonerare erga patronum, & indemnem reddere ab omnibus juribus & oneribus feudalibus præteritis & futuris, & ab omni injectione manus dominicæ superioris patroni. Fallit autem principalis conclusio in venditione perpetua, ut *supra eodem quest. 1.* vel si venditio, concessio in redditum, aut alia hujusmodi alienatio, detegeretur simulata, & in novam & perpetuam recidere venditionem vel permutationem. Ex his habes clarificatam materiam hujus & * 35. §. *supra eodem.* Sed ad ampliorem doctrinam retento themate *quest. 4. supra eodem.*

* Retentio fidei duplex caput habet.

* Qui principium facti est hujus §.

32. Sexto quarto. Quid si vassallus pendente præfata facultate redimendi vendiderit vel donaverit alii jus suum & actiones suas ad redimendum. Certum est quod ex hujusmodi venditione vel cessione nullum jus aperitur per notata *supra §. 23. quest. 8. & 9.* Sed queritur quid si pendente redemptionis tempore, cedens vel cessionarius sine libertis moriatur, ex utriusque persona censeatur feudum aperiri? Et prima facie videtur quod ex persona cessionarii duplici ratione. Prima, quia ad illum spectat jus redimendi & recuperandi feudum, & non spectat amplius hæc spes ad concedentem. Nec obstat quod penes cedentem remanserunt directæ actiones, quia sunt prorsus inefficaces ex quo non est facta cessio ad commodum cedentis, ut per Angl. in l. 3. *C. de nova. & delega.* sed ad commodum cessionarii & in rem suam. Et sic cedens qui omnem spem amisit, etiam omne jus amisisse & nihil amplius retinere censetur. Illa enim retentio fidelitatis per quam alienans censetur interim remanere vassallus, non fundatur nisi in jure per alienantem retento, & in spe quam habet infra modicum tempus feudum recuperandi. Igitur si desinat illud jus & illam spem habere, consequens est ut ex tunc desinat fidem retinere. Secunda ratio, quia * retentio fidei non est omnino personalis, & simpliciter retenta, censetur sed retenta tam pro se quam pro hæredibus, ut dictum est: igitur etiam & pro causam habentibus, quum simus in materia cessibili & in extraneum transmissibili. Et quemadmodum cessionarius aut quisvis singularis successor, censetur ipso jure comprehensus in retentione facultatis & juris redimendi, per l. *fin. C. de hered. vel actis. vendi.* eodem modo videtur ipso jure comprehensus in retentione fidelitatis inhærente & accessoria juri redimendi retento: & consequenter post hujusmodi cessionem censetur fidelitas retineri in persona cessionarii, saltem habenti cessionem irrevocabilem & in rem suam, ut supponitur in hac quæstione.

* Retentio fidei an sit personalis

33. Quibus non obstantibus contrarium est dicendum, quod ex persona cedentis vel ejus hæredis dumtaxat, debeat attendi mutatio feudi seu fidelitatis, quia retentio fidei in hoc consistit, quod venditor obligatur ei quo cum contrahit, munia clientelaria subire erga patronum eique de juribus satisfacere, & inde emptorem exonerare & indemnem reddere. Sed hujusmodi obligatio non transit in cessionarium, & venditor & ejus hæres semper remanent ad hoc obligati non obitante dicta cessione, & non cessionarius, contra quem emptor nullam habet actionem. Et etiam in

vim dictæ retentionis fidei quæ suspendit vel perimit jura. Alioquin ex dicta venditione purè debita, jus est acquisitum & reservatum patrono feudum prehendi, & jura dominicalia exigendi ex mutationibus contingentibus in persona venditoris vel ejus hæredum, in quem dicta obligatio descendit. Quæ quidem obligatio non immutatur nec alteratur invito patrono vel emptore feudi & in eorum præjudicium, per dictam cessionem, in qua nulla sit cessio vel mutatio feudi, sed simplicis actionis ad feudum, quæ quoad jura feudalia attinet, impertinens est: per notata supra §. 33. *quæst. 38. & §. 23. quæst. 9.* Et quibus patet quod si pendente dicta facultate redimendi, contingat venditorem carentem liberis, & fortè laborantem in extremis vendere, donare aut aliter cedere jus suum & facultatem redimendi, hujusmodi cessio non impedit quin morte cedentis feudum aperiat, & post quadraginta dies prehendi possit cum lucto fructuum, donec hæres lateralis venditoris, renovaverit vel obtulerit fidelitatem cum relevio. Et pariter mors cessionarii, sive vivo sive mortuo cedente non facit feudum aperiri. Et hæc sunt clara in venditione feudi & retentione fidei ad modicum tempus.

34. Secus putò dicendum in perpetua concessionem ad reditum annuum & perpetua retentione fidei, quæ hoc casu permittitur infra eodem §. fin. ratione juris super feudo retenti annui & perpetui redditus, in quo quodammodo ipsum feudum repræsentatur: quia si vassallus qui taliter alienavit, vendat, vel alio quovis titulo in alium transferat dictum jus redditus cum actionibus & appenditiis suis, & sic cum eodem onere retentæ & subeundæ fidelitatis, ut moris est, censetur fidelitas retineri per cessionarium, vel cum eî deinceps pertinebit tale jus redditus, & ex ejus persona amodò metiantur mutationes feudi, & is tenetur ab oneribus feudalibus exonerare pro tempore suo, nedum cedentem ejusve hæredes quibus ad hoc tenetur ex contractu proprio, sed etiam possessorem feudi debitorem redditus, cui ad hoc tenetur ex natura obligationis reciproce dicti redditus. Non enim tenetur possessor feudi novum titulum seu obligationem redditus præstare cessionario: nec ei solvere, nisi idem cessionarius onus dictæ fidelitatis suscipiat, sequè vicissim secundum naturam reciproce obligationis hujusmodi redditus obliget ad munia clientelaria subeunda erga patronum, & inde possessorem exonerandum, & reddendum indemnem.

35. Septimo quærò, retento themate præfate quæstionis 4. Utrum saltem per viam actionis possit patronus petere jure retractus se subrogari in locum emptoris? Et videtur emptorem extraneum teneri feudum & actiones suas cum omnibus cedere patrono pretium & legales sumptus offerenti, ut eandem conditionem offerendo præferatur extraneo per notata supra §. 20. *gloss. 3.* Et quemadmodum in themate dictæ quæstionis quartæ, statim retractui proximitatis locum esse diximus infra §. 173. etiam ante lapsum tempus redimendi, & non obstante quod fides retente sit per venditorem. Contrarium tamen est dicendum in retractu feudali per generalitatem hujus textus, quia retractus feudalis est unum de commodis & juribus feudalibus, quorum nullum petere potest patronus in hoc casu. Nec obstat quod hic textus non negat peti ab emptore seu novo acquiretore: sed solum ab antiquo vassallo, quia in consequentiam prohibetur petere ab eo qui causam habet à vassallo. *Argumento l. fin. ff. de jurejurand.* Tum multum interest vassalli emptorem suum non posse deturbari, ut facilius possint vassalli indigentes pecunia sibi consulere. Tum quamdiu feudum non aperitur, sed manet antiquus vassallus, non habet patronus se intromittere de contractibus vassalli, & sic non est admissibilis nisi lapso termino redemptione non facta, & tunc demum jura sua exequi potest, & quantum pretii vel retractum ad idem onus petere possit.

Tom. I.

36. Octavo quærò. Pone feudum fuisse venditum sub facultate redimendi usque ad tres vel novem annos, & illis finitis iterum sub eadem facultate usque ad alios tres vel novem annos: & sic deinceps semper retenta fide. Respondeo * fraudem esse manifestam, quemadmodum à simili in re ecclesiastica prohibita alienari vel concedi ad longum tempus, si concedatur ad novem annos, cum pacto de renovando ad alios novem annos, vel cum expressa renovatione ad alios annos finita concessionem prima, non valet machinamentum tantquam fraudulentum. Textus in *Authent. de non aliena. aut permitt. §. neque autem, collat. 2.* quod expressim firmat Cy. in l. 1. C. de jur. emptor. Joan. Fab. in §. penult. *insit. de usufruct.* Alberic. poit. Dyn. Oldr. in l. pluribus, §. 1. in fin. ff. de verb. oblig. Bald. in c. 1. in fin. de his qui feud. da. poss. in usib. feud. Lap. Castell. ho. in alleg. 12. Ang. in consil. 181. ex forma & serie. ad fin. Petr. de Anchar. consil. 57. Card. Clement. 1. §. fin. quæst. ult. de reb. eccles. non alien. Alex. in consil. 78. visis duobus. lib. 1. quod est duplicatum. in consil. 167. lib. 2. Alexand. consil. 105. in causa & lite. lib. 3. Feli. in cap. que in ecclesiis. col. 31. de constitut. Jalo. in l. manumissiones. ff. de just. & jur. in l. nemo potest. lect. 2. col. 17. ff. de legat. 1. Francisc. in tract. feud. parte 4. num. 92. Ampliatur quod dictum est de alienatione rei ecclesiasticæ, etiam si expressè agatur quod nullum transferatur dominium, quia commoditas fructuum quæ ad longum tempus transfertur, pro vera alienatione habetur in materia prohibitiva, ad evitandum fraudem: ita Bald. in *Auth. hos jus portectum. col. 1. versic. 6. de sacrosancta eccles.* Et sequitur Fabian. de monte sancti Savini in tract. de empt. & vend. in 4. quæst. principali. quæst. ultima. versic. circa tertium.

37. Sed quæratur numquid saltem valeat usque ad tempus permissum? Dicendum indubitanter quod sic, in utroque vel simili exemplo hujus quæstionis. Et de secundo exemplo est textus in d. §. neque autem. ubi non vitatur nisi pactum renovandi, locatio autem remanet valida. Et est ratio, quia ex forma contractus sunt plures facultates redimendi ut in themate quæstionis nostræ, vel locationes formaliter distinctæ & dinumeratæ, ut in d. §. neque autem. per textum & notata in l. scire debemus. ff. de verb. oblig. Et sic non vitantur nisi illæ quæ excedunt, & fraudem inducunt: & ita tenet Lap. in d. alle. 12. Et sic non potest patronus statim manum injicere feudo, sed tenetur expectare lapsum triennii vel novem annorum juxta morem sui cujusque loci, lapso autem illo tempore libere jura sua exequi potest.

38. Nunc quærò, quid si venditione semel facta sub pacto redimendi usque ad duos vel quinque annos & retenta fide, tempus redimendi mutuo consensu, & ex post facto prorogatur, Respondeo? Aut lapso primo termino: & nullo modo præjudicat patrono, quia * non est prorogatio post tempus, sed novus contractus, & nova libera & spontanea venditio. *l. sed & manente in fin. ff. de preca.* notat Alex. in l. dies cautioni. in princ. ff. de damn. infest. imò hoc casu quum prima venditio fuerit hinc inde impleta, potest patronus ex ea petere quantum pretii ab emptore vel à venditore & nihilominus retractum à venditore redimente ex secunda venditione. Ampliatur, etiam si contrahentes dicant se per viam distractus & actus retrosimilis tantum discedere à prima venditione, quia nullo modo licuit distrahere post contractum semel hinc inde impletum, ut dictum est supra 13. *gloss. §. quæst. 1.* Et sic est vera nova & secunda venditio, & verborum commentum veritatem immutare non potest, l. 2. ff. de rescind. vend. Aut vero prorogatio est facta pendente adhuc termino, & videtur res manere in eadem causa & statu, per d. l. sed & si manente in princ. & prorogata sunt ejusdem conditionis & naturæ, ut pulchrè Paul. consil. 389. si consideremus. lib. 1. Maria. Socin. in cap. significasti. collat. 3. num. 8. de for. compet. Sed adverte, hoc est verum inter ipsos prorogantes quantum ad ea de

* Pactum de renovando in materia prohibita reprobatum.

* Qui facit parte ut dicit § 33.

* Prorogatio facta lapso termino est novus contractus.

E E c c

quibus disponere possunt, sed non in præjudicium tertii cui præjudicare non possunt, ut patet in *l. si cum Hermes, C. de loca. in l. item queritur. §. qui impleto versic. sed hoc ita verum est. ff. locat. & tetigi supra §. 33. quest. 14. num. 45. Ad hoc Alberi. in 2. par. stat. quest. 143. Unde subdistinguo. Aut tempus additum una cum prorogato simul, non excedit tempus permissum vassallis ad vendendum sub facultate redimendi retenta fide: & prorogatio valet etiam respectu patroni, cui non dicitur fieri præjudicium, sed ceteretur vassallus uti jure & facultate sibi concessa. Aut vero excedit illud tempus, & tunc clarum est quod quatenus excedit non valet respectu patroni. Sed est dubium an valeat prorogatio pro rata temporis permissi. Ut clarius intelligatur,*

39. Pone feudum situm sub consuetudine Blesensi vel Turonensi (ubi expressè conceditur tempus novem annorum) fuisse venditum sub facultate redimendi usque ad quinque annos: deinde ante lapsum quinquennii factam prorogationem ad alios quinque annos post lapsum primi quinquennii computandos. Patronus autem statim lapso primo quinquennio injecit manum feudo. Intercedunt emptor & venditor: promptè docent de prorogatione pendente termino facta per instrumentum authenticum. Ideoque causantur non potuisse feudum prehendi nisi saltem post quatuor annos: & sic expleto novennio à die venditionis, concludunt ad retractionem prehensionis cum impensis, damnis & interesse, & interim ratione promptè fidei manum levare per provisionem. Ut cætera omitam, litis cardo in eo vertitur: An hujusmodi prorogatio sit nulla in totum respectu patroni. An vero solum vitietur quatenus excedit quatuor annos per se, sive novennium à die venditionis? Et breviter respondeo * non vitari nisi quatenus excedit. Et sic prehensio feudi tanquam præmature facta ad irritum deducenda est absque tamen damnis & interesse, saltem si patronus hujusmodi secundam prorogationem ignoravit. Veritas tamen hujus dicti pendet ab ardua quæstione, & latius ramos protendente quam prima facie videatur. Quando tamen huc excidit, expediemus, & semel pro multis resolvemus in quæstione sequenti.

40. Decimo quarto, Vassallus vendidit feudum sub facultate redimendi usque ad viginti annos retenta interim fide: Utrum patronus possit statim manum injicere feudo & jura sua exigere? An vero saltem teneatur expectare lapsum trium vel novem annorum seu temporis permissi? Et prima facie videtur non posse feudum prehendi nisi post lapsum temporis permissi. Primo, quia in separabilibus * utile per inutile non vitatur *leg. 1. §. sed si mihi, ff. de verbo. obligat. cap. utile. de reg. jur. in 6.* In summis autem & in tempore quoniam consistunt in quantitate numerali separabili ex excessu, qui solus vitatur, & remanet dispositio valida in residuo, ut patet in donatione, quæ si excedat quingentos aureos, non valet sine insinuatione, etiam si fiat in personam conjunctam *l. data. C. de dona.* Tamen non vitatur nisi in excessu: sed remanet efficax usque ad summam permissam *l. sancimus, l. penult. C. de dona.* Et idem est in terminis juris in donatione facta à patre filiofamilias, vel à marito uxori, vel contra, quia quamvis si excedat dictam summam non confirmatur morte, ut est textus in *l. antepen. C. de dona. inter virum & uxorem.* verum est quatenus excedit, sed bene confirmatur usque ad dictam summam dumtaxat, *per d. l. penult. in fin. quamvis gloss. in d. l. antepen. subobscure, & ibi Sali. aperte velint contrarium: in quo Jaso. vacillat, in l. 1. sed si mihi, col. 3. ff. de verb. obligat.* Sed non est dubitandum, ex quo in *d. l. sancimus & l. penult. C. de dona.* illud ponitur pro regula generali sine distinctione, & in dicta *l. antepen. C. de donat. inter virum & uxorem.* non disponitur expressè nec specialiter de contrario, & consequenter *versic. nam amplioris, in dicta*

* Prorogatio excessiva, non vitatur nisi in excessu.

* Utile per inutile quando non vitatur.

l. antepen. debet intelligi secundum alias leges, videlicet secundum dictam *l. sancimus.* Insinuatio an sit necessaria diximus infra §. 161. Patet etiam in *l. pecunia famelicis, in princ. ff. de usur.* ubi quamvis reprobata sit stipulatio usurarum ultra legitimum modum, intelligitur quatenus est excessus, alioquin pro modo cujusque temporis (superfluo detracto) stipulatio vires habebit: ex quo textu pulchra quæstio in materia redituum decidetur infra §. 94. Infinita alia similia adduci possunt, sed ab his temperandum puto, quia licet similia ad copiam & oblectationem juvent, tamen raro concludunt, & judicium (quod potissimum est) plerumque obruunt, quare his parcissimè utor.

41. In contrarium quia in individuis utile per inutile vitatur & impeditur. *l. 1. §. Item queritur, ff. de aqua. quotid. & asiva. not. in d. §. sed si mihi.* Sed hic non est nisi unica facultas redimendi univocè concepta, & sic non potest pro parte impedire patronum, pro parte non, quamvis aliud sit supra eo. *quest. 8. ubi sunt plures concessiones formaliter seu virtualiter distinctæ: tum ut tradit Bart. post Jacob. Batri. in l. grace. §. illud. ff. de fidejussor. & omnes doctores sequuntur. in dicit. §. sed si mihi.* quatuor modis aliqui censent individuum. Primo ratione formæ in actu requisitæ, *dicit. §. illud.* Secundò ratione necessariæ dependentiæ *l. 1. & 2. ff. de pecun. legat.* Tertiò propter voluntatem contrahentium *l. Padus, ff. de arbit. Quartò ex natura & substantia rei, ut in servitutibus l. quarta. §. Cato. l. servitutes non dividuntur, ff. de verbo. oblig.* Hic autem sumus saltem in tertio individuo. Patet: quia venditor præcisè voluit habere spatium viginti annorum ad redimendum & verisimiliter non erat ventururus sub minoris temporis facultate: Igitur non potest fieri divisio nec separatio *l. quod si duo. ff. de in diem addit. l. si quis aliam, ff. de solut. l. cum ejusdem, ff. de edit. edic. cum similibus.*

* Individuum quatuor modis est.

42. Ad hoc facit, quod Ludov. Rom. in *conf. 66. eximie* decidit electionem factam ad tres annos, non valere etiam ad annum dumtaxat, stante statuto quod electio consiliariorum fiat ad annum & non ultra, & si contra fiat, sit nulla. Et quod Bald. in *l. quicunque col. 1. C. de bon. qua libe.* decidit locationem rei ecclesiæ factam ultra tempus permissum sine solemnitate, non valere, etiam usque ad modicum & permissum tempus, sed in totum nullam esse: & idem decidit Lap. in *ad. 80. queris cum locatio.* Aret. Soc. in *d. l. §. sed si mihi ff. de verbo. oblig.* Super quo attende, quia communiter doctores in dicta *l. sed si mihi, & in Auth. qui rem. C. de sacros. eccl.* confundunt simul istas quæstiones: An concessio rei ecclesiasticæ facta ultra solitum, puta ultra tertiam generationem, vel ad longum tempus, valeat saltem usque ad tertiam generationem, vel ad modicum tempus. Et tamen multum differunt ab invicem, & ut quam brevius & facilius fieri poterit procedam, resolvo hanc materiam per duas conclusiones.

43. Prima, si res ecclesiæ solita concedi in emphyteusim usque ad tertiam generationem, concedatur sine juris solemnitate usque ad quartam generationem, valet concessio usque ad tertiam generationem dumtaxat, & non vitatur nisi in eo quod est ultra solitum. Ita decidit Bald. in *Auth. si quas vinas col. 1. de sacros. eccl. in l. si pupillorum. in si. ff. de reb. eod. & hæc est perpetua opinio Bal. nec invenitur alibi contrarium tenuisse, quicquid præfati doctores ad pauca advertentes citent Bal. in diversum in aliis locis, sed illic loquitur in longe diverso casu. Et fundatur Bal. in §. neque illud. in *Authentic. de non alien. col. 2.* Ubi pactum de extendendo in ulteriorem generationem rejicitur, & remanet concessio valida usque ad generationem solitam. Idem tenet Paul. & ibi Philip. Deci. in *Auth. qui rem* (ubi Bart. dubitavit) *C. de sacros. eccl. Imol. Cardi. in c. pen. col. po. de feud. Alex. in conf. 38. consideratis his col. si. lib. 2. Franc. in tract. feud. in 2. part. d. 6.* Et est crebrior & vera opinio. Ratio punctualis est, quia tot censentur esse concessio-*

nes quot sunt generationes: per notata Bart. in *l. mortis causa capitur*, ff. de dona. causa mor. Bart. & Alex. in *l. si mihi & Titio*, ff. de verbo. oblig. & dictum est supra §. 22. q. 25. & 26. & sic una non vitatur per aliam.

44. Et itud procedit nedum quando expressè & formaliter verbum & actus cedendi repetitur in unaquaque persona vel generatione, quo casu non esset dubium, ut patet supra eo. q. 6. sed etiam quando simpliciter fit concessio in quatuor vel tot generationes, quia virtualiter repetitur & renovatur concessio in qualibet generatione. Et reijciendam puto distinctionem Joan. de Imol. in *l. quod debetur*, ff. de verbo. oblig. ubi distinguit an concessio sit facta per dinumerationes generationum, ut concedo in primam & in secundam & in tertiam & in quartam generationem, & tunc procedet opinio Baldi, an vero concessio sit facta simpliciter uno contextu, ut concedo in quartam generationem, & tunc procedet opinio contraria, quod si unica concessio, & totum vitetur: quoniam huiusmodi distinctio magis verbalis est quam realis, & eo ipso quod conceditur in plures generationes, virtualiter multiplicatur concessio in qualibet generatione, & eo ipso videtur actum, quod quilibet succedentium accipiat jus & causam ab ecclesia concedente, & non à priore emphyteuta.

45. Idem dicendum in similibus, ut si ecclesia consuevit infeudare in masculos tantum: & concedat in feudum recipienti pro se & successoribus suis tam masculis quam feminis, quamvis non valeat infeudatio quantum ad feminas, per notata in c. 2. de feud. & in c. 1. §. 1. qui feud. dar. poss. in usib. feud. tamen remanebit valida quantum ad masculos & personas consuetas: ita decidit Bald. in c. 1. super ver. consuetudo. & sequitur ibi Martinus Laud. de his qui feud. dar. poss. in usib. feud. Rapha. Fulg. in conf. 220. nobiles de Fortiate. Jacob. de S. Georg. in invest. in ver. in feud. col. fin. versic. Sed au saltem. Et pariter si sit solitum infeudari in unum heredem tantum: & fiat infeudatio in duos, valebit usque ad unum & primum heredem tantum, nec permittum ab inutili vitatur: ut tradit Bald. in cap. similiter, §. 1. col. 3. de leg. Conrad. & hæc sequuntur, Imol. & Cardin. in cap. 2. de feud.

46. Hanc tamen conclusionem quod valeat concessio usque ad generationem solitam, & eatenus utrimque obliget, limito si recipiens patitur damnum, puta quia tempore concessionis dedit trecentos aureos ecclesie, ut reciperet ab ea usque in quartam generationem, vel alias non erat contracturus nisi haberet cum effectu usque ad quartam generationem: quia tunc quamvis ex parte ecclesie teneat concessio usque ad tertiam generationem, & non possit ecclesia in hoc contravenire: tamen non tenetur recipiens stare, nec emphyteusim tenere & onera conventa facere, nisi sibi solemniter confirmetur usque ad quartam generationem. Alioquin quò non sit securus poterit discedere, & quod ab initio solvit pro rata repetere, & hoc est de mente Alex. & Soci. in d. §. sed si mihi. quod verum puto per *l. Julianus*, §. si quis colludente. ff. de alio. empt. & est multum notandum, quia doctores ibi non declarant. Nec obstat quod contra hanc primam conclusionem tenet Ang. in §. emphyteusim. in Authent. de alien. & emphyt. Jas. in d. Authent. qui rem per text. d. §. emphyteusim. versic. aliter autem penitus, in Authent. de alien. & emphyt. quia ille versic. aliter autem, non refertur ad totam concessionem, sed solum ad excellum insolitum & prohibitum. Et sensus est quod res ecclesie non potest dari in emphyteusim nisi usque ad metam ibi taxatam, & quod aliter sit, id est, ultra metam taxatam, nihil penitus habet roboris: sed propter hoc non tollitur, quominus illud quod sit infra metam licitam, valeat, quum illud non sit aliter factum, & ita ad illum textum rectè respondent Deci in d. Authent. qui rem ad fin. Franc. in 2. par. feud. qu. 6. & ita etiam voluit solvere And. Aleia. in d. §. sed si mihi num. 20. licet non clarè exprimat.

Tom. I.

47. Secunda* conclusio, si locatio vel concessio rei ecclesiasticæ fiat ad longum tempus, in totum vitatur & non valet etiam usque ad novem dumtaxat, vel pauciores annos. Textus est apertus in Clement. 1. de reb. ecclesiast. non alien. ubi dicitur quod nec recipienti jus aliquod acquiratur. Expendatur* negativa cù dictione aliquod, quæ etiam in qualibet minima parte verificatur. Gloss. in Clem. 1. in ver. aut earum parte. de foro. compe. & ibi Car. & Panor. Feli. in cap. pastoralis. in fin. princ. de offio. delega. & sic nullum jus acquiratur. Et est ratio, quia non est nisi unica concessio, & sic cum peccet in forma, in totum irritatur. Et ita post longam disputationem decidit Lap. in alleg. 80. quartis cum locatio. Ubi allegat. Barth. ita consuluisset, & est verum, ut patet in suo consil. 159. Visa quadam constitutione. Et ita etiam tenet Bald. in *l. quicumque* col. 1. C. de bon. quæ liber. & sequitur Jason. in *l. 1. §. si quis ita* col. 8. versic. limita quarto. ff. de verbor. oblig.

48. Numquam legi Bald. tenere contra præfatam primam conclusionem, sed benè contra hanc secundam in consil. 475. quidam abbas. lib. 1. Ubi dicit quod quandoque inutile venit ad adiciendum, quandoque ad minnendum, quandoque ad specificandum speciem contractus: & quod primo casu si non valet quod ago ut ago, videlicet in totum, valeat saltem in parte in qua potest, ut ff. de preca. l. cum precario. Secundo casu non valeat in aliquo, ut in *l. Padus*. ff. de arbitr. ex defectu consensus. Tertio casu, quia non consentitur in specie contractus, non valeat nisi aliquando ad excipiendum *l. si ego*. ff. si cer. per. l. si sibi dederim. ff. de dona. deinde in questione, an concessio usque ad viginti novem annos, valeat saltem usque ad novem; dicit hoc pertinere ad primum casum: distinguit tamen, aut concessio fuit facta pro unico pretio, puta pro mille pro toto tempore: & tunc non valet in aliquo, quia propter unitatem pretii non potest contractus dividi. *l. cum plura*. ff. de adul. edit. Aut vero per singulos annos solvitur pretium sive pensio illius anni, & tunc inutile per utile non vitetur, sed valeat usque ad novem annos, etiam sine aliqua autoritate episcopi, & certa ista decisio satis plausibiliter videretur admittenda, sed in puncto juris non est vera, & est directo contra textum d. Clem. 1. Nec obstat quod adducit Bald. de

*Secunda conclusio.

*Negativa vis.

*Contra Bald.

*In majori tempore non inest minus.

E Ece ij

licet non distinguat concessionis modos. Ex his habes effusissimam materiam sub paucis resolutam, fructumque laboris prolixi.

49. Modo redeundo ad questionem nostram, clara relinquatur decisio pro secunda parte. Non obstant adducta pro prima parte. Et primo *d. l. sancimus, C. de donat.* quia loquitur in moderanda liberalitate, in quo nec donans, nec donatarius læditur: donans non, quia tantum immunis est: donatarius non, quia semper sibi acquirit, licet minus. Ita solvit Bart. in *d. consil. ad fin.* cujus litera alioquin corruptissima debet ita restitui. Eodem modo respondeo ad *l. pecunia & l. placuit, ff. de usur.* quia loquitur in moderatione lucri in quo licitum, ab illicito excessu, ideo separabile est: quia hoc faciendo neuter læditur, ut patet ad sensum. Secus in præfenti, quia si facultas redimendi viginti annorum reduceretur ad tres annos, venditor gravem jacturam pati posset, puta perpetuam amissionem feudi & hæredii antiqui minus iusto pretio (cuius redimendi circumscripto) venditi, & quod infra tam breve tempus non posset commodè ab eo redimi. Nec obstat si dicas omnia hic adducta loqui in diversis terminis, videlicet in actu in totum vel in parte nullo: huiusmodi autem facultas redimendi, sive ad viginti sive ad triginta annos, nullo modo de se est nulla, sed in totum valida, & efficax, quia hoc fateor, sed dico quod retentio fidei ad tantum tempus simpliciter facta, in totum est nulla, quum non sit facta in casu permissio & excepto, & sic statim locus est aperturæ feudi & regulæ §. 33. *suprà eod.*

50. Quid ergo dicemus ad fin. *quest. 7. supra eo.* Videtur enim per deducta in hac questione quod illa prorogatio quum sit unica actus per se non possit dividi, & pariter quod retentio fidei illi implicita non possit dividi, & quod nullo modo proffit vasallo, nec eum relevet erga patronum, quum non sit facta secundum formam, sed contra vel ultra formam permissam, & sic præfata prehensio feudi esset valida: sed hoc non obstante persisto in sententia, & moveor, quia illa prorogatio de qua in *d. q. 7. ad fin.* quum sit facta ex intervallo, processit ex mera liberalitate emptoris, & sic quum huiusmodi actus non sortiatur individualitatem nisi ex voluntate partis, ut *suprà ea. quest. num. 41.* sicut donatio & usurarum stipulatio recipit divisionem, ita & huiusmodi prorogatio, quoniam si emptor obtulisset venditori prorogare usque ad quatuor annos, vel etiam usque ad unum annum dumtaxat, venditor illud utpotè sibi utile verisimiliter acceptasset. Et consequenter retentio fidelitatis illi prorogationi implicita (debet enim prorogatio fieri cum qualitatibus prorogati. *c. bi qui de prebend. in 6. lecta. & ibi Jaso. col. 5. ff. de rebus credi.*) eandem dividualitatem recipit. Et licet in maiore summa minor inest, quando stipulator non habet damnum, sed æquè minorem summam acceptaturus erat, ita eadem ratione concurrente, in maiori facultate vel tempore inest minus. Secus dicerem si ab initio in terminis ejusdem questionis & consuetudinis conventum fuisset feudum esse venditum sub facultate redimendi usque ad quinque annos, & illis lapsis rursus usque ad alios quinque annos: quia retentio fidelitatis non prodesset nisi pro primo quinquennio dumtaxat: non autem pro secundo: in quo non potest fieri divisio temporis permissi à non permissio, quia totus contractus est individuus, & taliter non aliter (ut præsumitur) contracturi erant.

51. Undecimo quæro: Quid si vassallus habens latifundium feudale, concessit & alienavit simpliciter certam partem ad onus certi annui & perpetui redditus, non retento alio jure nec apposita clausula retentionis feudalis? Certum est quod non est locus beneficio dicitæ clausulæ, sed censetur fides dimissa & feudum apertum in portione alienata. Sed quæritur quæ sint jura patroni? Respondeo, potest manu injecta (juxta formam §. 1. *suprà eo.*) in portionem alienatam, si ui frup-

atque suos facere, donec acquirens iusta fecerit ve debite obtulerit, nec interim dictum redditum solvere vel deducere tenebitur: neque de fructibus: neque de relevio quum non sit infeudatus: per notata *suprà §. 28. & infra §. 59.* hoc est clarum, sed quantum ad jura utilia, an relevium, an vero quintum pretii vel retractus feudalis debeat? Latè disputari posset, distinguendo inter redditum redimibilem vel non, & inter redimibilem in perpetuum, vel infra certum modicum tempus dumtaxat, inter redemptum in continenti, vel ex intervallo. Sed ut brevius & resolutius procedam, facio conclusionem in præfato themate, quod relevium dumtaxat debetur, non autem quintum pretii: nec etiam retractui feudali, vel proximitatis locus est: nec sufficeret retrahenti eandem offerre conditionem, quia non est proditum jus quinti denarii, vel retractus, nisi in venditione: sed hic neque est venditio, neque contractus similis aut reducibilis ad venditionem, sed omnino diversus, ut in simili, *suprà §. 33. qm. 12. num. 56.*

52. Fallit, si processerint proloquia venditionis, & paulo post à concessione in redditum, acquirens redemerit eundem redditum mediante certa pecuniæ summa, quia tunc ex temporis brevitate, redemptione redditus & proloquiis, satis præsumitur concessio (quæ tam multo tempore duravit) simulata ad occultandum veram venditionem, quare quinto pretii vel retractui feudali locus est, & ad optionem patroni. Et similiter proximus concedentis eligere potest, an velit feudum ipsum retrahere, an vero redditum, quia non poterit acquiritor feudi impedire retractum redditus, attento quod ex forma concessionis non erat redimibilis, & sic quantum ad successiones & retractum proximitatis, censetur subrogatus loco rei, per notata infra §. 179. Secus si ab initio concessionis cautum fuisset dictum redditum mediante certa pecuniæ summa redimi posse, quia tunc proximus non posset à redimente retrahere redditum naturali & necessario suo sive per redemptionem extinctum. Imò si fortè ante redemptionem à concedente extraneo venditum retraxisset, quod potest, teneretur pati redemptionem à debitore. Sed hoc casu quando concessio facta est ad redditum redimibilem, multo fortius redemptione infra modicum tempus (infra annum) secuta, locus est utrique retractui respectu ipsius fundi, & etiam quinto pretii in re feudali, vel laudimii in re censuaria. Faciunt quæ diximus *suprà §. 33. q. 22.* quando compermutans infra modicum tempus redimit fundum quem tradiderat, & incipit utrumque possidere.

53. Circa quod adverte, quod differentia est, an vasallus cedat feudum suum pro certo redditu ab alio debito certa pecunia redimibili: An vero pro redditu redimibili à se debito: An vero concedat ad redditum redimibilem: quia primo casu statim etiam redemptione non facta locus est utrique retractui & quinto pretii, dummodo sit redditus pecunia constitutus ad rationem unius pro duodecim, aliàs censetur vera permutatio, nisi aliæ accedant conjecturæ, ut diximus *suprà §. 33. qm. 18.* Secundo casu idem dicehdum, quod de vera venditione per notata *suprà §. 20. gl. 5.* Tertio vero casu, non est continuo locus retractui, vel quinto pretii, sed relevio dumtaxat, nisi infra modicum tempus sequatur redemptio, vel aliæ concurrant fraudis & simulationis conjecturæ.

Duodecimo, circa quæst. 3. *suprà, eod.* vidi pulchram questionem in facto. Vassallus majorem partem feudi sui vendidit in perpetuum retento censu annuo & fide. Certum est per nos, *qm. 3.* non esse locum alicui juri feudali: sed post decem annos contingit eundem vassallum totum residuum eidem vendere, & sic dimissa fide quæ etià frustra & simulatorie retineret toto residuo absolute vendito, emptor ultimus offert jura domino, & quintum ultimi pretii, dominus petit quintum totius, id est primi & secundi pretii. Quid juris? multi tenebant pro domino quasi prima venditio sit præparamentum secundæ ut ad primordium tituli posterior foret eventus. *l. unica*

ad fi. C. de impo. lucrat. descript. lib. 10. Franc. Cur. senior. conf. 69. col. 6. Tum secundo, quia primæ venditionis jura feudalia suspensa sunt: quando retinebatur fides donec dimitteretur. Sed nunc dimissa est, ergo resurgunt, seu potius nunc primum in actum (quasi de potentia interim sopita) exeunt. Tum tertio, quia nunc dominium, verum est totum feudum esse, idem venditum, nec amplius fidem retineri. Ergo totius feudi integrum seu totale quintum debetur, & non pro rata ultimæ venditionis tantum. Tum quarto, quia simile est ac si quis primo vendit quartam partem feudi sui sub pacto redimendi ad triennium retenta fide. Et post biennium eidem vendit aliam quartam partem sub eodem pacto, deinde aliam, ultimo totum residuum absolute. Quo casu certum est domino feudi deberi quintum pretii omnium venditionum totius feudi, vel retractum totius feudi si hoc eligat, ergo idem in præsentis casu, in quo videtur eadem vel similis ratio. Quibus non obstantibus contrarium dicendum est, quia primus contractus non est factus in fraudem: nec in præparamentum secundi, sed per se & absolute, ut longum intervallum ostendit, & fuit legitimus & validus contractus, ex quo nulla jura domino debeantur, sed tantum in secundo. Patet, quia si nunc residuum vendidisset tertio, nulla jura de novo orientur ex prior contractu ex quo etiam nulla orta sunt. Ergo nec hic, sed tantum de ultimo, seu pro rata ultimi contractus. Primus enim contractus liber est à juribus feudaliibus, & nunc liberum est vassallo totum jus suum cuius vendere. Tum minus potest conqueri dominus feudarius quod vassallus vendidit eidem vel ejus hæredi, quia sic totum feudum in eadem persona reunitur, & deinceps verisimiliter citius integre vendetur quam si vendidisset extraneo. Igitur non apparet sufficiente materia fraudis vel simulationis, non plus, sed potius minus debetur patrono, ex eo quod eidem quam si tertio facta esset reliqui venditio. Et sic non obstat primum, nec etiam secundum, quia ex hypothese non fuit si des ad tempus, nec suspensivè, sed in perpetuum retenta, & statim ab initio valuit ea concessio in censum vel in subfeudum perpetuo & absolute, sive vassallus ob id receperit pretium sive non, quia neutro casu locus aperitur juribus dominicis, absque tamen præjudicio domini in futurum, quoties enim feudum ipsum in totum vel in parte mutabit manum, debetur relevium de toto vel tota parte integra, quasi concessio illa non esset facta, & totius prehenli feudi fructus suos faciet dominus, quia nihil ad se de tali censuario seu vassallo à se non approbatis salvo eorum recursum contra concedentem. Non obstat tertium, quia per ultimum hunc contractum feudum non est plene venditum, sed in statu in quo apud venditorem est de præsentis, cum onere præcedentis concessionis, & sic non potest deberi quintum pretii nisi ad limites hujus ultimi contractus, quia libera est facultas contrahendi nunc isto nunc alio modo, ut minus vel nihil commodi debeat patrono, dummodo verè & non simulate contrahatur, ut diximus supra §. 22. Vassallus etiam potest totum feudum vendere vilissimo pretio, & reliquum donare propinquo vel concedere ad perpetuum reditum, & sic non erit locus quinto nisi pro rata pretii. Quo etiam omisso, potest patronus eligere relevium integrum, per notata supra §. 33. in fin. nec erit locus retractui feudali contra propinquum, nec contra extraneum nisi pro rata modici pretii, & sic inutiliter. Non obstat quartum, quia eo casu retentio feudi non est absoluta, sed pender, quia lapsa tempore sine novo contractu & ex potentia prioris contractus, in actum exhibent jus retractus vel quinti pretii ad electionem domini. Quod si priori themate retento venditio residui facta esset tertio vel pluribus aliis seorsim, ut vidi, res haberet minus disputationis. Sed si paulo post priorem illum contractum totum resi-

duum eidem venditum fuisset, tunc propter temporis brevitate prior contractus præsumeretur factus in præparationem secundi & artificium quæsitum in fraudem domini. Nec erit simplex fraus, sed exquisita simulatio, quia lex non est imponenda verbis nec formæ faciendi quando apparet de reali effectu, & respectu tertii qui habebat iustum interesse. Sufficiunt probabiles conjecturæ cum reali effectu ad simulationem probandam. Bart. confil. 55. incip. Petrus Nicol.

54. Decimo tertio ad complementum materiz hujus, & * 31. §. supra ead. quæro, Utrum vassallus (& idem de censuario) invito patrono possit feudum in totum vel in parte transferre in ecclesiam, vel aliam * manum mortuam? Et hic vulgari verbo utor, quo manum mortuam vocare solent ecclesiam sive civitatem, aut collegium, vel aliud quodcumque corpus, sive seculare, sive ecclesiasticum, bonorum capax, quod ideo manus mortua vulgò nuncupatur, quod sicut semel mortuus amplius non moritur, ita hujusmodi corpus non moritur, nec mutatur, & licet omnes personæ, ex quibus consistit, moriantur & mutantur, idem semper permanet, l. proponatur. ff. de judi. l. feni. §. in decurionibus. ff. quod cuiusque univers. not. cap. quoniam abbas. de offic. delega. quemadmodum & in grege dicitur in l. si grege. ff. de leg. 1. & in domo. in l. si ita legatum. §. si. ff. de leg. 1. Et in navi l. inter stipulantem. §. sacram. ff. de verb. oblig. l. qui res. §. aream. ff. de solus. ubi jureconsultus veterem quandam diremit philosophorum disceptationem, de navi qua * Theseus (qui post mortem Ægei patris decimus Atheniensium rex fuit tempore Tolæ sexti Hæbræorum judicis) ad Cretam navigavit. Et interempto duce Tauro, vel fabuloso monstro Minotauro, Labyrinthum cum filo Ariadnes exivit & Athenas reversus est eadem navi, quæ triginta remis agebatur, & ab Atheniensibus adque Demetrii Phalerzi (qui clarissimus philosophus & Athenarum moderator fuit, tempore Ptolomæi Lagi filii, primi post Alexandrum magnum Ægyptiorum regis) tempora conservata fuit (& sic circiter per nonaginta sexaginta annos) veteres amovendo tabulas, & in earum locum aliàs validas subrogando & coaptando, ita ut exemplum philosophis ambiguitatis manserit, aliis eandem, aliis vero contra, non eandem permanere navem contententibus ut ex Plutarcho Chæronico habetur in vita Thesei, Lapo Florentino interprete. Non tamen intelligendum est, veteres & prudentes philosophos de navi, vel simplici alio corpore disputationem suscepisse, quin potius de corpore * homogeneo, sive heterogeneo, quod tamen uno spiritu contineatur, ut inquit jureconsultus in l. rerum mixtura. in princ. ff. de usufructu. in quo olim dubitatum fuit, utrum post augmentum vel decrementum maneret idem corpus numero quod ante fuit. Et disputantibus de hoc philosophis solebat proponi exemplum dicte famose & antiquissime navis, aliis eandem, aliis vero non eandem permanere navem, (per modum inductionis ad principale subjectum physice disceptationis) affirmantibus. Quod si quem juvet de præfata navi plenius audire, legat apud dom. Lazarum Bayfium in suo elegantis & eruditi tractatu de re navali, quem nuper edidit super l. 2. ff. de cap. & postli. rever. Et jureconsultus quoad negotia civilia attinet, in navi vel alio corpore artificiali determinavit idem corpus manere, in d. §. sacram. §. aream. & in corpore physico idem sentit in d. l. rerum mixtura. in princ. juncta gloss. in verb. non haber. Et idem dicendum est physice sive naturaliter loquendo, * quòd manente forma manet identitas rei; & augmentum vel diminutio non concernit nisi quantitatem vel qualitatem, unde non mutat essentiam vel substantiam. Faciunt notata supra §. 1. gloss. 1. num. 39. & 46.

* Qui facit hodie initium hujus parag. * Manus mortua quid?

* Navis Thesei.

* Manente forma manet identitas.

55. Et ut plenè intelligatur, manus mortua dupliciter accipitur. Primò pro corpore bonorum capace, quod de se non moritur nec mutatur, prout dictum est. Secundo modo pro quadam conditione servili, sive per persona conditionatæ servitutis. Quamvis enim in hoc firmissimo regno & in tota ditione Christiana nulli sint servi corporis, veteri ista & misera juris gentium servitute sublata: supersunt tamen usque hodie homines liberi quidam, sed conditionatæ servitutis, ut tractatum est supra §. 2. gloss. 3. num. 2. & 3. qui non possunt alienare bona ejus conditionis, nec de illis testari sine consensu domini, qui eis sine lociis vel liberis ejusdem conditionis descendentes succedit. Et hi vocantur homines manus mortuæ, quorum meminit Cyn. in l. voluntario in fi. C. de excus. tut. Petr. Pert. Joan. Fab. §. 1. in sit. quib. mod. jus patr. potest. sol. & in l. quoriam. C. de rei vendic. Guid. Pap. decis. Delph. 36. Adde Jac. de Ra. Cy. Alberi. in Auth. episcopalis dignitas. C. de episcop. & cleric. Ubi volunt quod per dignitatem episcopalem derogatur consuetudini dictæ servitutis, quod est falsum, quia imò antequam quis promoveatur ad tantum dignitatis apicem, necesse est quod servilem conditionem exuat, quod liberè quodcumque facere potest, abdicando & resignando in manu domini omnia bona & hæredia hujusmodi servili conditione affecta. Et sic patet quod sunt veri liberi, nec tanta servitute premuntur quanta ascriptitii, quia licet illis, & nos istis, discedere à gleba, & plena libertate potiri.

* Homines manus mortuæ.

56. Cæterum ut plurimum ad solutionem cætax collectæ vel arbitrio domini imponendæ compelli possunt, & hi vulgo vocantur homines * talliabiles. Et quandoque utriusque oneri, videlicet manus mortuæ & collectæ sive talliæ subsunt: quandoque alteri tantum, prout aliud absque altero induci vel remitti potest. Et hujusmodi nulli sunt in hoc felici præsidatu & territorio Parisiensis. Fuerunt tamen olim in quibusdam locis hujus territorii, sunt plus mille anni, sed dominorum benignitate omnes manumissi fuerunt. Et plura vidi instrumenta manumissionum hujusmodi in data antiquissima ultra annos mille. In quibusdam autem locis consuetudinum Burgundiæ, Trecentis, Alvernæ, Borbonienis, Blesensis, & Nivernensis, inveniuntur adusque hujusmodi conditionatæ servitutis homines. Sed de his hæcenus, ne materiam questionis nostræ excedam, in qua agitur de manu mortua primo dumtaxat modo accepta.

* Homines talliabiles qui dicantur, vide apud Guido. Papæ decis. 314. 315. 316. & qui ligii vel non ligii dicantur, questione sive decis. 309. 310. 311. 312. & qui franci, decisione 313.

57. Et primo quod non possit feudum transferri in ecclesiam, vel simile corpus, textus est in c. 1. §. 1. de elec. seu. in §. qui clericus. si de feud. defuncti. controver. sit int. do. & agna. vassal. in c. unico. in mut. vel ali. imperfect. Etiam si vassallus expressim & in causam piam donaret pro anima. c. 1. §. donare. quali. olim. pote. feud. alien. (ita ut nec secundum quosdam debeat æstimatione, quod nunc discutere nolo) & in præfatis locis per Bal. Alvar. Præpos. & omnes in ush feud. Specul. in tit. de feud. §. 1. qu. 30. & 40. Et idem de emphyteusi quod non possit in manum mortuam transferri, expressim decidit Specul. in tit. de loca. §. nunc aliqua. vers. 116. & ibi Joan. Andr. in addit. vers. 120. sequitur & dicit hoc esse summè æquum. Et rationem reddunt, quia dominorum directorum interest, & non debet eorum juribus pura laudimiorum, vel releviorum, & reverfionis, seu commissi in infeudatione, vel concessione retentis præjudicari, prout præjudicaretur si res transfret ad ecclesiam, vel aliud corpus quod non moritur, nec mutatur.

58. Unde non debet transferri nisi in personam ejusdem conditionis, & idoneam ad servitia & jura dominicalia lubeunda. Idem voluit Oldra. in conf. 17. col. mibi 13. vers. Item emphyteuticaria & feudales. Calder. conf. 2. sub tit. de loca. Bar. & alii in l. si ita quis §. ea lege. ff. de verb. oblig. Bal. in c. que eccle-

siarum. c. 2. de consi. in Aut. nisi rogati. c. 2. C. ad Trebell. Petr. de Anchar. Joan. de Imol. Card. Panor. in c. pormit de loca. Alexand. conf. 120. super eo. lib. 1. quod est duplicatum. in conf. 90. lib. 4. Idem Alex. in conf. 9. Viso themate. c. 2. vers. præterea lib. 3. Guid. Pap. in conf. 139. litera Delphinales. vers. 7. Jac. de S. Georg. in invest. feud. in verb. & cum pacto. c. 2. Jason. in l. si. per not. Bar. cap. 26. & 27. C. de jure emphyt. Ampliatur primo, etiam si feudum velemphyteusis ab ecclesia dependeat & moveatur, quia non ideo magis licet in ecclesiam vel aliam manum mortuam transferre, quoniam similis ratio interesse versatur in ecclesia dominante. Textus est in Auth. de alien. & emphyt. §. si vero, contigerit quamlibet. & ibi Bar. Angel. col. 9.

59. Ampliatur secundo, etiam si transferretur in capitulum ejusdem patronæ seu dominantis ecclesiæ, quia tunc æquè sit illi præjudicium, an si in aliud corpus transferretur. Et ita tenent Feli. in d. c. qua in ecclesiarum. col. si. Jas. in conf. 1. col. 8. num. 23. de his qui feud. dare possunt. ubi non distinguunt an jura sint separata vel communia inter episcopum, vel non, quia ex quo vertitur interesse episcopi qui solus est patronus, requiritur ejus consensus & superioris autoritas ad hoc, ut feudum transferatur, & remaneat penes eum. Non enim posset solus episcopus conferre & authorari alienationi feudi quam vassallus episcopi vellet facere in ejus capitulum, ut tenet Joan. de Imol. in Clem. 2. col. 10. de reb. ecclesi. non alien. Hinc est quod prælatus non potest remetiã aliàs privatis infeudari solitam infeudare capitulo suo, quia deterior fieret conditio ecclesiæ, ut tradit Cardin. Zaba. in conf. 34. in conf. 34. casus feudum quoddam. quamvis Calderi. conf. 10. sub tit. de feud. contrarium tenet, in quo vacillat Francisc. in tract. feud. in princ. 2. partis. quest. 9. licet in 4. part. quest. 24. videatur sequi opi. Calderi. Sed verior est opinio Cardin. Feli. & Jason. quia non potest prælatus donare nec alienare in suum capitulum sine solemnitate ecclesiastica & autoritate superioris, ut sentit Panorm. in c. si cmt nostris. in si. de jurejurand. Fabian. de monte S. Savin. in tract. de emphyt. & vendit. in §. quest. princ. ad si. juncto eo quod dixit in eo. tract. quest. 3. princip. quest. 5.

60. Pro * resolutione questionis nostræ, juxta communem observantiam totius regni dicendum quod tam feuda quam censualia prædia liberè in ecclesiam, vel simile corpus quoquo titulo transferri possunt, & ab ea acquiri & possideri donec superior conquærat, quo casu non resolvitur nec annullatur alienatio & acquisitio, sed dumtaxat compellitur ecclesia extra manum suam ponere, nisi malit dominus æstimationem indemnitate suæ quam non tenetur invitatus recipere, sed potest præcisè cogere ecclesiam ad ponendum rem feudalem, vel censuariam in manum idoneam: in quo nonnulli opinantur, & asseverant dominum directum rege inferiorem non posse hoc jure uti, nec cogere ecclesiam vel simile corpus ad vacuandum manus suas, vel indemnitate præstandam, nisi infra annum à nova acquisitione, quod ego simpliciter falsum & irrationabile puto: imò plures consuetudines hujus regni quæ de hoc loquuntur expressè disposuerunt dominum etiam secularem posse infra quadraginta annos compellere ecclesiam præcisè ad vacuandum manus suas infra annum à tempore interpellationis. Quod si anno lapsò non fuerit paritum, possit manu injecta frui & fructus lucrari, donec translatio facta sit in idoneam manum, ut per consuetudinem Blesensem §. 41. 42. & 43. Turonensem, in tit. de indemnité & d'injonction. per sos. Cænomansensem §. 459. de consuetudine autem Senonensi §. 174. similis est 40. annorum præscriptio, sed commissi & amissionis feudi pœna imminet nisi infra annum ab interpellatione paritum fuerit. Consuetudo autem

* Resolutio.

autem de Lorriz §. 87. & Aurelianensis §. 100. non volunt huic juri expellendi minore tempore sexaginta annorum præscribi, sed de consuetudine Andegavensi §. 448. sufficit dimidiatum tempus, videlicet triginta annorum. Consuetudo autem Alvernæ *cod. tit. §. 16.* non loquitur de præscriptione juris expellendi, & adhuc lapsa dicta præscriptione, quamvis non liceat amplius domino inferiori expellere ecclesiam, tamen secundum præfatas consuetudines potest eam cogere ad præstandum indemnitate in futurum; non autem pro tempore diviso ante triginta annos. Quare concludo primo, quod annus non refertur nisi ad dilationem, quæ conceditur ecclesiæ post interpellationem domini ad ponendum extra manus suas, ut etiam de hujusmodi anno tradit Specul. in *tit. de loca. §. nunc aliqua. versic. 119.* & Henric. Bohic. in *c. ex literis. col. 2. de consuet.*

61. Secundo, quod huic juri expellendi triginta annis præscribitur secundum dispositionem juris communis, videlicet salvo quod domino proprietatis ipso jure non currit, & minori dabitur in integrum restitutio, & si ecclesia sit domina, requiruntur quadraginta anni, & hoc nisi ubi consuetudo loci de longiori vel alia præscriptione disponit, & ita etiam tenet Masuerius in *pract. tit. de præscript. §. item si ecclesia.*

62. Tertio, quod si dominus relevium vel laudimia ab ecclesia recipiat & ei investituram concedat, seipsum excludit à jure eam expellendi seu cogendi vacuare manus suas: sed non à jure indemnitate petendi, quod etiam statuit consuetudo Blesensis §. 45. & generaliter observandum est, nisi ubi & quantum specialis consuetudo loci contrarium disponit ut consuetudo Turonensis in *d. tit. de indem. §. 3.* ubi vult dominum per receptionem dictorum jurium sibi non præjudicare etiam in jure expellendi. Cum autem dominus non expellit sed indemnitate capit varie per consuetudines locorum; determinatur hujusmodi indemnitas, ut in consuetudine Turonensi, *titul. de indem. §. 2.* & in consuetudine Blesensi §. 44. Receptior * autem & frequentior modus est, quod ecclesia vel simile corpus det vicarium morientem & viventem, id est, quo vivente nullum novum jus acquiratur domino, sed eo moriente feudum aperiatur, & fidelitas & relevium solvi debet: vel si res censualis sit, certa summa vice laudimiorum.

63. Addunt nonnulli etiam confiscantem vicarium eundem dari debere, id est, per cujus noxam vel feloniam feudum possit ad dominum reverti. Et ita tanquam (ut aiunt) Apollinis oraculum, fixè tenent omnes meri pragmatici, sed fremant omnes licet, quod sentio (prout ipsum verum & iustum amo) liberè proferam. Ego illud nec verum nec rationabile puto. Aut enim intelligitur de vera confiscatione propter delictum commune & tunc patroni non interest, quia ad eum non esset feudum revertendum, sed ad habentem merum imperium in loco: aut intelligitur de noxa vel ingratitude adversus dominum committenda, & non debet tam tristis eventus expectari, nec hujusmodi interesse ulla ratio haberi. *l. inter stipulantem. §. sacram. ff. de verb. oblig.* Præterea aut intelliges de noxa committenda per ipsummet vicarium, & non esset æquum ecclesiam fidelem & innocentem propter alienum debitum puniri. Aut de noxa si qua forte committatur per ecclesiam vassallam, & tunc quæcumque conventa & præstita indemnitas non liberat à poena commissi, nec facit quin feudum æque committatur saltem ad vitam delinquentium, ac si nulla indemnitas præstita, nulla amortizatio esset facta secundum notata supra §. 45.

64. Unde infero, quod si quis non sit dominus

directus rei, sed tantum habeat omnem jurisdictionem & merum imperium in loco, non potest impedire, quin prædia jurisdictionis suæ transferantur in ecclesiam vel simile corpus, nec potest ecclesiam cogere ad ponendum extra manum suam, nec aliquam recompensationem petere vel exigere ut permittat ecclesiam possidere. Et est ratio, quia domino simplici justitiaro nullum sit præjudicium ex eo quod res perpetuo in ecclesiam transfertur, quoniam æque sub ejus jurisdictione remanet ut prius. Quod si forte causetur, quod non ita de facili fit litigiosa penes ecclesiam sicut penes privatos, qui frequenter solent de rebus suis vario modo disponere & litigare: suum potius commodum, & relevium ab onere juris reddendi allegat, tantum abest ut sua interesse justè queri possit, & verè illaudabile & plusquam Scythicum & Barbaricum esset hujusmodi interesse. Idem dico, si causetur quod ex delictis privatorum posset res confiscari & ad eum reverti, quia non est adversa hujusmodi fortuna spectanda nec speranda per prædicta. Nec obstat quod contrarium velle videtur Masueri, in sua pract. in *tit. de loca. & jur. emphyt.* & ejus relator Guill. Benedicti *repet. c. Raynutius. in ver. & uxorem nomine Adela. num. 564. in fin.* quia non loquuntur in simplici justitiaro vel domino etiam alie jurisdictionis: sed loquuntur in eodominio, qui ultra hoc habet jus * mortalitatis in res transferas, quod est jus reale, quod habere solent domini habentes merum imperium in Ducatu & consuetudine Alvernæ, secundum quam loqui solet præfatus Masuer. ut patet in sua practica.

65. Et sic concludo, quod simplex dominus jurisdictionis vel justitiarus, quum nullum probabile habeat interesse, nihil potest exigere indemnitate nomine, nec cogere ecclesiam ad vacuandum manus. Et sic amortizatio nullomodo ad eum spectat, quod est verum, quando res manet prophana ad cuiuscumque manum deveniat: Secus si ageretur de fundo consecrando & templo ibi construendo & dedicando. * Tunc enim quamvis fundus per hujusmodi dedicationem non eximatur à jurisdictione territorii, & nihilominus remaneat locus & ecclesia seu proprius templum ibi constructum & consecratum de territorio & jurisdictione domini etiam secularis, seu temporalis potestatis nisi aliter eximatur, ut tenet Bald. in *l. iusjurandum, & ad pecunias §. si de qualitate. ff. de iusjurand. l. si quis hoc genus sacrilegi. C. de episcop. & cleric. & in rubric. collat. fin. extra. de judic.* Ita quod cognitio & punitio delicti commissi in ecclesia æque spectat ad judicem secularem loci, & ad eum debet remitti, ac si esset commissum in loco prophano, ut ex text. *d. l. si quis in hoc genus. & expresse decidit Bart. in l. si emi §. si. ff. de accus. Petr. de Ancha. in repet. c. postulasti. col. 9. de for. compe. Sali. in Authent. item nulla communitas. C. de episcop. & cleric. Panor. in c. inter alia. & c. si. de immu. eccles. Panor. in c. cum sit generale col. 11. de for. compe.*

66. Imo etiam clericum delinquentem infra ecclesiam vel templum, non potest episcopus vel alius prælatus aut iudex ecclesiasticus vi jurisdictionis suæ capere: Sed captura etiam clerici & in ecclesia, spectat ad judicem secularem, seu habentem jurisdictionem temporalem vel territorium, ut alibi dixi, non obstante *cap. cum episcopus, de offi. ordi. in 6.* quia illud c. * nullum habet juris vigorem nisi in locis in quibus Papa habet jurisdictionem temporalem: alioquin non spectat ad eum condere leges in temporalibus: nec in præjudicium jurisdictionis secularis vel temporalis, ut in hoc regno in quo jura canonica, & constitutiones pontificiæ non ligant in præjudicium jurisdictionis secularis, ut pulchrè perdo. Jorda. Brici in *repet. §. contrahentes. ca. 1. col. 19. de for. compe. in 6.*

* Jus mortalitatis habere, quid?

* Dedicatio non eximit à jurisdictione seculari.

* Indemnitas quem admodum præstetur alteri.

* Jura canonica non ligant in præjudicium jurisdictionis secularis.

67. Tamen quia propter privilegia & immunitates concessas templis & locis sacris, multum est modificata executio jurisdictionis secularis: quoniam iudicia contentiosa non debent ibi exerceri, nec confugiunt eximi, nisi in casibus exceptis in *Authen. de manda. in princip. §. neque autem homicidis collat. 3. de quo dixi infra §. 162. in gloss. 2. in verb. par. emphyteuticis*. Et sic cum qualiter interfit habentis jurisdictionem, debet ejus consensus requiri ad dedicationem loci, si tamen sine justa causa consentire recuset, cogitur per superiorem, juxta notata in *cap. nullus*. ubi Panor. *de jur. patr.* Et hujusmodi consensus sive licentia, quod bona immobilia per ecclesiam vel aliam manum mortuam acquiri vel acquisita possideri & in perpetuum retineri possint, ita ut non teneatur ponere extra manus suas, vulgo vocant amortizatio, nedum apud Gallos, sed etiam Hispanos, ut per * Petr. Belluga. Valentinum Civem & doctorem Hispanum, qui Joan. Imolenis, & Ludov. Roman. discipulus fuit in *suo Spec. princ. rub. 14. de amortizationibus*. Et istud est fundatum in jure & ratione per prædicta, quicquid deliravit Petr. Jacob. in *summa sua*.

* Petr. Belluga.

* Amortizatio & indemnitas differunt. De amortizatione scripsit Petrus quem vide.

68. Et est notandum quod hæc vulgata vocabula * amortizatio & indemnitas differunt. Amortizatio est ipsa licentia & permissio retinendi immobilia per manum mortuam, sive renunciatio & privatio juris cogendi eam ad transferendum in idoneam manum. Indemnitas autem est illa pensatio quæ fit & præstat domino pro interesse suo, loco jurium utilium quæ verisimiliter percepturus erat remanente in privatorum manu, quæ sæpe variis mutatur modis secundum Jureconsultum in *l. senatus §. mortis causa. vers. siquidem ff. de donat. caus. mort.* Et apud Horatium Julium Flor. *Vel puncto mobilis hora: Nunc præce, nunc pretio, nunc vi, nunc sorte suprema, Perpetuas dominos, & cædis in altera jura. Es hæres, hæredem alterius velus unda supervenis undam*, quorum jurium spe frustratur dominus directus remanente per manum mortuam. Et quando hujusmodi recompensatio fit per manum vicariam, vel pensationem annuam, puta decimo, aut decimo quinto quoque anno præstandam, vocatur indemnitas. Quando autem fit in una summa semel solvenda, vulgo vocatur finantia.

69. Unde si fiat vel concedatur amortizatio simpliciter, non tamen censetur remissa indemnitas, sed poterit exigi nisi expresse fuerit remissa. Sed si recipiatur vel conveniatur de certa indemnitate estimatione & præstatione, eo ipso & ex antecedenti necessario censetur amortizatio concessa. Imò nedum per pactationem vel receptionem indemnitate, de quo non est dubium: sed etiam simplicem investituram vel receptionem relevii, vel quinti pretii, vel laudimiorum debitorum ratione acquisitionis factæ per ecclesiam, vel aliam manum mortuam, censetur ei concedi amortizatio à domino recipiente, hoc est licentia & facultas possidendi & retinendi, quoniam dominus hujusmodi jura ab ea recipiendo censetur expresse approbare eam in vassallu vel censuarium, & renunciare juri eam expellendi & cogendi ad ponendum extra manum: quoniam non potest utraque jura (utpote repugnantia) simul exigere, & sic electio & perceptio alterorum ab alteris ipso facto excludit, per notata supra §. 33. qu. 41. Et ita generaliter dicendum puto respectu domini ætate majoris recipientis vel paciscentis, nisi ubi specialis consuetudo loci aliter disponit, quæ in loco suo servanda est. ut consuetudo Turonensis *vis. de indemn. §. 3.* ubi vult non excludi jus expellendi per receptionem horum jurium seu denariorum feudaliū; non tamen negat quin excludatur per receptionem vel concordiam indemnitate.

70. Nota etiam quod non censetur remissa indem-

nitas per investituram vel receptionem jurium utilium ratione acquisitionis debitorum: sed nihilominus pro futuro tempore exigere poterit. Et hoc nisi post lapsum triginta annorum in privato vel quadraginta in ecclesia domina, quo tempore (nisi protestatio domini directi ab acquirente acceptata, vel alia interruptio intervenerit) secundum dispositionem juris communis præscribi puto juri indemnitate exigendæ, nedum pro præterito, sed etiam pro futuro tempore & in perpetuum & hoc nisi sicut localis consuetudo aliter disponat, ut Turonensis *titul. de indemn. §. 4.* ubi statuit non præscribi juri indemnitate nisi tempore immemoriali, quod ibi taxatur ad centum annos, quod demum spatium secundum multorum & celebriorum doctorum sententiam dicitur tempus immemorabile, ut tactum est supra §. 8. *num. 63. in ff. & infra §. 87.* & illud statutum consuetudinis Turonensis limbo & modico primo, ut procedat respectu futuri dumtaxat, non autem respectu præteriti temporis. Unde si dominus directus vellet ab ecclesia vel alia manu mortua petere indemnitate temporis præteriti, quo manus mortua possedit feudale vel censuale prædium, ratione mutationum quæ pro illo præterito tempore in manibus privatorum accidere verisimiliter potuissent, puto quod non possit etiam sub consuetudine Turonensi, nisi saltem à triginta annis & citra, vel si ecclesia sit domina, à quadraginta annis & citra, ut quantumvis commode fieri possit corrigatur jus commune per dictam consuetudinem quæ est valde exorbitans, juxta notata per Salic. & alios in *l. 2. de noxa. action. in cap. cum dilectus. per Panor. & cano. de consuet.* Secundo modico, ut illud intelligatur de simplici jure indemnitate, non autem de jure expellendi, cui omnino quadraginta annis præscribitur per *d. consuet. in d. tit. §. 1. & §. fin.*

71. Sed juxta prædicta quarto, quid de simplici receptione annui census? Pone prædium censuale de novo acquisitum esse ab ecclesia: à qua dominus recepit censum præstari solitum, utrum sibi præjudicaverit in jure expellendi vel cogendi vacare manum suam? Videtur quod sic, saltem si scienter ab ecclesia vel manu mortua receperit, puta solum illius nomine, & non nomine veteris censuarii, quia recipiendo censum non præteritum, sed pro tempore lapsu post acquisitionem ecclesie, eo ipso eam videtur approbasse in censuariam & renunciasse juri expellendi, *argum. l. commissoria. C. de pact. inter emp. & vendit. l. si fundus. §. eleganter. l. de lege in fin. l. post diem. ff. de leg. commiss. & per id quod notant ff. & omnes doctores in l. 2. C. de jur. emphyt. in c. patuit de loca.* quod si dominus scienter recipiat canonem futuri temporis ab emphyteuta qui ceciderat in commissum, etiam protestatione apposita, & ea non obstante, censetur renunciare commissio & juri expellendi emphyteutam. Faciunt not. supra §. 21.

72. Breviter contrarium puto, quia * census est onus ordinarium debitum & omnino solvendum à quovis possessore, *l. cum possessor. ff. de censib.* imò etiam si dominus instaret contra ecclesiam ad hoc ut cogere per ponere extra manum suam, nihilominus posset ab ea exigere censum pro anno & tempore currenti, puta pendente lite si forte ecclesia contendat se habere à domino vel ejus prædecessoribus amortizationem sive licentiam acquirendi prædia feudalia vel censuaria ab eo moventia usque ad centum vel ducenta jugera, vel usque ad centum libras annui redditus, idque probare nitatur. Idem cessante lite, sed pendente dilatione anni, de generali consuetudine competentis ecclesie à tempore interpellationis ad ponendum extra manum suam, vel pendente majori dilatione forte quinque vel septem annorum ex liberalitate domini concessa, ut ecclesia commodius possit vendere vel commutare. Sæpe enim solent nobiles & cordati

*Census à quovis possessore solvitur an debet.

dati hoc tempus prorogare, ne forte ecclesia propter angustias temporis & necessitatem circulationis, cogatur aut fructus amittere vel vili pretio vendere. Modo qui dixerit dominum jure suo privati, si interim medium sponte oblatum censum recipiat, sed etiam exigat? Potest etiam ab ecclesia quando possidet censum exigere, etiam si eam recuset investire, quoniam iuste potest ei investituram denegare, ne sibi prejudicet in jure expellendi. Plac. dico, quod etiam si non impellaverit ecclesiam ad vacandum manum suam, & censum ab ea sine profectatione recipiat, vel etiam manum illam aut alias censum exigat, nullomodo sibi prejudicat in jure cogendi ad transferendum in idoneam manum, quoniam ex quo census cum ecclesia semper & in omnem eventum debetur, & exigi potest a quovis possitore, census receptio vel exactio nihil inest ad privationem juris juris. Igitur, ut per nos. Patentes. in simili in d. t. potest. num. 14.

73. Secus si dominus scienter recipiat vel exigere laudimia acquisitionis, quia hoc non debetur in casum, quo velis ecclesiam expellere, per nos. supra §. 33. qu. 41. Et sic sibi prejudicaret in hoc jure tanquam contrario & opposito, per d. l. si fundus §. elegerit. & ibi Bart. ff. de leg. commisso. Item secus si ecclesiam ratione acquisitionis suae etiam gratis & sine laudimis vel releviis investit, quia investitura sine in feudibus, sive in feudibus perpetuum per se acquisitionem approbationem & legitimacionem importat, & sic si sit a sciente & potestatem habente, amortitionem inducit, ita ut non super sit amplius nisi petitio indemnitas, quae non censetur amita per liberam investituram, & releviorum vel laudimiorum remissionem.

74. Juxta hoc queritur. Quid si ecclesia jura acquisitionis suae solverit procuratori domini, & ab eo nomine domini investita fuerit? Et poest procuratoris habuit speciale mandatum ad quascumque investituras renovandas, & jura sine releviis live quinto denarii inde debita recipiendum, & efficacem horum a vobis dandum. Et videretur domino prejudicatum, solum in jure expellendi ecclesiam, licet non respectu indemnitas, prout diximus supra §. 22. prejudicatum esse parono in jure retractus, & similiter in jure commisso emphiteutico, per receptionem causonis scienter factam a procuratore domini. Contra videndum est, quia illud mandatum investimenti intelligitur de personis idoneis & habitibus, & sic cum ille procurator nullum haberet mandatum ad personas minus idoneas investendum, & consequenter ad amortizandum, nihil potuit facere circa hoc in prejudicium domini. Et si ad prejudicandum domino in jure retractus requiratur mandatum speciale, ut probavimus in d. §. non. 12. multo fortius ad amortizandum & prejudicandum domino in jure expellendi manum mortuam.

75. Ratio. In jure retractus omittendo non agit de alienando, sed solum de non acquirendo, & pro illa vice dumasur: quia ipsum jus retractus semper remanet domino integrum in se & efficax pro futuris venditionibus, & similiter in remissione juris commisso, quia remanet ipsum jus pro futuris cessationibus, ut dictum est supra §. 20. §. 2. Sed in amortizando agit de perpetuo & irreparabili prejudicio, videlicet de consentiendo rem. semper manere penes manum mortuam, & de perpetua & irrevocabili exclusione a jure expellendi manum mortuam. Et sic non tantum de non acquirendo, sed etiam de alienando, & in perpetuum extinguendo erecto jure domini agit.

76. Unde concludo quod ad amortizandum live investendum manum mortuam requiritur & sufficit mandatum speciale, nec potest requiri mandatum singulare live individuum, quia de acqui-

tionem talis feudi a tali ecclesia. Est autem * man* * Mandatum datum speciale, in quo exprimitur potestas amortizandi, live formaliter & expressio amortizandi verbo, live per effectum & necessarium consequentiam, ut solum datur potestas investimenti ecclesiae vel alias manus mortuae. Et nota quod mandatum speciale & expressum amortizandi feudi vel census ecclesiae vel eas investienti, non extenditur ad alia corpora manus mortuae, etiam adjecta vulgari generali clausula faciendi quocumque alia etiam speciale mandatum requirunt, de qua in cap. quod ad agendum. versio. sed si aliquis de procur. in §. quia licet hujusmodi mandatum in speciale respectu ecclesiarum, non tamen est speciale respectu aliorum corporum manus mortuae, nisi etiam & alia manus mortuae sit eadem unico & generali verbo exprimat in mandato, & pariter mandatum principaliter emanatum ad amortizandum arcedochos vel barchephanos quae vulgo hospitalia vocant, non extenditur ad alia etiam pia vel religiosa loca etiam videlicet clausula, quibus in ecclesiis, ut in arcedochos potest esse major & verisimiliter locata mandatis adfectis.

77. Tum vulgata illa clausula, & omnia alia quae dominus facere possit, etiam mandatum speciale requirunt, licet de vulgari tabellionum stylo ubique pertinetur inferatur, non tamen ubique operatur, quia si videtur in mandato speciali vel particulari, restituitur ad specialitatem vel particularitatem mandati, & ad expressa in eo, & tunc si subauditur illud verbum scilicet in praedictis vel praescriptis. Non obstat d. e. qui ad agendum. quia loquitur in mandato generali, quod ex sui forma omnia includit, tamen juris interpretatione retrahitur ad ea quae non requirunt speciale mandatum, & tunc demum verum est, quod si in tali generali mandato apponatur praesata generalis clausula cum expressione aliquotum mandatum speciale requirunt, licet mandatum extendi ad reliqua quae sunt de genere mandati, dummodo aliter non late in jura vel gravia a expressis, Clem. non potest de procur. unde si mandatum incipiat a generali commissione & potestatem investimenti quocumque personarum, & jura recipiendi & componendi & subijctio clausula, etiam ecclesiae vel alias quocumque personarum vel loca, quorum specialis intentio est facienda, puta hujusmodi mandatum ad omnem mortuam manum extendi, quod not. in praxi ad interdictum cap. sed de retracto.

78. Ex praedictis patet quod amortizatio habet speciem quandam alienationis juxta quod emergit quaelibet, an tunc amortizate possit? & liquidum gratum, clarum est quod non. In nov. anno. de administrat. nota. etiam cum decreti interpretatione, quod hoc casu nullum effect, cum non possit interponi ad donandum. l. si quando. §. cum autem. C. si major. Faciunt notata Bald. in l. 1. C. si adversus, de us. in consilio 417. quodam puella. collat. ff. lib. 1. Paul. in consilio 468. ad primam lib. 1. Si autem accepta condigna penitentie indemnitas nomine, vel ea quae a consuetudine loci taxatur, videtur posse: quia amortizatio non est proprie alienatio, cum de hoc sit alienationis definitio, de qua in l. 1. §. de feud. do. l. alienationem. ff. de verb. signif. Patet, quia per eam dominus nullum dominium amittit, nec immutat status & qualitas res amortizatae, quae semper remanet feudalis vel censualis, & in domino directo vel jurisdictione aut territorio domini ut prius, & ecclesia efficitur villa vel censuaria, ita qualitate quod in feudo etiam amortizato tenetur ad capitula fidelitatis, & illud videtur per nos in potestatem admissam amittere, ac si non esset amortizatum ad vitam delinquerent, juxta nos. super §. 43. qu. 14. Unde non dicitur alienatio nisi respectu juris expellendi manum mortuam, quod in perpetuum & irrevoca-

* Mandatum investimenti, restituitur ad habitum.

* Remissio commisso non est alienatio. * Amortizatio est alienatio.

* Amortizatio non investit dominum nec restituitur.

biliter remittitur, & ad hoc quis illud jus expellendi non competit domino iudicatur: si in interdicto, & propter iura alia futura, ut supra notum est. Si ecclesia praeter domino aequivalens futurum iuratum, sicut ut reddatur indennitas, nulla in effectu censetur fieri alienatio per amortitionem, secus si ageretur de obsequio & in ecclesiam transferendo omne dominium directum & jus domini, ita ut nihil remaneret inquam in re laudali & profus aliena, quia ista non esset amortitio, sed expropriatio, de qua non queritur.

79. Quibus non obligantibus puto * tutorem vel curatorem nullo modo amortizare posse, etiam mediante plena & condigna indemnitate, quis licet amortitio non sit vera alienatio veri domini rei, est tamen alienatio certi juris perpetui dum acquiritur & competit, & vicem immobilium habentis, videlicet per manus mortuam reddendi & idoneam habere causam, quod censetur pars dominii in infirmitate vel concessione rei cetera, iuxta notata per Bald. & Imol. in l. talis ff. de hered. insti. unde quocumque tutor non potest etiam mediante pecunia revertitur in perpetuum ipsam ius retractus feudalis in se, licet possit pro una vice usum illius juris omittere, ut not. supra §. an. gloss. 2. in non potest in perpetuum sive simpliciter amortizare, & sic non potest mutare conditionem & qualiter rei vel investitura in dicitur, secundum Joannem Sabrum in l. fassimus 1. c. de amortit. tutor. puta rem solum emittendi in tertiam generationem consecrere usque in quartam, vel investituram masculis & feminis in re soluta concedi masculis tantum, ita nec potest investituram renovare ecclesiae vel simili corpori, de re curricula & solita renovari laicis & privatis quis ad esset mutata conditio investiturae in dicitur: nec sufficit acquisitionis indennitas, quia propter implicitam alienationem juris perpetui immobilis, quae jure communi prohibetur est, minor non obligatur, nec factus major stare tenetur, & non tantum propter commodum, sed etiam propter alicuius, & conditionis huiusmodi investiturae conservandam, interest domini habere idoneum vassallum vel censurarium. Amplius, etiam tutor amortitavit feudum conditum in regione, quia illa conditio non refertur, nisi taxatione indennitatis, ceterum est in re factuata, & semper amortitio rei actus merè voluntarius, & alienationem impli-

* Tutor non potest amortizare.

* Item de episcopo.

* Te de mat.

ca. Et eadem ratione dicitur, quod successores in episcopatu non tenentur stare amortitioni factae a predecessore suo, etiam mediante indemnitate: sed potest facere rem poni in manum idoneam feudum natum & conditionem veteris investiturae, & hoc nisi iuramento amortitio ex parte causa nisi & necessitate facta est, & causa cognita superioris decreto vel censura confirmata.

Ex quibus etiam videtur quod * maritus in pretium uxoris vel ipsius hereditum ex non contententem non potest amortizare, nisi per tempore suo dimittat, feudum, censas vel curatorem a patrimonio uxoris dependentes. Et multo minus hoc poterit simplex individuus, qui tamen interpellare possit ecclesiam, ut praedium feudarium vel censuale laico factum dispensari ponat in manum idoneam infra annos, & anno ipso nisi parum sit manum infra fructus suos facere, vel si malit relevio. ut laudimur receptis (in eorum quo pendente usufructu acquiritur per ecclesiam facta sit) cum investit & de indennitate pro tempore sua componeret: tamen illa investitura & compositio, nisi veri domini & proprietarii contentus accesserit, non habet vim amortitionis sive investiturae & compositio tutoris vel procuratoris non habentis iudicium mandatum

feudarium enim non potest detractionem proprietatis conditionem facere, l. expugnatum §. 1. ff. de usufructu.

Sed quid si ipsemet * patronus minor viginti quinque annis, sed major viginti, curatore carens ecclesiam in fidem a se invenerit vel aliter amortitaverit? videtur per iudicium per textum supra §. 22. Contrarium est, quia amortitio non est simplicis administrationis, sed ponitur ad alienationem per praedicta.

* Quis est patronus.

81. Amplius queritur, Quid si vassallus ingressus monasterium tacite vel expresse dedicaverit bona, vel suum dimittat feudum in dedit monasterio: Utrum patronus sit interpellare & cogere possit monasterium ad vacandum manum suam infra annum? Videtur quod sic, quia statum suum est apertum & tantummodo vassallus prius fuerit in fidem adhibitus, & statim licet patrono illud persequere esse defectu hominis, fructus suos facere, donec monasterium indennitatem & relevium obtulerit, quo facto si patronus voluit admittere eadem vassallum vel etiam idoneum, videtur quod statim statim manum suam ad annum levata cogere possit monasterium ad ponendum interitum in manum idoneam, alioquin cursum feudum persequere possit & fructus lucrari, quo non invenitur de consuetudine & communi observantia quod tenetur patronus ultra statum anni servitui exere idoneo vassallo. Sed quia facta sunt patrimonialia, verius dicendum puto, quod quando naturaliter vivit vassallus monasterium in greffu, non potest monasterium cogi ad vacandum manum suam, nec ad praedium aliquam indennitatem pro rata temporis quo in greffu vivit.

82. Per id quod notat glossa & omnes doctores in Auth. impetit. C. de sacro. eccl. non * finis usufructum (fructuario ingressu monasterium) quando naturaliter vivit. Et quod Innoc. & omnes casuales in c. in praesentia de proba. P. h. in c. quae in ecclesiis non cal. 28. super 3. l. omnia. de consue. hoc est voluit feudum vel compositum transire in ecclesiam vel monasterium, quando naturaliter vivit in greffu, quasi solum commoditas ipsa transire si leatur in monasterium, ad vitam ingressi. Et licet conclusio, quod quavis hoc casu feudum statim aperitur & per hoc possit, tamen monasterio iura offerunt, si nolit patronus illud investire, & relevium recipere cum indennitate pro tempore futuro post obtinere ingressi, tamen si vere manum monasterio quando in greffu vivit, nec potest illud cogere ad ponendum extra manum, & adhuc post obtinere monasterium habet illud feudum in possessione. Ex quibus elicitur cautela, quando quis vult ex nunc latere in greffu feudum suum relictum, ad faciendum quod ecclesia non possit molestari a patrono vivo donante, debet de nunc donare usufructum ad vitam suam, & proprietatem post mortem. Et sic quando vivit donator feudum non aperitur & libere fructus ecclesia, alio autem mortuo si nolit patronus recipere relevium ab ecclesia, nec iam investire, sed expellere, habebit annum a die interpellationis patroni.

* Patronus non finis usufructus.

83. Utrum queritur. Utrum * patronus superior tenens ad manum suam feudum medium ex d. c. c. c. c. hominis apertum & praedictum, possit amortizare feudum & se medietate deprensus ab ecclesia acquisitionis? Respondeo, non, quia non potest in aliquo deteriorum facere proprietatem & conditionem feudum praehensum, ut dicitur est supra §. gloss. 4. qu. 2. §. 5. 55. gloss. 7. in fin. & gloss. 8. Non est autem dubium, quin ecclesiam cogere possit ad vacandum manum suam. Sed quid si ex mine. h. h. & jura acquisitionis una cum indennitate pro tempore non receperit? Respondeo, Nihilominus patronus ecclesiam non dimittit postquam in fidem admissus fuerit a superiori patrono suo, vel levatum manum obtinuerit & patrono

* Patronus medium non potest amortizare.

prius, poterit cogere ecclesiam ad vacuandum manum suam.

84. Sed numquid ecclesia hoc casu poterit condicere à superiori patrono relevium vel quintum pretii quod ei solvit? Videtur quòd sic, quia nulla hujusmodi jura ratione acquisitionis ab ecclesia facta debentur, saltem eorum obligatio resolvitur, & ad non causam reducitur, quando compellitur vacuare manum suam, ut plene dictum est *supra* §. 33. *quæstione* 41. Contrarium est dicendum, quia superior patronus suum recepit, & ex eo quod dicta acquisitio facta fuit pendente dicta prehensione, jura inde debita velut fructus temporis sui fuerunt ei acquisita & ad eum spectabat eligere viam electionis, vel receptionis jurium & indemnitas pro tempore suo. Sed dico quod patronus immediatus volens ejicere ecclesiam, tenetur eam indemnem reddere à juribus dictæ acquisitionis dumtaxat, & ea, puta relevium vel quintum pretii, restituere ecclesie, quatenus alias indebitè solvit superiori patrono. Non autem superior patronus debet ea restituere, alioquin privaretur fructibus & commodis jurium dominicalium feudi prehensi quæ ad eum spectant lege feudi & consuetudinis, *supra eodem* §. 54. & *sequenti*. Quod autem attinet ad pensationem indemnitas, quam superior patronus pro tempore suo recepit: clarum est quod si receperit pro rata temporis dumtaxat quo prehensio feudi medii duravit nihil ecclesie restituendum est, quia quod debuit, solvit: sin verò solverit superiori patrono ultra ratam ejus temporis, repetat ab eo vel sibi imputet, quia nihil hoc spectat ad patronum immediatum.

Et nota, quod ista quæ diximus inter superiorem & immediatum patronum, habent etiam locum inter proprietarium & usufructuarium, quando proprietarius finito * usufructu vult expellere ecclesiam, quæ jura subfeudi acquisita & indemnitas solvit usufructuario pendente usufructu, quia pendente usufructu fructus jurium dominicalium subfeudorum feudi spectant ad usufructuarium, etiam contra proprietarium acquirentem subfeuda, ut diximus *supra* §. 20. *gloss.* 1. *quæst.* 4.

85. Sed emergit valde necessaria quæstio. An amortizatio facta à patrono immediato valeat & teneat in præjudicium patroni superioris, in casum aperturæ & prehensionis feudi medii? Videtur quòd sic, dummodo facta sit ante prehensionem feudi medii, quia tunc invenitur facta a persona legitima & potestatem habente, utpote à vero domino directo ad quem spectat, & tempore quo nihil de hoc pertinebat ad superiorem patronum, qui nihil juris nec potestatis censetur habere in subfeuda quoad feudum est penes vassallum, per notata *supra* §. 1. *gloss.* 6. *in princip.* & §. 54. Igitur quod factum est à patrono immediato ratum manere debet, maxime cum feuda reputentur patrimonialia: igitur, ut in *l. in re mandata. C. mandati.* in contrarium videtur, quia sicut patronus superior tenens feudum ad manum suam non potest deteriorem subfeudorum conditionem facere, nec aliud quicquid in præjudicium proprietatis feudi & furari temporis & vassalli venturi: ita vassallus nihil potest facere in præjudicium domini sui directi, sive dismembrando, alienando, subinfeudando, locando, aut hypothecando, sive conditionem & qualitatem domanii & subfeudorum feudi immutando, & generaliter quicquid sine consensu patroni sui fecerit, secuta apertura & apprehensione feudi ipso jure non tenet respectu superioris patroni per notata *in hoc* §. & *supra* §. 28.

* Qui facit & * 35. quæ multum urgent pro secunda ista parte. Tamen quia nomine dura est & rigorosa, primam partem quæ æquior est amplectendam puto, juxta *l. omnibus. ff. de regul. juris. l. placuit. C. de judic.*

86. Sed ne cui forte hoc brevitudo ansam præbeam, à veritate vel jure scripto prætextu nuda & imaginariæ æquitatis discedendi, ostendo primo hanc secundam partem non esse veram, nec posse subsistere ex verbis & mente hujus consuetudinis. Secundam partem sub modificatione sequenti esse æquam, non simplici & informi æquitate, quæ non est æquitas sed æquitatis simia, sed plena * illa & vera & germana æquitate, quam graviter & acute descripsit Jureconsultus in *l. bona fides. ff. de posuit. videlicet* quæ non tantum ex naturalibus vel juris gentium, sed etiam unà cum præceptis civilibus & prætoris æstimatur, non ex una circumstantia vel parte rei, sive ex uno certo respectu: sed ex totius rei, id est perfecta & totali æquitate, quæ ex omnibus personis & circumstantiis, quæ negotio gesto conjunguntur, impletur, hoc est in summa, quæ ex plenatortius juris, & totius subjecti negotii symmetra consideratione resultat, & hanc merito Trisho. in *d. l. bona fides*, summam, id est undequaque absolutam æquitatem appellat, quasi * legalem ipsam (ut principis Philosophorum Aristot. in *libro 5. tractus. 1. ethico.* verbo utar) virtutem & justitiam seu *ἐπιεικειαν*, & de hac demum intelligitur dicta *l. in omnibus dicta l. placuit. l. quod si Ephesi in fine. ff. de eo quod certo loco & similes*. Non autem de æquitate apparenti sive sophistica.

* Æquitas informis. * Æquitas plena & absoluta.

* Æquitas est legalis justitia.

87. Hinc scribit Bal. in *rubric. collat. 2. C. de constit. pecun.* quod * non nuda vel imaginaria æquitas, sed rationi conjuncta attenditur, & in *confi. 101. super primo lib. 4. secundum novam impressionem, sed secundum veterem est confi. 97. lib. 2.* dicit quod homo debet sequi æquitatem legis, non proprii capitis, & securius esse procedere per viam sigillatam, id est per textum legum. Idem vult Paul. in *d. l. placuit. Ludov. Rom. in confi. 149. conclusionem col. pen.* & quod æquitas debeat esse jure informata. Videlate per gloss. Butri. Imol. Pano. in *c. si. de transact.* Panorm. Felin. in *cap. ex parte 2. de offic. de leg.* Modo hac legali, hoc est integra & absoluta æquitate definita & explicata, nulla (opinor) relinquitur occasio juris pervertendi, & à legis dispositione, prætextu apparentis cujusdam, sed imperfectæ & velut dimidiatæ & truncatæ æquitatis discedendi. Consutatur etiam quorundam error qui æquum à bono, æquitatem à jure segregaverunt, novæque juris species confinxerunt inter jus bonum & non æquum, & jus bonum & æquum, cuncta ineptè, cum è sententia Jureconsultorum in *l. 1. ff. de just. & jur.* ipsum bonum & æquum, sit de substantia & diffinitione juris, sed de his alias ne nimium extra propositum digrediar.

* Æquitas legalis non imaginariæ judices sequi debent.

88. Ad quod redeundo probatur secundam & negativam partem dictæ quæstionis non posse subsistere, quia patronus superior etiam feudo debite prehensio & ad manum suam posito, nihil juris, nihil potestatis habet in subfeuda, nisi tunc aperiantur, vel aliis inveniantur aperta per textum in §. 54. & 55. *infra eod.* Sed ex hypothese subfeudum ab ecclesia vassalli in fidem admissa & investita, catalogo etiam dudum tradito & approbato. Et pro conclusione debet inspicere forma investituræ & amortizationis, quia si facta sit mediante congrua & successiva pensatione indemnitas, puta data vicaria manu, ut dictum est *supra eod. num. 62. in fin.* vel convento de certa summa quolibet anno, vel forte decimoquinto quoque anno solvenda loco releviorum & similium jurium: & tunc patronus superior pendente apertura & prehensione feudi non potest aliud ultra dictam pensationem (quum sit sufficiens indemnitas, nec amplius ejus interit) prætereire super dicto subfeudo amortizato. Si verò amortizatum sit gratis, adhuc puto quod superior patronus etiam tenens feudum apertum ad manum suam, non potest cogere ecclesiam ad ponendum in aliam manum: quia

sive primus sive secundus fuerit patronus immediatus, nihil ad superiorem, cui debet sufficere quod ecclesia æque plenam pro ejus tempore indemnitate prætet, sicut in casu præcedenti in quo immediatus patronus congruam & successivam indemnitate sibi reservavit & stipulatus est: nec debet oculus superioris nequior fieri ex eo quod vassallus ejus justo liberior fuit, & in summa dico quod immediatus patronus potest amortizare in præjudicium omnium superiorum patronorum Rege inferiorum, respectu juris expellendi, sed non respectu indemnitate. Ita quod sive gratis, sive accepta certa summa semel pro omni futuro tempore soluta investierit, sive veterem indemnitate compositionem immutaverit, nihilominus superior patronus diu pendente prehensione feudi, potest congruam indemnitate ratione feudi amortizati exigere pro rata temporis quo feudum in ejus manu prehensum manet. Nec video quid justius aut æquius omnibus consideratis decerni possit. Si enim dicamus superiorum patronum posse non obstante quacumque vassalli amortizatione cogere ecclesiam ad vacuandum manum suam, nedum illud est contra dispositionem hujus consuetudinis in dict. §. 37. sed etiam durum & iniquum, quia sequeretur ecclesiam teneri rem justo pretio emptam, iterum redimere, nedum à proprio & immediato domino directo, & à supremo, videlicet à Rege, sed etiam ab omnibus intermediis dominis, propter quos interesse censuale & remotum sufficere debet pro tempore eorum si casus accidat indemnes reddi. Si autem diceremus immediatum patronum posse omne jus indemnitate futuri temporis etiam in præjudicium superiorum remittere posse, & hoc etiam iniquum esset. Sequamur igitur hanc mediam æquitatis viam, per quam utrique parti commodius consulitur, juxta l. 1. & ibi. Paul. ff. si quis cautio.

89. Ulterius nota quod nulla amortizatio cuiuscumque domini inferioris præjudicat supremo principi, quin vel ejus procurator præcisè cogere possit ecclesiam vel simile corpus quancumque & infra annum, ad ponendum in manum idoneam publicis muneribus & oneribus subeundis. Et advertite quod hæc potestas potest competere domino nostro Regi duplici jure. Primo ex natura feudi concessionis vel investituræ rei tanquam ad quemlibet dominum, si sit immediatus dominus directus & de hoc dictum est supra. Secundo tanquam ad Regem, jure illo regali quo omnia in regno suo non nisi legibus suis scilicet Regis possidentur, nec aliter possideri possunt, cap. quo jure. 8. distinct. interest enim Reipublicæ, hoc est supremi principis nostri, in quantum est Rex & monarcha amplissimi hujus regni, ne bona immobilia laicorum regni sui deveniant & transferantur in ecclesias & similia corpora, non quin ecclesiæ & quæcumque ecclesiasticæ personæ hujus regni, quæque possident, subsint regi nostro in his quæ sunt jurisdictionis temporalis, & quæ statum & regimen universale & politicum regni concernunt, ut plene diximus supra in proæ. gloss. 6.

90. Sed propter duo: Primo, quia laici & eorum bona multis & publicis muneribus & oneribus subiacent, à quibus ecclesia vel ecclesiasticæ personæ ex privilegio exemptæ sunt. Secundo, ne ecclesiæ successu temporis omnia fere immobilia (ut jam bonâ partem, acquirant,) & sic cæteris statu regni (quos juxta Philosophum in cap. 5. politicum, per tot. & maxime in cap. 3. æque conservari & crescere decet, ut commensurationis maneat harmonia) ad pauperiem reducantur, debilitentur, & confundantur. Et his rationibus, multis constitutionibus, & edictis regis, quorum etiam meminit Joan. Fab. in l. quotiens. in fi. C. de rei vendic. pridem cautum est, ne ulterius bona immobilia in ecclesias transferantur, & ne ultra limites amortizatio-

num à regibus obtentatum acquirant, alioquin per procuratorem regium cogentur vacuare manum suam, & quod videtur dicere Joan. Faber in d. l. quotiens. non transire dominium in ecclesiam quousque princeps concesserit, debet intelligi quando agitur de consecratione vel dedicatione rei, juxta textum quem allegat in l. sacra. ff. de rer. divis. Cæterum debet intelligi de dominio incommutabili, quia vere apud nos acquirere potest ecclesia, etiam in feudis, quum sint patrimonialia, sed cogetur vendere, ut alibi docuit Joa. Fab. in Auth. ingressi. col. si. ver. quid si vassallus. C. de sacros. eccles.

91. Et in isto jure, nullo tempore præscribitur adversus Regem, nisi respectu indemnitate præteriti temporis dumtaxat per lapsum quadraginta annorum, ut extant constitutiones regis in sacro archivo seu camera rationciniorum regiorum.

92. Et nota quod prædicta habent locum nedum in rebus feudilibus, censuariis vel emphyteuticis, aut similibus quæ ex natura sua non debent in alios transferri: sed etiam in rebus alaudialibus, francis & liberis ab omni onere reali & dominicali, ut etiam testatur Masueti. in sua practica. tit. de præscr. §. item si ecclesia. Guil. Bene. in rep. c. Raynuitus. in verb. & uxor. nomin. Adela. num. 365. imò proprie loquendo istud secundum caput non respicit bona feudalia, nec censalia hujusmodi, in quantum talia, quia tali respectu non agitur nisi de privato interesse, domini directi, sive sit privatus, sive sit Rex, tanquam quilibet directus dominus: in quo secundum omnium etiam canonistarum sententiam, certum est & indubitatum quod non debent nec possunt in ecclesias vel similia corpora transferri invito domino, ut dictum est supra eod. num. 57. sed istud secundum caput respicit publicum & commune interesse ipsius reipublicæ, quod æque se habet ad omnia bona immobilia laicorum, sive sint feudalia, sive alaudialia & libera & franca.

93. Unde quamvis communiter canonistæ in c. 1. de immunit. eccles. in 6. & ubique distinguant inter hæc bona, & teneant quod respectu alaudialium non valet statutum vel consuetudo laicorum, quod non possint transferri in ecclesiam, & quod ecclesia teneatur ponere extra manum suam: non est curandum de eorum opinione & distinctione, quia fundatur in quadam decretali Alex. 4. incip. Quæ nonnulli quæ est in d. c. 1. de impunit. eccles. in 6. quæ non habet legis vigorem, nisi in locis in quibus papa est princeps & dominus temporalis. Unde non ligat nec fuit recepta in hoc regno, sicut nec decretalis cleris eo. lib. & tit. quia istud regnum nec papam nec alium superiorem recognoscit in temporalibus. c. per venerabilem. qui fil. sine legi.

94. Et simpliciter quod valeat statutum laicorum prohibens alienationem rerum immobilium, sive feudaliū, sive alaudialium in ecclesiam, & quod non dicatur esse contra libertatem ecclesiasticam, tenet Jacob. Bur. in Auth. cassa. C. de sacros. eccles. & in l. assiduis. C. quis potior in pig. habeas. non enim aliquid dicitur fieri contra libertatem ecclesiasticam, nisi quando ab ecclesia aufertur illud quod ei competit, & jam acquisitum est de jure communi, ut tradit Philipp. Deci. in dict. Auth. cassa. num. 17. Non autem quando ex justa causa prohibetur ab acquirendo aliena & fortius quod statutum prohibens alienari in non subditos, extenditur ad ecclesiam, etiam si de ea sit facta mentio, propter eandem rationem publici interesse, firmavit Signorol. de Homed. post latam dispositionem in cons. 21. statuto civitatis Mediolani, quod contra refert & sequitur Bal. in c. clericis. de judi. Idem vult Bal. in c. quæ in ecclesiis. col. 2. de consti. Et latè Franc. sentit, cons. 27. num. 8. Jalon. in l. filius familias. §. Divi. lett. 1. col. 9. & 10. de leg. 1. & fundantur omnes in bono publico & interesse reipublicæ, & bene.

*Legib. regis omnia possidentur.

*Cui prohibentur immobilia in ecclesia transferri?

*Commensurationis harmonia in Repub.

*Etiā alaudialia non debent ab ecclesiis acquiri.

*Rejicitur distinctio canonistarum.

*Franciæ regnū non recognoscit papam in temporalibus.

*Quando dicitur fieri contra libertatem ecclesiasticam.

95. Multum igitur differt amortizatio inferiorum ab ea quæ sit à Rege: quia amortizatio inferiorum non concernit nisi eorum interesse privatum, & non versatur nisi in iuribus feudalis vel censuariis, aut similibus in quibus habent interesse ne transferantur in manum mortuam, unde ubicumque cessat interesse inferiorum & directorum dominorum, non est necessaria, nec habet locum aliqua amortizatio eorum respectu ut in redditibus perpetuis, etiam non redimibilibus, venditis, vel aliter constitutis super prædiis feudalis (citra infeudationem) vel censuariis: nec potest ecclesia cogi à domino directo ponere huiusmodi redditum extra manum suam, nec ad dominum inde recognoscendum, vel ei aliquam indemnitate præstandam, quia ejus non interest per notata supra §. 28. & infra §. 19. Secus respectu Regis, quia si fortè sit immediatus dominus directus prædii hypothecati, licet non sit ab eo hoc respectu obtinenda amortizatio huiusmodi redditus: est tamen necessario obtinenda in quantum est Rex, ratione interesse reipublicæ quæ in eo repræsentatur. Alioquin procurator regius compellere poterit infra annum à die interpellationis ecclesiam, vel simile corpus, ad ponendum extra manus huiusmodi redditum ab ea, sive super alaudis, sive super feudalis subditorum regni acquisitum, & lapso anno si non fuerit paritum, procurator regius nomine Regis suos faciet fructus sive pensatione dicti redditus, & jubebit in ærarium referri, sive in rationes fiscales receptoris regii illius loci.

* An in acquisitione redditus acquiratur amortizatio.

96. Et istud sanè intellige ut procedat in * redditu perpetuo & non redimibili, seu ad rationem quadrantis vel tricentis usuræ, puta ad rationem viginti vel vigintiquinque pro uno, aut ultra augendo fortem, ita quod secundum id quod plerumque evenit, non sit spes quod de propinquo vel de facili redimatur, juxta *l. qui habebat, ff. de legat. 3.* Et sic quasi pro non redimibili & vice rei immobilis habetur, secus in redditu constituto ad rationem bestis vel semissis usuræ tantum vel circa, puta ad rationem unius pro duodecim vel pro quindecim aut sexdecim: quum enim huiusmodi redditus de facili redimantur & solvant redimi, non æquè censentur habere causam perpetuam & vicem rei immobilis: ut tetigi supra §. 33. *qm. 18. num. 54.* & latius infra §. 94. Quare puto quod procurator regius non debet de istis se intromittere nec sollicitus esse, & quod ecclesia vel similia corpora non debent prohiberi nec cogi ad ponendum extra manum suam, quia non interest reipublicæ; imò reipub. interest hoc permitti vel ecclesiis, & subditi incommodarentur commerciumque coarctaretur si hoc eis non liceret. Item secus si una ecclesia vel simile corpus constitueret redditum etiam non redimibilem alii ecclesiæ, super prædiis quæ legitimè amortizata possidet: quia tunc non interest Regis, sicut nec cum redditum vel prædium debite amortizatum in aliam ecclesiam transferretur, ut tetigi supra §. 20. *gloss. 1. num. 4.*

97. Et nota quod nulla * amortizatio Regis quantumcumque plena, Amortizatio Regis non nocet inferiori domino præjudicat inferiori domino habenti interesse, ut rectè tenet Chassa. in *consuet. Burgund. tit. des cens. §. 19. gloss. 1. num. 54.* Unde si ecclesia impetravit amortizationem à Rege in forma plenissima, sive ante acquisitionem sive post, tamen si res acquisita movetur feudally vel censuariè ab alio quàm à Rege, poterit ab illo præcisè cogi vacuare manum suam. Audivi tamen nonnullos in hoc puncto contradicere, causantes amortizationem non esse inferiorum, sed esse solius Regis: & quod res semel amortizata à Rege, est amortizata respectu omnium inferiorum, inferentes quod ecclesia habens amortizationem à Rege, non potest cogi ab inferiore ad vacuandum manum suam, sed inferior dominus directus præcisè tenetur accipere indemnitate pro mo-

do sui interesse. Sed ut verum dicam, tanquam ad pauca advertentes paralogizantur, quia verum est quod amortizatio in potiori & pleniori significato sumpta pro interesse publico, solius Regis est ut diximus: sed per hoc non tollitur, quin etiam inferioribus jure proprio & privato competat, ut prædia ab illis dependentia non deferantur in manum mortuam sine eorum consensu, quod est de jure, & tenent doctores utriusque censuræ, ut not. *supra eod. num. 57.* igitur Rex non potest nec intelligitur illis non vocatis præjudicare & eorum juri derogare *l. 2. §. merito. ff. ne quid in loco publ. l. nec avus. C. de emanci. cum vulga.* Nec invenitur quod à regia majestate emanaverit aliqua amortizatio in præjudicium tertii inferioris non vocati nec consentientis: sive enim amortizatio concedatur in genere, puta licentia acquirendi usque ad ducenta jugera terræ, seu de certis prædiis jam acquisitis in specie, semper exprimitur vel tacitè subintelligitur, consueta illa clausula, salvo jure nostro in cæteris, & alieno simpliciter, de qua supra §. 10. *in fin.*

98. Non tamen nego quin princeps ex justa causa possit derogare juri inferioris subditi sui, puta favore religionis. Unde pro necessaria fundatione parochialis ecclesiæ & pro habitatione parochi potest princeps amortizare in præjudicium tertii, & mandari ordinario judici loci si opus sit, quod constituto de hoc cogatur dominus directus consentire amortizationi, & indemnitate congruam accipere. Imò si hoc sit notorium principi, puto quod absolute amortizare possit, & jubere dominum directum congrua pensatione sui interesse contentari. *cap. cum olim, cum ibi not. de re judic. l. Divi fratres. §. quod si ex servitute, ff. de liber. cau.* Quoniam * etiam proprietarius & pleno jure dominus cogitur in hanc causam justo pretio vendere rem suam *l. si quis sepulchrum. in princip. ver. preses etiam.* ubi ita tenet Guid. de Suz. *ff. de religiof. & sumpt. funer.* Jac. in *l. 2. collat. 1. ff. sol. matrim.* Phil. Deci. in *cap. cum omnes. lec. 2. collat. 3. de constit.* Multo fortius simplex dominus directus tenetur & cogi potest amortizare quum non agatur de magno præjudicio, nec de amplo latifundio, sed de modicis prædiis, præsertim cum etiam officiales regii ex rescripto Philip. Pulchri Francorum regis ad prælatos provincie Narbonensis prohibeantur compellere ecclesias ad ponendum extra manum suas possessiones pro exigentia hujus causæ acquisitionis, ut refert Stepha. Aulire. in *tit. de privileg. reg.* Ex quo sequitur aliud esse illa causâ cessante *argumento l. 1. ad municip. cum vulg.* Idem tamen puto in casu simili vel majori, ut si princeps pro fundatione gymnasii trilinguis Christianæ Reipublicæ utilissimi nuper non longè à domicilio meo inchoati, sed temporis calamitate intermissi amortizationem concederet prædiis vicinis & necessariis acquirendis. Tunc enim dico quod hoc posset etiam in præjudicium dominorum inferiorum à quibus non esset opus aliam impetrare amortizationem: sed solum illis præstanda esset rationabilis futurorum jurium indemnitas, qua vel inviti hoc casu contentari tenerentur, sicut & proprietarius rem suam vendere & justum pretium accipere cogeretur. Cæterum hac vel simili reipublicæ necessitate cessante, teneo quod prætextu amortizationis regis non magis tenetur dominus inferior indemnitate accepta consentire, quàm quilibet dominus justq. recepto pretio rem suam vendere: quicquid hæctenus nonnulli fiscales contra omnia jura suade-re voluerint: si quidem serè vulgo, sed imperitis & servilibus ingeniis credi fecerant, quod ex quo Rex semel cuidam monasterio fundando vel ampliando amortizationem concesserit, eaque à factorum scriniorum præfectis homologata fuerit, soluto fisco pro financia (ut aiunt) hoc est pro hujus concessionis pretio quarta parte æstimationis prædiorum amortizationum, quod ex tunc nulla alia amortizatione opus erat ab inferioribus dominis feudalis vel censuar-

* Religio- nis favore cogitur quis vende- re.

libus, imo quod ad eos nullo pacto, nulla ratione amortizare spectabat: sed quod omnino simplicem indemnitate accipere cogentur: sed quid hic audio? Licetne bono principi subditorum suorum bona vel jura illis invitis nedum donare, sed etiam vendere: pretiumque in fiscum suum convertere? Vide quales optimos Reges nostros facere nituntur inepti illi adutores. Eadem enim via sequitur quod si hodie prædia domui meæ circumfusa in emphyteusim dedero privatis, à quibus spero ad me cum emptione reverfura quod cras monasterium poterit illa emere, & in amortizatione sua includere nedum contra jus privati domini directi, sed etiam contra publicam utilitatem: quod enim horum monasteriorum multiplicatio & ampliatio reipublicæ damnosa sit, ipsa jam rerum satis patefecit experientia. Igitur amodo fiscalium quorundam ambitiosa iniquitas quocumque cadat, veritati & æquitati sententia nostra suffragatur.

99. Finaliter nota quod supremus Rex noster, etiam si sit immediatus & sic solus dominus directus, non potest plenioram amortizationem facere, quam permettendo rem perpetuo à manu mortua possideri per seipsam sine vicaria manu, videlicet hominis viventis & morientis, & sine aliqua alia indemnitate exactione, & tunc dicitur res plenissimè amortizata, remanet tamen erga eum feudalis vel censualis ut prius, cum onere simplicis fidelitatis & solutionis census sine alio onere. Et hoc modo amortizata sunt temporalia ecclesiarum cathedralium hujus regni, in quibus rex nihil sibi

reservavit præter fidelitatem & jura regaliorum vacatione occurrente, de quo aliquid dictum est supra §. 42. in fin. in quibusdam autem jura regaliorum remisit: fidelitatem autem ipsam & directum dominium remittere vel abdicare non posset, quia ista non esset amortizatio, sed expropriatio, quæ non potest fieri à supremo principe, secundum Bald. in *prelud. feudorum. collat. 8. versicul. expedita.* & cum directum illud dominium in quo Rex Franciæ est fundatus in toto regno etiam in temporalitate ecclesiarum, secundum Panorm. in *cap. veniens. collat. 1. de accus. sit de juribus coronæ,* sequitur quod non potest alienari, abdicari, nec præscribi, ut per Petr. Port. in *rub. proem. Inst. num. 13. vers. unde respondeo. §. num. 15. & 16.* Si verò constet rem esse alias alaudialem, multo minus posset princeps eam eximere à supræma sua jurisdictione regia per notata supra §. 1. *gloss. 5. num. 54.*

100. Debet autem omnis amortizatio regia verificari & homologari à dominis præfectis sacrorum ferriorum regis, quod sufficit, quia non continet veram alienationem domanii per prædicta: secus si rex non amortizaret ea quæ solum à se dependent & moventur ab aliis data ecclesiæ, sed daret & amortizaret de suo proprio domanio, quia necesse esset verificari & homologari in hoc supremo senatu. Ex his habes sub paucis uberrimam hanc & adhuc usque indiscussam amortizationum materiam, resolutivè perstrictam, quam si ad plenum tractare voluissent, separato & iusto volumine opus fuisset.

§. LII.

ET neantmoins s'il y a ouverture dudit fief, le seigneur peut exploiter tout ledit fief, tant pour ce qu'il est tenu, qu'aliené, sinon que le seigneur feodal eust infeodé le droit domaniale retenu en faisant ladite alienation, ou bien qu'il l'eust receu par adveu.

§. LIII.

LES heritages acquis par un seigneur de fief en sa censive, sont réunis à son fief & censsez feodaux, si par exprès le seigneur ne declare qu'il veut que lesdits heritages demeurent en roture.

* §. LIV.

LE seigneur feodal, qui met en sa main le fief mouvant de luy par faute d'hommes, droits & devoirs non faits, il peut semblablement mettre en sa main tous les arrières-fiefs ouverts dépendans d'iceluy fief (pour en jouir comme un bon pere de famille.)

SUMMARIA §. LIV.

1. Prebensio nulla vel injusta nullum operatur effectum.
2. Quæcumque gesta à vassallo etiam non investito ante prebensionem, rata manent & præjudicant patrono, si concernant administrationem, secus si concernat alienationem feudi vel juriû.
3. Subfenda etiam aperta debent specialiter prebendi, nec prebensio feudi ad illa extenditur.
Subfenda nun sunt de pertinentiis feudi à quo dependent.
4. Generalis prebensio subfeudorum non sufficit, sed singulariter & per se debent prebendi.
5. Vetus prebensio subfeudi facta à vassallo prodest patrono: sicut è converso prebensio feudorum facta à superiori patrono prodest vassallo, cui feudum restituitur.
6. Quid de subfendis que reperiuntur in manu vassalli?
7. Hic §. intelligitur de veris subfendis à superiori patrono authoratis.

8. Ampliatio

* Hic paragraph. olim fuit 36.

5. Ampliatur hic §. etiam in prebensione
qua fit ex defectu catalogi.
Sumptus secunda prebensionis, non
repetuntur.
9. Q. 1. Inducis non tollent aperturam
feudi.
10. Statutum extenditur ad casum scilicet
in eadem materia.

1.  Uno: textum limita primò in proceda
dimmodo principalis prebentia patroni
fit valida, l. 4. §. confirmatum, ff. de re
juris. Secus si sit injusta vel alias nulla
ipso jure, quia tunc nullum jus habet effectum, nec
transfert in patronum possessionem nec legitimam
et administrationem: sed quòd regulariter interim non
debet infringi, si sed fecerit detractione nullitatis com-
mitti retro cadunt, per notata supra §. 1. gloss. 4. Li-
mita secundo, ut procedat in subfeudis que tempore
prebensionis feodi acquiruntur, ut, quæ durante
illa prebensione aperiantur. Si enim vassallus etiam
non investitur, ante tamen quàm patronus manum
feudo incidit, admiserit subvassallos suos in fidei
fium, etiam illico superveniat superior patronus non
poterit manum apponere ad subfeuda. Et est ratio, quia
quantis patronus prebentis feudum non capit jus
in vassallo, imò à tempore, nec subrogatur in locum vassal-
li tantquam causam habens ab eis, sed tanquam pri-
mitivus dominus, subfido seu resolutio vel quasi jure
vassalli:

2. Tamen hujusmodi resolutio non trahitur retro,
nec revocatur postea à vassallo, quæ debitam vel etiam
gratiam feudi, & feudum iurium administrationem
concernunt, dimmodo consistant in administratione
quam diu etiam cessavit patronus sicut vassallo admini-
strare & fructus suos facere: secus si consisterent alie,
rando, vel deteriorer conditione ipsius feudi facien-
do, quia tales actus nullo modo alitergerent patronum
jure feudali, & ex defectu hominis loquentem. Unde si
vassallus fecerit compositionem cum subvassallis ad
certam summam pro relevio: illa compositio non
alitergerit patronum pro tempore suo, sicut respectu
rei viciorum quoque durante tempore prebensionis.

3. Limita vel postius declara tertiò, ut hujusmo-
di feuda que inventiuntur aperta, vel aperiantur
durante prebensione debeant specialiter prebentis.
Quoniam non sunt prebentia eo ipso quòd feudum
principale est prebendum, nec commissarii possunt
ad ea quantumcumque aperta manus extendere, nisi
præcedente speciali prebensione, & expressa com-
missione, nec commissarii ad feudum principale exten-
dunt ad subfeuda, quia non sunt vere accessoria, sed
per se principaliter subfeudant. Faciunt notata in §. 6.
ff. de causis in d. Et hoc nisi, nec nisi commissio spe-
cialiter per relationem ad prebensionem in qua sub-
feuda n. manum comprehenduntur. Non obstat
quod generalis vel simplex prebentio feudi includit
omnia ejus jura & pertinetias, ut dictum est supra
§. 1. gloss. c. in p. p. quia subfeudum ipsum in se
non est de pertinetiis feudi à quo dependet, imò
est velut proprietates separata, & ad alterius patrimonii
pertinetias, & non potest eadem res esse in pa-
trimonio duorum in feudum. l. 1. §. 5. ex contraria, ff. de
usu, vel ante, pag. 1. ff. de certo, §. dicitur, ff. in ca.
Sed ipsa proprietates feudales, sive ipsam jus feudale
& dominicam in subfeudum, verò est de pertinetiis
feudi quo idem subfeudum dependet, & in prebensionem
feudi simpliciter licita includitur, ut est textus in
§. sequenti.

4. Sed nunquid sufficit generalis & expressa pre-
bentio subfeudum, ut si dicitur: Prebendimus tale

11. Vassallus etiam nondum investitus po-
test respectu mutationum præterita-
rum dare inducias subvassallis etiam
usque ad longissimum tempus, & in
prejudicium patroni: sed non respec-
tu mutationum futurarum.
12. Q. 2. De induciis concessis subvassallo
à superiori patrono.

feudum & omnia subfeuda ab eo dependent? Vide-
tur quod sic, quia sunt certa, saltem supposito quod
sunt nota factum notoria evidenti facti permanentis,
illa autem certitudo surgit vice nominis. Tractus in
l. certum, ff. si err. per. Et sic perinde est ac si nomina-
tim essent expressa. Contra autem est dicendum, quia sin-
gularum feudorum vel subfeudorum singule debent
esse prebentis, sicut singule & separata sunt apertæ
nihil in se invicem habentes commune. Tamen quali-
bet prebentio, in rem patiente, veniendum est, &
prebentio actualis notificanda utriqueque possessori, vel
coloni aut vicinis, ut si quod transierit vel transire de-
beat in casu quoque possessoris notitiam. Alioquin non
valeret aliter prebentio per notata supra §. 2. gloss. 4.
m. 1. Et necesse est subfeuda nullo specialiter lesi cor-
poraliter & singulariter per se prebentis, quoniam ad-
modum prebentis debet ipse vassallus cessante ma-
nus in prebensione superioris. Et recordor aliquibus supra de
hoc textu.

5. Sublimita hæc nisi ipso feudo feissent jam preben-
tis à vassallo immediate patrono, quia tunc non est opus
ea prebentis. Quia quoadmodum superior patronus
prebendo feudum, facit eum in locum vassalli, in jus
prebentis subfeudi aperta quod committitur lesi cor-
poraliter & in jus feudali subfeudis prebentis, quod com-
mittitur vassallo ratione feudi: quoniam omne jus &
commisio, feudi vel occasione feudi præcedit, ipso
jure transfertur quantum ad fructum in patronum
prebentem poterit tamen si velit patronus de novo
prebentis, ad hoc ut subfeuda aperta sub nom-
ine suo & autoritate sua expressim regantur, sed non
est necesse habere eum ipso facto facultatem exigendi,
à commissariis deputatis à vassallo, rationem totum
quæ exegerit vel exigere deberunt à subfeudis à
tempore prebentis sue: vel si liber sine nova pre-
bentio poterit eas delimitere, & novus sibi magis ac-
ceptos deputare.

6. Declara quarto hanc textum ut similitur preben-
dis possit subfeudum quod vassallus adquisiverat, &
in nova & in patrimonio suo tenebat. In quo adver-
tendum quod ad aliud subfeudum fuerat mansione
mentis feudi sui, & in ejus catalogo inter domania deseri-
ptum, & tunc non requiritur aliqua separata preben-
tis, quia amplius non est subfeudum, sed pars integra-
lis feudi, & in prebentio æque principaliter inclusa.
Aut vero non fuerat unum, sed seorsum possessum,
non aliter mutata qualitate subfeudi, & tunc ad feudum
principale prebentis, invenitur & illud apertum,
quam nullum habeat proprium vassallum, ut recordor
distin. supra §. 20. gloss. 1. q. 12. Et sic locus est huic
§. ut vassallus prebentis sit, sed specialis prebentio
opus est, ut super diximus.

7. Declara quinto, ut sic textus & omnia prædicta
procedant in subfeudis à superioribus dominis autoritate
& approbata: licet in rebus vel iuribus à solo vassallo
subfido adatis, quoniam hujusmodi feudum non tenet
in iustitiam superioris, nec illi nocet, nec in pec-
citate nec in possessione: ideo apertum feudo totum
aperitur, & secundum tenorem investiturarum antiquarum
& catalogorum feudorum poterit prebentis, &
ipso jure eisdem in prebentioem feudi, non habita
ratione subfeudationum vel aliarum alienationum

* Prebentio
feudi non
extenditur
ad subfeuda

* Subfeuda
non sunt de
prebentioem
feudi

vassalli, contra quem de eversione agant si velint coloni, subvassalli, censuarii, emptores fructuum, vel etiam emptores soli seu proprietatis & limites, secundum notata in §. precedenti.

8. Declara lex eo hic textus procedat nedum si feudum principale apertum prehendatur ex defectu hominis: sed etiam si non apertum, sed ex solo defectu catalogi prehendatur, per notata supra §. 9. gloss. 3. *in fine* §. 4. Et hoc quantum ad prebensionem & exercitium ecclesiam dominicalium duntaxat, in quo hæc dux prebensionis conveniunt, non tamen quas lucrum fructuum, in quo differunt. Et consequenter conveniunt in alio, videlicet quod si feudum principale ex defectu catalogi prehendatur, potest quidem patronus subfeuda aperta, sed non prebentia prebentere, & sumptus prebensionis vassallo imputari, quia negotium ejus rei ipse gessit. Sed si subfeuda jam fuerant à vassallo prebentia, potest quidem patronus iterum prebentere auctoritate sua: sed quia supervacua est secunda prebentio quam prima sufficeret, non imputabit vassallo catalogum offerentis, & fructus tam feudi quam subfeudorum, recuperanti voluntarios hos & inutiles sumptus secunde prebensionis subfeudorum. Et pariter si feudum principale ex defectu hominis apertum prehendatur, subfeuda autem jam erant ex defectu catalogi prebentia, potest quidem si velit patronus iterum suo auctoritate ea prebentere, & etiam novos commissarios deputare: sed subvassallo catalogum offerentis & fructus recipiens, non imputabit hos voluntarios & inutiles sumptus, tam in prebendendo quam commissarios deputando: quia prima prebentio & deputatio sufficiebat. Et pari ratione non imputabit eos vassallo iusta offerenti, & fructus non feudi, sed subfeudorum duntaxat recuperanti, quia vassallus non est hujusmodi sumptus deducendus à subvassallis quandocumque catalogum offerentibus & fructus subfeudorum suorum recuperantibus. Sumptus autem facti in prebensione ex defectu hominis: quia nomine & effectu sunt in tem patroni, non recuperantur à vassallo: nisi in casu quo patronus nondum fructus aliquos sufficientes perciperit. Cæterum hi & similes sumptus debent compensari cum fructibus si quos suos faciat patronus, & ita potest debere intelligi & modicis §. 60. *in fine*, *eadem sensu*, *in consuetudine Nivernensi*.

9. Modo quarto primo, Quid si vassallus dederit inducias fidei subvassallis suis utique ad annum vel plures annos: deinde vassallus patronus feudum prehendat: An etiam juxta hanc §. possit prebentere subfeuda? Ex non loquitur quando inducias sunt necessariz: ut in *casu* §. 41. supra eodem; quia tunc non est dubium astringi patronum: sed de induciis voluntariis. Et primo videtur quod non astringant patronum, sed sit locus vassallus §. quia inducie non tollant nec claudunt aperturam feudi nec immutant statum rei, sed solum personalem inducant obligationem adversus concedentem inducias, ut teneatur tolerare & expectare eum cui concessit per spatium induciarum. Ignis non obstantibus induciis concessis à vassallo, subfeuda (sicut & feudum ipsum) sunt aperta superiori patrono: ergo ab eo prebendi possunt per hunc textum & sic etiam subfeudorum fructus suos faciet superior patronus, non expectato lapsu induciarum: quia non est obligatus ad expectandum, & factum vassalli non nocet patrono, nec obligatio personalis, imò nec etiam realis & voluntaria vassalli transe in patronum. In contrarium videtur, quia quavis verè subfeuda aperta sint, tamen habentur pro non aperta, & finguntur subvassalli in fide esse quomodo durante inducie. Et quoniam hujusmodi fictio ab hac consuetudine in hac eadem materia feudi in introducta sit supra §. 41. nemini dubium quin ex ea in dubiis hujus materie & consuetudinis argum: mari possit: per doctrinam Bar. Bal. in l. §. *quis servus*, *super gloss. fin. C. de jur. & ser. corrupt.* Bar. in l. *hinc sanium* *in*

proce. per illum *ten. ff. de ser. corrupt. gloss. in cap. 3. in verb. declaramus.* & ibi Gem. *ne dero.* vel *mona. lib. 6. Jac. in §. ex maleficiis. in cal. 7. & 8. inf. de alio. in l. transgessit. col. 3. C. de transact. in l. si constanter. in princip. col. 4. ff. soluto matrimonio.*

10. Et dispositio statuti loquens in casu vero, extenditur ad casum fictum, quando fictio est introducta & approbata in eadem materia. *cap. cum dilectis. in fine cap. ad audientiam.* & ibi *novissim.* non. Domini, in cap. 1. col. 2. *in fine* §. *prebentia* in 6. Capal. inter. *capit. crimin. consilia. in fine*, *vel in cap. cum Baribaldus. col. 3. de re judic.* Ergo consuetudo que hic vult patronum non posse extendere manum ad subfeuda non aperta, non extenditur ad subfeuda quorum ratione concessa sunt inducie, quantum illæ durant. Et pro hac parte concludo, quod ad inducias quomodo toleratur, legitimam habet administrationem, imò verum jus & liberum exercitium omnium feudalium & dominicalium jurium feudi, per actum hujus consuetudinis supra eod. §. 42. & infra §. 64. Unde quemadmodum ante prebensionem superioris potest in ejus prejudicium recipere subvassallus in fidei, & jura utilia exigere vel renuntiare;

11. Ita potest dare inducias novum jurium solvendorum, sed etiam fidei præstandæ, nedum ad semel vel biennium, sed etiam ad longum vel longissimum tempus, quod est intelligendum respectu præterite ætatis subfeudi duntaxat, non autem respectu futuræ: quia respectu futurarum non esset inducias concedere, nec jura feudalitatis administrare, ut tactum est in d. §. 26. *quæst. 1. in fine*, sed effect facere pactum de non prebendendo, & deteriorum feudi & jurium ejus conditionem, quod non potest fieri in prejudicium superioris, prout etiam remissio televiorum futurorum, vel pactum de non petendo jura utilia fortiori temporis nullo modo nocet futuris patrono, respectu aperturarum & jurium accidentium pro tempore suo.

12. Secundo quæro, utrum finita & resoluta prebentio feudi principalis, resolvantur etiam prebentiones subfeudorum factæ à superiori patrono? Brevis ter die quod non, quia sunt distinctæ & separatæ à prebentione principalis. Unde quavis ipso jure non valeant, si prebentio principalis sit nulla: tamen ea quo legitime factæ sunt, subsistunt per se, & producant vassallo in fidei recepto, cui non erit opus nova prebentio, sicut prebentio vassalli prodest patrono, ut dictum est supra eod. *num. 1.* Sed quid si prebentio superior tenens feudum ad manum suam, dederit subvassallis inducias præstandæ fidei; utrum noceant vassallo quem in fidei admittit antequam illæ finitæ essent? Videtur quod non, saltem si non sunt concessæ ex causa necessaria & debita, sed mere voluntariæ, & alius non per modum civilitatis consuetæ, puta ad tres vel sex menses, sed ad decem vel viginti annos, quia hæc ultimo casu videtur factum in fraudem vassalli, & feudum reddi deterioris. Inter dicendum quod respectu aperturæ subfeudi quæ contingit durante prebentio superiori, potest quantumcumque longæ valent inducias concedere, sicut & (quod factus est) potest etiam gratis remissis iustis pro hæc vice debitis subvassallum investire. Idem respectu veteris aperturæ quæ contingit ante hujusmodi prebensionem, si tamen ex illa non erant debita, vel amplius non debentur aliqua jura utilia vassallo, sed simplex fidelitas: quia tunc non potest fieri aliquid prejudicium vassallo, quoniam etiam plene investiri possit subvassallis à superiori. Secus si jura utilia veteris aperturæ essent à hæc debita vassallo, qui tunc inducie lapsæ non durant nisi ad tempus prebensionis ejus; & non ultra, imò etiam admissio in eodem & plena re vizio manus à superiori facta subvassallo resolveretur, nec prejudicium fieri vassallo in eversione justum fuorum, ut dicam infra §. *si mens.* gloss. 8. *in verb. Et leur baille man. leste.*

* Sumptus prebensionis cui imputantur.

* Fictio introducta in eadem materia.

§. * XLV.

* Articulus olim
fait 37.

ITEM, En ce cas les propriétaires ou seigneurs d'iceux arriere-fiefs, & chacun d'eux, peuvent faire la foy & hommage au seigneur dont ils tiennent en arriere fief. lequel est tenu de les recevoir, & leur bailler main-levée & faire delivrance, en luy payant les droits & devoirs; si aucuns luy en font deus à cause de l'arriere-fief qui leur appartient.

SUMMARIA GLOS. I.

1. Dicitio Item, de se non est repetitiva, sed sermonis continuativa.
2. Fallit, quando per dictionem item adjicitur precedentibus oratio imperfecta.
3. Tres sunt cause inducentes tacitam repetitionem & tres etiam excludentes.
4. Conditiones appositae in primis legatis, non censentur repetite in sequentibus habentibus orationem perfectam, licet per dictionem item conjungantur.
5. 6. Utrum in legato intermedio censeatur repetita eadem conditio quae est in precedenti & sequenti legato?
7. Dicitio amplius, & ultra, stant tantum continuatione: secus in verbo, hoc amplius, quod est repetitivum & conjunctivum.
8. In dubio omnis dispositio praesumitur pura.
9. Repetitio & suppletio fit una cum eisdem conditionibus & qualitativibus. Non fit tacita repetitio, nisi congruat & ad proxima.
10. Qualitas vel conditio posita in principio plurium articulorum vel capitulorum refertur ad omnia.

GLOSS. I. IN VERBO

Item en ce cas.



SUPER verb. Item in hunc casum, scilicet §. immediate praecedentis in fin. videlicet quando patronus, qui ex defectu hominis prehendit feudum, injecit etiam manum in subfeuda aperta ab eodem feudo dependentia, & hoc est clarum quod hic §. non venit nisi ad glossam & declarationem effectus §. praecedentis.

1. Et nota quod dicitio * item de se non est repetitiva, sed continuativa; & non ordinatur ad repetendum qualitates & conditiones dispositionis praecedentis, sed ad continuandum sermone item ejusdem capituli, ut in l. item qui in potestate. ff. de his qui sunt sui vel alieni. jur. l. item quia. ff. de pact. l. item apud Labeonem. ff. de injur. c. pastoralis. §. item de offic. delegat. & ita ponitur & repetitur in totodiscursu hujus consuetudinis, nec tantum in hoc §. operatur repetitionem praecedentis dispositionis, sed etiam operatur illud relativum expressum, en ce cas: quanquam etiam cessante relativo, ex conjunctione & qualitate materiae subiectae tacita repetitio fiet.

2. Et est notandum, prout tradit Bart. in l. in repetendis. per illum textum ff. de leg. 3. & in l. in princip. ff. de publicis. quod quando per dictionem item, adjicitur praecedentibus oratio perfecta, tunc dicitio item non inducit repetitionem qualitatum & conditionem orationis praecedentis, sed simplicem sermonis continuationem. Quando autem per dictionem item adjicitur oratio non perfecta in se, sed defectiva, sive ex parte appositae, sive ex parte verbi, tunc illud quod deficit, suppletur ex praecedenti oratione, cum eisdem qualitativibus & conditionibus: dummodo tamen repetitio harum qualitativum & conditionum congruat, & sic dicitio item non est mere continuativa, sed repetitiva. Haec est mens Bartoli in locis praefatis & omnes sequuntur, & est ratio, quia perfecto nihil subaudiendum est, sed imperfecta sunt illa quae supplenda sunt

Tom. I.

per tacitam repetitionem, ut inquit Bald. in consil. 132. proponitur ad fin. lib. 5. Unde quando sunt plures legandi formae, & utraque perfecta, tunc dicitio item non inducit repetitionem, quia quando perfectus est sensus orationis, nihil debet ei addi vel detrahi: sed quando una oratio indiget adminiculo alterius propter imperfectiorem, tunc inducitur tacita & interpretativa repetitio, ut tradit Bald. in consil. 58. in restitutione num. 1. lib. 2. quod ego intelligo esse verum, nendum interveniente dictione item, vel alia conjunctione, sed etiam si non sit nisi punctus pro copula, quia tunc est eadem ratio.

3. Sunt enim tres cause inducentes tacitam repetitionem, videlicet copula, idemitas orationis, & idemitas rationis. Et contra tres oppositae cause excludentes tacitam repetitionem, videlicet adversativa, diversitas orationis, diversitas rationis, & has causas primum collegi ex pulchra doctrina Bald. in consil. 153. quidam testator. lib. 5. ubi dicit quod omnis tacita repetitio procedit aut ratione copulae vel conjunctionis, ut quia sunt plura legata copulata per dictionem, & vel per dictionem item, vel per alias dictiones conjunctivas vel conexas. Aut quia reguntur ab eodem verbo, & determinantur ab eodem actu verbi determinantis & regentis totam orationem. Aut per idemtitatem rationis, quando subest aliqua ratio repetendi antecedentia in sequentibus. Et similiter & converso tres sunt cause quae tacitam repetitionem excludunt. Prima est adversatio dictionis, ut quia est ibi dicitio, sed, vel secus, & similes. Item separatio dispositionis sive orationis & temporum. Item adversatio rationis. Non habentia inter se adversativam rationem, non habent ad invicem tacitam repetitionem. Haec Bald. in d. consil. 135. ubi litera multum est corrupta, sed ut modo scripsi, restitui debet.

4. Hinc cum testator reliquisset uxorem dominam

CG EE

* Dicitio
item.

* Tres cause inducunt tacitam repetitionem & tres eam excludentes.

& magistrum bonorum suorum, quousque castè & honestè vixerit & vidua manserit, & unà cum Jacobo filio suo moram traxerit, & deinde Jacobum universalem hæredem instituit, & si dictus Jacobus moreretur sine filiis, reliquit eidem uxori suæ unam domum cum orto & quodam fundo & quasdam alias res. Et in istis ultimis legatis non repetit illam conditionem, donec castè & honestè vixerit & vidua manserit, quæ rebatur an tacite censeretur repetita, & Bald. in *d. consil.* 153. decidit quod non, per prædicta, quia sunt in separata & perfecta oratione relicta, & ultra non subest eadem ratio repetendi conditionem limitativam in ultimis legatis, utpote collatis post obitum filii sine liberis, cujus filii favore verisimiliter conditiones illæ limitativæ erant appositæ in primis legatis factis vivo filio.

5. Hinc etiam Rapha. Cuma. in *consil.* 22. Testator legavit uxori habitationem domus, sub conditione si dotem non exigeret: subdens, item eidem lego centum libras, & modium frumenti, cartum vini, & plaustrum lignorum omni anno: decidit quod in hoc secundo legato non intelligitur repetita eadem conditio si dotem non exegerit, quia secundum legatum est oratio perfecta, & sic dictio *item* illi adjecta non habet vim repetitionis sed solius continuationis. Subdit etiam ibi Cumanus & bene, quod in legatis separatim relicta non est laborandum de ratione diversitatis, quia sufficit sola voluntas disponentis. *l. quia poterat. ff. ad Trebell.* Et quod adjectio alterius conditionis facit tacitam alterius repetitionem cessare. *argumento L. maritus. C. de procurato. l. cum ex filio. §. filio. ff. de vulga. & pupilla. l. & habet. §. cum quis. ff. de precaria.* Et quod non est de uno ad aliud facienda repetitio, quando apparet testatorem sæpius legandi modum variasse, & sic diversimode voluisse in singulis disponere.

6. Sed ad maiorem horum intelligentiam, quæro: Testator fecit tria legata: Uxori meæ, domum, & suppellectilia ad fruendum quamdiu vixerit, & vitam vidualem & honestam servaverit. Item lego & ducenta lego. Item ultra prædicta, lego eidem fundum fruendum quamdiu vixerit & vitam vidualem & honestam servaverit. Utrum in legato ducentorum intelligantur repetita verba & conditio appositæ in præcedenti & sequenti legato, videlicet ad fruendum quamdiu in viduitate vixerit? Videretur quod sic, argumento eorum quæ præcedunt & quæ sequuntur. *l. si servus plurium in fin. ff. de legat. & l. quasi in fin. ff. de lega. 3.* ubi legatum quod est in medio regulatur & declaratur secundum præcedens & quod sequitur. Et ita expressim decidit Paulus *consil.* 88. *viso legato lib. 1.* Et movetur duplici & non tenui ratione. Prima, quia in dicto secundo legato ducentorum cõti-nentur hæc verba, ultra prædicta, & sic insunt duæ dictiones repetitivæ, videlicet prima & secunda dictio, Itè quia qualitates & cõditiones præcedentis legati repetit in sequenti, ut est textus in *d. l. in repetendis*: Et secunda dictio *ultra*, quæ similiter est repetitiva, sicut dictio *hoc amplius*. ut notat Dy. & Bart. in *d. l. si tibi pura. post gloss. ibi. qua movet illud dubium & non solvit clare. sed Dy. & Bart. dicunt esse casum in l. Aurelius §. testator. ff. de libera. lega.*

7. Sed istæ rationes, quantumcumque coloratæ, nihil valent, quia consistunt in hoc quod Paul. in *d.*

consilio nititur adæquare istud complexum *hoc amplius*, illi dictioni *ultra*. in quo multum decipitur, quia dictio *ultra* bene æquiparatur simplici dictioni *amplius*, quæ appositæ post præcedentem dispositionem non stat nisi continuative, ut est textus in *l. si servus legatus. §. si ita scriptum. ff. de legat. 1.* Secus de dictione *hoc amplius*, quæ est repetitiva & conjunctiva, ut pulchre declarat Bald. in *d. §. si ita scriptum*. Et sic pro resolutione concludo in præfato themate, secundum legatum esse purum & perpetuum, & limitationem præcedentium & sequentium non esse in eo repetitam.

8. Tum quia in dubio, legatum, contractus & omnis dispositio censetur pura, si in ea non inseratur dies vel conditio, & non præsumitur inseri. *l. 1. ff. de cond. & demonstrat. l. libertis libertabusque. in fin. ff. de adm. lega. l. eum qui calendis. §. quousque. ff. de verb. obligat.* notant Cuma. in *d. consil.* 22. Philip. Corn. in *consil.* 105. *pro parte. col. 2. lib. 2.* Et in dubio, dictio *item*, *amplius*, & similes, sunt continuativæ & solum repetunt actum loquendi, non autem rem sive dispositionem præcedentem ejusque qualitates, ut sentit Bald. in *d. §. si ita scriptum*.

6. Fallit autem secundum doctrinam Bart. in *d. l. in repetendis*. communiter approbatam, quando adjiciuntur orationi imperfectæ, quæ debet suppleri ex conditionibus præcedentibus, & non alias. Ita sequitur Alexand. in *consil.* 117. *Visis supra narratis. coll. 3. lib. 1.* Jason. in *§. æque si agat. col. 7. Instit. de action. & in consil.* 207. *col. 2. lib. 2.* Et adhuc hanc fallentiam sublimita primo, ut procedat dummodo repetitio congruat. Alioquin nunquam fuit suppletio, & ut est pulcher textus in *l. cum pater. §. cum imperfecta. ff. de legat. 2.* etiam in eadem oratione & interveniente dicta repetitiva, ut tradit Bart. in *d. l. in repetendis. col. fin. versic. Item adverte.* & sequitur Paul. in *consil.* 275. *super primo. col. fin. lib. 1.* Sublimita secundo, ut non fiat relatio nec repetitio nisi ad proximam dispositionem à qua oratio imperfecta ei addita suppleri debet, non autem ad remota, & ea quæ longe præcedunt, multis aliis interpositis. Paul. in *consil.* 16. *Visa dicto puncto. in fin. lib. 2.* Et hoc nisi de verisimili mente disponentis appareat, quod subintellexit & repeti voluit conditionem in præcedenti & separata dispositione appositam, ut per Paulum, in *consil.* 11. *super primo. in fin. lib. 2.* ubi exempla vide si vacat. Sublimita tertio, & generaliter, omnia prædicta, ut procedant in qualitate vel conditione inclusa in uno capitulo, quare non debet repeti nec extendi ad illud capitulum separatim, ut in *l. potens. C. de pact. in l. 3. §. 1. ff. de libe. & posthum.* Secus si in qualitate vel conditione posita in principio plurium articulorum vel capitulorum, quia ad omnia referuntur de se & ex serie sermonis, per textum, & ibi Canonistæ in *capitulo secundo requirunt de appell.* Unde si testator filio instituto quædam legata fecerit, deinde dicat: Quod si contingat filium meum decedere sine filiis, lego Titio feudum: item lego Caio centum, & sic de singulis, semper in omnibus legatis sequentibus etiam per orationem perfectam explicitis, inerit præfata conditio: si filius decesserit sine filiis, quia non fuit inclusa in primo legato, sed posita tanquam titulus & caput omnium sequentium dispositionum: & hæc est melior ratio, ea quam reddit Bart. in *d. l. in repetendis quasi. pen.* Ubi se fundat in dictione adverbali, quod *si*, *si autem*, & similibus: quia etiam si nulla esset dictio adverbali, adhuc idem esset dicendum. Ad hoc Paul. in *consil.* 122. *Viso puncto lib. 2.* Plura super his habeo in collectaneis meis, sed ne nimis excedam materiam hujus tit. & §. dicam infra tit. 7.

* Ultra & amplius dictiones.

* Relatio non fit nisi ad proximam.

* Reprobatur consilium Pauli.

SUMMARIA GLOSS. II.

1. Proprietas *strictius*, dominium *latius* accipitur.
De jure scripto proprietas non capitur nisi pro directo dominio, & nunquam obliquatur.
Proprietas non adaptatur ad jura incorporalia, sed bene quasi proprietas.
2. De consuetudine Francie proprietas sumitur pro ipso utili & immediato domino.
3. Solus proprietarius est persona legitima ad fidelitatem prestandam.
4. 5. Tamen negligente proprietario tenetur patronus doariam jura offerentem in fidem admittere, vel ei inducias dare: sed adversus alium usufructuarium mero jure suo uti potest.
6. Patronus potest per alium fidelitatem exigere, & tamen non tenetur eam recipere per alium.
7. Proprietario justè impedito tenetur patronus usufructuarium in fidem admittere vel ei inducias dare.
8. Quomodo succurratur fructuario adversus proprietarium detrectantem obsequia?
Quilibet habens interesse potest se opponere injuste prehensione patroni etiam invito vassallo.

GLOSS. II. IN VERBO

Les propriétaires & Seigneurs.



Hoc est proprietarii vel domini, scilicet subvassalli. Nota quod secundum communem nostrum modum loquendi aliter quam in jure scripto accipimus istud verbum, *proprietas*, quia de jure proprietas *strictius*, & dominium *latius* accipitur, ut vult Bald. in cap. 1. §. 1. de invest. de re alien. fac. in v. s. b. feudorum. appellatione enim domini, venit omne dominium, sive directum, sive utile, sive feudale, sive emphyteuticum, vel superficiarium & etiam dominium jurium. Unde usufructuarius dicitur habere dominium. l. 3. §. dare. l. 4. ff. de usufruct. quod est intelligendum servitutis suæ & juris usufructus, ut est textus in l. usufructum. ff. si usufruct. petat. & dictum est supra §. 1. quest. 1. Sed proprietas non capitur nisi pro ipso directo dominio, dicitur enim proprietas, quasi proprie tua. Unde nomen ^{*} proprietas est nomen directum, & nunquam obliquatur, nec ponitur pro utili dominio, ut tradit Bald. in l. proprietas. in princ. in l. cum res in fin. C. de probat. & dicit Bald. in l. pennit. cap. 2. C. si a no. compet. jud. quod appellatione proprietatis semper intelligitur de directa, & latè deducit Lanfran. de Pran. in rubri. de caus. poss. & propr. Alexand. in l. si finis. §. si de vestigalib. col. 1. ff. de dam. infect. Jason. in l. naturaliter. §. nihil commune. col. 2. & ibi Franc. Ripa. in repet. d. §. col. 1. ff. de acquir. vel amitt. possess. Plus dicit Ansh. But. in cap. fin. col. 2. de caus. possess. & propriet. quod proprietas non est adaptabilis ad jura incorporalia licet ad ea sit adaptabilis possessio vel quasi. Tamen saltem sicut quasi possessio, ita & quasi proprietas adaptatur. Textus est in cap. fin. ibi in proprietate vel quasi memorati juris. de judi. & de quasi proprietate. Est gloss. sing. in multo textu in l. 2. §. quedam. ff. de interd. quem sequuntur Bald. Alvarot. in d. cap. 1. §. 1. de invest. de re alien. fac. Alexand. Jas. in locis prefatis. Unde in terminis juris vassallus vel emphyteuta nunquam dicitur proprietarius, sed bene dominus: solus autem dominus directus dicitur habere proprietatem.

2. Sed apud nos est & converso, quia dominus directus non dicitur proprietarius, nec habere proprie-

tatem soli, sed solum dominium suum superius: Vassallus autem, censuarius vel emphyteuta dicitur habere verum dominium & proprietatem ipsius rei: Et hunc solum proprietarium vocamus. Et est ratio, quia dominium utile quamdiu durat vincit directum, eique præfertur sicut utilis actio directæ. l. procurator. ff. de procurator. & ad dominium utile spectat immediata dispositio rei jure domini. Ad dominium autem directum non spectat nisi mediate & remote. Imò non dicitur habere potestatem & administrationem ipsius rei, sed solum juris sui directi & potestatis dominicæ, cujus per se sumptæ apud nos vocatur proprietarius dumtaxat. Et sic domini directi magis habent possessionem vel quasi & dominium jurium suorum, quam ipsius rei vel soli, per notata supra §. 1. gloss. 6. Merito non vocantur proprietarii ipsius rei: quia solum feudale in se magis propriè est vassalli, quam patroni, cujus propriè est jus patronatus. Et sic patet variata acceptionis ratione, etiam verum proprietatis etymon nostro usui loquendi congruere. Notandum est igitur, quod in tota patria consuetudinaria vassalli & similes domini utiles, domini & proprietarii rerum vocantur.

3. Nota secundo quod ad solum verum vassallum, sive dominium utilem & proprietarium feudi spectat fides & homagium præstare patrono, scilicet nomine proprio: & ratio est manifesta, quoniam præstationi fidelitatis inest recognitio & subjeccio rei recognitæ sub conditione feudali, quæ non potest rem subicere & efficere, nec ejus statum immutare. Et pariter circa personas inest mutua correlatio, quæ non potest cadere nisi in propriis & veris subiectis correlativorum, quoniam fidelitatem facere est debitum honoris & reverentiæ inseparabile à persona, multo magis quam opera personæ, cujus industria est delecta, quia per alium ejusdem conditionis & industriæ solvi potest, l. nemo est qui nescias. & ibi Bart. ff. de duobus reis. Sed hic non agitur de aliquo opere factò, sed de ipsa operatione coherente personæ & prout est in fieri, ideo nullomodo per alium suo nomine, nec alii præstari potest, quia jam esset honor alterius, & aliud obsequium, ut in simili textus est in l. servus patroni, & id

GG gg ij

* Proprietas est nomen directum & non obliquatur.

* Quasi proprietas.

l. quia alia opera erunt. ff. de ops. liber.

4. Sed occurrit quaestio valde necessaria, Utrum usufructuarius possit fidelitatem & homagium facere pro tempore sui usufructus? Videretur quod sic, quia usufructus est pars domini. *l. 4. de usufruct. l. cum filius. §. dominus. ff. de legat. 2.* Tum quia ad fructuarium spectant onera feudalia, puta solvendi relevia pro tempore suo accidentia, nisi quae facta voluntario proprietarii superveniunt, ut supra §. 33. *quast. 47. num. 157.* Igitur etiam ad eum spectare videtur onus homagii. Et hoc saltem benigne videtur admittendum ad vitanda inconvenientia, & ne malitia proprietarii fructuarius defraudetur. Pone viduam * doariam solvillae relevium debitum ratione obitus mariti mortui sine liberis, cujus haeres contemnit fidelitatem facere in sine induciarum, vel alii cedit, aut vendit feudum, & sic iterum aperitur &prehenditur à patrono, nolente emptore fidelitatem offerre. Vidua adit patronum, iterum relevium vel quintum pretii de suo offerens, fidelitatem ei praestare nomine suo tanquam fructuaria pro tempore usufructus, & haec tenendo quod doaria pro tempore suo non sit vere domina, sed usufructuaria, quae est verior opinio, ut diximus infra tit. *des donaires in rub.* vel nomine proprietarii ex generali mandato incluso in usufructu supplicat admitti, vel inducias fidei dari, utrum patronus ad aliquod horum teneatur? Videtur quod licet tum favore *arripis*, sive doarii, ne depereat quod est favorabile, tum attento quod patrono omnia jura sua utilia offeruntur, nec amplius ejus interest tenere feudum ad manum suam nisi ad irrogandum poenam contumaci & indevoto vassallo, quod non videtur interesse considerabili hoc casu respectu viduae innocentis, & quicquid in se est facientis, & maxime attento quod poena haec non cadit immediate in vassallum delinquentem, sed cadit in viduam innocentem. Et maxime si constet proprietarium non abstinere à fidelitate nisi in necem & injuriam viduae, non enim videtur congruum patrono, quia aequitatem rigori praeferre debet, quod malitia aliena abutatur in damnum innocentis, & velut particeps alienae malitiae efficiatur.

5. Adverte pro brevi resolutione quod mero jure & de rigore non teneatur patronus viduam agnoscere, nec inducias ei dare: tamen favore donationis ante nuptias seu doarii, cui non minus tribuendum est quam doti, per notata *infra tit. 12. in rub.* puto praeter communem regulam speciali favore succurrendum huic viduae, ut etiam quicquid in se est facientem (ne doarium depereat) teneatur patronus in fidem admittere, vel saltem ei ejusque respectu dumtaxat inducias dare, feudumque illi ad ejus vitam emancipare. Sed in alio mero usufructuario, cui forte usufructus legatus, donatus vel venditus est, puto non teneri patronum ad aliquod praedictorum, sed posse frui feudo & fructus suos facere, etiam fructuariis, colonis, & aliis quibuscumque à vassallo causam habentibus expulsi, nec cuiquam facit injuriam, quia jure suo utitur. Verum est quod si velit potest, eum in fidem admittere tanquam fructuarium pro tempore suo, sed non tenetur, cum usufructuarius non habet legitimam personam ad fidelitatem praestandam (sed solus proprietarius. Textus est hic in *princip. & fin. hujus §. ibi, qui leor appartient.* Et ita communiter volunt consuetudines hujus regni, ut *Victriaca §. 97. Cœnomanensis §. 135. & reliquae.* Et licet fructuarius habeat legitimam perso-

nam ad fidelitatem ab aliis recipiendam nomine superioris proprietarii per notata supra §. 1. *gloss. 1. & §. 20. gloss. 2. quast. 2.* tamen non habet legitimam personam in casu converso, adeam superiori & patrono proprietarii praestandam. Et sic hoc casu contrarium non est eadem ratio, & diversitas consistit in duobus. Primo in hoc quod respectu superioris, usufructuarius feudi non est usufructuarius, sed pure extraneus, & ab eo (sicut & colonus vassalli) expelli potest, *ut infra §. 58. & 59.*

6. Secundo in hoc quod patronus invito vassallo potest * per alium nomine suo fidelitatem exigere: sed vassallus non potest eam per alium praestare, quia est debitor obsequii personae cohaerentis, & ab ea inseparabilis. Et non potest invito creditore alium praestare neque per alium cessante justa causa. Unde licet posset patronus si velit fructuarium in fidem admittere nomine proprietarii ex generali mandato adhaerente usufructui. *l. 1. in fin. ff. de oper. no. nuntia.* tamen non tenetur, multominus quam non tenetur in fidem admittere tutorem vel custodem nobilem vel paganum vassalli pupilli, vel verum procuratorem etiam cum singulari mandato, nisi casu justo impedimenti, *ut infra §. 67.*

7. Nota tamen quod in casu justo impedimenti proprietarii, quemadmodum tenetur patronus verum procuratorem vassalli justa offerentem in fidem admittere, vel inducias dare: ita etiam eodem casu vel simplicem usufructuarium nomine vassalli tenetur admittere, vel eidem inducias dare, ut diximus in dict. §. 67. Alioquin cessante justo impedimento vassalli, non tenetur patronus fructuarium etiam aliàs speciale & generale mandatum habentem in fidem admittere, nec ei simplices inducias concedere: sed jure suo dominico uti potest.

8. Quomodo igitur consulatur usufructuario? Respondeo, quamvis nullum directum remedium habeat adversus patronum jure suo utentem, primo agere potest contra proprietarium ut fidelitatem faciat, vel debite offerat, alioquin in omnia & interesse condemnabitur. Potest etiam si habeat proprietatem hypothecam, prout in simili diximus supra §. 28. *num. 20.* in creditoribus hypothecariis curare feudum virtute hypothecae prehendi sive saisiri & subhastari, non obitante priori prehensione patroni, semper interim manente & effectum suum sortiente, donec supremus licitator cui ad onus usufructus & onerum feudaliū subfeudorum feudum adjudicatum fuerit, debita jura & obsequia praestiterit vel obtulerit: non enim teneretur interim patronus admittere in fidem simplices commissarios vel inducias dare usque ad fidem subhastationum, cum non habeant ad hoc legitimam personam, utpotè feudo non vacante, secus de curatore bonis vacantibus dato, qui proprietarii personam representat, ut diximus supra §. 9. *gloss. 4. in princip.* Si tamen proprietario & vassallo utpote minori annis, deberentur induciae legitime, puto fructuarium de illis excipere posse, quoniam ipso jure à lege supplentur. Et etiam quocumque modo aliàs manus injectio patroni sit injusta & nulla, potest usufructuarius vel recusante proprietario, imò etiam simplex colonus se opponere pro jure suo, & nullitatem prehensionis allegare & probare, & ad hoc est admissibilis, quum sua interest. Et quum prehensio ipso jure nulla sit, nullum eis praestat impedimentum. *cap. non praestas. de reg. jur. in 6. Facimus notata infra eodem gloss. 5. num. 4.*

* Patronus fidem exigat, non recipit per alium.

* Andoaria sit habilis ad fidelitatem praestandam.

GLOSS. IV. IN VERBO

D'iceux arrierefiefs.



IN verbo dictorum subfeudorum scilicet apertorum tempore manus injectionis mediati patroni in feudum principale, vel quæ ea durante aperta sunt, & singulariter à superiore patrono prehensa, post debitam & legitimam & recte denunciatam prehensionem feudi principalis, vel simul & eodem tempore, quia ordine intellectus præcedere intelligitur prehensio feudi principalis per notata Bartol. Angel. Alexandri & aliorum in leg. 2. §. prius. ff. de vulga. & pupil. Bald. Joan. de Imol. in l. cum in testamento. §. hac verba. ff. de hered. institut. Bald. Philip. Cor. in l. qui fideicommissarius. C. de fideicommissis. Si autem prius fieret prehensio subfeudi, ipso jure non valeret, quia patronus nihil habet juris in subfeuda, nisi post prehensionem debitam feudi, nec convalesceret feudo postea recte prehensio, sed nova subfeudorum prehensione opus esset.

va & valida fieri potest, quia nulla imminet redintegratio de facto per prius fienda. Verbo enim revocari potest quod verbo factum est. Et nota quod totus iste §. intelligitur quamdiu durat prehensio & apertura feudi mediati: quia si vassallus fuerit in fidem admissus etiam simplici verbo, ex tunc statim habet omne jus & omnem potestatem in subvassallos, & non superior patronus, etiam si nondum actualiter manum levaverit, nec feudum restituerit, satis est enim quod desit esse apertum ut cesset dispositio hujus §. Quod ampliatur, etiam si patronus superior admisisset vassallum in fidem cum reservatione fructuum & jurium, & citra levationem manus ad tempus, forte donec relevia & jura à vassallo debita, sint soluta, quia quamvis attentio quod admissio in fidem est gratiosa & valeat hujusmodi reservatio in præjudicium vassalli, ut diximus supra §. 1. gloss. fin. quest. 3. & consequenter valeat respectu subvassalorum si consentiant; tamen illis invitis non valet nisi quoad jura utilia, quia videtur velut cessa superiori velut cuilibet vassallo & patrono immediato. Sed non quin possint investiri ab eo patrono immediato & valeat investitura, ita quod non poterit infringi à superiore patrono, ex quo non sumus in terminis hujus consuetudinis, quia non est verum dicere feudum esse in manu patroni ex defectu hominis, ex quo habet hominem actu vassallum, & in fidem admissum, & sic nihil potest in subvassallos.

* Utrum secunda prehensio valeat, prima quæ nulla est non revocata.

Quid si * prima prehensio fuit nulla, utrum ea non revocata fieri posset hæc secunda? Respondeo quod sic, si nihil fuerit ablatum. Sed si qui fructus vel alia fuerunt ablata de facto expulso subvassallo vel ejus colonis, prius ante omnia redintegrari debet, quam ad novam validam & efficacem prehensionem procedi possit, de quo in præcedentibus dictum fuit. Et sic hoc respectu tutum est ipsummet subvassallum & ejus colonum commissarium subfeudi prehensi deputare, quia tunc in casum nullitatis prehensionis, statim no-

SUMMARIA GLOSS. IV.

1. Verbum quisque est universale distributivum.
2. Quod præstatur pro jucundo adventu non est in fructu.
3. 4. Et hæc est vera ratio (omissis rationibus Oldradi) cur non spectet ad conductorem fructuum.
5. Tamen illud quod debetur pro jucundo adventu, transit & spectat ad superiorem patronum ex defectu hominis fruentem.
6. Novus adventus ex persona vassalli & non patroni attendi debet.
7. Quod datur pro jucundo adventu, non transit in fructuarium, nec in emptorem fructuum, sive ex debito, sive ex voluntate detur.

GLOSS. IV. IN VERBO

Et chacun d'eux.



SUPER verb. & quisque eorum, scilicet subvassalorum. Ita enim debet exponi dictio Gallica, *chacun*, quæ est universalis distributiva, per verbum *quisque*, sive *unusquisque* quod est actu universale distributivum. l. hoc articulo. & ibi Bart. ff. de hered. institut. & non per verbum *quilibet*, quod est signum actu particulare, licet potentia & aptitudine universale, & significat quemlibet, ut probavi supra §. 2. gloss. 4. num. 45. Idem tamen hoc casu propter alia adjuncta remaneret sensus, si poneretur verbum *quilibet*.

* Verbum quisque.

2. Unde circa hæc quæro. Pone ex speciali lege investituræ subvassallos debere equum, vel scyphum aureum, vel marcham auri aut quodvis aliud, novo patrono in adventu cujuslibet novi patroni, sive singuli hoc debeant, sive omnes simul, quantum ad præsens non refert. Utrum illud debeat superioris patrono

feudum principale ad manum suam ex defectu hominis reducenti? Hæc prima facie levis videtur, sed est re ipsa multum difficilis quæstio, propter varios adversarum rationum casus quos includit. Et primo videtur omnino teneri, quia quamdiu tenet feudum ad manum suam, habetur cum effectu verus immediatus patronus, & est novus, utpote ultimo sublato, & sic in ea verba obligationis & investituræ verificantur. Tum quia etsi maxime in eo non verificentur verba, & non debeantur de novo ex ejus persona saltem in quantum debetur contumaci vassallo, videtur cedere patrono una cum cæteris fructibus feudi. In contrarium, quoniam illud quod præstatur semel in vita pro jucundo adventu, non censetur in fructu nec venire appellatione fructuum, l. divortio. §. quod in anno. ff. sol. matrim. Igitur non debetur superiori patrono, qui fructus tantum facit suos, supra §. 1. & per tot. sic. hinc decidit Ol-

GGgg iij

dra. in *consil.* 129. in *quest.* quod ad eum qui conduxit fructus archidiaconus non spectat illud quod solum est prestari archidiacono in ingressu suo & jucundo adventu, nec hoc cadit in locationem fructuum. Idem transcribendo tenet Alberic. in *rub. C. de alio. emp.* Et Oldradum referunt & sequuntur Bald. Paul. Imol. Alexand. Aret. Jas. in *d. §. quod in anno.* Petr. de Ancha. in *rep. cap. si propter ina debita in 3. quest. princ. de reser. in 6. Gregori. in gloss. prag. de anat. in ver. fructibus in fin.*

* Disenti-
tur contra
Oldradū.

3. Adverte quod decisio * Oldrad. vera est in se & semper placuit, sed non ejus rationes quæ non concludunt. Primo enim se fundat, quia id solum in locatione venit, quod debetur archidiaconatui. Patet per verba instrumenti ratione archidiaconatus sui, illud autem de quo queritur, non debetur archidiaconatui, sed magis personæ archidiaconi, *argum. l. 1. §. penult. ff. si quis in fraud. patron. sed d. §. penult. ibi magis enim fraudem rei et non personæ accipimus*, facit in oppositum, quia ibi attenditur semper idem jus patronatus cui fraus sit, & de mutatione personæ patroni non curatur. Secundo allegat *l. si vero. §. quicquid. ff. solut.* ubi non venit in restitutione dotis beneficium à liberte uxoris in maritum collatum, sed ille textus directe facit contra Oldrad. quia ibi dicitur quod quicquid à liberte pervenit ad maritum tanquam ad patronum, id totum restituere cogitur soluto matrimonio: secus si alio jure, puta ex speciali liberalitate & beneficio liberti, quia id consequitur non tanquam maritus, nec tanquam patronus, sed tanquam quilibet. Sed istud de quo agitur, non solvitur archidiacono ex civilitate, sed ex debito & necessitate, & debetur ei tanquam archidiacono, non tanquam privato, sed ratione dignitatis sui archidiaconatus, & sic venit cum illis quæ ratione archidiaconatus obveniunt, & eodem modo solvitur ad *l. debitor. in fin. ff. ad Trebell. tertio loco allegatam ab Oldrad.* quia in *d. l. debitor.* non ex debito sui jure hæreditario, sed errore & tacito alterius pacto ad hæredem pervenit, & sic non cadit in restitutionem Trebelliani, secus hic. Quarto inducit *l. Scio amico. §. medico. ff. de annu. lega.* ubi verba referenda sunt ad ea quæ certam formam erogationis annuæ habent, non in certam voluntatem. Sed nihil facit, vel potius facit in oppositum, quia ibi dicit textus quod in legato generali facto medico, quæ vivus prestabim dari volo, ea veniunt quæ per modum & certam formam annuæ & debite liberalitatis præstabantur: non veniunt ea quæ ex fortuita & incerta liberalitate, quandoque velut supererogata præstabantur, istud autem de quo queritur præstatur per formam certæ & debite (licet non annuæ) erogationis, & non per modum liberalitatis & supererogationis, quia supponitur esse debitum.

4. Vera igitur & decisiva ratio est, quia in appellatione fructus, non venit nisi illud quod renascitur & subinde redit saltem aptitudine & in genere suo, ut in *d. l. divorso. §. quod in anno §. non solum §. si feudum.* sed non illud quod non renascitur, nec iterum oritur & non venit nisi semel, in eadem *l. §. si vir in fundo. et ibi per doctores ff. sol. matr.* sed illud de quo agitur nunquam præstatur nisi semel in vita, igitur non transit in locationem generalem fructuum, vel reddituum annuorum, præterea in generali concessione non venit illud quod specialiter destinatum est & reservatum personæ, *argum. l. obligatione generali. ff. de pignor. cap. in generali. de reg. jur. in 6.* Et sic non transit istud quod semel pro jucundo adventu debitum, personæ præstatur, velut ad ejus honorem reservatum.

5. Redeundo ad materiam, hæc decisio Oldrad. nihil videtur facere pro vassallo contumaci vel negligenti, quia feudo aperto & prehensio superior patronus habetur pro vero & immediato patrono, & censetur feudum velut interruptum & quasi reunitum & con-

olidatum dominio directo, quicquid sit ad superiorum dominum directum, jure sui domini, tanquam ad verum dominum spectant omnes quicumque fructus redditus & obventiones & honores debitatione feudi, & hoc quamdiu prehensio durat, & dummodo colligantur secundum modum boni patrisfamilias, *ut supra §. gloss. 8.* Et sic non est curandum an renascatur vel non, an semel tantum debeantur, an ratione rei tantum, an vero in honorem personæ præstentur, modo tanquam tali, videlicet patrono & ratione feudi, quia totum id spectat ad superiorem patronum, & excluso interim ipso domino utili ab omni jure, honore & commodo feudi, imò ab ipso nomine vassalli & domini utilis, & sic concludo pro prima parte, quod est verum in terminis quæstionis, videlicet quando patronus fruitur feudo ex defectu hominis: secus si jure relevi, quia tunc etiam si eodem anno advenisset novus vassallus & dominus feudi, non deberetur patrono quod eodem anno præstandum est vassallo pro jucundo adventu, quia istud non computatur in fructu nec in obventionem illius anni per prædicta.

6. Sed modo oritur gravis difficultas, utrum in terminis quæstionis nostræ feudo aperto & prehensio ex defectu hominis, metiendus sit novus adventus ex persona patroni tenentis feudum ad manum suam, an vero ex persona vassalli proprietarii? Effectus est magnus & diversus, quia si inspiciamus personam patroni, debetur iterum jucundus adventus, quando manum injiciet feudo, licet prius esset præstitus vassallo & ei solutio facta. Et similiter si diu duret prehensio, debetur quoties persona patroni mutabitur & novus accedet, non autem debetur ex mutatione personæ vassalli: si autem inspiciamus personam vassalli, non debetur jucundus adventus ex prehensione vel mutatione patroni, nec ex ultima mutatione vassalli & nov adventu facto ante prehensionem, sed ex novis mutationibus vassalli contingentibus post prehensionem & durante ea. Et primo videtur inspicienda persona patroni, quia illi soli & non vassallo competit exigere & investire subvassallos, qui cum solum & non proprietarium tenentur interim recognoscere in patronum. Sed verius puto inspiciendam personam vassalli sive proprietarii: & est ratio, quia interim feudum non est absorptum nec suppressum, sed solum suspensum, ut infra eodem gloss. 6. in princip. & nihil debetur superiori patrono tanquam patrono immediato, sed tanquam patrono superiori jure feudali feudum ad tempus possidenti. Et sic istud non debetur ei nisi quale & quantum deberetur vassallo, & exigi possit à vassallo, cessante prehensione feudali & non ultra. Igitur quantum ad hoc necessario inspicienda est persona vassalli, & mutatio circa eum contingens, prout etiam respectu patroni ad ejus commodum attenditur, quia quamvis jure feudali diu possideat & fructus suos faciat, nihilominus quoties vassalli seu proprietarii persona citra successionem directam variatur, jura feudalia patrono acquiruntur & ea exigere potest, ut diximus supra §. 43. igitur sicut pro se, ita contra se debet jura & commoda sua metiri ex persona vassalli. Præterea soli vassallo contumaci debet nocere & præjudicare prehensio feudalis, & id solum aufere quod vassallus aliàs caperet, sed multum præjudicari posset subvassallis à superiori patrono approbatis, si in istis inspiceretur mutatio contingens & persona patroni superioris. Quare resolvendo dico, quod aut illud quod pro jucundo adventu præstatur, debetur in qualibet mutatione patroni immediati, eo ipso quod feudum dominans incipit spectare ad novum dominum, sive accedat & ingressum faciat sive non: & tunc quoties pendente prehensione continget, personam vassalli proprietarii mutari, toties debetur patrono superiori illa præstatio: non autem ex mutatione præterita cujus ratione prehensio facta est, quia jam cessit illa obventio, & velut à corpore feudi separata

pirata fuit ante prehensionem per notata supra §. 1. gl. ff. 1. quest. 2. & 3. Aut vero nunquam debetur nec solvitur nisi quando dominus personaliter & solemniter accedit & ingreditur castrum suum vel locum dominantem: & tunc nunquam potest deberi superiori patrono, quia non est ille novus patronus & dominus de quo dicta investitura loquitur, nec tanquam talis ingreditur & possidet feudum prehensum, sed in qualitate patroni superioris feudum apertum ad manum suam tenentis, imò medio tempore debetur vero proprietario quantumcumque mutetur & proprietas transeat de uno ad alium, donec sublata prehensione feudum ingrediatur, & tunc semel debetur, tanquam pro primo novo ingressu: sicut si feudum caderet in commissum, vel aliàs pleno jure acquireretur superiori patrono, quia tunc demum tanquam dominus immediatus & proprietarius ingredi possit.

7. Sed juxta prædicta propter conformitatem materiz, quero utrum illud* usufructuario feudi debeatur? Videretur quod sic, quia omnis obventio verbo generaliter sumpto ad eum spectat. l. usufruct. legato. ff. de usufruct. In oppositum facit quod ibi dicit Alberic. in fin. si quis vendiderit omnes fructus præbendæ suæ vel castri ad certum tempus, de consuetudine recipiendi certas gallinas vel alia xenia, cum veniebat ad locum, decidit quod emptor non debeat ista recipere: quia illa solum videntur vendita quæ ex necessitate debentur & non illa quæ ex mera liberalitate. per d. l. Scio amico. §. 1. ff. de ann. lega. & hoc est indubitatum, & idem dicendum in usufructuario & similibus, sed hic illud de quo agitur debetur ex necessitate, tamen idem puto quod nec ad emptorem fructuum nec ad conductorem vel usufructuarium transeat, tanquam ipsi personæ domini reservatum, & sic non transit in generali concessione per prædicta.

*Quod debetur domino pro jucundo advento, non transit ad fructuarium.

SUMMARIA GLOSS. V.

1. Quest. 1. Juramentum fidelitatis est personalissimum.
2. Tamen subvassallus, qui semel juravit patrono superiori in casu hujus §. non tenetur iterum jurare patrono immediato & investito.
3. Q. 2. Et si debite jura obtulerit superiori, non tenetur iterare oblationes patrono immediato.
4. Q. 3. Utrum præcedentia habeant locum, licet prehensio superioris patroni sit nulla.

GLOSS. V. IN VERBO

Peuvent faire la foy & hommage.

NOTA in hoc verbo, possunt facere fidem & homagium, quod nedum spontanee possunt, sed etiam inviti coguntur, ut patet in hoc §. & in fin. §. præcedentis.

1. Quero primo, utrum subvassalli faciendi fidelitatem superiori patrono in casu hujus §. liberentur ab ea præstanda & juranda patrono immediato, postquam in fidem receptus erit & investitus à superiore? Et videretur quod sic, quia* sacramentum & fidelitatis exhibitio personalis est, imò personalissima, quia non transit ad successorem ejus cui præstatur, nec in successorem jurantis. cap. veritatis, ubi omnes canonista. de jurejur. in tantum quod si patronus receperit hoc sacramentum pro successoribus suis, & formaliter illi & successoribus ejus juratum fuerit, nihilominus immediato hujus successori & novo patrono iterum jurandum est, ut diximus supra §. 2. gloss. 4. quest. 7. num. 50. Igitur juramentum prælitum superiori patrono non concernit patronum immediatum, saltem non liberat à renovatione sacramenti. Præterea sicut idem vassallus qui semel juravit vero patrono suo immediato, tenetur iterum ejus successori, eadem ratione hic teneri videtur, quia patronus immediatus est successor superioris patroni, & ab eo causam habet & investituram recipit. Tum vassallus qui duobus contendentibus de patronatu receptus est à iudice in fidem per manum supremam, tenetur iterum jurare & fidelitatem præstare victori, dummodo aliàs illi nunquam juraverit, ut dicemus infra §. 46. & sic quamvis non teneatur iterum jura utilia solvere, quia sufficit consignatio dudum facta, tenetur tamen vel abique nova feudi apertura fidelitatem præstare patrono, cui nondum juravit, non obstante fidelitate præcedenti quæ in manum iudicis præstita fuit, & ab eo recepta pro nomine veri patroni & futuri victoris, & hoc ne patronus frustretur

*Juramentum est personalissimum.

honore & obsequio sibi debito, & in quo iterandum vel minimum vassallus gravatur. Hinc etiam diximus supra §. 35. quest. 2. mulierem viduam teneri fidelitatem præstare patrono, quamvis eidem à defuncto marito in qualitate mariti & ad causam uxoris, & sic etiam in effectu nomine uxoris præstita fuerit.

2. Sed his non obstantibus in proposito themate contrarium puto. Ratio, quia patronus superior non recepit subvassallum tanquam verus patronus immediatus (quo casu patronus superveniens censeretur novus patronus & novus successor, & sic posset homagia post publicationem exigere secundum formam §. 65. infra eodem) sed recipit eum in qualitate superioris patroni, feudum apertum & prehensum ad manum suam tenentis: & sic quamvis jura dominicalia exerceat nomine suo & jure proprio & non nomine vassalli: tamen quia non exercet simpliciter nomine proprio tanquam pleno jure dominus, sed in qualitate prædicta, censeretur in hoc representari ipse vassallus & proprietarius, & quemadmodum superveniente hoc modo superiori patrono, non censeretur supervenire novus dominus vel patronus, ita quod non potest uti beneficio & dispositione §. 65. infra eodem, nec ullo modo inquietare subvassallos à vassallo prius investitos, sed ea solum potest agere, quæ supersunt & agi poterant per vassallum, ita & vassallus postquam levata manu domini investitus, frui incipit, non habetur pro novo domino vel patrono, nec potest ullomodo inquietare subvassallos à patrono superiori investitos, sed tenetur habere grata quæcumque is gessit, ac si ipse gessisset, quemadmodum & ea quæ à tutore suo, vel alio legitimo, sive in rem suam (ut usufructuatio) sive non in rem suam (ut procuratore & administratore) gesta sunt, & sic vassallus qui pendente prehensione facta super patrono suo fideli-

tatem fecit superiori patrono, censetur ipfimet immediato patrono suo fecisse, & æque ab illo liberatus est. Et hæc est vera mens hujus consuetudinis loquentis per verba affirmativa & permissiva ad subvassallos directa, & sic videtur eis concedere jus & beneficium se liberandi à fidelitate & cæteris juribus feudalibus, præstando illa superiori hoc casu, per ea quæ notant doctores in *l. si soror. C. de collat.* Secus quando feudum dominans verè mutat dominum, & transfertur totaliter in alium: item secus si verus dominus evinceret feudum suum ab injusto possessore, quia tunc posset prædicari §. 68. *infra eodem.* tanquam in adventu novi pleno jure domini.

3. Secundo quæro, Quid si subvassalli non fuerint investiti à superiori patrono: sed ei fidelitatem & homagium debite obtulerint, & ex eo forte quod nullum erat commodum superior non curavit: utrum teneantur iterum offerre patrono immediato postquam receptus & investitus fuit à superiori? Respondeo quod non, per prædicta. Et similiter oblatione semel debite facta tutori, non requiritur eam iterari patrono majori facto. Et sic non valebit sequens manus injectio, nisi nova mutatio feudi, vel interpellatio vassalli interveniat, ita quod in ultima mora constitutus fuerit secundum notata *infra eodem §. 65.*

4. Tertio ad ampliorem doctrinam quæro: Habemus hic quod in calu hujus §. subvassalli possunt, imò tenentur fidelitatem facere superiori patrono, & quod hoc faciendo liberantur ab ea præstanda: sed utrum hoc sit verum sive prehensio feudi principalis sit valida sive non? Multa super hoc possem deducere, sed breviter resolvendo sic distinguo. Aut quæritur quantum ad hoc, ut subvassallus teneatur & iure & de facto cum effectu invitatus cogi possit fidelitatem & jura præstare superiori, & tunc requiritur prehensionem feudi principalis esse validam, alioquin vel tacente & mufante vassallo, subvassallus se opponere potest prehensionem subfeudi sui, & ad suæ oppositionis sufficientem justificationem allegare & ostendere nullitatem prehensionis feudi principalis, & ad hoc est admissibilis, tum quia sua interest non vexari, tum quia hujusmodi acceptatio quamvis de se principaliter sit de jure alterius, scilicet patroni sui immediati, tamen ipso jure excludit omne jus & omnem potestatem superioris patroni, & sic istud objicere potest. *l. fin. C. de rei vendica. l. cum servum,* & ibi Bald. *C. de fer. fug.* Bart. in *l. qui cum hered. ff. de except. rei jud.* Faciunt notata *suprà eodem gloss. 2. in fin.* Aut vero quæritur quantum ad hoc, ut subvassallus erga patronum immediatum liberetur, & subdistingendum est. Aut vassallus patitur, &

non contradicit prehensioni superioris, & subvassallus omnino liberatur superiori obsequendo, non enim debet autoritate hujus consuetudinis decipi. *l. 1. C. de his qui veni. etia. impetra. Clem. 1. de permu.* nec tenetur in facto alieno esse curiosus, maxime non conquerente eo cuius interest. Aut vero vassallus contradicit & se opposuit manus injectioni superioris, eamque nullam & revocandam esse dicit & concludit, & tunc discernenda est causa & qualitas oppositionis: si enim ideo se opposuerit quod teneat in alodium, vel ab alio patrono, & paratus est abnegare & de facto abnegat prehenforem in patronum: tunc non debet nec tenetur subvassallus fidelitatem, superiori facere, & faciendo non liberatur à patrono suo, quum sciat vel scire debeat sibi non esse properandum, & patronum suum in continenti manum levatam obtenturum. Idem si vassallus ex eo se opponat quod jam in fidem admittus fuit, vel ex simili causa, quam in continenti probaturus est, & sic manum levatam & prehensionis revocationem obtenturus per notata *suprà §. 1. gloss. fin. in princ.* Si vero oppositio vassalli altiore requirat indaginem, superiori patrono interim jure suo fruente, tunc quamvis subvassallus possit si velit opponere ex eadem causa ex qua patronus immediatus se opponit, vel cum subvassallo se adjunxit: tamen non tenetur subvassallus hanc litem nec hujusmodi sumptum aut laborem subire, sed secure autoritate hujus consuetudinis obsequium præstare potest superiori, & æque liberatur erga patronum immediatum, ac si eidem præstitisset, cessante tamen semper fraude vel collusionem subvassalli. Unde quantumcumque postea prehensio superioris cum omnibus inde secutus revocetur & cassetur, & superior in damna & interesse ultra restitutionem fructuum condemnatur, non tenetur subvassallus iterare fidelitatem patrono suo immediato. Amplio prædicta, ut procedant, nedum si vassallus de facto prehensio subfeudo coactus fuerit superiori obsequi, sed si cessante omni prehensione vel coactione superiorem adiverit, & ab illo investitus fuerit, tum quia non potest censeri omnino sponte & sine metu fecisse, ex quo poterat ab eodem superiore cogi & prehensionem pati. *Argumento l. novissime. ff. quod fals. tuto. amb. quod notant Angel. & alii in l. 2. C. de transact.* tum quia non obsequitur nec solvit extraneo, sed directo domino domini sui, & habenti circa hæc fundatam intentionem per hanc consuetudinem, & sic non est necesse quod expectet se compelli, prout alibi requiritur, ut notant doctores Joan. Imol. Paul. & alii in *l. creditor. ff. de solutiombus.* Faciunt quæ dicam *infra eodem gloss. 4.*

SUMMARIÆ GLOSS. VI.

1. Prehensio feudalis non supprimit feudum.
2. Recognitio erronea non prejudicat.
3. An superior pendente prehensione possit vocari dominus feudi prehensi.
Legatum factum domino casari debetur proprietario, & non superiori illud possidenti ex defectu hominis.
4. Utrum patronus fruens feudo ex defectu hominis, teneatur ad bannum vel subbannum ratione ejusdem feudi?
5. 6. Pæna non præstat immunisatem.
7. Solutio quod patronus superior tenetur solvere bannum vel subbannum ratione feudi prehensi usque ad concurrentiam fructuum dicti feudi.
8. Quando prehensio feudalis ab alia prehensione vincitur.
9. Decima & alia impositiva onera debent exolvi per eum ad quem spectant fructus pro tempore.

GLOSS;

GLOSS. VI. IN VERBO

Au seigneur dont ils tiennent en arriere-fief.



UPER verbo: domino à quo tenent in subfeudum: hic est textus apertus, quod per prehensionem feudalem validam feudi aperti ex defectu hominis non sup-

primitur interim feudum nec consolidatur, sed remanet penes priorem dominum, cuius solum suspenduntur organa. Patet, quia non obstante prehensione superioris feudi remanent subfeuda, quod non esset, si feudum medium supprimeretur & consolidaretur, quia nunc inciperent esse feuda, ut vocant, plena & immediata per notata supra §. 20. gloss. 13. unde subvassalli non debent huic superiori fidelitatem præstare simpliciter tanquam proprio patrono, sed tanquam superiori patrono feudum mediū ad manum suam tenenti.

2. Sed quid si de facto recognoverunt cum simpliciter vel etiam expresse tanquam immediatum dominum? Respondeo, nihil per hoc præjudicari domino immediato vel ejus hæredi aut causam habenti nec in petitorio nec in poss. florio: & adhuc dato quod in possessione esset præjudicatum, nullo unquam tempore præjudicabitur in petitorio, quia non potest patronus adversus vassallum præscribere, nisi saltem centum annis seu tempore immemoriali per notata supra §. 12. & 35.

3. Sed namquid interim superior patronus vocari possit dominus feudi prehenſi, & veniat appellatione domini? Videtur quod sic, quum ei sufficiant directæ actiones, & ultra habeat commodum utile, *Argum. l. si heres. ff. ad Trebell.* Breviter dicendum prout ut simili diximus supra §. 1. gloss. 1. qm. 1. num. 5. quod sic, respectu onerum infeudatorum, & quæ insunt feudo ut feudo, quia tenetur ea solvere, & etiam respectu commodi administrationis & lucri fructuum: sed non respectu proprietatis feudi prehenſi, & eorum quæ veniunt ab extrinseco, nec connumerantur inter onera vel redditus feudi. Unde si quis in testamento legaret centum domino certi castri, vel eum executorem testamenti sui eligeret, non intelligetur, nec veniet appellatione domini, superior patronus tenens castrum in manu sua ex defectu hominis, sed ipse proprietarius castri. Quod ego llmito, nisi aliter appareat de certa mente testatoris, vel nisi constet proprietarium ignotum fuisse testatoris, patronum ei notum & pro domino castri reputatum, *Argumento l. penult. ff. de rebus dub.* & hæc ad plurima alia latè deduci possunt, quæ studiosis relinquo.

4. Sed occurrit pulchra & necessaria quaestio: Pone dum patronus jure feudali feudo fruitur, indicta sunt à supremo jure nostro subsidia banni vel retrobanni, ad quæ feuda habentes in regno tenentur, ut diximus supra in proam. super gloss. in vers. nobles. Utum patronus teneatur hujusmodi onera subire, & sic nedum delectum militem mittere pro banno ratione feudi sui dominantis, sed etiam pro subbanno ratione subfeudi, quo, ex defectu hominis prehenſo fruitur? Et videtur quod sic, pluribus rationibus. Prima, quia deficit alius homo seu vassallus feudi prehenſi, & patronus loco & vice illius hominis habetur ex quo feudo fruitur, & sic hujus feudi nomine subsidium Regi & reipublicæ debitum præstare debet. Secunda, quia hujusmodi est onus feudi in quantum feudum, igitur patronus tenetur subire sicut cætera onera infeudata supra §. 28. Tertio, eo ipso quod omnes fructus facit suos, etiam si non esset nisi simplex usufructuarius, tamen ad hujusmodi onera & ad exonerandum proprietatem teneretur, quia debent capi super fructibus & sunt onera fructuum, & de usufructuario est textus in individuo, in *l. quarto. ff. de usufr. leg.* patronus autem superior longè plus prærogativæ habet quam usufructuarius, & magis speciem veri domini habet: hinc diximus infra §. 135. viduam doariam teneri pro rata sive dimidia in qua habet usumfructum contribuere cum hæredibus in his subsidiis, & proprietatem exonerare. Et hoc in usufructuario firmatum est in *d.*

Tom. I.

§. sub certis modificationibus de quibus ibi. Sed in contrarium alia ratio reformate videtur, quia patronus non habet jus statum, sed resolubile quolibet momento ad voluntatem vassalli justa offerentis, & vassallus non amittit fructus nisi quamdiu contumacia perseverat, & sic in sui damnum & præjudicium censetur adhuc frui feudo suo, cuius dominium retinet cum facultate alienandi & disponendi, & plenam fructuionem toties quoties habendi justa & debita faciendo, & sic videtur teneri ad onera quæ ratione feudi imponuntur: quemadmodum decidit Bar. in *l. utelas, §. item si rus. ff. de capit. dimi.*

5. Quod licet bannitus desinat esse civis in pœnam, tamen debet intelligi, quoad commodum suum, non autem quoad incommodum, & quod Bart. in *l. 1. in fin. C. de infam. lib. 10. & in l. 1. col. pen. versic. ex quo infero mirabilem, de dignita. lib. 12.* & ibi Jo. de Pla. notat quod quando nobilis delinquens ex forma statuti perdit nobilitatem, intelligitur perdidisse quoad lucra & honores, non autem quoad damna, onera, & incommoda, quoniam pœna non debet præstare immunitatem, nec introductum in odium retorqueri in favorem. Textus in *d. l. 1. de infam. in l. relegatorum, in fin. ff. de interd. & releg. Feli. in cap. intelligimus, col. 1. & ibi Deci. col. 2. de jud. cum vassallus indevotus secuta prehensione sit velut interdictus à feudo, debet intelligi in ejus damnum, non autem ad eum relevandum ab oneribus quæ dominis feudorum imponuntur, & hoc maximè cum remaneat dominus, imò possessor, & possit liberè de re disponere & non patronus, ut supra §. 1. gloss. 4. q. 2. & maximè quum hujusmodi pœna seu privatio fructuum infligatur vassallo propter veram vel interpretativam contumaciam in qua potissimum habent locum prædictæ.*

*Pœna non præstat immunitatem.

6. Unde contumax in non respondendo habetur pro confessio, si confessio tendit ad ejus damnum: secus si ad commodum, quia tunc habetur pro negante. Textus in *l. de atate. §. qui tacuit. ff. de interrog. actio. gloss. & doctores in cap. 2. de confess. in 6.* & accipitur quod ei nocet, inquit Bald. in *l. non solum, in fin. princ. ff. de procurat.* hinc decidit Card. in *Clem. 1. col. 3. in oppos. 7. de regul. quod privatus loco capituli, non est privatus quoad onera, & quod excommunicatus non est exemptus ab officio dicendo.* Præterea quantumvis feudum sit prehenſum à patrono propter obsequia non facta & jura non soluta, nihilominus remanet vassallus debitor ad hoc subsidium præstandum, sicut & ad cæteris creditoribus suis solvendum habentibus redditus & hypothecas assignatas super feudo, & ab eis tam personaliter quam hypothecariè ut prius conveniri potest, ut patet supra §. 28. patronus autem licet feudi prehenſi fructus suos faciat, tamen non tenetur creditoribus vassalli sui satisfacere, nec vassallum & feudum exonerare.

7. Pro resolutione, priorem partem verioremi puto: & est ratio, quia istud onus est onus feudi, & ad quod feudum à sui origine est affectum, & sic non potest transire ad patronum nisi cum onere suo, & quemadmodum tenetur satisfacere creditoribus habentibus redditus infeudatos super feudo, & hoc usque ad concurrentiam fructuum & non ultra, quia non plenè possidet, ut dicemus infra §. 70. ita & hujusmodi oneri banni vel retrobanni, quia originaliter in sunt feudo ex eo quia feudum est: & sic concludo quod si patronus tenens feudum ad manum suam satisfecerit subbanno regio loco vassalli; non potest hos sumptus repetere à vassallo, nisi in quantum excederent fructus quos patronus percepit à feudo prehenſo. Nec obstant adducta in contrarium, quia hujusmodi onera sunt pars fructuum, & de illis deduci debent, & non facit patronus suum nisi quod superest, quemadmodum si sint redditus infeudati non facit fructus suos feudi, ex defectu hominis prehenſi, nisi quatenus superest solutis pensionibus redditus currentis pro tempore prehensionis.

HHhh

8. Et quemadmodum prehensio sive saisina facta super feudo vel ejus fructibus pendentibus in vim hypothecæ, & ob defectum solutionis redditus infeudati, vincit prehensionem feudalem patroni, sive præcedentem sive sequentem usque ad concurrentiam debiti, & donec satisfactum sit: ita multo fortius prehensio sive saisina quæ ad instantiam procuratoris fisci fit super feudo vel sub feudo propter non præstitum subsidium banni vel retrobanni, vincit & superat prehensionem patroni. Ex quibus habes notabilem limitationem ad regulam illam, quod prehensio sive manus injectio feudalis ceteras prehensiones ex alia causa factas sive præcedentes

sive sequentes vincit & eis præfertur.

9. Et idem in similibus indictionibus ut cum anno domini sesquimillesimo vicesimo nono, nobiles hujus prælidatus decimam partem simplici eorum juramento taxandam fructuum & reddituum unius anni feudorum suorum obtulerunt & præstiterunt qui anno sequenti Calendis Julii reversi sunt Regi in auxilium liberationis filiorum ejus ab Hispania, illa inquam, decima solvi debuit per eos ad quos illo tempore fructus feudorum spectabant, sive essent fructuarii, sive patroni manu injecta frucentes, aut alii similes, qui à talibus oneribus tenentur exonerare proprietatem per prædicta.

SUMMARIA GLOSS. VII.

1. Mutua obligatio patroni & clientis.
2. Superior patronus prehensione durante potest à subvassallis catalogos exigere, quos una cum feudo vassallo justa facienti restituere tenetur.
3. Utrum patronus præhendens feudum ex

defectu hominis possit cogere vassallum vel ejus heredem, ad sibi tradendum vel exhibendum instrumenta feudi.

4. Approbatio catalogi subvassalli facta à superiori patrono, non præjudicat vassallo & patrono immediato.

GLOSS. VII. IN VERBO

Lequel est tenu de les recevoir.



In verbo qui tenetur eos recipere, scilicet in fidem.

1. Nota mutuam obligationem inter patronum & clientem, de qua vide quæ dicta sunt *supra* §. 2. gloss. 4. Et hæc mutua obligatio quantum ad actus dominicos ex parte patroni, residet in patrono superiori tenente feudum medium ad manum suam jure feudali: ita quod interim subvassalli non sunt obligati ad jura clientelaria immediato patrono, sed ipsi superiori, quem etiam eodem modo atque alias immediatum patronum compellere possunt ad renovationem investituræ. Unde si in casu hujus §. ad recusationem superioris patroni, per judicem tanquam per manum supremam in fide recepti sint, non tenentur renovare fidelitatem immediato patrono, qui postea à superiore investitus fuit, secundum quod in simili dictum est *supra* eod. gloss. 5. q. 3. Secus est in simplici fructuario feudi dominantis, qui licet alias possit nomine proprietarii, tamen non tenetur in fidem recipere, sicut nec tenetur vassalli in ejus (etiam nomine domini recipere volentis) verba jurare, per notata *supra* §. 1. gl. 1. q. 2. & gl. 3. Quamvis aliud sit in marito patronæ, quia non est simplex fructuarius propriorum uxoris, sed pro domino & legitimo administratore habetur, & recipiens in fidem potest & tenetur instrumentum receptionis sive investituræ conficere & tradere, sicut & recognoscens tenetur ad instrumentum agnitionis, de quo *supra* §. 8. in principio.

2. Sed nunquid superior patronus in casu hujus §. possit etiam catalogos à subvassallis exigere & ex defectu catalogi subfeuda prehendere secundum formam §. 9. *supra* eod. Videretur quod non, cum hoc non spectet ad fructuum collectionem & perceptionem, & maxime si subvassalli erant in fidem recepti à patrono immediato ante prehensionem superioris, nec videtur audiendus superior patronus nihil hic laturus, nisi ut officiat. *Argumento in fundo. ff. de rei vendic.* Contrarium puto duplici ratione. Prima, quia interim omnis virtus & executio actuum dominicalium est ablata à vassallo, & translata in patronum. Secunda, quia nescitur quando vassallus debita obsequia & jura præstabit, & poterit prehensio longissimo tempore perseverare, quate interest superioris patroni catalogos subvassallorum habere, ut plenius & promptius jus suum in eis in casu mutationis & relevii exequatur. Finita prehensione tenetur patronus una cum emancipatione seu restitutione feudi, omnia instrumenta, puta agnitiones fidei & catalogos

subvassallorum vassallo restituere, quoniam hæc nocent & profunt vassallo, & sunt pars instrumentorum feudi, & perpetuam ejus utilitatem respiciunt, quod valde nota. Non tamen nego quin superior patronus horum copiam (si velit) debite exemplatam retinere possit, ad discutiendum & dispungendum catalogum qui à vassallo tradetur, an ex fide & veritate procedat & integer sit. Cæterum præfatorum instrumentorum originalia, puto feudi esse, & simul cum feudo vassallo restituenda.

3. Sed juxta hæc quæro, Utrum patronus prehensens feudum ex defectu hominis, possit cogere vassallum vel ejus heredem ad tradendum vel edendum sibi instrumenta feudi? Respondeo Multiplicia sunt instrumenta feudi: quædam consistunt in rebus mobilibus destinatis ad exercitium & usum feudi, de quibus in *l. questum*, & per totum, *ff. de sum. instrum. & instrum. lega. in l. 1. c. de leg. & de istis nihil ad patronum, ut dictum est supra* §. 1. gloss. 8. num. 7. & 8. quædam consistunt in libris, chartis & scripturis: & tunc aut agitur de instrumentis seu literis acquisitionum feudi, & potest patronus non obstante prehensione feudi, & quodeo pacifice fruatur, cogere novum vassallum vel ejus heredem ad edendum & exhibendum literas acquisitionis feudi, ut sciat quæ & qualia jura debentur, & ea petere & exigere possit & hoc nisi triginta anni tacente patrono majore lapsi essent, per ea quæ *supra* §. 20. gl. 3. & *latius infra* seq. §. 1. facta autem exhibitione restitui debent, etiam si patronus adhuc teneret feudum ad manum suam ex defectu hominis & jurium, quia solam proprietatem feudi concernunt, de qua nihil ad patronum, & idem multo fortius de instrumento primæ infeudationis & concessionis feudi, quoniam principaliter ipsius feudi proprietatem concernit. Aut vero agitur de instrumentis agnitionis fidei, & renovationis investituræ, & catalogis sive dinumeramentis, quæ partim probationem proprietatis respiciunt, partim administrationem, & notitiam feudi fructuumque & jurium ejus, & non debent auferri à vassallo vel ejus heredem: quia sicut etiam prætextu veræ contumaciæ fidelitatis præstandæ, & prehensionis feudi, non debet vassallus vel ejus successor privari & spoliari proprietate feudi: ita nec facultate probandi feudum & pertinentias feudi ad se pertinere. Alioquin sequeretur quod novus vassallus vel ejus successor non posset probare esse feudum, si patronus negaret & diceret se possidere jure domanii, & adhuc si confiteretur esse feudum, non posset vassallus ostendere illud esse suum, seque debere in fidem admitti, & manum

levatam habere iusta faciendo, & dato quod de his constaret, adhuc major pars iurium & pertinentiarum feudi propter incertitudinem subtrahi posset. Et sic concludo, quod omnia huiusmodi instrumenta restitui debent possessori, si forte fuerint à patrono occupata, & si sint penes possessorem etiam contumacem vassallus non potest compelli ad ea tradendum patrono: sed bene ad exhibendum pro suo interesse: secundum notata supra §. 1. g. & §. 50. Aut vero agitur de chartis seu scripturis quæ merè respiciunt collectionem & perceptionem fructuum, ut libri redituales & censuales, de quibus §. 50. in 2. resp. & non tenetur patronus hæc instrumenta restituere quamdiu prehensio durat, & si ea non habeat, cogere potest possessorem ad sibi tradendum. Potest tamen possessor copiam impensis suis conficiendam retinere, vel etiam ipsa originalia retinere aut recuperare offerendo vel relinquendo patrono fidelem & integram copiam similiter impensis suis conficiendam, nec respectu impensarum obstat finis §. 50. supra eod. tum quia loquitur in diverso casu, tum quia magis concordat secundum interpretationem nostram ibi.

4. Uterius juxta prædicta quæro, retento themate huius §. Subvassallus tradidit catalogum subfeudi sui superiori patrono, qui illum recepit & homologavit sive expressè approbando, puta sigillo & insigniis suis muniendo, sive tacite, ut non improbando per lapsum quadraginta dierum in supra §. 10. Utrum huiusmodi approbatio noceat vassallo? Videretur quod sic. Primum, quia superior patronus hoc casu habetur loco patroni immediati & habet legitimam personam administrandi, & tenetur vassallus habere gratum. Secundo, saltem supponendo quod sciverit catalogum traditum ad hunc finem superiori, debebat se opponere, jus suum deducere, alioquin sibi præjudicare videtur per l. sepe. ff. de re jud. Tertio factum & acceptatio superioris pro-

dest vassallo, & æquè obligat subvassallum ad contenta in catalogo erga patronum immediatum, ac si eidem porrexisset: igitur eodem modo præjudicare debet, per regulam l. secundum naturam, ff. de reg. jur. & ut contrariorum eadem sit disciplina, contrarium est dicendum per notata supra §. 45. quest. 4. Non obstat primum, quia procedit in his quæ sunt simpliciter debite & consuetæ administrationis, ut in fidem recipere, vel inducias fidei præstandæ dare: non autem in his quæ concernunt alienationem aut deteriorationem. Non obstat secundum, quia vassallus habet interesse æquè principale, imò principalius unde si agatur de attribuendo subvassallo majorem quantitatem terrarum: quam contineat ultima ejus investitura, vel liberando cum ab onere vel jure debito & perpetuo aut in simili, non sufficit discussione etiam judiciali fieri cum superiori patrono, qui non habet nisi jus temporale & resolvable in casum huius §. etiam data scientia vassalli, nisi vassallus ipse vocatus fuerit, per notata in d. §. 55. Et sic non obstat tertium, quia quemadmodum vassallus respectu patroni, ita & patronus respectu vassalli meliorem facere possunt conditionem feudi, sed non deteriorationem sine consensu alterius, & idem cæteris paribus dicendum de receptione in fidem, quia si superior patronus tenens feudum ad manum suam receperit in subvassallum quemdam qui tenebat in censum, vel è converso, vel qui nullum jus habebat, vel renovaret investituram ei qui à jure subfeudi ceciderat, nullo modo nocet nec præjudicat vassallo, quemadmodum subinvestitatio solius vassalli nullo modo nocet patrono, ut dictum est supra §. 31. Et similiter quamvis patronus possit quodcumque infeudate redditus constitutos super feudo; tamen non potest infeudare redditus constitutos super subfeudis in præjudicium vassalli sine ejus consensu, etiam quando tenet feudum ex defectu hominis apertum in manu sua.

SUMMARIÆ GLOSS. VIII.

1. Utrum levatio manus sit necessaria?
2. Investitura superioris patroni subvassallis concessa, tunc sep̄bralis est,

& ipso jure finitur vassallo investito, quando à subvassallis jura utilia debentur patrono immediato.

GLOSS. VIII. IN VERBO

Et leur bailler main-levée.



UPER verbo, & eis manum levare: quod Budæus noster Latinè vertit emancipare feudum, sive à potestate sua dimittere & relaxare, in annotationibus suis in Pandectas, l. 2. de orig. jur. & l. hallenus, de evictio.

vel quintum pretii, deinde superior patronus, ex defectu fidelitatis prehendit feudum, & fortè etiam specialiter prehendit subfeudum, vel aliter non prehendit, subvassallus accessit ad eum fidelitatem offerens, ad quam superior patronus eum admisit & investivit, eique manum levavit: postea vassallus se confert in fidem patroni & levatam manum obtinet: Utrum possit prosequi priorem prehensionem subfeudi vel novam facere ad hoc, ut sibi factis fiat de juribus relevii vel quinti pretii? Videtur quod non, quia illa prehensio fuit sublata & apertura subfeudi clausa per habentem potestatem ut hic: & sic necesse est quod prosequatur vassallus si velit jura sua per viam actionis. Contrarium dicendum est, quia potestas quæ in hoc §. datur superiori in subvassallos, non intelligitur nisi circa administrativa, & secundum modum boni patrisfamilias. Alioquin non valent actus ab eo gesti nisi in præjudicium superioris facientis, & non in præjudicium vassalli: unde aut agitur de aperturis & mutationibus subfeudorum, quæ contigerunt tempore feudi prehenſi: aut de his quæ contigerunt ante feudum prehenſum. Quantum ad primum, potest superior patronus facere quicquid & quomodo vult, dummodo nihil immutetur respectu temporis futuri, futurarum mutationum & iurium, quia solius superioris interest. Quantum ad secundum, si nihil aliud debeatur quam

* Levatio manus.

1. Et nota quod * levatio manus non est necessaria quantum ad effectus juris: sed solum quantum ad executionem facti. Unde si patronus prehenderit feudum ex defectu hominis nullis adhibitis commissariis, vel ipsomet vassallo commissario deputato, non requiritur aliqua formula nec expressio levationis manus: sed statim quod vassallus in fidem fuit admittus, vel iusta debite obtulit, sicut ipso jure resolvitur prehensio & omnis effectus ejus, ita & ex tunc ipso facto potest vassallus sine aliqua reprehensione, sive aliquo impedimento, liberè nomine proprio ut ante prehensionem fuit. Si autem fuerint abhibiti extranei commissarii, adhuc idem quantum ad effectus juris, quia ex tunc commissarii tenebuntur fructuum rationem reddere ad commodum vassalli, & non ad commodum patroni: sed non tenebuntur desistere ab exercitio commissionis, nisi eis appareat, quod sit per instrumentum levatæ manus dominicæ.

2. Sed pone. Vassallus manum injecit subfeudo ex defectu hominis & iurium, & erat ei debitum relevium

Tom. I.

HHh ij

8. Et quemadmodum prehensio sive facta facta super feudo vel ejus fructibus pendentibus in vim hypothecæ, & ob defectum solutionis redditus infeudati, vincit prehensionem feudalem patroni, sive præcedentem sive sequentem usque ad concurrentiam debiti, & donec satisfactum sit: ita multo fortius prehensio sive facta quæ ad instantiam procuratoris fisci fit super feudo vel sub feudo propter non præstitum subsidium banni vel retrobanni, vincit & superat prehensionem patroni. Ex quibus habes notabilem limitationem ad regulam illam, quod prehensio sive manus injectio feudalis ceteras prehensiones ex alia causa factas sive præcedentes

sive sequentes vincit & eis præfertur?

9. Et idem in similibus indictionibus ut cum anno domini sesquimillesimo vicesimo nono, nobiles hujus præditatus decimam partem simplicium eorum juramento taxandam fructuum & reddituum unius anni feudorum suorum obtulerunt & præstiterunt qui anno sequenti Calendis Julii reversi sunt Regi in auxilium liberationis filiorum ejus ab Hispania, illa inquam, decima solvi debuit per eos ad quos illo tempore fructus feudorum spectabant, sive essent fructuarii, sive patroni manu injecta fruente, aut alii similes, qui à talibus oneribus tenentur exonerare proprietatem per prædicta.

SUMMARIA GLOSS. VII.

1. Mutua obligatio patroni & clientis.
2. Superior patronus prehensione durante potest à subvassallis catalogos exigere, quos una cum feudo vassallo justa facienti restituere tenetur.
3. Utrum patronus præbendens feudum ex

defectu hominis possit cogere vassallum vel ejus heredem, ad sibi tradendum vel exhibendum instrumenta feudi.

4. Approbatio catalogi subvassalli facta à superiori patrono, non præjudicat vassallo & patrono immediato.

GLOSS. VII. IN VERBO

Lequel est tenu de les recevoir.



N verbo qui tenetur eos recipere, scilicet in fidem.

1. Nota mutuam obligationem inter patronum & clientem, de qua vide quæ dicta sunt supra §. 2. gloss. 4. Et hæc mutua obligatio quantum ad actus dominicos ex parte patroni, residet in patrono superiori tenente feudum medium ad manum suam jure feudali: ita quod interim subvassalli non sunt obligati ad jura clientelaria immediato patrono, sed ipsi superiori, quem etiam eodem modo atque aliis immediatum patronum compellere possunt ad renovationem investituræ. Unde si in casu hujus §. ad recusationem superioris patroni, per judicem tanquam per manum supremam in fide recepti sint, non tenentur renovare fidelitatem immediato patrono, qui postea à superiore investitus fuit, secundum quod in simili dictum est supra eod. gloss. §. 3. Secus est in simplici fructuario feudi dominantis, qui licet alias possit nomine proprietarii, tamen non tenetur in fidem recipere, sicut nec tenentur vassalli in ejus (etiam nomine domini recipere volentis) verba jurare, per notata supra §. 1. gl. 1. q. 2. & gl. 3. Quamvis aliud sit in marito patronæ, quia non est simplex fructuarius propriorum uxoris, sed pro domino & legitimo administratore habetur, & recipiens in fidem potest & tenetur instrumentum receptionis sive investituræ conficere & tradere, sicut & recognoscens tenetur ad instrumentum agnitionis, de quo supra §. 8. in principio.

2. Sed nunquid superior patronus in casu hujus §. possit etiam catalogos à subvassallis exigere & ex defectu catalogi subfeuda prehendere secundum formam §. 9. supra eod. Videretur quod non, cum hoc non spectet ad fructuum collectionem & perceptionem, & maxime si subvassalli erant in fidem recepti a patrono immediato ante prehensionem superioris, nec videtur audiendus superior patronus nihil hic laturus, nisi ut officiat. *Argumento l. in fundo. ff. de rei vendic.* Contrarium puto duplici ratione. Prima, quia interim omnis virtus & executio actuum dominicalium est ablata à vassallo, & translata in patronum. Secunda, quia nescitur quando vassallus debita obsequia & jura præstabit, & poterit prehensio longissimo tempore perseverare, quare interest superioris patroni catalogos subvassallorum habere, ut plenius & promptius jus suum in eis in casu mutationis & relevii exequatur. Finita prehensione tenetur patronus una cū emancipatione seu restitutione feudi, omnia instrumenta, puta agnitiones fidei & catalogos

subvassallorum vassallo restituere, quoniam hæc nocent & profunt vassallo, & sunt pars instrumentorum feudi, & perpetuam ejus utilitatem respiciunt, quod valde nota. Non tamen nego quin superior patronus horum copiam (si velit) debite exemplatam retinere possit, ad discutiendum & dispungendum catalogum qui à vassallo tradetur, an ex fide & veritate procedat & integer sit. Cæterum præfatorum instrumentorum originalia, puto feudi esse, & simul cum feudo vassallo restituenda.

3. Sed juxta hæc quæro, Utrum patronus præbendens feudum ex defectu hominis, possit cogere vassallum vel ejus heredem ad tradendum vel edendum sibi instrumenta feudi? Respondeo Multiplicia sunt instrumenta feudi: quædam consistunt in rebus mobilibus destinatis ad exercitium & usum feudi, de quibus in l. *quasitum*, & per totum. *ff. de sum. instrum. & instru. lega. in l. 1. C. de leg. & de istis nihil ad patronum, ut dictum est supra §. 1. gloss. 8. num. 7. & 8.* quædam consistunt in libris, chartis & scripturis: & tunc aut agitur de instrumentis seu literis acquisitionum feudi, & potest patronus non obstante prehensione feudi, & quod eo pacificè fruatur, cogere novum vassallum vel ejus heredem ad edendum & exhibendum literas acquisitionis feudi, ut sciat quæ & qualia jura debentur, & ea petere & exigere possit & hoc nisi triginta anni tacente patrono majore lapsi essent, per ea quæ supra §. 20. gl. 3. *& latius infra sit.* *seq. §. 1.* facta autem exhibitione restitui debent, etiam si patronus adhuc teneret feudum ad manum suam ex defectu hominis & jurium, quia solam proprietatem feudi concernunt, de qua nihil ad patronum, & idem multo fortius de instrumento primæ infeudationis & concessionis feudi, quoniam principaliter ipsius feudi proprietatem concernit. Aut vero agitur de instrumentis agnitionis fidei, & renovationis investituræ, & catalogis sive dinumeramentis, quæ partim probationem proprietatis respiciunt, partim administrationem, & notitiam feudi fructuumque & jurium ejus, & non debent auferri à vassallo vel ejus heredem: quia sicut etiam prætextu veræ contumaciæ fidelitatis præstandæ, & prehensionis feudi, non debet vassallus vel ejus successor privari & spoliari proprietate feudi: ita nec facultate probandi feudum & pertinentias feudi ad se pertinere. Alioquin sequeretur quod novus vassallus vel ejus successor non posset probare esse feudum, si patronus negaret & diceret se possidere jure domanii, & adhuc si confiteretur esse feudum, non posset vassallus ostendere illud esse suum, seque debere in fidem admitti, & manum

levatam habere iusta faciendo, & dato quod de his constaret, adhuc major pars iurium & pertinentiarum feudi propter incertitudinem subtrahi posset. Et sic concludo, quod omnia huiusmodi instrumenta restitui debent possessori, si forte fuerint à patrono occupata, & si sint penes possessorem etiam contumacem vassallus non potest compelli ad ea tradendum patrono: sed bene ad exhibendum pro suo interesse: secundum notata supra §. 1. 9. & §. 50. Aut vero agitur de chartis seu scripturis quæ merè respiciunt collectionem & perceptionem fructuum, ut libri reddituales & censuales, de quibus §. 50. in 2. resp. & non tenetur patronus hæc instrumenta restituere quamdiu prehenso durat, & si ea non habeat, cogere potest possessorem ad sibi tradendum. Potest tamen possessor copiam impensis suis conficiendam retinere, vel etiam ipsa originalia retinere aut recuperare offerendo vel relinquendo patrono fidelem & integram copiam similiter impensis suis conficiendam, nec respectu impensarum obstat finis §. 50. supra eod. tum quia loquitur in diverso casu, tum quia magis concordat secundum interpretationem nostram ibi.

4. Ulterius juxta prædicta quæro, retento themate huius §. Subvassallus tradidit catalogum subfeudi sui superiori patrono, qui illum recepit & homologavit sive expressè approbando, puta sigillo & insigniis suis muniendo, sive tacite, ut non improbando per lapsum quadraginta dierum in supra §. 10. Utrum huiusmodi approbatio noceat vassallo? Videretur quod sic. Primo, quia superior patronus hoc casu habetur loco patroni immediati & habet legitimam personam administrandi, & tenetur vassallus habere gratum. Secundo, saltem supponendo quod sciverit catalogum traditum ad hunc finem superiori, debebat se opponere, jus suum deducere, alioquin sibi præjudicare videtur per l. sap. ff. de re jud. Tertio factum & acceptatio superioris pro-

dest vassallo, & æquè obligat subvassallum ad contenta in catalogo erga patronum immediatum, ac si eidem potrexisset: igitur eodem modo præjudicare debet, per regulam l. secundum naturam, ff. de reg. jur. & ut contrariorum eadem sit disciplina, contrarium est dicendum per notata supra §. 45. quest. 4. Non obstat primum, quia procedit in his quæ sunt simplicis debite & consuetæ administrationis, ut in fidem recipere, vel inducias fidei præstandæ dare: non autem in his quæ concernunt alienationem aut deteriorationem. Non obstat secundum, quia vassallus habet interest. æquè principale, imò principalius, unde si agatur de attribuendo subvassallo majorem quantitatem terrarum: quam contineat ultima ejus investitura, vel liberando cum ab onere vel jure debito & perpetuo aut in simili, non sufficit discussione etiam judiciali fieri cum superiori patrono, qui non habet nisi jus temporale & resolvable in casum huius §. etiam data scientia vassalli, nisi vassallus ipse vocatus fuerit, per notata in d. §. 55. Et sic non obstat tertium, quia quemadmodum vassallus respectu patroni, ita & patronus respectu vassalli meliorem facere possunt conditionem feudi, sed non deteriorationem sine consensu alterius, & idem cæteris paribus dicendum de receptione in fidem, quia si superior patronus tenens feudum ad manum suam receperit in subvassallum quemdam qui tenebat in censum, vel è converso, vel qui nullum jus habebat, vel renovaret investituram ei qui à jure subfeudi ceciderat, nullo modo nocet nec præjudicat vassallo, quemadmodum subinfeudatio solius vassalli nullo modo nocet patrono, ut dictum est supra §. 51. Et similiter quamvis patronus possit quancumque infeudare redditus constitutos super feudo; tamen non potest infeudare redditus constitutos super subfeudis in præjudicium vassalli sine ejus consensu, etiam quando tenet feudum ex defectu hominis apertum in manu sua.

SUMMARIÆ GLOSS. VIII.

1. Utrum levatio manus sit necessaria?
2. Investitura superioris patroni subvassallis concessa, tunc temporalis est,

& ipso jure finitur vassallo investito, quando à subvassallis jura utilia debentur patrono immediato.

GLOSS. VIII. IN VERBO

Et leur bailler main-levée.



UPER verbo, & eis manum levare: quod Budæus noster Latine vertit emancipare feudum, sive à potestate sua dimittere & relaxare, in annotationibus suis in Pandectas, l. 2. de orig. jur. & l. hactenus, de evictio.

* Levatio manus.

1. Et nota quod * levatio manus non est necessaria quantum ad effectus juris: sed solum quantum ad executionem facti. Unde si patronus prehenderit feudum ex defectu hominis nullis adhibitis commissariis, vel ipsomet vassallo commissario deputato, non requiritur aliqua formula nec expressio levationis manus: sed statim quod vassallus in fidem fuit admittus, vel iusta debite obtulit, sicut ipso jure resolvitur prehensio & omnis effectus ejus, ita & ex tunc ipso facto potest vassallus sine aliqua reprehensione, sive aliquo impedimento, liberè nomine proprio ut ante prehensionem fuit. Si autem fuerint adhibiti extranei commissarii, adhuc idem quantum ad effectus juris, quia ex tunc commissarii tenebuntur fructuum rationem reddere ad commodum vassalli, & non ad commodum patroni: sed non tenebuntur desistere ab exercitio commissionis, nisi eis appareat, quod sit per instrumentum levatæ manus dominicæ.

2. Sed pone. Vassallus manum injecit subfeudo ex defectu hominis & juri, & erat ei debita relevium

vel quintum pretii, deinde superior patronus, ex defectu & fidelitatis prehendit feudum, & forte etiam specialiter prehendit subfeudum, vel aliter non prehendit, subvassallus accessit ad eum fidelitatem offerens, ad quam superior patronus cum admittit & investivit, eique manum levavit: postea vassallus se confert in fidem patroni & levatam manum obtinet: Utrum possit prosequi priorem prehensionem subfeudi vel novam facere ad hoc, ut sibi satis fiat de juribus relevii vel quinti pretii? Videtur quod non, quia illa prehensio fuit sublata & apertura subfeudi clausa per habentem potestatem ut hic: & sic necesse est quod prosequatur vassallus si velit jura sua per viam actionis. Contrarium dicendum est, quia potestas quæ in hoc §. datur superiori in subvassallos, non intelligitur nisi circa administratoria, & secundum modum boni patrisfamilias. Alioquin non valent actus ab eo gesti nisi in præjudicium superioris facientis, & non in præjudicium vassalli: unde aut agitur de appeturis & mutationibus subfeudorum, quæ contigerunt tempore feudi preheni: aut de his quæ contigerunt ante feudum prehenum. Quantum ad primum, potest superior patronus facere quicquid & quomodo vult, dummodo nihil immutetur respectu temporis futuri, futurarum mutationum & iurium, quia solius superioris interest. Quantum ad secundum, si nihil aliud debeatur quam

fidelitas, idem est dicendum per hunc textum quod ampliatur, nedum si vassallus nondum prehenderat subfeudum, sed etiam si jam illud prehenderit: non tamen præjudicatur in fructibus acquisitis vassallo à tempore prehensionis suæ usque ad prehensionem superioris, quin eos petere possit, & cogere commissarios vel subvassallum ad reddendum sibi eatenus rationem dictorum fructuum; quod procedit etiam pendente prehensione superiori, & antequam vassallus sit investitus, quia fructus semel acquisiti sunt sicut mobile debitum, & proprietas separata quæ non includitur in prehensione sequenti: per notata supra §. 1. *quest. 3. & gloss. 5. in princ.* si vero ultra fidelitatem debeatur relevium vel quintum pretii: tunc si emancipatio sive investitura superioris teneret, fieret præjudicium notabile vassallo in jure ante prehensionem acquisito, ad prædicta jura jure prehensionis & præcisa potestate feudali exigendum, in quo bene potest fieri præjudicium suspensivum, ut quamdiu durat prehensio superioris, non possit vassallus prehensione uti in subvassallos etiam pro juribus antiquis, sed non potest nec debet fieri præjudicium per emptorem privativum, quia non est administrare ad modum boni patrisfamilias, sed dissipare: & sic hoc casu investitura & levatio manus à superiori concessa, est temporalis, & non durat nisi pro tempore quo superior tenet feudum principale ad manum suam, ut videlicet subvassallus lucretur fructus quos superior lucrari potuisset, sed levata manu à feudo principali, ipso facto & ipso jure re-

cidunt subfeuda in statum pristinum & censentur patrono immediato aperta ut prius, unde si primo fuerant ab eo prehensa, currunt ei fructus sine aliqua nova prehensione, perinde ac si per superiorem nihil actum fuisset: si vero nondum fuerant ab eo prehensa, poterit patronus liberè manum suam injicere & frui. Et hoc nisi patronus superior levaret manum vassallo sub hoc onere, quod levatio manus quam fecit subvassallis valeat & rata maneat, quia tunc non potest immediatus patronus contravenire, & hoc dummodo dicto oneri consenserit, vel levationem manus cum illo onere acceptaverit, secus si dissenserit, quia tunc si levatio manus erat debita, puta facta post jura præstita vel debite oblata, non potuit superior patronus aliquod onus imponere vassallo sine illius consensu: si vero levatio manus erat gratiosa, licuit ei qualem legem voluerit in concessione sua apponere. *l. legem, C. de pact. gloss. antepenult. in fin. in cap. statuum, de præbend. in 6.* & sic si vassallus nolit stare dicto oneri, seipsum à levatione manus & administratione feudi sui excludit. Ex prædictis habes pulchram limitationem ad hunc §. ut tunc demum investitura superioris patroni, ratione aperturæ antiquæ subfeudorum sit realis & perpetua, & liget vassallum, quando nulla jura utilia debebantur vassallo: alioquin investitura superioris sine consensu vel reservatione juris ejus cujus interest, non est legitima, sed ambitiosa & irrita, juxta *l. ambitiosa. ff. de decret. ab ordin. faci.*

GLOSS. IX. IN VERBO.

Et faire délivrance.

In hoc verbo, & tradere, scilicet subfeuda, Dominus Budæus in locis præfatis in princ. glossæ præcedentis vertit mancipio dare: sed illud congruit primæ reali investituræ in prima infundatione duntaxat, non autem propriè convenit in renovatione investituræ, nec in restitutione sive præhensi, quæ non est nova acquisitio, sed mera recuperatio & continuatio juris antiqui & primitivæ investituræ. Unde non est opus aliqua nova traditione vel retraditione facti: sed sufficit simplex levatio manus, imò nec est necessaria ut dictum est. Si vero ageretur de vera & propria traditione vel restitutione, non posset fieri à superiori patrono in præjudicium vassalli sine ejus consensu: quia istud alienationem concernit, juxta notata in c. 1. §. *per quos fin. invest. in usib. feud.* Unde si vassallus occupasset sub-

feudum jure proprietatis tanquam finitum deficientè linea, & tanquam commissum, non posset superior patronus restituere tale subfeudum, quia is demum potest jus commissi vel reversionis feudi remittere, qui potest alienare, ex quibus inferitur quod si ante prehensionem superioris, lis pendebat inter vassallum & subvassallum super manus levatione & relaxatione subfeudi, nihil potest facere superior patronus in præjudicium dictæ litis. Clarum est etiam superiorem patronum non posse nec debere resumere dictam litem; utpotè quum non subrogetur loco vassalli, nec ei succedat, sed solum jure proprio & feudali utatur, quod est distinctum & separatum à proprietate & juribus feudi spectantibus ad vassallum, cum quo etiam pendente superioris prehensione, debet dicta lis continuari, vel cum ejus hærede aut successore resumari & terminari.

SUMMARIÆ GLOSS. X.

1. *Q. 1. Jus præsentandi non transit in fideicommissarium.*
2. *Sed bene in fructuarium vel maritum.*
3. *Collatio & presentatio sunt in fructu, & transeunt ad superiorem jure feudali fruentem.*
4. *Et hoc dummodò sint annexæ feudo, & ab eo tanquam à feudo dependeant.*
5. *Jus patronatus ad sacerdotia, si temporalis rei sit annexum potest cum illa alienari & infundari, secus si per se subsistat.*
6. *Clementina plures de jur. patrò. non habet locum in jure patronatus temporali rei annexo, quia tunc in illo succeditur sicut in re temporali.*
7. *Jus patronus etiam per se subsistens, propriè est in bonis & dominio.*
8. *Et transit in donatione omnium bonorum, sed non in donatione jurium.*
9. *Limitatur theoria Innocentii & doctorum in c. ex literis, de jure patrò.*
10. *In puris incorporalibus sufficit habere jus etiam absque possessione, dum-*

- non sit alius possessor.
11. Non nocet qualitercumque in venditione feudi fiat mentio juris patronatus annexi.
12. 33. Q. 2. Vassallus etiam pendente prebensione potest presentare ad ecclesiamque vacavit ante prebensionem. Tamen ad heredem immobilium & non ad heredem mobilium, vel viduam doariam spectat presentatio ad ecclesiam que vacavit ante obitum defuncti.
14. Q. 3. Collatio beneficii facta ex capite incongruo non sustentatur ex capite congruo.
15. Si actus debet fieri sub certa qualitate, & fiat sub alia, non valet.
16. Valet institutio facta ad presentationem superioris patroni tacente vassallo, licet vacatio ante prebensionem acciderit.
17. Idem est converso de presentatione vassalli tacente patrono facta ad vacans tempore prebensionis. Idem de presentatione bona fide facta per heredem conquestuum, licet postea superveniat heres priorum a quibus jus presentandi dependet.
18. Q. 4. Non valent gesta a suspensio vel interdicto.
19. Non valet presentatio facta a vero patrono non possidente, quando alius etiam mala fide possidet.
20. Tempus presentandi vel conferendi non currit ignorantibus.
21. Iuxta prebensio patroni non impedit quin vassallus efficaciter presentare possit, si patronus patitur.
22. Sive prebensio sit simplex sive adhibitis commissariis facta.
23. Simplex proprietarius potest cum effectu presentare ad ecclesiam, que capit vacare durante usufructu, si fructuarius non conqueratur.
24. Unius solius ex pluribus patronis vel heredibus presentatio est efficax, aliis per tempus legitimum negligentibus.
25. 26. Presentatio, admissio, institutio, differunt.
27. Forma cap. fin. de elect. in 6. non habet locum in presentatione contra gloss. & communem.
28. Prelatus non semper tenetur presentatum statim instituere, licet hoc possit si velit.
29. Valet collatio ordinarii facta intra mensem expectantis, si expectans non acceptavit: & tamen non valet facta de beneficio tanquam devoluto, si devolutio postea sequatur.
30. Sic valet collatio facta spreto patrono, si patronus per tempus canonicum neglexerit.
31. Et eodem casu valet insinuatio mandati, solo Episcopo & collatio ab eo facta omisso patrono ecclesiastico.
32. Notitia vacationis censetur haberi ex quo in loco beneficii vacantis publice nota est.
33. Lex extenditur ad amplitudinem rationis.
34. Tempus verisimilitudinis notitie de quo in regula 28. Innoc. 8. non incipit a morte, sed a tempore mortis publice nota in loco obitus.
35. 36. Q. 5. Si pendente prebensione contra quam vassallus se opposuit uterque presentat, pendet ab eventu, nisi pendente lite provisio feudi alterutri sit adjudicata, quia tunc illius presentatio tenet & rata manet, licet in principali succumbat. Iuxta oppositio vassalli habet vim & effectum interdicti recuperanda.
37. Q. 6. Simplex commissarius non potest presentare & minorem potestatem habet quam sequester. Ad presentandum non sufficit mandatum generale, vel etiam universale cum libera, sed requiritur speciale.
38. Prelatus potest refutare presentationem simplicis commissarii, sicut & cujuslibet procuratoris non decentis de sufficienti mandato. Iuxta refutationem nulla sequitur devolutio. Prelatus potest si velit admittere presentationem simplicis commissarii, vel procuratoris generalis & tenebit institutio.

39. Q. 7. *Presentatio vassalli præfertur presentationi commissariorum patroni, etiam pendente prebensione feudi non revocata in dubium.*
40. *Ratificatio debet fieri infra idem tempus, intra quod actus debet geri, alioquin nihil operatur. Qui non utitur infra tempus requiritum, videtur renunciare juri suo.*
41. Q. 8. *Utrum quis possit se juvare pluribus collationibus vel electionibus.*
42. *Presentatus potest nisi pluribus presentationibus, & si quis sit presentatus ab omnibus contendentibus, tenetur prelatus eum admittere & instituere.*
43. Q. 9. *Patronus superior non potest uti retractu feudali in subfeudum ante prebensionem feudi venditum, sed bene in venditum pendente prebensione.*
44. *Unio ad mensam loci dominantis, non est de essentia retractus feudalis: sed satis est quod retrahens retrahit pro se.*
45. Q. 10. *Subfeudum pendente feudi prebensione cadens in commissum erga superiorem patronum, ei jure proprietatis acquiritur.*
46. *Si patronus superior vendat subfeudum sibi acquisitum, potest vassallus jure illud retrahere, quod est verum nisi adhuc feudum ipsum jure feudali possideatur à superiore ex defectu hominis.*
47. Q. 11. *Ad superiorem prebensionis tempore spectant omnia commoda excidentia ratione pradiorum censualium, vel hominum manus mortue, vel jurisdictionis ejusdem feudi. Ad conductorem fructuum & emolumentorum certi prioratus, spectant successiones parochorum, que alias spectarent ad priorem ratione prioratus.*
48. Q. 12. *Thesaurus inventus à patrono in feudo prebenso non spectat ad eum nisi pro dimidia, ratione inventionis: alia autem statim dimidia debet restitui vassallo: idem in usufructuario. Thesaurus non est pars feudi.*

GLOSS. X. IN VERBO

En luy payant les droits.



UPER verbo, solvendo ei jura, scilicet si qua ei debeantur, ut sequitur in textu, quod intelligitur de juribus utilibus quæ exciderunt tempore prebensionis superioris patroni: hæc enim demum & non alia ad eum pertinent, sicut & fructus & obventiones illius temporis dumtaxat, quod satis liquet ex prædictis.

1. Sed tamen ad plenioram doctrinam, quaero primo. Pone castellanum ratione castellaniz suæ habere jus præsentandi ad curam & parochialem ecclesiam, & jus pleno jure conferendi certam præbendam: morte castellani vel aliis aperitur castellania, & manus patroni jure feudali subijcitur, deinde contingit vacare parochialem præbendam, utrum patronus possit hanc conferre, & ad illam præsentare? Dubium facit primo, quod jus patronatus non transit in fideicommissarium universale, ut est vera & communis sententia, & tamen plus juris utpote proprietatis remanet penes vassallum in feudo prebenso, quam penes heredem in hereditate restituta, & sic multominus videtur hoc jus transire ad patronum feudi quam ad fideicommissarium, ad quem etiam cum universitate non transit, ut decidit Bar. in l. quia perinde. & ibi Nico. de Neapol. Paul. ff. ad Trebell. Joan. de Imol. Alex. in l. si patroni in fin. princ. co. tit. per d. l. quia perinde. juncta l. familiaria cum l. seq. ff. de relig. & sumpt. fu. Alex. in l.

Centurio. col. 11. ff. de vulg. & pupil. & in l. quamvis nihil. ff. ad Trebell. ut dicit se ita consuluisse, & est verum prout repertum consilium ejus in lib. 8. cons. 72. incip. in causa & lite. Idem firmavit Bald. in l. si. col. pen. C. de edict. Divi Adria. tollen. in l. cum verum ad fin. C. de fideicommiss. Paul. in l. precibus. & ibi Alex. col. 8. Jason. col. 18. Deci. col. 13. C. de impub. & ali. subst. Bart. in l. quantum in fi. de Judi. Jason. in l. 2. C. de in jus vocan. in l. si non sortem §. libertus col. 8. ff. cond. indeb. in l. pro herede. §. Papinianus. in fi. ff. de acquir. hered. Rochus Curt. in repet. rub. de jure patro. in ver. ipse vel is à quo. quest. 9. Guillielm. Bened. in repet. cap. Raynuitius in ver. si absque liber. more. 2. num. 2. 4. versic. 8. effectus. de testam.

2. Secundo quia istud jus non transit in simplicem usufructuarium, ut latè firmat Paul. Picus repetit. §. Titia cum nuberet. in l. Titia. cap. 8. quest. 39. ff. de lega. 2. & tamen usufructuarius habet stabilitus & firmius jus quam superior patronus. Tertio si dicatur quod patronus plus autoritatis habeat quam fructuarius, saltem non potest plus habere quam maritus in bonis dotalibus vel propriis uxoris, ad quem tamen non transit jus præsentandi, sed remanet uxori ut tenet Panor. in c. si. de concess. præbend. Paul. Picus in loco præallegato. Jason. in l. divorzio. §. si vir. in fundo. ff. solus. maritum. Guill. Benedic. in repet. d. c. Raynuitius in verb. cetera bona. num. 37.

3. Sed

* Jus præsentandi non transit in fideicommissarium.

3. Sed his non obstantibus contrarium est dicendum, quia collatio & presentatio sunt in fructu. *Gloss.* & doctores in *cap. cum olim, de major. & obedienc. gloss. fin. in ca. cum Beroldus de re judic.* Panorm. in *cap. cum olim. col. 1. de jure patronat.* igitur spectant ad patronum pro tempore quo facit omnes fructus suos, & eo maxime cum sit dominus directus. Non obstat primum, quia illud procedit in jure patronatus per se itante, & competente ratione personarum, & ideo non transit in fideicommissarium, sed remanet hæredi qui representat personam defuncti, tunc etiam expresse non potuisset tale jus patronatus per se substituens in alium laicum eade vel transferri sine consensu Episcopi, per notata in *cap. illud de jure patro. in cap. 1. de jur. patro. in 6.* hic autem agitur de jure patronatus vel conferendi, unito & ad hærenti certo loco, castro vel fundo, cum quo transit. Textus in *c. cum seculum de jur. patro.* Unde nedum ad usufructuarium, sed etiam ad colonum ad longum tempus transiret una cum temporali cui adhæret, *c. ex literis de jur. patro.* Non obstant secundum & tertium, quia veritas est in oppositum, spectare collationem vel presentationem pro tempore ad fructuarium vel maritum, vel viduam doariam & similem, ut tenet Rochus in *d. repet. & verbo quasi. 28.* & latius dicitur infra § 135.

4. Conclusionem questionis nostræ limito, ut procedat dummodo illud jus collationis vel patronatus sit infeudatum, & adhæreat feudo in quantum est feudum: & competat ratione feudi: secus si non esset infeudatum, nec dependeret una cum feudo à loco dominantis, sed pervenisset ad vassallum aliunde, tamen esset annexum feudo ut fundo competeret occasione & ratione territorii vel loci, puta si alius fundator tempore foundationis, vel ex intervallo, sed de consensu Episcopi, donaverit vel legaverit jus patronatus ad certam ecclesiam Titio domino talis castri, nec enim competit Titio ratione castri, & tamen non est de feudo, nec pars feudi, vel castri, sicut nec jurisdictionis quam aliunde acquisivit vassallus in feudo suo, ideo non cadit nec comprehenditur in prehensione feudali, nec spectat ad prehensorem ea durante, per notata supra § 1. *gloss. 5.*

5. Nec prædictis obstat quod jus patronatus ad sacerdotia non potest infeudari, nec in feudum recognosci, ut patet de deducit Ludov. Rom. in *consil. 368. præsens consultatio*, quia verum est in jure patronatus per se itante & principaliter considerato, & ita loquuntur *cap. de jur. patro. par. ca. querelam de Simo. cap. quanto. de jud. & similia jura.* secus in jure patronatus temporali rei annexo, quia sicut simul cum ea potest in totum alienari & transferri, ita & in feudum recognosci, vel in feudum dari, & ex quo semel est annexum certæ rei, illam sequitur. Tum si vassallus de portione feudi sine ecclesia fundaverit vel dotaverit de consensu patroni sui, & jus patronatus ad causam feudi sui retinuerit, quemadmodum habet jus utile dicti juris patronatus; ita & patronus habet in eodem jure jus directum & exercitium in casu feudi aperti & prehensi, quia istud jus patronatus censetur subrogatum loco patrimonii alienati & dedicati, cujus prior dominus non videtur delisse omnino esse dominus, quia remanet patronus. *l. salem in fi. ff. de hæred. instir.* & ut inquit Bal. in *cap. quantum col. 1. de jud.* istud jus patronatus quod sumit originem à re prophana quam quis dedicat Deo, considerata origine sapit laicalitatem, & ut notant Bar. Bald. Imol. in *d. l. salem in fi.* Bald. in *c. significavit col. 1. de testibus.* Bal. Phil. Corn. in *l. 3. de fideicommissis.* jus patronatus est imago & reliquæ veteris domini.

6. Ex quibus sequitur quod in hoc casu, hæredes patroni non succedent ei in hoc jure patronatus æqualiter, nec in stirpes, sed is solum ad quem pervenerit feudum, succedit in hoc jure, de quo & an uni hæredum sine consensu Episcopi possit assigna-

ri, dicam infra 146. & quamvis Bal. in *d. l. si. col. pen. C. de edict. Divi Adriani tollendo*, sentiat quod istud jus patronatus non sit in dominio, & quod patronus non sit dominus nisi abusive, verum est de dominio ipsius ecclesie vel rerum illi donatarum.

7. Tamen etiam proprie est dominus juris patronatus retenti, & venit appellatio rerum nostrarum & dicitur revera esse in bonis nostris, ut expressum tenet do. Andr. Tiraquel. in *repeti. l. si unquam in ver. donatione largitus. num. 383. C. de revoc. donat.* ubi dicit in donatione juris patronatus facta consentiente Episcopo locum habere *d. l. si unquam.* Nec obstat quod decidit Panorm. in *cap. querimoniam. num. 4. de jur. patron.* quod etiam si patronus non habeat aliud in bonis, non potest cedere jus patronatus creditoribus, quia illud non est ex eo quod non sit in bonis nostris, sed eo quod non recepit æstimationem, & quod per se jam vendi non potest. Et in quantum Bar. in *d. l. si. col. pen.* dicit quod si dono tibi omnia jura mea, non venit jus patronatus ad sacerdotia, quia dictio mea, est domini significativa. *l. quintus §. argento. ff. de aur. & arg. leg. Stichum qui mensuris. ff. de l. legat. 1.* dictum ejus est verum, sed ratio non est bona.

8. Palam est autem illud dictum non intelligi de donatione omnium bonorum, quoniam in illa absque dubio transiret istud jus patronatus, etiam si nulli temporali rei esset annexum, sed per se principaliter subsisteret: quia nihilominus transit cum universalitate, *Argum. l. quadam. ff. de acquir. re. domi. l. in modicis. ff. de cons. empt. & vendit. Nov. Innoc. Panorm. & omnes in c. ex literis. de jure patro. & expressim. Bald. in consil. 1. an mulier. lib. 3. consil. 32. quidam nobilis lib. 1.* intelligitur ergo de donatione actionum sive jurium incorporalium quæ est donatio particularis, per notat. Bar. in *l. si. ff. de usufruct. legat. & tunc non venit istud jus patronatus, quia cum per se subsistat, & prohibitum sit alienari & transferri nisi cum universalitate, non censetur de eo cogitatum in generali donatione jurium, *cap. in generali. de regul. jur. in 6.* & hæc vera ratio. Ratio autem quam inducit Baldus de dictione mea, non est rhumbum: quia etiam cessante illa vel simili dictione, adhuc idem juris est; quia à prohibitione transferendi jus patronatus in alium laicum sine consensu Episcopi, solum excipiuntur duo casus: Primus, quando jus patronatus certæ rei adhæret, quia cum illa transit *cap. cum secundum, de jure patron.* Secundus, quando per se subsistit, sed omnium bonorum universalitas transfertur, tunc enim cum universalitate transit, nec requiritur consensus Episcopi, in quantum etiam Bald. in *d. consil. 32. num. 2. lib. 1.* scripsit appellacione bonorum non contineri jus patronatus, debet intelligi particularium bonorum, puta mobilium vel immobilium, vel mobilium & immobilium, in quibus non continentur jura: secus si fiat mentio vel dispositio omnium bonorum, quia tunc venit jus patronatus etiam per se subsistens, & includitur in universalitate.*

9. Ex prædictis habes singularem limitationem ad theoriam Innoc. *d. cap. ex literis*, quia omnes doctores ibi & ubique sequuntur quod si sint venditæ res corporales tantum, vel venditio seu concessio sub nomine certorum prædiorum consignatorum concepta sit, non venit jus patronatus: ut procedat quando jus patronatus simpliciter est reservatum: & non ad causam certæ domus nec alias certo loco annexum, quia tunc etiam sine alia expressione transiret una cum domo vel loco particulari, quocumque titulo vel modo sive generali, puta successione vel confiscationis, sive particulari, puta donationis, vel legati transferatur, potest enim de consensu Episcopi, nedum uni castro vel territorio generali, sed etiam loco particulari annexi jus patro-

* Extraneum ad fructuarium vel maritum.

* Mea dicitio domini est significativa.

natus, ut sentit Panorm. in *c. cum seculum. de jur. patro.* quamvis Innoc. & alii, ibi & in *d. cap. ex literis*, aliter sentiant.

10. Unde si vendatur feudum ratione cuius competit jus patronatus in aliqua ecclesia, transit jus patronatus in emptorem, nec requiritur consensus vel autoritas Episcopi. Casus est in *d. cap. cum seculum* & potest emptor libere presentare, quod intelligitur secuta traditione feudi, ita quod ejus dominium sit translatum, quia non potest emptor prius in feudo habere aliquid jus in hoc patronatu a feudo dependente, nec ante poterit presentare, & sic non obstat quod inquit Bald. in *d. l. si in princ. col. f. C. de edict. Divi Adri. sollend.* quod hæres sine aliqua missione presentare potest, & quod in puris incorporalibus sufficit habere jus, ut notat Innoc. in *c. cum nostris, de concess. prob.* quia est verum postquam habetur illud jus, quia etiam sine alia possessione vel quasi, sufficit dummodo non sit alius possessor, aliàs secus, *cap. de consultationibus de jur. patro.*

11. Et nota quod sive non fiat in venditione mentio de jure patronatus, sive fiat in verbis executivis, vel etiam verbis dispositivis, sive per copulam, sive per dictionem cum aut alias, non refert, nec viciat, ut tenent Joan. And. Gemi. Phil. in *cap. unico. de jur. patro. in 6.* Joan. And. in add. ad *Specul. de jur. patron. in princ.* Bal. in *l. si. C. de edict. Divi Adri. sollend. card. in d. c. ex literis in 11. qn. 10. de Ana. in c. querelam. ad fi. de simo.* Soci. in *l. si is cui ducenta. in fi. princ. ff. de reb. dub.* & fuit originalis opinio Oldr. in *consil. 312.* & ita simpliciter tenendum, quicquid Panorm. in *d. c. querelam* & post eum Rochus, in *d. loco, qn. 25. distinxerunt.*

12. Secundo quæro in themate quæstionis præcedentis. Quid si prius vacavit ecclesia vel præbenda, deinde antequam vassallus presentaret vel conferret, patronus manum iniecit feudo aperto: Utrum possit presentare vel conferre? Videtur quod sic. Primo quia ad eum & non ad vassallum (quamdiu prehensio durat) spectat omnes actus dominicales etiam nomine suo exercere, idque privative ad vassallum, ita quod vassallus non potest subvassallis manum levare, nec eos investire, nec subfeuda prehendere, nec aliter jus patronatus exercere, etiam ratione veteris & præcedentis aperturæ subfeudi, sed spectat ad superiorem patronum: igitur pariter non poterit jus patronatus in dictam ecclesiam exercere, sed superior patronus dumtaxat. Secundo quia ad eam & ejus lucra spectant omnes fructus etiam tempore prehensionis maturi & pendentes, ut notatur *suprà §. 1. gloss. 5. & gloss. 8.* Sed ex quo vassallus nondum inceperat nec præparaverat præsentationem vel collationem, non cenietur fructus collectus sed fructus pendens. Tertio, quia si post vacationem, feudum transferatur in alium, sive per venditionem, donationem aut aliàs, non potest amplius venditor vel antiquus vassallus presentare vel conferre, sed hoc spectat ad emptorem seu novum acquirentem, infra tamen residuum temporis quod competeat auctori suo, & idem si patronus post vacationem beneficii infra quadrimestre decedat sine liberis, relicto fratre uterino & hærede mobilium & conquestuum, & agnato remotiori hærede feudi antiqui, à quo jus patronatus dependet, presentario non spectabit ad fratrem & verum hæredem defuncti, sed ad agnatum ad quem devolvitur feudum, jus enim patronatus transit cum potestate presentandi, nedum pro futuris, sed etiam pro præteritis adhuc pendentibus vacationibus. Presentatio enim quamvis consistat in fructu, & sit fructus civilis, hoc est verum quoad quædam, non autem generaliter, sed multo strictius quàm certæ obventiones civiles, de quibus diximus *suprà §. 1. gloss. 1. quæst. 2. & 3.* quoniam non potest cedi, nec in alium suo nomine transferri, nec aliù quàm vero patrono competere,

etiam semel & pro una vice & post vacationem, quemadmodum de exercitio jurium dominicalium dictum est *suprà §. 1. gloss. 3.* & plene probarem nisi prolixitatem & nimiam veterer, igitur vassallus feudo rite prehensio, & ad manum superioris redacto, non potest amplius ratione dicti feudi etiam præteritæ vacationis presentare.

13. Sed his nod obstantibus contrarium puto, quia ad patronum jure feudali fruentem non spectant nisi fructus qui excidunt prehensione durante: sed hi fructus exciderunt ante prehensionem. Non obstat, quod nondum sunt percepti nec collecti, & quod non regulantur secundum reliquos fructus civiles & utiles, quod ad superiorem patronum, & non ad vassallum spectant honores feudi prehensio, etiam jam debiti ratione mutationis subvassali præcedentis salvis juribus utilibus præteritis, *ut supra eod. gloss. 8.* & quod actus presentandi vel conferendi non consistit in utilitate saltem probabili & considerabili, sed in honore, imò magis in onere, ut inquit Bald. in *conf. 23. quidam nobilis conf. 2. lib. 1.* & plene legitur, & notatur in *c. pia mentis 16. quæst. 7.* Nec etiam obstat quod jus presentandi etiam ratione vacationis præteritis spectat ad eum ad quem jus patronatus transfertur & spectat tempore presentationis: quia ad hæc omnia unico verbo respondetur, quod hæc non transfertur ipsum jus patronatus, sicut nec proprietates feudi in patronum prehendentem ex defectu hominis: sed solum fructus & lucrum fructuum tempore prehensionis excidentium, proprietate & dominio semper remanente penes vassallum, qui presentare poterit etiam pendente dicta prehensione, quia remanet verus patronus, quum non sit privatus jure suo, sed tantum suspensus respectu vacationum quæ occurrunt tempore prehensionis: sed non est suspensus nec impeditur respectu vacationum præcedentium, sicut nec in perceptione & exactione (aliter tamen quam per prehensionem feudalem) cæterorum civilium fructuum ante prehensionem feudi acquirentium; licet nondum perceptorum. Quemadmodum in simili diximus *infra §. 140.* quod si vivo patrono contingerit vacare ecclesia patronata, & *infra quadrimestre* decedat patronus relicta uxore doaria, ad solos hæredes spectabit residuum temporis, & integrum jus presentandi pro illa vacatione; ita quod vidua concurret cum eis in jure presentandi. Quid autem justis sit in casu converso, si antequam usufructuarius presentet ad ecclesiam tempore suo vacantem decedat, an ad ejus hæredem, an vero ad proprietarium spectet jus pro illa vice presentandi, ibi discussi & resoluti, nec huc transferam, quia nimis remotum est à materia hujus §.

14. Tertio juxta prædicta quæro: Quid si patronus feudi de facto presentaverit ad dictam ecclesiam quæ ante manus injectionem vacavit, vassallus autem tacuit & neminem presentavit, Utrum valeat institutio presentati? Et primo videtur quod non, quia presentatio non valuit, quum non sit facta per eum ad quem spectabat, igitur nec institutio sive collatio quæ super illam presentationem fundatur. Et maxime si institutio se refert, non simpliciter ad presentationem domini talis loci eum non nominando, sed nominatim & individue ad presentationem talis domini directi dicti loci jure feudali eo fruentis, & maxime quum hujusmodi collatio non possit subsistere nec justificari ex aliâ causa: non enim ex presentatione veri patroni, quia non presentavit: nec ex jure & potestate conferentis, quia tunc non habebat potestatem pleno & proprio jure conferendi, nec etiam eam intentionem habuit. Hinc si Papa in conferendo beneficium, cujus collatio ad eum spectabat jure devoluto aut aliàs, fundat se super reservatione generali, vel particulari, non valet provisio nec sustentatur ex capite ex quo si-

* Quod potui, nolui, &c.

ri poterat, & hic habet locum illud vulgatum, * quod potui, nolui, & quod volui non potui, de quo in *l. si genero. C. de jure dotium in l. multum interest. C. si quis alii vel sibi & in cap. quum super. de offic. de lega.* Et in terminis quod collatio facta ex capite incongruo, non sustentetur ex capite congruo, etiam quod collator tunc poterat valide conferre, decidit Hosti. Panorm. in cap. ex parte col. si. per illud text. de concess. prebend. Ludov. Roman. in consil. 335. circa primum col. si. consil. 496. primum consultationis col. 2. Domi. de S. Gem. in consil. 92. in causa canonisus col. 1.

15. Sic etiam in simili decidit Henri. Bohic. in cap. quum dilectus in 2. distinct. Quod si prelati instituat presentatum a vero patrono, non tamen ad ipsius presentationem, sed alias jure suo, non valet, sicut si alium non presentatum institueret, nam ex quo presentatum instituit non sub titulo seu qualitate presentationis, sed alias, perinde est ac si eum nullo modo institueret. Nam ubi quis potest & debet facere aliquem actum sub certa qualitate necessaria & intrinseca ad illum actum, si faciat sub alia non valet actus, cap. qui auctoritate de preben. & dign. in 6. cap. suscepta. de rescript. co. l. 3. sed, & siquidem tutor. ff. judicatum sol. l. si is ad quem. ff. de acquir. vel amit. hered. Et tanto fortius in quaestione nostra, quanto hujusmodi institutio non est liberalis, sed facta preterea causae debite & necessarie, qua deficiente sequitur institutionem non valere, & non potuisse sustentari, etiam si instituens libere jure suo providere potuisset, quemadmodum si prelati contulerit alicui beneficium tanquam graduato vel nominato cui non debebatur, quia non erat rite qualificatus: vel beneficium vacaverat in mense ordinarii, non valet collatio tanquam libera neque jure prebentionis, quia conferens hoc non intendit, argumento *l. rem legatam. in si. ff. de adi. lega.*

16. Sed his non obstantibus quae in presenti quaestione non obstant, dico dictam institutionem esse validam, si vassallus ad quem spectabat non fuerit conquestus, nec alium presentavit infra quadrimestre a tempore vacationis. Et est ratio, quia in hoc casu presentans non est omnino extraneus, imò est directus dominus feudi aperti, quo jure feudali si iur. Et in hac qualitate est in possessione vel quasi ipsius juris presentandi, quando prehensio durat. Et si hoc non extendatur ad presentandum ratione vacationis precedentis, ut dictum est in quaestione precedentis hoc non est ex eo quod iste presentator non sit in possessione vel quasi, juris presentandi, sed ex eo quod ista presentatio est fructus praeteriti temporis spectans ad vassallum sive proprietarium, qui non desinit esse dominus juris patronatus, unde si vassallus patitur hanc velut fructum colligi a patrono suo, non potest invalidari presentatio, nec ratione juris vassalli ex quo non conqueritur, nec ex defectu juris presentatoris, ex quo erat in quasi possessione presentandi, nec ex parte instituentis, quia non instituit ad presentationem extranei, & non patroni: sed ad presentationem patroni, sive ejus qui est loco veri & immediati patroni. Unde dico quod prelati qui instituit, non potest post quadrimestre a tempore vacationis, alteri conferre dictam ecclesiam jure proprio & libero tanquam devoluto ex defectu presentationis veri patroni, nec etiam fiet aliqua devolutio ad superiorem dicti prelati, nec ex capite indebita institutionis, nec ex capite negligentiae: sed remanet institutio valida.

17. Idem dico in casu converso, si tempore prehensionis feudi vacavit ecclesia, patronus autem feudi antequam presentaret investivit vassallum, eique manum levavit, & vassallus nondum lapsio quadrimestri presentavit: quia valet institutio nec potest revocari si patronus feudi infra dictum quadrimestre con-

questus non fuerit. Idem in similibus est dicendum, puta si vidua doaria in hac qualitate presentaverit ad beneficium quod ante mortem viri vacare coeperat, imò etiam idem si solus haeres presentaverit ad beneficium quod coepit vacare post obitum defuncti, & presentatio admissa fuerit non conquerente vidua doaria infra tempus legitimum. Ad haec faciunt quae in multo fortioribus terminis probavi infra §. 147. quod si proximior haeres conquestum & mobilium bona fide presentaverit, & institutio facta fuerit tacente & forte ignorante haerede priorum, ad quem ratione feudi antiqui spectabat presentatio privative ad alios haeredes, rata manet institutio, & non potest impugnari a vero patrono post quadrimestre ut clarum est, nec ab instituyente vel ejus superiore per rationes quas ibi deduxi: secus si institutio esset facta ad presentationem mere extranei, qui nihil habet in jure nec in possessione nec in reputatione patronatus, quia est funditus nulla & tempore non convalescit. An autem taliter institutus possit tueri se triennio, & beneficio decreti de pacificis possessoribus dixi in dicto §. 147. item secus si in casibus praecedentibus, is ad quem vere spectat presentatio conqueratur & presentet infra quadrimestre. An autem idem prelati, quum nulliter & erroneè instituit, possit variare, sive jure proprio tanquam devoluto post quadrimestre, sive ratione presentationis veri patroni infra quadrimestre supervenientis, dixi late in d. §. 147. cum multis aliis quaestionibus dubicabilibus & non tactis ab aliis in hac materia juris patronatus, quas nolo hic transferre, ne nimium excedam materiam hujus tituli.

18. Quarto quarto. Pendente prehensione vacavit ecclesia, & sic presentatio spectat ad patronum feudi qui neglexit presentare infra tempus debitum, & forte ignoravit vacationem. Vassallus autem de facto presentavit, & ejus presentatio fuit admitta & institutio facta. Quaeritur utrum valeat? Videtur quod non. Primo quia * electio, postulatio, presentatio vel nominatio facta à suspensio ab officio vel interdicto non valet, cap. cum dilectus, & ibi Innocent. Panorm. de const. c. cum inter. de elect. gl. & Panorm. in cap. cum Vintonensis. eccl. Panorm. in c. pastoralis in fin. de appella. & in c. exceptione. ubi late Felix de except. Sed durante prehensione ex defectu hominis vassallus est suspensus & interdictus nedum à beneficio & commodo fructuum: sed etiam ab officio & omni actu dominicali & honore à re beneficiaria dependente; ut est textus in hoc §. Secundo, quia hoc faciendo infringit manum dominicam patroni sui & meretur mulctari, ut supra eodem §. 29. Igitur quod fecit nullum est, saltem retractandum ne eidolus suus profit, *l. ex dolo. ff. de dol. l. ita demum in princip. ff. de arbi. ibi, ne quis doli sui praemium ferat. l. non fraudantur §. nemo ex suo dolo. ff. de reg. jur.* quia non debet consequi lucrum vel praemium unde poenam meretur, *l. sive hereditaria & ibi gloss. ff. de nego. gest.*

19. Tertio quia non valet presentatio facta etiam a vero patrono non possidente, quando alius est in possessione juris patronatus etiam mala fide, quia non licet vero domino propria auctoritate spoliare possessorem etiam male fidei, in tantum quod hoc casu neutra presentatio tenebit, nec veri patroni, quia non possidebat: nec possessoris, quia mala fide possidebat. Ita decidit Innocent. in cap. in literis de restitutione. spoliat. quem sequitur Bal. in l. 2. col. fin. C. de servi. & aqua. Panorm. in cap. cum ecclesia surrina. col. pen. & ibi Imol. in si. de caus. possess. & propriet. Panorm. in cap. consultationibus in si. de jur. patr. Domi. de Rota. in Decis. 7. collatio. de jure patro. in novis. Roch. Cur. in repetit. rub. de jur. patro. in vers. competens quass. 19. Sed in quaestione nostra, vassallus non possidet, quia possessio feudi rectè prehensi & jurium

* Factum à suspensio vel interdicto non valet.

patronum feudi, ut supra §. 1. gloss. 4. quest. 2. Et sic sumus in longe fortioribus terminis, quia patronus feudi iuste & bona fide possidet, & cum hoc est dominus directus, imò etiam in effectu utilis durante prehensione. Igitur cum vassallus sit iuste privatus nendum possessione feudi, & consequenter quasi possessione iurium à feudo dependentium: sed etiam utilitate domini & illorum iurium, nullomodo præsentare potest.

* Tempus non currit ignorantibus.

20. Tertio, quia posito quod patronus feudi ignoraverit, non currit ei tempus & sic etiam post quadrimestre non est exclusus, sed habet jus integrum: & potest præsentare & irritare præsentationem vassalli: quemadmodum ipso iure absque dubio irritaretur, si infra quadrimestre veniret ad præsentandum. Quod autem illud tempus non currat nisi à tempore notitiz, tenet Joan. And. Panorm. in cap. si. de iur. patron. firmat Panorm. in cap. cum propter eod. ut. & in cap. quia diversitatem, per illum text. de concess. præb. & pulchrè Lopus in alleg. 78. ver. ad quartam questionem. ubi dicit quod requiritur vera & certa scientia, & quod non sufficit interpretativa ad hoc ut incipiat currere tempus: sequitur Rochus Curc. in repet. rub. de iur. patron. in ver. honorificam questione 27.

21. Hæc multum urgent, tamen pressius cuncta rimando contrarium puto, quia ut diximus, supra 1. qm. 2. num. 23. Vassallus per huiusmodi prehensionem non privatur dominio vel proprietate feudi & iurium eius, imò nec possessione vel quasi, nisi respectu eorum quæ interim spectant ad prehensionem iure & potestate feudali. Possessio autem quam habet patronus feudi in qualitate domini feudalis feudo prehensio feuentis, bene se comparatur cum possessione vassalli, quam vassallus habet iure domini seu patrimonii servientis. Plures enim eandem rem diverso respectu, & in diversa qualitate in solidum possidere possunt, ut plene notatur per doctores in l. 3. §. contrariis. ff. de acquir. vel amit. possess. Quum igitur vassallus remaneat patronus ecclesie, imò etiam in quasi possessione patronatus salvo iure feudali superioris patroni, si superior iure suo feudali non utatur, non facit impedimentum vassallo, qui respectu instituentis & ecclesie patronatus liberas ædes habet, l. loci corpus §. competit. ff. si ser. vendicet.

22. Amplio, nedum si simplex fuerit prehensio feudi, nullo adhibito curatore vel commissario, quo casu tacite censetur patronus permittere vassallo administrationem feudi & collectionem fructuum, ad onus tamen reddendarum rationum si voluerit exigere, ut dictum est supra §. 9. gloss. fin. num. 3. Sed etiam si extraneis commissariis adhibitis expulsus de facto & interdictus sit vassallus cum suis, quia nihilominus remanet dominus & possessor respectu dispositionis domini feudi & iurium, & potest ea prosequi in iudicio contra extraneos, & etiam iuribus feudi uti ne peteant, quatenus patronus & eius commissarii non utuntur, nec in tempore conquerruntur. Et sic semper vassallus contra alios à patrono & commissariis suis liberas ædes habet. Sed diligenter advertit quod istud liberas ædes habet, non æque quadrat in casu nostro, sicut in casu d. §. competit, quoniam in d. §. competit, jus tertii non erat exclusivum juris agentis, sed hic jus superioris patroni est exclusivum juris vassalli, & satis per præcedentem feudi prehensionem verisimiliter apparet superiorum velle uti iure suo. Hinc emergunt plurimæ graves difficultates. Prima, an prælatus teneatur admittere & instituere præsentatum ab huiusmodi vassallo, an vero possit & debeat refutare? Secunda, an in casum refutationis possit adiri superior, & an is possit præsentato providere iure devotuto? Tertia, an immediatus prælatus possit voluntarie instituere, & an teneat institutio quamvis præsentatio non liga-

verit? Et eadem dubitationes versantur in questione quam examinavi infra §. 140. An solius proprietarii præsentatio debeat admitti, & valeat inficitio ad ecclesiam quæ vacavit pendente usufructu fructuario tacente & forte ignorante per spatium quadrimestre. His vicina est alia difficultas, an ex pluribus patronis vel hæredibus patroni, unius solius præsentatio debeat admitti, & valeat institutio aliis non vocatis, & per spatium quatuor mensium tacentibus forte ignorantibus, de quo tractavi infra §. 147. ubi etiam deduxi, an plures patroni debeant simul concurrere in præsentationis actu: An vero possint seorsum & singulariter præsentare. Et an semper & in infinitum, vel usque ad quot gradus hæredes patronorum succedant in stirpes vel in capita? Quibus in locis multa nova dixi, & certè vix ista possunt commode separatim tradi. Rursus nimis prolixum & à materia feudali remotum esset omnia hic expedire, ne tamen lectorem vacuum dimittam breves aliquas conclusiones hic tradam, ex quibus resolutio huius questionis & plurimarum similium facile elucescet, reliqua amplissimæ huius materie remittam ad not. in d. §. 147.

23. Prima conclusio. Vassallus vel simplex proprietarius feudi vel castri, à quo dependet jus patronatus, potest præsentare ad ecclesiam quæ cœpit vacare post feudum prehensum vel usufructum constitutum & traditum, & valida & efficax est præsentatio si superior patronus vel fructuarius infra tempus legitimum quadrimestris non conquerrantur nec præsentent. Ratio, quia hoc casu præsentans est verus patronus & possessor vel quasi, juris præsentandi, & sic habet jus & intentionem fundatam ad præsentandum etiam cum effectu, nisi is ad quem spectat commoditas illius juris ea utatur, ut dictum est, & idem in domino qui locavit castrum vel feudum suum ad longum tempus, ut in terminis c. ex literis, de iur. patron. & in ceteris similibus. Secus si præsentans nullomodo esset in possessione vel quasi juris patronatus, sed esset mere extraneus, quia nullo modo valeret præsentatio nec institutio super ea fundata, ut sup. ea. glo. qm. 3. num. 17. ad si. Idem si esset verus patronus sed nullomodo possideret, quia tunc alio etiam mala fide & iniuste aut violenter possidente non valeret præsentatio veri patroni, sed bene valeret nullo alio existente in possessione, ut supra ea. gloss. num. 10. & 19.

24. Secunda conclusio. Unus solus ex pluribus patronis vel hæredibus unius patroni potest præsentare, & valida & efficax est præsentatio, si comparati per tempus debitum negligant. Probat, quia jus patronatus de se est individuum. Unde si sint plures patroni vel hæredes patroni, competit cuilibet in solidum, etiam si alias inæqualiter sint hæredes, ut est indubitata decisio gl. 2. & omnium doctorum in cap. 1. de iur. patron. & ubique. Si igitur unus solus præsentat, si alii cessant, remanet præsentatio unius valida & efficax, non per jus accrescendi sed per jus non decrescendi.

25. Tertia conclusio. In casibus duarum præcedentium conclusionum, tenetur prælatus admittere præsentationem, vel saltem instrumentum factæ præsentationis tradere, vel permittere confici: potest etiam præsentatum statim instituere si velit, sed non tenetur, nec debet hoc facere, nisi saltem lapsa præsentationis tempore. Et ad clarum intellectum huius conclusionis habenda est notitia trium * terminorum principalium in hac materia, videlicet præsentatio, admissio, & institutio, quæ differunt, quia præsentatio * est actus patroni, & debet esse personalis ex parte præsentati, qui debet esse præsens sensibus prælati vel sui vicarii cui fit præsentatio, juxta gl. in Clem. dudam §. ac deinde in ver. præsentari. & ibi Imol. Cardin. de sepul. Joa. Imol. in c. ea noscitur num. 3. & ibi Panorm. tit. quidq

* Prima conclusio.

* Secunda conclusio.

* Conclusio tertia.

* Præsentatio, admissio, institutio differunt.

* Præsentatio quidq

not. 2. de his que fi. a præl. sine conf. cap. Maria Soci. in tract. de citato. arti. 31. num. 9. Rochus Cur. in tract. de jur. patro. in princ. qu. 3. patronus autem potest præsentare per literas, vel etiam per nuntium, si prælatus velit ei credere, ut ibi not.

* Admissio quid? 26. Admissio * autem est, quando præsentatus habetur pro rectè præsentato. Super quo est notandum quod quamvis admissio partim respiciat idoneitatem præsentati, ut sentit text. in cap. unico de inst. in 6. tamen principaliter respicit jus, quasi possessionem, potestatem, & personam præsentantis. Non autem respicit personam præsentati, quia non obstante admissione, potest & debet prælatus antequam instituat, inquirere de capacitate & idoneitate præsentati, etsi non sint alii jus præsentantis, juxta formam c. fin. de elect. in 6. quæ nedom in electione, sed etiam in præsentatione servanda est, secundum gloss. 1. ibi, quam sequitur Pet. de Ancha. Gemi, Philip, Franc. & Lap. de Castelho. in alleg. 8. ubi dicit ita servari in practica Panorm. Phil. Decius in capit. postquam col. 2. de elect. Nicol. Everal. in locis legal. in loco a ratio. l. larga vel. ampla. col. 24.

27. Adverte tamen quod opinio d. gl. 1. quantumvis communiter approbata, non est de jure vera, quia forma d. c. fi. de elect. in 6. loquens in electione quum sit personalis, non debet extendi ad præsentationem, nec etiam in ea observatur, ut rectè decidit Egidi. Belle. decif. 620. Et sic concludo, quod prælatus non tenetur servare formam d. c. fi. potest tamen & honeste facit, si non habet præsentatum sufficienter notum, inquirere antequam instituat: non enim debet repente manum imponere, quod prohibet Apostolus 1. ad Tim. 3. & habetur 78. dist. quid est manus, & in c. cum nobis de elect. * Institutio autem principaliter concernit personam præsentati tanquam approbatam & acceptatam, & solum per eam confertur titulus & jus in re. Præsentatio autem & admissio non conferunt nisi jus ad rem, si præsentatus non reperitur minus idoneus, ut notant doctores in ca. uno, de instit. in 6. Adde quod inter refutationem præsentationis vel præsentati, & ejus admissionem, est dare medium: videlicet quando prælatus admittit necdum actum præsentationis, aliter non approbando nec reprobando, donec super hoc deliberaverit.

* Institutio quid? 28. Modo conclusio nostra quod prælatus non tenetur statim nec ante lapsum quadrimestris a vacatione instituere præsentatum, vel admittere præsentationem ex parte præsentantis tanquam rectè & ab eo ad quem spectat factam, probatur: quia prælatus esset in periculo quod sua admissio & institutio irritaretur, & quod iterum teneretur variando alium admittere, & instituere forte postea in fine quadrimestris præsentatum a patrono feudi vel fructuario, vel a majori parte reliquorum patronorum, & sic non potest cogi nec tenetur invitius interim primum præsentatum admittere & instituere, sed potest excipere de jure patroni feudi vel fructuarii vel aliorum patronorum, quamvis non sit totaliter & ipso jure exclusivum juris præsentantis, videlicet nisi res in ea causa sit ut alio superveniente hujusmodi præsentatio subverti possit, juxta l. 2. & ibi Bar. in versis. aut ad hoc ff. de except. rei judi. l. quicumque herede. ff. de actio. & oblig. l. 3. §. cum extaret. ff. de verbo. l. quando. ff. de bo. libe. Quod non possit absolute refutare præsentationem & præsentatum, sed saltem actum, ut vocant, seu instrumentum præsentationis suæ teneatur dare, probatur ex eo quod efficacia præsentationis est in pendenti, & si per totum quadrimestre cæteri habentes jus in præsentatione sileant, remanet præsentatio efficax. Ergo non potest interim prorsus repellere, quia fieret injuria præsentanti, qui cæteris tacentibus habet plenum jus in præsentando. Quod autem possit prælatus si velit in continenti alio non expectato admittere & investire, palam est ex his quæ diximus in si. quæst. præ-

Tom. I.

cedentis, hujusmodi institutionem remanere validam & incommutabilem si per totum quadrimestre cæteri tacuerint.

29. Ad quod facit notab. decisio Panor. in cap. cum ex officii, facta per ordinarium infra mensem datum expectantibus, si expectans non accepit: quamvis non valeat collatio facta per ordinarium de beneficio tanquam devoluto, licet devolutio sequatur post collationem. Et ratio est evidens, quia primo casu collator habet fundatam intentionem ex nunc & de præsentati, & excepto expectanti quod omnes liberas ædes habet: Secus in secundo casu, in quo tempore collationis, nullum jus conferendi habet fundatam intentionem de præsentati, & sic collatio * funditus nulla ex post facto non convalescit. Et sic opinio Panor. est vera & tenenda, & eam late sequitur Joa. Selva. in tract. de benefic. par. 9. quæst. 9. quamvis Feli. post Cardin. & alios improbare nitatur, (sed male) in dict. cap. cum ex offic. col. pen. & fin.

* Collatio funditus nulla, nunquam convalescit.

30. Hinc est etiam quod si prælatus conferat beneficium patronale contempto patrono: si patronus taceat per tempus datum ad præsentandum, remanet collatio valida & rata, sive beneficium sit sub patronatu laico, sive sub patronatu ecclesiastico, quod est verum dummodo prælatus contulerit simpliciter sive jure ordinario: Secus si contulerit tanquam jure ad se devoluto ex negligentia patroni antequam tempus lapsum sit, quia tunc non confirmatur etiam lapsio tempore, etiam accedente expresso consensu patroni, sive ante live post tempus præsentandi lapsum, sed omnino nova collatione opus est, ut pulchre decidit Panor. in disput. 5. Augerio in 2. dubio, & Domi. de Rota in decis. 10. sub ti. de jur. patro. in antiq. Et est ratio, quia hoc ultimo casu nulla subest, sed prorsus deficit veritas fundamenti & qualitatis in qua actus fit: sed in primo casu subest de præsentati potestas in conferente, qui liberas ædes habet omni respectu alio a patrono, qui potest expresse vel tacite perpetuo vel quoad unum actum remittere jus suum. Sed quid diceret de mandato apostolico concessio in forma concordatorum inter Leonem decimum & Christianissimum Regem nostrum? Mandatarius insinuatione mandatum episcopo nulla insinuatione facta patrono ecclesiastico: Post mensem a notificatione contingit primo vacare beneficium spectans ad præsentationem patroni. Mandatarius petiit ab episcopo sibi conferri illud beneficium in vim sui mandati, quod fecit episcopus spreto seu inaudito patrono, qui neque præsentavit nec aliter conquestus est: deinde mandatarius contrariam passus est ab alio præsentante se provivum de eodem beneficio, qui objecit nullam mandati insinuationem fuisse factam patrono. Super hoc plura deduci possent. Sed breviter resolvendo ex prædictis patet frivolum esse hujusmodi objectionem ex quo patronus tamen ecclesiasticus infra semestre sibi ad hoc præfixum a jure non præsentavit nec conquestus fuit: & sic pro hac vice censetur juri suo renunciasse, tam respectu præsentationis quam respectu insinuationis, quum in utroque sit eadem ratio. Imò etiam si nunc & post illud semestre patronus intetveniret in lite ad impugnandum collationem mandatario factam, non esset admissibilis nec audiendus, nec est quod causari possit formam in insinuatione non fuisse observatam ex quo mandatum ad eum non dirigebatur, nec etiam per illud gravabatur, prout nec in effectu per illud mandatum gravatus fuit. Quoniam notandum est, quod quando prælatus confert beneficium spreto patrono etiam ecclesiastico, si patronus infra tempus debitum non conqueratur, valet collatio prælati tanquam libera & jure ordinario, & non tanquam ex aliquo de jure devoluto a patrono, sed tanquam pro hac vice remoto obitaculo servitutis juris præsentandi, ut post longam disputationem rectè concludit Cardin. Zabar. in

III ij

elo. unica. de supplen. negl. prala. Et sic in presenti casu solus praelatus gravatur per dictum mandatum; & valet collatio prae-textu mandati facta tanquam necessaria, debita & non liberalis: quamvis in veritate respectu hujus beneficii non esset necessaria, sed voluntaria, quia praelatus reculare poterat collationem liberam dicti beneficii, negando illud esse patronale: verum ex quo tanquam jure libero contulit, & deinde patronus negligendo jus suum pro hac vice emisit, censetur & fingitur collatio fuisse necessaria & debita: & sic remanet validum quod in vim mandati factum est. Et ita super hujusmodi controversia consultus de jure respondi. Ex quibus liquido patet veritas resolutionis quaestionis nostrae, quod valet & efficax est praesentatio vassalli vel proprietarii vel unius ex patronis, ceteris per tempus debitum tacentibus. Et siquidem facta fuerit institutio, rata & incommutabilis manet. Si autem praelatus noluerit durante tempore praesentationis expedire, saltem tunc illo lapsa tenetur praesentatum admittere & instituere, quia tempore vacationis & praesentationis praesentator habebat jus in hoc patronatu. Secus si tunc nullomodo erat patronus, quia tunc quantumcumque postea verus patronus esse incipiat, non conualecit praesentatio & institutio, quae ab initio funditus fuit nulla.

31. Ad allegata pro parte contraria, non obstat primum, quia in casu nostro vassallus non est absolute suspensus vel interdictus, sed solum respectivo & favore superioris patroni, si & quatenus jure suo uti velit. Unde si forte contingeret vassallos in poenam a superiore institutam suspendi a feudis, nullomodo possent illa suspensione (utpote praecisa & absoluta) durante, uti jure praesentandi illis feudis annexo, nec unquam conualeceret institutio in vim talis praesentationis facta. Et sic junctis praedictis satis apparet solutio ad secundum & tertium.

32. Ad quartum autem restat difficultas, quia communis est sententia in textibus juris fundata, tempus praesentandi non currere nisi a tempore * notitiae, & sic videtur quod superior patronus vel usufructuarius etiam post lapsum temporis a vacatione, sed infra tempus a notitia sua veniens possit irritare institutionem factam ad praesentationem vassalli vel proprietarii aut alterius in simili, sed contrarium puto, & moveor per textum optimum in *clemen. unica in fi. de concess. praebend.* ubi velut per modum regulae dicitur, quod notitia vacationis censetur haberi, ex quo in loco vel in ecclesia beneficii vacantis publice nota est. Et quamvis textus ibi loquatur in impetrante apostolico, tamen ratio quae illic redditur & in qua fundatur ille textus, est generalis, videlicet quod sibi imputare debet is de cujus commodo agitur, si id quod per se vel per alium scire potuerit, ignoravit, quae ratio aequae quadrat in collatoribus & patronis, & sic generaliter procedere debet ille text. per regulam, *l. regula. §. pen. & fi. & ibi Bar. Bal. ff. de jur. & fact. ignor.*

33. Quod ubi lex est specialis, ratio tamen legis est generalis, generaliter lex est intelligenda: & ubicumque * ratio maxime in lege expressa est amplior casu legis, dispositio legis extenditur ad limites & amplitudinem rationis. Facit *l. pater filium. §. fundum. ff. de leg. 3. l. cum pater §. dulcissimis de lega. 2.* Idem vult gloss. in rub. *C. etiam ob chirogra. pecn. glo. in Auth. minoris in ver. a curatore. & in Auth. unde sumitur. co. ver. C. qui tuto. dar. possunt glo. in clem. 1. & ibi Card. de elect. Ludo. Roman. in cons. 174. amplissime collat. 1. Gemi. in cons. 39. Et themate & in numm. §. Alexand. cons. 3. viso processu. lib. 3. Franc. Cur. senior. cons. 44. collat. §. Anton. Cor. in tract. de minimis verbis. 7. Soci. in l. 2. §. muniti. c. 1. ff. si cer. per. Jalon. in l. 1. ff. in jus voca. ut eant. in l. id quod col. 2. l. filiusfamilias. §. Dros. lect. 2. col. pen. ff. de lega. 2. l. 1. §. fuit quaesitum collat. 4. ff. ad Trebell. Facit quod in fortioribus terminis notant omnes scribentes in *Auth.**

quas actiones. C. de sacros. eccles. & inc. fin. de rescripti. de extensione dispositionis poenalis vel correctoria a ratione expressa.

34. Et sic concludo falsam & erroneam esse opinionem Lapi in *d. allega. 78.* non sufficere interpretativam, sed praecise requiri veram scientiam ad cursum hujus temporis, quia imò sufficit ut currat tempus tam ad conferendum quam ad praesentandum, interpretativa scientia, quae est eo ipso quod vacatio publice nota est in loco vel ecclesia beneficii vacantis, & ita observatur, & ita debet intelligi & modificari praesentata communis scientia. Unde si corpus defuncti fuerit dissimulata morte per aliquot dies asservatum, quod quandoque fit a praesentantibus resignationem, non incipit currere tempus ad conferendum vel praesentandum a die obitus, sed demum a die publicationis obitus & sepulturae. Alioquin currit statim a die obitus, & ita praeticatur, & ita tenent domi. de Rota. in *desi. 1. in dec. 13. sub ti. de jur. patron. in antiquis.*

35. Super his obiter occurrit memorabile arectum supremi hujus senatus super declaratione & ampliatione regulae 18. * Cancellariae Innocent. 8. de verisimili notitia. Ubi cavetur non valere provisionem papae per obitum, nisi post obitum, & ante datam gratiam hujusmodi tantum tempus effluerit, quod interim vacatio de loco obitus ad notitiam papae verisimiliter pervenire potuerit. Accidit canonicatum & praebendam sanctae Mariae castri Heraldi vacare per obitum in urbe Pictaviensi die sexta Septembris anno 1527. frater defuncti cupiens illud beneficium cadere in filium suum, cursorem destinavit Romae, ubi filio suo Joanni Aubrion provisionem obtinuit die decimatercia ejusdem mensis, & sic post octo dies ab obitu. Interim autem fecerat corpus fratris defuncti sale conditum asservari occultata morte, & non fuit sepultus nisi decimaquinta die ejusdem mensis, unde post biduum a publicata morte ordinarius ditans sexdecim milliaribus a loco obitus, habita mortis notitia, videlicet capitulum dictae ecclesiae S. Mariae de Castro Heraldo, ad nominationem sui hebdomadarii contulit hujusmodi beneficium Guidoni Daulton, & cum instituit die decimasextima ejusdem mensis, deinde dictus Joan. Audrion levatis bullis & possessione capta intentavit casum novitatis contra dictum Guidonem coram Conservatore privilegiorum Regionum universitatis Pictaviensis, ubi actor ostendebat se provisum a papa jure praeventiois, & priorem in dato spatio quatuor dierum. Reus autem excepit & docuit de dicta occultatione facta in fraudem ordinarii, qua cessante ordinarius verisimiliter non fuisset praeventus a papa, & quod tempus occultationis debet deduci de tempore verisimilis notitiae, quae deductione facta nullum spatium restabit pro verisimili notitia. Actor autem replicabat dictam regulam de verisimili notitia esse stricti juris, & non debere extendi extra terminos suos, & quod per dictam regulam non requiritur mortem esse publicatam & notoriam in partibus, sed solum requiritur esse tempus sufficiens ad mittendum Romam inter obitum & datam gratiam. Et plura alia hinc inde quae omitto, sed illa erant puncta decisionis litis. Tandem per sententiam definitivam praefati Conservatoris actor obtinuit, & in pleno possessorio manutentus fuit: dictus Guido reus appellavit, & per * arectum latum die 23. Februarii, anno 1525. dictum fuit male iudicatum, bene appellatum. Et emendando iudicium plenum possessorium & manutentio adjudicata fuit Guidoni, una cum damnis & interesseurbationis, & impensis causae principalis. Eodemque arecto decreta personalis citatio in patrem dicti Joa. ut veniret personaliter responsurus conclusionibus procuratoris generalis Regis. Ex quo arecto elici-

* Notitia vacationis.

* Lex ampliator ad amplitudinem rationis.

* Declaratio ad reg. 18. cancell. Innoc. 8.

* Arectum

citur notabilis & præjudicata declaratio ad dictam regulam Cancellariæ, ut tempus verisimilis notitiæ non incipiat currere statim post obitum quando mors fraudulenter occultata fuit: sed demum a tempore mortis publice notæ in loco obitus. Plures alias declarationes collegi in registris meis ad dictam regulam, sed non est hic locus.

36. Quinto quæro, Quid si pendente manus iniectione vacavit ecclesia, neuter autem neglexit, seu uterque infra quadrimestre, sive simul, sive successive præsentavit. Patronus unum, * vassallus alium, utrius præsentatio teneat? Et clarum est quod si vassallus non conqueratur de prehensione patroni, nec appellando, nec opponendo, nec aliter impugnando, solius patroni præsentationem debere admitti, & si forte utraque fuerit admissa, & utrique institutio facta, solum institutum ad præsentationem patroni habere jus. Sed quæstio est, quando vassallus impugnat prehensionem, puta quando se opposuit dicens eam nullam vel injustam & retractandam: quo casu, aut non præsentat infra tempus debitum, & tunc præsentatio solius patroni rata manet: & conservat jura feudi & vassalli per notata supra ead. gloss. quæ. 3. aut vero concurret ad præsentationem infra tempus, & hic est punctus quæstionis. Et primo videretur præsentationem patroni prævalere, quia sive prehensio sit justa, sive injusta, interim est servanda, ut sæpe dictum est. Et sic semper patronus remanet possessor & administrator feudi, saltem donec vassallus provisionem feudi obtineat. Secundo videtur quod prælatus neutrius præsentationem teneatur admittere, sed quod lapso quadrimestri possit libere conferre, nisi medio tempore præsentatores concordaverint. Casus est in c. quoniam. ad fi. in c. ex literis, in c. si vero, in c. cum te, in c. cum propter, de jur. patron. ubi Panorm. & omnes notant esse casum mirabilem in quo non valenti præsentare currit tempus, & est mirum quod secundum illos textus potest prælatus frustrare patronos jure suo, nedum quando sunt in culpa, ut quia discordant in persona præsentanda: sed & quando nullo modo sunt in culpa, ut quia lis infertur eis ab extraneo super jure patronatus. Verum est quod illi textus dicunt nullum pro tempore futuro fieri præjudicium vero patrono, & quod taliter institutus debet per victorem repræsentari, ut in d. c. si vero. Sed certe illi textus non debent ita præfracte intelligi, & alium novum intellectum dedi infra §. 147. ubi reprobavi differentiam quam Panorm. & alii in d. c. quoniam. ponunt inter habentes jus eligendi, & habentes jus præsentandi, illi enim textus tunc habent locum quando medio & debito tempore nulla sit præsentatio, vel non sit ab eo qui est in ultima possessione & reputatione juris patronatus, ita quod potest contemni, & sic illi textus non militant in casu quæstionis nostræ.

37. Pro resolutione breviter est dicendum, quod hæc controversia ratione oppositionis vassalli, magis concernit possessionem vel quali & administrationem & lucrum fructuum quam proprietatem: quare utriusque præsentatio vel institutio pendet ab eventu, juxta notata per gloss. & doct. in c. 1. in fi. de in integ. restit. in c. cum ecclesia succrina de caus. possess. & prop. & in d. c. ex literis. Et est ratio, quia si prehensio sit nulla & injusta prout arguitur, non evellit possessionem à vassallo, & nullum juris effectum operatur, ut videtur est supra §. 1. gloss. 4. quæ. 3. Quod ego limito nisi * per judicis sententiam a qua non sit appellatum ordinatum sit patronum vel vassallum debere pendente oppositione & lite possidere vel frui, quia tunc illius præsentatio debet admitti, & institutio fieri, quæ statim valebit cum effectu non expectato eventu litis in definitiva, nec retractabitur etiam si is qui provisionem possessionem habuit, succumbat per ea quæ diximus in recredentiario infra §. 64. & in dist. §. 147. in quæst. ad quem spectet præsentatio lite inter coheredes penden-

te. Nec obstat prærogativa prehensionis feudalis, quæ sive justa sive injusta, tenere debet, donec satisfactum sit patrono, vel aliter causa cognita a giudice ordinatum. Et quod interim non potest vassallus spoliare patronum possessione feudi, nec contra eum intentare interdictum uti possidetis, ut in d. gloss. 4. quæ. 4. quia oppositio vassalli habet vim & effectum interdicti recuperandi si prehensio reperitur nulla, & talis prehensio non valet quantum ad effectum juris, ut ibi dictum est, nec debet esse in potestate patroni jure vel injuria spoliare vassallum, & private beneficio præsentandi vacatione occurrente. Et sic breviter resoluta sit hæc quæstio super qua quamplurimi hinc inde occurrebant & variarum opinionum anfractus, sed prolixitatem veritus, brevi compendio usus sum.

38. Sexto quæro. Utrum commissarii à patrono deputati ad regimen feudi prehensi possint præsentare? Et absque dubio dicendum est, quod non. Hi enim commissarii multum differunt à vero sequestro de quo diximus infra §. 64. quia regulariter sequester habet totalem administrationem rei sequestratæ, in qua habet potestatem & mandatum ab utraque parte, vel à giudice vice utriusque partis: sed hic commissarii solum ab altera parte deputantur. Unde non plus possunt quàm simplex generalis procurator, qui non potest præsentare, ut no. Jo. Cald. Imol. in c. si de concess. prob. Philipp. Franc. in c. qui ad agendum. §. si de procura. in 6. imò etiam mandatum universale cum libera non sufficeret: sed * requiritur speciale, per notata in c. si de offic. vica. in 6. in l. contra juris. §. si filius. ff. de pat. ita notant Areti. Feli. in c. dilecto. col. 1. de testib. Nec obstat quod ad utendum prehensione feudali sufficit mandatum generale, ut dictum est supra §. 1. quæ. 1. num. 20. Tum quia illud est utile domino, & spectat ad acquirendum: sed præsentatio spectat ad donandum, ut per Roch. Cur. in tract. de jure patron. in ver. honorificum. numer. 25. Tum quia hi commissarii minus possunt quàm procurator generalis, quoniam eorum commissio non est ita generalis, sed tacitè limitata ad custodiam & culturam rei & perceptionem fructuum pecuniariorum, nisi alius in commissione sit expressum, ut not. supra §. 9. gloss. 4. in fi.

39. Adverte tamen diligenter, quod illud non procedit meto jure, & quantum ad hoc, ut prælatus præsentationem commissariorum teneatur admittitur, quia non tenetur: sed potest refutare, sicut & præsentationem cujuslibet procuratoris non decentis de sufficienti mandato. Et lapso tempore, si nec vassallus nec patronus præsentaverint, poterit jure proprio & * devoluto libere conferre, nec proderit commissario vel procuratori adire superiorem, & ab eo institutionem sui præsentati obtinere, etiam si patronus ratificet vel procurator doceat de sufficienti mandato, sed post tempus quatuor mensium à vacatione, quia paria sunt non præsentasse infra tempus debitum, vel minus bene: & licet nulla est refutatio, nulla devolutio ex hoc capite, l. quoties. ff. qui satisda. cogan. & expressim Lap. in alleg. 22. An sufficiat in princip. Secus si prælatus velit admittere & instituere, quia potest si velit, & tenebit institutio facta ad præsentationem hujusmodi commissarii, quia non est omnino extraneus, sicut etiam teneret institutio facta ad præsentationem procuratoris generalis, etiam si alias patronus non ratificet infra tempus, dummodo non impediatur, nec alium præsentet: & dummodo etiam vassallus infra tempus non præsentaverit, quia si veniret ad præsentationem, non posset excludi nisi per habentem potestatem, mandatum, vel personam legitime & sufficienter fundatam, ut in quæstione seq. Alioquin remanet dicta institutio valida tanquam facta ad præsentationem factam nomine veri patroni, vel potestatem habentis. Et eo ipso quod commissarius feudi vel patroni in hac qualitate præsentat, confectur expressè

* Præsentatio patroni utrum præferatur præsentationi factæ per vassallum.

* Utrum propter litem patronorum prælatus libere provideat possit.

* Gestæ per auctoritatem à giudice pendente lite, eata manent etiam si succumbat in lite.

* Commissarii & sequestres utrum possint præsentare.

* Speciale mandatum requiritur ad præsentandum.

* Nulla devolutio ex josta refutatione.

patroni & committentis nomine præsentare.

40. Septimo juxta hæc quæro. Quid si pendente prehensione vacavit ecclesia: Vassallus * præsentat unum: Commissarii autem patroni præsentant alium: Patronus post quadrimestre hoc sciens ratificat præsentationem commissariorum suorum: Utra præsentatio & institutio valeat? Hæc est valde argumentosa quæstio, sed breviter resolvendo concludo pro præsentatione vassalli, & institutum ad ejus præsentationem habere verum titulum, per notata *supra eod. gloss. quest. 4.* quoniam præsentatio simplicium commissariorum non debuit nec potuit (saltem concurrente vassallo.) efficaciter admitti, quum non habeant mandatum sufficiens, & sic non fecit impedimentum vassallo, *cap. non præstat. de reg. jur. in 6.* Et quamvis prælatus in sui præjudicium possit gratificari commissariis, vel procuratori generali, aut nuntio, & valeat institutio ad præsentationem, quamvis libere conferre potuerit, non tamen potest illis gratificari in præjudicium alterius habentis jus potius, vel habentis speciale mandatum, cujus præsentatio obligat prælatum & necessitatem inducit.

41. Et multominus obstat * ratificatio patroni, quia ubicumque actus, puta electio, præsentatio, confirmatio vel honorum possessionis petitio, debet fieri infra certum determinatum tempus, si fiat ab alio etiam expresso nomine nostro, necesse est ratum haberi infra idem tempus, alioquin ratificatio sequens post tempus, & cum non potest amplius actus fieri, nihil operatur, & actus remanet nullus. Textus in *l. pen. ubi Bart. Ang. ff. rem va. hab. glo. no. in 6. quam sit in ver. persere. ff. ibi Pet. de Ancha. Gemi. Philipp. Franc. de elect. in 6. no. Panorm. in c. accedens de præbend. Alex. in consil. 55. ponderatis bis lib. 2.* Et qui non facit actum infra tempus requisitum, vel infra illud non ratificat, videtur tacite juri suo renunciare, Guid. Pap. in consil. 124. c. pen. qu. 6. Remanet ergo præsentatio vassalli valida tanquam sola: secus si patronus infra tempus ratificasset, quia tunc præsentatus ab eo vel suis commissariis obtinet.

42. Octavo quæro. Prehensione & lite super ependente, * vassallus præsentat Titium: Patronus autem præsentat eundem: Titius accedit ad prælatum, exhibens utramque præsentationem, petens ex utraque admitti & institui, nolens ad alteram se determinare. Utrum prælatus teneatur ad utramque præsentationem accumulativè vel alternativè instituire, an vero cogere possit Titium alteram eligere, alioquin refutare? Hanc quæstionem in simili format & utrumque disputat Lapus, *alleg. 8. incip. præsentatus.* Et concludit quod præsentatus tenetur alteram eligere, *per c. ut quis duas, de elect. in 6.* Idem in simili decidit Bald. in consil. 17. *filium. num. 4. lib. 5.* Et Lapus sequitur Phil. Franc. in c. 2. *de elect. in 6.* Roch. Cur. in tract. *de jur. patron. in ver. honorificum, quest. 40.* & est ratio multum urgens, quia hic non agitur de jure acquirendo defendendo: quo casu facile admittitur, ut ex pluribus collationibus quis se tueri possit, ut notat Lapus *allega. ult. Lap. Domi. Philipp. Franc. in d. cap. ut quis duas.* Catd. Panor. in *cap. post electionem de concess. præb.* Panor. Feli. in *cap. cum olim de re jud. Feli. in cap. in nostra col. 2. de rescript. in cap. inter dilectos. cap. 9. de fid. instrum.* Anton. Corle. in tract. *de gemina. in versic. 66.* Philipp. Deci in c. *bone. col. 1. de appellat. in l. memo ex his §. 1. ff. de reg. jur.* sed hic agitur de jure acquirendo. Et sicut confirmatio debet fieri super electione certa, ita institutio super certa præsentatione. Et sicut non tenetur prælatus plures pluries instituire, ita non videtur cogendus ad plures præsentationes simul vel alternativè & sub incerto instituire, ut in hoc casu, in quo præsentatores præcedunt singuli ad se in solidum tantum & privativè ad invicem spectare jus præsentandi. Quibus non obstantibus puto nedum valere institutionem si prælatus voluntariè admiserit: sed etiam teneri admittere præsentationem & instituire, alioquin superiorem adiri posse, & eidem providere debere. Et est ratio, quia certum est Titium esse præsentatum ab habente potestatem, & licet pro tunc ignoretur uter præsentantium pro hac vice habeat jus (quod pendet ab exitu litis super validitate & iustitia prehensionis) tamen constat quod ad alterum spectat jus. Unde cum præsentatus habeat præsentationem ab utroque, necessario inferitur eum esse præsentatum ab habente jus, & sic eum habere jus ad rem, eique deberi beneficium & institutionem: ergo institui debet, nec in hoc fit aliquod præjudicium prælato nec ecclesiæ patronatæ, quoniam in hoc casu non subest periculum, quod plures constituantur in possessione vel quasi juris patronatus, quum non sit profutura præsentatio & admissio nisi victori, & cum hoc casu in omnem eventum non mutetur nec multiplicetur, sed semper remaneat idem & unicus patronus ratione ejusdem feudi. Plures aliæ quæstiones inter præcedentes dominium ejusdem feudi occurrunt, sed remitto ad notata infra §. 147.

43. Nono, propius ad materiam nostram, quæro: Utrum patronus superior fruens feudo prehensio, possit uti jure * retractus feudalis in subfeuda vendita? Et primo absque dubio videtur quod sic, quia ad eum pro tempore spectant omnia jura dominicalia & honorifica & utilia per hunc textum. Ergo & jus retractus quod est unum ex illis. Secundo, quia jus retractus non spectat nec spectare potest interim ad vassallum contumacem, cum non possit exigere fidelitatem à subvassallo, nec eum investire, igitur nec jus retractus eligere, sicut nec jus quinti denarii habet. Igitur spectat ad superiorem patronum ad quem & electio quinti denarii & jurium spectat. In contrarium argumentor primo, quia jus retractus non est in fructu, ut diximus *supra §. 20. gloss. 2. num. 24.* Patronus autem superior nihil suum facit de feudo prehensio nisi fructus. Secundo, quia jus retractus principaliter conceditur favore unionis & consolidationis, unde non potest alii cedi: ut in *d. §. 20. gloss. 1. quest. 1.* Sed patronus superior non potest sibi ipsi unire subfeuda, quia non potest esse vassallus vassalli sui, & si de facto obveniant in feuda, tenetur ponere extra manus suas, *ut §. 20. gloss. 4. num. 3.* Si autem diceretur quod subfeuda redempta uniret & consolidaret mensæ vassalli sui, hoc esset præposterum, quia jus prehensionis feudalis debet esse utile prehendenti, & damnosum adversario, sed hic esset è converso. Pro brevi resolutione distingue: Aut agitur de subfeudo vendito, & cujus venditio perfecta & purificata fuit ante prehensionem feudi: Aut de vendito pendente prehensione. Primo casu sit conclusio, quod superior patronus nihil potest aliud facere, quam ex defectu hominis subfeudum apertum prehendere, & fructus lucrari quamdiu emptor iusta non offert: sed illo iusta offerente cessat prehensio. Electio autem & perceptio juris quinti denarii vel retractus hoc casu spectat ad vassallum vel ejus hæredem: & non ad superiorem patronum, cujus investitura & oblationum admissio non nocet vero proprietario feudi prehensi per notata *supra eod. gloss. 8.* Secundo casu sit conclusio, quod ad patronum superiorem spectant omnia jura feudalia in subfeudum, nedum honorifica sed etiam utilia, & electio quinti denarii vel retractus, ita quod invito extraneo emptore potest contra eum uti retentione feudali: habet enim in iuribus feudalibus solus fundatam intentionem, etiam privativè ad proprietarium feudi prehensi.

44. Nec obstat quod non univit feudum mensæ proprietarij, nec proprietati feudi prehensi. Non enim tenetur (nisi forte velit) hoc facere, nec adhuc hanc unionem facere posset invito proprietario: secus satis est quod retrahit per se, & ad sui & non extranei commodum, quia formalis unio ad feudum immediatum non est de essentia retractus feudalis: per notata *supra §. 20. gloss. 1. quest. 1. in fin.* Finita autem

* Præsentatio facta per vassallum utrum præferatur præsentationi factæ per commissarium patroni.

* Ratificatio debet fieri infra tempus actus gerendi.

* Præsentatio ejusdem facta à vassallo & domino ut valeat & quæ præferenda.

* Retractus utrum possit uti in subfeuda vendita patronus superior qui fruatur feudo prehensio.

antem prehensione & vassallo investito, non potest superior patronus amplius tenere illud subfeudum ad manum suam, non etiam tenetur illud relinquere vel restituere vassallo suo, etiam offerenti refundere pretium cum legalibus sumptibus retractus: sed poterit illud alii donare vel ceteri aut quando potuerit pretio vendere. Et in casum quo velit vendere vel de facto vendiderit, poterit vassallus idemque immediatus patronus habere illud pro pretio ultimæ hujus venditionis dumtaxat, nullo habito respectu ad priorem venditionem; & infra 40. dies a notificatione hujus ultimæ venditionis secundum formam §. 20. supra eod. Ex quibus habes ampliationem ad d. §. 20. ut procedat etiam si feudum vendatur à superiore, & à patrono volenti retractu uti.

* Feudum ob negationem commissum ori committitur pendente feudi prehensione.

45. Decimo juxta hæc quæro: Cui acquiratur subfeudum, quod propter negationem seu feloniam in superiore patronum tempore prehensionis feudi mediæ secundum notata supra §. 43. quæ. 2. cecidit in commissum? Videbatur enim consolidari proprietati, & sic quod superior patronus non lucraretur nisi fructus ad tempus prehensionis feudi, saltem in commissio propter abnegationem, quæ magis rem & proprietatem concernit, quam personam, vel personæ offensam. Tamen eodem modo, ut nuper, dicendum est quod acquiritur ipsimet superiori patrono negationem aut feloniam passio. Tum quia ad eum debet spectare hujusmodi commissum, qui offensam passus est in ultionem injuriæ c. 1. §. denique, quæ fuit pri. caus. benef. amitt. in v. lib. feud. Tum quia aliud est confiscari, aliud incorporari, ut plenè diximus in d. §. 43. quæ. fin. Et dato quod aliquando feudum ut subfeudum ipso facto confiscaretur vel committeretur: tamen non ipso facto incorporatur, sed potest is ad quem defectur commissum, rem commissam (si velit) seorsum possidere, vel alii quoquo titulo concedere. Et sic quamvis commissio de se non sint in fructu, ut supra §. 3. gloss. 1. quæst. 4. tamen spectant ad patronum superiorem jure feudali fruentem, eique jure proprietatis acquiruntur, quamvis non spectarent ad fructuarium, nisi quo ad usum fructuum dumtaxat. Et ratio differentie est, tum quia superior patronus principaliter patitur injuriam ex qua jus commissi oritur. Tum quia longè plus juris & autoritatis habet, quam simplex fructuarius. Secus est in subfeudis quæ finirentur, & ipso facto incorporarentur, ut supra §. 43. quæ. fin. nu. 172. quia acquirerentur proprietatio feudi prehensi, & in eis nihil juris haberet superior patronus ultra perceptionem fructuum, nec ea posset concedere, nec de illis disponere, sicut nec de feudo prehensi, quod non potest in se deterius facere. Quod etiam in hac & præcedenti quæstione diximus posse superiorem patronum pro libito disponere vel alienare subfeudum jure retractus feudalis retentum, vel jure felonie & commissi acquisitum, debet intelligi dummodo alienet sub eisdem conditionibus quibus in subfeudum à feudo movetur, & dummodo si per modum venditionis alienatur, possit vassallus retractu feudali uti.

46. Adverte tamen ad id quod diximus vassallum habere jus retractus in suo subfeudo à superiori patrono vendito, ut sit verum dummodo vendatur postquam superior patronus levavit manum suam vassallo, cumque in fidem recepit, quo facto cogitur ponere illud subfeudum extra manus suas: Secus si pendente prehensione feudi ex defectu hominis venderet cuiquamque subfeudum quocumque modo acquisitum, quia tunc omnia jura ipsimet vendenti acquiruntur, & in eo confunduntur, potestque idem venditor emptorem subfeudi in fidem admittere, & sic in perpetuum pro hac vice excludere vassallum suum ab omni jure retractus.

* Laudimia censualem prædiorum

47. Undecimo quæro: Quid de laudativis seu laudimis & juribus censualem prædiorum feudi pre-

hensi? Et omnino idem eisdem datis terminis, dicendum quod de subfeudis, hæc enim omnia jura & commoda spectant ad superiorem patronum pro tempore suo, etiam retractus dominicalis, in quibus de consuetudine dominus directus uti potest retractu in casualibus, vel ubi in concessione ita cautum est. Et generaliter omnis fructus extenso vocabulo & omnis commoditas sive ordinaria, sive extraordinaria, sive uniformis, sive disformis, obveniens tempore prehensionis spectat ad jus & lucrum patroni. Hinc si in feudo prehensi, ratione feudi sint homines manus mortuæ, quorum videlicet successio sine liberis eadem conditionem agnoscentibus decedentium devolvitur ad dominum, hujusmodi successiones cedunt lucro patroni, si tempore manus injectionis obveniant: quemadmodum etiam mulctæ, emendæ, pœnæ, confiscationes, & cætera omnia jura & commoda jurisdictionis feudalis ex defectu hominis prehensa tempore prehensionis exidentia acquiruntur in perpetuum patrono per notata Bart. & aliorum in l. fin. ff. solus. matrim. Ad hoc facit quod Steph. Bert. in cons. 202. non videtur lib. 3. consuluit ad conductorem fructuum & omnium jurium & emolumentorum certi prioratus, spectare & pertinere spolia sive successiones curatorum sive parochorum omnium ecclesiarum subditarum dicto prioratu, tempore locationis morientium, quæ quidem spolia sive successiones pertinebant ad priorem ratione dicti prioratus per obitum dictorum parochorum, quoniam veniunt appellatione fructuum largè sumpto vocabulo, saltem appellatione reddituum & obventionum, cum his terminis generalibus, omnium & quorumcumque. Et adverte ad Bart. quia prima facie ibi videtur reprobare consilium Oldra. 129. de quo mentionem fecimus supra eod. glo. 4. nu. 3. Sed rectè inspiciendo non est ita, quia loquitur in diverso casu. Et Bertrand. ibi non respondet ad rationes Oldra. ex eo quod dictum Oldradi non sit verum: sed ex eo quod non concludunt in casu in quo consuluit Bertrandus, & sic uterque rectè consuluit in casu suo.

siat patroni pendente feudi prehensione.

* Fructus appellatione continetur omnis obventio.

48. Duodecimo quæro, Quid si prehensione pendente patronus invenit thesaurum in feudo? Et non est quæstio de dimidia quæ spectat ad eum ratione inventionis, sed de alia dimidia quæ debet cedere domino soli. Et videtur omnino spectare ad patronum quia dominus est. Et quamvis non sit nisi dominus directus, hoc est verum nisi in casu aperturæ & prehensionis feudi, quia tunc in effectu est etiam dominus utilis. Unde quemadmodum si vassallus, quamdiu est vassallus inveniat thesaurum in feudo, spectat ad eum in totum & nihil habet directus dominus ut notant Joan. Faber, Aret. in §. thesauros, instit. de rer. divis. Joan. de Pla. in l. 1. C. de thesaur. lib. 10. C. ita spectare debet ad patronum pro tempore quo feudum apertum jure tenet ad manum suam. Sed istud non placet, quia etiam pendente prehensione & ea non obitante vassallus & non patronus est verus dominus utilis & de dominio suo liberè potest disponere ut prius, quamvis ad tempus perdat fructus. Et sic dispositio d. §. thesauros, & d. l. unica. verificatur in vassallo magis quam in patrono. Videtur tamen quod saltem patronus possit retinere thesaurum & eo frui quamdiu prehensio durat & jure feudali fruatur feudo, quemadmodum in usufructuario qui pendente usufructu, toto thesauro à se in fructili feudo invento frui potest, & dimidium solum restituere finito usufructu. Et similiter maritus in thesauro invento in re dotali secundum gloss. Bar. Bal. & alios in l. divorzio. §. si fundum, ff. sol. matrim. Et ita tenet Guil. Bened. in repet. c. Rayn. in ver. cetera bona. num. 30. & 34. & ibi extendit ad creditorem qui invenit thesaurum in fundo hypothecato, ut præter dimidiam quam jure inventionis lucratur, possit aliam dimidiam retinere jure pignoris donec debitum solvatur. Sed istud quamvis sit coloratum, non puto

* Thesaurus cedit domino utili & non directo.

* Theſaurus non eſt pars fundi nec feudi, neque etiam eſt in fructu, ut probavi ſupra §. 1. gloſſ. 1. num. 43. nec poteſt eo feudaliter ſive jure feudali frui patronus, igitur dimidia illa theſauri quæ cedit domino, præter id quod non poteſt cedere patrono jure domini, ut diximus, non poteſt ab eo retineri, neque tanquam fructus, neque tanquam pars fundi vel feudi, quum neutri accedat. Et ſic in continenti debetur & reſtitui debet

vaffallo. Et ſimiliter proprietatio ab uſufructuario, ut diximus in d. §. 1. Et idem dico de creditore: ut non poſſit dimidiam illam theſauri quæ cedit domino retinere jure pignoris, quum non ſit neque fructus neque pars ei hypothecata, & ſic non cadit in hypothecam ratione fundi. Secus ſi alias omnia bona debitoris vel domini fundi generaliter fuerint hypothecata.

*Olim fuit §8.

* §. LVI.

ITEM le ſeigneur feodal qui met en ſa main par faute d'homme, droits & devoirs non faits, le fief tenu de luy, ou qu'il a des terres emblavées par aucun fermier ou laboureur, auquel ſont baillées à ferme icelles terres: iceluy ſeigneur feodal ſ'il veut avoir les gagnages d'icelles terres, eſt tenu de rendre & reſtituer au fermier & laboureur ſes ſeurs & ſemences.

Hic §. hodie ita eſt mutatus.

LE ſeigneur feodal qui met en ſa main par faute d'homme, droits & devoirs non faits, le fief tenu & mouvant de luy, qui de bonne foy & ſans fraude a eſté baillé à loyer ou moisſon par ſon vaſſal en tout ou partie, doit ſe contenter de la redevance deuë par le fermier ou preneur, pour ce qui eſt baillé à ferme: & pour le ſurplus le peut exploiter par ſes mains en rendant les labours, ſemences & frais de ce qu'il exploite ou met en ſes mains.

SUMMARIA §. LVI.

1. Labor & opera minuunt fructus.
2. Q. 1. Differentia inter ſumptus fructiles, & ſumptus factos in perpetuam rei utilitatem.
3. Q. 2. Patronus volens capere fructus feudi tenetur omnes ſumptus refundere: nec ſufficit quod offerat ſumptus pro rata fructuum.
4. Non tenetur patronus ad aliquam reſtitutionem ſumptuum ſi poſt prehensio-

5. Nifi fructus perierint poſtquam à patrono collecti eſſent. Casus contingens in fructibus jam collectis à colono, non relevat colonum.
6. Q. 3. Patronus nil deducit ratione impenſarum perpetuam feudi utilitatem concernentium à quocumque facta ſint.

I.  Oc tacite intelligebatur etiam ſi non fuiſſet expreſſum, quoniam ipſo jure de eſſentia & ſignificatione fructuum, deducuntur omnes ſumptus & impenſæ, quæ quaerendorum, colligendorum, conſervandorumque eorum gratia ſunt. Textus in l. 1. c. de fruct. & lit. impen. l. fructus. ff. ſol. mar. in l. ſi domino §. ſin. de peti. hered. Unde etiam patroni deducuntur & reſtituuntur. Textus in d. l. ſi a domino. in ſin. in l. fundus qui, in ſin. pri. ff. famil. herediſe. ubi dicitur nullum caſum intervenire poſſe qui hoc genus deductionis impediatur. Igitur ſi patronus nolit contentari mercede debita à colono vaſſalli, ſed colligere fructus & per manus tuas vel ſuorum frui expulſo dicto colono, quia jam coluerat & ſeminaverat agros feudales, tenetur eidem reſtituere impenſas factas futurorum fructuum gratia, ſive ſint impenſæ ſeminis & reliquæ culturæ, & pariter operas coloni ſervorumque & animalium ſuorum: hujusmodi enim operæ quaerendorum fructuum cauſa factæ ipſo jure minuunt fructus, ſicut & impenſæ ſeminis, ut eſt notum & expreſſum notabile Angel. in d. l. ſi domino. in ſin.

2. Sed primo quaero, Quid ſi vaſſallus non ha-

beat colonum, ſed per manus ſuas ſive ſumptibus

* ſuis colebat, utrum habeat locum hic §? Vide-
tur quod non, quia non loquitur niſi de ſumptibus bona fide factis à colono, qui eſt tertius cui non debet præjudicari, attento etiam quod non fuit in culpa, quum non ſit vaſſallus nec poſſit clientelaria præſtare obſequia: Sed alia ratio eſt in ipſomet vaſſallo qui eſt in culpa, & forè in dolo nolendo obſequi patrono. Et ſic non videtur habenda ratio de ſumptibus ab eo factis, ſicut & in fortiori non habetur ratio impenſarum factarum ab eo in perpetuam feudi utilitatem & augmentationem, imò illis fruatur patronus pendente manus injectione ſine aliqua deductione, ut diximus ſupra §. 1. gloſſ. §. num. 70. Dicendum tamen quod hic §. licet loquatur in colono, tamen etiam habet locum in vaſſallo per jura allegata in principio. hujus §. Sic etiam conſuetudo Aurelianenſis eo. tit. §. 22. non diſtinguit à quo facti ſint ſumptus, & ita etiam in ſimili reſolvimus ſupra §. 1. gloſſ. 8. qm. 3. num. 13. Et pro dilutione obſecti, magna eſt differentia ratio inter ſumptus fructiles: & ſumptus factos ad perpetuam rei utilitatem, quia ſumptus fructiles non ſunt proprie pars rei, ſed pars fructuum, eoque ipſo jure minuunt: Patronus autem prehensens

* De vaſſallo qui ſuis ſumptibus colit & non per colonum.

* Differentia ſumptuum.

prehendens ex defectu hominis debet lucrari fructus dumtaxat & nihil ultra: ergo sumptus quoscumque & à quocumque factos in fructus debet restituere etiam vassallo contumaci. Alioquin ultra fructus lucraretur contra intentionem consuetudinis, quia haberet universos fructus, & ultra haberet sumptus eorum gratia factos à vassallo. Sumptus autem facti in rei perpetuam utilitatem, non sunt pars fructuum, sed pars rei & feudi, & sic una cum feudo illis fruitur patronus, nec huiusmodi sumptus sive meliorationes retinet vel levatur, sed eas una cum feudo quales sunt tempore levationis manus restituit.

3. Secundo quæro: Quid si post prehensionem feudi maturitatis & collectionis tempore adveniente calamitate, labe sive alio fortuito casu, sive à cælo, sive ab hominibus, puta depopulatoribus agrorum illato, fructus omnes perierint: utrum nihilominus debeat patronus refundere vassallo vel ejus colono dictos sumptus per eos factos gratia speratorum fructuum? Respondeo: Aut patronus non expulit vassallum vel ejus colonum: sed permisit eos sub nomine suo colere & possidere nullis commissariis adhibitis, vel adhibitis ad recipiendum fructus in tempore suo, vel ad redditionem rationum dumtaxat, & non ad dejectionem realem & gubernationem feudi: & tunc clarum est quod non tenetur. Et si sint modici fructus, potest illos remittere, & non tenebitur de aliquo sumptu fructuum. Si autem velit fructus quantumvis modicos habere: tenebitur refundere omnes sumptus, nec audietur volens refundere solum pro rata valoris fructuum per hunc textum quem intelligo & amplio sedum de sumptibus factis usque ad manus injectionem, sed etiam de cæteris justis sumptibus in fructibus colligendis & servandis postea factis patiente patrono, quum sit eadem ratio. Aut vero patronus expulit vassallum, aut ejus colonum à cura, cultura, & regimine feudi, tanquam fructus per manus suas percepturus. Et videtur teneri dictos sumptus usque ad tempus prehensionis restituere, quia ex modo & forma prehensionis censetur extunc curam & periculum in se suscepisse, & se ad restitutionem sumptuum usque ad dictum tempus prehensionis à vassallo vel colonis ejus factorum obligasse, à qua obligatione semel facti suo suscepta non videtur liberari per casum sequentem, sed sibi debere imputare, maxime attento quod vassallo & ejus colono abstulit factam spem fructuum medio tempore vendendi vel permutandi, & saltem videtur istud procedere respectu coloni innocentis, qui sine culpa sua privatus est fruitione feudi bona fide conducti & culti. Unde non videtur etiam sumptuum damno afficiendus. In ipso autem contu-

maci vassallo qui sumptibus suis cœperat colere, satis admittendum videtur, ut non possit sumptus à patrono qui nihil percepit exigere.

4. Sed resolvendo, verius puto indistinctè patronum non teneri ad restitutionem horum sumptuum, nisi fructus colligat & accipiat, vel per eum sit terit, & satis patet per hunc textum in quo non obligatur ad restitutionem horum sumptuum, nisi sub modo & conditione si fructus omnes capiat. Igitur sive medio tempore feudum cum fructibus pendèntibus restituat, sive non restituat, sed casu perimantur fructus, ante tamen quam à solo per patronum vel suos separantur, puto eum non teneri ad restitutionem aliquorum sumptuum, etiam erga præfatum bonæ fidei colonum, quia patronus non obligatur ad hos sumptus nisi re ipsa, sive rei interventu, videlicet perceptione fructuum. Et sic hac causa deficiente nulla subest obligatio. Nec obstat quod patronus facti suo à tempore prehensionis abstulit vassallo vel ejus colono facultatem vendendi vel permutandi medio tempore spem futurorum fructuum: Tum quia non erat verisimile fructus ante tempus (quod insolitum est) venum iri, & est interesse incertum. Tum quia etiam si esset verum & certum interesse, nihil ad patronum qui jure suo usus est, & de nullo damno tenetur. Secus si prehensio inveniretur nulla vel injusta.

5. Item fructus si *secus semel à solo separati fuerint: non dico eodem casu vel tempestate, sed facti & collectione patroni vel suorum, quia tunc casus contingens in fructibus, non caderet nisi super rebus mobilibus patroni, & ad eum solum spectaret, & nihilominus dictos sumptus restituere teneretur, quemadmodum in simili non diceretur contingere casus nisi super rebus coloni qui semel fructus percepit: ideo non obstante eodem casu tenetur integram mercedem solvere sine spe remissionis aut deductionis. *per l. damnnum. C. de loca. l. si uno. §. Item cum quidam. ubi Bart. ff. locati. Bart. in l. ex conducto. §. 1. ff. eodem.*

*Refertur an fructus casu pereant ante collectionem vel post.

6. Tertio quæro, Quid si magnæ impensæ factæ sint ab huiusmodi colono ad perpetuam rei utilitatem? Breviter dico, à quocumque factæ sint, patronus quamdiu durat prehensio fructus feudo quale est, nec tenetur illarum impensarum ratione quicquam deducere vel restituere, nec retentionem feudi vel portionis augmentatæ pati. Et habeant qui sumptum fecerunt recursum contra vassallum seu proprietarium feudi si velint, secundum notata §. 28. huiusmodi enim prehensio temporalis est: secus si feudum finiretur, quia esset dicendum, ut *suprà* §. 1. *gloss. §. num. 70. & §. 43. quest. fin.* Multo plura in materia impensarum occurrunt, sed non expedit in quolibet §. ultra textualia effundi.

5. * LVII.

*Hic articulus olim fuit 29.

LA coutume de l'usdite a lieu quand le seigneur feodal veut avoir le revenu d'un an pour son droit de relief.

SUMMARIA §. LVII.

1. Legatum vel stipulatio fructuum futurorum conditionalis est, & intelligitur de primo anno, nec suppletur ex sequenti.
2. Tamen si patronus pro relevio eligat fructus primi anni in quo omnes fructus pereunt, vel sumptibus absor-

bentur, debet capere relevium ex anno sequenti.

Dispositio hujus consuetudinis de relevio, non est limitata ad fructus certi, sed unius anni in genere.

4. Patronus qui semel eligit proventus

Tom. I.

KK kk

anni, licet annus inveniat Sterilis,
non potest variare, nec eligere sum-

nam vel arbitramentum proborum.



STIPULATIO textus est de indubitabili, quia istud electum relevium est limitatum ad proventus unius anni dumtaxat: igitur omnes sumptus gratia fructuum hujus anni à vassallo vel suis facti, debent eis restitui. Alioquin patronus perciperet ultra proventus anni.

1. Sed pone patronum elegisse fructus hujus presentis anni pro jure relevii, sed casu fortuito perierunt universi fructus, antequam colligerentur à patrono vel suis: Utrum possit patronus eligere & habere fructus anni sequentis? Et videretur quod non, quia hujusmodi relevium intelligitur de primo & presenti anno seu immediate sequenti ad electionem patroni, ut dictum est supra §. 47. gloss. 2. Igitur non debet suppleri ab anno sequenti: quod probatur, quia ubicumque ex promissione, legato, vel alia dispositione fructus omnes certi fundi debentur semel præstandi, non apponitur certa mensura vel summa, obligatio conditionalis est, & intelligitur de fructibus primi anni si qui nascantur, ita quod si illo anno nulli fructus nascantur, non debet fieri suppletio ex anno vel annis sequentibus, sed extinguitur obligatio. Ita formaliter decidit Bart. post Petr. quem ibi Ang. Paul. Alexand. & omnes sequuntur in l. inter stipulantem §. sacram. ff. de verbor. obligat. per l. interdum. ff. eod. tit. l. 1. de cond. & demonstrat. l. nec emptio. ff. de contrah. empt. & vend. Sed hic fructus futuri unius certi feudi & limitatim ad illud feudum electi sunt & debentur; igitur, & maxime attento quod hic inest expressa relatio ad fructus presentis seu proximi anni ratione electionis patroni, qui determinate elegit fructus qui producentur in hoc anno, & sic in vim relativi obligatio indistinctè efficitur conditionalis & limitata, si & quatenus fructus nascantur in hoc anno, ita quod non potest fieri suppletio ex anno sequenti, ut tenent gloss. & omnes doctores in d. §. sacram. per l. cum certus. ff. de vi. vi. & oleo legatus. l. si debitor. §. verisimile. ff. de contrah. empt.

2. Quibus non obstantibus contrarium puto in presenti, & dico quod aut nulli nati sunt fructus, vel omnes ante perceptionem perierunt, & tunc debet patronus habere fructus anni sequentis. Idem dico si aliqui fructus percepti fuerint, sed ita modici ut non excedant sumptus gratia fructuum illius anni factos, quia tunc nulli fructus nati censentur, per notata in princ. §. precedentis. Si vero aliquid ultra sumptus quamvis modicum super fuerit: illud solum spectat ad patronum, nec potest conqueri se deceptum ultra dimidiam consuetorum fructuum & proventuum, nec petere saltem usque ad dimidiam suppleri ex anno se-

quenti, quia si casu contigisset hunc annum supramodum ultra duplum solite ubertatis fecundum fuisse, totum lucraretur: & sic è converso modicos fructus æquo animo ferre debet, & modicum lucrum pensare cum dubio eventum magni lucri.

3. Ad allegata in contrarium respondeo, quod intelliguntur & procedunt quando obligatio & præstatio est expressè vel tacitè limitata ad fructus primi vel certi anni: quod hic cessat, quia debitum relevii in se considerandum est prout introducit ab hac consuetudine, quæ est obligatio legalis, non restricta ad fructus certi anni in particulari, sed hoc respectu est indefinita & indeterminata, & æque se habet & refert ad fructus uniuscuiusque anni in genere, & omnino debentur pro relevio fructus unius non certi, sed cuiusvis anni. Nec obstat quod saltem per electionem patroni hujusmodi obligatio determinatur & restringitur ad fructus certi anni, videlicet presentis vel immediate sequentis electionem, tum quia hujusmodi electio quæ supervenit post obligationem formatam & acquisitam in genere ad fructus unius anni, non fit animo taxandi sive limitandi jus relevii ad certum annum, nec hoc præsumi debet. Argumento l. 3. ff. de milit. testam. sed animo designandi annum ex cuius fructibus percipiatur relevium: & sic si nulli inventiantur fructus ex eo anno qui possint percipi pro relevio, debet relevium percipi aliunde, puta ex fructibus anni sequentis. Argumento l. quidam testamento. in princ. ff. de leg. 1. l. Paulo Callimacho. §. fin. ff. de leg. 3. Tum hujusmodi electio fructuum certissimi facta à patrono conditionalis est, & per l. interdum in princ. ff. de verbor. obligat. implicitam habet conditionem, si qui fructus hoc anno nascantur & percipi possint, unde si nulli nascantur, vel pereant antequam colligantur, deficit electio hujus anni, & remanet obligatio. Secus si semel à solo separati fuerint nomine patroni, deinde casu fortuito perierint, quia ad eum spectat hujusmodi damnum, utpote in rebus suis cadens per jura allegata in §. precedentis, quest. 2. in fin.

4. Sed quaeritur numquid patronus poterit iterum de novo eligere unum ex tribus, juxta notata §. 47. supra eodem? Respondeo: Non, sed debet eligere & accipere fructus anni sequentis, & non potest recurrere ad electionem unius summæ vel arbitramentum proborum invito vassallo, ex quo semel elegit fructus anni, & licet hujusmodi electio sit conditionalis in quantum est determinata ad fructus certi anni, non tamen est conditionalis quantum ad electionem fructuum unius anni in se, ad differentiam & exclusionem electionis unius summæ vel arbitramenti proborum.

* Hic paragraph. olim fuit 40.

§. * LVIII.

ITEM es cas deffusdits, le seigneur feodal, si bon luy semble, peut prendre & avoir la moisson deüë par le fermier ou laboureur, qui tient lefdites terres & autres heritages à moisson.

* Hic paragraph. hodie ita mutatus est.

LVIII.

SI le vassal tient en ses mains son fief, & ne l'a baillé à ferme ou moisson, & il est exploicté par le seigneur dominant, doit avoir les caves, greniers, granges, estables, pressoirs & celliers, qui sont au principal manoir & basse-court servant pour cueillir & garder les fruits, & aussi portion du logis pour se loger quand il y voudra aller, pour cueillir & conserver les fruits, sans toutesfois desloger son vassal, femme, enfans, & famille y demeurans & habitans. Et si le fief consiste en une maison seule, si elle est louée par le vassal, se doit le

seigneur contenter du loïage: Et si elle n'est loïée, il prendra le loïer au dire de gens à ce conuoissans.

SUMMARIA §. LVIII.

1. Patronus capiens mercedem à colono debitam, potest & debet etiam frui ceteris prædiis vel obventionibus feudi non comprehensis in locatione.
2. Q. 1. Utrum patronus, qui toleravit colonum vassalli in primo anno, possit eum expellere pro sequentibus annis?
3. Exceptio in uno casu amissa, potest proponi in sequenti, nisi fuerit illi renunciatum.
4. 5. Solutio quod eo ipso quod patronus recepit mercedem à colono, censetur, ejus conductionem approbasse, nec

- potest ea durante illum expellere.
6. Omnis approbatio actus, ad ejus modos, limites, & conditiones restringitur:
 7. Q. 2. Patronus recta sine cessione potest agere contra colonum feudi prebensi. Ad quem spectant actiones, spectant etiam instrumenta.
 8. Q. 3. Hic §. habet locum, etiamsi merces longe excedat fructus hujus anni.
 9. Q. 4. Ratio remittenda mercedis propter sterilitatem.
 10. Q. 5. In feodalibus tempus collectionis fructuum attendi debet.

L STUD intelligitur respectu fructuum qui cadunt in dicta conductione: non enim sequitur, quin patronus qui non vult expellere colonum, sed accipere mercedem ab eo debitam, possit habere relictos fructus vel obventiones feudi & jurium ejus, quæ non cadunt in contractum locationis coloni, & similiter fructuonem prædiorum, si qua reservata sunt à vassallo & excepta à locatione. Quæcumque autem cadunt in conductionem coloni, ad eum hoc casu pertinent, nec potest patronus quicquam in eis vendicare, ex quo semel colonum approbavit, quod est clarum in terminis relevii percipiendi, quum non possit commodè colonus ad minus tempus quàm ad annum approbari. Sed in terminis prehensionis feudalis ex defectu hominis alia ratio videtur.

2. Pone, & hæc sit prima quæstio, feudum ex defectu hominis prehendi: Certum est quod potest patronus colonum expellere si velit, vel eum si libeat tolerare, & mercedem quam ex conductione debet singulis annis durante prehensione exigere & lucrari, per hunc textum. Quid ergo si in principio permisit colonum vassalli frui juxta formam conductionis suæ, & ab eo recepit mercedem illius anni, juxta hunc textum, sed in anno sequenti mutata voluntate vult eum expellere, & per manus suas frui, vel alium colonum apponere. An possit? Prima facie videretur quod sic, quia ut sæpe dictum est, hoc est jus patroni, & talis est effectus prehensionis feudalis. Nec absurdum videtur patronum sic variare anno sequenti, imò quolibet anno, prout alibi singulis annis variare licet, quamvis in uno & eodem anno variare non possit, ut est textus in l. si steriles §. fin. & ibi gloss. & Bart. ff. de actio. emp. & quamvis Patronus non expellendo colonum à principio renunciaverit quantum ad hoc juri suo pro illo anno: tamen ex quo non fuit expressa renunciatio & approbatio coloni, sed solum tacita, videtur quod non præjudicaverit sibi pro sequentibus annis & tempore futuro, sed quod libere uti possit jure suo, per id quod in simili notat glossa singularis in Clem. sape. in fin. in verb. partibus. quam Imol. Card. Lanfran. ibi sequuntur.

3. Quod si in causa summaria iudex coeperit solemniter procedere de consensu partium, nihilominus partes pœnitere possunt, & etiam invito iudice summarie procedere, nisi expresse fuerit renunciatum ex-

ceptioni summarii iudicii. Hinc Ang. Alexand. in l. 1. ff. de ser. Phil. Franc. in cap. ex parteina. de appell. volunt quod exceptio feriarum omissa in uno termino, potest objici in alio, dummodo non fuerit expressè & simpliciter renunciatum feriis. Idem Panorm. in cap. quoniam contra falsum. cap. fin. de probat. in cap. presentium. cap. 4. de testibus. Barbatias in cap. 1. de libell. oblat. Felin. in cap. si quis contra. de foro competent.

4. Quibus non obstantibus contrarium puto & moveor magna æquitate & ratione. Æquitas est, quia patronus non debet innocentem colonum ludificare, qui semel solvit mercedem patrono, & bona fide, putans approbationem & consensum se habere patroni, illo sciente & patiente coluit & seminavit agros feudales pro anno sequenti. Quid enim esset iniquius quàm patronum nunc expellere dictum colonum, & solum ei restituere impensas seminis & laboris juxta §. 38. supra eodem? Nec debet repente mutare consilium in alterius captionem & detrimentum, cap. mutare de reg. jur. in 6. Et tanto magis si forte illo anno quo facta est prehensio fuerint exiles fructus qui exceduntur à mercede, ita quod colonus multum fuit in illo anno damnificatus, & tamen solvit mercedem sperans recompenfari ubertate sequentium annorum, esset enim iniquissimum nunc quum apparet magna ubertas & fertilitas, expellere colonum, etiam refusa cultura & seminis impensis duntaxat, hujusmodi autem iniquitates sive durities & acerbitates non debent perinitti patronis, ut sæpe diximus.

5. Ratio autem est bina & in jure fundata & plenius concludens. Prima, quoniam patronus prehensens est velut novus successor, qui si non expellat colonum, sed ab eo mercedem recipiat, censetur ipso facto ejus locationem approbare, & in quantum opus esset relocare sub eisdem modis, terminis & conditionibus, Argum. not. in l. legem. C. de loca. in cap. contigis de transact. in cap. fin. de preca. cap. fin. ne præla. vices suas. Secunda, quia si non esset hæc consuetudo hujus §. colonus non esset obligatus patrono, sicut nec patronus colono, ut in simili doctores in l. emptorem. C. loca. sed per hunc §. obligatur colonus patrono si patronus velit, ita quod non potest discedere eo invito à locatione, sed ei allicitus est illum observare & conventam mercedem solvere, & hanc electionem dat consuetudo patrono, vel expellendi colonum vel eum approbandi & cogendi cum ad solutionem mercedis: igitur si semel elegerit stare locationi & habere colo-

* Obligatio non debet claudicare.

num obligatum, ei vicissim obligatur ad patientiam, ne obligatio sui natura & substantia reciproca claudicat, quod esset absurdum & consequenter ex quo semel cum approbavit & obligari cepit, amplius pertinere non potest. *l. Pomponius. ff. de neg. l. scilicet. C. de actio. & oblig.* quod est verum durante eadem apertura & prehensione feudi, secus si manus levaretur vassallo, & mox superveniente nova apertura feudum iterum prehenderetur. Et sic concludo, quod non licet patrono in prejudicium coloni variare, nedum re non integra, ut postquam colonus eo sciente & patiente coluit & seminavit agrum pro anno sequenti: sed etiam ante ceptam culturam anni sequentis, & statim quod recepit pensionem à colono vel aliàs ipso facto eum approbavit in colonum, non potest amplius eum expellere, sed tenetur eam tolerare.

8. Quod est intelligendum secundum formam, metas & condiciones dictæ locationis: quia ea finita non tenetur eidem, sed libere potest alteri relocare, vel per manus suas & suis sumptibus frui, approbatio enim actus sive tacita sive expressa, intelligitur secundum ejus limites, condiciones & modos. *l. si ita scripsero. ff. de cond. & demonstrat. cap. examinata. de consir. mil. vel insti. Philipp. Decius in l. certum. ff. si cert. pet. & consil. 47. per tot. consil. 292. col. 1.*

Secundo quæro: Utrum iste §. sit de indubio sicut §. præcedens, an vero aliquid addat? Breviter dicendum, quod multum addit & de novo disponit, quia cessante posset colonus invito patrono discedere, nec teneretur ei solvere nisi forte vassallus vel ejus hæres cederet actiones suas patrono, per notata in *d. l. emptorem. & in l. qui fundum. ubi Paul. ff. locati.* sed per hunc textum qui non est simpliciter permissivus sed dispositivus, patronus habet recta via actionem contra colonum, eumque cogere potest ad culturam & solutionem secundum tenorem & naturam locationis. Et ultra potest cogere vassallum vel ejus hæredem ad tradendum sibi instrumentum locationis, ut in vim garantigæ faciat exequi colonum pro pensione debita, quoniam pro quo tempore ad eum spectant actiones & jura locationis, spectant etiam instrumenta tanquam accessoria, ut tamen si opus sit de illis restituendis caveat. *Argumento l. Titius 2. ff. de actio. empt. l. instrumenta. C. de fideicom. imò etiam absque his instrumentis potest cogere colonum ad solvendum in termino, vel etiam ad novum instrumentum obligationis conficiendum sub garantigia de solvendo, quamdiu prehensio durabit, alioquin libere poterit eum expellere, & feudo pleno jure feudali frui, quia cum non sit obligatus colono ex contractu expresso, sed solum ex tacita approbatione, ex eo quod semel eum toleravit & solutionem recepit: ista tacita obligatio intelligitur si & quatenus colonus l. g. conductionis erga patronum parere voluerit cum effectu, alioquin poterit expelli etiam in continenti, hoc est non expectato lapsu biennii, de quo in *l. quæro §. interlocutionem. ff. locati.* & nota quod colonus hoc casu expulsus tamen ante finem locationis, nullum habebit recursum ad damna & interesse contra vassallum à quo conduxit ejusve hæredem, quia sua culpa expellitur, secus si ab initio prehensionis expelleretur. *l. si mercus §. qui fundus §. culpa. ff. locati.**

* A d quem spectant actiones, spectant instrumenta.

8. Tertio quæro, in casu relevii, postquam patronus elegit fructus proximi anni pro relevio, & sic adhuc habet electionem capiendi omnes fructus, restitutus colono vel vassallo impensis laboris & seminis dumtaxat, vel si in feudo sit colonus conductorius, accipiendi pensionem ab illo debitam pro illo anno: sed pone eodem anno exiguos & semicorruptos colligi fructus, ita quod pro tunc pensio coloni multo plus valet quam omnes fructus absque deductione impensarum, utrum patronus possit eligere pensionem coloni? Dubium

facit quod consuetudo in hoc §. videtur dicere hoc ad commodum & utilitatem vassalli & ejus coloni, saltem cessante defectu fidelitatis & in casu relevii, tum quia patronus hoc casu capiendo pensionem coloni multo plus haberet & caperet quam ascendant fructus anni per eum electi. Tamen dicendum est patronum indistincte eligere posse pensionem coloni per hunc textum. Nedum in casu prehensionis ex defectu hominis, in quo non est dubium: sed etiam in casu simplicis relevii, quia merces sive pensio ex quo cum effectu debetur, est verus fructus & reditus hujus anni. Et quamvis patronus hoc casu percipiat, plusquam ascendant fructus reales feudi hujus anni, tamen non capit plusquam ascendant pro uno anno in genere, ubertate unius cum alterius sterilitate pensata: & sic nulla est iniquitas nec excessus, quamvis beneficio locationis patronus plus lucretur: imò non censetur hoc prætextu plus lucrari, quia si non fuisset securitas locationis, verisimile est patronum non fuisse electurum incertum fructuum, sed potius arbitramentum proborum.

9. Quarto quæro, numquid patronus tenetur remissionem mercedis facere colono in casu sterilitatis vel vis majoris, sicut tenebatur vassallus? *l. si mercus §. vis major. ff. locati l. licet. C. eo.* Respondeo, sic, in casu in quo vassallus sive locator teneretur. Super quo breviter est advertendum, quod in locatione ad annum vel biennium, si tam magna sterilitas unius anni emergat, quod verisimiliter non poterit pensari ubertate sequentis, vel si in ultimo anno veniat infignis calamitas, & constet præcedentes annos fuisse satis exiles, ita quod non præcedit nec sequitur, unde hujusmodi magna sterilitas (quæ videlicet est infra dimidiam solium redditus) pensetur: tunc practicari debet dispositio dictarum legum, & propter sterilitatem & fieri moderatio & remissio pensionis pro rata. Alioquin ut in conductionibus ad novem annos, quoniam sterilitas unius anni ubertate alterius compensari solet, non fit remissio nisi de gratia: sed solum datur dilatio seu moderatio terminus solvendi in sequentes uberes annos. *juxta l. si nno. in princip. ff. locati.* & de hoc tam de remittendo quam de agendo plene scripsi infra §. 195. gloss. 5. in verb. *missus de grains.*

* Sterilitas, vel vis majoris causa verè faciendæ sit remissio.

10. Quinto quæro, pone feudum prehensum in fine Septembris, pensio autem coloni excidebat Idus Novembris, utrum patronus possit eam exigere? Respondeo quod non, quantumcumque velit colonum approbare, quia illa pensio respicit fructus præteritos ante prehensionem collectos & in quibus patronus nihil juris habet: & quod hic dicitur patronum posse exigere pensionem coloni, sanè debet intelligi de ea quæ debetur ratione fructuum collectorum vel colligendorum durante manus injectione vel durante anno pro relevio electo, per *l. defuncta fructuaria. ff. de usufruct.* Cujus dispositio servatur & non distinctio. *cap. 1. §. his consequenter in tit. hic fini. lex. exinde consuetud. regni in mibus feud.* ubi etiam And. Ifern. dicit æquorem esse dispositionem *d. l. defuncta*, & ita quod etiam in feodalibus tempus collectionis fructuum attendi debeat, juxta dictam *leg. defuncta.* pulchre decidit Petr. de Anchar. in *consil. 193.* subtiliter & plene, & notat quod si patronus velit stare colono, tenetur nedum respectu quantitatis pensionis, sed etiam respectu dilationis solvendi, quia non potest acceptare locationem nisi cum omnibus suis modis, qualitatibus & conditionibus, quæ sunt pars contractus. *l. fundi partem. ff. de contrah. empt.* si autem nolit contentari pensione conductitia, debet ab initio expellere colonum, vel eidem sub aliis modis & conditionibus (prout facere potest) locare pro tempore suo.

§. * LIX.

* Olim
fait. po.

ITEM le seigneur feodal qui met en sa main par faute d'homme, droits & devoirs non faits le fief tenu & mouvant de luy baillé à rente par son vassal & sans demission de foy, auquel il y a des terres emblavées par aucun fermier ou laboureur, iceluy seigneur feodal peut si bon luy semble, prendre les gaignages d'icelles terres, en rendant & restituant au fermier & laboureur ses feurs, labours & semences, & n'est tenu ledit seigneur feodal de se contenter de prendre ladite rente, pourveu qu'elle ne soit infeodée.

ET si le vassal avoit baillé son fief à rente sans demission de foy & le seigneur le met en sa main par faute d'homme, droits & devoirs non faits, s'il y des terres emblavées, ledit seigneur peut, si bon luy semble, prendre les gaignages de ladite terre en rendant les feurs, labours & semences, & n'est tenu ledit seigneur se contenter de prendre la rente pourveu qu'elle ne soit infeodée.

SUMMARIA §. LIX.

1. In perpetua concessione ad redditum non retinetur fides nisi expresse.
2. Infeudatio redditus debet fieri à patrono immediato feudi suppositi. Et ipsi creditori cui debetur redditus.
3. Quid de redditu non infeudato, sed consentiente patrono imposito?
4. Dominus directus habet rem respectu dominii utilis sibi hypothecatam pro juribus suis.



Hic habes textum apertum, quod licet vassallo sine consensu patroni totum feudum suum etiam unica concessione alienare & concedere ad onus annui & perpetui redditus sibi solvendi à recipiente & ejus successoribus, vel causam habentibus, super eodem feudo retenta in perpetuum fide seu titulo & onere fidelitatis, & clientelæ erga patronum, ita ut concedens licet nullum jus dominii retinuerit in feudo seu rebus concessis, nihilominus semper remaneat verus vassallus patroni feudi, & ex ejus & non recipientis persona metiantur mutationes & jura feudi, à quibus tenetur exonerare & indemnem reddere recipientem redditus debitorem.

* Sine demissione fidei feudum annuum concedere, quid sit.

1. Patet in textu ibi, & sans demission de foy, quod est intelligendum, id est retenta expressim fide. Alioquin in perpetua concessione ad redditum non censetur fides retenta, sed censetur vera translatio, mutatio, & apertura feudi, ex qua jura feudalia debentur & præstari debent ab acquirente, & adhuc idem esset dicendum, etiam si hoc casu fides expresse retenta esset, nisi aliter per incidentem & positivam literam hujus §. innoveretur, ut dictum est supra §. 51. *quest. fin. & §. 51. quest. 5. num. 29. & quest. 11.* ad quæ loca remitto. Quod autem sequitur in textu de laboribus & semine coloni, expeditum est supra §. 56. Et quod in fin. textus dicitur de redditu non infeudato, discussum est supra §. 28. nolo in præcedentibus dicta repetere.

2. Sed adde in quantum est in fin. textus dicitur, dummodo dictus redditus non sit infeudatus, debet intelligi ab ipso scilicet patrono feudi, super quo debetur redditus, & non ab alio quocumque. Quia etiam si infeudatio redditus esset facta à superiori patrono, tempore quo feudum sibi ex defectu hominis apertum & prehensum tenebat in manu sua, non valeret, nec præjudicaret ipsi patrono immediato, per notata supra §. 51. *gloss. 8.* Ex quibus patet, quod illa finalis clausula hujus textus *pourveu qu'elle ne soit infeodée*, male & impertinenter (puto per in advertentiam) fuit adjecta huic. nec potest constare nec quadrare cum thémate & dicta principali hujus §. quia ut liquidatum extat per notata in d. §. 28. redditus super feudo debitus, non potest ullo modo infeudari ex parte debitoris redditus, nec ab illo recognosci vel recipi in feudum: sed solum ex parte creditoris cui debetur & competit jus redditus. Igitur in proposito si vassallus concedat feudum retenta fide cum certo annuo redditu, non potest ille redditus infeudari etiam ab eodem patrono ei-

dem vassallo, sed est impossibile & repugnans: quia iste est vassallus ratione ipsius corporalis feudi; & sic hoc respectu reputatur dominus utilis. Si autem reciperetur in finem ratione redditus super eodem feudo retenti, jam oppositum supponeretur, videlicet eum non esse dominum feudi corporalis, seu rei suppositæ, sed esse rem alienam, quia non potest eidem super re sua redditus deberi, sed confunderetur. *l. pen. §. 1. ff. de excep. rei judi. l. neque pignus. ff. de reg. jur. cum vulg.* Referenda est igitur illa clausula, non ad théma hujus §. sed ad théma 28. supra eodem. Ubi proprie quadrat hæc limitatio, nisi redditus sit infeudatus.

3. Item si taliter sit approbatus à patrono, non simpliciter, sed dispositorio consensu, videlicet ad hunc finem, ut non obstante prehensione feudali debeat redditus solvi & percipi super fructibus etiam cum jure prioritatis & prælationis ad jura patroni.

4. Ceterum patronus nisi jus suum remiserit, portior est & antiquior omni creditore, & jura, & debita feudalia, etiam recenter contingencia præferuntur omnibus aliis juribus quantumcumque favorabilibus & prærogatis. Quemadmodum enim dominus directus rei censuarie, vel emphyteuticæ, habet utile dominium, & jus censuarium vel emphyteuticæ hypothecatam pro solutione census vel canonis, atque ab ipsa primæva concessione in censum vel emphyteusim, ut inf. à §. 70. Ita etiam dici potest de patrono, vel habeat feudum seu jus & dominium utile vassalli hypothecatam, seu affectum ab ipsa originali infeudatione pro præstatione fidelitatis, & solutione releviorum, & similium jurium. Nec repugnat eamdem rem ipsi domino directo esse hypothecatam, quia hoc est respectu utilis dominii, idque in usu quotidiano versatur ut ipsi patrono tanquam alii cuilibet privato possit feudum esse efficaciter hypothecatam, pro mutuo, vel alio debito, sive momentaneo, sive successivo, ut pro constitutione & assignatione certi annui redditus, quem potest patronus emere & acquirere super vassallo & ejus feudo tanquam privatus, & sicut quilibet extraneus. Ex hoc casu si contingat feudum ex defectu hominis speriri, & prehendi, faciet patronus fructus suos jure feudali. Et nihilominus tanquam tertius creditor poterit prosequi vassallum pro solutione dicti redditus, nec tenetur ullomodo compensare pensiones redditus cum fructibus feudi quos lucratur & qui ad eum spectant libere ex alia causa & alio separato jure. Imo non obitante pendente & perseverante prehensione feudali posset facere prehendi sive saisiri & subasta-

* Dominus directus jus hypothecæ habet.

ri dominium utile quod vocant proprietatem feudi, ut ad onus jurium feudaliū & dictus reditus vendatur

& adjudicetur plus offerenti. Sed de his factis, ne nimis efferat extra metas hujus §.

* Olim
42.

§. * LX.

ITEM, quand entre plusieurs seigneurs est question d'aucun fief, que chacun d'iceux seigneurs dit estre mouvant de luy, le vassal en doit estre receu par main souveraine, & en jouyr pendant le procez, en consignat par luy en justice les droits & devoirs par luy deus à cause d'iceluy fief.

Hic articulus nova consuetudine ita auctus est.

QUAND entre plusieurs seigneurs est question d'aucun fief, que chacun d'iceux seigneurs dit estre mouvant de luy, le vassal en doit estre receu par main souveraine & jouyr pendant le procez, en consignat par luy en justice les droits & devoirs par luy deus à cause d'iceluy fief. Et apres le procez terminé est tenu le vassal faire & porter la foy à ce luy qui aura obtenu, quarante iours apres la signification à lui faite de la sentence ou arrest.

SUMMARIA §. LX

1. Regulare est patronum pendente lite possidere.
2. Aliud investitura ordinaria, aliud provisionalis 29. 33.
3. Differentia inter judicem supremum & ordinarium.
4. Non presumitur voluntas limitata, sed ut valeat ut potest.
5. Investitura ordinaria & extraordinaria. 33.
6. Lite pendente potest patronus prebendere & actus dominicales exercere, nisi per judicem vetitum sit.
7. Plena & absoluta levatio manus non solet fieri per manum supremam.
8. Provisionalis levatio manus lite finita resolvitur, sed non absoluta levatio. 9. 10.
11. Vetus mos receptionis per manum supremam.
12. Si litigantes de patronatu consentiant vassallum nomine communi recipi etiam per inferiorem, non potest vassallus recurrere ad Regem vel judicem regium.
13. Receptio per manum supremam non solum fit in casu hujus paragraph. sed etiam contra dominum indubitatum qui recusat.
14. Dominus directus non tenetur litigare nisi manu sua redintegrata.
15. Si vassallus patitur commissarios frui, non tenetur aliter consignare sive unus, sive plures pratenso patroni litigent.
16. Verba judicis reducuntur ad intellectum juris.
17. Etiam nemine prebendente, sed controversia imminente locus est provisioni hujus paragraph.
18. Receptio in fidem per manum supremam potest fieri à quocumque seculari judice ordinario, etiam nō regio, etiam sine literis regis.
19. Judex ecclesiasticus non potest cognoscere de feudo, etiam inter clericos.
20. Etiam si agatur de feloniam clerici vassalli.
21. Ecclesia non potest tenere jurisdictionem temporalem, nisi tanquam persona laica.
22. Judices temporales ecclesie ligantur constitutionibus regis, etc.
23. Ecclesia non cognoscit de feudo etiam decimali ad eam reverso.
24. Non potest secularis evocare contententes de patronatu coram conservatore suo regio ad finem de quo in hoc paragraph.
25. Privilegia fori scholarium similia, &c.
26. Actor coram ordinario citans reum quem nō sperat litigaturū, non censetur renunciare privilegio fori sui. 27.
28. Quid si contententes de feodalitate non habeant communem vel ullum dominum feudi? 34.
30. Quid de superiori domino qui utrisque manum injecit?
31. Non nocet incertitudo cujus utrumque extremum concludit.
32. Superior debet iura dominicalia exercere.
35. Quando alter contententium est in possessione pacifica, coget vassallum fidem & iura solvere, &c. 36.

37. Differentia

37. Differentia inter contendentes de eodem vel diversis locis dominantibus. 38.
39. Homagium non refertur ad personam, sed ad locum dominantem.
40. Cur debet hic esse consignatio realis?
41. 42. Q. 1. Tantum operatur factum à iudice, quantum factum à partibus.
43. Receptio in fidem à iudice per manum supremam, idem operatur ac receptio ipsius veri patroni, ut lite finita non sit locus prehensionis feudali. 44.
45. Fallit quantum ad oblationem catalogi.
46. Q. 2. Si sit contentio an patronus tanquam Dux, an tanquam Comes debeat recognosci, non est locus huic paragraph.
47. Si alter contendendum offerat alterum convincere infra breve tempus, differtur provisio huius §.
48. Non auditur vassallus in causis oppositionis in manu domini repleta.
49. Q. 3. An provisio huius §. peti possit post litem contestatam.
50. Non competit hæc provisio neganti se vassallum.
51. Cessant provisiones, quando principa-
- le brevi decidi potest.
52. An post provisionem feudi oblatam juxta formam §. 31. supra eodem, possit esse locus prehensionis huius paragraph.
53. Domini vel crassa ignorantia faciunt penam commissi.
54. Q. 4. In causa huius paragraph. & paragraph. 45. supra eodem, non restituantur fructus à die prehensionis feudi, sed dumtaxat à die provisionis vel levationis manus.
55. Fructus maturi pro collectis habentur respectu ejus, cui pro illo anno debentur. 56. 57.
58. Quest. 5.
59. Quest. 6. Fructus percepti ante manus levationem, ad quem pertineant? 60. 61. 62. 63. 64.
65. Quest. 7. Quid si unus prehendat tanquam rem censualem: alter tanquam feudalem? 66.
67. Quest. 8.
68. Quest. 9. 69.
70. Quest. 10. Pendente lite patronorum curris eis tempus quadraginta dierum ad retrahendum. 71.
72. Quest. 11. 73. 74. 75.
76. Quest. 12. 77.



Hic §. nullam de se habet difficultatem, quia etiam cessante dispositione huius §. idem esset dicendum de jure communi per notata Bartol. Joann. de Pla. Luc. de Pen. in *l. i. in fin. C. de agric. & cens. lib. 11.* Bald. Fioria. de S. Petro, in *l. Lucius & Tusa ff. familia hercis. Nicol. Boheri. decis. Berdegali. 105.* Ad hoc bonus textus in *l. cujuscunque §. si fundus, ibi. si de fundi proprietate inter duos questio sit, usufructuarius nihilominus in possessione esse debet. ff. de usufruct.* Etiam si neutri per se caveat, sed & caveatur alius, non esset dubitatio, sed vassallus non minus juris habet quam fructuarius etiam inspecto initio feudorum Insulbriz, & plus juris postquam feuda cœperunt esse perpetua, & adhuc plus juris in Gallia, ubi etiam ad extraneos transmittere aut vendere licet. Et hinc est quod merito in Gallia vassalli vocantur proprietarii quasi jura feudalia sint potius servitutes in rebus alienis, de quo supra §. 1. gloss. 5. in princip. Lis ergo patronorum vel prætendentium patronatum, non debet nocere vassallo de cujus utili dominio & jure non litigatur nec dubitatur: sed potius ipsismet contententibus nocere debet, quum uterque si jura feudalia consequi velit, teneatur vassallum adversus quemcumque eadem jura prætendentem defendere, per notata supra §. 10. quest. 9. & penetrando materiam huius §. quam breviter & resolutius fieri poterit.

1. Præsupponenda est regula, & communis in hoc regno observantia, quod patronus non tenetur litigare nisi manu plena. Et quod necesse est vassallum *advouer* su

desadvouer, id est agnoscere vel inficiari patronum & clientelam, ad hoc ut vel simplicem feudi & possessionis provisionem habeat pendente lite. Quæ regula vera est & intelligenda tunc demum quando patronus jure & potestate feudali per viam manus injectionis procedit: secus si aliâ via actionis, ut dixi supra §. 45. in princip. & §. 1. gloss. fin. in princip. Nunc habes hic unam insignem fallentiam ad dictam regulam: videlicet quando ex defectu hominis feudo prehensio ab aliquo, accedit alius ad defensionem vassalli contentens sese & non prehensorem esse patronum, quamquam non est proprie fallentia, sed potius declaratio ad dictam regulam, utpote cujus termini præcise & adæquate non conveniunt nec verificantur in hoc casu quoniam vassallus potest, si velit, se non opponere prehensionis feudi sui ab alio factæ, sed patronum laudare, qui vel solus & principaliter litem suscipiat adversus prehensorem. Quod si jam vassallus se opposuerit, potest patrono laudato litem suscipiente, & ante litem contestatam, offerre se præstaturum fidelitatem futuro victori, & jura petita consignare: & hoc faciendo non perseverare in aliqua oppositione, sed petere & obtinere manum levatam, & penitus eximi & discedere à lite inter solos contententes de patronatu remanente: Idque coram ordinario. Alberic. Bru. inter *consil. feud. consil. 45. col. 3.* Et sic patet quod hoc casu dicta regula non est ad propositum, quia illa loquitur in patrono litigante contra verum & asseritum seu prætentum vassallum: hic nulla est lis cum vassallo, sed inter contententes de patronatu dumtaxat.

*Praxis:

2. Hic ad plenior^e * praxis & omnium fere consuetudinum noticiam refert inter tria quæ sunt distinguenda & sigillatim explicanda, videlicet primo, inter investituram & receptionem in fidem, & 2. inter plenam & simplicem levationem manus sine homagio & investitura, & 3. inter simplicem & provisionem, seu levationem manus provisionalem. Primum fieri potest per utrumque litigantem, vel communem eorum procuratorem, vel de eorum consensu per judicem, sine præjudicio juris inter se, controversi nomine contententium seu illius qui jus habet. Et ista etiam si in casu hujus §. fiat per judicem, non est receptio in fidem per manum supremam de qua hic. Sed est receptio ordinaria, quemadmodum investitura facta per dominum vel alium ejus consensu aut potestatem ejus nomine habentem, ut tutorem vel curatorem, investitura est ordinaria.

3. Idem si consentiant fieri per judicem & per manum supremam, sive in qualitate manus supremæ: sed iudex non est dominus utriusque contententis feudalis, nec officialis generalis superioris domini, à quo feudum controversum mediate movetur & feudum contententium immediate: quia tunc cum talis iudex non habeat illam supremam manum nec mandatum ab illa, nec à rege supremo omnium non potest investire per manum supremam. Et nihilominus valet actus prout valere potest, scilicet jure ordinario propter dictum consensum, tanquam investitura data à vero domino immediato, qui declarabitur

4. Rejuncta impertinenti qualitate manus supremæ, ad quam non est præsumendum partes se restrinxisse. *l. 3. de nullis. test. sed processisse eo modo, quo melius & tutius fieri potest. Panorm. & Feli. in cap. cum super abbacia extra de offic. deleg. & in * dubio nunquam præsumitur voluntas limitata, ut dixi in l. 1. §. si quis ita. num. 35. num. 55. cum seq. de verbor. obligat. in lectura Tubingensi & Dolana.* Idem si iudex inter invitos ita interlocutus sit & fecerit si tamen non sit dominus feudalis nec officialis domini contententium, nec sit appellatum, vel appellatio deserta aut finita. Censetur enim qui non appellat comprobare, *l. 1. C. si sepius in integr. restit. posthum. ibi appellare enim debuisset. si vobis sententia displicebat, & factum iudicis factum partis. infra eodem num. 31.*

*Limitata voluntas non præsumitur.

*Investitura ordinaria.

*Investitura extra ordinaria.

5. Investitura * autem ordinaria est quæ fit per ipsummet dominum proprium & immediatum, sive de legitimo mandato aut nomine illius, sive sit unus, sive plures & contententes, sed in hoc concordet *ut supra §. 2. 35. & 38.* Extraordinaria * est quæ fit per immediatum vel supremum dominum in speciali casu hujus §. & hæc omnino priori æquipollet, ut plenè *infra eodem num. 13. cum seq.* Idem in ea quæ fit recusante immediato & unico & indubitato domino, *ut infra num. 13.* sed quid de illa quæ fit per dominum mediatum tenentem feudum immediate dominans ad manum suam ex defectu homagii, *ut supra §. 54. & 55.* Responsio ordinaria est, quia sive fiat per Regem vel inferiorem, tamen fit in qualitate non mediati, sed immediati domini tanquam feudum immediatum ad manum suam apertum tenentis. Et cum habeat potestatem à lege feudali vel consuetudine, non est minus, imò magis immediatus quam tutor vel procurator legitimus immediati domini mandatum ab homine habentis.

6. Secundum (de quo *suprà eodem num. 2.*) fieri potest per illum quiprehendit etiam sine consensu rivalis, & de jure & de facto valebit, non etiam impediet quin alter suo periculo per viam novæ sue prehensionis manum injiciat etiam contestata lite, nisi specialiter (puta per interlocutoriam communi consensu datam vel a qua non sit appellatum per litigantem contra quem lata est & scientem) hoc prohibitum sit, aliàs lis etiam inter eosdem non impedit hujusmodi actus dominicales, ut dixi *infra §. 74. gloss. 1.* Potest

etiam fieri per sententiam iudicis, & ejus executionem etiam interlocutoriam invito prehensore latam, ut quando vassallus planè docuit se prius investitum, vel de alia causa propter quam plenam & absolutam levationem manus habere debet. Sed ista levatio manus non est investitura, nec ejus effectum sola habet, ut dicam *infra §. 133.*

7. Et nunquam fit * per manum supremam, nec opus est cum hæc plena levatio causa cognita possit fieri per judicem, prout causa cognita potest declarare prehensionem nullam vel annullandam & eam revocare officio suæ jurisdictionis sine literis & mandato superioris domini feudalis vel Regis supremorum supremi. Sed bene fit quandoque per manum supremam in consequentiam primi, quando illud primum per manum supremam fit, ut dictum est.

* N. per manum supremam, nec ea opus est.

8. Tertium fit per eosdem per quos & secundum præcedens ex variis causis, & defuncta lite ad commodum prehensoris ipso jure resolvitur quando facta est in iudicio. Idem si data est extra iudicium etiam sine ulla lite, ut quando de gratia vel mediante aliquo tractatu datur usque ad tempus, quia finito tempore vel hæc ad commodum domini, finita vetus prehensio (quæ interim tantum suspensa fuit) vires suas ipso jure refumit. Hæc provisionalis levatio manus fieri potest in casu hujus §. sive ab altero tantum, sive ab utroque litigante prehensio facta sit. Et siquidem provisione contentus sit vassallus, satis est.

9. Sin minus, potest utroque vocato petere plenam & absolutam levationem manus, sed ad hoc debet prius oblationes & consignationes facere quæ ad investituram requiruntur: nec opus est literis, nec auctoritate vel mandato manus supremæ si vassallus plena levatione manus contentus sit. Jam ergo multum refert inter plenam & inter provisionalem levationem. Quia prima, sive in jus, sive extra jus data sit, etiam prætextu induciarum ad certum tempus datarum manet: nec resolvitur tempore lapsio, sed nova deintegro prehensione opus est, nisi sub expressa clausula resolutiva data fuerit, *ut supra §. 1. gloss. 7. num. 9.* Secunda vero resoluta aut finita, tacitè ipso jure locum veteri prehensioni ex antiqua causa retentis fructibus collectis, & durante provisione separatis dumtaxat, vel donec resolutio, si non sit lapsu temporis compacti, sed per sententiam, vel aliàs, debite notificata sit vassallo.

10. Quod si vassallus nec plena quidem levatione manus contentus sit, sed oblati & consignati iuribus investiri & in fidem recipi velit, siquidem litigantes consentiant, vel iudex illis etiam invitis faciat, ut *suprà eodem num. 2.* satis est. Quando si partes dissentiant, nec iudex faciat prout facere & dare non debet illam investituram, nisi consensu expresso vel tacito litigantium, & sic (saltem tacitè) vice eorum acquiescentium ut dixi, nisi sit dominus supremus, vel officialis domini supremi feudi. Aliàs si sine consensu litigantium de patronatu attentaret, juste posset appellari, quia faceret id quod non est jurisdictionis nec ordinariæ, nec extraordinariæ: sed domanialis administrationis quæ non spectat ad officium, sed ad dominium. Sed si dominus supremus, hoc est, immediatus utriusque litigantis, sit in loco & sine sumptu ab utraque parte potest adiri, potest vassallus utrumque vocare coram eo, ut ab illo per manum supremam ad commodum futuri victoris recipiatur in fidem & plenam investituram habeat.

11. Quod si supremus ille non habet jurisdictionem nec jus imperandi, potest vassallus petere à iudice causa cognita debita prius apud eum facta, diem assignari litigantibus coram eorum feudali domino, visu ris vassallum recipi per manum supremam: & quod illis præsentibus vel absentibus recipitur, & iste erat olim mos antiquus totius Franciæ, nec omisso Barone, Comite vel Duce recurrebatur ad Regem, nisi mediis impeditis,

* Stylus fori, quis eligendus.

impeditis, & adhuc hodie praticari potest, & de honestate debet, si litigantes sumptu aut distractione negotiorum non graventur. Debet enim eligi * Stylus medius & via minus sumptuosior & gravis, sed commodior omnibus litigantibus. l. 2. ff. ubi Paul. si quis cautionibus l. si cum doctore §. eo autem tempore. verfic. ideo officium judicis. soluto matrimonio.

12. Cum itaque isthæc opportunitas rarissime sese offerret, utilitatis gratia invaluit usus & generalis Stylus non per vim consuetudinis obligatus, sed commodior facultatis, ut in simili supra §. 1. gloss. 4. num. 2. ut ad regiam majestatem ultimum & supremum omnium dominum in sua cancellaria recurratur pro literis Regiis in forma jam pridem vulgari receptionis per manum supremam obtinendis ad judicem causæ: si tamen sic judex regius etiam infimi ordinis. Quod si non sit judex regius, non possunt, id est, non solent, quia rex possit illi dirigere, nec etiam servienti Regio, ut jubet judici subalterno non Regio literas regias exequi, quia talis judex non potest ex itylo ordinario esse executor literarum regiarum. Tunc ergo debent & solent dirigi proximo judici regio, nec de feudalitate litigantes conqueri poterunt se in dependentibus ab eadem causa trahi ad aliud diversum tribunal. Sunt enim in culpa & illis debet imputari quod requisiti de investitura communi consensu vel per manum vicariam vel sequestrem danda, consentire noluerunt. Alioquin si consensissent, & nihilominus vassallus literis regii, vel etiam inferioris obtentis, vocasset eos ad aliud tribunal vel longiorem locum, deberent comparere vel mittere procuratores expensis vassalli voluntarie impetrantis, qui prætextu vulgari styli ab illis expensis non excusaretur, neglecta brevior vel æquæ utili via antiquiore, quia novus iste stylus non successit nisi in defectum veteris opportunitatis. Porro vassallus non plus habet nec utilitatis nec securitatis per investituram manus supremæ etiam regiam, quam per ordinariam etiam vicariam vel sequestrem, ut infra §. 173.

13. Receptio vero per manum supremam non solum fit in casu hujus §. sed etiam quando est unus solus & indubitatus dominus feudatarius, qui tamen recusat vassallum investire, cujus interest non solum pacifice frui, ut infra §. sequent. non solum feudo prehenso plenam levationem manus habere à judice, prout obtinere potest à quocumque ordinario, & præceptum fieri domino intra certos dies sub poena damnorum & interesse, vel sub certa multa vassallum investiendi, qui si malit actuale investituram habere, potest eum in jus vocare coram superiore immediato domino feudatario, si jurisdictionem in eum habeat. Sed quia sæpius contingit dominos feudales non habere jurisdictionem contentiosam, vel non habere in istos, vel remotiores esse, brevius & expeditius est ad judicem præsidiale loci literas regias a cancellaria impetrare, ut juribus factis vel consignatis ad recusationem vel dilationem domini investiat & in fidem recipiatur ab eodem judice per manum supremam: & notandum quod hoc casu cum sit dominus certus, non debent jura consignari si ille velit, etiam sub protestatione sine præjudicio juris præsentis ea recipere. Tunc enim ei solvi vel consignari debent etiam sine ulla satisfactione, per notata supra §. 33. 9. 12. alias debent in jus consignari. Unde domino licebit quandocumque consignata etiam sine satisfactione recipere exonerando actuarium vel sequestrem judicalem, vocato tamen vassallo, & hæc est differentia inter priorem & hunc casum.

14. Notandum tamen quod hoc secundo casu, si vassallus violaverit manum domini rapiendo fructus, post prehesionem exclusis commissariis domini, & postea impetrat literas in forma receptionis per manum supremam, non tenebitur dominus ille indubitatus procedere in causa super homologatione harum literarum nisi prius manu sua redintegrata de dictis omnibus fructibus

cum multa solita infractionis manus, ex regula communi quod spoliatus sit ante omnia restituendus l. si de vi. de judici. l. ordinarii. C. de rei vend. cap. ult. extra de ordi. cognitio. cap. in locis. de restit. spolia. & præsertim dominus directus cui major reverentia debetur. Et ita supremi hujus senatus auctore decisum fuit die 17. Julii anno sesquimillesimo decimosexto inter Ducem Longueville dominum de Bray sur Seine vel Breaci ad Sequanam appellantem: & Archiepiscopum Senonensem dominum feudalem dicti Breaci intimatum.

15. Sed quæro in casu hujus §. vassallo petente recipi per manum sequestrem vel supremam, an debeat etiam * fructus à tempore prehesionis si qua facta sit collectos consignare? Respondeo: Aut unus solus prehendit, & alter corralis nequit de hoc conqueri, utpotè nullum jus habiturus in dictis fructibus etiam si vincat, si ergo ille qui prehendit non exigit, satis est. Quod si exigit: tunc si adposuit commissarios qui perceperunt, satis est vassallum non repetere à commissariis, qui sunt digiti vel marsupium manus dominicæ. Si vero vassallus collegit, tenebitur non in manum prehensores propter dubium litis & incertum dominum; sed in jure estimationem fructuum consignare, aut de illis idoneè satisfacere. Quam satisfactionem judex admittere debet tanquam viam utrique parti melius consulentem, nisi sint conjecturæ malitæ vassalli, & de suscitato per eum corrali. Et maxime si per vim manum dominicam spoliaverit: quo casu, etiam multam infractionis consignare debet, nisi ad satisfandam admittatur.

16. * Sed quid si judex per imperitiam, vel actuarii errorem, * simplicem provisionem loco manus levatæ dederit, vel contra? Respondeo, constituto de eo quod fieri debet ex eisdem actis si verba sententiæ hunc sensum pati possint l. tamen in fin. ff. de heredibus instit. nihil præjudicatur nec mutatur in jure legis nec in jure patris, cum mens congruat. l. ab omnibus in princ. de lega. 1. quæ lex etiam in judicialibus procedit quia * verba judicis (etiam improprando si opus) reducuntur ad intellectum juris & materiæ subjectæ, & talis ejus scilicet judicis mens præsumitur qualis esse debet: ut tradit Bald. in l. 1. & ibi Paul. C. de nego. gest. Bald. in l. 3. col. 1. C. si pendens. appella. mors interven. Henri. Boich. in cap. ex literis de const. hinc est quod lex vocat judicem virum bonum l. vir bonus, ff. judicet. solvi.

17. Et nota pro praxi quod dispositio hujus §. nedum habet locum feudo prehenso ab altero & fortè ab utroque contententium: sed etiam ante ullam prehesionem, imò etiam ante litem judicialiter motam, potest vassallus prævenire quos scit controversiam facturos de patronatu, eos in jus vocare, petere in fidem, admitti per manum supremam, quod fieri debet consignatis per vassallum juribus si qua tunc debeantur ratione feudi. Et sic securus erit à prehesionem donec controversia illa sive judicialis, sive extrajudicialis, sine per concordiam, sive per sententiam finita fuerit: nec poterunt evocati objicere vassallo quod præmatuè agat, utpotè ante manus injectionem & litem, quia ex quo discordant, & uterque eorum patronatum præterit privativè ad alterum, & quotidie imminet periculum prehesionis, & nescit vassallus utri tuto fidem & jura præstet vel offerat, non præmatuè sed tempestivè ad judicium provocat, imò à die citationis libellatæ tutus erit contra eos ab omni prehesionem, sicut à die oblationum rectè factarum juxta notata infra §. 63.

18. Et potest hujusmodi receptio in fidem per manum supremam fieri à quocumque judice ordinario vel delegato, Regio tamen, sed non à non Regio, ut supra eo. num. 12. nisi esset judex vel officialis superioris domini feudalis etiam ecclesiastici, ut infra num. 21. ad literas vel mandatum illius.

19. Sed nullo modo à judice vel ecclesiastico, quia etiam de jure canonico, quandocumque etiam inter cle-

* De fructuum consignatione pendente sequestro.

* De simplici provisione loco manus levatæ.

* Verba judicis reducuntur ad intellectum juris.

* Ad quem spectat cognitio causarum feudaliæ.

ricos est questio de feu lo sive in petitorio sive in possessorio, aut dependentibus ab investitura & lege feudali (etiam si esset feudum decimale) cognitio & jurisdictionis non spectat ad eorum judicem ecclesiasticum, sed ad dominum feudalem, etiam si merus laicus sit. *cap. ceterum.* & ibi Panorm. *de jud. cap. extranmissa. cap. verum. de foro compet.* ita quod secundum Innocent. in *d. cap. verum. in princ.* dominus utilis laicus, & rusticus habet jurisdictionem ordinariam ratione feudi in clericos vassallos, contra quos potest sententiam suam exequi, eosque resistentes sine metu excommunicationis expectare. Et consequenter potest ex lege investituræ vel consuetudine loci feudo aperto manum injicere, illisque expulsi sui usque ad satisfactionem jurium feudaliū. Et de materia cognitionis causarum feudaliū (quia nolo ulterius quam ad presens institutum spectet immorari) vide latè si vacat per feudistas in *c. unico. de controvers. feud. apud paves. ser. in cap. unico. An apud jud. vel curi. do. quest. feud. deb. serm. in usibus feud.* per Jacob. de sancto Georg. in *invest. in ver. & dic. vassal. pro dis. rebus feud.* Franc. num. 7. & *ult. part. feud.* Apud nos enim & in toto hoc regno illud est expeditum & notorium: quod nulla cognitio aut quævis jurisdictionis materiz feudalis spectat ad quemvis judicem ecclesiasticum, sed ad secularem dumtaxat.

20. Ita quod ecclesiasticus est omnino incompetentis, etiam inter clericos, etiam si agatur de commisso feudi propter crimen & ingratitude seu feloniam clerici vel ecclesie aut privati vassalli, quamvis Steph. Austru. vir doctissimus & alioquin excelsi & integri iudicii in hoc puncto de commisso ratione criminis in *rep. cap. cleri. 1. quest. 2. num. 3. & 4. de offic. ordin. contrarium sentiat, & malè, quia non agitur de crimine, in quantum est delictum commune, & ad poenam juris communis infligendam: sed in quantum est noxa & contraventio fidelitatis & legis feudalis, ad finem commissi feudi secundum legem feudi: imò etiam ut diximus supra in *proem. gloss. 5.* nulla cognitio vel jurisdictionis temporalium maxime cum de jure reali vel dependente à realitate etiam rei ad ecclesiam pertinentis spectat ad iudices ecclesiasticos: sed ad seculares dumtaxat, etiam si agatur de re alaudiali, & in totum in ecclesiam translata & plenissime amortizata, quia semper remanet pones regim & iudices suos omnis jurisdictionis temporalis & regia, quæ non potest abdicari à Rege. Et similiter expeditum est (ut tetigi supra §. 2. gloss. 3.) quod feudaliū causarum cognitio non spectat ad patronum in quantum talis, sed solum ad iudicem ordinarium secularem.*

21. Non autem excludo *ecclesiam si habeat temporalem jurisdictionem in loco, imò eam comprehendendo, quia habet & tenet illam jurisdictionem tanquam persona laica, & non tanquam persona ecclesiastica: & per laicos non per clericos debet eam exercere, etiam in mære civilibus, & ab ea ad regem vel iudices regios aut seculares appellatur, quia ecclesia non potest jurisdictionem temporalem tenere in hoc regno nisi in hac qualitate, & sub onere feudi & appellationis, quod resortum vocant, quom non possit expropriari & in totum transferri in ecclesiam vel alium: & illa jurisdictionis quantumcumque aliàs ecclesia amortizata, non est ecclesiastica, imò verè & in sui substantia temporalis & laicalis remanet, nec naturam suam immutat, ut etiam tradunt Innoc. Panorm. & alii in *cap. solita. de majori & obed. cap. verum. de foro compet.* Panorm. in *cap. licet ex suscepto. col. pen. eod.* Panorm. & Præpos. in *juribus de appellat.* Pan. in *cap. dilectus. 3. de preb.* Petrus de Anch. Do. de Sanctogemi. Philip. Franc. in *cap. Romana §. debes de appella. us 6.* Franc. Curt. Junior in *tract. feud. part. 1. qu. 2. princ. num. 4.*

22. Ex quibus infero quod ecclesia habens temporalem jurisdictionem verè & propriè venit appellatione domini temporalis: & judicæ ab ea constitutus, appella-

tione judicis secularis: & includuntur & ligantur edictis & constitutionibus regis, similiter & senatusconsultis vel arretis: & comprehenduntur in inferiorum mandatis, rogationibus (quas literas requisitorias vocant) vel delegationibus loquentibus de justitiariis vel officialibus secularibus in genere. Ex prædictis patet quod omnis causa feudalis est temporalis, & ad iudicem secularem spectat privatè ad ecclesiasticum.

23. Quod ultra prædicta ampliatur, etiam si agatur de feudo decimarum, sive in petitorio, sive in possessorio, etiam si illud feudum decimatum de venerit seu reversam fuerit ad ecclesiam, quomdiu tamen remanet feudum, & antequam sit suppressum, de quo dicemus infra §. 68. Et quod dictum est de iudice ordinario, idem debet intelligi de quocumque iudice seculari competentis, sive per delegationem, sive ex privilegio, sive ex prorogatione partium. Nec est in hoc differentia inter causas feudales & alias causas temporalis jurisdictionis, excepto quod per edictum *Regis novissimè anno 1337. publicatum in §. 4. omnes causæ feudales sive proprietatem rei feudatariæ, sive fidelitatem concernentes reservantur præsidibus provinciarum, etiam in prima instantia: exclusis pedaneis sive inferioribus quos præpositos vocant, quod est intelligendum quando ratione rei vel personarum causa subest vel agitanda est coram iudice regio: secus si aliàs spectet ad cognitionem domini temporalis loci & officialium suorum quibus per illud edictum (utpotè regios dumtaxat iudices in distributione causarum ad eos spectantium concernens) nullum sit præjudicium. In quam rem rogatus præsertim Blesensium formulam descripsi edicti declaratorii quod impetratum fuit & publicatum in senatu.

24. Sed juxta hæc quæritur, Quid si *scholaris prehensionem præventurus, faciat evocare contendentes de patronatu vel superioritate feudali extra forum rei & domicilii coram conservatore suo regio, ubi petit in fidem per manum supremam admitti offerendo consignationem jurium? Breviter dico quod patroni jure allegare possunt se malè evocatos vel citatos & impensas petere, eo quod nullam de eo controversiam fecerunt actori vassallo, nec impediunt quin faciat se recipi per ordinarium loci ubi hoc postulare debet si bonum sibi videatur. Et hoc casu partes præfati conservatoris erunt in licentiando evocatos, cum impensis temerariæ evocationis, in quas actorem condemnabit, juxta *Lenob quem. in princ. ff. de judi.* Facit quod notat Specul. in *rit. de vita. §. viso vers. quod si aliqua*, quem refert & sequitur Paul. in *l. 1. ff. de ser. poterit etiam partes remittere ad ordinarium ad certam diem pro hujusmodi consignatione & receptione faciendâ: prout fieri debet in partibus & locis consuetis. Ex quo enim patroni non faciunt controversiam de hoc ipsi vassallo, non debent extra locum suum evocari & hoc quando evocati declarant se nolle impedire, aliàs cogentur procedere. Idem dico si qui togati nostri ordinis contendentes de patronatu feudi sui fecerint evocari coram præfectis libellorum supplicum palatii regii ad eundem finem. Cùm enim ad invicem tantum litigare, & jura sua liquidare velit, & non contra vassallum quem agnoscunt, nec eum interim molestant lite, sed parati sunt eum communitè vel per manum sequentem in fidem admittere, & quod justum est consentire & facere in loco quo non debent inde evocari. Igitur impensas temerariæ evocationis habere debent, intellige, ut nuper dixi, quando evocati ita seriò declarant: de quo actor publicum & judicalem actum seu instrumentum pro securitate sua per eandem sententiam habebit. Quod si evocati hæc detrectent vel impediunt, cogentur procedere cùm volent contra evocantem litigare. Idem in cæteris similibus.*

25. Et ratio est, quia hujusmodi privilegia fori non sunt concessa ad supervacuum aliorum vexationem, nec ad eximendum aliquem ab eo ad quod tene-

* Ecclesia habet jurisdictionem temporalem tanquam persona laica.

* Edictum regium.

* Privilegia fori.

ter, puta ad eximendum vassallum ab aduando patrono pro investitura obtinenda, vel ne tentatur vassillus saltem locum dominantem adire, & ibi oblationes suas secundum naturam fondi & consuetudinem loci facere. Possalatio autem petitoris in fidem admitti per manum supremam, implicat veram & realem iustitiam & iurium feudalsium oblationem, ad quod decet vassillum adire per suam patroni vel locum dominantem *ut infra* §. 51. Ista nova consideratio mea valde utilis est in praxi: & laudissime patet, verbi gratia, *ut infra* §. 71. dominus directus censuali citati fecit emptorem vel novum acquirentem fondi ad declarandum si que pradia sequitur in suo censu, titulos vel instrumenta exhibenda & solvendum laudimia: si ceus illatim consensit & pareo, non condemnabitur in expensis. Si infra octiduum consuetudinis conventus fuerit vel dominum priusquam citaretur congruè adierit, & sic non sit in mora, sed de hoc actor habebit actum iudicialis sine impensis, nec in expensis condemnabitur, quia iustam causam habet, hoc est verum si coram ordinario hoc fecerit. Secus si ad remotionem & privilegiam iudicem suum evocaretur, quia potius calumia temere non fecit. Secundo vero casu, etiam si temerè non fecit hoc petere in iudicio ad securitatem suam, tamen temerè fecit evocando ad iudicem suum privilegiam, cum sine lite hoc posset & deberet obtinere coram ordinario: & sic hoc secundo casu condemnabitur actor in expensis scilicet temerarie evocationis ad locum remotum. Secus si reus nondilataretur nec plus gravaretur coram dicto confessorio vel privilegato iudice (supra in eadem civitate sedente) quam coram ordinario. Aliud exemplum in feudo *supra* §. 20. si dominus feudatarius convenit emptorem feudi ad exhibendum litteras acquisitionis & solvenda iura vel retrahendum ius feudi, si reus male edere quam contendere, non condemnabitur in expensis, nec etiam actor qui istam causam habuit, & hoc nisi traxerit reum ad remotionem privilegiam iudicem prius quam scierit an reus vellet edere vel contendere. Accipe tertium exemplum: Creditor redimus annui super feudo hypothecato citati fecit novum detentorem ut declararet an & pro quante possideret & tituli novum reditus solvendi consignandi conficeret: si reus cedit, non condemnabitur in expensis, nec etiam actor qui iustam causam habuit tum interruptio temporis prescriptionis, tum iudicalem recognitionem habendi, quod est verum coram ordinario sed actor qui primo congressu reum vocavit ad iudicem privilegiam remotum, etiam si temerè non fecit incipiendo a vocatione in jus, quis sua interest propter dictam interruptionem & recognitionem; tamen temerè fecit illatim evocando ad forum remotum privilegii, priusquam scierit an sollicitudines & intricatus litium, quarum incursus datur privilegiam) subeunda essent vel non, & sic reo sine mora cedenti debet expensis distractionis de foro suo, & sic ista late patent. Hinc est quod si quis velit ante omnem litem inchoatam examinare testes ad perpetuum rei memoriam, sive quia moribundi aut abluerti sunt, non potest hoc facere per iudicem suum privilegiam, sed per iudicem ordinarium. Quamvis autem hoc debeat fieri mandato vel auctoritate iudicis, qui de causa cognovimus est, ut per Baz. in *L. Aquilini §. de iur. ff. ad l. Aquil. Panot. Fei. in cap. Aliter de testibus in c. quatuoravallus de iurejur.* Intellegitur de iure naturali vel ordinario, non autem de privilegiato, nisi coram eo his iam excepta esset.

26. Nec oblati si dicatur quod aliis actor perdat privilegium suum, quasi non possit discedere a iudice seculo non electo. *l. sed et si suspens. ff. de iuris. Quia aliud dicitur qui est confidens in iudicem super certa lite iam contracta recognitionem tituli novi vel interruptionis prescriptionis tituli novi vel interruptionis voluntariam iuris actionis vel exceptionis competentis & capere an reus sine lite consentiat.*

Jom. I.

Aliud contra negantem & controvertentem scilicet dabitur & sollicitum certamen iudicarium, quia ut ad primum actum non est opus privilegio fore, ita quamdiu actor hoc sperat, vel experire, non cessat privilegio renunciare, etiam si non per procuratorem generaliter, sed specialiter agere coeperit: prout juris est ex parte rei. Quoniam aliud est eum vocatum coram certo iudice curam eo comparere ad finem videlicet libellum & petendi sibi actionem cedi: quo facto deliberet an sibi expediat edere vel contendere, & coram eodem iudice vel privilegio fore futuri. Textus in *l. non videtur in iudicem confessorio §. de reg. iur. Quod autem licet reo, idem quoque scilicet, maxime in preparatoris, nemum in decilioris Luit. de feod. & lit. ex pen. l. an iussit. de prox. sacro. serinus. lib. 2. c.*

27. Præterea illa privilegia non sunt data nec competunt pro quocumque actu vel negotio iudiciali: sed solum pro lite vel negotio contentioso. *Fatis cap. de offic. deleg. in 6. non est notum, ut in preteriti casu nulla est lit. & sic causa & iuris privilegii cessat, prout etiam cessat, ubi agitur de auctoritate iudicis interponenda in actu adoptionis, vel emancipationis, vel infirmitatis, donationis, vel exemptionis, vel tunc titulum & instrumentorum, vel aperturæ & publicationis tabularum testamenti, vel de decreto interponendo alienationi prædiorum minoris, vel de tutore vel curatore deputando minori, aut agnato tutorio vel prodigo, & in ceteris similibus, quando de sibi actibus per se & principaliter agitur. Secus si vassillus oblationes suas fecerit, & possalaverit ab ipso contendente coram eorum consensu, vel ab ordinario iudice, per manum supremam in fidem admitti: & illi controvertentur, causas fortassis alium esse vassillum in fidem receptum vel recipiendum, vel obicientes vassillo noxam ingratitude & commissa feudi, aut alias impediens petitionem vassilla, ita quod super his opus sit litem sine iudicialiter sine intercalere constitutare, tunc enim si vassillus privilegium fore habeat, poterit eo uti. Cum enim his subeunda sit, poterit ante ejus constitutionem trahere adversarios ad iudicem suum secularem huiusmodi cognitionis capacem.*

28. Nunc ad pleniorum explanationem huius §. notandum quod dupliciter possunt duo vel plures contendere de patronatu. Primo, ratione duorum vel plurium locorum dominantium. Secundo, ratione ejusdem loci dominantis inter plures controverti. Primum casus cui littera huius §. magis ardet, satis in se declaratus est, sive enim contendentes habeant eundem communem utriusque feudi dominum feudalem, satis dictum est *supra* in *l. 7. in 10. 11.* sive habeant diversos, saltem Rex semper est supremus omnium feudalis dominus. Quod si aliter infirmum movere conlatur, *ut infra* §. 68. Respondeo, quamvis nullus sit superior dominus feudalis utriusque contendentes, communis tamen locus est huius §. Quid quod contingere potest ut nullus sit dominus nec communis nec supremus in qualitate feudali, ut si uterque contendens teneat locum suum in alaudium? sive tamen locus est huius §. & hoc casu vel etiam quando alter solus tenet in alaudium licet corvallis teneat in feudum sine medietate sive immediatè a Rege, ut nullus sit communis supremus dominus feudalis, tamen locus est huius §. & utroque casu suprema manus est regia dumtaxat, & quamvis quando uterque contendens teneat in alaudium & sub eodem prædium suprema manus sit, & vixit & propriè manus iudicis prædialis Regii qui hoc casu potest legitime litteras seu mandatum iuvendi per manum supremam dare: tamen quia rarissime iste casus contingit, crebrius enim uterque contendit ratione feudi à diversis suis cuiusque loci superioribus moventibus, vel si unus in alaudium, alter in feudum: sive si uterque in alaudium, tarum est quod sub eodem iudice Regio, & sic stylus ille de quo *supra* in *l. 2. magis*

l. l. 11 §.

plurimum commodior: & magis necessarius est, nec ab illo facile recedendum.

29. Sed adverte quãdò quando uterque contendens habet eundem communem dominum feudali: tunc si dominus ille supremus teneat utrumque feudum medium ad manum suam ex defectu homagii, etiam si pendente lite ante infimum vassallum per manum superam admittit utrumque medium feudum prehenderit, quamvis illa presentio, etiam ex defectu homagii non absolvat dictam licentiam, nec quæstionem proprietatis vel possessionis feudi prehendi: tamen actus dominicales & fructus & comoda interim exi- cientia ad se rapiunt, ut dixi supra §. 1. gloff. 4. num. 2. cum seq. & sic poterit & debet infimus ille vassallus ab illo supremo si qui quoad actus feudales & fructus locum immediati domini privative ad omnes tenet: i investiri & ab eo in fidem recipi & erit investitura ordinaria per totam supra num. 5.

30. Et adverte quãdò quando supremus tenet duo vel plura feuda sibi immediata ad manum suam ex defectu hominibus, tunc subvassalus cui fit à duobus illis est, vel ab uno patrono tantum inquietatur, non solum potest in fidem admitti à supremo, sed etiam ad id ab eo cogi potest iuxta §. 31. & 54. supra et. m. Quia ius vassallo- rum non impedit jus eorum domini, nec respectu im- mediatorum, nec respectu mediatorum vassallorum, Sed hoc casu multum refert inter jura presentia tem- pore prehensionis superioris exiçentia, & inter quali- tatem investituræ concernentis jus perpetuum. Quoad primum, superior potest simpliciter admittere in fidem, investire & dare apocham validam iurum tunc exiçentium & debitorem: quia quamvis propter dic- tam litram incertum sit utrum feudorum mediõrum ratione debeantur jura, tamen quia in omnem even- tum & utroque casu debentur eidem superiori, valet ejus investitura & apochæ & etiam manus levatio tan- quam per manum supremam.

31. Nec nocet incertitudo immediati vassalli ex quo utroque casu hæc jura eidem debentur, argumens l. quod si dubies. Et que ibi notant doctores, ff. de acquir. vel amitt. hered. Fel. in r. 2. col. 1. de rescript. Jal. in l. ubi autem non apparet. §. utrum aut illud. p. 91. Alex. ibi ff. de verbor. sig. in l. Gallus §. si ejus. col. ult. num. 30. ff. de li- ber. et postu. Phil. Dec. in c. verus loco col. 2. ca. præsenti col. 10. num. 12. de probat. Quod si receptio superioris non est definitiva sed provisionalis, pendet enim ab eventu dicte litis, & proderit victori cui subvassallus tenebitur fidem definitivè facere post victoriam & manum superioris levatum, ut supra dictum est.

32. Cessante vero & lite & controversia dominorum immediatarum, non potest nec debet subvassallus fi- dem offerre superiori vagari, sed debet offerre fidem specifice ratione certi feudi, alias obligatio fidei non valet, nec debet superiori admittere, sicut vassalus cujus feudum prehensum tenet, non debet admittere, & consequenter alius non valet admitti & investitura nisi ad ritum recipientis vel ejus hæredis & durante prehensione sua tantum. Quia cum supremus ille non sit verus dominus, sed magis administrator in rem suam & ad tempus duxerit, non debet in seipsum sed debet & pro- vide admittere, quod non faceret conturbando ra- tiones seu dependentias feudales, & alias vassallas me- diõrum levatione manus obtemperat subfeudum à se movens valide prehendere tanquam appetum, non obsta- rent investitura facta ratione alterius feudi convassal- li sui. Idem si propter litem facta esset ratioe utriusque feudi, & sic sub incerto, quia post victoriam parva de- nunciacione facta potest victor prehendere cum effecti- vo, nisi de consensu speciali immediati patroni data esset investitura definitiva & absoluta. Quando ergo du- rante superioris utriusque prehensione convassalli con- tendunt vel consentiant de homagio subfeudi: tunc omnino valet investitura subvassallo data à supremo, qui utrumque feudum prehendi, quamvis illa investi-

tura sit data alternatim, sicut ab utrovis subfeudum mi- nistratur, quia talis investitura incerta hoc casu ab hac contentendunt approbatur, & sic legitima & valida est, sed extraprovinciaria & provisionalis, non definitiva, nisi de definitivo consensu contentendentium appareat: quia superior qui clicere non potest, definitivam & absolu- tam dare non potest.

33. Et quamvis utraque potestas in casibus suis in eodem concurrat, videlicet ordinaria vel extraprovinci- aria, tamen hoc casu (quia subvassallus utitur beneficio hujus §. saltem in hoc quod non tenetur ad alterum se restringere: sed incertam vel alternativam fidem facere utrumque utrumque) est extraprovinciaria, ut supra et. num. 1. quia non est definitiva, sed pendens. Ideo convassalli illi vocari debent: fieri enim potest ut unus inframen- tis superioris domini adjutus litam de jure suo doceat, & nota quod flante dicte contentione supremus ille non potest subfeudum prehendere subvassallo offerren- te iusta lacere in qualitate manus supremæ: sine ratio- ne alterius feudi. Nec cogi potest discernere fuisse & de nomine certi feudi fidem facere, & juxta causas op- positionis contra prehensionem habere facta obligatio- nem, iuxta hunc §. secus cessante dicte litigio, quia post- potest dominus ille per superiorum cogi recipere post manum supremam vel in ejus revocationem iudex man- dato R. cogi recipiet, ut dictum est, solutione vel confi- guratione jatum utilium facta præfata domino, si ei debeantur, impote post utramque feudum prehensum & ex prehensione durante obverta, aliis in jure confi- gurantur, in qua configuratione convassalli illi vocandi sunt, sed non in solutione quando constat eis soli sol- vuntur deberi.

34. Secundo vero casu supra num. 28. quando constat de unico loco dominante qui à duobus in solidum pre- tenditur. Tunc quamvis vassallus possit sibi consulere per remedium de quo infra §. 63. & obligationes in loco domusanti factas domino feudali dicte fidei in genere respectu persone non nominata, sed in dividuo respectu feudi dominantis nec fieri solent. Quoniam hæc jura & onera magis realia sunt quam personalia, ut diximus supra §. 1. gloff. 3. num. 2. & eas obligationes utriusque non si- care. Et hoc sufficit si nulla jura utilia debeantur, sed si debentur, que quisque paratus est in solidum recipere, necessaria est provio hujus §. ut semel consignando in jure etiam per manum supremam investituræ, nisi malis utriusque satisfaciendo ab utroque investituræ, nisi malis utriusque satisfaciendo ab utroque investiri. Quod si nulla jura utilia debeantur, adhuc est necessaria provio hujus §. si non solum tutus esse velit à prehensione, sed etiam investiri non immiscendo se factõibus conten- dentium. Adhuc etiam sine necessitate semper utile est plura habere remedia, & sic indistinctè locus est huic §. live contentant ratione diviorum locorum dominantium, sive ratione ejusdem, quod duo pre- tendunt in solidum, sive in totum, sive in parte, ut unus bidem, alter semidem vel tres, duo semidem, tertius tridentem, & sic semper in toto vel in parte impedi- diunt. Secus si de partibus concedas de modo divi- dendi tantum litigent: quia tunc cessat hic §. & facile sibi consulere potest vassallus iuxta notata supra gloff. 1. in fi. §. 2. gloff. 4. in fi. vel infra §. 63.

35. Sed diligenter nota, quod hoc secundo casu si alter contententium sit solus in possessione pacifica loci do- minantis, quamvis ab alio infratur ei quæstio proprie- tatis, non habet locum provio hujus §. nisi possit iure jus suum arguente: quia ut supra supra §. 1. gloff. 1. num. 78. possessor pacificus potest engere sibi fidem & jura præstari, sine præjudicio tamen proprietatis (de quo alio casu intercellit proleto ad fieri potest) & homologacionem litterarum vel receptis in forma recepcionis per manum supremam impedire non solum ante litem sibi factam in prettorio, sed etiam antea pruden- te. Laudabilem extra ut esse pendens. Floris. de S. P. 2. tro. Lib. 2. num. 4. veris adde etiam ff. de juri. herof.

gl. nls. & omnes Causibz in casu folam de appellatio-
re G. Innoc. in r. 2. Inhibentes. extra de res. in iure. cum.
Joan. Fab. l. appellatio col. C. de appellat. Alex. can.
fil. 97. num. 5. ubi in anno. dicit l. 5. nls. in fallat. sicut
aboz. zera velu sub periculo commisi. de quo supra §. 30.
C. 31.

36. Secus in primis casibz videlicet quando plures con-
tendunt de feudalitate: ratione diversorum locorum ad
se pertinentium. Tunc enim etiam si ratio sine
sui castri, puta rubri, in possessione factis patronatus,
etiam si solus sit in ea possessio etiam pacifica, ita
quod aliter ratione castri tui nigri non pretendat feuda-
litatem nisi in petitorio: tamen dominus castri rubri
& possessor non potest cogere vassillum ad fidem sibi
faciendam simpliciter & absolute, sed potest vassillum
petere et recipi per manum supremam, consignando
tamen iura utilia penes possessorem castri rubri. Et ra-
tio est, quia in istis incorporabilibus sufficit habere ius.
Ibid. in ult. colat. C. de edit. Dicit Adria. coll. post
Innoc. in exp. cum nemus. extra de concessis. prebend.
& dixi supra §. 37. num. 10. Verum est quod ego die-
tum illud ubi limitatus non existente alio possessione: sed
quod facilius in quasi possessione. (quod momentanea
est. C. nls. de momen. posses. agitur per ea.) interpellari
potest dominum castri nigri de antiquiore & titulata
possessione docere, & sic revocare ea improviso abste-
nto inpositum vel merito vassillo, manum injicere, & sic
vassillum vel eius hères periclitabitur & in eandem ab-
stentando poterit esse in periculo commisi vel interum
dum sollicitus erit de respectu ergo comparando &
receptione per manum supremam aliquo in nlsium vel
anteriorum fructus exident quos consignare oportet.
Ad que p. ricala, sumptuose p. cavenda potest
ex tunc curare recipere manum supremam. Præstat
enim in tempore occurrere. quam post vulnus iustitiam
remedium querere. l. nls. C. in quibus caus. in iure-
gram restit. non est necessaria.

37. Inimvero maxima & diametralis est differentia
inter hos duos casus, de quibus supra ead. num. 28.
quia in primis non solum est differentia & controver-
sia personarum, sed etiam dominiorum. In secun-
do vero casu non est differentia nec controver-
sia rei dominantis que unica est, certa & indubitata: sed tan-
tum controver-
sia personarum que est accidentalis, inci-
dens & temporalis. Tunc enim proprie non est que-
stio feudalitatis, sed tantum questio personarum, videli-
cet uter sit dominus loci dominantis non tanquam
dominantis nisi incidenter, sed tanquam fundi.
Tunc enim non disputatur de ea re, ut de feudo, sed
ut de fundo, quod multum differunt, ut diximus su-
pra §. 1. gloss. 1. num. 20. & si questio uter sit domi-
nus fundi, & an in huius vel illius bonis sit, imperti-
nens est ad rem & materiam feudalem que respicit
rem & non personam, ut lat. probatum est supra §. 1.
gloss. §. in principio. Et præsertim ipsa dependetia boni
de qua sola in hoc §. & in hac materia agitur, mee
reus est & non personalis, & in ea tantum agitur de
iure rei & non de jure persone. quia subfeudum non
dependet a persona nisi ratione rei dominantis: sed
dependet a re dominanti simpliciter & perpetuo &
immobilitate, quicunque sit dominus loci dominantis,
hunc enim vel illum esse dominum loci, casuale & acci-
dentale est, temporarium & mutabile, cum brevi mo-
mento res eadem immobis maneat, ut teigi supra
§. 51. num. 54. & 68. five igitur duo contendant
de hereditate Titii, hæc questio nullo modo feudalis
est, quamvis in ea hæreditate sint feuda vel actualia à
quibus feuda dependunt. Idem in iudicio particulari li-
tigitur de proprietate vel possessione certi feudi vel ca-
stris, hæc questio nullo modo feudalis est, five res illa sit
feudalis vel non, five ab ea dependant feuda, five non,
ut in dicto 2. 2. 2. Sed quando singuli habent suum feudum
vel castrum de quo non contendunt, sed dicunt

quisque feudum controversum moveri à suo castro,
ut in priore casu, hæc demum proprie causa feudali-
tis est.

38. Et sic prior iste casus principaliter & primario
spectat ad manum etiam & decemum locus §. non autem
secundus casus, nisi secundario & incidenter. Quare
non est dubium si hoc secundo casu contingat aliquid
tantum contententium esse in vera & pacifica posses-
sione loci dominantis indubitati, quin vassillus in-
veniat & possit tuto fidelitatem præstare, iura solvere
possessori loci dominantis in Libertati, & honorarium
recipere ab illo & ad id ab eo cogi non obstante reser-
cripto per vassillum impetrato ad finem receptionis
per manum supremam vel iustitiam. Recipitur enim
in fidem per possessorem loci dominantis indubitati,
est in fide seu, ut ita loquar, in vassillagio respectu om-
nium præsentium eundem locum dominancem vel
ius vel in partem in eo. Receptio enim facta per pos-
sorem loci dominantis conservat jus veri domini ejus-
dem loci.

39. Ita quod receptus & investitus à possessore fe-
udi dominantis semper dicitur, & vere. Et antiquus vas-
sillus respectu veri domini loci dominantis quando-
cumque superinvestitur, etiam si eandem causam pec-
hendat à dicto possessore, ut dicitur infra §. 67. etiam
si illius ut inpositum poss. flor. m. evocat. Faciunt
que diximus supra §. 1. gloss. 1. nls. Confirmatur, quia v-
sallus non recognoscit dominum suum sed ut ipsum sine
ratione persone (ut, sed ut dominum loci dominantis,
& in ea qualitate relict ad quam referret & limitatur
investitura. Et sic quicquid sit de jure vel nomine per-
sonæ, semper videtur investitus à vero domino, seu do-
mine veri domini, ex quo in qualitat. & nomine loci
veri dominantis.

40. Quæ omnia cessant quando ab alio pretenditur
feudalitas ratione alterius loci dominantis. Vassillus
enim investitus ratione certi loci dominantis semper
est novus, imò nullus vassillus ratione alterius loci cui
semper ex dicto hominis feudum aperitur est. Kur-
sus prohibetur per textum huius §. ubi, quod ante
plures possessiones, non dicitur inter plures personas, sed inter
plures dominos. Et ibi, que etiam dicitur possessiones,
que omnia verba non ad nudas personas, sed ad duos
diversorum locorum referuntur. Et consequenter
quomodo contenditur inter plures dominos ratione di-
versorum locorum que dominantis prædicuntur. Et
rursus in textu ubi, movetur de ley. Et sic hic §. loqui-
tur quando plures contendunt non cum invicem, sed
oppositè & contrariè. Et sic casu contenduntur
plura & diversa loca dominantis, & consequenter
iste textus proprie non loquitur quando sunt plures
prædicentes ratione ejusdem loci dominantis quem
quisque suum prædicunt, Tunc enim proprie non li-
gunt de feudo, nec feudi dependentia, nec ejus feuda-
litas revocatur in dubium. Nec alio modo controversia
est, sed dumtaxat dominium loci dominantis, & sic
proprie hoc secundo casu non loquitur hic textus nec
habet locum hoc casu nisi per viam extensivam quan-
do est eadem ratio: sed non est eadem ratio quando
hoc etiam secundo casu aliter solus est in possessione
loci dominantis indubitati.

41. Quod autem in hoc textu etiam pendente dis-
cordia & incertitudine patronorum, non sufficit sim-
plex seu verbalis obligatio iurum unum debitorum à
vassillo, etiam cum causione vel fideiussione, quando
alias sunt liquida, sed præterea requiritur realis depo-
situs & consignatio, non est mirandum, etiam in pri-
mo principali casu, quando non solum persona, sed
etiam locus ipse dominans controversatur & incertus
est, quia vassillus vult sibi realiter & de facto im-
pleri renovationem investituræ, ad finem in fide-
dem & levationem manus sibi injectæ sit, igitur oportet
eundem ex parte sua realiter implere & præstare
que ex eadem causa debentur & liquida sunt, nisi

* Vassillus
non respon-
dit domi-
no recon-
gnitæ.

contententes communi consensu gratiam faciant, vel misaliter eorum qui jam ea receperit, ipsi emere consignet vel subvassallum exoneret iuxta notata supra §. 10. qu. 9. Consignatio autem jurium uniuersum prompta est & liquida quando apertura feudis est per empionem & quantum vel etiam subsequenter pretii debetur: Sed quomodo consignabitur relictum ut quando secundum ex parte vassalli aliter quam per venditionem vel lineam directam est apertum? Respondeo respondeo, quod vassallus tantam summam consignare debet, quae circiter & verisimiliter ascendat ad valorem fructuum unius anni feudis, per notata §. 4. qu. 2. gl. 1. & summam summam consignet, contententes de patronatu poterunt hujusmodi consignationem impugnare, & receptionem vassalli per manum supremam impedire, alias non. Ex his videtur materia hujus §. plene satis expedita, sed multo plura cogitanda occurrunt, & selectiora magis, quam necessaria per quaestiones expendendo.

43. Primo quaero, de effectu hujus admissionis in fidem per manum supremam: Utrum tantum operetur quantum admissio & investitura ab ipsa vero patrono facta? & videtur quod in omnibus & per omnia eundem operetur effectum, quemadmodum admissio & investitura facta à vero vassallo & specialiter procuratore patroni omnino aequipollet factio patroni. Factum enim iudicis ex iusta causa procedentis non est minoris virtutis & efficacitae quam factum veri procuratoris, imò reputatur factum ipsius partis participalis, l. 1. C. in caus. iud. l. si ob causam. C. de excois. Alexand. consil. 11. lib. 8. & maxime in hoc casu in quo iudex specialis ad hoc mandatum habet à lege hujus consuetudinis, cujus autoritate nullus decipi debet, l. 1. C. de his, qui ven. aia. impetra. Præterea attento quod ex tacita hypothese contententes de patronatu, ab hujusmodi admissione per manum supremam non appellaverunt, & sic consensum concessisse, & factum iudicis approbasse, l. ab eo. C. quemodo & quant. iud. in l. bis. qm. C. de appellato, l. 1. C. si supra in negr. resti. passu. iur. vel si appellaverunt, a quiveront, aut alias factum iudicis confirmatum fuit, quod in idem recidit. Si autem contententes de patronatu, in hoc concordaverunt quod ab utroque eorum simul, vel à procuratore communi consensu deputato vassallus recipere, certum est idem per omnia esse, ac si per illum solum qui illi verus est & reperitur esse patronus, factum esset, potestas autem iudicis hab. nis expressum mandatum à consuetudine, non potest esse minor potestatis communis contententium procuratoris. Tam ut recorder disticti supra §. 15. gloss. §. qu. 1. iudex hoc casu tanquam medius sequitur, jura recipit ad commodum veri patroni & futuri victoris, cui totum hoc factum attribuitur, & ejus nomine renovat investituram vassallum in fidem admittendo, & cuque eodem nomine manum levando.

44. Et haec veritas, nisi sibi appareret de evidenti ratione differencia. Sit igitur conclusio affirmativa, hanc admissionem in fidem & emancipationem feudum iudice factam eundem effectum operari, atque admissio & emancipatio ab ipsi emere contententibus vel à vero patrono facta. Amplius primo, siue quaeratur de effectu respectu vassalli, siue respectu patroni immediati vel mediatii, siue respectu terti, ut in d. §. 35. gloss. §. qu. 1. consil. §. 17. ut latius curat annus retroclus cum limitati-one quam ibi tradit. Idem in similibus, ut etiam conditio investitionis impleta dicitur: quae tamen in * hinc specifica implenda est, l. qui heredes l. Alveius de condit. & demorsu. Amplius secundo, necdum quando illi durat, sed etiam ea finita: non enim hujusmodi admissio & manus levatio provisionalis est siue temporalis: sed absoluta & perpetua. Unde licet finita, non tenetur vassallus necdum fidelitatem jurare seu formaliter pre-

stare patrono, contra quem admissus fuit per manum supremam, fecit enim de novo patrono, & mutatio contigerit ex parte patroni, quemadmodum si unatuo contigerit ex parte vassalli, non potest hujusmodi admissio ejus succedere, sed renovari debet etiam pendente adhuc eadem licet. Tenetur tamen etiam sicut vassallus eundem patronum licet finita agnoscat, instrumentumque agnitionis prout & catalogum offerre. A quod facit exp. si vero de jur. patron. ubi libere institutus ab Episcopo pendente licet patronorum, finita licet repositari debet à victore.

45. Non tamen poterit esse vassallus etiam negligens recognoscendi victorem patronum, pati prehensionem feudi ex defectu hominis, iuxta §. 1. supra eadem, quum feudum (obitante dicta admissione) nullo modo sit ex hac causa apertum, sed repletum & clausum: sed si negligit vassallus catalogum (cui agnoscit inest) infra 40. dies offerre, poterit prehensionem feudi pati, iuxta formam §. 6. supra eadem. Amplio tertio, etiam respectu jurium debitum ex præteritis metacionibus non claudit: quia cum hujusmodi admissio non possit fieri à iudice nisi contententibus de patrono vocatis, debent excipere de præteritis juribus, & si liquida sint, contingunt, alioquin si taceant, præjudicant ea hanc admissionem in via prehensoria, remanente solam via actionis etiam finita licet, prout in simili supra, in §. 1. gloss. si. num. 30. clarum est autem hujusmodi admissionem nullum habere effectum, respectu illius qui non fuit ad hoc vocatus, & cujus vice vel nomine nihil censetur iudex fecisse. Amplio quarto etiam ad effectum agendi formaliter interdictio uni possidetis contra patronum post hujusmodi admissionem manum feudo injicientem, in locis in quibus consuetudo hoc expressim permittit vassallo in fidem admissio à patrono, ut Aurelianensis §. 91. de Lotrix §. 52. & senis consuetudo Nivernens. ex. m. §. 150. idem enim debet intelligi siue à iudice per manum supremam, siue ad recutionem patroni ab hunc modo in fidem admissus sit. Amplio quinto ut idem sit in extraordinaria ad recutionem unius in debitari domini facta, ut supra à num. 13.

46. Fallit primo præfata regula quantum ad obligationem & traditionem catalogi, quia inducit quoad viginti dies ad illum præstantum non incipit currere ab hujusmodi admissione veri patroni sed demum finita licet & certificato & requinto vassallo, per notata supra §. 9. gloss. 2. in fin. & hoc nisi contententes concordarent in hoc, & parati essent per se vel procuratorem communem dispungere & admittere catalogum, tunc enim statim currit tempus ab admissione in fidem, siue à iudice per manum supremam, siue communiter ab ipsa contententibus facta sit, & lapsis quadraginta diebus valide prebentur posteris feudum secundum formam d. §. 9. Cæterum (non enim quaquaversus speculator, aliam pro nunc invenio fallentiam, generaliter observanda est præfata regula, nisi sibi forte obversis, hoc est inopinatum quoddam accidat, in quo notabilis circa hoc differencia ratio invenitur.

46. Secundo quaero: Quid si patronus est Dux & Comes, & præterit feudum à se moveri ratione Comitatus, vassallus autem ratione Ducatus? Et post feudum ex defectu hominis esse prehensum, vassallus & Comes, offerit fidelitatem & jura tanquam Duci, patronus recusat, petens hæc sibi præstari tanquam Comiti. Ut non sit locus dispositionis hujus §.

Videtur quod sic, quia quamvis sit idem ius personæ, tamen est diversitas locorum dominantium, quæ multo plus ponderatur in hac materia, & longe plures effectus operatur, quam sola diversitas personæ, ut latè dictum est supra ex num. 37. 38. 39. & 40.

Quibus nonobstantibus, breviter dico quòd non,

* Factum iudicis reputatur factum patroni.

* In forma conditio est triplicata.

* Si dominus sit Dux & Comes, an ut Duci an vero ut Comiti jura præstare debeat.

Et ratio in promptu est, quia nullus est alius dominus vel patronus feudi, qui contendit feudum à se moveri, & velit à se recognosci, & sic deficiunt termini hujus §. sive respectu primi & principalis, sive respectu secundarii casus supra eod. num. 28. & 37. Non obstat obiectum, quia verum est, sed non est ad propositum in hac hypothese. Nullus enim contendit nisi ratione Ducatus, nemo præten dit nisi solus vassallus, cujus solius causificatio non curatur ad effectum hujus §. alias posset omnes omnium pre hensiones feudales & vigorem consuetudinis elude re, allegando subinde jus alicujus tertii qui non pro ducit, & de quo nihil docent: non ergo ad effectum de quo hic, sufficeret vassallum allegare alium præ tendere patronatum: imò etiam si alius sit verus pa tronus, si non conqueratur, nec feudum præten dat, nec aliter vassallum pro juribus feudilibus vel com petitorem pro jure patronatus prosequatur, princi paliter à hoc: neque enim satis est si prius forte jactationibus extra judicium vel etiam in judicio, sed incidenter, & ad alium finem, verum se esse patro num assereret, & sic non debet vassallus admitti in fidem per manum supremam, nec obtinere manum levatam, quantumcumque causetur alium præten dere patronatum ejusdem feudi: imò etiam si of tenderet prehensionem feudi sui ab alio recenter factam, non sufficit, nisi faciat illum vocari in ju dicio, ut simul adversus utrumque & utroque auditò tunc demum per manum supremam admittatur. Inter est enim patroni competitorem vocari & adesse, ut sciat & habeat quem prosequatur & non maneat in suspensio.

47. Imò si patronorum alter alterum offerat in conti nenti à jure patronatus evincere, & excludere, ne dum totaliter, sed etiam in simplici possessorio vel qua si, non debet vassallus statim per manum supremam admitti, nec ei manus levari, sed parumper superse dendum est, usque ad breve tempus arbitrio judicis ita coarctandum, ut vassallus interim non incurrat dam num, & si aliter persistere, vel in simplici possessorio evicerit, tenebitur vassallus eum agnoscere & ei jura solvere. Alioquin nullam habebit relaxationem, vel provisionem feudi, nisi formaliter prehensorem in pa tronum abnegando, ut supra §. 45.

48. Cæterum quantumcumque vassallus per se pre hensionem feudi sui intercedat, & justissimas oppositio nis causas adducat & probare offerat, nullam obtine bit provisionem feudi, imò non audietur nec admittetur ad proponendum aliquas oppositionis causas, nisi permittat prehensorem interim plene frui & possidere, ejusque manum prius redintegret si fortè eam intregre rit, vel aliquos fructus feudi per se vel suos perceperit à tempore prehensionis, ut not. supra §. 29. & §. 45. Non prodest igitur vassallo ad manum levandam, vel etiam nudam feudi provisionem obtinendam, of ferre eundem in patronum recognoscere ratione alterius loci dominantis ad eumdem spectantis, nisi ex presse neget feudum moveri à loco quem patronus dominantem præten dit. Tunc enim simplicem dumtaxat provisionem pendente lite, & non existente dolo si ne periculo commissi obtinebit secundum notab. supra §. 45. num. 14. Si autem vassallus offerat prehensorem recognoscere, non ejus nomine, sed tanquam tutorem veri patroni, vel ratione alterius rei, vel dignitatis quæ non spectat ad prehensorem nomine proprio, mul tominus potest esse locus dispositioni hujus §. imò nec simplici provisioni, nisi negatione facta & sub periculo commissi.

49. Tertio quæro. Utrum dispositioni hujus §. locus esse possit post * litem contestatam? Breviter di co, quod si non est contestata cum vassallo, sed solum inter contendentes de patronatu indistinctè, semper peti potest beneficium hujus §. quando cumque, donec lis finita sit. Si vero sit contestata cum vassallo, adhuc

potest habere locum dispositio hujus §. si non inter sit ejus cum quo lis est contestata: Secus si ejus inter sit, nec possunt omnes varietates casuum certa regula comprehendi, l. mora. ff. de usur. l. de accessionibus, in princ. ff. de divers. & temp. præscript. Sufficiet pauca vice exempli tangere. Pone feudum à Caio jure feu dali prehendi, vassallum autem confidentem Titio quem pro vero patrono observabat, eo non expecta to, sed statim ab initio Caium abnegasse, liteque infi cialiter constituta tam super negatione quam super commissi, & simplici provisione feudi à vassallo obten ta, Titium supervenisse seque tanquam verum patro num cum vassallo adjunxisse. An vassallus consignando petere possit in fidem admitti per manum superam cum levatione manus? Dicendum quod non, respectu Caii, sed bene respectu Titii, quia Caio jus commissi acquisitum est in casum victoriæ. Et sic non debet in terim vassallo manus levari, nec debet à lite eximi, sed in ea remanere usque ad finem declarationis vel abso lutionis commissi.

50. Finge possessorem prehensionem feudali se oppo sisse, eo quod causaretur se possidere in alaudium, & lite sine aliqua provisione super hoc contestata, super venisse alium qui ejusdem feudi patronatum sibi ven dicat: Utrum reus possit petere beneficium hujus §. Di cendum quod non, quia istud beneficium non con gruit, nec introductum est nisi pro vassallo, & ad com modum ejus qui se vassallum fateatur. Unde non potest huic adaptari, qui fundum alaudialem, vel censualem, vel alterius qualitatis quam feudalis esse præten dit. Et juste ab utroque vel altero de patronatu contendenti um repelli potest ab hoc beneficio. Imò nedum ei le vatio manus, sed etiam simplex provisio feudi denega bitur, tamen si inter contendentes de patronatu feu dum ipsum in manum tertiam quandoque sequestratur, quia quod ad vassallum attinet, deficiunt termini hujus §. & §. 45. super eodem. Et hoc nisi à causis oppo sitionis suæ discederet: eisque renuntiaret, & fundum feudalem esse fateretur: hoc enim cum reclusionem im pensarum facere potest, & sic beneficium hujus §. ob tinere, videlicet admissionem in fidem per manum su pream cum levatione manus & emancipatione feu di. Si enim vassallus offerat clientelariam conditionem agnoscere, & jura feudalia præstare, eaque consignet, seque excludi à causis oppositionis suæ, & hæcenus in expensis temerariæ oppositionis condemnari: am plius non interest contendenti um de patronatu (imò eis prodest) vassallum in fidem admitti communiter vel per manum supremam. Si vero velit persistere in causis oppositionis suæ, nullam provisionem habebit pendente lite, & hoc nisi incipiat expressè abnegare à patronatu utrumque contendenti um in patronum, hujusmodi enim abnegatio nedum ante, sed etiam post litem contestatam fieri potest. Et tunc debet pro visio feudi fieri juxta formam §. 31. supra eod.

51. Et hujusmodi provisiones habent locum in quo rumque statu litis, nisi esset conclusum in causa, & pos set verisimiliter negotium ipsum principale in conti nenti diffiniri. Omnes enim hujusmodi provisiones quæ pendente lite fiunt, cessant si in continenti lis finiri possit. Textus in l. si is à quo in princ. ut in possess. leg. in l. 3. §. ibid. ff. ad exhib. ff. l. 1. C. de oper. no. nuncia. de quo plenius infra §. 78. Imò etiã lite semel per sen tentiam diffinitivam decisa, si appellatum sit & nondum possit in continenti appellatio terminari, locus est in terim hujusmodi provisionibus, sicut & pendente lite principali.

52. Rursum pro ampliori declaratione finge patro num, Ducem, & Comitum prehensisse feudum ratio ne Comitatus, vassallus se oppoñit præten dens feu dum suum moveri ab actore ratione Ducatus, & quia negavit à Comitatu moveri, super hoc lis inficialiter constituta fuit, & ea pendente simplex provisio feudi facta vassallo, deinde contingit actorem decedere rer

* Cessant provisiones quando principale statim decidi potest.

litis duobus heredibus, uno in Ducatu, altero in Comitatu succedente, novus Comes resumit litem in statu suo contra vassallum, novus autem Dux tanquam tertius litem ingreditur, præterens feudum à se moveri: vassallus hoc videns petit se per manum supremam admitti, & manum levatam loco simplicis provisionis concedi: Dux consentit, Comes impedit, quid juris? Et videtur vassallum debere admitti, quia per notab. *suprà* §. 31. *quæstione prima, numero sexto*, vassallus est extra periculum commissi, & sic hoc respectu non interit vassallum admitti. Verum est quod sua interest ratione impensarum litis contestatæ cum vassallo, sed facile est in hoc providere, quia illæ impensæ pendunt à victoria & eventu causæ principalis patronatus cum Duce. Et sic vassallus potest hoc respectu remanere in lite pro impensis sui temporis, ut eas recuperet à Comite, si superetur vel eidem eas solvar victo Duce. Sed hoc non impedit quin vassallus interim per manum supremam in fidem admittatur, plenamque manum levatam obtineat. Pro resolutione distinguendum est: Aut Comes nihilominus instat & perseverat ad finem commissi adversus vassallum propter præcedentem negationem, & non erit locus beneficio hujus §. nisi respectu Ducis si velit manum injicere, vel urgere vassallum, ut *suprà eod. num. 49*. Aut vero Comes non perseverat ad finem commissi, & erit locus beneficio hujus §. remanente vassallo in lite pro impensis temporis sui dumtaxat.

53. Non obstant notata *suprà* §. 31. *quæstione prima*, non esse hoc casu locum commissi etiam prehensione facta ratione Comitatus declarata valida, quia illud est verum, quando negatio non est facta dolosè & scienter. Secus si constet vassallum scivisse feudum moveri à Comitatu, & tamen id abnegaverit, quia tunc non excusatur à pœna commissi ex eo quod eundem patronum ratione Ducatus vel alterius loci dominantis recognoscere voluerit, per *notab. supra* §. 30. *quæstione prima*, quum igitur patronus vel Comes probare possit & velit negationem scienter vel ex crassa & supina ignorantia esse factam, non debet vassallus per manum supremam admitti, & generaliter ubicumque negatio facta est per vassallum, sive nondum sit lis contestata, sive sit, & alius accedat patronatum præterens, non erit locus huic §. quandiu patronus abnegatus præterere potest, & præterdit commissum. Secus extra casum & periculum commissi secundum prædicta. Ex quibus facile est studioso colligere, quid in cæteris (quæ multa circa hæc omitto) exemplis dicendum sit.

54. Quarto quæro. Pro pleniori elucidatione præxis: Titius ratione feudi sui * sub feudum prebendit ex causa *suprà* §. 1. Caius feudalis dominus Titii ex eadem causa manum injecit eidem rei tanquam feudo immediato & æquali feudo Titii. Non est dubium locum esse huic §. quanquam alter sit patronus alterius ratione ejusdem dependentiæ feudalis, alias nulla esset quæstio: sed quæritur an prehensionem passus, possit per manum supremam investiri à Caio? videtur quod non, ne Caius herat vicem duorum contententium contra notab. in *leg. si consul. de adoptione*. Aliud enim est consensus alterius contententium, aliud suprema manus, ut est textus hic, & minus in eodem subiecto concurrunt quam instituens & institutus. cap. ult. extra de institutione. Paulus, Jason. l. *Somatius in fine delegat. prima*, propter nimiam discrepantiam terminorum superioris & inferioris. Bald. l. *ex placito. C. de verum permittit*. Tum secundo, quia videtur iudex in sua causa contra Titium. C. *ne quis in sua causa judicet*. Respondet breviter: Hoc verum est si Caius non habet jurisdictionem vel alias non cognoscit de illa causa. Secus si habet jurisdictionem *suprà* illa feuda, & sius iudex vel officialis de causa cognoscit, prout solent domini locorum per suos officiales de causis

suis vel procuratorum suorum, quod idem est ut imperator, in l. *proximè de his qua in testamento dolent. l. Titius de heredib. instituent. Angel. l. 1. ne quis in sua caus.*

55. Mero ergo jure potest Caius vel ejus iudex cognoscere, sed Titius potest illum juste recusare duplici ratione. Prima, ordinaria & perpetua. Quia cum sit inferior (hoc est non princeps supremus) non potest esse iudex in sua causa, videlicet quando in ipso negotio principali est pars principalis, ut hic ubi non agitur de accessoriiis, nec de quodam fructu vel relevio momentaneo, sed de ipso jure perpetuo, seu proprietate perpetua, & sic potest indistinctè recusari, quamvis alias non posset absque alia cauta regulari, si tantum ageretur de quodam relevio, vel alio jure samel solvendo, præcipua & perpetua causa existente in confesso & extra controversiam. Secunda ratione incidenti & occasionali, quia verisimiliter timendum est quod si talis iudex videat se non posse justè fidelitatem adjudicare domino suo, sed illam debere Titio, non adjudicabit illi, sed dubitabit, aut dubitationem fingens recipiet vassallum immediatum per manum supremam: sequestrando vassallum immediatum quem spoliare erubescit, & forsan diffinitive excludere nisi metu multæ iudicis appellationis coerceretur, qui non sit iudex tum Regius, & sic obnoxius est multæ malè judicando, & interim subvassallus eximetur à periculo fructuum damno patroni immediati. Qui etiam si nobilis sit, cogetur litigare in prima instantia coram præposito seu iudice primi gradus, & interim in secunda instantia coram Baillivo iudice secundi gradus domini sui: quia Regium illud edictum decretum anno 1536. de quo *suprà* eodem numero vicefimo tertio non habet locum in iudiciis curiarum dominicalium, ut dicto numero vicefimo tertio dixi; vassallo suo forte colludente exempto à periculo fructuum, nisi Titius ab interlocutoria receptionis per manum supremam appellaverit.

Secundo fortè & tertio, & quarto semper sub periculo multæ. Ad hoc enim iudices, etiam supremi, valde proclives sunt, ut *infra* eodem numero. Quare adhuc pericula & incommoda vitanda & ne subditis immediatis detur occasio colludendi, justam habet causam recusandi. Et dico absolute recusandi non tam personam iudicis, quam totum tribunal & primi & secundi gradus domini sui, & ad iudicem Regium vel superiorem immediatum domini sui in prima instantia, sine formula & periculo appellationis, hoc est per viam querelæ seu primæ instantiæ recurrendo. Nec hoc casu locus est constitutioni anni 1539. §. 11. & §. 15. quia loquuntur quando non rejicitur ipsa jurisdictio, nec ipsum tribunal, sed tantum certa iudicis persona etiam nunc totum in se traditur & universum tribunal dominicum rejicitur. Et est potius declinatio totius fori, quam recusatio iudicis. Hoc ergo casu merito iudex Regius præstialis naturalem & originalem suam jurisdictionem cum habitu semper retinet, & in actum resumit. Faciunt quæ dixi *suprà* §. 2. *gloss. 3. num. 19. cum sequ.*

56. Cæterum apud quemcumque de causa cognoscentem, sive sit iudex Caii, sive iudex Regius, vel alius ad quem fortè per appellationem vel querelam alterius contententium causa devoluta est, potest vassallus per simplicem libellum sine ullo rescripto, vel commissione Regis, vel alterius domini, petere se investiri per manum supremam, quia hoc ipso jure debetur ei per hanc consuetudinem, & etiam jure communi anteqam sit nulla manus iniectione præventus vel molestatus, quia præstat in tempore occurrere, ut *suprà* eodem numero, hinc est quod quoties uterque contentens est vassallus Regis ratione feudi vel feudorum cujus vel quorum ratione facta est prehensio & lis agitur coram quosumque iudice Regio vel non

Regio

*De subfeudo prebenso, & an subfeudatarius possit per manum supremam investiri.

Regio, iudex potest & debet sine aliquibus literis cancellariæ, & debita cognitione adhibita per manum supremam investire, & ita per libellorum supplicum palatii præfectos (qui delegati sunt) praticari vidi, & bene. Frustra enim precibus imploratur quod jure communi conceditur. *leg. unica. C. de thesauris lib. 10. l. 2. C. quibus non objicit. longi tempo. præscr. lib. 7. l. ei qui se & ibi Jaso. ff. de acquir. vel amitt. hered.*

57. Sed advertet: quod dixi, vassallo deberi provisionem hanc per manum supremam vel sequestrem, intelligendum esse cessante dolo & collusione vassalli justam etiam causam habentis. Alter enim contendendum promptè docens de jure suo eam impedit, ut supra *eo. num.* Et si iudex admiserit, appellare poterit, & vincendo in causa appellationis retrotrahetur ad lucrum & redintegrationem fructuum à die præhensionis suæ. Præsertim si vassallus tertium illum iustitaverit, & talis possit esse fraus & ingratitude vassalli, ut deberet feudo privari *supra §. 43. quest. 37.* Et hic ne quis inexpertus putet me quæstiones insolitas fingere, hunc casum vidi sub præfectura Parisiensi, cum Titius partem domanii sui feudi antiqui à Barone moventi dedit sceneratori in solum redditus usurarii ad onus recognoscendi in feudum à Titio, eique & successoribus dominis feudi principalis solvendi omnia jura feudalia, quia portio data longè supervalebat redditui, postea infidelis hæres sceneratoris recognovit Baronem: Titius manum injicit ex defectu hominis. Baro non injicit manum, sed procurante dicto hærede, se jungit cum eo: hæres ille petit per manum supremam recipi, consignando. Baro consentit. Titius impedit. Certè si Titius promptè doceat de dicta concessione facta decessori dicti hæredis, & quod totum in idem feudum tenebat ab antiquo per investituras decessorum Baronis, non debet hæres ille, de cujus mala fide satis apparet, levationem manus habere: præsertim cum instrumentum dictæ concessionis sit in forma garantigiæ, quæ habet executionem paratam, etiam citra privilegium contractus feudalis, & insuper satis apparet de fraude & malitia dicti hæredis, qui ex ea commodum reportare non debet. Quotidiana sunt hæc exempla, sed adhuc frequentiora sub consuetudine Turonensi, Cænomanensi, & Andegavensi § 201. & *partie 6. & per totum*, ubi vassallus potest uni vel pluribus usque ad tertiam partem feudi sui alienare in subfeudum: sed mox ut paululum ultra tertiam partem alienaverit, tota illa portio separatur a feudo principali, & sit feudum æquè principale immediate movens à superiore sicut antiquum principale feudum. Et sic sæpe usuvenire potest vassallum injicere manum in subfeudum concurrente superiore qui præterit ad se immediate moveri. Interim ergo cum disputatur an antiquus vassallus ultra tertiam partem alienaverit, vel non, & sic an factum sit feudum separatum & immediatum, vel non, locus est exceptioni per manum supremam quæ non potest impediri nisi promptè docendo quia super hoc non tenetur possessor subire litem ordinariam, ut liquet *infra eo. qu. 9.*

58. Quinto quæro: Quid si facta hujusmodi investitura, lite diu durante vassallus vendit, vel donat, vel relinquit hæredes collaterales? Respondeo, si lites est de eodem loco dominantis quod quisque præterit, novus vassallus potest praticare id quod §. 63. & utrique notificare, nec deinde poterit justam præhensionem pati, alias ea jam secuta; vel si litigant ratione diversorum locorum dominantium, ut supra *eadem numero vigesimo octavo, & numero 37.* vel si omnino vult investiri, debet petere coram iudice dictæ causæ, ut decessor suus faciat juxta hunc §. hoc enim brevius & tutius est quàm diversorum locorum diversos dominos adire. Verba enim textus ibi, & *en joûir pendant le proces,*

Tom. I.

intelliguntur secundum naturam feudi & consuetudinis. Et sic vassallus qui tunc est, tenetur consignare jura debita, & pariter ejus successores si domini petant. Quibus silentibus filere possunt, ut in §. *sequenti.* Sed vel altero urgente, sibi ut dictum est consulere debent, sed si se quoque recipi velint, hoc possunt, ut supra, perfecta est & absoluta hæc investitura respectu investiti. Imo etiam respectu litigantium & successorum eorum quandiu lites durat, ita quod ea durante non est locus §. 65. *infra eo.* Et hoc est quod vult dicere hæc consuetudo, ut ipse per manum supremam investitus sit tutus quandiu lites durat, quæ etiam patronis à quorum facto dependet, imputatur. Non quod lite finita feudum maneat apertum, & vassallus teneatur ad novam investituram, ut diximus *supra num. 32.* nisi ad simplicem recognitionem vel etiam ad fidelitatem novo domino qui non erat tempore investituræ: sed si pendente lite mutatio contingat ex parte vassalli, non lucratur vassallus fidelitatem & jura, sed sub manu suprema præstare debet nisi utroque litigante patiente, ut §. *seq.*

59. Sexto quæro an hæc levatio manus extendatur ad præterita. Pone feudum ex defectu hominis præhensum à Titio, vassallus diu tacuit, vel forte se opposuit propter inducias aut vere rem investitam aut alias: tandem post tres vel decem annos venit Sempronius dicens se verum dominum feudalem: tunc vassallus venit ad præxim hujus §. non dubitatur de fructibus à tempore oblatæ consignationis, & petitæ levationis manus, sed de prius perceptis? Breviter dico quod hæc levatio manus cum etiam extra investituram sit plena & definitiva, & non provisionalis ut supra *num. 2.* nullomodo potest extendi ad præterita, nec trahi retrò ante oblationes debite factas & utrique significatas, ut *infra §. 63.* vel consignationem in jure oblatam & illis quibus sit non impediens factam, juxta formam hujus §. fructus enim præteriti à die præhensionis ab utroque factæ, vel à die primæ præventionis, ex tunc illi affecti & quæsi sunt in casum victoriæ, qua pendente impossibile est hanc manus levationem in præjudicium juris quæsi & pendens dari. Nec est de mente consuetudinis quæ de præteriti & futuro tantum loquitur, ubi, & *en joûir pendant*, & sic retrò nihil disponit, nihil dat civiliter. Tamen intelligitur non solum à die hujusmodi investituræ per manum supremam, sed à die quo vassallus quod in se est, fecit, eique cum effectu debita fuit, vel utroque contententium in mora constituto.

60. Quid ergo fiet de fructibus temporis præteriti? Quid si tertio anno à prima præhensione secundus alius patronus manum suam injecit, & per tres alios annos vassallus quod in se erat, offerre & facere distulit? Videretur recuperare debere fructus trium ultimarum, videlicet a tempore dicti concursus. Quia ex tunc neuter liquidam habuit intentionem fundatam in executione juris consuetudinis feudalis, utroque mutuo sese impediens, & sic consuetudine neutri in jure executorio quod liquidum esse debet, assistente, contrarium dicendum est: quia ex quo non negatur esse feudum, & neuter dominus abnegatur, fundata est alterutrius intentio ad lucrum fructuum à die suæ præhensionis, usque ad diem quo vassallus justa fecit vel congruè obtulit.

61. An ergo fructus illos consignare debeat, ut hanc levationem & investituram obtineat? Respondeo non, quia consuetudo omnino non loquitur nisi de consignatione jurium semel solvendorum, quæ constat ab illo etiam si nunquam in mora fuisset, deberi, alia ratio fructuum, de quibus etiam hæc consuetudo non loquitur. Cum autem de primis, videlicet primi termini incertum sit an debeantur: quia secundo vincente neutri debentur, pro tempore vero sequenti incertum est cui debeantur: Dico quod si lites contententium

• M M m m

brevi finienda sit, fructus illi in statu suo manebunt, sive à prehensore, sive à commissariis, sive à vassallo teneantur, alias allimentanda est via utriusque parti commodior & tutior, juxta notata in l. 1. ff. de quis cautionibus in l. 1. §. 1. C. de assor. sellen. ut videlicet si prehensor eos non exegerit, vassallo idoneè caventi provisionaliter interim relinquatur, vel prehensori caventi si eos exegerit: quod nisi idoneè caveat vassallo caventi restituatur. Et notandum quod vassalli cautio sine præfinitione temporis erit, sed si prehensor retinere velit, cogi potest non solum cavere de restituendo si contra se definitur, sed etiam si lis diu duret, ut nisi infra tempus congruum judicis arbitrio decidatur, vassallo caventi restituere debeat quoniam non est imputanda vassallo nimia mora ut casus aliorum contendendum, sed illis potius, & judex non debet invidis arbitrari minus tempus anno, per textum in fortiori l. ult. §. fin autem. C. de peti. hered. nec majus regulariter triennio. Argum. l. properandum. C. de judic. & in dubio favorabilior causa veteris possessoris & proprietarii.

62. Fructus autem ultimi triennii quos certum est alterutri deberi & à vassallo amissos, non debent etiam caventi, restitui vel relaxari, sed contententes de patronatu possunt eos communi consensu exigere, disponere vel sequestrare, & si vassallus sit in mora restituendi, possunt levationem manus & investituram hanc impedire. Quod si uterque habere velit, judex, possessori, vel de clariori jure docenti, vel ad minimum melius caventi, provisionaliter relinquitur inspecta etiam natura instantiæ inter eos motæ. Si enim uti possidet agant provisiones hujus judicii, inter eos servabuntur, videlicet sequestrationis, vel fiduciariæ possessionis, quam recedentiam vocant. Possunt etiam invicem jus feudale condicere sustinendo quisque suam manus injectionem. Idem si alter manum non injecit, sed pro vassallo causam tanquam patronus suscepit. Idem si neuter prehenderit, sed de eo jure litigant, aut extra jus contendunt.

63. His enim omnibus casibus potest vassallus uti remedio hujus §. cessante quæstione fructuum ubi nulla est prehensio, secus si alter ab altero possessore vendiderit, & multo minus si personali actione, puta ex legato, vel ex donato feudum dominans sibi dari vel tradi petat, vel redemptionem quasi à suis decessoribus sub ea facultate venditi, quibus novissimis casibus non est quæstio uter sit dominus feudalis. Quamquam quæstio sit de illo jure obtinendo, de quo nihil ad rem. Imò etiam in casu rei vindicationis, quamquam jus ipsum patronatus controversum sit: tamen quia certum est quis sit & interim manere debeat possessor, non est locus huic §. nec simili consuetudini, sed possessori etiam personaliter jura faciendâ sunt, & solvenda sicut domino pacifico, præsertim cum magis rei quam personæ fiant, ut dictum est supra §. 1. gloss. §. num. 2.

64. Quod autem dictum est hanc investituram per manum supremam perinde valere ac si ipsemet dominus fecisset, verum est quædam bona fide obrenta fuit. Quia si vassallus sciens feudum moveri à Titio, in odium ejus alium suscitavit, ut ea occasione dominum deturbaret, probata hac collusionem quamquam secundum consuetudines Insularum, in quibus causis feudum amittatur. Et quæ fuit prima causa benefic. amitt. in insularibus feud. per tot. mereatur feudo privari, tamen quia non expressè abnegavit, saltem nulla erit dicta investitura taliter obrenta, quia non solum veto patrono, sed etiam superiori illud fuit. Omnes ergo fructus lucro veri domini retro cesserunt & deinceps cedent, donec iusta ei facta fiat, ne ex dolo suo vassallus lucretur l. ne ex dolo. ff. de dolo cum vulg. qui etiam ad omne damnum condemnabitur. Potest etiam talis & tamen evidens dolo probari ut feudo privetur, juxta notata supra §. 43. quæst. 37.

65. Septimo quæro: Quid si unus tanquam rem

ensualem prehendit: alter tanquam feudalem? Respondeo. Potest & debet possessor non plenam levationem, sed provisionem tantum habere pendente inter diversos dominos lite, quorum jura & dominia in eadem re concurrere non possunt, ut dicemus tit. seq. num. 5. & 6. Nec interim cogitur judicium suscipere. l. 1. §. apud Julianum. ff. de positi l. stipulatus sum. 2. in fi. de solutio. nisi in culpa sit: ut si censuarius Titii recognovit à Caio feudum, & postea uterque manum injiciat, Titius docendo de jure vetustiori impediet provisionem possessoris. Etiam si is Caium post manum ab illo injectam recognoverit, voluntariè enim fecit, nisi prius dominum censualem interpellaverit & congrue expectaverit; quo facto si desitutus alium agnovit, denunciatio negligenti imputatur, quantum ad hanc provisionem.

66. Idem casu converso: Sic inter terminis hujus §. si vassallus alium insurgentem recognovit, etiam, ut prehensionem viaret veteri domino non requisito, nec congruè expectatq. Si enim postea utroque concurrente provisionem vel etiam manus levationem petat, & antiquus dominus intra biennium terminum (qui denegandus non est) de jure suo doceat, nec in oppositum aliud appareat quam nova recognitio vassalli domino veteri irrequisito facta, justè impediet antiquus dominus non solum remedium hujus §. sed simplicem etiam provisionem, etiam alia culpa vel collusionem non probata. Et merito. Non enim ludus puerorum sunt hi dominicales actus, ut notat l. ult. C. de testam. milit. nec vassallus aut censuarius debet quemlibet etiam urgentem timidè ne dicam collusionem agnoscere, nec domini directi debent cohermi seu potius mendici more quosvis admittere, ut malè feriat quidam jactant se juxta Dei mandatum & sanctas leges; cui, honorem, &c. cui tributum, &c. Non autem præpostere, sed cuique jus suum reddere, hæc enim iusta distributione œconomiz, Respondeo, & omnis politia maximè consistant. Sic dominus directus qui temere quemlibet admittit, periculo sese damnorum & impensarum implicat.

67. Octavo, juxta prædicta addo quæstionem in praxi. Mulier anno 1514. emit feudum suum apud Moucy, & recepta per manum supremam obiit an. 1548. relicta liberis pendente adhuc dicta lite. Dominus de Moucy vel ejus hæredes, forte litem ignorans manum injecit ex defectu hominis. Liberi & hæredes docent de dicta sententia, ejus executione & lite adhuc pendente. An dominus teneatur ad damna & interesse? Videtur quod sic, quia lis adhuc pendet, & manus illa suprema, quæ feudalitatem penes se recipit, non moritur, sed est eadem. Et sic videtur quod ex parte patroni nulla potest esse mutatio pendente illa lite: tum quia patronus incertus, tum quia jus patronatus sequestratur per sententiam à qua non est appellatum: tum quia non esset nisi circuitus. Pariter videtur non esse interim mutationem ex parte vassalli: quia frui debet pendente lite, ut in hoc textu, sed lis adhuc pendet, igitur prehensio injusta. Respondeo: si non esset mutatio nisi ex parte patroni, certum est quod deberet damna & interesse si non præmissis congrue proclamationibus, de quibus infra §. 65. manum injecisset: sed illis bona fide & ritè præmissis si vassallus vel ejus hæres non notificaverit dictam sententiam & ejus executionem; satis est quod doctus de illa & litis pendencia dominus consentiat manum levare sumptibus prehensionis refusus per vassallum qui fuit in culpa: sed quando mutatio est ex parte vassalli, ut hic valet & tenet prehensio. Quod enim hic textus dicit vassallum debere frui, intelligendum est sub onere & conditione feudali, ut nuper diximus; sed hic sufficit coram eodem judice petere ut eadem sententia prehensore vocato continuetur & exequatur. Sed si isti essent hæredes collaterales, deberent insuper elevium seu ejus æstimationem consignare: nec opus est

aliter recognitionem fidei facere in aliquo loco, ut infra §. 63. nisi de consensu, & requisitione litigantium patronatus supra *eo. num.*

68. *Nono quæro, de alia quæstione quam vidi in facto. Quidam vendidit feudum movens à domino de Courtabeuf, qui manum iniecit in illud defectu hominis. Emptor intercedit, vel fortè se non opponendo procurat se citari coram præfectis libellorum supplicum palatii Parisiensis, à quodam tertio ad adferendum literas acquisitionis dicti feudi, & solvendum jura feudalia. Mox emptor impetrat literas in forma vulgata ut consignando recipiatur per manum supremam, & manus levetur, & contra utrumque coram dictis præfectis petit homologationem. Tertius ille consentit, sed prehensor (qui erat verus dominus) impedit, dicens se esse in possessione qua non debet privari pendente lite: & quod tertius ille non possidet feudum quod non est ausus prehendere, sed tantùm accessit via actionis: & attento quod iste solus est prehensor, debet manere in possessione, in quam, vi concessionis feudalis & consuetudinis generalis ritè est immisus. Tamen per sententiam præfectorum rescriptum homologatur absque expensis instantiæ dicti rescripti: uterque appellat, scilicet prehensor, quia rescriptum homologatur, & manus sua tollitur, & emptor, quia dictum fuit sine expensis quas prætendebat contra prehensorem à tempore quo impedivit homologationem, præfens etiam in hoc senatu cum prehensore, causam agebat Egidius magister die lunæ 4. Januarii anno sesquimillesimo trigésimo quarto in publicis causarum actionibus Senatus Parisiensis, & Petro Lysero Præsidente succubuit, cliente suo in multâ ordinariam sexaginta librarum Parisiensium & in expensas appellationis damnato, hoc arrestum non solum durum multis videbatur: sed etiam insolens respectu præsidis, qui solebat initio favere appellanti, & plura quandoque gravamina ex tempore colligere quam advocati diu meditati fuissent.

69. Tamen justum fuit arrestum, quia quantumvis prehensor justior haberet & probabiliorem causam tertio, & justissimam contra eam causam litigandi, tamen non habebat justam causam ulterius litigandi cum vassallo, ad quem nihil de lite quæ de jure patroni à quocumque movetur sicut debitori decimarum vel alterius juris prædatorii nihil pertinet de lite super eo jure contententium. Non ergo tenetur vassallus juribus oblati, & simul ac per eum non obstat quin consignetur manere in lite multo minus quàm cum res ipsa à tertio contra eum vendicatur. Est enim causa ipsius sicut emptoris, & non venditoris, *l. 1. in princip. c. ubi in rem alie.* & tamen postquam venditorem laudavit, quia causam pro eo accepit, statim extra litem & telam instantiæ ponitur usque ad executionem diffinitivè. *l. venditor. ff. de judic.* Quanto fortius hic cum ista nullo modo causa sit emptoris nec rei suæ, sed causa servitutis quam alienam fatetur, eique satisficit? & sic aliorum tantum non sua causa est. Cur ergo remoram patitur propter alienum justum vel injustum concursum? Non ergo ad impediendam, sed nec ad differendam provisionem hujus §. à consuetudine etiam publica datam, sufficit habere titulos vel probationes de præfenti, etiam ad manum, nisi sufficiant ad diffinitivam illico ferendam contra tertium illum, & illico feratur. Quia vassallo satis est quod sive in judicio, sive extra judicium molestatur: nec ad eum refert sive jure, sive injuria, cum non sit causa sua sed aliena, nisi prehensor aut alius hanc provisionem impediens, ponat in facto, & velit in contententi probare per instrumenta parata, vel per interrogationem partium hunc tertium fuisse dolo vassalli

Tom. I.

suscitatum, & de fraude & malitia vassalli, quæ sunt valde notanda in praxi.

70. Decimo principaliter quæro: Utrum pendente hac lite inter contententes de patronatu, currat eis tempus quadraginta dierum ad retrahendum feudum jure feudali, de quo in §. 20. *supra.* Et ut clarior sit hæc utilis & latè patens quæstio: Pone duobus contententibus de patronatu, vassallum fuisse receptum per manum supremam juxta formam hujus §. deinde vassallum vendidisse feudum, & emptorem notificasse & exhibuisse literas venditionis utrique contententium, sive in judicio, sive extra, non refert. Utrum lapsis ab hinc quadraginta diebus præscriptum sit retractui feudali pro hac vice? Et prima facie videretur quod non, per textum & notata in *l. contra majores. C. de iusticia, testam.* ubi Cyn. col. 2. decidit in materia retractus proximitatis non currere tempus anni ad retrahendum, pendente lite inter emptorem & venditorem, & sequitur Bald. in tract. de jure *conjugio* seu prothomiseo col. 4. (ita enim debet scribi & dici, & non prout vulgo imperiti scribunt & dicunt de jure prothomiseos, quoniam *conjugio* Græcè, prælationem Latine significat à verbo Græco *conjugio*, quod est profero.) Contrarium est dicendum duplici ratione. Prima, quia consuetudo noluit emptorem feudi manere in suspensio & sub incerto ultra quadraginta dies à debita notificatione, ut diximus supra §. 20. *gl. 10. num. 6.* Secunda, quia ipsi contententes de patronatu pendente eorum lite, & ea non obtante (sive sint & nisi per eos stet) possunt nedum à volente recipere, sed etiam ab invito emptore exigere retractum feudalem. Patet, aut enim uterque eligit, & vult habere retractum, & possunt communiter retrahere, & pretium cum legalibus expensis emptori refundere, fundumque retractum interim pendente eorum lite sequestrare, vel deponere ad onus & commodum futuri victoris.

71. Et sic dicta lis non impedit dictum retractum peti & fieri statim vel infra dictos quadraginta dies. Aut verò alter litigantem eligit quintum pretii, alter jus retractus. Et tunc is qui eligit quintum pretii seipsum perpetuo pro hac vice à jure retractus excludit. Is vero qui eligit retractum, si quidem aliàs non est in quasi possessione patronatus, non potest exigere retractum, sed congrua oblatione jus suum conservare ut mox dicam. Si vero ante litem erat quasi possessor, postquam ei facta est oblatio jurium ab emptore, etiam si facta est in jure ipsi manui supremæ, statim etiam invito emptore retrahere potest, cavendo tamen ei de restitutione feudo cum fructibus si ipse retrahens succumbat in lite: & alter qui quintum pretii elegit verus patronus declaretur. Debet etiam iste retrahens consignare quintum pretii, quo facto levatam manum habebit contra adversarium, & fruatur feudo, nec sequestrationi feudi locus erit, sed solum consignationi quinti pretii pendente dicta lite. Et sic patet quod dicta lis non impedit prosecutionem & exactiorem retractus nisi per ipsosmet litigantes iteriter. Igitur dicta lis non impedit, nec remoratur cursum dictorum quadraginta dierum. Ex quibus patet nullo modo obitare dictam decisionem Cy. & Baldi qui loquuntur in diversis, imò oppositis terminis, videlicet, quando lis est inter venditorem & emptorem. Et sic incertum est an vera & valida sit venditio vel non. Hic autem constat de vera & valida venditione, & lis inferitur à tertio sive extraneo, de quo nihil ad emptorem, ut in simili scripsimus sup. §. 20. *gl. 1. num. 8.* Confirmatur, quia infortioribus terminis si pluribus simul, sed ita unus ut alteri præferatur, datum sit tempus, tamen omnibus simul currit. *l. si maritus prævenit in princip. lmm. l. 2. §. ult. c. l. seq. ff. de adulter.* ubi notant Bar. & Ang. Perusinus, quod quando plures possunt admitti ad aliquid,

* Pendente lite patronorum currit eis tempus retractus feudalis.

MM m m ij

omnibus cedit idem tempus secus si successivè datum esset. Andr. Tiraq. in *tract. de retract. convention. §. 2. num. 81.*

72. Rursus fac feudum prius venditum, deinde à duobus solidum patronatum prætentibus prehensum. Emptor utroque vocato quintum pretii consignat & manu suprema investiri petit, unus consentit, alter impedit volens retractu feudali uti, quæritur primo an possit? Secundo, an à corivali eligente quintum pretii impediri possit & quatenus? Tertio, an interim currant quadraginta dies? Ad primum hæc questio multum differt ab illa suprâ §. 20. *gloss. 1. quest. 6.* quando sunt plures domini pro partibus, hic autem unus est incertus è duobus. Et sic nullo modo videtur iste jus habere, quia etiamsi non deficiat eum jus: tamen quandiu incertum dictæ litis durat, probatio deficit, & sic inadmissibilis est ad hoc tendendum. Textus in *l. si duo. simul Titii de testam. nisi.* Secundo, quia alter etiam si velit, non potest petere quintum pretii sicut nec ille: & sic neuter petere potest hoc jus retractus, quia utrique deficit probatio, imò emptor propriè neutri tenetur quidquam offerre, nec fidelitatem nec jura: sed tantum tenetur quintum pretii consignare in jure & fidem offerre non alicui eorum, sed ipsi manus supremæ, tanquam sequestri, & ab illa investiri, & plenam levationem manus obtinere. Et pariter apud acta tanquam apud manum supremam acquisitionis literas exhibere, & in actis copiam exemplatam ab his quorum interest legendam deponere, neutri vero eorum interim tenetur exhibere. Ut autem retrahens potest impediri à corivali volente etiam solidum suo nomine retractare. Ita potest impediri à volente solidum quintum pretii exigere.

73. Resolvendo dico quod etiamsi neutri singulariter, sed utrique parti judicialiter, seu potius judici literas acquisitionis, seu potius copiam exemplatam consignaverit & affirmaverit: tamen extunc quadraginta dies utrisque currant, quia potuerunt utrique communi consensu retractare. Quod si dissenserint, sibi imputent, ut prima ratione suprâ *num. 52.* quanquam autem neuter per se solum jus retractus ipso jure interim habeat, tamen ut emptor occasione litis non debet damnum pati: ita non debet lucrum facere de aliena, præsertim patroni calamitatis & sic si uno volente quintum pretii, alter retractare velit, ille potest utrumque indemnem reddendo videlicet & corivalem consignatione quinti pretii integri, & emptorem satisfactione restituendi eidem si retrahens succumbat. Emptor enim hoc recusans certaret de lucto, retrahens vero de damno vitando: & sic etiam actoris causa potior, *l. non debet actori. §. in re obscura. de reg. jur.*

74. Et hoc nisi retractare volens non esset ante illam litem in quasi possessione hujus juris patronatus, quia magnum est commodum possessionis §. *retinende inssiu. de interd. Et sic emptor etiam non abnegando, nec subeundo periculo commissi potest tueri suam possessionem, nec tenetur cedere prætendenti jus controversum sine possessione. Et præsertim quando est castrum, cujus possessio facile recuperari non posset ut notatur suprâ.*

75. Nec propterea peribit jus retractus ei qui retractare voluit, quia ex quo infrâ illos quadraginta dies pretium integrum cum legalibus impensis refundere cum dicta satisfactione judicialiter obtulit, etiamsi non consignaverit, nec emptorem in vera constituerit, jultam per prædicta habentem recusandi causam, ta-

men jus suum conservat. *l. 3. §. Stichus Anna. junct. gloss. verb. que obimus. ff. de statutis. Rapha. Cuma. Paul. in l. qui Roma in princ. de verb. oblig. Alex. in l. mora in princ. solut. matrim. & prædicta procedunt non solum si apud acta in communi, sed etiam si singulis emptor obtulerit quintum pretii & homagium literas exhibendo. Quod si uterque in solidum retractare velit, mutuo se impediunt nisi manu sequestra retractare consentiant. Et nihilominus tempus eis currit, nisi respectu ejus qui obtulit refundationem & satisfactionem emptore reculante, ut dixi. Præterea etiam fortius procedunt si unum feudum dominans, de quo duo in solidum certant.*

76. Circa quod addo duodecimam questionem, quam vidi in facto. Caius feudum dominans Seio vendidit sub pacto redimendi, hæres Caii dicens contractum pignoratitium & usurarium, oblata fide se immiscet, & juxta §. 65. infrâ *ca. tit. proclamari facit & interpellari vassallos ut sibi homagia faciant. Scius intercedit.* Collegium tenens in feudum, mittit quendam Risium tanquam hominem viventem & morientem secundum not. in §. *precedenti*, qui loco dominantis adito non fuit admissus. Collegium habet rescriptum in forma per manum supremam: & per sententiam dictum fuit, quod collegium recipietur in fidem provisionaliter ad onus faciendi homagium per se, vel per dictum Risium tanquam manu vicaria vivente & moriente. Post decem annos victor manum injicit ex defectu hominis & jurium.

Breviter responde, prehensionem nullam utpote oblatione sufficienti facta, quæ non extinguitur, sed magis confirmatur per receptionem in qualitate manus supremæ, & sic tanquam mutatione secuta non ex parte vassalli, sed ex parte patroni, opus erat nova proclamatione juxta formam §. 64. *infrâ eod.* etiam si iste esset secundus Titius, vel ulterior hæres victoris. Cum autem Risius congrue oblatum adhuc vivat nullum debetur relevium, & collegium non debet mandatum dare novo homini, quia revocando priorem & faciendo novum hominem, incederet in novum relevium, sed sufficit quod Risius constituat procuratorem, ut victorem nomine suo agnoscat, & fidelitatem jam præstitam continet, prout in antiquo vassallo dicemus infrâ §. 65. Non enim requiritur nova solemnitas, nec novum dinumeramentum respectu antiquorum vassallicorum nisi impensis novi domini.

77. Nunc habetis uberrimam materiam hujus §. plenè expeditam, quam anno 1539. mense Augusto urgente Typographo multas questiones præmittere coactus, tantum perstrinxeram. Deinde in fine Novembris anno 1556. in hac antiquissima Sequanorum metropoli Vesontina recens à Rege Angliæ falsis calumniis perfidorum Comitis Montbelgardensis ministrorum persuaso, Dola & prof. sione jurium publica pulsus, tutum otium beneficio & tuitione amplissimi & æquissimi Senatus hujus imperialis, liberæ & florentissimæ reipublicæ Vesontinæ nactus absolvi, dum librorum meorum recuperationem à sceleratis illis Montbelgardensibus (qui carè mea mihi vendiderunt) auctoritate ejusdem reipublicæ expectabam, quibus (excepto ab impio Montbelgardensi substracto tractatu meo de muneribus & honoribus editioni parato) receptis in ejusdem reipublicæ gratiam *l. qui Roma. ff. de verb. oblig.* ibidem in eorum amplissimis scholis frequentissimo & densissimo auditorio interpretatus sum, & patriam rediens ab eis honorificentissimè diem unum comitatus sum.

* §. LXI.

*Olim fuit
43.

Tant que le vassal dort, le seigneur veille: & tant que le seigneur dort, le vassal veille.

* §. LXII.

* Hic articulus 62. per novam consuetudinem additus fuit.

C'Est à dire que le seigneur ne fait les fruits siens auparavant qu'il ait faisi, & apres la faisie les fruits sont siens jusques à ce que le vassal ait fait son devoir, en renouvelant toutefois par le seigneur la faisie de trois ans en trois ans, comme dessus est dit.

SUMMARI A §. LXI.

1. Verbum vigilo.
2. Patronus non vigilat ipso jure.
3. Nec tempore minoris etatis vassalli etiam prehensione facta.
4. Etiam si prehensio facta sit super majore.
5. Dictiones, tamdiu, quamdiu, correlationem habent.

Allegoria.



Le textus quamvis ἀλλογοῦντος scriptus sit, tamen nullam habet difficultatem, & ejus materia in præcedentibus satis est expedita. In hoc autem consistit allegoria, quod hic verbum, *dormire*, pro negligentem esse, & rebus vel juribus suis non intendere accipitur, & è diverso verbum *vigilare* pro diligenter ad rem suam attendere, prout etiam in jure verbum *vigilare* pro jurium suorum prosecutione & conditionis propriæ meliorante accipitur per Ulpianum in *l. quæ autem*. §. *sciendum*. per Scavo. in *l. pupillus in fin. ff. Quæ in fraud. cred.*

*Vigilandi verbum in jure.

1. Et in effectu sensus hujus §. est quod feudo ex defectu fidelitatis prehensio, quamdiu vassallus dormit, hoc est, negligit & differt adire patronum, & iusta facere, tamdiu patronus vigilat, hoc est, rem suam agit fructus & obventiones feudi lucrando, supra §. 1. & è diverso, quamdiu patronus dormit, negligit suo jure uti, & prehendere feudum sibi ex defectu fidelitatis apertum, tamdiu vassallus vigilat, hoc est liberè fruitur feudo suo, & omnibus juribus inde dependentibus ac si esset in fidem admittus & investitus, & ita in toto hoc regno intelligitur hoc schema & loquendi figura, sic etiam quædam consuetudines ad verbum exponunt, ut Carnotens. §. 33. Aurelianens. §. 6. Nivernens. §. 11. eodem tit. reliquas omitto.

*Patronus non vigilat ipso jure.

2. Ex his sequitur quod non semper, sive non ipso jure patronus vigilat (ut communi Francorum loquendi modo utar) hoc est, non acquirit sibi fructus feudi etiam aliàs aperti, etiam quantumcumque vassallus negligat fidelitatem, & jura præstare, sed tunc demum postquam manu ritè injecta cæpit de facto vigilare & suo jure uti, quo facto sibi vigilat cum effectu quamdiu vassallus dormit, succisa omni spe restitutionis in integrum & omni alio remedio, ut diximus supra §. 1. gloss. 7. Et ita generaliter observatur in toto hoc regno, & servandum est, nisi sicubi fortè clarè probetur de contraria consuetudine: videlicet quod feudo semel aperto, patronus semper & ipso jure vigilet, ita quod post quantumcumque temporis accedat vassallus, vel ejus hæres, aut successor, ad fidelitatis & jurium oblationem, non teneatur patronus eum admittere, nisi vassallus offerat & restituat omnes fructus feudi à tempore dictæ veteris apertura non clausæ, vel nisi patiatu patronum prius tanto tempore frui feudo & fructus suos facere sine homine seu vassallo, quanto vassalli possederunt sine homagio, quantumcumque non fuerint interpellati à domino, & quanto patronus caruit vassallo, seu duravit apertura: quam consuetudinem affirmant nonnulli vigere in quibusdam locis ubi non sunt consuetudines in scriptis redactæ nec homologatæ, ut Stampisi: sed pro-

fecto prædura nimis & captiosa talis consuetudo & quæ emendatione indiget & reductione ad communem generalem consuetudinem hujus regni, de qua in hoc §. 1.

3. Modo quæro, siue aliqua fallentia ad regulam hujus §. Et prima fronte omnes dicerent quod non. Sed ego do vobis unam valde notabilem fallentiam ad primam partem hujus textus, videlicet quando vassallus est minor viginti annis, & quoties contingit pendente prehensione feudali vassallum vel vassallos esse minores ætate idonea ad fidelitatis præstationem, quamdiu enim durat illa minor ætas, patronus non facit in effectu fructus feudi suos, sed tenetur eos restituere, vel compensare cum utilibus juribus sibi debitis ratione ejusdem feudi: per textum & ibi notata supra §. 41.

4. Ampliatur nedum si prehensio facta sit super minoribus propter negligentiam vel dolum tutorum, & curatorum in adeundo patrono pro judiciis, ut declaravimus in d. §. 41. q. 7. sed etiam si prehensio coarpta sit contra vassallum majorem & contumacem, qui in contumacia decessit relictis pupillis, quia contumacia personalis est, & indistinctè consuetudo dat minoribus illud beneficium, de quo in d. §. 41. unde licet prehensio facta contra patrem majorem perseveret de facto contra ejus filios & hæres durante eorum minori ætate, nisi inducia petantur, & jura utilia debita solvantur: tamen puto, quod interim dormiat sine sit in suspensio effectus ille rigorosus prehensionis quoad patronus faciat fructus suos in merum damnum vassalli. Et est ratio, quia dictis minoribus competit legitima exceptio dilatoria à consuetudine eis data adversus patronum, cum jure petendi inducias eis debitas à patrono per hanc consuetudinem. Et in effectu hanc sententiam tanquam æquiorē & humaniorē, & verbis & menti nostræ consuetudinis non repugnantem (quod & si inanis, id est, juxta æquum & bonum facere soleo hoc opere) secutus sum in d. §. 41. num. 3. q. 1. & 7. Ad secundam autem partem hujus textus nullam video fallentiam.

5. Ulterius circa textualia hujus §. advertite, quod istæ dictiones, tamdiu, quamdiu, possunt in orationibus dispositivis & enuntiativis mutua habere correlationem, ita quod una posita, vel expressè ponitur altera, vel tacitè implicatur. Et ut colligitur ex decisione Bart. in rub. ff. de cond. & dem. col. 3. nu. 10. in fin. significant tempus limitatum, sive (ut verbis Bart. utar) indicant conditionem quamdam extinctivam beneficii vel dispositionis præcedentis, de quo plenius scripsi supra §. 9. gl. 4. n. 15. Tamdiu igitur sibi vigilat patronus, quamdiu vassallus dormit & manum dominicam contemnit, & non ultra: & tamdiu sibi vigilat vassallus, quamdiu patronus dormit & cessat jure suo uti, & non ultra.

Ex quo datur intelligi quod per quantumcumque

M M m m iij

temporis patronus jure feudali feudo fructus sit, tamen quāndocumque vassallo iusta offerente, feudum ei restituendum. Et quāntocumque tempore patronus non fuerit usus potestate feudali, tamen semper potest expergisci & ea uti, & si subtiliter perpendamus illud verbum, quāndiu, in textu infertur quod patronus adversus vassallum & è contra non præscribit: & hoc est in-

dubitatum quāndiu patronus aut vassallus in qualitate feudi possidet, sed interversa qualitate hujus possessionis vel quasi, non probatur in hoc textu cessare inter eos præscriptionem, sed probatur supra §. 12. & infra §. 69. Et his paucis expedita sunt textualia hujus §. materia autem in locis præcedentibus. Venio ad sequentia, quia nolo ad extranea diffundi.

* Hic articulus in veteri consuetudine fuit 45.

* §. LXIII.

ITEM le vassal est tenu de faire les offres à son seigneur feodal, au lieu du principal manoir, ou autre lieu dont est tenu & mouvant le fief. Et icelles notifier audit seigneur, ou l'un de ses officiers, si aucuns y en a sur le lieu, & où ledit seigneur ou ses officiers ne sont trouvez par le vassal audit fief, il suffit notifier lescrites offres au prochain voisin d'iceluy fief.

* Hic articulus nova consuetudine ita mutatus est.

LE vassal pour faire la foy & hommage & ses offres à son seigneur feodal, est tenu aller vers ledit seigneur au lieu dont est tenu & mouvant ledit fief, & y estant demander si le seigneur est au lieu, ou s'il y a autre pour luy ayant charge de recevoir les foy & hommage & offres. Et ce fait, doit mettre un genouil en terre, nuë teste, sans espée & espérons, & dire qu'il luy porte & fait la foy & hommage qu'il est tenu faire à cause dudit fief mouvant de luy. Et declarer à quel titre ledit fief luy est advenu, le requerant qu'il luy plaise le recevoir. Et où le seigneur ne seroit trouvé, ou autre ayant pouvoir pour luy, suffit faire foy & hommage & offres devant la principale porte du manoir, apres avoir appellé à haute voix le seigneur par trois fois. Et s'il n'y a manoir ou lieu seigneurial dont dépend ledit fief, & en cas d'absence dudit seigneur ou de ses officiers, faut notifier lescrites offres au prochain voisin dudit lieu seigneurial & laisser copie.

SUMMARIA §. LXIII.

1. Oblatio jurium clientelarium debet fieri in loco dominantis, nec tenetur patronus extra locum admittere.
2. Fallit si nec vassallo nec ejus procuratori pateat tutus accessus.
3. Item, fallit si nulla sit mansio in loco dominantis.
4. Principalis mansio pendet à destinatione patriusfamilias.
5. Quod prius nominatur, dignius & majus censetur.
6. Denominatio certi castri tanquam loci dominantis in investitura non est de substantia, sed de simplici demonstratione.
Potest patronus invitis vassallis transferre caput & sedem loci dominantis de loco ad locum intra fines ejusdem territorii.
7. Electio est vassalli an mansionem principalem, an locum unde feudum movetur adeat iusta oblaturus.
8. Error commissus in oblatione non purgatur in simplici notificatione, secus si verbum offero repetatur.
9. Quin principale.
Si sint plures mansiones æquè principales, est electio vassalli.
10. Si oblatio fiat ipsi patrono vel habenti potestatem investiendi, non requiritur alia notificatio.
Ordo notificationis.
Oblatio non prodest nisi à tempore notificationis.
11. Vassallus non tenetur querere nec adire patronum extra locum dominantem, etiamsi domicilium patroni sit vassallo vicinius.
12. Q. 1. Oblatio hujusmodi non liberat à fidelitate prestanda.
13. Patronus volens purgare moram, debet adire vassallum vel ejus domicilium & non locum servientem.
14. Receptio in fidem per manum supremam idem omnino operatur ac receptio ipsius patroni.
15. Q. 2. An omnia jura debeant in hujusmodi oblationibus exprimi?
16. Forma ad majorem cautelam observata non inducit necessitatem.
17. Solutio, quod oblatio debet esse ita clara & certa, ut patronus scire & deliberare possit, quid eligere debeat.
18. Rejiciuntur formula & captiones verborum.
Quod est in relaso, censetur specificatum.

ficatum in referente.

19. 20. 21. *Emens feudum certo franco non distributo pretio ; quomodo faciet oblationes suas patrono respectu feudi, &c.*
22. *Cujus impensis debeat fieri estimatio.*
Q. 3. Utrum novus acquisite feudi teneatur etiam jura preteriti temporis offerre ?
23. 24. *Et an sufficiat generalis? Respondeo non nisi patronus interpelleretur, ut*

- preteriti temporis jura declares.*
25. *Quid in feudis que reguntur more Vulquecini ?*
26. *An oblatio debeat esse realis ?*
27. *In simplici oblatione supervacua est verbalis exhibitio fidelitatis.*
28. *Oblatio potest provisionaliter fieri.*
29. *Q. 4. Unus ex convassallis non tenetur offerre jura, nisi pro parte sua. Nec tenetur vassallus pluries nec pluribus dominis offerre.*



Patronus pro juribus feudalibus non debet adire vassallum, sed e converso, cliens debet adire patronum, ut vulgo dicitur, & hic patet, quia patronus non tenetur interpellare vassallum ut iusta prestat, sed horum d:fectu recte manum injicit feudo. E diverso, vassallus sive obviare velit futuræ prehensionis, sive ea facta recuperare feudum, tenetur reverenter adire patronum, eique iusta offerre.

Et ut textualia paucis expediamus, hic textus dividitur in duas partes, in prima loquitur de loco in quo debet fieri oblatio plurium feudalium. In secunda ibi *scilicet*, loquitur de notificatione oblationum.

1. Ex prima parte not. quod patronus non tenetur admittere oblationem & prestationem fidelitatis & obsequii clientelaris, in quocumque etiam alias idoneo loco tempore fuerit inventus à vassallo, etiam in domicilio ipsius patroni: sed potest eum cogere, ut personaliter veniat ad mansionem * principalem loci dominantis, vel ad locum unde specialiter movetur feudum, ut ibi fidelitatem prestat patrono, vel habenti potestatem ab eo si ibi inveniatur, alias prestare offerat, deinde oblationes debite notificet. Patet in hoc textu in quo vassallus tenetur, & obligatur ad duo, sive ad unum qualificatum. Primo, ad offerendum patrono. Secundo, ad hoc faciendum in mansione principali vel loco unde feudum tenetur, & sic non sufficit unum sine altero, nec sufficit factum sine qualitate. Jura sunt trita, & in precedentibus satis allegata. Si igitur vassallus fidem & jura presenti etiam alias non impedito patrono & in ejus domicilio offerat extra dicta loca, sive patronus expresse recuset, sive nihil respondeat, ipso jure non valet oblatio, nec constituit patronum in mora, nec protegit vassallum à periculo vel damno prehensionis feudi factæ vel fiendæ, quoniam locus fidelitatis prestandæ vel offerendæ in honorem patroni & ejus favorem prestitutus est: & est pars clientelaris obsequii & servitutis feudalis per hunc textum. Quemadmodum etiam habetur in jure, quod debitor obligatur solvere vel aliquid facere aut prestare certo loco favore creditoris appposito, si hoc alibi offerat etiam presenti creditori & in ejus domo, nullius est momenti hæc oblatio, nec liberat offerentem à mora incurta vel incurrenda, & periculo *l. qui Roma. in priv.* & ibi per omnes doctores, *ff. de verb. oblig. l. 3. ff. de eo quod cert. loc.* & hoc nisi creditor vel patronus oblationem extra locum debitum factam acceptare velint, prout sæpè apud nos patroni benignè indulgere solent vassallis. Et raro opportunè aditæ solent retutare & remittere ad locum requisitum.

Ampliatum præfatum notabile, etiam si vassallus iusto impedimento detineatur quo minus ad locum requisitum proficisci possit, quia potest mittere procuratorem specialem. Et iuste, quamvis quandoque cum rigore possit patronus exigere, ut vassallus in hoc casu saltem per procuratorem compareat & iusta faciat vel offerat in loco debito.

2. Fallit, si nec vassallo (sine sui culpa) nec procura-

tori suo tutus pateat accessus ad locum debitum, quia tunc valida erit & efficax oblatio alias debite facta & notificata extra locum debitum: & tenetur patronus etiam si accessum non impediat, admittere, non enim intelligitur hæc consuetudo in casu impossibili, sed hoc semper in omni dispositione censetur exceptum, nec patronus audiendus ellet impossibilita exigens vel hoc prætextu interceptans vassallum. *l. impossibilium. cum ibi notat. per gloss. Alber. & Dec. ff. de reg. jur.*

3. Item fallit, si nulla sit mansio nec vetus nec nova in loco dominantis, prout contingere potest: quia tunc dico quod vassallus potest oblationes suas facere ad personam patroni, nedum in domicilio patroni, sed etiam in quovis alio loco honesto, & ad hunc actum congruo & opportuno, eum invenerit, secundum quod alias de jure communi, oblatio & solutio fieri potest, juxta notata in *d. l. qui nova. ff. de verb. oblig. in l. accipiam, ff. de usur. in l. si solutus, ff. de solut.* Et ratio est, quia hoc casu deficiunt termini hujus consuetudinis, & sic ad jus commune recurrendum est. Unde non tenetur vassallus hoc casu transferre, nec potest patronus eum remittere ad prædia vel campos loci dominantis, & idem multo fortius dicendum quando nullus est locus dominans: sed feudum dominans consistit in jure vel juribus incorporalibus, prout de facto vidi in quodam nobili, qui totum domanium cujusdam feudi sui subinfudaverat.

4. Quod autem in hoc textu in fine primæ partis dicitur, vel in alio loco unde feudum movetur ideo expressum est, quod aliquando & sæpè contingat patronum veteri & antiqua loci & dominantis mansione relicta * novam in eo ædificare, ibique habitare & principalem mansionem (quæ in destinatione patristamiliæ consistit) constituere, prout vituntur adunque multa antiqua castra & arces ruinosa, & ferè in totum diruta, à quibus ab antiquo moventur feuda ab eodem loco dependentia, & sub illius veteris castris vel ejus dominatione recognoscantur insequendo & continuando formam veterum investiturarum, & tamen tota & principalis mansio loci dominantis est in novo castro vel ædificio separato. Et sic nota. ex hoc textu quod non tenetur vassallus pro justitia & validitate suarum oblationum adire vetus castrum, sive locum, etiam sub cujus nomine adhuc hodie feudum renovatur, & in quo nullus habitat, dummodo sit una alia mansio principalis in loco dominantis: sed omnino sufficit hanc principalem mansionem quæ pro tempore presenti ad habitandum destinata est adire, & ibi oblationes facere, ut patet in textu.

5. Sed quaeritur, utrum sufficiat vassallo oblationes facere in dicto veteri loco ruinoso, cas postea notificando non adita principali mansionem presentis temporis, & nulla ibi oblatione facta, ita quod sit electio vassalli, utro in loco actualem oblationem faciat, in veteri vel in novo? Et videtur quod non, tum quia principalis mansio primo loco nominatur, & sic præferenda & prius adenda videtur, quod enim prius nominatur, censetur dignius, *c. quorumdam.* & ibi *glo. de elect. in 6.*

* Oblatio fieri debet in loco principali;

* De nova mansione domini.

* Prior mansio.

gloss. in c. bene quidam, in verb. Mediolanensem. 96. distinkt. etiam censetur majus, l. 1. ff. de albo scribendo. Bal. in l. cum quidam, in 3. opposit. C. de verb. significat. Ang. in l. generat. biter. §. si quidem. ff. de fideicommiss. Et magis delectum est proponendum, l. quotiens, ff. de usufruct. ubi si duobus alternis annis usufructus relinquatur, primo, nominatus incipit habere usufructum, quia magis dilectus videtur, de quo plene per Phil. Dec. in c. Nicol. col. 1. de appell. in c. avaritia, col. 1. 2. de prob. Tum quia ratio subiectæ materiz, & id quod rei gerendæ aptius est, debet attendi, l. quoties idem sermo. de reg. jur. Sed hic agitur de actu & obsequio clientelari, quod non fit rei sed personæ, nec refertur ad rem sed ad personam. Igitur principalis mansio quæ ad habitationem patroni destinata est prius debet (si detur accessus) adiri, non autem locus desertus & antiquus nisi subsidiariè, & deficiente aditu mansionis habitatz.

6. Nec obstat quod sub denominatione veteris & non novi castri sunt renovationes feudorum, quia dico (& est veritas) quod denominatio veteris castri vel loci (etiam si constet de originali infeudatione & concessione feudi facta ad onus quod feudum dependeret & teneretur à tali castro) non stet de substantia (quantum ad ipsum corpus) certi castri, sed simplici demonstratione loci principalis, quod est velut totius loci dominantis: unde est in libera potestate & facultate patroni illud primum castrum diruere & aliud novum in qualibet parte territorii loci dominantis construere: quo facto non erunt vassalli uno modo liberati à fidelitate præstanda, imò astricti ut prius, & tenebuntur novum castrum adire tanquam caput loci dominantis, & in illo solo deinceps verificantur præfata verba originalis concessionis feudi; *Facit cap. cum Episc. de offic. ordm. in 6.* Bene verum est quod quando patronus non diruit vetus castrum, sed novum, vel aliam domum pro habitatione sua contruit in loco dominantis, tunc in dubio censetur velle transferre caput loci dominantis, sed commodius vel habitare, quamdiu spes est quod castrum vetus instaurari & habitari possit à patrono: secus si vetus castrum vel casu fortuito in totum sit dirutum, vel etiam eo stante si constet caput & sedem loci dominantis in totum translatum in novum castrum vel novam mansionem, quod etiam invitis vassallis, in eadem tamen limites ejusdem territorii loci dominantis facere potest patronus, ut dixi, sive vetus castrum funditus diruit sive non.

7. Sed ne nimium efferat veniendo ad resolutionem quæstionis propositæ, dico, quod illa secunda pars alternativa principii hujus textus ibi, *ou autre dont est tenu & mouvant ledit fief*, non intelligitur de qualibet mansione sita in territorio loci dominantis à quo feudum dependet & alia mansione principali: sed intelligitur dumtaxat de certo loco territorii dominantis à quo ab antiquo & ad usque feudum tenetur & movetur, saltem sub cujus expressione & denominatione solitum est adhuc usque recognosci & renovari, sive sit vetus castrum, tutris aut domus, dummodo non sit omnino destructa, & non constet caput & sedem in totum alibi translata, quamvis patronus habeat pro tempore aliã principalem mansionem in eodem territorio, in qua ipse vel sui resident: & in his terminis loquitur hic textus dicens quod tenetur vassallus oblationes facere vel in mansione principali, vel in loco unde ad usque feudum dependet & recognoscitur. Et sic pro resolutione quæstionis dico esse in mera electione vassalli, utrum horum locorum a deat pro ipso actu oblationum, quia iste textu non obligat vassallum nisi ad alterutrum alternativè, imò duplici & geminata alternativa, & sic non est super hoc disputandum. Amplio, etiamsi constet vassallo patronum præsentem tunc & residentem esse in principali mansione sine prohibitione accessus, quia nihilominus potest oblationes facere in loco veteri & solito: sed etiam cessante impedimento & patente accessu tenetur illico præfatas oblationes notificare ipsi patrono, ad-

eundo eum in principali mansione, alioquin corruent oblationes tanquam clandestinæ, ut statim dicitur.

8. Ulterius circa hanc primam partem quæro, pone plures esse mansiones in loco dominantis, vassallus autem sive errore sive aliàs non accessit ad principalem mansionem, nec ad locum unde movetur & recognoscitur feudum, sed accessit ad quamdam mansionem loci dominantis minus principalem, & ibi oblationes suas fecit, deinde illas notificavit ipsi patrono in principali mansione, vel ejus officialibus secundum quod habetur in secunda parte hujus textus: Utrum valeant hujusmodi oblationes? Videtur quod sic, quoniam notificatio totum actum oblationum cum modis & qualitatibus suis nedum tacitè, sed etiam expressè refert & continet, igitur valent in vim novarum oblationum, notificationi inexistentiù, & hoc saltem si hujusmodi plena notificatio fiat personaliter per ipsummet vassallum, vel specialem procuratorem in casu justo impedimenti, ita quod in hac notificatione intervenciant omnia, quæ requiruntur, & sufficiunt ad validas oblationes, & eo maxime si notificatio fiat ipsimet patrono, & si constet vassallum non ex contemptu, sed per ignorantiam minus principalem mansionem adivisse. Quibus non obstantibus dicendum, nec oblationem nec notificationem valere. De oblatione patet per hunc textum de notificatione probatur, quia qui tantum notificat nihil de novo agit nec disponere intendit. *Arg. l. heres palam, §. si quis post. ff. de testa. cum vulg.* & sic non offert de novo, sed refert oblationem jam factam qualis fuit & adhuc est, scilicet vitiosam & nullam. Et hæc procedunt si notificans remaneat in terminis metæ notificationis: secus si ultra procedendo addatur vulgaris & salutaris illa clausula & in quantum opus est de novo & iterum offert, quia tunc in vim novæ, & expressæ oblationis valet actus, & hoc dummodo alia omnia requisita iterum adsint & repetantur, videlicet quod hoc fiat per ipsummet vassallum, vel per procuratorem in casu in quo per procuratorem potest fidelitas offerri & præstari. De observatione autem vel repetitione superstitionis quorundam solemnitate in distinctione, supplicium manum conjunctione, & flexibus genuum in similibus ludicris nihil dico, quia non sunt de substantia nec de decencia inter bonos & graves, nec apud nos curantur, *ut supra §. 2. gloss. 3. num. 5.*

9. Quid si in loco dominantis sint plures mansiones æquè principales? Et videretur deficere primo pars alternativa principii hujus textus, quasi nulla sit principalis mansio, ex quo omnes sunt æquales. *Principale autem propriè præeminens significat, & ad unum & singulare refertur, & dicitur relativè & respectivè ad reliqua tanquam minus principalia. Et sic videtur quod dispositio & obligatio hujus textus remaneat in altera parte alternativè dumtaxat: ut hoc casu necesse sit vassallo ipsum locum unde feudum movetur adire pro actu oblationum feudaliū Contrarium puto, quod sit in ejus libera electione & facultate adire quamlibet dictarum mansionum æquè principalium, vel locum unde movetur feudum, & satis est quod quælibet dictarum mansionum potest dici principalis facta ipso & destinatione patroni, cujus & hujus §. prætextu non debet vassallus decipi, nec à patrono intercipi. Facit quod potest quis habere plura domicilia æquè principalia in diversis locis, *l. Labro. l. assumptio. §. jurispru. ff. ad municipal. & quod tunc idem de uno quod de alio maxime in ejus præjudicium indicatur.*

10. Modo venio ad secundam partem textus nostri de notificatione oblationum: & nota quod aliquando oblatio fit in præsentia patroni vel habentis mandatum & potestatem investituram renovandi: & hoc casu non loquitur textus quia tunc non requiritur alia notificatio juxta regulam *c. cum qui certus de regul. jur. in 6. junctis not. supra §. 14. num. 12.* Aliquando oblatio fit in loco debito, sed patrono vel alio potestatem habente

* Si plures mansiones patronus habeat in qua offerre vassallus debeat.

* Principale quid dicitur.

* Ordo notificatio-
nis.

habentē non præsente: & tunc * debet notificari secundum formam gradualem quæ hic habetur. Non enim sufficit notificare extraneo quamvis vicino propinquo loci dominantis, si possit notificari colonis aut famulis patroni in locodominanti existentibus: rursus non sufficit his notificari si possit officialibus patroni (inter quos nedum baillivos seu deputatos exercendæ jurisdictioni loci, & procuratores, quos vocant fiscales & receptores vel procuratores generales qui propriè officiales sunt, sed etiam hoc casu commissarios deputatos ad regimen feudi, si jam prehensum sit, comprehendi puto) in loco dominantis existentibus, per quos verisimile est, citius perventurum ad notitiam patroni. Rursus non sufficit his notificasse, nisi etiam notificetur patrono, si sit in loco dominantis, & ad eum facilis pateat accessus. Et potest hujusmodi notificatio fieri etiam ex intervallo, & per quemcumque ad hoc destinatum à vassallo, dummodo alias oblatio sit rectè facta & in loco debito. Tamen quando notificatio fit ex intervallo, oblatio non prodest nec protegit nisi à tempore notificationis, quia in isto casu hujus §. notificatio est pars oblationis.

11. Juxta hæc quæro, pone patronum & clientem in eadem civitate morari, & fortè in eodem vico, dormiente seu cessante patrono, cliens adit mansionem principalem loci dominantis distantem à civitate decem forte vel viginti milliaribus, & ibi oblationes fecit, & secundum formam hujus §. existentibus in loco (in quo fortè non morabantur nisi ruralibus operis dediti) vel vicinis notificavit, & confectis inde per notarios instrumentis rediit ad domum suam: post aliquod tempus ignorans patronus factum vassalli à quo fortè vix à limine vel in transitu salutabatur, manum injecit feudo tanquam aperto ex defectu fidelitatis, vassallus se opposuit, deinde produxit instrumentum oblationum & notificationis præcedentis, utrum prehensio indicanda sit nulla? Videtur quod sic per hunc textum ubi satis apparet in illa clausula, *Et oñ ledit seigneur, &c.* quod vassallus non tenetur adire nec quærere patronum extra locum dominantem, ita quod validæ sunt oblationes factæ & notificatæ in loco dominantis, juxta formam hujus §. licet non sint factæ nec notificatæ in domicilio patroni, sive domicilium patroni erat vicinum, sive remotum, sive commodè adiri poterat patronus extra locum dominantem, sive non, quia consuetudo aliud non requirit fieri quam in loco dominantis & juxta illud, nec est * nostrum addere literæ, nec est plus requirendum quam lex requirat. *l. Gallus. §. videndum est. ibi, nihil enim addidit.* ubi hoc not. Bald. in §. notat. ff. de liber. & posthum. & notatur supra §. 1. gloss. 4. num. 9. & ita dicendum est in dubio: sed si non sumus in dubio, sed manifestè constet quod vassallus quamvis cencivis & vicinus nunquam iusta obtulit ad personam patroni, nec de hoc nec de oblationibus unquam illi locutus fuerit, sed velut secreto seu clam à patrono factum diu tacuit, puto ex tota vicinitate & temporis lapsu præsumptionem quamdam esse fraudis adversus clientem, quod studuerit hoc celare patronum, & sic videretur quod hoc casu hujusmodi oblatio non deberet prodesse vassallo, quoniam inter patronum & clientem nulla fraus, nullum malum ingenium versari debet. *cap. quoniam de prohib. feud. alien. per Lotharium in usibus feud.* subsisto tamen, tum quia præsumptionibus non est judicandum, tum quia patronus & cliens non debent ad imparia judicari. *cap. unico, in fin. de form. fidel. in usibus feud.* sed patronus prehensens feudum non tenetur hoc notificare personæ clientis, nec ad ejus domicilium, sed sufficit existentibus in loco aut vicinis notificari, ut notatur supra §. 1. gloss. 4. num. 2. igitur idem dicendum & concedendum in vassallo, ut sufficiat oblationes notificare in loco dominantis secundum formam hujus §. qua servata non tenetur notificare personæ patroni,

Tom. I.

nec ad ejus domicilium, nec est recedendum à verbis consuetudinis ut dictum est. Concludendo dico retractandam esse prehensionem cum restitutione fructuum, sed absque impensis, damnis & interesse respectu patroni usque ad tempus prolatis & editi instrumenti oblationum, ex his textualia satis expedita sunt, nec altius ingrediendo materiam hujus §.

12. Quæro primo circa effectum harum oblationum, supposito quòd ritè rectèque factæ sint, An sint * ejusdem effectus sicut receptio in fidem? Breviter respondeo, non: tanta est enim differentia & tanta similitudo inter hujusmodi oblationes & renovacionem investituræ, quanta differentia & similitudo inter legitimam & congruam oblationem debiti & realem solutionem vel acceptilationem creditoris. Unde quemadmodum per simplicem oblationem non solvitur obligatio, nec liberatur debitor quin interpellans solvere debeat, & in ultima mora constituatur, de quo per doctores in *l. si mora. ff. sol. matr. in l. qui Romæ in princ. de verb. oblig. in l. acceptam. C. de usu.* ita per hujusmodi oblationes, licet interim vassallus sit in tuto a prehensione feudi, quasi patrono in mora constituto, tamen non est sublata nec clausa apertura feudi, nec vassallus ullomodo liberatus est à fidelitate præstanda, licet verbaliter ex parte sua quantum in se fuit eam præstiterit (ut moris est) sed superfluo tempore oblationum, illa enim verbalis agnitio & fidelitatis præstatio à solo cliente facta, non est fidelitatis præstatio nec agnitio: quum ille sit actus duorum, scilicet patroni & clientis simul, & non alterutrius tantum, ut dictum est supra §. 35. gloss. 2. num. 23. est igitur oblatio desiderium & realis conatus fidelitatem præstandi, & non obstantibus quibuscumque oblationibus vassalli, vel etiam (quod fortius est) injustis recusationibus patroni, etiam sine alia nova mutatione feudi, potest patronus interpellare clientem de fidelitate præstanda offerendo eum recipere juribus debitis solutis.

13. Et hoc casu patronus volens purgare moram, debet adire velmittere ad personam vassalli vel ejus domicilium, juxta not. Bart. in *l. in illa ff. de constitut. pecun.* Nec sufficeret adire locum feudi servientis, & ibi notificare secundum notata supra §. 1. gloss. 4. num. 2. quia hujusmodi purgatio moræ non est actus feudalis, sed præparatio ad actum feudalem. Quod si vassallus congruo loco & tempore interpellationis non paruerit, posterior mora prioris & omnem effectum absorbet. *l. illud. ff. de pign. & commod. rei vend. l. interdum, in fin. l. si servum. §. sequitur. ff. de verb. oblig.* Et sic patronus ipso jure reponitur in statu in quo erat ante oblationes vel moram suam, & potest manum injicere & frui, juxta formam §. 1. supra eodem, donec satisfactum est. Hinc cæperam colligere casus in quibus oblatio fidei tantum operatur quantum admissio in fidem, & in quibus non idem operatur. Sed tum brevitas causa omni, tum quia satis colligi possunt ex notab. supra §. 35. gloss. 2. quest. 7. & quest. 8. & alibi in discursu hujus tituli.

14. Si verò vassallus factis oblationibus nolit in suspensio manere, debet in jus vocare patronum, & concludere, ut juribus, si qua debita sint, receptis, teneatur eum in fidem admittere & investire, alioquin quod ad recusationem juribus consignatis recipiatur a iudice per manum (ut aiunt) supremam. Et ad hoc solent rescriptum regium impetrare, quod non puto necessarium: quum istud jure communi legis feudalis comparat & debitum sit. Et ejusmodi consignatio jurium in iudicio, & admissio per iudicem facta eundem omnino effectum operatur atque receptio patroni & solutio jurium, quantum ad liberandum vassallum in perpetuum à solutione dictorum jurium & à fidelitate præstanda eidem patrono. *l. obsequatione. C. de sol. Tum factum iudicis reputatur factum partis. l. 1. C. si ob. caus. jud. pign. cap. sis.* Adde notata supra §. 1.

NN nn

* Nihil addendum
litteræ.

* Oblatio non est ejusdem effectus ac receptio in fidem.

gloss. 3. 1. 2. & §. 6. gloss. quest. 1.

* Oblatio
quæ jura
feudalia à
patrono e-
ligenda
continere
debeat.

15. Secundo quero: Utrum sit necesse quod vassallus in suis oblationibus omnia jura feudalia à patrono eligenda nominet specialiter? Dudum auidi antiquos advocatos præfecturæ Parisiensis tenentes quod sic, & alioquin corruere oblationes, quorum sententia fundari potest, Primo in communi usu & observantia modi & formæ faciendi hujusmodi oblationes, in quibus vassalli ne forte aliquid desit, & ne sit quod desideretur vel reprehendatur, solent omnia nominatim exprimere, puta si novus vassallus acquirit feudum donatione vel permutatione, offeret fidelitatem & homagium ratione talis feudi tali titulo acquisiti, una cum relevio, videlicet proventus unius anni, vel secundum proborum arbitramentum decem libras ad optionem & electionem patroni. Secundo fundari potest in §. 47. *supra eodem*. ubi vassallus certam summam specificè offerre debet, ut patronus unum de tribus expressis eligere possit, & sic videtur vassallum teneri etiam reliqua ibi alternativè specificè offerre, quia non potest offerri electio plurimum jurium, nisi pluribus juribus expressis.

16. Sed primum fundamentum non valet, quia quando certus modus vel certa forma servatur ad majorem cautelam, vel ex mera facultate, non obligat nec facit jus, nec indicit communem observantiam, ut diximus supra §. 1. gloss. 4. quest. 1. *num. 11. & 12.* Et sic dato quod à tempore antiquissimo vassalli in eorum oblationibus soliti sint cuncta sigillatim exprimere, non sequitur quod illa specifica expressio sit necessaria vel de forma: sed quod potius ad abundantiorè cautelam fuerit facta, juxta notata in *l. stipulationes §. commodissimum*. & ibi per Paul. & alios *ff. de verborum oblig.* & ad summum satis est quod non appareat solitum esse sententias arrestis confirmatas reprobari oblationes, quæ non essent in forma illius solitæ expressionis. Secundum autem fundamentum non concludit, quia in d. §. 47. consuetudo non determinat quanta esse debeat summa unica à vassallo offerenda: sed relinquit arbitrio vassalli, & vult quod teneatur certam quamdam summam offerre, quæ ratio cessat duobus aliis alternativè conjunctis in dicto §.

17. Et sic pro resolutione concludo, quod non requiritur illa specifica & scrupulosa expressio omnium jurium quæ possunt cadere in relevium & eligi à patrono, dummodo oblatio sit aliàs clara & certa, ita quod ex illa scire possit & debeat patronus quæ & qualia jura sibi debeantur, & quid eligere possit. Secus si oblatio sit incerta, ita quod patronus non potest scire nec deliberare quid eligere debeat, quia tunc irrita est oblatio, nec elidit prehensionem factam, nec impedit fiendam. Unde si donatarius novus vassallus offerat patrono fidem, homagium & relevium de consuetudine & secundum naturam feudi debitum, etiam si exhibeat literas acquisitionis, alio non expresso, non valet hæc oblatio, quia patronus non est certus nec potest deliberare quid eligat pro relevio, ex eo quod vassallus nullam certam summam expressit, quæ est unum de tribus eligendis. Si vero vassallus dixerit, offero fidelitatem & decem libras, vel alia quæ debentur pro relevio, valet oblatio, quoniam per relationem ad consuetudinem quam scit vel scire debet patronus, satis redditur certus, nec audiendus esset ad impugnandum oblationem ex eo quod non est facta expressio & oblatio specifica proventus annui, vel arbitramenti proborum, idque ad electionem patroni.

* Rejectione
de captio-
nes & de-
cipule ver-
borum.

18. Quoniam itud esset mera captio & cavillatio verborum penitus irritanda, *l. penult. ff. ad exhib. l. 1. §. tractori*, ibi, *aut verba cavillatus. ff. ad senat. Tertull.* & explodi debent hujusmodi formulæ & decipulæ & aucupia verborum per quæ cadens à syllaba cadit à causa, *l. 1. & per tot. C. de form. & impetrat. ab. sublat.* imò per expressam relationem & consuetudinem censentur expressè oblata & proventus annui & proborum

arbitramentum, & jus eligendi in eadem consuetudine expressa. *l. in summa. ff. de re judi. l. ubi autem non apparet. §. illud. ff. de verbor. oblig. l. si ita scripsero. ff. de condit. & demonst.* Et illud quod est in termino relato censetur specificatum in termino referente, inquit Bald. in *l. quid interrogatus §. nisi forte per illum text. ff. de interrog. actio.* & idem dicendum in similibus, puta in emptore feudi, quia exhibitis literis emptionis, vel si non sit confecta scriptura, contractu toto clarè explicato obtulit fidelitatem & jura quæ debentur de consuetudine & ex natura feudi & acquisitionis suæ, alio non expresse, puto hujusmodi oblationem validam & efficacem, quia per relationem ad consuetudinem & ad contractum de quo debite certificatus est patronus, satis virtualiter & specificè oblatum videtur quantum pretii. Secus si hujusmodi oblatio fieret sine exhibitione literarum & plena notificatione acquisitionis feudi, quia tunc tanquam incerta non valeret.

* Relatum
in est refe-
renti.

19. Si quis certo franco non distributo pretio emerit feudum & censuale prædium ab eodem venditore, vel hæreditatem in qua erant feuda & censuaria prædia, quomodo respectu feudorum faciet oblationes suas patrono respectu feudi, ut non possit justè prehendere, vel prehensionem factam continuare cum lucro fructuam? Et videretur non sufficere facta exhibitione literarum acquisitionis offerre fidelitatem & jura quæ debentur in genere. Non obstant notata in questione præcedenti, quia ibi ex natura & qualitate acquisitionis notificatæ quæ certum & determinatum feudi pretium continet, statim certior efficitur patronus de juribus sibi debitis, & sic per relationem ad certum & liquidum oblatio est certa & liquida. Secus est hic ubi alia ratio pactum reformat, quia forma contractus non continet certum determinatum feudi pretium: & sic oblatio ad acquisitionem relata, nec aliunde liquidata remanet obscura, incerta & invalida, fortius nedum obscura, sed captiosa videtur, quia cum facta hujusmodi oblatione patronus debeat infra quadraginta continuos dies deliberare, & cum effectu eligere retractum feudi, vel quantum pretii (quod non potest facere propter incertitudinem pretii refundendi vel acceptandi) sequitur dicendum duorum alterum, Vel oblationem esse nullam tanquam imperfectam, & non alstringere patronum, nec facere quod ei tempus currat; quod non est iniquum & satis facto emptoris, qui taliter contraxerit, imputandum. Vel patronus per factum emptoris incidit in captionem & periculum amittendi dilationem deliberatoriam, quæ brevis est, & consequenter jus suum, interim dum de liquidatione pretii disquiritur: quod est iniquum, & omnino si alterutrum capi oporteat, justius est emptorem potius capi & damnificari utpote cum ab initio scire debuerit qualitates & conditiones rei, & tam sibi quam patrono providere potuerit. *l. qui cum alio. ff. de regul. jur. paratusque & expeditus.* & re explorata ad petendam investituram venire debuerit. *l. qui in alterius. ff. de reg. jur.* Et merito ferendus est patronus, sed non investituram postulans emptor ignorans certam & veram quantitatem pretii feudi sibi venditi.

20. Rursus considero durum nimis esse adstringere emptores & contrahentes ad exprimendam & determinandam certam pretii singularium rerum quantitatem: quando plures res vel jus universale venduntur, hoc enim esset contra libertatem commerciorum, & publicam utilitatem, quæ coarctari non debet, ut sæpe diximus. Unde quamvis nova constitutio hoc anno 1539. die 6. Septembris publicata, §. 180. jubeat sub pena nullitatis contractus, in omnibus contractibus seu instrumentis rerum feudalium vel censualem exprimi, à quibus moventur, & qualia sint onera dominicalia: quod etiam quædam locales consuetudines sub pena arbitraria censuerant, ut consuet. Nivernensis tit. *des cenjer. §. penult. & fin.* non tamen adigit ad

exprimendum pro unoquoque feudo vel censuali prædio certum & determinatum pretium, & benè: multa enim accidere possunt, ut (vel cessante directorum dominorum fraude) non expediat contrahentibus, vel non vacet tunc singularum rerum pretia æstimare & distribuere, vel conclusionem contractus eo usque differre: facta autem huiusmodi venditione non est æquum emptorem feudi in periculo esse statim imminente patrono fructus amittendi, donec liquidato pretio feudi, claram & perfectam oblationem facere possit. Clarum est enim venditionem esse perfectam & puram, quamvis nondum singularum rerum pretium notum sit, quia in rerum natura est certum, quod sufficit. *l. hac venditio §. 1. ff. de contrah. empt.* Sufficit etiam unius totalis pretii certitudo ad perfectionem venditionis, licet nulla sit facta pretii distributio. *l. cum eiusdem ff. de adil. edict.* & sic illico virtus prehensoria in feudis aperta est per notata supra §. 20. gloss. 3. Nec etiam æquum est patrono interim currere tempus retractus feudalis.

21. Quare rem omnem iustis decretis temperando juxta *l. in ambiguis, in fin. ff. de regul. jur. in l. bona fides ff. de positi & que not. supra §. 51. num. 86.* Dico in præfato themate sufficere plenam acquisitionis qualis est notificationem; fidei & jurium ex acquisitione debitorum oblationem ad impediendum vim imminentis, vel suspendendum effectum jam factæ prehensionis feudi. Satis est enim quantum ad hoc nihil dominum celari, & oblationem ipsam per relationem ad acquisitionem penè notificatam in tantum esse certam à patrono, & iuraque ei debita in tantum nota & liquida, quantum veritas & natura actus & præsentium rerum status ferre possunt. Sed prout non tenetur patronus investire emptorem, nisi soluto quinto quoque & subquinto denario, & sic (nisi concordaverint) prius liquidatione facta: ita non curret patrono tempus quadraginta dierum ad retrahendum, nisi liquidatione huiusmodi facta & patrono notificata. Ea autem facta si eligat patronus quintum pretii, & emptor non solvat, sed remaneat in ultima mora, poterit patronus manu injecta ex defectu hominis & jurium, fructus suos facere, vel si jam prehensio facta erat, non tamen levatione manus resoluta, sed per supervenientem oblationem, forte etiam per inducias ad tempus à patrono datas, infra quas fieri debet liquidatio suspensæ ipso jure, sine nova prehensione resumit vires & effectum commissi fructuum.

22. Sed modo quaeritur cujus impensis fieri debeat dicta æstimatio & liquidatio? Breviter dico, quod impensis emptoris seu vassalli, nisi malit certam summam pro vera æstimatioe quinti denarii offerre. Quo facto potest patronus acceptare, vel si suspicetur infra condignum offerri, poterit ipse impensas æstimationis prorogare sub periculo eventus, ut videlicet si quod appareat emptorem notabiliter infra justum obtulisse teneatur nedum quod justum est offerre & solvere, sed etiam impensas æstimationis refarcire, nec non etiam fructus si forte manus injecta erat fundo, quia interim propter oblationis insufficientiam & defectum, semper remansit in mora: & consequenter prehensio in vigore suo. Cæterum modicus defectus, puta unius nummi, vel circa, non esset imputandus nec considerandus. *l. quamvis, & ibi Bald. Imol. ff. de condit. & demonstrat.* si verò oblatio non inveniat minus sufficiens, patronus voluntarias æstimationis impensas amittat. Plura super æstimatione & portione pretii dici possent, quæ remitto *infra tit. seq. §. 60. quæst. 5.*

23. Sed juxta hæc tertio quaeritur, utrum oblatio novi acquiritoris, qui debite obtulit jura acquisitionis suæ, vitietur ex eo quod non obtulit jura debita ab auctore & prædecessoribus auctoris sui? Breviter respondeo distinguendum, ut scripsi supra §. 1. gloss. 9. quæst. 4. num. 29. quia si veteres apertura fuerunt clau-

sz, non tenetur offerre: si verò à prædecessoribus non fuit renovata fidelitas, tenetur etiam jura præteritarum mutationum offerre. Alioquin corrumpit oblatio tanquam imperfecta, nec protegit à prehensione facta vel fienda in forma §. 1. *supra eodem.* Nec obstat quod iste novus vassallus est in bona fide, & habet justissimam causam ignorantie, forte quod emit expressè sine onere aliquorum jurium feudaliū præteriti temporis, quia habet recursum evictionis adversus auctorem & ad damna & interesse. Cæterum si novus vassallus habeat justam ignorantiam, si non, nihil (de rigore legis feudalis) ad patronum, qui secundum Bald. in *cap. admonet. de renuncia.* magis habet oculos suos ad feudum quam ad vassallum, & feudum exequendo juxta formam §. 1. *supra eodem.* potest prehensionem suam sustinere & fundare, nedum in hac nova apertura feudi, sed etiam in antiquiori non clausa, & in omnibus quæ supervenerunt, & omnia jura non præscripta exigere ante manumissionem feudi & admissionem vassalli.

24. Sed si patronus ad oblationem novi vassalli nihil respondeat, vel causetur alia jura sibi deberi ex tempore præterito: numquid huic vassallo saltem ad vitandum periculum & longam & rigorosam admissionem fructuum feudi sui sufficere respectu mutationum temporis auctorum suorum offerre in genere jura quæ debentur ex præteritis mutationibus? Respondeo non, per prædicta, si maneat in terminis oblationis, sed debet interpellare patronum ut declaret quæ & qualia jura sibi debentur, & præteritis ex præteritis illis mutationibus, & offerre illi satisfacere, quo facto si patronus nolit declarare, puto generales has oblationes respectu mutationum præteritarum valere attentata bona fide & diligentia vassalli, & captiosa taciturnitate & negligentia patroni, tum quia non stat per vassallum, sed per patronum, quominus ei satisfiat. Si vero patronus exprimat tot relevia sibi deberi ex tot mutationibus, quarum ratione nulla facta est fidelitas, satisfaciendum est, licet istud aliter non liqueat nec appareat vassallo, alioquin nisi patronus (quod cordati & honesti solent) gratiam saltem induciarum facere velit vassallo, perseverat prehensio facta: vel fieri potest cum lucro fructuum, salvo ipsi vassallo recursum contra auctorem suum. Et quod dictum est in vassallo singulari successore, idem cæteris paribus dicendum in successore universali in linea collateralis, vel etiam in linea directa, respectu jurium non solutorum à prædecessoribus.

25. Sed quid si feudum regatur more Vulquecini, & filius offerat patrono fidelitatem & jura in genere alio non expresso, an valeat huiusmodi oblatio? Respondeo, non, nisi etiam expressè obtulerit relevium unum, vel nisi expressè sit feudum cujus ratione fidem offert more Vulquecini regi, & obtulerit ultra fidem solvere pro more Vulquecini jura debita, quia tunc per expressam relationem ad certum morem novum patrono oblatio certa est & sic valida. Idem in expressione æquipollenti, ut si in territorio in quo omnia feuda Vulquecini more reguntur, filius offerat fidem & jura solita, non potest ad aliud referri quam ad relevium, & hoc certum & notorium est in loco. Alioquin dubia vel incerta oblatio nulla erit per prædicta.

26. An autem huiusmodi oblatio respectu jurium utilium debeat esse realis? Respondeo, non, quantum ad vim & actum oblationis in se, & in terminis nostræ consuetudinis, per notata supra §. 47. gloss. 3. num. 3. Secus si ultra actum oblationis transeundum sit, ut quia paratus est patronus investire vassallum & jura recipere, quia tunc realiter est satisfaciendum, & corrumpit oblatio vassalli si remaneat in mora.

27. Ulterius circa formam harum oblationum nota quod quavis offerentes sæpe soleant ultra verbum offerendi in loco dominantis exprimere se facere fide-

tatem & homagium: tamen hujusmodi expressio non est de forma nec de natura oblationis, sed supervacua, quum non posset hoc fieri nisi presente & recipiente patrono vel habente potestatem ab eo. Et sic sufficit simplex oblatio & instrumentum in quo narratur vassallum obtulisse, licet narratur fecisse vel potius expressisse se facere fidem & homagium. Amplius, ut etiam ejusmodi instrumentum vel simplex oblatio, notificetur ipsimet patrono, quia valet oblatio, nec requiritur aliud fieri, nisi patronus offerat in fidem recipere.

*Oblatio facta sub clausula reservativa.

28. Ultimo circa formam hujus oblationis fidei & jurium, notandum est quod debet esse pura & simplex & conditionalis, aliàs regulariter non relevat nec tenetur patronus admittere. Tamen ex justa causa potest hujusmodi oblatio valida fieri sub clausula * reservativa, vel per modum provisionis dumtaxat. Quod enim si (prout vidi de facto) vassalli per errorem in catalogo comprehendit propria sua alaudia & alia prædia quæ non erant de feudo: tamen quia deinde patronus per realem jurium feudaliū exactiōnem constitutus fuit in possessione vel quasi, juris patronatus feudalis in dicta prædia, quamvis nondum dominium directum, & jus feudale in ea præscripserit, potest possessione sua uti. Et sic vassallus pendente quæstione proprietatis seu reivendicationis & rescissione agnitionis seu recognitionis factæ per prædecessorem cujus est hæres, tenetur recognoscere patronum & ei jura solvere, non tamen absolute & simpliciter, sed personaliter dumtaxat, & sine præjudicio litis & juris sui. Idem in similibus.

29. Quarto principaliter quæro: Quid si unius vassalli sint plures hæredes collaterales? Certum est in terminis consuetudinis nostræ quod unus ex eis etiam cum mandato non potest fidelitatem & jura offerre & præstare pro omnibus invito patrono, sed pro se tantum, & hunc etiam pro parte sua tenetur patronus admittere, ut diximus supra §. 2. gloss. 4. quæst.

5. & §. 3. gloss. 2. quæst. 1.

Sed quæritur, utrum ad validitatem oblationis suæ teneatur offerre integrum & solidum relevium totius feudi? Breviter respondeo quod non: sed pro rata portione suæ tantum. Non obstat quod relevium est obligatio alternativa, quia electio non est vassalli debitoris, sed patroni creditoris, & sic hæc obligatio de se est dividua omni respectu, nedum contractu & obligatione, sed etiam petitione & solutione, quia electio creditoris facit cessare inconveniens, de quo in l. 2. §. 6. barum §. si tamen. ff. de verborum obligat. & dictum est supra §. 2. gloss. 4. num. 46. Minus obstat quod forte probi viri arbitrarentur aliquid individuum præstandum, quia hoc casu non arbitrarentur nisi pro rata æstimationis & valoris hujus partis feudi. Imò si ex speciali lege investituræ loco relevii debeatur: certum quod omnino individuum deveniendum erit ad æstimationem pro rata portione quam iste habet in feudo, ut in dicta. gl. 4. num. 45. in fin. nisi malit patronus aliquantum differre exactiōnem juris sui utilis, & cæteros convassallos prosequi via prehensionis vel actionis.

30. An autem si sint plures patroni debeat omnibus vel sufficiat uni eorum iusta offerri? Respondeo: Aut sunt plures patroni respectu certi loci dominantis, & tunc est expeditum quod non tenetur vassallus plures dominos adire, cum sufficiat semel in loco dominantis secundum formam hujus §. iusta offerre domino vel dominis, & oblationem notificare uni ex dominis: si in loco reperiat, vel officialibus eorum, aut proximo vicino. Aut vero sunt plures patroni ratione eorum personæ nullo existente in loco dominantis, ut exemplum habes supra eodem num. 3. in fin. & tunc adhuc non tenetur vassallus plures & pluribus sacramentum fidelitatis iterare vel offerre, sed semel offerre & præstare omnibus simul, vel uni eorum, puta antiquiori vice omnium, de quo supra §. 2. gloss. 4. quæst. fin. ubi remitto.

*Hic articulus olim fuit 47.

§. * LXIV.

LEDIT seigneur feodal n'est tenu de recevoir la foy de son vassal en autre lieu que ce luy du fief, si bonne luy semble.

§. * LXV.

QUAND un fief vient de nouvel par succession, acquisition ou autrement, à aucune personne, le nouveau seigneur ne peut empêcher ny metere en sa main les fiefs qui sont tenus de luy jusques à ce qu'il ait fait faire les proclamations & significations que le vassaux luy viennent faire la foy & hommage dedans quarante jours. Et ce fait, lefdits quarante jours passez, si lefdits vassaux ne se presentent, il peut saisir & exploicter les fiefs tenus & mouvans de luy, & faire les fruits siens: Pourveu toutefois que ladite proclamation & signification ait esté faite: C'est à sçavoir quant aux fiefs estans és Duchez, Comtez, Baronnies & Chastellenies dont ils sont mouvans par proclamation à son de trompe, & cry public par trois jours de Dimanches ou de marché, si marché y a: Et quant aux fiefs estans hors desdits Duchez, Comtez, Baronnies, & Chastellenies dont ils sont mouvans, par signification faite au vassal à la personne, ou au lieu du fief. s'il y a manoir, ou au procureur dudit vassal, s'aucun y a, sinon au prône de l'Eglise parrochiale dudit lieu en jour de Dimanche ou autre jour solemnel.

SUMMARIA §. LXV.

1. Differentia quando feudum aperitur ex parte patroni vel ex parte vassalli. ex parte vassalli apertum invenitur.
2. Quæst. 1. Dispositio hujus paragraphi fallit 1. quocumque feudum fallit 2. ex defectu vere investituræ.

Fallit 3. In prehensione ex defectu catalogi.

4. *Quest. 2. Quid si novus patronus statim factis proclamationibus decessit? Mora transit ad heredes & in heredes.*
5. *Solutio quod successori patrono non profunt interpellationes prædecessoris, sed de novo renovande sunt.*
6. *Effectus moræ transit ad heredes in his*

que non coherent persona, nec transmittuntur.

7. *Quid in emptore vel cessionario novi patroni?*
8. *Q. 3. Quando quid dicatur esse de forma?*
9. *Interpellatio vassallorum in se est de forma, sed non modus interpellandi.*
10. *Q. 4. Utrum huiusmodi interpellationes ligent omnes tam minores quam majores vassallos?*

NOTA hic differentiam quando feudum mutatur sive aperitur ex parte vassalli, vel ex parte patroni.

1. Si enim ex parte vassalli, tenetur novus vassallus statim ad clientelare obsequium, non tamen statim est in mora, imò nec quamdiu patronus cessat, sed dico teneri statim, id est pure, & liberum est patrono prehendere feudum ex defectu fidei. Et hoc nisi feudum sit apertum per obitum ultimi vassalli, quia tunc expetendæ sunt induciæ quadraginta dierum ab obitu, quibus lapsis huiusmodi obligatio purificata est, ut supra §. 7. Quum autem ex parte patroni sit mutatio, statim quidem feudum aperitur, & obligatio nascitur ad fidelitatem renovandam, sed non est pura, sed per interpellationem vassalli à novo patrono fiendam, & lapsum quadraginta dierum immediate sequentium purificanda. Et ratio est evidens, quoniam * mutatio contingens facto patroni, vel casu in ejus personam contingente non debet esse captiosa vassallo, juxta notata in l. *si uno. §. Item cum quidem. ff. locati.* Unde ad inopinatam captionem vitandam statuit hæc consuetudo post debitam interpellationem adhuc quadraginta dierum inducias,

* Mutatio patroni facto contingens, vassallo captiosa esse non debet.

2. Quæro primo: Quid si feudum aliàs apertum sit ex parte vassalli? Hæc quæstio duplex habet caput. Primum caput respicit antiquam aperturam feudi quæ erat ante adventum novi patroni & adhuc perseverat. Secundum caput respicit novam aperturam quæ supervenit tempore novi patroni. Et breviter omnia disputatione dicendum est generaliter & differenter in utroque capite hujus quæstionis cessate dispositionem hujus §. & solemnitate in eo expressam non esse requisitam: quia hic §. non loquitur nisi in casu quando feudum per adventum novi patroni dumtaxat est apertum: secus quodcumque invenitur apertum ex parte vassalli, sive ante, sive post adventum novi patroni, quia tunc non habet locum dispositio hujus §. sed dispositio §. 1. & 7. & aliorum supra eodem. Et ratio est, quia novus vassallus scit vel scire debet se teneri & pure (saltem post quadraginta dies ab obitu quando per successionem venit) obligatum esse, ad eundem patronum, & jura feudalia offerendum & præstandum, quæ ratio cessat in vassallo antiquo, id est qui semel iusta implevit, quia scit se liberatum, & non potest nec debet scire iterum se obligatum nisi præmissa solemnitate & forma in hoc §. expressa. Et sic concludo, quod novus patronus liberam habet potestatem prehensoriam in feuda ex parte vassalli quodcumque aperta: sed non in feuda aperta per adventum novi patroni dumtaxat, nisi præmissa solemnitate hujus §. Amplio etiam si plures novi patroni successivè fuerint, quia respectu vassalli antiqui qui semel in fide fuit, semper præmittendæ sunt huiusmodi solemnitates antequam ejus feudum prehendi possit. Ex his habes unam & primam limitationem ad hunc §.

3. Item fallit secundo, ut procedat in feudis antiquis constitutis, sive in quibus dudum præcessit vera & propriè sumpta investitura, sive implementum ex parte patroni, ita quod nunc non agitur nisi de sim-

plici renovatione investituræ. Secus si de re concessa in feudum vassallus & sui nunquam fuissent verè & realiter investiti, quia tunc non potest esse locus alicui aperturæ feudi, nec juribus feudilibus, quum feudum sit magis constituendum quam constitutum. Et antequam patronus ex parte sua impleverit, non tenetur vassallus servare juramentum fidelitatis, ut per glossam & feudistas in cap. *unico. in gloss. pen. versic. utilitatem. de nova forma fidei. in assibus feud.* Bald. in *conf. 466. Andreas Feudatarius. lib. 1. Panorm. in conf. 94. in quest. col. penult. num. 5. lib. 2.* Item tertio fallit in prehensione ex defectu catalogi, in qua cessat dispositio hujus §. qui loquitur solum in prehensione fructuum lucratoria ex defectu hominis, unde novus patronus statim ex defectu catalogi prehendere potest feudum antiqui vassalli, nec aliud requiritur nisi quod lapsi sint quadraginta dies ab admissione in fidem dicti vassalli, ut supra §. 9.

4. Secundo quæro, Quid si novus patronus factis interpellationibus secundum formam hujus §. ante decesserit quam homagia à vassallis reciperet: An ejus hæres, & aliàs novus patronus possit non præmissa alia interpellatione, vel solemnitate prehendere feuda? Videtur, quod sic. Primo, quia semel factum est formæ hujus §. & vassalli debite interpellati. Igitur non requiritur nova interpellatio, quum regulare sit sufficere unicam interpellationem, ut notatur in l. *si ex legati causa. in l. qui Romæ §. cohæredes. ff. de ver. oblig.* Secundo, quia ratio præmittendæ hujus solemnitatis, de qua in quæstione præcedenti, cessat hic, & opposita ratio locum habet, videlicet quod antiqui vassalli, utpote debite certificati & interpellati, sciunt, & scire debent se teneri ad fidelitatem præstandam novo patrono. Et cum per huiusmodi interpellationem, & lapsum quadraginta dierum fuerint constituti in mora nullam habent excusationem. Non obstat quod interpellans mortuus est, quia reliquit hæredem qui eum representat, & in quem transmittit jus libere prehendi tibi per præfatam interpellationem & temporis lapsum acquiritum vel acquirendum, per lapsum residui temporis quadraginta dierum, quoniam hæres ipso jure eodem jure uti potest, quo & defunctus cui successit l. *hæredem ejusdem. l. qui in jus. ff. de reg. jur. cap. quum in jus. ord. ii. in 6.* Sicut in simili, interpellatio debitoris & effectus * moræ incurse transit in hæredes activè & passivè, & ipso jure prodelt hæredi creditoris & nocet hæredi debitoris morosi per textum & notata in l. *mora. in l. si servum §. nunc videamus. ff. de verb. obligat. in l. si a colono §. 1. ff. de fidejuss. in cap. mora. de reg. jur. in 6.* Hinc etiam diximus supra §. *quest. 4. n. 9. & 10.* quod si tempore defuncti vassalli feudum erat apertum & poterat prehendi, valet prehensio facta statim post ejus obitum non expectato lapsu quadraginta dierum, quia fundatur in præcedenti apertura. Ita & hic prehensio hujus novi patroni non fundatur in hac nova apertura ex persona hujus novi patroni, sed in præcedenti apertura ex persona prædecessoris, & in diligentia & interpellationibus per eum factis, quæ transeunt in hæredem patroni activè, sicut in dicto §. 4. diximus transire

* Mora transit ad & contra hæredes.

hæredem vassalli passivè. Et hæc multum urgent.

5. Tamen his non obstantibus contrarium puto. Primo, per hunc textum ubi cuilibet novo patrono prohibetur usus potestatis prehenforiz adversus antiquos vassallos (id est qui semel in fidem admissi fuerunt) nisi novus patronus prehendere volens prius servaverit formam hujus §. qui non distinguit, & sic indistincte debet intelligi *l. 1. §. generaliter. ff. de leg. prast. l. de pretio. ff. de publicia. in rem actio.* Secundo, quia hujusmodi potestas prehenforia est odiosa & exorbitans à jure communi. *l. si cum nulla. ff. de re judic. cum similibus.* Et sic nullo modo debet extendi, sed potius restringi prout non habet locum nisi in casibus expressis à consuetudine dumtaxat, ut sæpe dictum est. Sed non est expressum, imò expresse denegatum quod alicui novo patrono adversus antiquum vassallum prehensione hujusmodi fructuum lucratoria non uti liceat, nisi ipse solemnitate hujus §. præmiserit.

6. Non obstat quod præmissa fuit ab ejus prædecessore, & quod effectus interpellationis & moræ transit in hæredem activè & passivè, quia verum est in his quæ sunt transmissibilia ad hæredes, ut in debito pecuniario, vel simili. Secus quando subjectum non est transmissibile, sed personale, & cum persona deficiens, prout in casu præcedentis quæstionis in qua agitur de prehensione faciendâ adversus antiquum vassallum, qui nulla jura utilia debet. Sed simplex fidelitatis sacramentum quod est personalissimum, nec est transmissibile in hæredes, ut not. suprâ §. 2. *gloss. quarta quæst. septima.* Unde proclamationes & interpellationes à prædecessore hujus novi patroni factæ respectu antiquorum vassallorum referuntur, ut expressim in sui forma limitentur, & restringantur ad sacramentum fidelitatis, quod ipsi personæ interpellantis debitum erat, & sic nullo modo possunt extendi ad sacramentum fidelitatis, quod debebitur ejus successori. Et sic patet quod hujusmodi interpellationes tanquam ex sui forma, & natura limitata ad personam interpellantem, limitatum pariunt effectum, unde non profunt successori: sed nova de integro interpellatione opus est. Et sic patet responsio ad omnia allegata pro parte contraria.

7. Ex quibus inferitur quod si novus patronus factis proclamationibus juxta formam hujus §. vendat, aut aliâs quovis modo cedat alii feudum dominans cum omnibus jurebus & actionibus, etiam expresse cum jure prehendiendi feuda vassallorum etiam antiquorum in vim factarum proclamationum, hoc non relevat cessionarium novum patronum, quin teneatur de novo, & nomine suo præmittere formam hujus §. Unde si contrahentes velint reiterationem hujus formæ evitare, forte quod multum eis expediat prehensionem non deferri, necesse est quod cedens vel vendens non procedat ad traditionem, vel domini translationem donec lapsis quadraginta diebus à sua interpellatione feuda negligentium nomine suo prehenderit. Et tunc prehensio facta proderit emptori, sicut & cuivis successori. Vel quod venditor differat translationem domini; donec feuda prehensa fuerint ab emptore, vel cessionario nomine cedentis, à quo ad hoc mandatum habuerit, quoniam hæc potestas non potest ab alio exerceri quàm à vero patrono, & ejus nomine, ut suprâ §. 1. *gloss. 3.*

* Quando dicitur de forma.

8. Tertio quæro, Utrum solemnitas in hoc §. expressa sit de forma? Et videtur omnino & præcisè quod sic, quia quodcumque lex prohibet aliquid fieri nisi sub certo modo, ille modus censetur de forma, etiam si lex ultra non procedat expresse annullando si contra vel aliter. Textus in *l. non dubium.* & ibi Bald. Salic. *C. de legib.* Bald. Alexand. Jaf. & alii in *l. 1. ff. de lib. & posthum.* Joan. Firmia. in *tract. de gabel. id 3. part. 8. princ. quæst. 14. versic. & dic. conclusivè.* Jafon. in *l. 2. §. fin. col. 2. ff. de vulg. & pu-*

pill. Sed in hoc §. prohibetur potestas prehendiendi nisi sub certo modo in eo expresso, igitur ille modus est forma, & etiam attento quod hujusmodi solemnitas requiritur autequam actus fiat, & sic est de forma, per doctrinam Bart. in *l. universa. C. de precibus imperat. offerend.* Ludovic. Roman. in *consil. 203. quoad primum.* Panorm. in *cap. quoniam frequenter. col. 6. & ibi Felin. col. 3. & 4. ut lit. non contest.* Panorm. in *cap. 2. col. 2. & ibi latè Felin. de testib. & de his plenè per Albert. Brun. in tract. de forma & solemnium vubri. quando aliquid censetur traditum pro forma.* Quod enim dispositio hujus §. sit prohibitiva, patet in verbis, *non potest*, id est non potest, quæ præcisam inducunt & excludunt omnem potentiam facti & juris. *gloss. in cap. 1. in verb. non potest. de reg. in 6. Bart. in l. fin. col. 2. & ibi Jaf. col. 4. ff. de feruis.* Bartol. Joan. Gallus in *princ. l. 1. ff. de liber. & posthum.* Et quod hujusmodi verba sint prohibitiva & resistanti actui, tradit Bart. in *l. de his versic. Præterea lex. ista ff. de transact.*

9. Pro verbi resolutione dico, quod ista interpellatio vassallorum in se est de forma per prædicta, modus autem interpellationis faciendæ hic expressus sub illa clausula, *c'est à sçavoir, &c.* non est propriè de forma, sed magis vice demonstrationis aut exempli: tamen quia modi hic expressi abierunt in consuetudinem, debet alter illorum observari, ne vassalli causari possint se non astringi per alium diversum & prorsus insolitum modum. Argumento not. per Angel. in *l. fin. l. de cano. largit. lib. 10. Hippol. de Marti. in sing. 118. in fin.* Sed dico, quod patronus habens merum imperium si velit juxta secundum modum singulatim interpellare vassallos, hoc potest facere, nec astringitur ad observationem primæ formæ hic expressæ, vides enim quod hic duplex modus exprimitur. Primus est jurisdictionalis, non quod sit actus jurisdictionalis propriè, & minus actus indicialis, sed ex eo quod ejus usus non congruit nec competit nisi habenti merum imperium seu altam justitiam, ut vocant in loco, ut satis innuit hic textus. Unde non potest fieri à patrono nisi habeat merum imperium, & intra fines meri imperii dumtaxat, ut hic dicitur. Quod si contingat patronum esse dominum directum territorii, ad alium autem spectare jurisdictionem meri imperii, potest patronus si velit, implorare officium habentis merum imperium, ut ejus jussu & autoritate ad sonum tubæ & voce præconis vocentur vassalli sui, quamvis patronus ad hoc non teneatur, ut dixi. Secundus autem modus est simplex actus vel denunciatio privati, nulli innixus jurisdictioni, ideo relinquitur pro fundis existentibus extra limites jurisdictionis: ex quo satis apparet primum illum denunciandi modum per clangorem tubæ & præconiam vocem non esse de forma nec de necessitate, sed meræ facultatis, si patronus talem jurisdictionem habeat, & infra limites jurisdictionis suæ, cujus contemplatione ille modus expressus est. Ex quibus infero quod novus patronus habens merum imperium in loco dominantis, & feudis servientibus, potest, si velit, quemlibet ex vassallis suis, sive unum, sive plures, semel interpellare ad eorum personam de fidelitate præstanda, omisa tuba & præconis voce, & omni alia solemnî proclamatione, & valet denunciati vel denunciatorum hujusmodi respectu, sic denunciati vel denunciatorum, & lapsis quadraginta diebus à denunciatione poterit prehendere feuda denunciatorum negligentium, & fructus suos facere.

10. Quarto quæro, utrum proclamatio aut significatio de qua in hoc §. liget omnes vassallos tam majores quàm minores ætate idonea ad fidelitatis præstationem & feudi administrationem, de qua supra §. 32. Breviter respondeo: distinguendum inter solemnem denunciationem publicè & generaliter factam, & inter denunciationem privatam & singulatim factam. Primo casu, comprehenduntur & ligantur omnes vassalli etiam minores ætate, secundum tamen & quantum per præcedentes dispositiones hujus consuetudi-

nis

nis tenentur clientelaria munera tubire. Unde respectu eorum qui sunt minores ætate, tenentur eorum tutores, vel curatores infra quadraginta dies à publica denunciatione inducias petere, ut supra §. 41. Alioquin prehensio fieri poterit. Tamen ut ibi dixi, non erit lucratoria fructuum durante illa minori ætate. Et pariter si quis conventionales inducias habuerit à prædecessore novi patroni, poterit illas allegare, & si de illis docuerit ante prehensionem, revocabitur prehensio sequens tanquam nulla, cum fructibus, damnis & interesse. Si vero non docuerit nisi post prehensionem, tantum recuperabit feudum cum fructibus deductis impensis prehensionis, & sine damnis & interesse. Operatur enim illa publica & generalis denunciatio, ut hi qui legales aut conventionales inducias habent, saltem illis finitis teneantur in fidem novi patroni se conferre sine alia interpellatione: alioquin illis finitis

prehensionem feudi & amissionem fructuum pati poterunt. Secundo vero casu si denunciatio privata & particularis facta sit vassallo minori dicta ætate non valet. *l. sed & si ex stipulatum. ff. de verbor. obligat. l. si pupillus. ff. eodem.* nec convalescit secuta ætate majori. Si autem facta sit habente ætatem idoneam, statim ligat cum effectu, lapsis tamen quadraginta dierum induciis ab interpellatione, & nota quod in his quadraginta diebus, de quibus in hoc §. non computatur dies interpellationis privatæ, nec etiam computantur, sed excluduntur illi tres dies qui requiruntur in denunciatone publica & generali, per ea quæ diximus supra §. 10. *quæst. 1.* Et non potest patronus hunc terminum quadraginta dierum abbreviare *cap. indubium. de reg. jur. in 6.* cum similibus. Licet bene possit prorogari, videlicet interpellando vassallos ut infra tres vel sex menses fidelitatem offerant & præsentent.

*Olim fuit
48.

§. * LXVI.

L'ANCIEN vassal ne doit que la bouche & les mains à son nouveau seigneur.

SUMMARIA §. LXVI.

1. *Quis dicatur antiquus vassallus.*
2. *Feudum pluries ex simili vel dissimili causa prehendi potest.*
3. *Mutatione patroni feudum serviens non mutat manum.*



SE CUNDUM communem loquendi modum in locis haturum & similibus consuetudinum,

1. Antiquus vassallus dicitur non ab antiquo feudo, vel antiqua investitura, sed respectivè, seu relativè ad recentiorum patroni personam, qui reciproca relatione patronus novus dicitur. Hic igitur novus patronus etiam servata forma §. præcedentis, simplicem fidelitatis renovationem exigere potest à vassallo antiquo, qui videlicet à prædecessore patroni in fidem admittus fuit. Ex quo patet quod non potest eum compellere ad novam catalogi traditionem: quando scilicet catalogum præstitit prædecessori. Secus si nunquam præstitit quia etiam omisa solemnitate §. præcedentis, statim ad hoc compelli poterit via prehensionis per novum patronum. Et hic habes casum singularem in quo post validam prehensionem ex defectu catalogi, potest fieri valida prehensio ex defectu hominis inter easdem personas & non superveniente interim nova mutatione, puta quando antiquus vassallus post prehensionem feudi à novo patrono factam ex defectu catalogi, non comparet, nec fidelitatem offert post quadraginta dies à debita interpellatione. Quare feudum de novo prehenditur ex defectu fidei, ut in §. præcedenti.

2. Nec tamen præcedens prehensio quamvis he-

terogenea absorbetur, sed durat & perseverat simul cum posteriori, & unaquæque ad finem suum. Non est autem dubium, quin ex defectu hominis pluries feudum prehendi possit, videlicet quoties nova mutatio accidit, sive ex parte vassalli, sive ex parte patroni, & omnes prehensiones hujusmodi & accumulativè & perse tenent, juxta notata supra §. 1. *gloss. fin.* Et hoc nisi præcesserit prehensio injusta cum executione facti, hoc est expulsionem vassalli, quia non poterit procedi ad aliam prehensionem, nisi prima revocata & vassallo reintegrato, per notata supra §. 7. *quæst. 7. & in §. 12. gloss. §. quæst. 3.*

3. Amplia hunc textum, ut procedat etiam in feudis quæ Vulquecini more reguntur, quorum hæc est lex, *qu'il faut relever à toutes mains*, hoc est solvendum relevium in omni mutatione manus, quia hoc intelligitur in veris mutationibus præcedentibus ex parte patroni, quia quando solus patronus mutatur, non dicitur tum ipsum serviens mutare manum, prout non mutat, sed semper remanet in eadem manu ejusdem antiqui vassalli: sed ipsum feudum dominans dicitur mutare manum, de quo nihil pertinet ad inferiorem vassallum, sed ad superiorem patronum feudi dominantis. Et alioquin sequeretur quod facto patroni feudum dominans pluries vendentis & recuperantis, aut casu in ejus personam cadente, toties etiam ab antiquo vassallo posset exigi relevium, quod esset absurdissimum.

*Olim fuit
49.

§. * LXVII.

IT E M le seigneur feodal n'est tenu si bon ne luy semble de recevoir la foy & hommage de son vassal, s'il n'est en personne, si ledit vassal n'a exoine ou exculatation suffisante,

Hic articulus per novam consuetudinè auctus est sequentem in modum.

IE seigneur feodal n'est tenu, si bon ne luy semble, de recevoir la foy & hommage de son vassal si il n'est en personne, si ledit vassal n'a excuse suffisante. Auquel cas d'excuse suffisante est tenu le recevoir par procureur, si mieux n'ayme ledit seigneur bailler souffrance & attendre que l'excuse cesse.

SUMMARIA §. LXVII.

1. Cur fidelitas personaliter & non per procuratorem vel nuntium præstanda sit.
2. Impedimentum quoddam perpetuum, quoddam temporale.
3. In casu iusti temporalis impedimenti non tenetur patronus clientem per procuratorem investire, si offerat competentes inducias dare.
4. Non tamen tenetur patronus ei dare inducias solvendorum jurium utilium, sed ipsius fidelitatis dumtaxat.
5. Non tenetur procurator docere de impedimento specificato in mandato. Quomodo adversus fraudem consulatur patrono?
6. Ex parte vassalli requiritur mandatum speciale, idem regulariter ex parte patroni, ad fidelitatis sacramentum præstandum.



* Per procuratorem etiam speciale vassallus non potest in Gallia investiturâ petere, nisi ex causa iusti impedimenti.

NOTA quod quamvis secundum usus Insulbriz compilatos per Obertum, possit vassallus petere renovationem investituræ & fidelitatem præstare per procuratorem speciale mandatum habentem, ut in *usibus feud.* per quos *fin. investit. §. sed utrum.* & ibi Alvarot. Cardin. Alexand. Bald. in *§. nulla. eodem tit.* Præposit. in *§. omnes collat. fin. num. 3. de feud. defunct. contenc. fin. int. do. & agnat. vas.* Joann. Bapt. in *reper. cap. 1. de feud. cogn. in 6. differen. inter jus feudale & emphyteuticum.* Jacob. de Sanct. Georg. in *investit. in ver. Qui quidem investit. præstiterunt juram. fidel. collat. 3. vers. nunc quæro.* Tamen de consuetudine nostra (quæ est ferè generalis in toto hoc regno) non licet fidelitatem præstare vel offerre per procuratorem etiam speciale vel singulare mandatum habentem nisi ex causa iusti aut rationabilis impedimenti, & ita ferè invaluit ubique rationabilis usus.

1. Primum, quia juramentum fidelitatis habet annexam reverentiæ exhibitionem quæ in præsentia personarum fieri debet, si eundem Bald. in *l. 1. ad fin. quæst. 56. ff. de ver. divis.* ubi hac ratione tenet quod non potest præstari per procuratorem, vel nuntium. Idem vult Bald. in *cap. 2. ad fin. de ordin. cognit.* Ubi dicit quod homagium requirit corporalem præsentiam. Idem sentit Bald. in *l. quisquis. C. de episcop. & cleri. & in l. unica. §. ne autem* (tamen si ceteri inde advocent eum in contrarium) *C. de cad. toll.* ubi vult quod ea quæ sunt dignitatis seu honoris & reverentiæ, aut aliâ sui natura personalia, non possunt regulariter per alium expediri nisi in casibus necessitatis. *Facit l. nullus qui nexu. de Decurio. libr. 10 C.* Sit igitur conclusio, quod si vassallus mitteret procuratorem quantumcumque speciali mandato fundatum ad patronum causa fidelitatis offerendæ, præstandæ, & jurium solvendorum, non tenetur patronus admittere, nec valet huiusmodi oblatio per procuratorem facta, sed liberum est patrono manum injicere feudo, & fructus suos facere iuxta formam *§. 1. supra eodem.* Fallit in casum sufficientis excusationis vel impedimenti.

2. Modo superest diffinitio, quæ sit iusta excusatio, sive legitimum impedimentum. Respondeo sub brevi distinctione. Aut agitur de impedimento *perpetuo, aut temporali.

Primo casu non est aliud inquirendum, sed semper patronus tenetur in fidem admittere, & investire curatorem, vel syndicum, vel alium sufficiens mandatum habentem à lege vel ab homine, puta curatorem vassalli furiosi, vel syndicum capituli, aut ecclesiæ vassallæ, ut per Jacobum in loco præallegato. In tantum quod non audiretur patronus offerens dare inducias fidei præstandæ & investituræ renovandæ, sed ad recusationem patroni posset dictus curator vel

syndicus à iudice per manum supremam in fidem admittere.

Secundo casu quando agitur de * impedimento temporali, certum est morbum fonticum (de quo in *l. quæstum. ff. de re judic.*) aut necessariam absentiam, aut captivitatem, aut aliud necessarium impedimentum esse iustam causam, ut patronus debeat vicariam manum admittere. Non autem puto sufficientem illam excusationem de qua loquitur hic *§.* ad terminos meræ necessitatis coartandam: sed latius & humanius boni viri arbitrio maximè ex consuetudine & moribus regionis metiendam, ut sufficiat verum & non fictum impedimentum, quo fiat ut vassallus non possit commodè adire patronum per seipsum, & ita sentit. Bald. in *cap. sancimus. ver. nisi iusta. col. fin. quo tempore miles investit. per. deb. in usibus feud.*

3. An autem hoc casu teneatur patronus præcisè admittere & investire procuratorem? Videretur quod sic, ex vi verborum huius textus, ibi, *si ledit vassal.* quæ resolvuntur in hanc advertativam, nisi dictus vassallus. Tamen aliam puto esse mentem huius consuetudinis, videlicet quod in casum legitimi impedimenti non potest patronus refutare oblationes factas per procuratorem specialem, sed quod tenetur illas admittere, si alioquin integræ sit, & sic vassallum vicaria manu investire, vel iecurum illum pro tempore impedimenti reddere, datis & concessis competentibus induciis, in tantum quod non potest vassallus temporaliter impeditus, vel ejus procurator tantquam ad refutationem patroni curare se in ædem recipi à iudice per manum supremam, patrono offerente competentes pro rationis æqualitate impedimenti inducias dare, & quemadmodum etiam non tenetur invitus in fidem admittere & investire tutorem vel curatorem vassalli minoris ætate idonea de qua supra *§. 52.* sed sufficit quod inducias respectu fidelitatis concedat usque ad dictam ætatem legitimam, & hoc ne patronus frustretur honore & reverentia clientelari, quæ principaliter consistit in personali obsequio.

4. Et nota in quantum dixi, quod dato impedimento tenetur patronus oblationes procuratoris specialis admittere: Verum est dummodò idem procurator promptè præstet vel solvat jura utilia, si qua tunc debeantur patrono, acceptis competentibus induciis respectu fidelitatis à patrono oblati. Secus si nihil velit solvere, nisi præcisè à patrono recipiatur in fidem procuratorio nomine, quia tunc potest patronus oblationes procuratoris refutare, manum feudo injicere & fructus lucrari ex defectu hominis: quoniam vassallo majori & voluntariè fortè impedito, non est plus tribuendum quàm vassallo annis minori habenti impedimentum naturale & necessarium, cui nec

* Impedimentum temporale.

* Impedimentum perpetuum.

nec ejus tutori tenetur patronus inducias jurium utilium solvendorum dare, sed solum inducias fidelitatis, præstandæ dumtaxat: ut diximus supra §. 4. *quæst. 4.*

5. Sed quæritur, Utrum iste procurator qui tenetur docere de speciali mandato per prædicta, tenetur etiam docere patronum de iusta causa impedimenti super qua mandatum fundatur? Videretur quod sic, cum sit facti & fundamentum intentionis (jus qui nititur contra regulam feudorum. Alioquin regulæ standum per not. in *rub. de regul. jur. ff. & lib. 6.* Tum per text. in *l. in eadem causa, juncta gloss. in verb. si probantur. ff. ex quibus caus. major.* ubi alleganti impedimentum incumbit illud onus probandi. Respondeo quod mandatum debet expressè continere nedum specialiter, sed singulariter & nuncupativè causam rationabilem impedimenti ipsius vassalli, quam tenetur procurator requisitus à patrono affirmare veram esse. Non tamen tenetur procurator aliter probare, & hoc quantum ad validitatem oblationum, & investituram vel inducias obtinendum. Verumtamen ad excludendum undique dolum, & ne liceat fraudulenter & indevoto vassallo patronum prætextu commentitiæ excusationis eludere, & personali fidelitatis exhibitione privare: puto quod si feudum prius erat prehensum, potest patronus in manumissione feudi & levatione manus quam tenetur facere huic procuratori, apponere clausulam illam conservatoriam juris & resolutivam actus: Salvo nili appareat commentitiæ & falsam esse excusationem: quod si postea detegatur retro, debent fructus recipi, prout in investitura facta sub conditione resolubili diximus supra §. 1. *gloss. 9. num. 7.* Si vero feudum non erat prehensum (tunc quia non sufficeret patronum verbaliter protestari) potest patronus eodem actu manum injicere feudo, eamque levare dicto procuratori procuratorio nomine sub præfata

clausula. Quinimo si certo confidat patronus convicturum se falsum illud & suppositivum impedimentum, potest rejectis oblationibus dicti procuratoris prehendere feudum & prehensio frui de facto, sub eventulitis. Quamvis autem regulariter non possit vassallus fidelitatem præstare per alium, secus est in patrono qui potest per alium idoneum, & sine captione vassallorum exigere, & est ratio diversitatis super §. 55. *gloss. 2. num. 6.*

6. Nota etiam aliam differentiam, quia ex parte vassalli ad fidelitatem præstandam vel offerendam requiritur mandatum speciale: ut per Alvar. Præpos. in *d. l. §. sed utrum per quos sit invest. quamvis Jas. in l. Gallus. §. foystan. collat. fin.* tenuerit sufficere mandatum generale, & malè. Sed ex parte patroni ad efficacem renovationem investituræ & admissionem in fidem, non requiritur mandatum speciale: sed sufficit mandatum generale cum libera, ut tenet Præpos. in *d. §. sed utrum per l. mandat. l. procurator tutorum. ff. de procur.* Idem sentit Pet. de Ancha. *conf. 63. motiva judicis. vers. quoad secundum.* Idem *Zal. in epis. feud. par. 5.* Sed istud sanè intellige quando talis generalis procurator est constitutus à patrono diu abfuturo, vel quando ex consuetudine illa permittit procuratori generali: ut in *l. vel universorum. ff. de pign. act.* Alioquin cum receptio sacramenti fidelitatis tanquam concernens reverentiam & honorem personæ patroni debitum, & quid majus quam ut verisimile sit in quovis generali mandato subintelligi vel concedi, *cap. in generali. de Reg. in 6. cum vulg.* Ideo regulariter & in effectu requiritur mandatum speciale secundum notata supra §. 21. *num. 9. 10. & 11.* Secus in receptore census & laudimiorum & renovatione investituræ censuarii, in quo non versatur tantus honos nec tanta affectio inde per procuratorem generalem vel castaldionem, ut loquitur Anchar. in *dict. conf. 63.* expediri potest.

*Olim 46.

* §. LXVIII.

FRANC-ALEU auquel il y a justice, censive ou fief mouvant de luy, se partit comme fief noble: mais où il n'y a fief mouvant de luy, justice ou censive, il se partit roturierement.

SUMMARIA §. LXVIII.

1. *Definitio & etymon Alaudii.*
2. *Res alaudialis non potest debere census, sed bene perpetuum redditum.*
3. *Alaudium quoddam nobile, quoddam paganicum.*
Jurisdictio nunquam efficitur pars essentialis rei cui annectitur, sed semper per se subsistit.
4. *Q. 1. An in dubio præsumatur res alaudialis?*
Dominus territorii habet fundatam intentionem intra fines ejusdem.
5. *Res libera & alaudialis præsumitur.*
Domini civitatum non sunt fundati in dominio, sed in jurisdictione.
Idem de principe.
6. *Habens territorium limitatum, est fundatus in qualibet parte territorii in eodem jure quod habet in toto.*
7. *Si territorium non habeat certos limites, non est fundata intentio domini super aliquo fundo etiam vicino, nisi includatur in investitura.*
8. *Quid de terris quarum non invenitur particularis possessor.*
9. *Terre steriles, incolta & non possessæ, non spectant ad dominum jurisdictionis, sed ad dominum territorii, & sunt occupantæ.*
10. *Si princeps concedat castrum cum territorio, omnia transeunt exceptis regalibus.*
11. *Q. 2. An in hoc regno possit possideri alaudium sine speciali titulo.*
12. *An possit quis in hoc regno tenere terram sine domino.*
13. *Duplex titulus collatorius & declaratorius.*

Tom. I,

OOOO

na est, ut sæpe dictum est. Patet etiam necessario, quia iurisdicção competens inferiori à Rege, in hoc regno nunquam est alaudialis, & hoc esset impossibile per notata supra §. 1. gloss. §. num. 53. & 54. Sed necesse est quod recognoscatur à Rege tanquam à supremo directo domino. Et sic quantumcumque sit unita castro vel latifundio alaudiali, tamen feudalis est & in feudo recognoscenda à Rege qui non potuit dominium directum nec jus supremarum appellationum iurisdicçãois suæ in totum vel in minima parte addicere vel appropriare. Sed dices, quomodo igitur sit ut adjunctio iurisdicçãois nobilitet alaudium, cum iurisdicção semper remaneat essentialiter & naturaliter disparata? Respondeo, ex eo quod tunc alaudium æquiparatur feudo nobili quantum ad successiones & jura primogenituræ. Alioquin nudum alaudium non æquiparatur feudo, sed rebus paganis, & ita dispositum fuit ne contingeret secundogenitos si ipsos etiam in legitima fraudari. Alaudium igitur paganicum, est nudum prædium alaudiale, cui, neque iurisdicção inest, neque ab eo moventur feuda vel census, ut patet in hoc textu. Et similem ferè divisionem faciunt reliquæ consuetudines, ut Trecentis §. 14. & 55. & Vicinaca §. 19. & 20. & ita distinctio in nostra consuetudine adjecta fuit in solemnibus redactionibus harum consuetudinum ad optimum finem, ne videlicet accideret secundogenitos filios in totum etiam legitima fraudari in successione parentis, qui non reliquisset nisi domum alaudialem: ut diximus supra §. 13. gloss. 4. quæst. 3. Ex quibus manifestè patet, quod iurisdicção, subfeuda, census, adhærentia feudo, vel alaudium nobili, non cedunt jure præcipui soli primogenito capienti totam mansionem principalem, sed debent inter filios dividi sicut residuum bonorum feudalium. Nunc ad ampliorem discussionem hujus §.

* Præsumitur res alaudialis.

4. Quæro primo, utrum in dubio res præsumatur alaudialis: an vero feudalis vel censuaria? Pone Baronem vel Castellanum manum dominicam iniecit certo fundo ex defectu solutionis census. Intercedit possessor dicens fundum suum esse francum alaudum, neque feudali neque censuali conditioni subiectum, superior replicat illum fundum situm esse sub sua iurisdicçãoe & in suo territorio in quo est directus dominus; & sic quod nisi appareat fundum esse feudalem, præsumi debet censualis. Quæritur, non apparentibus aliis documentis nec probationibus, de conditione rei, quid dicendum, & qualis debeat judicari? Et primo videtur judicandum pro domino territorii: quia habens territorium limitatum ab antiquo, est fundatus de jure communi infra metas ejusdem, ad exercendum in qualibet parte territorii, quod in toto universali exercet. *Argum. l. pupillus. §. territorium. ff. de verbor. signif. l. qui ex vico. ff. ad municipia. l. forma. §. si vero quis agrum. ff. de censib. per quæ ita decidit Joan. Fab. in l. 1. collat. 2. vers. sed tu potes dicere. C. de sum. Trin.* addens quod secundum speculatorem omnia censentur teneri à domino territorii. Et in terminis specificis hanc quæstionem nostram inter dominum territorii & possessorem certi fundi negentem rem esse emphyteuticam vel censualem, decidit Joan. Fab. in l. 1. C. de jur. emphyt. vers. item dico. quod est præsumptio pro domino (scilicet territorii) licet contracta non probetur si residuum territorii movetur ab eo.

* pro domino territorii.

* Res alaudialis præsumitur.

5. In contrarium videtur judicandum pro poss. scilicet pro domino particulari aut proprietario fundi, quia in dubio quælibet res præsumitur libera, *l. Imperatores. l. casus. ff. de servit. urb. prædio. cum similibus.* Sed feudalis & censuaria conditio est quædam servitus: per notata supra §. 1. gloss. §. col. 1. Unde nulla res præsumitur esse feudalis nisi probetur, inquit Bal. in cap. cateram ad fid. de iudici. & eadem ratione nec censuaria nec emphyteutica, quoniam in dubio alaudialis præsumitur. Bal. & omnes in cap. 1. §. inter filiam. si de feud. defunct. contr. sit inter dom. & agn. hinc est quod domini

civitatum, castrorum & similes, non habent intentionem fundatam in aliquo directo dominio feudali, censuaria, emphyteutico, vel alia servitute aut perfitatione super rebus sitis in eorum territorio, sed solum habent intentionem fundatam quoad iurisdicçãoem: ut post Hostiens. tenet Joan. And. Henry. Panor. Fili. in cap. si diligenti. de præsumpt. in cap. nimis de jurejur. Anth. Butr. in cap. cum contingat. col. 2. vers. quadam est potestas dominica. de foro comper. And. de Iser. in §. illud quoque. col. 3. 4. & 5. de prohib. feu. alien. per Federic. in usibus feudor. Jacob. de S. Georg. in investitum. in ver. quiqui. præstit. jura fideli. col. 2. & in verb. dicitur vassalli primi recognof. d. feud. col. 3. Stephan. Bertran. in consil. 20. quicquid sis consil. 238. domini civitatum lib. 2. & consil. 1. col. 1. num. 4. lib. 3. Imò etiam supremus princeps non est fundatus in dominio rerum particularium, nec dicitur universalis dominus nisi quoad iurisdicçãoem & protectionem ut per gloss. & doctores in l. bene a Zenone. C. de quadri. præscrip. gloss. & Bartol. in l. 2. in ver. & cujus in quibus. caus. col. domi. accusa. poss. lib. 11. C. And. Iser. in e. unico de capita. qui curiam. vendi. collat. 8. & in d. l. §. illud quoque. & qua sunt reg. collat. 29. in usibus feud. Alexand. in consil. 112. in causa & lre col. 2. lib. 4.

* Domini civitatum,

* princeps

6. Pro brevi resolutione concludo post Soci. in l. 1. in princip. collat. 4. (ubi hoc optimè resolutum) ff. de acquir. vel amitt. possess. quod habens territorium limitatum in certo jure sibi competente in illo territorio, est fundatus in jure communi in eodem jure in qualibet parte sui territorii. *l. ad sacra. §. fin. ff. de contrahen. emptio. cap. cum Episcopus. de offic. ordm. cap. 1. §. item si quis junctis notatis.* ibi per Bald. quibus mod. feud. amitt. in usib. feud. unde aut dominus superior habet iurisdicçãoem territorii, & est fundatus in iurisdicçãoe in qualibet parte & loco territorii, non autem in dominio etiam directo tantum, quia iurisdicção nihil habet cum proprietate rerum, nec cum juribus feudalibus vel censualibus, ut sæpe dictum est. Aut vero dominus habet dominium ipsius territorii, saltem directum terrarum sitarum in eodem territorio, & tunc habet fundatam intentionem, ut quilibet fundus ejusdem territorii qui non est de dominio suo, saltem debeat ab eo tanquam domino directo recognosci in feudum vel censum, non autem ex hoc erit fundatus in iurisdicçãoe. Si vero habeat territorium limitatum in dominio directo terrarum & iurisdicçãoe earum, erit fundatus in utroque in qualibet parte. Idem in effectum voluit Soci. in consil. 86. in causa communitalis. collat. 2. lib. 1. quod est repetitum in consil. 169. lib. 2. Socin. in consil. 127. visis capitulis collat. 2. lib. 1. quod est repetitum in consil. 181. lib. 2. Et hæc distinctio est clavis necessaria, quia quandoque invenitur aliquis investitus de iurisdicçãoe castri vel territorii, alio non adjecto: & tunc non potest aliud prætereendere quàm iurisdicçãoem. Quandoque invenitur aliquis cum iurisdicçãoe vel sine ea investitus de castro cum certo territorio vel amplo latifundo certis limitibus designato & sic de ipso dominio universalitatis agrorum, cum subfeudis & censibus intra eosdem limites contentis. Et tunc habet fundatam intentionem, quod quilibet possessor fundi in eodem territorio teneatur eum agnoscere in feudum vel in censum, & quod res non sit alaudialis, nec ab alio movens, nisi hoc clarè per possessorem probetur: & ita in hoc casu dumtaxat loquitur & intelligitur præfata sententia Joan. Fab. in d. l. C. de sum. Trin. & in l. 1. C. de jure emphyt.

* Solutio.

7. Secus si territorium vel latifundium non sit vel non appareat consistere in certis limitibus & finibus à quibus nihil apparet exceptum: vel non sit exceptus locus in quo situs est fundus controversus, sed consistit in variis portionibus terrarum distantium, prout sæpe contingit, & tunc in dubio non puto fundatam intentionem domini in aliquo, etiam si forte

fundus, de quo agitur, sit vicinus terris ab eodem domino moventibus vel ei subiectis. Secus si appareat dominum esse in possessione vel quasi, vel fundum de quo agitur facere partem locorum in investitura domini contentorum: quia tunc non sumus in dubio. Sed advertite, ista adusque tendunt ad ostendendum dominum territorii non esse fundatum in dominio utili sive (ut communi nostro loquendi modo utar) in proprietate rerum sitarum in suo territorio: sed dumtaxat in dominio directo feudali vel censuali, quod est verum, quando illæ res non apparent derelictæ, sed ab aliquo licet forte absente possideri. Et hoc est indubitatum.

* Ad quem spectant terræ carentes possessore.

8. Si vero nullus invenitur possessor, tamen apparet quod illæ res aliàs fuerunt cultæ & possessæ, & superlunt vestigia. Et tunc tenet Paul. Aret. Socin. & alii in l. 1. in princip. ff. de acquirend. vel amittend. possess. & adhuc idem esse. Rationes eorum vide apud eos ne prolixior sim. Ego autem sum in alia sententia, & sic distinguendum puto in hoc puncto: Aut apparet quod fuerunt novissimè, licet ex diu cultæ & possessæ à subditis domini, & qui habitaverunt vel possederunt prædia in eo territorio: aut apparet fuisse cultas & possessas novissimè à domino loci vel suis prædecessoribus: & non est dubitatio, quia primo casu constat non esse fundatam intentionem domini nisi in directo dominio secundum prædicta. Secundo casu constat fundatam esse intentionem patroni etiam in pleno dominio & proprietate. Aut veronon apparet à quo vel à quibus fuerunt possessæ & detentæ, & tunc contra Aret. Socin. & omnes, teneo in terminis nostræ distinctionis fundatam esse intentionem domini loci, nedum in dominio directo, sed etiam in pleno dominio: idque etiam in terminis juris: quia supponitur & constat dominum de dominio totius territorii vel loci limitati investitum, si reperiantur in eo terræ desertæ, nedum omnino incultæ, & absque ullo vestigio culturæ, sed etiam cum vestigiis culturæ, præsumuntur nunquam fuisse subinfeudatæ nec in censum concessæ, vel aliter per dominum territorio alienatæ, si nec per investituras & catalogos aut aliter de hoc appareat. Sed vel relicta in eodem statu incultæ vel cultæ per dominum, deinde omisæ coli, prout sæpe accidit, & satis est dominium à domino ejusdem territorii infeudatum habere titulum & fundamentum in dominio, ab alia fortiori præsumptione non elisum. l. si ve possidetis, & ibi Bald. C. de pro.

9. Amplio etiam si sit alius dominus in eodem loco respectu jurisdictionis tantum, quia hujusmodi sterilia & inculta non spectant ad dominum jurisdictionis, sed ad dominum territorii, ut plenius dixi infra §. 199. declarando illum §. ubi etiam dixi cui competat jus faciendi proclamationes in loco ad finem sciendi, si quis sit possessor & in defectum possessoris sibi applicandi, de quibus per Bartol. Alexand. & alios in l. rem qua nobis. ff. de acquirend. vel amittend. possess. Ex quibus patet quod intelligendo quoddam dictum Paul. l. quadam C. et. d. l. 1. ff. acquir. vel amitt. possess. quod terræ steriles, incultæ, & à nemine possessæ in territorio alicujus civitatis, Baronis, vel castellani existentes non sunt occupantis, sed censentur esse in dominio & dispositione civitatis, vel Baronis, vel Castellani, quod dictum (licet Aret. ibi. not. 2. illud reprehendat) sequitur ibi Doct. col. 2. & Jas. in l. rem. qua nobis. col. 6. num. 32. ff. de acquir. vel amitt. possess. Sentit Andr. Alciat. in l. Sylva cadua. in verb. novalis. ff. de verb. signif. est de jure verissimum, intelligendo prout debet intelligi quando civitas, aut alius dominus loci est fundatus in dominio territorii, & quando illud territorium est certum, certisque finibus designatum, aliàs non, per prædicta.

* Contra Mart. Landanum.

10. Ex quibus etiam inferitur falsum esse quoddam dictum * Mart. l. aud. in rubric. de castella. & castr. §. 12. ubi dicit quod si princeps concesserit castrum cum

toto territorio, non venit usus fluminum, nec locus sterilis, quod erroneum, quia in tali concessione omnia veniunt & transeunt, exceptis fluminibus publicis, & cæteris regalibus. per l. si quando, & ibi Bart. Alex. C. de bonis vacant. lib. 10. C. l. 1. §. cum urbem. & ibi Bal. ff. de offic. præf. urb. Luc. de Pen. in l. 1. de privil. schola. l. 1. col. 2. versic. Sed pone rex de vetera. lib. 12. Soc. in l. 1. in fi. ff. de jurisd. omn. judic. Faciunt nos. supra §. 1. gl. 3. num. 47.

11. Secundo sublequenter quaero: Utrum quis tenere possit francum alaudium in hoc regno sine speciali titulo? (Hæc quaestio est de materia præcedenti, quam sic divisi in duas propter amplitudinem materiz, & ad facilitatem traditionem.) Et videtur quod sic, quia in dubio res præsumitur alaudialis, & sic possessor in hoc habet intentionem fundatam de jure communi. Unde non tenetur docere de titulo. l. cogi. C. de peti. hered. Sed bene econtra pretendens rem feudalem emphyteuticam, vel censualem, debet docere de titulo vel alio legitimo documento, & quod in dubio res præsumatur alaudialis ultra ad hoc allegata in præcedenti quaestione (ut plenè habeas quando locus occurrit) adde locos plenos Andr. de Iser. de contr. inter mascul. & fami. de benefi. col. 1. in usib. feud. Alexand. consil. 129. ponderatis his. collat. 1. lib. 1. consil. 15. vifis narratis. collat. 1. l. 5. Francisc. Curt. sen. consil. 75. Domin. Ludovic. collat. 2. Jason. in l. si prius collat. 12. de ope. no. nuncia. & in consil. 60. col. 2. consil. 102. lib. 1. Albe Bru. inter consil. feudalia consil. 1. collat. 1. consil. 82. & consil. 89. Phil. Deci. consil. 467. & consil. seq. consil. 498. collat. 1. consil. 588. numer. 8. Francisc. Curt. Junior. consil. 140. num. 4. In contrarium videtur quod ista non procedant in hoc regno in quo supremus rex noster nedum est dominus quoad jurisdictionem, sed etiam quoad dominium directum terrarum, & possessionum in eo sitarum. Et expressim scripsit Panorm. in c. veniens collat. 1. de accusat. eum esse fundatum in directo dominio bonorum temporalium regni sui, etiam ad ecclesias spectantium.

12. Et refert Guil. Benedi. in repet. c. Raynuntius in verb. & uxor. nomine Adela. num. 465. de test. quod super hoc olim orta quaestione apud præfectos ratiociniorum regionum in hac urbe responsum fuerit, & ad æternam rei memoriam publicis inscriptum monumentis, quod nullus in regno Franciæ tenere possit rem aliquam sine domino, hoc est, quin regem vel alium inferiorem à rege teneatur in dominum directum rei sive mobilis sive immobilis recognoscere. Sed certe istud non potest stare, quia sequeretur quod in regno Franciæ nulla possent esse alaudia, quod notoriè falsum est, ut patet in hoc præcellenti præfatu aliquo esse per hunc §. qui non est superflue scriptus. Et vel in hac urbe quæ est caput regni, sunt quædam alaudia, seu plures domus quæ jure alaudii possidentur, ut supponit processus verbalis super hoc §. Similiter & in comitatu hujus urbis & præfecturæ reperiuntur insignia alaudia, ut castrum de Villecaoublay cum latifundio (ubi nuper sanitatis causa rusticatus sum, & ibi me reliquit febris, sed reversum, & hæc pro absolutione hujus primæ partis sedulo scribentem aliquoties repetiit, persistam tamen & finiam, quia plus febrim gravat impressionis interrupto, & avari bibliopolæ importuniras) quod in francum & nobile alaudium possidetur, & spectat ad nobilem & optimum virum dominum Franciscum de Monceaux militem, mihi à multis annis amicitia magna conjunctissimum. Tum per reliquas consuetudines hujus regni, patet multa esse alaudia in patria consuetudinaria. Similiter & in patria quæ jure scripto regitur, ut testatur Guilliel. Benedi. in d. repet. in d. verb. & uxor. nomine Adela. num. 519. Ubi reprobat præfatum responsum præfectorum ratiociniis regis, quod etiam non credo ita simpliciter responsum & registratum

fuisse, interrogavi enim quosdam ex dominis prædictis, qui mihi responderunt se nunquam vidisse in prædictis registris illud prætensum responsum, cui etiam resistit notorietas antiqua facti permanentis in pluribus locis hujus regni. Quinetiam pluribus consuetudinibus hujus regni in scriptis principali iussione redactis, & à supremo hoc senatu homologatis, nominatim cavetur omne hæredium seu prædium ceteri, & præsumi francum alaudium, etiam si sit sub territorio & jurisdictione aliena, & possessor nullum titulum ostendat, nisi de contrario probetur, ut in consuetudine Trecenti §. 51. & Nivernensi. *titul. des ventes & hypothec. §. 1.* Ex quibus liquet falsum esse illud dictum vulgatum, non posse aliquem in hoc regno tenere terram sine domino. Et hoc intelligendo sine domino scilicet directo, quem sit necesse in dominum directum soli recognoscere, sed intelligendo sine domino, id est quin subsit dominationi & jurisdictioni regis vel subalterni domini sub eo, est verissimum.

13. Modo ad solutionem quæstionis dico quod duplex est * titulus, Quidam collatorius sive juris acquisitorius, & hic proprie titulus est: Quidam declaratorius, & hoc, large accipiendo titulum. Primo modo non requiritur titulus in hoc regno ad tenendum & possidendum francum alaudium sive adversus regem, sive adversus quoscumque inferiores ab eo, quia potest quis allegare se possidere in alaudium etiam si nec literas acquisitionis, nec alium titulum ostendat vel habeat, & etiam in hoc regno præsumitur res (si allegatur) alaudialis esse, nisi in locis ubi consuetudo localis repugnet, ut Meldis in *consuetud. Melden. §. 119.* & in *consuetudine Melodunensi. §. 97.* vel nisi appareat rem sitam infra limites territorii in quo dominus loci est fundatus in dominio directo. Secundo autem modo accipiendo titulum dico, quod etiam simplex titulus declaratorius, vel literæ verificationis nullo modo requiruntur in locis in quibus expressa viget consuetudo juri communi conformis, quod omnis res alaudialis præsumitur nisi de contrario doceatur, ut apud Trecentes, & Nivernenses, quia consuetudo est pro generali titulo declaratorio. Et hoc nisi res sit intra territorium domini in eo habentis dominium directum, quia tunc * specialis præsumptio vincit generalem in terminis specialitatis suæ, juxta Bal. in *l. si ve possideris. C. de proba.* Philipp. Dec. in *l. in toto jure. ff. de regulis juris*, in locis autem in quibus consuetudo expresse derogat præsumptioni juris communis pro alaudio, clarum est requiri titulum, ut in dicta consuetudine Melden. §. *centesimo octuagesimonono*, quod intelligo nedum de titulo juris vel rei acquisitorio, sed etiam de simplici titulo declaratorio, qui sufficet, modo sit concessus ab habente potestatem, & cujus interest. In locis autem in quibus consuetudo nihil de hoc disponit, idem mero jure dicendum est quod in primo modo, vel casu. Tamen quia notoriè major pars terrarum hujus regni est de dominio directo regis, à quo mediatè vel immediatè movetur, & recognoscitur, sive in feudum, sive in emphyteusim, sive sub onere terragii, vel campi partiti, aut aliis modis directi alterius domini recognitivis, de quibus in rubrica sequenti; & sic illa præsumptio juris communis de alaudio caret effectu in majori parte locorum hujus regni, & interest principis in locis, in quibus est immediatus superior, scire an aliqua & quæ sint alaudia.

14. Poterit juste cogere possessorem alaudii, non ad docendum de proprietate & jure alaudii, nisi alias haberet princeps intentionem fundatam in pleno dominio, vel in directo secundum notata in quæstione precedenti, sed ad declarandum quid & quantum possideat in alaudio. Et hujusmodi simplex descriptio quum nemini præjudicet, nec mutet, sed conservet qualitatem & statum rei, non potest impediri. Imò etiam cessante suspitione permittitur, ut in simili

notatur in *l. defensionis facultas*, & ibi gloss. Bartol. Luc. de Pen. Joan. de Plat. *de jur. fisc. libro decimo. C. per Bald. in l. si fidejussor. §. fina. versis. Item adde. ff. qui satisda. cogant.* imo non tantum prodest principi, sed potius ipsi possessori ad conservationem & verificationem juris sui in posterum. Habet enim hujusmodi descriptio, vicem approbationis & confirmationis alaudii, & quandoque ipsi possessores securitati suæ consulentes, curant habere à rege & prædictis ratiociniorum regionum causa cognita confirmationem alaudiorum suorum, & hoc modo dixit Guilliel. in *d. repet. in ver. & uxer. nomine Adela. numero quingentesimo decimonono*, multa esse alaudia in civitate Tholozæ à rege Joanne privilegiata, id est, confirmata & approbata, quia non est proprie privilegium nec exemptio, quæ fieri non posset in his quæ semel sunt de dominio regio. Et per prædicta idem dico in inferioribus non simplicem jurisdictionem habentibus, sed dominium directum in territorio, ut nedum vassallos & censuarios territorii sui possint cogere ad declarationem & inscriptionem possessionum, sed etiam tenentes alaudia, ut describatur quid & quantum teneant in alaudio, ad finem ne domini incidant ad temerariam prehensionem alaudialium, & ut hujusmodi bona possidentes quietius & securius possideant, nec ultra usurpent.

15. Tertio quæro: Utrum quis possit præscribere, ut teneat prædium in alaudium? Et perinde est ac si quæretur, an vassallus censuarius, emphyteuta, aut similis, possit præscribere directum dominium, & omne jus dominicum adversus dominum suum. Breviter respondeo, aut agitur de vassallo, sive de re quæ erat feudalis, & nullo tempore etiam cum titulo & bona fide præscribi potest adversus patronum, & hoc nisi centum annis seu tempore immemoriali per notata supra §. 22. *num. 11.* Et adhuc non potest nec debet præscribens se fundate in præscriptione etiam temporis immemorialis, quia succumberet, sed in præsumptione justitiæ resulante ex possessione tanti temporis, ut in dicto §. 12. *num. 14.* Aut agitur de re censuali emphyteutica, vel simili, & tunc aut allegatur, & probatur possessio temporis immemorialis in qualitate alaudii, & omnino sufficit etiam in locis in quibus consuetudo requirit titulum particularem vel expressum ad possidendum jure alaudii, quia tanti temporis decursus habet vim tituli. *l. hoc jure. §. ductus aqua. ff. de aqua quati. & astrua.* Aut vero agitur de præscriptione minoris temporis, & non sufficit in locis in quibus consuetudo requirit titulum ad possidendum jure alaudii, ut consuetudo Melden. §. 189. & Melodunensis §. 97. in locis autem in quibus consuetudo non requirit titulum, nec aliter disponit, reciditur in quæstionem mistam legalibus, & consuetudinariis argumentis quam tractavi infra §. 69. ubi remitto. Ex his habes textualia & materiam hujus §. expedita. Sed quia necessarium est tractare de feudis decimarum, ut sub paucis summam rerum habeas;

16. Quarto quæro: Quid de feudo decimarum *Feuda decimarum, infeudatarum sive quæ supponuntur infeudatæ ante concilium Lateranense? Breviter respondeo, quod in istis succeditur eodem modo sicut in aliis feudis secundum consuetudinem loci, & ultra possunt vendi, & quocumque titulo etiam sine episcopi consensu transferri in alium etiam laicum, & generaliter in omnibus & per omnia eodem modo regulantur in toto hoc regno sicut cætera patrimonialia bona, & res prophanæ, & ita nominatim disponunt quædam consuetudines, ut Blesensis §. 63. & Nivernensis, in *titul. des dismes. §. octavo.* Et cognitio ejusmodi decimarum infeudatarum spectat ad solum judicem secularem privativè, & ad judicem ecclesiasticum, & hæc est antiqua observantia & conclusio indubitata in hoc regno, quod ut clarius liquet rudibus in præxi

* Titulus collatorius & declaratorius.

* Præscriptio specialis generalem vincit.

* Simplex descriptio.

(quia hæc materia nondum fuit ab aliquo discussa.)
 Pone laicum habentem decimam prædiale suæ parochiæ infeudatam ante concilium Lateranense, vendere vel donare hujusmodi feudum decimale alii laico, à quo parochus incipit vendicare, reus excipit quod decima per eum acquisita est infeudata ante concilium Lateranense, parochus replicat quod illa infeudatio non prodest nisi infeudato, & descendenti-
 bus ex eo: exterum quod non potuit aliquo modo transferri in alium laicum. Quid dicendum? Videtur pro parochio judicandum, per textum ex concilio Lateranensi decisum in *capit. prohibemus. de decimis*. Ubi tenet Panorm. non posse in alium laicum transferri, etiam de consensu Episcopi, per illum textum in verbo, *aliquo modo*. Et est communis opinio, licet gloss. & ibi Hosti. in *sum. tit. de deci. §. tertio queritur. versicu. porro aliud in decimis*. Jason. in *consilio 155. in fin. 158. collat. prima, volum. 1.* contra teneant, quod nunc non dissentio, & ita tenet Joan. Fab. *insti. de rerum divis. ad fin. princip.* Et idem sentit, in *§. loca. in princip. insti. de empt. & vend.* Nec obstat quod Joan. Fab. *insti. de actio. §. Item Serviana. collat. duodecima. versicu. quid si decima*, tenet quod in regno Franciæ hujusmodi feudum decimale, seu decima feudalis possit hypothecari, quia per dictum *cap. prohibemus*, non prohibetur pignoriatio vel hypotheca decimæ infeudatæ etiam laico, & sine autoritate episcopi, sed solum prohibetur alienatio & ipsa translatio, & sic Joan. Fab. non contradicit opinioni suæ præcedenti in præfatis locis.

17. Antequam veniam ad solutionem, præmitto quod si feudum dominicale sit annexum castro, vel dependeat ab alia re prophana, tunc simul cum universitate seu dotalitate illius rei, potest quomodolibet alienari vel transferri sine consensu episcopi, etiam de jure canonico, per textum & notata in *cap. ex literis de jur. patronat.* Et de hoc non queritur. Sed si hujusmodi feudum stet vel per se separatim, & principaliter vendatur, tunc loquitur dictum *cap. prohibemus* & procedit questio in qua prædictis non obstantibus, dicendum liberè posse alienari in hoc regno in vim consuetudinis generalis quod omnia feuda sicut patrimonialia regulantur, & ad cognitionem solius secularis iudicis spectant.

18. Nec obstat *dict. cap. prohibemus*, & concilium * Lateranense quod fuit celebratum ab Alexand. 3. papa, anno domini millesimo centesimo septuagesimo nono, ut recte tradit Joan. Andr. in *colicita. Anthonii de Butri, in cap. cum apostolica, & ibi Card. Flor. col. 3. questione 2. de his que si. à prel. sine consil. cap. Cypol. in tractatu de simulat. contract. in sup. Guid. Pap. in decis. Delph. quest. 208. decis. Tholof. 439. in fin.* ubi mirandum est Stephan. Auffrer. aliam temporis datam ex Plat. & Bergom. adducere, cum ex scriptis Pla. & Berg. facile appareat hujusmodi concilium ab Alexand. 3. circa finem, scilicet anno penultimo pontificatus sui habitum esse, cum Romæ post longam absentiam rediisset, ex quo attento tempore dicti pontificatus verificatur data Joan. Andr.

19. Solvendo autem dico, quod illud concilium Lateranense fuit celebratum post infeudationem decimarum laicis factam, & jus eis questum. Et sic papa cum suo capitulo seu collegio Cardinalium præsidens Romæ in æde S. Joan. Lateranensis (quomodo * celebratum concilium Lateranense appellatur) quæ * est major & principalior Romana ecclesia, & apostolica sedes nuncupatur secundum Joan. Andr. Gemmin. Philipp. Franc. in *c. fundamenta, collat. prima de elect. in 6. & in cap. 2. de præscript. in 6.* bene potuit statuisse quod amplius ecclesia non infeudaret hujusmodi decimas, & sic impedire jus de futuro laicis acquirendum, quia hoc modo non statuebat super rebus vel juribus laicorum, & ad secularem jurisdic-

tionem spectantium, sed legem ponebat clericis & rebus concessis, & adhuc existentibus in jurisdictione ecclesiastica, sed non potuit præjudicare juri semel acquisito laicis in decimis infeudatis ante dictum concilium, quia illæ decimæ fuerunt ab ecclesia expropriatæ & effectæ (tanquam res prophana) proprium patrimonium laicorum secundum morem cæterorum feudorum, quia infeudatio censetur facta secundum consuetudinem loci in quo sita est res infeudata. ut plenè dixi *supra §. 12. in fin.* Fuit igitur extunc juxta consuetudinem loci acquisitum laicis jus possidendi, vendendi, & quocumque modo sicut patrimonialia disponendi illas decimas. Igitur non potuit papa nec summum concilium limitare jus laicis acquisitum. Imò nullo modo potuit statuere, nec legem dicere laicis, nec super illis decimis jam infeudatis, utpote quum non essent amplius sub jurisdictione Ecclesiastica, sed effectæ essent res prophana, & de temporali jurisdictione. Ergo per textum in *c. novis. de judi.*

20. Amplio primo, nedum si hujusmodi feuda competant merè laicis, sed etiam si competant clericis, sed ratione patrimonii, * quia in hoc censentur laici, nec subsunt papæ. sed principi seculari, ut per Innoc. expressum in *cap. novis. de sentent. excomm. latè supra in præm. gloss. 6.* Intelligitur etiam si hujusmodi feudum competat clerico per se & separatim, & non sit annexum castro vel alii rei patrimoniali. Facit textus in *c. cum dilectus, & quod ibi notant Panor. & alii*, quod si clericus habeat jus patronatus ratione patrimonii in hoc judicatur tanquam laicus, & censetur jus patronatus laicum, & non ecclesiasticum, ita quod nec papa nec legatus de latere possunt illi derogare, nec sine præsentatione conferre, prout possunt de jure patronatus ecclesiastico, *cap. dilectus de offic. delegat.* quod est intelligendum nedum si illud jus patronatus spectat clerico ratione castri cui est annexum, sed etiam si per se stet, modo competat clerico ratione fundationis à se factæ de suo patrimonio, vel ex successione prædecessorum, & non ratione ecclesiæ vel beneficii, in quo non habet nisi titulum.

21. Amplio secundo, etiam si hujusmodi feudum decimale esset in ecclesiam translatum, imò etiam amortizatum, in qualitate tamen feudi. Ad quod intelligendum notandum est, quod * Ludovicus nonus * Constit. Ludov. 9. Francorum rex statuit, quod decimæ ad ecclesiam reversæ ex tunc, & deinceps semper censerentur & reputarentur res merè ecclesiasticæ, tanquam ad originem, & primitivum statum suum reversæ, etiam si constaret quod prius spectabant laicos jure infeudationis ante concilium Lateranense. Quæ quidem constitutio debet intelligi (& ita sæpe audivi amplissimum illum & eruditissimum virum dominum Petr. Lysletum protopræsidem in supremo hoc senatu dicentem graviter, & plura ad hoc ejusdem senatus arresta advocantem) quando decima ecclesiæ donatur per se & simpliciter sine onere feudi vel feudo suppresso, ita quod ecclesia cui datur à nemine teneat in feudum, sed liberè & jure proprio possideat: tunc enim decima recuperat antiquam naturam rei merè ecclesiasticæ (quam canonice spirituales vocant) sed ineptè & improprie, cum non sit res spiritualis essentialiter nec effectivè, non magis quàm manus doti ecclesiæ deputatus, sed solum per quamdam deputationem, ut per Joan. Gerson. in *tract. de vita spirit. anima. & in 1. lectione super Marcum*) ita ut per privilegia ecclesiæ data, sit deinceps exempta à jurisdictione seculari, nec possit à potestate seculari præhendi. Et hoc procedit sive hujusmodi decima detur vel remittatur ipsi ecclesiæ parochiali ad quam de jure communi spectat, sive alii ecclesiæ vel collegio ecclesiastico, dummodò sine onere & qualitate feudi.

* Clericis patrimonio sunt laici.

* Constit. Ludov. 9.

* Tempus concilii Lateranensis.

* Cur vocetur concilium Lateranense. * Ecclesia S. Joannis Lateranensis, major & principalior Romæ.

Possessio
defertur ad
titulum.

22. Secus si laicus habens hujusmodi decimam quam recognoscit in feudum immediatum ab alio laico; donaret hujusmodi decimam vel feudum suum decimale ecclesie etiam parochiali, quia etiam si simpliciter & nullo onere expresso legaverit vel donaverit, non amittit naturam suam presentem, nec recuperat antiquam, quia non est in potestate donantis prejudicare superiori patrono suo. Et sic transit cum onere suo, & potest cogi ecclesia à patrono ne dum ad recognitionem & solutionem relevii etiam vi prehensionis, ut supra §. 1. sed etiam ad vacuum manum suam, & transferendum in alium laicum, secundum notata supra §. 33. quest. 41. & §. 51. quest. 12.

23. Idem secus si quis laicus decimam suam infeudat ecclesie, vel ei concedat in feudum & ad onera feudalia erga se, quia tunc semper remanet feudalis & res prophanæ, etiam si ecclesia longissimis temporibus non exigeretur, nec præteret jura feudalia, quia non præsumitur intervertisse possessionem vel quasi feudalis, sed semper in qualitate in qua acquisivit, possedisse; præsumitur enim possessio continuata in qualitate tituli & conformiter ad titulum, ut per gloss. fin. in l. quadam mulier. ff. de rei vendic. gloss. in l. 2. & ibi Bar. C. de acquir. vel reti. poss. Bar. in l. cum solus ad ff. de usucap. Ang. in consil. 161. viso puncto. Ludov. Roman. consil. 228. pro plena. vers. 11. Soc. consil. 15. Insignis doctor. lib. 4. An autem saltem in præcedenti casu: quando ecclesia sine onere feudi acquisivit, possit præscribere ut jure proprio tanquam rem ecclesiasticam liberè possideat, dicam infra §. 69.

24. Item secus si feudum decimale transiret vel reverteretur ad ecclesiam non per se, sed cum universitate castri, vel alterius rei temporalis cui annexum est, & à quo dependet, quia semper retinet naturam feudi & rei prophanæ, sicut & ipsum principale cui accedit. cap. accessorium, de regul. jur. in §. cap. dilectus 3. de prebend. hoc enim casu ecclesia sive prælatus non fruitur hac decima tanquam ecclesia, vel tanquam prælatus ecclesiasticus simpliciter, sed tanquam domina vel dominus loci temporalis à quo feudum decimale dependet. Et prædicta procedunt quantumcumque feudum decimale, tanquam feudum ecclesie datum, vel ad eam cum universitate alterius rei translatum, amortizetur, sive per se, sive cum universitate rei, quia amortizatio non immutat qualitatem rei, nec eximit à jurisdictione seculari, ut plene dictum est supra §. 51. num. 78.

25. Et sic feudum decimale ad ecclesiam pertinet, spectat ad agnitionem judicis secularis, privativè ad omnem judicem ecclesiasticum, & fai-

siri sive prehendi potest, & iterum ad laicos reverti, sive jure feudi aut aliàs, etiam principaliter alienando vel vendendo servata solemnitate ecclesie, non obstantibus omnibus præfatis juribus canonicis, sicut * cetera bona temporalia sive immobilia ecclesiarum de foro & jurisdictione seculari sunt, imo in cap. non minus. de immunita. ecclesia. in cap. noveris. de sentent. excomm. & prehendi & cum decreto vendi possunt.

* Temporalia ecclesiarum sunt de foro seculari.

26. Modo redeundo ad questionem nostram, non oblitam dicta Joan. Fabri qui erat callidissimus consuetudinum regni Francie, qui rectè & subtiliter perpendendo ejus verba, tenet præfata conclusionem nostram. Et primo in dicto princip. instit. de rer. divis. & ideo credo ubi dicit quod si quis det omnia bona laico, non videtur dare decimam quæ non acquiritur per translationem. Respondeo quod in illo versiculo loquitur in terminis juris communis & scripti, & non tanquam interpretis jurium Gallicorum vel consuetudinum Francie, prout in dubio quilibet legens institutiones vel aliud volumen de corpore utriusque juris. Sed in versiculo sequenti ibi, Credo etiam, incipit obiter loqui de consuetudine regni Francie, & ex illa infert, quod prædicta veniant in generali alienatione, & sic quod etiam feuda decimale possint atrenta illa consuetudine in laicos liberè transferri. Quod autem Joan. Faber in hac illatione sentiat de feudis deimarum, patet primo ex generalitate dictæ illationis, & ex verborum serie. Secundo & inevitabiliter ex clausula immediate sequenti ibi, cum esset ratio dictorum capitulorum. Et sic expresse se refert ad textus & sanctiones juris canonici, à quibus recedit in terminis & locis consuetudinis regni Francie. Et per hoc responsum est ad id quod dixi in princ. dict. §. quia ibi loquitur in terminis juris scripti. Ulterius conclusionem nostram tenet Joan. Fab. in d. §. Item Serviana instit. de action. quia postquam locutus est in terminis juris, incipit loqui de consuetudine regni Francie, secundum quam feuda liberè venduntur & pignorantur: ex qua infert quod supposita dicta consuetudine possit feudum decimale pignorari. Unde sequitur posse etiam liberè vendi, quia ratio consuetudinis in qua illud dictum fundatur, & secundum quam dictum debet intelligi & ampliari, l. regula. §. si. ff. de jur. & fact. ignor. & que concludit tam in venditione quam in pignoratione. Et hæc velut pro fundamento & elementis hujus uberrimæ materis decimarum infeudatarum breviter perstricta sufficiant. Fusius hæc deducere & resolvere statueram, sed temporis brevitatis & quorundam de prolixitate mea querelæ impellunt, ut calamum listam, & reliquas hujus materis questiones aliis in locis reservem.

* LXIX.

LE seigneur haut justicier qui à censive, peut avoir colombier à pied, ayant boullins jusques au rez de chaussée.

LXX.

AUSS I le seigneur non haut justicier ayant fief, censive & terres en domaine jusques à cinquante arpens, peut avoir colombier à pied.

LXXI.

NUL seigneur ne peut contraindre ses sujets d'aller au four ou moulin qu'il pretend bannal, ou faire corvées, s'il n'est en titre valable, ou adveu & denombrement ancien. Et n'est réputé titre valable, s'il n'est auparavant vingt-cinq ans.

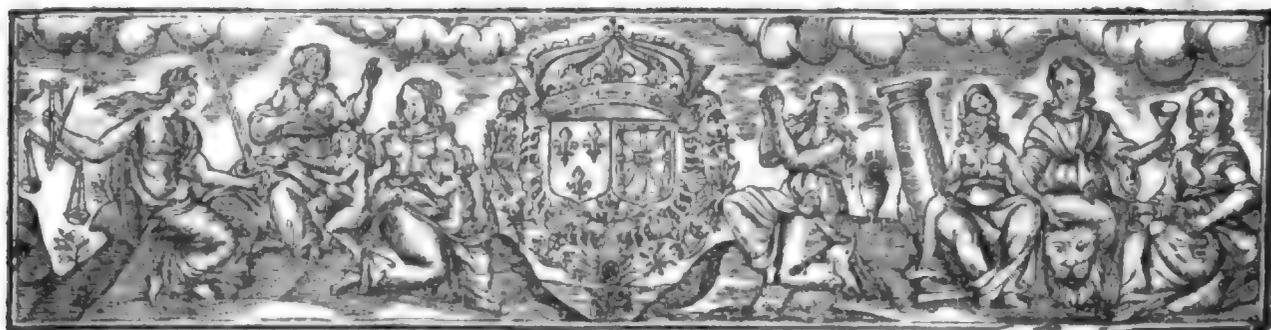
* Hi 4. sequentes articuli additi sunt per novam consuetudinem.

locorum quæ consuetudinibus reguntur, ut sic longo labore nostro in brevi aperta fiant, & perspicua juris studiosis, & ad rempublicam regendam causasque recte adjudicandas vel agendas tendentibus, quæ vix lauream civilis disciplinæ feliciter adeptis post diuturnam forensium negotiorum exercitationem dignoscere contingebat. Non enim in hoc opere compilo theorias Bartholi, Baldi, cæterorumve insignium juris professorum, nec ex his crescit immensitas hujus operis, ne aliqui forsitan cavillentur universas juris materias à me transplantari, deduci, & aptari super his consuetudinibus, sed longè aliud ago. Totum enim studium meum, & omnis labor tam in inventionem quam in iudicio & dispositione, versatur in hoc, ut super singulis titulis & articulis hujus consuetudinis (præter textualium expositionem) diligenter & accuratè mediter & inveniam quæstiones & dubia, quorum super unoquoque titulo vel paragrapho quæstio & disputatio versari potest, & de facto versatur in praxi tam in iudicando quam in consulendo inventaque perpenso & maturo iudicio (ad normam legalis illius & absolutæ æquitatis quæ ex civilibus præceptis & consuetudinibus, personarum rerumque circumstantiis & in summa ex totius negotii plena & symmetra consideratione impletur, ut pulchrè & eleganter describit Thrypho, in *l. bona fides. ff. de poss.*) sincerè decidam: inventaque & decisa suis quibusque locis quam aptiori & clariori possit ordine tradam & disponam: non enim recitatore decisionum juris scripti vel inventorem alienorum, sed consuetudinarii juris interpretem sum professus, tamen nonnunquam in hoc opere prout loci occurrentis ratio exigit novos quosdam intellectus (ex multis à me noviter meditatiis & in aliud opus mearum decadam reservatis) ad certas leges deducam, cæterum ab aliis discussa & decisa non repero (quod scholas regentibus & vivâ voce docentibus relinquendum est) nec transfero, sed si locus occurrit ad illa remitto, nisi novi aliquid annotandum aut addendum sit, nihil e-

nim in publicum edendum, aut Typis excudendum censeo, nisi quod novum aliquod lumen, & utilitatem afferat. Porro nemini absurdum videri debet si nunc prima hæc pars seorsum à reliquis tribus in lucem prodeat, quum unum justum volumen per se impleat, nec omnia simul profundi aut excudi possint, & quia non vacat omnibus omnium cavillis respondere, sufficiat cunctis notum esse primam hanc partem non temere in publicum editam esse, sed magno maturoque iudicio & probatione doctissimorum, illustrium & principum virorum, iustique ac mandato principali. Siquidem illustrissimus ille & vigilantissimus *Guilielmus Pœtius Franciæ Cancellarius* iussit primam hanc partem peritorum in ea re virorum censuræ subijci, & juxta editum regium & arrecta supremi hujus senatus priusquam ederetur, probari quale opus esset, ut si legitimum & utile inveniat, in lucem publico decreto prodiret, sin contra illegitimum & luce indignum appareret, perpetuis tenebris damnaretur ac sepeliretur. Eamque provinciam præfatus Cancellarius nominatim commisit illustri illi & clarissimo jureconsulto Domino Joanni Jacobo Præfidi Parisiensis in civilibus causis Subpræfeto, qui ut est acerrimi & incorruptissimi iudicii, diligenter cuncta excussit & retulit ad Cancellarium in præsentia plurium illustrium & peritissimorum virorum magni consilii regis. Qua relatione audita præfatus Cancellarius decevit hoc opus imprimendum, & in publicum edendum, atque in eam rem regis majestatis nomine diploma privilegii chalcographorum magistro concessit, & majore sigillo regio ob-signavit. Perfruemini igitur lectores amantissimi primoribus hæc laboribus meis, & meliora in dies & augustiora expectate: futurum enim confido ut reliquæ totius operis partes longe sceliciori Minerva prodeant, quando benigniori numinis afflata mihi defunctus videor adversis valetudinibus & fortunæ casibus noxiis, quibus sub tempus compositionis & editionis hujus primæ partis fere obrutus & absorptus sui.

Τῷ Θεῷ δὴξ.





IN NOMINE DOMINI NOSTRI
JESU CHRISTI.
 AMEN.

SECUNDA PARS COMMENTARIORUM

Analyticorum in consuetudines Parisienses, solertissimi & consultissimi Jurium
 Doctoris & Professoris D. Caroli Molinei, Parisiensis, in supremo
 Parisiorum Senatu, & amplissima Curia Franciæ, antiqui
 & experientissimi Advocati.

Titre II. De censive & droits seigneuriaux.

EPITOME TIT. II.

1. **D**uo genera jurium dominicalium, Feudale, Censuale.
2. Campipars. Bourdelagium, non sunt regulariter jura dominicalia.
3. Duo tantum jura dominicalia, alia et eisdem onera eodem jure non gaudent.
4. Non omnis dominus directus est dominicalis.
5. Plura jura dominicalia non concurrunt. 6.
7. Termini quatuor, census, equivocum: census Romanus.
8. Census pro tributo capitis soli.
9. Novus intellectus. l. sacrosanct. C. de sacrosanct. eccles. 10.
11. Exceptio debet esse de Regula.
12. Specialiter inhibitum, plus timetur.
13. Censitor peraquator, aliud magister census, & censor. 14.
15. Tributum in recognitionem, non particularis sed universalis domini.
16. Coloni ascriptitii nullum censum pendebant domino, contra omnes 17.
18. Census tertio secundum canonistas tam generaliter, ut nil concludat.
19. Quarto pro canone fundiario.
20. Quinto pro modico canone in recognitionem domini directi & jurium dominicalium.
21. Census ipse est contractus nominatus, convenit emphyteusi, differt. 22.
23. Emphyteusis differt à concessione in redditum. 24. 36.
25. Ager vestigialis genus est. 26. 27. 30.
28. L. sciendum §. 1. qui satisd. cogan.
29. Emphyteusis duplex, temporalis, perpetua. 34.
31. Temporalis ecclesia permittitur non ultra tertiam generationem, etiam jure canonico 32.
33. Hodie specifica differentia emphyteusis est commissum post triennium.
34. Contractus perpetuarius. 35.
37. Non censetur contractus censualis vel emphyteuticus, nisi expresse constet. 41. 43.
38. Emphyteusis non requirit scripturam. 39.
40. Non valet argumentum de emphyteusi ad censum, & contra.
42. Contractus libellarius.
44. Ecclesie nostris consuetudinibus ligantur.

Tom. I.

PPpp ij

TITULUS SECUNDUS

DE CENSU ET JURIBUS DOMINICALIBUS, SCILICET CENSUARIIS.

* Dubge-
nera do-
minii di-
recti in
Gallia.
* Duo jura
dominica-
lia.



1. **QUEMADMODUM** in Gallia⁴ duo sunt genera domini directi, prædiorum seu rerum immobilium, videlicet feudale, & censuale: ita duplicia⁵ sunt jura dominicalia, illis attributa, videlicet feudalia, de quibus in titulo præcedenti, & censualia, de quibus in hoc titulo & in similibus aliarum Gallie consuetudinum titulis. In tota enim Gallia, tam quæ moribus quam quæ jure scripto regitur, non solent esse alia jura dominicalia quam hæc duo. Quod enim Blesis faciunt tertium jus dominicum, quod vocant * Campipartem sive terragium, ut in *consuet. Blesis* §. 33. §. 130. species est census generaliter sumpti, quæ consistit in reditu pecuniario vel pecunia æstimabili, sine homagio & honore feudali, ut census annuus, quamvis sibi tanquam species cæqualis distinguatur à censu magis specialiter sumpto: Sic in consuetudine Nivernensi c. 6. quod vocabulo barbaro obscuræ origini & duræ conditioni congruo vocant * Bourdelagium à censu distinctum, species est census onerosioris & despiciabilioris. Idem in paucis similibus.

* Campi-
para.

* Bourde-
lagium.

2. Et nota quòd quamvis sæpe in consuetudinibus Gallie fiat mentio de Campiparte vel Bourdelagio, ut in *consuet. Aurelianensi* §. 137. *cum sequens. Et Carnotensi* §. 113. *cum seq.* tamen non est jus dominicale, nec laudimia trahit, nisi ubi consuetudo hoc expressè dicit, ut Blesis, Nivernis, & in consuetudine de Lortiz, c. 3. §. 4. & in consuet. Sylvanctensi §. 239. aliàs inter jura privata & servitutes particulares computantur, quamvis quandoque possint concurrere cum censu, ut quodlibet aliud ejusdem rei privatum onus, ut in *consuet. Aurelian.* §. 140. videlicet ex impositione particulari ubicumque ita pactum fuit.

3. In hoc autem nobili præsidatu & ditione Parisiensi, & etiam in toto Regno, nisi ubi alia est specialis consuetudo, nulla sunt alia jura dominicalia quam feudalia, vel censualia contenta in hoc & præcedenti titulo: ita quòd consuetudo nostra loquens, *des droits seigneuriaux*, id est, de juribus dominicalibus, non intelligitur nec verificatur nisi de iis quæ in his duobus titulis ab eadem consuetudine exprimentur & describuntur, prout diximus *suprà* §. 2. *gloss. 6. num. 1. & §. 33. q. 40. num. 125. & 126.* Non tamen inconvenit quin vel ipsi domino directo feudali aut censuali ex speciali pacto debeantur alia quædam jura & commoda, seu redditus aut vectigal super re feudali aut censuali: sed ista non sunt nec computantur inter vera jura dominicalia, sed inter * jura privata & servitutes, quæ ex variis concessiónibus & contractuum vel causarum figuris cuivis privato & extraneo seu non habenti dominium directum deberi possunt, unde ejusmodi jura non habent fomentum hujus consuetudinis, sed relinquuntur in dispositione juris communis, nec pro illis juribus privatis & ab hac consuetudine incognitis, competunt remedia & privilegia, specialiter ab hac consuetudine, pro juribus dominicalibus introducta.

* Jura pri-
vata.

4. Non est etiam inconveniens, sed frequentissimum, aliquem esse dominum directum fundi, & tamen nullum jus dominicale habere, qualis est locatio ad longum tempus, quæ dominium utile & possessionem naturalem habet, l. 1. *in fin. l.*

ali. & ibi per gloss. & doctores. Si ager vellig. vel emphyteut. vendis. & tamen locator habens verum dominium directum & veram possessionem civilem, nullum habet jus dominicale in conductorem vel fundum conductitium. Tametsi ei concedatur quoddam jus pignorationis in bonis mobilibus domus conductitæ, ut in §. 164. Sed illud non est jus dominicale. Jus enim dominicale in consuetudine nostra, & secundum nostrum communem loquendi modum, est illud dumtaxat quod jure domini directi, feudarii, vel censuarii competit, vel debetur ex dispositione legis & consuetudinis feudalis vel censuarie domino directo feudali vel censuali, unde nec ad alia jura quam in hac consuetudine expressa, nec ad alios dominos directos fieri debet extensio. Idem dicendum de dominio directo emphyteutico respectu emphyteutæ vel rei emphyteuticæ, & de dominio directo respectu superficiarii vel libellarii, vel de eo qui concessit prædium ad certum annuum & perpetuum redditum, cum retentione expressa vel etiam tacita voluntate ex rectè expressis simplicis domini directi, sine jure vel onere feudi vel census. Idem de cæteris similibus.

5. Et nota generaliter quòd * plura jura dominicalia non possunt simul in eadem re vel subjecto concurrere, sive sint similia, sive dissimilia, sive ejusdem, sive diversæ speciei: unde quemadmodum eadem res non potest moveri in feudum à duobus diversis patronis in solidum, nec in censum à duobus dominis censuatiis in solidum, ut est clarum per l. 3. §. *ex contrario de acquir. vel amit. possess. l. si incerto §. si duobus ff. commodati c. licet causam. de probat.* & non possunt esse duo dominia directæ feudalia vel censualia ejusdem rei: ita eadem res non potest sive ab uno, sive à diversis teneri & moveri in feudum & in censum simul, imò hoc esset repugnans & incompatible. Feudum enim & census contrariè opponuntur, & sic ex regula logicorum, ad positionem unius, sequitur destructio alterius, quamvis ad remotionem alterius non sequatur constructio alterius. l. *si inter me & te. de excep. rei jud.* Et sic licet fundus possit nec feudalis nec censualis esse, ut *suprà* §. 68. tamen si est feudalis, non potest esse censualis, & e converso.

* Plurima
jura domi-
nicalia nõ
concurrunt.

6. Secus in aliis juribus non dominicis. Plura enim hujuscemodi sive ejusdem, sive diversæ speciei possunt concurrere in eadem re, etiam inter eosdem: unde idem fundus potest sive uni sive pluribus debere plures redditus, vel erga eundem, seu erga diversas personas obnoxius esse censuali & emphyteuticæ conditioni, vel in censum & redditum teneri: unde non potest quis rem suam concedere in feudum & in censum simul: sed bene potest concedere in feudum & certum redditum perpetuum, vel in censum & in alium redditum perpetuum, vel in censum & partem fructuum seu campi partem, & in censum & emphyteuticam. Sed de his satis ad intelligendum qualiter jura dominicalia secundum nostras consuetudines accipiantur.

7. Nunc ad pleniorum terminorum intelligentiam. Plures * termini paucis & perspicue declarandi sicut.

* 4. Termini.

sele offerunt, videlicet census, emphyteusis, contractus perpetuus, concessio in annum & perpetuum redditum.

Circa primum, notandum quod *census est dictio æquivoca & πλίσινος seu variz significationis, ut etiam tradit Felin, ut cap. cum Bertholus col. antepen. de re jud. & quintupliciter accipitur. Primum pro æstimatione rerum & bonorum cujusque civis, secundum quod tributa pendebantur, & cives censiti in certas classes distribuebantur. Siquidem olim *apud Romanos, solitum fuit censum agere, id est nomina & facultates singulorum civium recensere, & pro modo opum superiores vel inferiores assignare classes, ut latè dixi in tract. de dignit. & magistr. Roma. Quod primum omnium introduxit Servius Tullius penultimus Romanorum Rex, ut est apud Livium & Halycarn. & ceteros chronographos. Regibus autem electis, census per consules acti sunt, & Cons. propter continua bellorum impedimenta non sufficiens, huic officio censores constituti, ut testatur Pompon. in l. 2. §. post deinde, & ibi Zaf. in suo eleganti glossate, in verbo census, de orig. jur. & hæc est primitiva & propriè Latina census significatio.

8. Secundo modo accipitur pro tributo, & hoc modo census, tributum, publica pensio, functio vel collatio idem sunt, ut rectè notant Accurs. in rubr. C. de cens. & censitor. lib. 11. & probatur. C. si propter publ. pens. & in titul. sine cens. vel reliq. per totum, & competis. C. de præscriptio. 30. vel 40. ann. & in Auth. de mandat. princip. §. cogit autem. coll. 3. Duplex autem erat census sive tributum: Aliud *capitis, aliud soli vel agrorum l. ult. §. Divus Vespasianus. de censib. gloss. Bar. Joan. de Platea & alii in rubr. C. de anno. & tribut. lib. 10. Primum virginitatis & ratione personæ per singula capita præstabatur l. naturam de censibus, l. cum antea. C. de agric. & censib. lib. 17. Ideo vocabatur capitatio. Secundum, quando pro modo jegerum vocabatur jugatio l. immunitates, C. de agric. & censib. lib. 11. l. unie. de colon. Thra. cens. eod. lib.

9. Sed valdè errant gloss. & doctores in l. sacrosancta. de sacros. eccles. intelligentes dictam l. de munere capitacionis hominum & animalium. Ut enim novè probavi in tractatu de muneribus & honoribus. num. 26. latissima est differentia inter munera & tributa. A munere verò municipali capitacionis, quod patrimoniale est, nec veterani, nec actum militantes, nec pontifices quidem excusantur l. ult. §. patrimonium. §. præterea. de muner. & honor. Quod autem intelligunt ecclesiam Thessalonicensium civitatis primum exemptam fuisse à tributo fiscalis capitacionis, per Aurelium Carum Imperatorem, deinde, cives habitantes omnium civitatum per Constantinum Magnum, l. un. C. de capit. civium censib. exi. lib. 11. gravius errant: quia d. l. unica Constantiniani, facta est plus centum annis ante d. l. sacrosancta, quæ non est Aurelii Cari: qui etiam religionis Christianæ hostis erat, sed plus 140. annis post eum fulgure peremptum, lata est a Theodosio juniore optimo & Christiano Imperatore, ut patet per l. ult. C. de anno. & tribut. lib. 10. quæ est Theodosii junioris. Cujus l. ult. d. l. sacrosancta, partem facit, ut patet per d. l. ult. ad fin. Et rursus patet in codice Theodosiano libro 11. tit. 1. l. 33. Tertio probatur per omnes leges præcedentes d. l. sacrosancta, quæ omnes sunt Imperatorum qui regnarunt diu post obitum Aurelii. Ergo d. l. sacrosancta non est Aurelii, aliàs fuisset prima non octava ejusdem tituli per textum in prima constit. C. §. quibus ibi, ista ratio ut ordo temporum: & ibi primis quidem in primo loco, posterioribus verò secundo loco ponendus.

10. Quartò probatur per quinque leges immediatè præcedentes, quæ sunt Honorii & Theodosii junioris, & per inscriptionem l. qui sub prætextu, immediatè sequentis, quæ inscribitur Theodosio (scilicet juniore) & Valentiano (scilicet tertio.) Et in d. l. sacrosancta,

(quæ est in medio) alia & nova est inscriptio, ergo necesse est esse solius Theodosii junioris, scilicet post obitum Honorii patris sui, & antequam Valentianum. 3. in generum & imperii consortem assumeret. Et sic errant Alciat. in d. l. sacrosancta. & Jacobus Spiegel. in lexico juris, verbo capitatio. sequentes vulgatam inscriptionem, & Gregor. Haloand. in superscriptione d. l. ultim. C. de anno. & tribut. malè & contra fidem antiquorum etiam librorum addit Valent. 3. quia per d. l. qui sub prætextu, & per l. 33. l. 11. tit. 1. in C. Theod. apparet esse solius Theodosii junioris. Cum ergo per l. Constantiniani magni omnes cives favore urbium essent exempti à tributo capitacionis: quorsum attingebat post 140. annos eximere ab eodem tributo ecclesiam civitatis Thessalonicensium, quæ proculdubio jure civium gaudebat? Ergo d. l. sacrosancta non loquitur de tributo capitacionis, à quo omnes cives, præsertim per Orientem, erant liberi per d. l. unie. C. de capit. civium. cens. exi. libro 11.

11. Sed dico quòd loquitur de tributo soli quod ratione bonorum & possessionum immobilium fisco imperiali præstabatur: ut liquet per d. l. ult. C. de anno. & tribut. non solum per ipsum titulum sub quo fita est, & per textum omnium legum ejusdem tituli, in quo nulla lex est, nec ullum quidem verbum de tributo capitis: sed tantum de tributo soli & patrimonii. Sed etiam comprobatur per text. ipsum ejusdem legis ibi, possessiones eorum, & ibi, tributa, ergo tributa possessionum. Et quia immediatè in eadem oratione includuntur hæc verba: sacrosancta Thessalonicensium ecclesia civitatis excepta. & ibi est punctus: ergo necessario eximitur à tributis soli, annonis, & omnibus functionibus publicis, de quibus d. l. & totus titulus & omnes leges præcedentes loquuntur. Exceptio enim debet esse de regul. l. nam quod liquide in fi. de pen. legat. 71. Bar. & Bal. l. si enim. §. qui injuriarum. Si quis cant. Bart. Philipp. Deci. l. 1. (ubi in annos. Decii terigi) de reg. jur. etiam si sit in oratione vel dispositione separata, quanto magis in unica & eadem oratione inclusa. In clausula autem & oratione seq. verba propriè tantummodo capitacionis non loquuntur de tributo capitis (ut omnes gloss. & doctores pessimè adusque intellexerunt) imò de nullo tributo loquuntur, sed de portione seu contributione propria tributi soli quam dicta ecclesia consueverat & debebat pro se, hoc est pro prædiis suis solvere. Et dicit Imperator, quod beneficio suo illam deinceps eximit pro se, seu quoad ipsam ecclesiam tantum, & non alios, nec pro aliis, ita ut nec ipsa nec alii abutantur, sed (solis veris possessionibus dictæ ecclesiæ exceptis) omnes alii tributa solvant.

12. Et sic verbum propriè *capitacionis in ea ult. clausula: non speciem tributi significat, sed portionem propriam ipsius ecclesiæ, prout aliàs in jure capitacionis sumitur pro portione taxata certi prædii & tributo soli l. si minori. C. de act. emp. ad quam suam taxatam portionem exemptio dictæ ecclesiæ specialiter & expressè (licet satis inesset) restringitur, ut tanto minus audeant fraudem admittere. Plus enim movet quod specialiter inhibetur, l. ult. C. de indult. vidui. col. l. item, apud Labeonem. §. hoc edictum ff. in injur. & plus timeri solet. c. quanquam. 23. distinct. c. si adversus. ex. de hereticis. c. unie. & in gloss. ver. specialiter de injur. in 6. & tanto in fraudatores proclivius erit rigorem juris servare, de quo in l. 1. de navibus non excusan. libro 11. C. scilicet confiscationis rei factæ attributæ, & per fraudantem tantumdem de suo solvendi fisco. l. ordine. §. in fraudem. ad municipalem. Tum d. ult. clausula d. l. ult. non est dispositiva, sed executiva, & sic principalem dispositionem & exemptionem, quæ est de omni tributo possessionum sive ordinario sive extraordinario, non variat. Cle. 1. in fi. de præben. Alex. l. more. col. 3. Jason. col. 7. Philipp. Dec. num. 32. de juris. d. omn. jud. Nec etiam expressio ejus quod aliàs inest, l. unie. §. sub com-
P P p p iij

ditione. Et ibi Bart. de tutel. l. hereditas. & ibi Bart. per illum textum de hered. instit.

13. Reducendo ad rem supra num. 8. hinc prædia & territoria censeri dicuntur, id est æstimari, sterilia cum fertilibus compensando & censum pro rata valoris & redditus peræquando. l. omnia territorium de cens. & censitor. l. 1. & per tot. de omni agr. deser. libro 11. C. & * Censitor erat magistratus qui censibus & tributis distribuendis & exigendis præerat. l. forma. §. illam. de cens. qui etiam vocabatur peræquator, tit. de cens. & censu. & perag. lib. 11. C. per tot. & est textus in leg. 5. C. de fundis patrimonialibus, lib. 11. & in Authen. de mandatis. princ. §. coges. vocatur censualis, Non tamen intelligas de * magistro census: qui est novus magistratus creatus ab Imperatoribus Romæ: deinde etiam Constantinopoli per Constantinum magnum, ut patet in C. Theodosiano. lib. 14. tit. 9. 1. in princ. & in Justiniano. l. 25. 26. & 27. C. de donat. vel saltem non diu post Constantinum magnum, si dicat 3. leges C. nostri non sunt Constantini. 1. ut vulgò habetur: sed Theodof. 1. ut Gregorius Haloander censet. Et de magistro census in utraque urbe potest intelligi. l. testamenta omnia (quæ est Arcadii & Honorii) C. de testam. Quia l. in hac. C. de donat. quæ de eo meminit, est Leonis primi, qui diu postea Constantinopoli imperavit, & omnes aliz leges quæ de magistro census loquuntur, sunt posteriorum imperatorum, ut l. secundum divi. C. de donat. l. consulta de valia. C. de test. in Authen. de testibus. §. & hic vero. & Authen. ut fratrum filii. §. illud.

14. Multo vero minus intelligas de censore magistratu, qui ut & plures alii republica in Monarchiam mutata desuit. Et de quo dicta jura D. & C. nullomodo loquuntur, sed loquuntur de censitoribus & peræquatoribus qui longo post dictos * censores intervallo, per imperatores introducti sunt ad tributa provincialibus subditis imposta censenda & peræquanda dumtaxat. Longè autem aliud fuerat officium censorum, de quibus loquitur Pomponius in d. l. 2. §. post deinde, de orig. jur. quippe penes quos census, civium descriptio, deinde iudicium, censura & reformatio morum & publicorum vectigalium cura residebat, ut apud Livium lib. 1. & Plutarch. in vita Pauli Æmilii in fin. ut dixi in tractatu de dignit. & magistr. Rom. num. 26.

15. Et hoc secundo * modo (videlicet pro tributo) accipitur census in toto corpore juris civilis, ubi tamen principaliter de censu vel censibus tractatur non sicuti perfunctoriè & recitativè, ut in d. l. cogi. in princip. ff. ad Trebell. pro patrimonio & facultatibus accipitur, ut & in l. de creationibus versicul. in anteu. C. de episc. audien. quo etiam modo crebriùs utuntur poetæ & oratores: ut Ovid. Dat census honores, census amicitias. Et hæc pro publico tributo est propria & vera appellatio in materia juris scripti, & ejusmodi census non præstatur fisco seu supremo principi in recognitionem particularis domini rei censitæ, quæ nihilominus est in pleno dominio possessoris: sed in recognitionem universalis domini: ut rectè tradunt Bart. Bald. Angel. Salicet. in l. competis. C. de præscr. 30. vel 40. ann. Panorm. & alii in cap. ad audientiam. in fin. de præscr. Propriùs tamen & veriùs loquendo præstatur in recognitionem & auxilium rectæ gubernationis & tuitionis reipublicæ quæ sit per principem, ut colligitur in Authen. de collatoribus. per tot. coll. 9. & expressè testatur beatus Pat. Rom. 13.

16. Sed valde errant omnes gloss. & doctores in rub. & in l. quisquis. & l. servos & per tot. C. de agr. & cens. lib. 11. & tit. seq. seq. & ubique, qui putant colonos * originarios & adscriptitios, ideo dici censitos, quod certum censum dominis suis solverent. Hoc enim falsum est, & præposterum. Sunt enim pars feudi cui adscripti sunt, & a quo separari non possunt. l. 3. l. quemadmodum. l. cum satis. & per tot. C. de agr. & cens. l. si quis inquilinos, in princ. de legat. 1. Ideo dominus unà

cum feudo tenetur eos in censum publicum referre, sicut partem patrimonii, & inde majorem censumolvere. l. hi penes. in princ. l. omnes. l. quemadmodum. l. diffinitimus. de agr. & cens. l. coloni censibus. C. in quib. caus. colo. censiti dom. accus. possunt lib. 11. & quemadmodum fundus dicitur censitus: ita hujusmodi coloni qui debent simul & in eodem loco, in quo fundus cui adherent, censeri: unde hi nulla tributa debent fisco d. l. coloni censibus. l. colonos. C. de agr. & cens. lib. 11. Nec etiam dominus suis. l. unica. de col. Illyrici, ibi: servians terris non tributario nexu: sed nomine & titulo colonorum. lib. 11. C. sed magnam colonariam pensionem solvebant dominis, quæ consuetum modum excedere non poterat. l. cum satis. §. caveant. de agr. & cens. l. 1. in quibus caus. colo. dom. accus. poss. lib. 11. C. sunt autem pars terræ censitæ, pro qua & membris simul censitis domini tributis & publicas functiones solvunt.

17. Et sic dicuntur censiti ad differentiam colonorum seu rusticorum libertorum: qui etiam si pium terræ, nomine proprio possideant, tenentur censum pro rata subire. non enim sunt in alieno, sed in proprio censu. textus in l. hi penes. §. sanè. C. de agr. & cens. lib. 11. qui ita (ut nove declaramus) debet intelligi, & non de adscriptitiis, ut gloss. & omnes doctores ad usque malè intellexerunt, qui etiam in d. rub. de agr. & cens. malè faciunt octo & quatuor species: quia * coloni originarii de quibus in l. 4. l. 7. in princ. l. 11. l. 16. de agr. & cens. in l. unic. de agr. Thracens. lib. 11. C. & ad scriptitios de quibus in l. 8. l. 20. l. 21. l. 22. l. ult. de agr. & cens. & rustici censiti. l. 7. in princ. eod. tit. & inquilini. l. 6. l. 12. l. 13. eod. tit. C. lib. 11. l. si quis inquilinos. in princip. ff. de legat. 1. erant unum & idem, videlicet homines servilis cujusdam conditionis: nempe perpetuo cum sua sobole adscripti glebæ seu terræ, de quibus etiam dixi supra §. 2. gloss. 3. num. 3. longè verò aliud erant coloniz * & coloni, de quibus in l. 1. ff. de cens. & per Alciat. in l. municipales de verb. signific. & per beatum August. de civit. Dei, lib. 10. cap. 1. Erant enim homines liberi in agros vel oppida ad propagationem speciei cujusdam particularis Reipublicæ addicti, ut latè dixi in tract. de dignit. & magistr. Rom. num. 79. cum seq.

18. Tertio * modo generalitèr secundum morum loquendi juris canonici accipitur pro eo quod annuatim, etiam inferiori à principe præstatur: quandoque ratione & in recognitionem subjectionis, ut in cap. constitutus de relig. domibus. cap. recipimus. de privileg. Quandoque ratione foundationis. cap. præterea. cap. quantum de jur. patr. & propter alias quascumque justas causas. ext. de cens. per tot. unde quum census præstatio tanquam æquivocum ad plura se habere possit, non concludit ad aliquod certum, nec probat subjectionem vel aliud, nisi aliter probetur, vel de causa specifica solvendi appareat, ut tradit Panorm. & alii in cap. ult. de cas. poss. & propriet. & in cap. 2. de censib.

19. Quarto * modo specialitèr accipitur pro canone debito ei qui prædium suum & quicquid juris & domini in eo habebat, concessit & transtulit, retenta modica annua pensione sub nomine census, & ita tradunt Bart. Lud. Rom. & alii in l. 1. §. 1. C. de publica. Jaf. in l. 1. col. 9. num. 48. C. de jur. emphyt. Canonista in cap. ad audientiam de præscr. in cap. constitutus extra de relig. dom. & generalitèr omnes utriusque juris professores: quæ tamen impropria acceptio est, cum hic prædia non censentur, nullaque fiat æstimatio nec peræquatio, & sic deficit verum etymon, & genuina significatio census. Unde hæc acceptio non potest ullo modo fundari in jure civili, ut rectè scripsit Joan. Faber in §. adeo. col. pen. versic. sed hoc obviat in fin. instit. locati. Sed solum in communi modo loquendi canonistarum & gloss. pen. in d. cap. constitutus, unde d. gl. & doctores præcipuam hanc itatuunt differentiam inter contractum censualem & contractum emphyteuticum, ut in illo omne jus & dominium transferatur in isto, dominium utile tantum retento directo dominio: verum nullo

* Coloni originarii, adscriptitii, rustici, censiti & inquilini.

* Coloni simplices.

* Censu pro annua præstatione quasivocæ.

* Censu pro canone præstando prædii accepti nominatè.

* Censitor.

* Magister census.

* Censores.

* Censu pro tributo.

* Coloni adscriptitii.

nullo expreſſis modis accipitur cenſus in hoc noſtro titulo.

* Cenſus pro canonico annuo in recognitionem domini directi & jurium dominicalium.

20. Sed * quinto iſto & ultimo modo pro modico canone annuo, quod præſtat in recognitionem domini directi & jurium dominicalium. Unde aquod nos contractus cenſualis eſt, quando dominium utile certi fundi tranſfertur ſub annua & perpetua penſitatione nomine cenſus retento, dominio directo & juribus dominicalibus. Et ita generaliter accipitur & uſatur in toto hoc Regno. Hinc Joan. Fab. in d. §. adeo. col. ult. dicit quod de conſuetudine ſervatur quod is cui cenſus ſolvitur, eſt dominus directus & percipit laudimia quando res venditur: & quod ſerè ſicut de contractu emphyteutico utuntur, & eſt verum. Nullus eſt enim contractus in jure, cui cenſus noſter magis aſſimiletur quam contractui emphyteutico, uterque eſt enim contractus nominatus, uterque legitimus, quamvis ſtricti juris.

* Cenſus eſt contractus nominatus.

21. Habet enim cenſus * ſpecificum & elegans nomen à lege noſtra conſuetudinaria, à qua confirmatur ſicut ſecundum ab eadem conſuetudine, ut diximus ſupra §. 1. gloſſ. 9. num. 4. Et emphyteuſis à lege communi & ſcripta & in utraque, videlicet cenſu & emphyteuſi dominium directum à concedente retinetur, & modica penſio in recognitionem domini à recipiente præſtat. Uterque ſui natura (niſi ſit emphyteuſis eccleſiaſtica) perpetuus eſt, & ad quocumque hæredes vel ſucceſſores tranſitorius, neuter ſcripturam exigit, ut cõtra communem dicam in num. 38. Utrique, ſed non æque (ut dicam in §. 53.) Accedit jus laudimiorum in utroque novus ſingularis ſucceſſor inveſtituram recipere debet à domino quod declaratur in §. 56. In utroque particulare damnium ſeu peremptio partis rei ſpectat ad cenſuarium vel emphyteutam, totius rei caſus ad dominum, ut probò & declaro in §. 74. Et ſic ſunt ſeptem, imò novem, ſi bene numeres, in quibus conveniunt.

* Emphyteuſis.

22. In paucioribus attem differunt. Primò quod contractus emphyteuticus eſt à jure ſcripto inventus: cenſualis vero à conſuetudine. * Emphyteuſis ex defectu ſolutionis canonis per triennium cadit in commiſſum, ſecus in cenſu. An autem in utroque vel alterutro ſit locus commiſſo per abnegationem domini & conditionis cenſualis vel emphyteuticæ, dicemus in §. 74. Tertio emphyteuſis non potelt vendi domino irrequiſito, & per bimẽſtre non expectato, ut ſi velit jure prælationis habeat rem pro pretio, alioquin nulla eſt venditio & res cadit in commiſſum: ſecus in re cenſuali ut dicemus in §. 94. De his, commodè ſatis, quantum ad præſens inſtitutum attinet, explicaffe videmur quid ſit emphyteuſis, & in quo à contractu cenſuali differat.

* Conſeſſio ad reditum.

23. Sed & neceſſarium eſt oſtendere in quibus differat à datione vel * conſeſſione certi prædii in certum annuum reditum, alioquin non potelt rectè cognosci quid ſit emphyteuſis, nec à cæteris hiſce contractibus ſymbolum habentibus diſcerni. Et animadvertendum (in hiſ enim juniores aliàs jurisperiti cæcutiunt,) quia nec in jure & necdum alibi horum contractuum natura, proprietas & differentia explicata ſuit. Proferatur charta in qua ejuſmodi ſpecies in ſcriptis habeatur: Titium dediffe, conſeſſiſſe, tradidiſſeque Sempronio pro ſe, ſuis & cauſam habentibus, recipienti certum fundum ſuum, ad onus viginti ſolidorum, vel unius ſextarii fragmenti annui & perpetui reditus ad fruendum, ſeu, ut vulgò dicunt, gaudendum in perpetuum per Sempronium & ſuos, cauſamve habentes, ſolvendo dictum reditum Titio & ſuis, ſeu quandiſ ſolvetur reditus. Modo quaeritur an hujusmodi ſit contractus emphyteuticus? Prima facie videretur quod ſic, per textum in §. adeo inſt. locati, ubi nihil addendo vel retrahendo literæ habetur hujusmodi ſpecies, ſive, ut dicunt, expreſſus caſus in terminis & in individuo.

24. Tamen in veritate & in effectu non eſt contractus emphyteuſis, ſed conſeſſionis ad reditum, quæ origine, ſpecie, natura, qualitate, & effectu differt ab emphyteuſi: quantumcumque enim ea ſymbolum habere, videatur idque jamdudum in jure deciſum eſt præjudicio textus d. §. adeo. in verſ. ut ecce. Sed ne amplius juvenes decipiantur prætextu exempli poſiti in d. §. adeo. & verſo. ut ecce. notandum eſt quod ibi non ponitur exemplum abſolutum, nec definitio emphyteuſeos, ſed ſolum quædam deſcriptio, quæ per ſe & alio non addito non inferri, nec præciſè concludit eſſe contractum emphyteuticum, ſed ad aliud etiam extenditur & alii quam emphyteuſi convenire poſſet. Quod ut clarè & noviter (utpote præter omnium aduſque ſcribentium in jure ſententiam) attingamus;

* Ager vectigalis quid.

25. Priùs videndum & diſcutiendum eſt quid * ſit ager vel fundus vectigalis. Et Accuſ. in rubr. Si ag. vectig. vel emphyt. per. (quem cæteri ſcribentes quocumque de hoc agunt, ſequuntur) autumat eſſe agrum vel fundum emphyteuticum, nihilque ad invicem diſferre, hæc duo ſubſtantiva vocabula, vectigal & emphyteuſis, vel hæc duo cognata ſeu derivata, vectigalis & emphyteuticarius, ſed ea purè univocum eſſe, & eandem rem ſignificare. Et ad hoc citat Accuſ. text. qui videtur ad hoc expreſſus & inevitabilis, in l. ſciendum §. 1. ibi ſed & qui vectigalem, id eſt, emphyteuticarium agrum. qui ſatisdare cogantur. Addo bonum text. in l. ſi tutoris. C. de adminiſt. tut. ubi penſio emphyteutica vectigalis nomine appellatur: verùm aliam puto eſſe veritatem, & dico tantam inter hæc duo eſſe differentiam, quanta inter genus & ſpeciem.

26. * Vectigal enim quamvis ſecundum rationem ethymi & ſtrictiorem ſignificationem ſit illud, quod ex vectura ſeu rebus quæ vehuntur, fiſco penditur, ut not. gloſſ. in l. 1. §. & ibi Bar. & alii de publicanis, gloſſ. in rub. C. de vectig. & commiſſ. Alber. in diſt. §. in verb. vectigal: latiùs tamen patet ejus ſignificatio, imò latiſſimè. Eſt enim vox generaliſſima ſignificans omnem præſtationem ſive tributum, aut cenſum, aut penſionem vel collationem, ſive realem, ſive perſonalem: & omne genus reditus, ſive publici, ſive privati. Probatur in l. inter publica. §. publica vectigalia. Ubi Alciatus de verb. ſigniſ. in l. 2. §. ſi quis à nemine. verſ. vectigal enim hoc. ff. ne quid in loc. publ. & ff. de publ. & vectig. & C. de vectig. & commiſſ. per tot. Hinc Budæus noſter in annotat in l. 2. de orig. jur. vectigalia vocat reditus illos ſæeneratorios qui ſuper fundus & poſſeſſionibus alienis pro certa pecunia ſub pacto redimendi comparantur, de quibus in §. 94. quos Sequani vocant Cenſes: quin etiam latiùs vagatur appellatio: & accipitur etiam pro omni reditu & emolumento quod ex patrimonio noſtro percipimus, ut Paul. Aret. in l. arborum. in fin. ff. de uſufr. Et Cic. in 6. & ult. paradoxo, Quod ſolus ſapiens dives: O dii immortales (inquit) non intelligunt homines quàm magnum vectigal (id eſt, quam magnus proventus) ſit paſſimonia. Et paulò poſt, ex meo tenui vectigal (id eſt patrimonio) detractis ſumptibus cupiditatis, aliquid etiam redundabit.

* Vectigal quid.

27. Ex hiſ patet quod vectigalis ager vel fundus propriè & generaliter dicitur cui quodcumque vectigal, ſive publicum, puta tributum cenſus aut publica functio ſive privatum, puta canon emphyteuticus, aut alia quævis penſio vel ſalarium impoſitum eſt. Ager autem colono elocatus ad modicum tempus, non ex eo quoque dicitur ager vectigalis: ſed tunc demum quando per poſſeſſorem & dominum ſcilicet naturalem & utilem, debetur annua penſio vel aliud vectigal ſive ratione domini directi, ſive alia juſta cauſa: ut colligitur ex l. 1. Si ager vectigal & l. ſi uno. in pr. loc. Et ſic concludo quod ager vectigalis & ager emphyteuticus non ſunt ſynonyma, nec convertuntur, quicquid velit Accuſ. in d. rub. ſi ager vectig. quod etiam probatur per l. etiam. C. de præd. mio

§. sciendum.
§. 1. qui sa-
tisf. cog.

nor. sine decret. non alien. Sed differunt secundum analogiam generis & speciei.

28. Non obstat quod secundum hæc supervacua videtur expositio generis per unam ex suis speciebus in d. l. §. sciendum §. 1. ibi *vectigalem, id est emphyteuticarium. ff. qui satisf. cog.* quia illa expositio non fit ad restrictionem generis nec in vanum, sed ut ostendatur verbum generaliter accipi pro quocumque agro vectigali, per expressionem speciei in qua suberat major ratio dubitationis, videlicet in agro emphyteutico, qui de facili potest amitti & cadere in commissum per lapsum triennii non soluto canone, quod periculum non ita imminet aliis agris vectigalibus, unde ne fortè dubitaretur possessorem agri emphyteutici à satisfactione iudicio fisci relevandum, addita fuit specialis mentio emphyteutis: quod tamen debet intelligi nisi ad comparationem causæ de qua loquitur, emphyteutis esset modica vel propediem tempore finitura, quia tunc non relevaret à satisfactione per nos. *gloss. & doct. in d. l. sciendum.*

*Census ab
emphyteuti-
dicitur.

29. Reducendo ad propositæ rei cursum, dico simplicem concessionem ad redditum & emphyteutium necnon concessionem ad censum (de quo ultimo satis dictum est, contractus esse disparatos, & specie distinctos, quantumvis res sic concessæ sub eodem genere & appellatione rei vectigalis contineantur: emphyteuticus autem contractus dupliciter & utroque modo propriè accipitur: primò strictè secundum etymologiam & primam institutionem, & est temporalis concessio rei sterilis aut aliàs incultæ ad meliorandum ad vitam recipientis vel certas generationes, retenta interim certa modica annua pensione in recognitionem directi domini. Hinc dicitur emphyteutis *non tñ incultus*, quod est implantare & inferere, ut diximus supra §. 1. *gloss. §. num. 73.* & plenius tradit Alciat. in *primo parerg. capite 36.* & in hac forma primùm cœpit appellatio emphyteutis seu meliorationis.

30. Quamvis nondum erat specificum nomen contractus usque ad tempora legis Zenonianæ, quæ est in l. 1. C. de *jure emphyteut.* quam ob causam dumtaxat videlicet propter specificam discretionem à cæteris contractibus, hujusmodi contractus dicitur habere originem à jure civili, ut no. in d. l. 1. & in l. ex hoc de *jure. ff. de just. & jur.* Fallitur Gregor. Haloan. in l. 3. §. si *emphyteuticum de reb. cor.* ubi originem refert ad Byzantinos, ante jus civile Romanum. & ante Aristotelem. Quod enim refert Aristot. 2. *inquit* Byzantinos indigentes pecunia prædia publica sub pensione concessisse, *τὰ μὲν κτήρια ἔχειν τῆς, τὰ δὲ ἀρούρα ἀνίως*, id est fertilia ad aliquod tempus, sterilia verò in perpetuum, & intelligi recepta certa summa ab initio non erat strictè emphyteutis, quicquid etiam velit Alciat. *parerg. lib. 1. cap. 37.* sed locatio agri fertilis, & perpetuaria datio fundi sterilis.

31. Præfato primo modo possunt res ecclesiasticæ alienari sine aliqua solemnitate ecclesiastica, seu potius ad meliorandum ad tempus concedi: quia non est propriè alienatio, sed temporalis concessio ad meliorandum, ut finito tempore res in meliore statu, utpotè fertilis & culta revertatur, ut est text. in *Authent. de non alien. aut permitt. §. alienationis. & §. emphyteutis autem*, & hoc de jure civili est indubitabile, cum authenticorum jure novissimo, *collat. 9. de alien. & emphyt. §. licentiam*, permittatur emphyteutis rerum ecclesiasticarum etiam perpetua, servata tamen forma præfixa in d. §. *licentiam. & in Authent. perpetua. C. de sacrosanct. eccles.* Videlicet cum consensu & voluntate majoris partis ibidem, ordinatorum & deserventium clericorum vel monachorum, necnon & economi & inscriptione juramenti in instrumento nihil ad læsionem ecclesiæ fieri, & dummodo pensio emphyteutica non minuatur ultra sextam partem soliti redditus quam habet res concessa tempore contractus, &

sic d. §. *alienationis*, non propriè corrigitur per d. §. *subseq. §. licentiam*, prout voluerunt gloss. & doctores in d. §. *alienationis. & in cap. in presentia. de probat. Alex. in l. etiam. col. 2. soluto matrimonio*, sed potius limitatur.

32. Emphyteutis autem temporalis rei ecclesiasticæ sine aliqua solemnitate permittitur, dummodò tertiam generationem non excedat computata persona, vel personis accipientibus pro una & prima generatione d. §. *emphyteutis autem*. quod etiam de jure canonico indubitanter procedit, si res concessa sit modica & exigua, minùs utilis aut longè posita, ut est textus apertus. in *cap. terrulas. 12. qu. 2.* In fortioribus terminis, unde si res ecclesiæ modica concessa sit in præfatum temporalem emphyteutis, sed constet quod tempore contractus erat utilis, sterilis aut ruinosa, tenendum est pro constanti, quod nullo modo debet contractus annullari vel rescindi prætextu cujusvis formæ aut solemnitatis omissionis: temporalis enim emphyteutis hujusmodi rerum jure civili comprobata, nullo jure canonico prohibetur, nec per jura antiqua ut *extr. de reb. eccles. alien. vel non per tot. & maximè in cap. nulli liceat. ubi emphyteutis dumtaxat si perpetua sit, prohibetur, nec per jura lib. 6. in cap. 2. eodem titulo. in 6. & ibi gloss. in verb. non concedendo* quam Archidia. Gemin. Philipp. Franc. & omnes canonistæ sequuntur, nec per jura clementinarum quia clemen. *Monasteriorum eodem titulo* non extendit casus prohibitos, sed prohibitis novam penam addit, ut ibi per Card. Floren. & alios.

33. Secundo modo & largè accipitur emphyteutis pro perpetua concessione rei immobilis prout procedente tempore frequentari cœpit hujusmodi concessio: nedum de prædiis incultis sterilibus, sed de quocumque etiam cultissimo prædio in perpetuum fruendo, quamdiu pensio conventa solvetur §. *adeo. insit. de locat.* etsi hujusmodi emphyteutes proprium live specifica differentia per quam à cæteris contractibus & concessionibus discernitur, jam non est melioratio & reversio ad dominum post tempus ad meliorandum præfixum: sed est periculum commissi, si per triennium ab emphyteuta privati vel per biennium in emphyteuta ecclesiæ pensio annua in recognitionem directi domini retenta non solvatur, ut in l. 2. C. de *jure emphyt. in §. ferre autem. in Authent. de non alien. aut permitt. collat. 2. Authent. qui rom. C. de sacros. eccles. cap. potius de loca.*

34. Itaque hodie in dubio emphyteutis perpetua est d. §. *adeo. l. 1. C. de offic. comis. sac. Palat.* ibi, totius perpetuarii, hoc est emphyteuticarii. l. 3. *de fundis patrimonial. lib. 11. C.* sed Gregor. * Haloander in l. 3. *in fin. de reb. eorum* malè restringit contractum perpetuarium ad emphyteuticarium. * Differunt tamen ut genus & species, imò ut excedentia & excessa, quia emphyteutis sæpè temporalis est: contractus autem perpetuarius non est emphyteutis, sed concessio sub annua pensione in perpetuum sive sub onere commissi emphyteutici, sive non: imò crebriùs sine dicto onere, ut patet in l. 1. 3. & ult. C. de *locatio. prædio. civil. lib. 11.* sic & capitur in l. 10. *tit. 15. C. Theodosiano*, ubi fundi sub tyrannide Maximi non à iudicibus ordinariis, sed à suis rationalibus ad rem privatam (scilicet principis) revocantur: & * errat Alciat. *parerg. lib. 1. cap. 37.* dicens perpetuarios in jure dici, ut in d. l. C. de *offic. comis. sacri Palat.* qui ad vitam suam conductum habent à principe, vel republica. Hoc enim est contra textum rotundum in d. l. *ultima. C. de locat. prædio. civil.* Ibi, jure igitur perpetuo publici contractus firmitate perpetuarius securus sit, & intelligat neque à posteris suis vel his ad quos ea res vel successione vel donatione, sive venditione vel quolibet titulo, & in text. ibi sanè si quis non perpetuo jure, sed ad tempus, & sic sive certum, sive incertum ut vitæ, & in fine ejusdem text. ibi, Si vero idem hanc ipsam rem aliquando

* Contra
Haloan.

* Perpetuarius contractus differt ab emphyteutis.

* Contra
Alciat.

meruerit

meruerit jure perpetuo possidere, habebit & ipse superius expressam perpetuam firmitatem. *sc. in d. versic. Fura igitur*, & sic pro omnibus successioibus causam habentibus.

35. Et hinc est quoddam emphyteusis perpetua & ad omnes transmissoria, veniebat appellatione perpetuarii generaliter & universaliter sumpti. Et ita loquitur & intelligitur. *d. l. 1. C. de offic. Comit. sac. Pal. ibi totius perpetuarii*. unde merito exemplificatur ibi, etiam in emphyteusi perpetua, quia textus nullum jus perpetuatum vult excipi: verbum ergo hoc, est, in eo textu non est restrictivum (ut putat Haloander,) sed potius ampliativum & declarativum, ut nullum jus perpetuum nec emphyteuticum quidem excipiat. Ceterum contractus perpetuarius per se ut indicant l. de eo loquuntur, magis concessionem perpetuam ad certum annuum & perpetuum redditum quam emphyteusi, quæ specialem habet naturam, congruit.

36. Concessio autem ad certum annuum & perpetuum redditum in tota Gallia non est contractus censualis nec emphyteuticus sed distinctus contractus totalem alienationem & expropriationem rei importans sine retentione domini directi vel alterius juris quam dicti redditus percipiendi, de quo in l. 1. si ser. vulg. ut diximus supra §. 51. num. 29. unde quantumcumque tempore cessatum sit in solutione redditus non cadit res in commissum, nec in isto contractu habent locum jura, consuetudines, vel statuta loquentia de censu vel emphyteusi: ex his facile est singularim quæque colligere in quibus ab illis differt.

37. Et sic concludo quod nulla concessio ad redditum vel aliam quamvis præstationem censi debet contractus censualis vel emphyteuticus, nisi expressè appareat concessionem esse factam in censum vel redditum emphyteuticum, quod etiam expressim vult consuetudo Blesensis, §. 211. quæ in hoc est generalis, & ita generaliter observamus in hoc Regno: quod etiam est conforme juri communi per regulam l. semper in obsequiis l. semper in stipulationibus. in fin. de regul. jur. l. ex parte de censu.

38. Non autem observamus quoddam substantiam contractus emphyteutici requiratur scripturam inde confectam esse, sed sufficit quod aliis legitime appareat concessionem esse factam ad redditum emphyteuticum vel ad onera emphyteutica quæ sunt periculum commissi, & alia de quibus in d. l. & in d. Authent. qui rem: quod etiam de jure verum esse puto quicquid ad usque voluerit omnes scribentes in l. 1. C. de jure emphyteut. Post Joann. Andr. in addit. ad Speculat. tit. de loca. §. nunc aliqua. versic. §. quaritur. Et in sua gloss. in cap. 1. §. postquam de censib. lib. 6. Alexand. conf. 136. numer. 8. lib. 1. quorum opinio non fundatur nisi in d. l. 1. quæ non probat nisi per argumentum à contrario sensu, quod non valet nec est sumendum ad correctionem communium Regularium juris, ut not. in l. 2. C. de condit. in ser. in l. 1. in princip. de offic. ejus cui mand. est jurif. unde satis est quod in d. l. 1. & alibi non prohibetur hunc contractum fieri sine scriptis, ut ibi sentit Accur. & bene. Ut etiam vult Alexand. conf. 50. num. 4. conf. 76. num. 4. lib. 5. Alciat. l. pactum quod bona fide. col. 1. C. de pactis. Ita etiam expressim decidit Speculat. in d. §. nunc aliqua. quæst. 5. ubi dicit generalem consuetudinem ita interpretari, ut non sit necessaria scriptura. Et Ludovicus Rom. consil. 103. Viso prapofisa, col. ultim. dicit in hoc derogatum esse d. l. 1.

39. Sed non est opus derogatione per prædicta, & ultra, quoniam præfata communis opinio aperte infringitur per text. in Authent. de non alien. aut permut. §. Anastasius. col. 2. ubi ex constitutione Anastasii, qui (ut ex historiis apparet) 26. annis imperavit post Zenonem authorem d. l. 1. permittitur emphyteusis

rei ecclesiasticæ ad vitam accipientis, nec scriptura requiritur in emphyteusi, etiam rei ecclesiasticæ, nisi cum fieret in perpetuum: quod non esset (utpote frustratorie) statutum ab Anastasio, si ex constitutione Zenonis prædecessoris sui scriptura fuisset necessaria in omni contractu emphyteutico. Lex enim illa Anastasiana non fiebat ad ampliandam, sed ad restringendam facultatem alienationis rerum ecclesiæ & patriarchatus Constantinopolitani: unde nullo modo certo casu permisisset sine scriptis fieri emphyteusim ecclesiasticam, si aliàs jure communi & ex constitutione prædecessoris nulla emphyteusis nisi mediante scriptura fieri potuisset. Et hanc novam nostram inductionem nota ad rectum intellectum d. l. 1. contra communem doctorum sententiam Multum * ergo deliravit Aymo Cravera conf. 112. num. 8. ubi post Bald. conf. 220. proponitur quod lib. 1. extendit communem errorem, etiam ad solutionem pensionum emphyteusis, ut debeant fieri & probare scripto.

40. Ex prædictis inferitur * non valere argumentum de emphyteusi ad censum, nec è diverso nec ab altero eorum ad simplicem concessionem ad redditum, sed disparatorum separata est ratio. l. Papiannus exult. ff. de minoribus, l. ultim. ff. de calum. l. inter stipulationem. §. sacram. versic. sed hæc dissimilia sunt de verbis obligat. cum similibus. Quod nota quia passim in jure doctores confundendo terminos inadvertebant errant, & aliis occasionem dant graviter errandi, * prout Bart. in l. 1. §. penult. super versic. sed & tradit. de superficie. extendit. l. 1. C. de jure emphyteut. ad eum qui superficiem conduxit sub certa annua pensione, ut non possit vendere domino itrequisito, & vendendo recedat à jure suo: idque contra text. in d. versic. sed & tradit. qui generaliter & exemplificativè loquitur.

41. Et errorem Bart. exasperans * Angelus Aret. institut. de locat. §. adeo in fin. dicit hanc penam commissi habere locum, nedum in superficiario, sed etiam in censuario: sentiens eadem via quod etiam in illis habet locum commissum cessante solutione per triennium. Cuncta falso & perperam: quia commissum de quo in l. 2. & l. ultim. C. de jure emphyteut. non habet locum, nisi in vera emphyteusi, & in re quam constat clarè ad onus & conditionem emphyteuticam concessam. Hinc malè consuluit Philipp. * Decius. consil. 146. ubi concludit vineam cecidisse in commissum & propria autoritate novi prælati rectè occupatam ob defectum pensionis per biennium, quamvis non probetur specialiter quod esset emphyteutica, sed tantum quod esset libellaria. Non enim sequitur, est concessa, vel tenetur ad libellum: ergo in emphyteusi vel sub oneribus emphyteuticis: quum non solum secundum opinionem vulgi,

42. Sed * etiam secundum communem doctorum sententiam, libellarius * contractus dicatur de concessione sub vili pensione facta, sive de superficie, sive de fundo, sive in censum, sive in emphyteusim, sive ad alium redditum, sive ad vitam, sive in perpetuum, sive cum pacto de renovando vel non, ut per Bald. & alios in rub. C. de jure emphyteut. & in l. si finis. §. vestigialibus. C. de damno infecto: ergo non potest nec debet inferri esse concessum in emphyteusim, nisi specialiter appareat: ut etiam dixi in annot. ad Philipp. Decium Authent. qui rem. col. 1. C. de sacrosanct. eccles. & in 1. annot. ad d. consil. 146. Non ignoro quod Bald. in sit. de pace Constant. verb. persolvere fictum, post usus fendo, tenet quod quando quis non solvit censum de re sua (videlicet ejus est dominus directo & utiliter, accipiendo verbum census, ut supra num. 18. & 19.) sed de aliena (videlicet habenti directum dominium) quod tunc non solvendo cadit in commissum, ut in emphyteusi & sequitur Philipp. Decius. conf. 164. col. 1. sed falsum est, ut ibi ad Decium in annot. dixi.

* Scripturam non esse necessarium in contractu emphyteutico. * Contra communem.

* Contra Craveram;

* Argumentum ab emphyteusi ad censum non valet: ut nec à censu ad emphyteusim: contractuum tamen tenet Molinæ supra §. 10. num. 49. in fin. * Contra Bartolam.

* Contra Angelum Aretinum.

* Contra Philipp. Decium.

* Legitima si per communem. * Libellarius contractus ab emphyteusi differt.

43. Et quia Decius ibi *num.* 1. post Bart. & alios in locis præallegatis dicit, quod abutimur his vocabulis, libellarius, emphyteusis, superficies, census, & quod unum pro uno alio ponitur: Ego dico quod si quæ sint loca in quibus ita abutantur, nullus erit locus commissio, sive non solvendo, sive alienando, nisi aliter in contractu sit expressum: etiam si facta sit concessio sub nomine & titulo emphyteusis, quia in d. locis verbum emphyteusis est æquivocum, & sic non concludit ad onera veræ emphyteusis nisi aliter sit expressum.

Concludo prædictos contractus differre maximè à censu specialiter, ut *suprà num.* 20. sumpto, & vera emphyteusis: utque in dubio nunquam præsumatur census ille specialis cum onere jurium domicalium, nisi expressè vel clarè probetur: ita nunquam præsumitur vera emphyteusis nisi clarè & specificè probetur. Et adhuc etiam ubi constat actum de vera emphyteusis & onere commissi, adhuc etiam si concessio facta sit ab ecclesia in patria consuetudinaria, non censetur intellectum de commissio biennii, juxta Auth. *qui rem. C. de sacrosanct. Eccles. & novel. unde sumitur. & c. ponit extra de locat. quæ non servantur in quantum augent pœnam d. l. 2. C. de jure emphyt. sed de commissio triennii, nisi aliter sit expressum.*

44. Unde consuetudo Calvimontis §. 58. & Blesensis §. 211. habent locum etiam in emphyteusi ecclesiastica. Hoc etiam generale est, quod consuetudinibus Regni etiam municipalibus* ecclesiæ ligantur, nisi quatenus apparent expressim exceptæ, ut dixi *suprà in præm. gloss. 6.* & nota quod in quantum d. consuetudo Calvimontis §. 58. loquitur alternativè de emphyteusi vel censu & pœna commissi, modificata tamen, ut etiam triennio lapsò debeat debitor interpellari, & rursus in majore mora constitui: debet intelligi quando concessio vel recognitio legitimè à majore facta habet dictum onus expressum per prædicta. Imò etiam per eandem consuetudinem ubi art. 62. omne prædium præsumitur alaudium, nisi de onere probetur, & quamvis propter altercationes articulus ille fuerit remissus ad nostrum Senatum, tamen interim stetit, & nunc perpetuo manet, præsertim cum habeat concursum juris communis, ut dixi *suprà §. 68. num. 5.* Probatur etiam per eandem consuetudinem art. 57. ubi etiam si fundus probetur censuarius, tamen pro laudimiis vel alio onere præsumitur, nisi quatenus per dominum probentur. Et hæc pro declaratione rub. hujus tituli, & terminorum ad eum, & generaliter ad omnes consuetudines Regni, etiam in patria juris scripti pertinentium sufficient.

* Ecclesiæ ligantur consuetudinibus municipalibus.

Des censives & droicts Seigneuriaux.

* Olim 51.

Article * 73.

* 78.

* Olim 52.

Il est loisible à un seigneur foncier ou censier, de poursuivre l'acquéreur nouvel detemteur d'aucun heritage estant en la censive ou seigneurie fonciere, afin d'apporter & exhiber les lettres d'acquisition d'iceluy heritage, s'aucunes en a, pour estre payé des droicts de vente, saisine & amende, s'ils y escheent.

Si aucun achete à prix d'argent aucun heritage estant en la censive d'aucun seigneur censier ou foncier, tel acheteur dudit heritage, ou preneur à rente est tenu de payer audit seigneur censier ou foncier les ventes dudit achapt* & saisine pour ce deüé & accoustumée, avec douze deniers pour la saisine.

* Les frequentum verborum per novam consuetudinem: ou soit principal de la rente, encore qu'elle ne soit rachepée.

* Olim 53.

* 74.

79.

Un seigneur censier peut proceder ou faire proceder par voye d'arrest ou brandon sur les fruiets pendans en l'heritage à luy redevable d'aucuns cens ou fonds de terre, pour les arerages qui luy sont deüs.

Si l'acheteur d'un heritage est contrainct deguerpir & delaisser l'heritage pour les debtes de son vendeur & il se vend & adjuge par decret à la poursuite des creanciers, ledit acquereur succede au droict du seigneur, pour avoir & prendre à son profit les ventes dudit decret telles qu'eust pris ledit Seigneur. Ou est au choix dudit Seigneur de les prendre, en rendant celles qu'il a receuës de l'acquisition premiere.

* Hic articulus additus est novam consuetudinem.

* 75.

Si le propriétaire saisi s'oppose à la saisie, il doit avoir main-levée par provision en consignat trois années du cens.

80.

* Olim 53.

* 76.

Les droicts de vente deüs au seigneur censier, sont de douze deniers un denier: qui est pour chacun franc seize deniers parisis.

Si l'heritage ne se peut partir entre coheritiers, & se licite par justice sans fraude, ne sont deüës aucunes ventes pour l'adjudication faite à l'un d'eux. Mais s'il est adjugé à un estranger, l'acquereur doit ventes.

* Olim 54.

* 77.

Pour ventes recelées & non notifiées au seigneur censier dedans* la huitaine de l'acquisition, il y a soixante sols parisis d'amende audit seigneur.

81.

Les rentes & amendes se poursuivent par action seulement.

* Hæc dedans xx. jours.

*Hic art.
olim fuit
86.

* 82.

Ne prend saisine qui ne veut : mais si on prend saisine, sera payé douze deniers parisis pour la saisine.

83.

Pour heritages vendus ou adjugés par decret à la charge de rente rachetable, soit que ledit heritage soit fief, ou roture, est dû au seigneur du fief, le quint denier du prix : & au censier le droit de ventes, tant pour le prix contenu es contrats ou decret, que pour le sort principal desdites rentes : encorres que lesdites rentes ne soient lors rachetées.

84.

Si aucun achepste heritage, à la charge qu'il sera adjugé par decret : ou bien si l'achepsteur pour purger les hypotheques, le fait decreter, & tel achepsteur est adjudicataire, n'est deub qu'un seul droit de quint ou vente, tant pour le contrat d'acquisition que du decret. Est toutesfois au choix du Seigneur de prendre lesdits quints ou ventes selon le prix dudit contrat ou du decret.

*Olim fuit
85.

* 85.

Toutes personnes tenans leurs maisons &

heritages en censive, sont tenus de payer les droits de cens au seigneur, dont leurs heritages sont tenus & mouvans au lieu & jour que deus sont, sur peine de cinq sols parisis d'amende : fors & excepté les heritages assis en la ville & banlieue de Paris, qui ne doivent aucune amande, par faute dudit cens non payé. Si à ladite amande de payer les detempteurs d'iceux ne sont expressement obligez.

* 86.

*Olim fuit
86.

Il est loisible à un seigneur censier en la ville & banlieue de Paris : en défaut de paiement des droits de cens, dont sont chargez les heritages tenus en sa censive, de proceder par voye de simple gagerie sur les biens estans es maisons pour trois années d'arrerages dudit cens, & au dessous. Et est entendu simple gagerie, quand il n'y a transport de biens.

87.

De toutes rentes foncières non rachetables, vendues à autres, ou délaissées par rachapt, depuis le premier bail sont deues ventes, en égard au prix de la vente ou rachapt d'icelle vente, tout ainsi que si l'heritage en partie d'iceluy estoit vendu.

*Olim ft.

EPITOME GLOSS. I. §. 51

- | | |
|-----------------------------------------------------------------------------|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 1. Alternativa presupponit res diversas: sed inter genus & speciem exponit. | 16. Quid, chef cens? |
| 2. Sapius repetita videntur magis seria. | 17. Quid, croix de cens? |
| 3. An dominus fundiarius & censualis differant 4. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 11. | 18. Quamvis vassallus possit subinfef-dare, tamen censuarius non potest in censum concedere. 20. 22. nec alium recognoscere. 24. |
| 12. Census dominicalis univocus est, & monadicus. | 21. Primus dominus emphyteusis requirendus, eique soli laudimia debentur. |
| 13. Definitio census & feudi. | 23. Declaratur consuetudo Arvernica. |
| 14. Census potest esse sine laudimii, sed non sine pensione. | |
| 15. Census separatim auctus non est cen- | |

§. * LXXIII.

PAR la coustume de la ville, Prevosté & Viconté de Paris, il est loisible à un Seigneur foncier ou censier de poursuivre l'acquesteur nouvel detemteur d'aucun heritage estant en sa censive ou seigneurie fonciere, afin d'apporter & exhiber les lettres d'acquisition d'iceluy heritage, si aucunes en a, pour estre payé des droits de vente, saisine & amende, s'ils y eschéent.

Hic articulus nova consuetudine ita reformatus est.

IL est loisible à un Seigneur foncier ou censier de poursuivre l'acquesteur nouvel detemteur d'aucun heritage estant en sa censive ou seigneurie fonciere, afin d'apporter & exhiber les lettres d'acquisition d'iceluy heritage, si aucunes en y a, pour estre payé des droits de vente, saisines & amendes.

Tom. I.

QQ 99 ij

GLOSS. I. IN VERBO

Seigneur foncier, ou censier.

N ver. domino fundiario vel censuali. Quæro primo, an & qualis sit differentia inter dominum fundiarium & censualem, & inter censum & fundum terræ sive jus fundiarium: quæ vocabula sæpè repetuntur & inculcantur in hoc titulo, in quo principaliter de illis agitur, nempe super eis totius hujus tituli cardo vertatur. Et prima facie videntur differre, quia semper separantur per alternativam: aut quæ præter id quod est dictio disiuncta, adhuc in vim alternativæ debet poni inter diversa: quia alternatio necessariò præsupponit saltem duo diversa & separata extrema, quæ æquè principaliter sint in dispositione. Text. in *l. si unus. §. sed si stipulatus.* & ibi gloss. de pact. in *l. si duo rei.* in *l. ubi autem non apparet. §. qui illud aut illud. de verborum obligat.* cum similibus.

2. Tum secundò, ne verba sint superflua, quod maximè in legibus vitandum: ut est in *l. Constitur. C. §. quibus.* Tum maximè quando eadem verba sæpius* repetuntur, non possunt videri supervacua aut otiosè dicta, sed seriose, & ut operentur. Gloss. sing. in Clem. 1. in verbo *Dioecesis. de jure patron.* Gemin. Philipp. Franc. in cap. *duobus. de rescript. in 6. & supra §. 20. gloss. 3. num. 6.* prout præfata verba bis affirmativè repetuntur in hoc §. ibi, *Vn Seigneur foncier ou censier:* & ibi, *en sa censive ou seigneurie fonciere & adhuc in §. sequenti, ibi d'aucun cens, ou fonds de terre.* & in §. 78. ibi: *Seigneur censier, ou foncier.* & 59. & 60. Et sic ex verbis consuetudinis toties repetitis

* Repetita præsumuntur serio dicta.

*Imò sunt relata. Censuarius dominus is est qui censum pendit, fundiarius dicitur primitivus, is cui census præstatur.

3. Videtur esse differentia saltem qualis inter* genus & speciem, inter dominum & fundiarium, & dominum censualem, & inter jus seu redditum aut vectigal fundiarium, & censum specialiter acceptum prout hic & de generali consuetudine Regni accipitur, ut dictum est supra in *rubr. numer. 17.* & hoc in se verum est: Ut videlicet dominus fundiarius sit quicumque dominus directus, cui aliquod jus ratione fundi & domini primitivi & directi ejusdem fundi debetur, sive sit jus feudale, sive censuale, sive emphyteuticum aut aliud id genus; dominus autem censualis sit species sub genere termini præcedentis. Et similiter jus seu vectigal fundiarium sit quodcumque jus seu redditus ratione fundi domino directo debitum, cujus noster census, specialiter ut supra & in hoc titulo acceptus, species sit, & huic sententiæ accedit ethymon hujus appellativi fundiarius, & ad stipulari videtur communis usus loquendi, quo nedum redditus emphyteuticus, sed etiam redditus simplices ad certum redditum concessionis vulgò rentas fundiarias seu vectigalia fundiaria appellamus, quasi verbum vulgatum redditus fundiarius sit terminus generalis ad omnem redditum ex fundo ratione directi vel primitivi domini debitum.

4. Et ne cui fortè videatur hæc nostra inquisitio verbalis magis quàm realis & parum utilis, eò tendit ut deinceps vel nullo judicio judicari possit, an quis dominus directus & fundiarius, puta qui fundum in emphyteusim concessit, possit pro redditu fundiario sibi debito uti prærogativis vel commodis hujus tituli: in quo passim dominus fundiarius domino censuali æquè principaliter comparatur. Quod si negetur, ex eo quod dominus emphyteusis non sit dominus censualis specialiter (prout hic) censum accipiendo: adhuc superest alia non improbabilis dubitatio, an dominus ipse censualis, prout hic strictè &

specialiter accipitur, possit uti & prærogativis & commodis hujus tituli, nedum pro ipso censu strictè & specialiter capto, sed etiam pro alio redditu fundiario censui superaddito & sibi debito ex eadem serè concessionem & investitura primitiva fundi. In quo videretur quod sic per prædicta, & per text. in §. seq. ibi, *d'aucun cens ou fonds de terre.*

5. Breviter resolvendo, ea differentia supra num. 3. vera est secundum idiotisimum nostrum communem loquendi Gallorum. Quamvis enim census aliàs etiam generalior sit redditu fundiario, ut supra in *rub. num. 18. & 19.* tamen Francis specialiter certum specificum jus dominicum significat, & sic jus fundiarium est genus. Sed hic alternativa posita inter genus & speciem resolvitur in expositivam, ut est text. in *l. ubi pactum de transact. vel transactio. C. de transact. & ibi gloss. 1. Barr. & omnes doctores, & in l. si quis major, ibi adve. sus pacta vel transactiones, & ibi pacto vel transactione conventa eodem tit. Philip. Decius in *l. si filius familias num. 6. ff. si cert. pet. Matth. de Afflict. Decif. Neapol. 106. in fin.* Item text. in *l. 2. ibi quadrupedem vel pecudem.* & ibi gloss. ad leg. Aquil. quæ regula semper procedit quando materiæ subjæctæ congruit, ut hic.*

6. Probatur primò, argumento à rubrica quæ dumtaxat loquitur de censiva sive de censu, & juribus dominicalibus censuariis, & sic in §. sequenti verbum, fundus terræ debet intelligi de ipso censu vel redditu censuali, & non de alio jure seu vectigali etiam fundiario: ut textura correspondeat rubricæ, à qua de jure licet argumentari & interpretationem sumere, juxta *l. Imperatores, de in diem addet. & notant doctores in rub. si cert. pet. & rub. de verbor. oblig. & in rub. de actio. instur.* Secundò per contextum totius hujus tituli, ubi laudimia & jura censualia, nedum domino feudario aut censuali, ut in hoc §. vel censuali aut fundiario, ut in §. 55. 58. 59. 60. 61. infra, eodem velut promiscuè attribuuntur: sed etiam singulariter ipsi domino censuali omnia hæc dominicalia, jura de quibus in hoc titulo, attribuuntur, ut in §. 76. 77. & 86. Et quamvis quandoque fiat mentio de domino censuali vel fundiario complexivè: tamen nunquam in toto hoc titulo fit mentio de domino fundiario per se, sed bene passim fit mentio de domino censuali per se & singulariter, ut §. 74. 75. 76. 77. 86. Ex quibus satis colligitur dominum fundiarium ad dominum censualem coarctari in hoc titulo, & specialiter accipi pro domino censuali tantum.

7. Tertio clariùs probatur per text. §. 58. 59. & §. 60. infra eodem. in quibus promiscuè fit mentio de domino censuali aut fundiario, & tamen ibidem dicitur prædium esse specialiter censuale sive in censiva ejusdem domini, sine aliqua alternativa adjectione vectigalis aut juris fundiarii vel alterius termini generici, & sic satis apparet hanc vocem *dominium fundiarium*, in hoc titulo non generaliter, sed specialiter pro domino censuali strictè & secundum usum nostrum propriè sumpto accipi, prout etiam in consuetudine Borbonienti. §. 392. cum sequentibus & quibusdam aliis consuetudinibus quanquam crebriùs consuetudines in hac materia non utantur verbo, *seigneur foncier:* sed tantum verbo, *seigneur censier, vel censvier.*

8. Alioquin sequeretur quod alius à domino censuali (puta dominus emphyteusis, qui verè & propriè est dominus fundiarius, & cui verè fundiarium vectigal ratione fundi, & in recognitionem directi domini debetur) posset laudimia exigere, & ex

*Hic sunt omitti Molinæ

defectu solutionis pensionis fructus rei prehendere, & reliqua omnia jura & commoda dominicalia, de quibus in hoc titulo, percipere & exercere: sicut potest dominus censualis: quod est falsum, & contra communem observantiam & mentem consuetudinis, & ejus verba quæ nequeunt verificari nec adaptari nisi in domino censuali, & in censu strictè, ut supra, sumpto. Ex quibus pariter inferendum est quod in §. sequenti verbum *fundus terra*, seu vectigal fundiarium non stat generaliter, sed strictè & specialiter pro ipso jure census, & redditu censuali duntaxat.

9. Et hæc est vera mens hujus consuetudinis & talis est communis observantia in toto Regno (nec in hoc præsidatu) ut dominus censualis, & census specialiter accipiantur, ut supra in *rubr. num. 20.* & ut prærogativæ, jura & commoda censualia, non alii concessa intelligantur, quam huic domino censuali, & pro hujusmodi censu. Et quod dictio, *aut*, non stet alternativè, sed expositivè ultra allegata supra *num. 2. probatur infra eodem. §. 91. ibi, seigneur censier & foncier.* Et sic consuetudo modò alternativa, modò copulativa promiscuè utitur ad designandum isodynamiam, seu æquipollentiam nominum.

10. Ex quibus liquet quod si dominus concesserit certum jugerum terræ (ut Gallicè protrita verba usurpem) *a deux deniers de pur & chef cens, & cinq sols de rente annuelle & foncière*: hoc est ad verbum, ad duos denarios puri & capitalis census, & quinque solidos annui, perpetui & fundiarii redditus: hanc semel pro multis antiquis & modernis temporibus frequentissimam formam exempli viceposui; tunc quamvis eadem primitiva concessione, & census & redditus debeantur, etiam si eodem fortè die & loco solvi debeant; tamen si debitor censum, non autem redditum, solverit nullam multam solvet ex defectu redditus, nec eo nomine fundi vel fructuum penduntium prehensionem patietur in vim hujus consuetudinis, videlicet vi & potestate dominica censuali. Si enim censuarius ad dictum redditum obligatus esset sub sigillo authentico & guarantee: tunc omnem ejusdem guarantee executionem & compulsionem pati posset, ut plenè diximus *infra tit. 15.* quæ guarantee nihil habet commune cum materia hujus tituli, ut in §. *seq. glossa 1. num. 64.* sed solo redditu & non censu soluto, suberit his quæ in §. sequenti, & omnibus pœnis censualibus.

11. Quid ergo si neutro soluto dominus manum injecerit ex defectu census & redditus simul? Respondeo: Si dominus declaret soluto censu se manum levaturum; tunc nec damna nec impensas debet, sed has debet censuarii nisi à tempore quo censum debitum legitime obtulerit, à quo tempore etiam damna & interesse habere poterit, vel etiam damna retardatæ promissionis petere, consignatione census unius anni facta vel congruè oblata, ut plenè in §. *seq. glossa 1. num. 118. cum seq.*

Secundo pro clariori horum terminorum noticia in praxi, quæro quotuplex sit census? & loquitur de censu nostro dominicali strictè, ut in *rub. numer. 20.* Invenitur enim adusque in veteribus instrumentis, investituris, renovationibus, catalogis, & rationum libris, ut Gallicè dicam, *chef cens, menu cens, gros cens, surcens*: hoc est capitalis census, minutus census, gravis census, supercensus, sive secundus census, & quædam alia ejusdem farinae vocabula: & sic viderentur plures esse species census, etiam accipiendo, in hac stricta acceptione de qua in hac consuetudine & supra in *rubr. versicul. Sed quinto.* Tamen dicendum est omnem hunc censum unius* particularis esse speciei, & non posse in plures species dividi, sed solum in plura distingui subjecta numero, qualitate, pactis, accidentibus aut aliis circumstantiis specificam differen-

tiam minime constitventibus, differentia.

13. Quemadmodum & feudum non dividitur divisione propria & substantiali (quæ est in plures species) sed solum per accidentia, & tamen feudi species longè latius patet & in non parum plura distinguitur & multiplicatur quàm census, ut in *tit. præcedenti. §. 1. glossa. 6. §. 2. glossa. 3. & per totam.* hujus autem speciei census de qua tantum loquimur, genus* est ^{Definitio} jus dominicum: proprium autem seu constitutiva census, differentia est, pensio censualis, & hoc logice adquate loquendo, quemadmodum feudi genus est jus dominicum, proprium vero seu specifica differentia, fidelitas: quam vulgo fidem & homagium vocant.

14. Et ut feudum potest esse sine releviis & laudimiis (quamvis hæc apud nos ex natura feudorum insint) imò etiam sine juramento, sed non sine fidelitate, ut diximus supra *tit. 1. in fin. §. glossa. 4. in princ.* ita census potest esse sine laudimiis & multis (quæ tamen ex natura census in hoc regno regulariter insunt) sed non sine pensione quotannis aut aliis terminis in recognitionem domini & jure dominico censuali pendenda.

15. Quem autem vocant* ^{Capitalis} *capitalem censum*, verus est census, & duobus modis dicitur, primo ad differentiam supercensus vel secundi census, idque dupliciter. Aut enim hoc secundum onus est appositum in augmentum primi: & utrumque est unus & idem census, argumento *l. inter socum. §. cum inter versicul. nec separabitur portio data ad dicitamentis causa. de pact. dotali.* vel ut census duplicatus, est unus & idem census licet arctus: & ex justa causa fieri potest, ut si major factus ratam habet concessionem in censum factam ab administratore suo censum augendo, vel si augetur remissis gravibus aliis oneribus, quamvis antiqua portio possit dici capitalis vel nativa, ad differentiam augmenti. Aut verò secundum onus est adpositum tanquam separatum per se, & tunc verè non est census, sed redditus fundiarius. Secundo modo capitalis census dicitur ad differentiam subdivisi & sic minuti census, ut quando latifundium unum una concessione datum est ad triginta solidos census, postea hæredes vel hæredum hæredes dividunt in 30. partes inter se, domino etiam cuius non interest connivente, singuli respectu sui debent unum solidum qui dicitur minutus census, qui videtur dici capitalis, id est integri & totalis totius investituræ census, qui videtur dici grossus census in consuetudine Senonensi veteri, §. 18. ^{Minutus} *& nova. §. 20.* quandoque tamen quem vocant* minutum censum, est idem cum censu capitali, & dicitur ad differentiam grossi vel gravis. ut nuper diximus, ut cum unum jugerum terræ conceditur ad unum denarium capitalis aut minuti census, & ad decem solidos gravis aut secundi census: denarius est verus proprius, utque pressius Græce dicam *μίνος*, census: sed decem solidi non sunt nisi redditus fundiarius & jus reale in genere, non autem jus dominicum pariens jura laudimiorum, multarum, investiturarum prehensiones & effectus, de quibus in hoc titulo, quale jus est obligatio dicti denarii.

16. Et quamvis hujusmodi census ut plurimum in modico ære consistat, & consistere debeat, utpote in quo non id quod solvitur (quod est parvum) sed qualitas solutionis, quæ magna est, & recognitionem domini & reverentiam implicat, consideratur, ut sentit Bald. in *l. ade. collat. 2. in fin. de locato*, tamen quandoque ex tempore investituræ magna penditur summa, puta decem vel viginti solidi, vel singuli medimni frumenti in singula jugera, vel decem libræ pro certa domo, non refert an nummis, an alia quantitate, fructu aut specie, constet canon censualis, quin etiam in flore,

* Censu
moribus.

* Chef cens)
capitalis
census.

* Minutus
census.

ave, vel simili ludicro (si ita placuerit) consistere potest.

17. Quid si concessio ad censum vel redditum indiscriminatum facta sit, puta ad decem solidos census & redditus, seu alternativè census vel redditus, quales plurimè visuntur? Breviter responde, sive copulativè sive alternativè concipiuntur, non refert: quia utroque casu intentio concedentis non est dare ad merum redditum, sed etiam jus census retinere, & sic alternativè æquipollet copulæ, & est concessio mixta. Ratio tamen census sive in ordine verborum præcedat sive sequatur, tanquam potentior prævalet, & integras vires retinet & mens dictorum verborum indiscriminatorum, est quoddam summa contenta, tam pro censu dominico quam pro redditu fundiario præstetur. Idem si dictum sit, *dux solum de censu & siccus*, vel, à *dix solum de croce de censu & siccus*, & verbum *croce* antiquitus usitatum non significat incrementum census, prout nonnulli arguè putant, sed incautè, quia illud verbum, etiam unico denario census à veteribus frequentè addebatur: sed donat præstationem census in certa pecunia numerata consistere, quæ altera parte cruce signata sit.

* *Croce de siccus*, quid.

18. Tertio, quæro utrum censuarius possit alium censuarium facere, & non quæritur an possit prædium censuarium in totum cum onere suo transferre in alium nullo jure retento, vel etiam retento redditu annuo vel alio quovis jure fundiario, sed non censuali: quia hoc non est alium censuarium acquiritur, sed censuarium esse definire, toto servitio jure censuali cum fundo in alium translato, quod de consuetudine generali etiam domino irrequisito fieri potest. Sed quæstio est, an censuarius totum vel partem prædii censualis alii concedere possit in certum censum sibi solvendum jure dominico tanquam domino censuali & cum oneribus censualibus? Prima facie videtur quoddam sic, quemadmodum in feudo licitum est vassallo subinfeudare tam de consuetudine Insubriæ, qual. olim poter. feud. alien. §. 1. & d. l. Contradi. §. 1. & per quos fiat investit. §. inquam de consuetudine Francie in supra tit. 1. §. 35. quæst. 5. dummodo id sincerè & sine præjudicio domini fiat, videlicet quando concedens in secundum censum sicut subinfeudat, remanet censuarius domini & ad omnia jura & onera censualia obstrictus ut prius, cum consuetudo nostra hoc non prohibeat in censu fieri magis quam in feudo.

19. Secundò, quia de jure emphyteuta potest sibi de consensu domini secundum emphyteutam acquirere, ut tradit Speculator in tit. de locat. §. nunc aliqua. versic. 105, Joan. Fab. Jas. in l. fin. col. 11. C. de jure emphyte. Sed de consuetudine in hoc regno consensus domini directi in alienationibus non requiritur, sed ipso jure salvum manet jus domini. Et ita de consuetudine servari attestatur Joan. Fab. in tit. de locat. §. adeo. vol. 1. quod emphyteuta absque consensu & requisitione domini possit dare in emphyteusim: fortius vult sibi Joan. Fab. per duas collationes sequentes, quod etiam de jure possit fieri, ut sint plures domini directi & varii diversis respectibus, & quod primus concedens in emphyteusim habeat omnia jura emphyteutaria in primam emphyteutam, & secundus in secundam, & sic deinceps. Et hoc expressim tenent domini de Rota, decis. 862. in fin. quæ est decisio prima sub tit. de locat. in antiquis idem sentit Soc. cons. 256. cons. 261. lib. 2.

20. Contrarium dicendum est, aliud esse in feudo, aliud in censu, & ratio differentie est, quia in feudo consuetudo permittit vassallo retenta fide quoquomodo libuerit disponere de feudo supra §. 41. Ita quod subvassallus, vel quicumque alius causam habens à vassallo, non potest inquietari à superiore patrono, quando concedens remanet in fide, vel feudum ex ejus persona non aperitur &prehenditur, vel illi aperitur satisfit, ut dixi supra §. 51. 54. & 55. secus in cen-

su, ubi consuetudo non exprimit hanc licentiam, nec permittit censuario facere secundum subordinatum censuarium, & ita differenter servari de consuetudine in feudo & censu testatur Joan. Fab. in d. §. adeo. vol. 3. ver. scio tamen, ubi dicit esse consuetudinem in feudis admittere subordinationem plurium dominorum & vassallorum & feudaliurum singulos concernentium: sed nec in censu nec in emphyteusi hujusmodi subordinationem admitti. Solus igitur primus dominus censualis exigit professionem censualem, laudimia, multas: solus investituram faciet, & juriis dominicis utetur.

21. Facit quod in emphyteusi doctores ubique tenent solum primum dominum requirendum, & illi soli jura & laudimia deberi, ut Guill. Cuneus, Alberic. Bald. Paul. in l. filium. ad Macedonian. Speculator in tit. de locat. §. nunc aliqua. versic. 195. versic. 126. gloss. & omnes in l. ultim. Ubi latè Jas. col. 11. col. 24. C. de jure emphyte. Bart. Alexand. l. si finita. §. si de vicigal. quæst. 3. de damno infello. Bald. Salic. l. si in promittente C. ad Maced. Joan. And. Joan. Imol. Cardin. Flor. sap. prout. extra de locato. Jas. l. 3. ex contrario. col. penult. de acq. vel amis. poss. & consil. 176. col. 1. consil. 180. colum. 1. lib. 1. Soc. cons. 256. consil. 261. lib. 2. ex quibus & ex his quæ plenius dicam infra §. 74. gloss. 1. num. 166. habes explicata quæ involvit Nicol. Boer. in consuetud. Bituricens. de consuetud. feud. & cens. §. 22. & sic conclusio est quoddamquamvis* possint esse plures subordinati domini feudales ejusdem prædii feudalis, ut supra tit. 1. §. 1. gloss. 7. tamen non possunt esse plures hujusmodi domini censuales ejusdem prædii, sed unus tantum aut plures pro portionibus suis concurrentes, quod etiam expressim disponunt consuetudines de Lortiz §. 27. Nivernensis §. 12. eod. tit. Arvernensis tit. 21. §. 4. Senonensis §. 236. Trecentis §. 56. Aurelianensis §. 131. Ambianensis §. 33. Blesensis §. 127. Burgundie tit. des cens. §. 33. & Comitatus Burgundie §. 81. seu §. pen. tit. des rachapts. Borboniensis §. 333. Idem reliquæ consuetudines, quæ etiam non exprimant, tamen satis tacitè cautum intelligitur, & est generalis usus & consuetudo hujus regni, ut etiam dicam infra §. 78. gloss. 1. num. 71.

22. Quid igitur si censuarius de facto dederit aut vendiderit ad censum dominicalem erga se, sive sub jure dominico solvendum. Respondeo, de jure contractus nullus, quia quum sit onerosus, & non possit in totum vel utrimque subsistere corrui in totum. l. cum emptor. ff. rescin. vend. l. quod si duo. de in dem. addit. l. si quis aliam. de solut. Philip. Decius. l. 1. col. 1. C. qui admissi. & ita expressim decernunt quædam consuetudines, ut Nivernensis d. §. 12. Res ergo redit ad priorem statum, nisi consensus domini primi censualis intervenierit, ut crebrius consuetudines admittunt eo casu valere.

23. Sed consuetudo* Arvernensis d. §. ultim. vult omnem superadditum sine domini consensu, ei committi vel acquiri, quod esset durum & iniquum, nisi eadem consuetudo moderationis medelam adderet, dum addit favendo, per sententiam declarati commissum, & non aliter. Hoc est, ita demum si usque ad sententiam diffinitivam reus perseveraverit in contumacia & secus si indemnitati domini satisfecerit, vel contractum ipsum declarati nullum consenserit, satisfaciendo ei cum quo contraxit, qui tenebitur data recipere & à contractu quod contra consuetudinem fecit discedere, & hoc quando censuarius sub consuetudine Arvernensis concessit ad alium simplicem redditum erga se, vel etiam redditum impositivum alii solvendum constituit, quia dicta consuetudo generaliter loquitur.

24. Sed in casum quo dedit ad secundum censum erga se, facile est rem expedire, si censuarius declaret se nolle secundum censum habere jure census dominicalis, sed jure simplicis redditus fundiarii. Sed valde aberrant qui exponunt has consuetudines de censua-

* Domini feudales plures esse possunt, ut non censuales.

* Consuetudo Arvernensis.

rio qui recognoscit se tenere in censum ab alio: hoc enim modo non fit census dominicalis, sicut nec feudum, & non solum non præjudicat verò domino directo, nec in proprietate, nec in possessione vel quasi, sed nec ipso falsò recognoscenti, ut latè dixi supra §. 1.

gloss. §. num. 22. cum seq. Verum est quod quædam consuetudines permixtim loquuntur etiam de oneribus & redditibus impositiis, & consequenter de eorum recognitionibus, ut Burgundica & Arvernensis: sed nihil ad rem.

EPITOME GLOSS. II.

1. Res censuales sunt patrimoniales.
2. Dominus faciens citari ad afferendum literas, non approbat reum nec sibi præjudicat in jure expellendi manum mortuam. 3.
4. Citatio ad afferendum literas acquisitionis ad finem solutionis jurium, non est libellata, sed preparatoria.
5. Rex teneatur extra manus suas ponere res feudales, & censuales subdito-

rum, & est originalis constitutio Caroli Pulchri.

6. Guillelmus Durandus, Speculator Gallus, quo tempore scripsit.
7. Sic inferior teneatur extra manus suas ponere à suis vassallis morventia, aliàs potest retinere vel mensa suavire.
8. Etiam contra ultimum possessorem, aget dominus ut declaret cui & quomodo cessit.

GLOSS. II. IN VERBO

L'acquesteur nouvel.

UT enim feuda vassallis. §. 26. gloss. §. in princip. num. 8. ita censuales censuales sunt patrimoniales, dominis irrequisitis liberè alienabilia in toto regno. Idem etiam de vera emphyteusi ex consuetudine generali, salvis tamen aliis pactis & juribus dominicis, ut per Joan. Fab. §. adeo. col. 1. & Alber. Brunum conf. 44. inter consilia feudalia. Nota quòd hic loquitur de quocumque acquiretore absque ulla restrictione, quia census est onus realissimum, & cum re ad quemcumque sive proprietarium, seu possessorem justum vel injustum transit. l. quum possessor. ff. de cens. C. sine censu. vel vel. per tot. etiam ad hunc regium, ecclesiam, vel Xenodochium.

*Census est onus realissimum.

*De Ecclesia ejusve prelati, aut economo citato ad exhibendas literas acquisitionis?

2. Sed quid si ecclesiam ejusve prelatum aut economum citavit dominus ad afferendum & exhibendum literas acquisitionis secundum formam hujus §. etiam nominatim expressa illa clausula ad finem solutionis laudimiorum, investituræ & multæ acquisitionis, utrum per hoc videatur renunciassè juri expellendi, quòd vulgò dicunt amortizare, salva tamen indemnitate exactione? Videtur quòd sic, quoniam illa citatio est libellata, & sic implicat libellum & petitionem, sed dominus directus petendo seridè maxime in judicio laudimia, censetur ipso facto renunciare dicto juri expellendi quòd contradictoriè opponitur per reg. l. illud. ff. de acquir. hered. l. ad rem mobilem. ff. de procur. l. si inter me. de except. rei judic. quemadmodum renunciare juri retractus, si alias competeret, per notata supra §. 21. & 33. quest. 41. & §. 51. num. 69.

3. Contrarium puto, nisi dominus visis literis acquisitionis aut alias de illis certificatus concluderit præciè ad solutionem laudimiorum, vel similibus jurium approbationem acquisitionis concernentium, & ecclesia non frustratoriè consenserit: quoniam quamdiu durat contumacia, aut aperta reculatione & contestatione, aut quibusvis forensibus cavillis, aut frustrationibus denegat aut moratur petitiones justas domini, liberum est domino rescire, & jure suo velut adversus manum mortuam uti, ut res ponatur in manum idoneam, nec ecclesia se fundare poterit in petitionibus & conclusionibus actoris, quas seridè & tempore de-

bito acceptare noluit, etiam si directè non impugnaverit, per doctores & gloss. singularem ab omnibus approbatam in cap. quum venissent. in verbo obulit. ubi Panorm. de eo qui mitt. in possess. caus. rei servande. Ludov. Rom. sing. 150. appellans Panorm. in conf. 2. ad fin. versic. nec oblat. lib. 1. Fel. in cap. capitulum sancte crucis. col. 3. de rescript. Et sic non obstant contraria.

4. Præterea illa citatio propriè non est libellata, sed tantum cautata respectu jurium dominicalium. Nullam enim certam conclusionem ad hæc jura continet: sed est preparatoria ad exhibendum, ut exhibitione facta deliberare possit dominus, & eligere quæ & qualia jura petat, & sic etiam si ecclesia statim pareat citationi, instrumenta acquisitionis & jura laudimiorum offerat, adhuc omnia integra sunt domino, antequam certa jura eligerit & acceptaverit: tum citatio illa causativa habet expressam conditionem, sicut rescheens, & sic nulla est certa conclusio, sed præparamentum quale ff. de interrog. actio, de eden. & de tab. exhib. per tot. Si enim nullum tactum sit instrumentum acquisitionis, non est inutilis citatio, sed resolvitur ad finem declarandi, unde reus negans aliquas confectas literas sive publicas, sive privata, non debet dimitti, nec ab instantia absolvi, etiam si actor ponat in facto esse literas: sed reus cogi debet declarare veritatem, qualitates & circumstantias actus, nec causificari poterit se ad hoc non citatum: quia in effectu non est citatus nisi ut ab eo reveletur veritas: unde si offerat instrumentum contractus sive publicum, sive privatum, nondum satisfecit, sed petente domino debet etiam juratus affirmare esse verum, non simulatum, & aliud non esse sive omisum sive in antigrapho, vel illud exhibere: unde etiam si in citatione clausula illa conditionalis, si quæ debeantur, omissa sit, non nocet: sed integrum est perspecta veritate ad hoc vel illud concludere, sive ad solutionem jurium & recognitionem, sive ad commissum, si res ad hoc disposita sit, vel ut reus teneatur extra manus suas infra ponere.

4. Quòd si res censuales à subdito regis movens perveniat quoquomodo ad hunc regium, debet ponere extra manus suas, quia non potest nec debet esse

* Citatio causativa, seu conditionalis.

* Censuales res à subdito movens si ad hunc pervenerit, Rex à se eam illico abjicere debet, & cur.

cenfuaris ficut nec vaffallus fubditi fui, ut dixi fuprà §. 20. *gloff. 4. num. 3.* ubi allegavi conftitutionem regis Joannis, fed originaliter fuit Philippi Pulchri, confirmata per Carolum Pulchrum ejus filium: qui tertio loco videlicet poft Ludovicum Hutinum & Philip-pum Groffum patri fuceffit: deinde per Joannem filium Philippi Valefi, Carolum quintum, fextum, & feptimum reges confirmata & innovata fuit, & etiam Specul. de feudis §. *quoniam queft. 40.* citat ad hoc legem Caroli fcilicet Francorum regis, quam etiam ad idem allegat Henric. Bohic in *cap.urgentis col. penult. de hares.* & intelligi debet de conftitutione d. Caroli Pulchri, qui fuit Rex Francorum quartus hujus nominis, quia ad alium non poteft referri. Non enim ad Carolum quartum imperatorem qui Rex Bohemix exiftens electus fuit ad imperium anno domini 1347. tempore Clementis 6. Papæ, & fic aliquot annis poft tempus.

* Specula-
tor.

6. Guillelmi Durandi Gallix Narbonenfis, qui prolixum illud * Speculum ex fcriptis potiffimè aliorum & praxi fui temporis compilavit, de quo in *proemio numero 7.* juveniliter gloriatur, & minus verifimile eft referri ad Carolum Magnum, vel Carolum Calvum ejus nepotem Francorum Reges & Imperatores: nec ad Carolum Groffum Caroli Magni pronepotem hujus nominis tertium Imperatorem: nec ad Carolum Simplicem Caroli Magni abnepotem hujus hominis tertium Francorum regem, & fic patet quòd Speculator pervenit, fcribendo & addendo in fuo fpeculo, ufque ad tempora Joan. 22. Papæ, fub cujus Pontificatu ann. domini 1321. Carolus Pulcher regnum iniit, quamvis quadraginta quinque annis retro, & ante undecim Romanos retro Pontifices, Speculum

fuum inchoaffet, imò perfeciffet & dedicaffet (ut patet in ejus proemio) Ottobono Cardinali qui tunc (fecundum Joann. Andreæ ibi, in fine primæ additionis) erat nepos Innocentii 4. & poftca promotus fuit ad Papatum, & vocatus Adrianus 5. anno Domini 1276.

7. Redeundo ad rem, idem multo fortiùs dicendum de inferiore à rege, qui five titulo particulari contractus legati, vel fucceffionis, vel confiscationis acqñiferit fubfeuda vel cenfualia prædia à vaffallo fuo moventia, ut poffit ab eo compelli ponere in aliam idoneam manum, idque nullo temporis fpatio obftante, nifi inferior. 1. immediatus dominus directus juri fuo renunciaffet. Cæterùm ceffante hac fubordinatione directi domini & jurium dominicalium, non tenetur Princeps, Comes vel Baro extra manus fuas ponere prædia fubditorum ad fe jure fortè confiscationis devoluta, fed poteft menfæ fuæ unire: tamen princeps commodis fubditorum confulens non folet unire, fed fæpius aliis concedere, nifi pro qualitate loci publicè interfit dominio & coronæ unire, & ita debet reftringi & modificari dictum Baldi qui nimis generaliter loquitur in *cap. 1. §. fi verò in fin. qualis feud. alien. poter. in vffibus feud. quæm fimpliciter fequitur Anton. Corfet. in tractatu de excellentia & poteftate regia. queft. 78.*

8. Ultimò nota quòd dominus non folum habet actionem contra novum acqñifitorem ut edat titulum, fed etiam contra ultimum cenfuarium qui alienavit, ut declarat cui & quo titulo, & idem in feudis, quia non eft bonum ut veritas occultetur. *cap. 1. de conten. inter. do. & vaffal. de investit. feud. in vffibus feudo. & ultimus vaffallus vel cenfuaris fatis ad hoc erat obligatus, & ad nullam fraudem faciendam.*

EPITOME GLOSS. 3. §. 73.

1. Quando poffeffor tenetur edere titulum fua poffeffionis.
2. An poffit rex citare Baronem fuum, ut oftendat jura quæ habet in caftis quæ poffidet.
Rex Franciæ fundatus eft in directo dominio terrarum regni fui.
3. An jure actionis petenda fit editio. 5.
4. Duæ fpecies editionis prima nunquam præfcribitur, fed fecunda triginta annis. 7.
6. Etiam fi nulla jura utilia domino directo debeantur, tamen ei facienda eft editio.
8. Etiam fi nolit novum acqñifitorem investire.
9. Dicitio, pro, devotat caufam finalem.
10. Dominus directus non poteft titulum novum exigere, fed bene instrumentum probationis.
11. Novus acqñifitor non tenetur exhibere instrumentum divisionis hæredicatis ab inteftato, fecus in aliis, etiam in univerfalibus vel generalibus Titulus 12.
13. Sed fi habet plures titulos ejufdem rei, tenetur omnes exhibere, nifi eos quibus renunciat.
14. Juramentum interrogatorium exigentem non obligat.
15. Sententia fuper exhibitione litterarum non præjudicat veritati.
16. Per negationem juris dominicalis turbatur poffeffio.
17. Provisio hujus paragraphi eft de jure communi, unde etiam in domino feudi & aliis procedit.
18. Dominus non habet retentionem litterarum, nifi ad finem defcribendi: non autem pro laudimiis, nifi ubi confuetudo dat prebenfionem.

GLOSS

GLOSS. III. IN VERBO

Exhiber lettres d'acquisition.



Hic est casus in quo possessor tenetur edere titulum possessionis suæ contra regulam *l. cogi. C. de petit. hered.* Nec mirum. Tum quod præterdit jus in re^o quam fatetur de directo domino petentis. Facit Bald. *l. 2. C. quomodo & quando judex.* Phil. Dec. *consil. 61.* Tum quia inter istos est mutua etiam antiquorum titulorum editionis obligatio, ut dixi supra §. 5. num. 4. §. 6. & in annot. ad Philip. Dec. *cap. 1. extra de probat.*

2. Unde quod Bar. Joan. de Platea & sequaces in *l. 1. de conduct. & procur. pradio. lib. 11. C.* dicunt quod si Rex facit citari suum Baronem ut ostendat jura quæ habet in castris quæ possidet, alias auferet ea, quod talis citatio ipso jure est nulla, cum nemo titulum ostendere debeat suæ possessionis, *d. l. cogi.* quos sequitur Jas. seu potius Alexand. *instum. de actio. §. actionum. num. 125.* non procedit nisi in Rege qui in simplici jurisdictione fundatus esset in regno suo, ut per canonistas in *ca. si diligenti de præscrip. cap. nimis. de injurand.* Quare illud dictum Bartol. & doctorum non procedit in regno Franciæ, in quo quamvis sint plura allodia, tamen in majori parte Rex fundatus est, etiam in directo dominio terrarum regni sui, ut etiam Panorm. in temporalibus ecclesiarum fatetur in Rege Franciæ, in *cap. veniens extra de accusatio.* Unde non solum citationem talem decernere posset, sed etiam contra eos quos constat tenere in allodium ut declarent quid & quantum allodii possideant, ut dixi supra §. 86. *qn. 2. num. 14.*

3. Hæc autem editio etiam novissimi tituli non potest peti nisi jure actionis, ut in hoc text. *ver. pourjuit.* Quod est simpliciter verum in censu in terminis consuetudinis nostræ, vel similis, ut infra §. seq. quædam enim comprehendere concedunt ut Sylvanect. §. 256. In feudis autem quamvis ex hoc capite non possit incipi à prehensione: tamen feudo defectu vassalli aperto, in consequentiam prehensionis ex quo capite, simul & jurium retinetur & perseverat prehensio cum effectu: donec etiam reliquis juribus satisfaciat, inter quæ est exhibitio vel informatio tituli novissimæ acquisitionis, ut supra §. 20. *in fin.*

4. Dux^{*} sunt autem species editionis: prima ad instructionem petentis & notitiam veritatis, & hæc regulariter fit officio judicis, ut *ff. & C. de eden. per totum.* quandoque (ut inter quos versatur mutua obligatio) etiam jure actionis, ut *hic* cui tamen nunquam præscribi incipit quamdiu mutua & successivæ obligationis causa durat, sicut quamdiu durat vel centum annorum locatio, nunquam præscribi incipit obligationi patienti sui qua tenetur locator, nec obligationi secundum naturam conductiois trui qua tenetur conductor, ut dixi in novis intellectu. *super l. corruptionem. C. de usufr.* De hac non agitur hic, & satis dictum est supra §. 5. *in princ.*

5. Secunda species ad finem exigend jura utilia inde debita, ut in hoc § & huic editioni, triginta annorum spatio (quemadmodum dictis juribus) præscribitur: etiam interim dominus censum semper receperit, vel non. Et ita intelliguntur reliquæ consuetudines, quæ (ut Picavensis §. 18.) dicunt quod post triginta annos non potest donatus feudarius vel censuarius vassallum aut censuarium etiam via actionis cogere instrumenta acquisitionis vel contractuum suorum exhibere, nec inde relevia, laudimia aut alia jura petere. De contractibus enim per vassallum aut censuarium cum aliis factis nihil ad dominum directum, nisi propter jura quibus jam præscriptum est. Et quod

dixi de obligatione successiva procedit in investituris & similibus instrumentis inter eisdem vel eorum decessores factis.

6. Quod autem dixi nihil ad dominum directum de contractibus inter alios factis pertinere, nisi propter jura, non restringas ad jura utilia tantum: sunt enim jura honorifica non solum in feudis, sed etiam in censibus recognitionis dominicæ, ideo etiam si contet & notorium sit tale genus esse acquisitionis, ex quo jure communi consuetudinario loci nulla jura utilia debeantur, nihilominus locus est huic §. interet enim domini directi non solum si & quanta laudimia debeantur explorare: sed etiam recognitionem vel professionem censualem novi censuarii recipere, quæ plenè & bona fide impleri nequit sine exhibitione vel informatione tituli acquisitionis: etiam si jam contet ejusmodi esse ut nulla inde jura utilia jure communi consuetudinario debeantur.

7. Idem multò magis si jure communi consuetudinario debeantur, sed constat novum acquirentem speciali jure vel privilegio sive pro hac vice sive perpetuò, exemptum esse. Ita etiam servatur in^{*} secretariis Christianissimi nostri Regis, qui tamen nulla laudimia censualem prædiorum a Rege momentum debeant, à literarum tamen exhibitione, quæ vice professionis censualis est, non sunt exempti. Sed, ut dixi, post triginta annos non tenetur censuarium exhibere, nec se juramento purgare contractuum ergo cum aliis à domino directo factorum. Faciunt notata supra §. 12. *num. 14.*

8. Tum quamvis dominus directus possit quemlibet admittere, non tamen semper honestum est, ut dixi supra §. 33. *quest. 27. num. 92.* Sed honestius repelli quem putat ex forma contractus, puta emptiois à minore sine decreto, vel f. n. i. dotalis aut paraphernalis à marito sine consensu uxoris factæ, sive aliàs contat jus non habere, sive summarie convincere potest. Et nihilominus interim potest novum acquirentem compellere ad editionem vel informationem acquisitionis, declarando conventionem integram & nominando testes qui præsentibus erant, ut in *simili consuetud. Blejensis §. 118.* hoc enim præparatorium est, ut in gloss. præcedenti dixi: quo facto quamdiu non vult investire non potest laudimia, nec alia jura petere præter censum semper à quovis possessore solvendum, ut dixi supra §. 1. *num. 72.* Quamvis ergo dominus directus etiam suo facto se excludat à facultate exigendi alaudimia, non tamen se excludit à jure hujus exhibitionis.

9. Nec obstat quod præpositio, ^{*} pro, causam finalem designat, *l. pen. §. ult. versicul. si pro alimentis. de aliment. & cibari. lega. gloss. l. dominus Stichus. vers. pro quibus. de pecul. lega. Bar. l. 1. col. pe. C. per quas person. nob. acquira. in l. ex arrali. C. de actio. empt. in l. quo scitis. C. de bonis qua liber. Francisc. Ripa. in cap. cum M. Ferrarientis. num. 7. de constit. præsertim quando jungitur causæ de futuro, ut tradit Phil. Dec. *consil. 46. num. 4. ut in hoc §. in fin. ad verb. pro habenda solutione laudimiorum;* quia non est tota causæ nec etiam absolutè, & multominus limitatim apponitur, sed conditionaliter & suspensivè in fin. textus ibi *suis & echéent,* & sic hæc ultima verba nullomodo restringunt.*

10. Unde non solum potest dominus directus hanc editionem petere ad finem in textu expressum: sed multo magis ad finem professionis & recognitionis censualis, non tamen ut possit exigere, quem pragmatici vocant titulum novum, hoc est obligationem in

R R r

* Citatio generalis.

* Dux species editionis.

* Secretariis regis à laudimio quemadmodum immunes.

* Pro, causam finalem designat.

forma guarentigie, sed tantum simplicem recognitionem & instrumentum authenticum & probatorium, sed non novæ compulsiois vel executionis inductivum, ut dicemus infra * §. 70. Unde quando vassalli vel censuarii, etiam coram notariis sub forma instrumenti publici, sumptibus domini recognoscunt jura & servitutes debitas, ut describantur in libris quos papyros terrarios vulgò vocant, non tamen tenentur promittere, sive sub guarentigia se obligare. Aliud nova strictior obligatio, aliud veteris, qualis est ad finem perpetuæ obligationis recognitio, de qua latè Bal. *Authent. si quas ruinas, C. de sacro. eccle.*

11. Nunc do unam aliam à præscriptione temporis notabilem limitationem ad hunc textum, videlicet in literis vel instrumentis divisionis hæreditatis ab intestato, quæ non tenetur censuarius edere, quia divisio propriè, non est alienatio nec nova acquisitio, sed portio distributio: & semper censetur res haberi jure successivo primitivo, cujus virtute facta est divisio, quæ non est nisi illius juris & primariæ acquisitionis executio, hinc dicitur necessaria alienatio, ut dixi supra §. 33. *quæst. 22.* non tamen vis est in hac qualitate, necessaria alienatio: quia in quantumvis necessaria locum habent hæc jura si est novus acquiritor, sed vis est in hoc quod per divisionem sequentem non censetur fieri nova acquisitio respectu domini directi & horum jurium à priori acquisitione per successionem & hæreditatis aditionem: sed censetur executio & distributio portionum secundum naturam prioris acquisitionis, & secundum causam illi ab initio implicitam, & secundum causam illi ab initio implicitam, quòd fit ut res videatur in eodem statu manere, *l. ult. & ibilatè Alex. Jal. si ex noxali causa agat.*

12. Amplio etiam si uni ex decem hæredibus una tota res censualis adjudicetur, etiam suppletionem facta cohæredibus in pecunia, etiam non hæreditaria, juxta notata supra §. 33. *num. 70.* Confitimo, quia dominus directus non debet esse curiosus rimandi secreta alienæ successionis: sed hoc perquam durum esset. *l. 2. & ibi Bar. & alii. C. quand. & quib. quarta pars. lib. 10.* Quatenus ergo hoc casu esset onerosius, creditor non esset audiendus *l. servos. in fi. de pignor. actio.* Tum modus successionis ab intestato satis est notorius, & de modo divisionis nihil ad dominum directum, modò sit vera divisio. Limite subsistente probabili suspitione, quod unus hæredum abstinerit, aut vendiderit, & non dividerit, quia tunc debet editio contractus fieri, & saltem debet possessor sese juramento purgare. Si enim aliter quàm per veram divisionem juris universalis acquisivit partem consortis, est novus acquiritor titulo particulari obligatus edere & ad jura si qua accidunt, ut supra §. 33. *num. 61.* Item prædicta limite etiam in titulo universali non consuetudinario, sed ex testamento vel donatione aut venditione juris universalis: debet enim edi necnon contractus divisionis inde factus, concernens feuda vel census & multo magis contractus societatis conventionalis & matrimonii & eius divisio feuda vel census continens. Et legatarius testamentum, saltem clausulam testamenti, in qua feudum vel res censualis legatur. Idem in similibus.

13. Sed quid si novus censuarius habeat plures titulos acquisitionum, etiam primarios, etiam æquè principales. ut fieri potest? *l. 3. §. ex pluribus de acquir. vel amit. poss.* Prima facie videtur quod non tenetur nec compelli possit omnes exhibere, sed sufficit si exhibeat unum idoneum, dum tamen ex aliis titulis non sint jura aliqua utilia domino acquisita, & nullam juribus domini fraudem faciat. Ratio in promptu est, quia quamvis quis habeat plures etiam idoneos titulos, non tamen tenetur omnibus uti, sed utrovvis illorum voluerit, & electionem habet, sine tamen alterius fraude: de quo, si suspicio sit, juramento se purgare debet: quod tamen non erit decisivum, ut dicam infra §.

176. Quibus non obstantibus dico quod nisi exhibens se restringat ad titulum vel titulos exhibitos renuncians aliis, tenetur omnes exhibere: aliquin quum haberet electionem subinde variabilem, dominus sæpe fraudari posset. Plus dico quod & titulos prædecessorum (qui tamen non fuerunt investiti) edere tenetur, vel se juramento purgare.

14. Cæterum & post investituram, quoties dominus suscipere vellet onus probandi, alium clari titulum verum mediante pecunia, vel re æquipollente factum à triginta annis, ex quo sibi jura debentur, libello obiato, poterit juramentum non delatorium, sed interrogatorium, quod exigentem non obligat super articulis pertinentibus inde dependentibus, a censuario exigere juxta constitutiones Regias, & reo sive sua confessione, sive probationibus postea factis convicto, jura sua cum impensis litis, damnis & multa occultatorum laudimiorum percipere. Plura hic occurrunt de juramento purgatorio: de quo remitto ad ea quæ scripsi infra §. 179. *gloss. pen.*

15. Quod si dominus aliud non probaverit quàm quod erant alii quoque tituli non exhibiti, sed è quibus nulla nova jura sibi debentur, reo ab instantia absoluto, in damnis & expensas litis damnabitur. Et notanter dixi ab instantia: non enim per hanc liticulam super exhibitione literarum motam, præjudicatur veritati quandocumque apparenti, quia non fuit contestatum super juribus, nisi incidenter: sed tantum principaliter super exhibitione. Si igitur post hanc sententiam inveniatur censuarius emisse, sive aperta veritate, sive per conjecturas sufficientes, postea appareat de simulatione permutationis exhibitæ, quæ erat vera venditio, dominus de integro agere potest & jura cum damnis recuperare, & secundum novam consuetudinem Senonensem §. 228. duplicia laudimia.

16. Et quod scripsi supra *ca. gloss. num. 13.* omnes titulos edendos, * confirmatum fuit solemniter hujus Senatus aucto, classibus omnibus ejusdem Senatus consultis, relatores in clyto Senatore Dom. Dormantio, die 23. Junii, ann. 1542. contra habitantes paggi de Briseau in Viromandua, qui condemnati fuerunt edere omnes titulos & instrumenta concernentia jura quæ habent in prædiis censuariis, nec non veteres recognitiones ad finem novas emendandi, si opus esset, & papyri terrariæ conficiendi, utque juramento se purgarent. Sed si primus acquiritor neget rem censualem esse vel ab actore moveri, potest actor, si est in possessione juris dominicalis, hac instantia suspensa, possessionem intentare, vel in lite coepta pergere: quæ utpote admixta & ordine intellectus præcedente, & prius indicanda vendicatione causam proprietatis continebit.

17. Finaliter nota, quod dispositio hujus §. cum nullam specialem prærogativam contineat, sed tantum persecutionem juris communis, utpote via actionis vel querelæ, non solum locum habet in domino censuali, sed etiam in domino emphyteutico, in domino feudali, in domino superficiali, vel bourdelagii, & generaliter in omnibus qui ex tenore vel virtute concessionis aut recognitionis jus quoddam habent ex mutationibus possessorum: quia hic §. jus commune designat, & nihil ponit speciale in domino censuali vel alio domino censuario: quin dominus feudi, qui feudo per venditionem aut per mutationem aperto potest manum injicere, proculdubio potest, si velit, minus agendo citare, facere novum acquirentem vel literas acquisitionis exhibendas. Nec minus competit actio ex eo quod non solet prædicari pinguiore suppetente remedio. Unde duæ principales limitationes hujus textus ut non procedat post triginta annos, supra *num. 4. & 7.* utque sufficiat unum titulum idoneum ostendi, æquæ lo-

* Arrestum
solemne.

cum habent in domino feudi & reliqua eadem analogia.

* Retinere literas pro laudimiis utrum possit dominus.

18. Ultimo quæro, an dominus habeat * retentionem literarum pro laudimiis? Videtur quod sic: cum res sit hypothecata, ut infra §. seq. gloss. 2. num. 12. & consequenter instrumenta, cum sint pars rei. l. 1. C. de dona. Tum pervenerunt ad dominum voluntate debitoris & sine vitio: ergo per l. si non fortem. §. si centum. de conditione indeb. saltem quando ex eisdem literis clarè constat & in confesso est laudimia deberi, ita quod jus est liquidum. Contrarium dicendum est, quia nec tenetur novus acquisite tradere literas, sed tantum exhibere: & sic retineri non possunt, quia propriè non pervenerunt, sed tantum exhibitæ sunt. Et quando interim essent traditæ literæ, non censentur traditæ ultra quàm teneatur tradens scilicet ad

finem exhibitionis tantum l. rem legatam. de adimen legat. Aut ad summum tantum censetur deposuisse & sic indilate debent restitui l. penult. C. de poss. Limico primò ut possit dominus retigere ad finem describendi, nisi copiam descriptam censuarius offerat, quo casu debet adhuc dominus habere spatium congruum conferendi per se, ut suum consilium, sine fraude & tergiversatione, aliàs non diceretur novus acquisite exhibere, nec huic consuetudini satisfacere, l. 1. C. de edm. l. 3. §. hoc interdictum, de tabul. exhib. adde que dixi supra §. 20. gloss. 12. in princ. Limico secundo in quibus consuetudo permittit etiam pro laudimiis prehendere vel arrestare fundum, quia multò fortius potest retinere instrumenta, quæ sunt pars fundi.

* Olim fuit 32.

* §. LXXIV.

UN seigneur censier peut proceder ou faire proceder par voye d'arrest ou brandon, sur les fruits pendans en l'heritage à luy redevable d'aucun cens ou fonds de terre, pour les arerages qui luy sont deüs.

In principio textus in verbo, *le seigneur censier*, quæri potest quid de usufructuario, procuratore, possessore, aut aliis variis circa personam occurrentibus: de quibus remitto ad not. supra titul. 1. §. 1. gloss. 1. per tot. ex quibus satis ex similitudine rationis colligi potest quid hinc sit dicendum, scilicet quid possunt nomine domini vel in qualitate

ad eum se referente, vel dependente, ut etiam prædicatur.

In text. ibi, *peut proceder, ou faire proceder*, De vi & effectu horum verborum maximè verbi potest, sufficiunt notata supra §. 1. gloss. 3. & §. 13. gloss. 2. & 3. ad que remitto.

EPITOME GLOSS. I. §. LXXIV.

1. Arrestum pro supremo iudicato, Græca vox est, arrestum Gallica, pro impedimento, specie executionis. 2.
3. Dominus feudalis plus habet juris & potestatis in re quam censualis.
4. Signum pro signato.
5. Signa aut vela regia non possunt à privatis apponi.
6. Ordo dicendorum in 6. art. 7.
8. Jura dominicalia sunt stricti juris, nec possunt extendi ultra verba consuetudinis & investiture.
9. Sat est quod statutum exorbitans aliquid operetur ut in residuo restringatur.
10. Dominus censualis potest commissarius apponere & plus potest quàm missus ex primo decreto. 20. Communi observantia standum. 116. 148.
11. Qui potest fructus percipere, potest eos sequestrare.
12. Differentiæ inter missionem ex primo decreto, & hoc arrestum. 16.
13. Iudex potest quem facere executorem in re sua.
14. Missio unius prodest aliis, non arrestum.
15. Jure Authen. missio fit pro rata debiti.
17. Missio ex primo decreto & hoc arrestum conveniunt. 18. 19. 20. 27. 40. 123. Creditores missi de lata, conventionales de levi culpa tenentur. 20.
21. Missus etiam ex causa iudicati non possidet, nisi in re adjudicata 23.
22. Paragraph. Imperator in l. postquam ut legato seu fideicom. nomin. caveat. loquitur in executione provision. 25.
24. Missio, & executio, sententia diffinitiva, & provisional, & sequestrum differunt 26.
27. Dominus per hoc arrestum non fit possessor. 28. 29.
30. Creditor sive pretorius sive conventionalis nunquam præscribit 31. 32. 33. 35.
34. Contumacia non sufficit ut missus faciat fructus suos nisi causa cognita discernatur. 36. 37. 38. 40.
29. Missio cessat facto eo cujus defectu facta est.

41. Dominus censualis potest impedire fructus vel fundum vacuum. 42. & 43.
44. Hac manus iniectio domanialis est & extrajudicialis. 71. 118.
45. Et pisces stagni vel fundi censualis.
46. Etiam piscina si non sint alii reditus.
47. Idem de vivariis, leporariis, columbariis, fodinis, molendinis: non ut molitura publica, sed mercedis impediuntur.
48. Duae antiquae studiorum anthoris mole.
49. Ostia non debent tolli vel precludi.
50. Fructus jacentes impediuntur. 51. 52. 53.
54. Nisi fiat vel significetur importune.
55. Quam clementer subditi tractandi de jure & constitutione Caroli Magni.
56. Fructus reconditi in horreo censuali, impediri possunt. 57. 58.
59. Etiam ab aliis prebensi, & dominus censualis potior est.
60. Impedimentum ob laudimia non soluta non valet. 61. nisi.
62. Quando judex potest revocare suam interlocutoriam.
63. Utile per inutile non vitiat in executione patrimoniali. 105. 106. 107.
64. Quaedam consuetudines dant prebensionem, alias precisam, alias data oppositione resolvablem.
65. Thema & arrestum.
66. Quoties consuetudo prebensionem dat, intelligitur precisè.
67. Consuetudo Sylvanecensis declaratur. 61. 69. 70.
68. Interceptatio limitatoria prestat correctoria.
71. In toto regno ex defectu census valet commissio prebendendi vel arrestandi precisa, id est non cedens ulli oppositioni. 117.
72. Regulariter consuetudines non permittant, etiam ex defectu census, prebendere privata, sed judicis auctoritate.
73. Forma executionum jurisdictionalium non requiritur in hoc arresto 95. 108. sed ei que in denunciationibus extrajudicialibus. Unde arrestum debet habere causam substantialem & rei impedita designationem, & notificari. 74. 99.
75. Arrestum incongruè notificatum non ligat. 102. 124. Declaratur consuetudo Sylvanecensis. Intellectus l. de pupillo. paragraph. sufficit. l. operis. de oper. novi nunciat. 107.
76. Quid si censuarius est pupillus tutore carens?
77. Dominus non debet privata auctoritate hoc arrestum facere, sed mandato judicis, de quo tamen non est necesse doceri, si executio testibus adhibitis probe facta est & notificata. 78.
79. Confortatio manus si supervacuè apposta est, non taxatur in expensis.
80. Confortatio manus non visa manu domini, periculosa fuit, sed errore. 81. 100.
82. Saltem non debebat esse locus damnis & interesse 91.
83. Idem si confortatio sit nulla, quia commissio superannalis est.
84. An confortatio manus possit fieri pendente lite? Sic 86.
85. Litispendentia non impedit possessorem sua possessione uti. 146.
87. Pendente lite potest dominus directus prebensione dominica uti, & creditor guarentigia.
88. Intellectus tit. C. ut lite penden. & Authent. in medio lisis non fieri sacras formas.
89. Thema, arrestum. 91.
90. A literis regis non appellatur, sed ab executione earum.
92. Actus servientis vitiosus non vitiat actum qui sine eo fieri potest nec ejus notificationem. 93. Officiali non creditur nisi in his que officium & mandatum concernunt.

94. Citatio vitiosa non vitiat actum in quo non requiritur.
95. In locis ubi non licetprehendere sine commissione, commissio superannalis non vitiat: secus si esset falsa.
96. In executionibus dominicalibus magis veritas quam forma & subtilitas attenditur. 95. 108.
97. Relatio fervientis fidem facit licet commissio sit invalida.
98. Licet prehensio fiat autoritate iudicis: tamen res non ponitur ad manum iudicis, sed domini.
100. Succumbit appellans si appellatus re integra reparavit gravamen.
101. Officiali etiam nulliter procedenti creditur in spectantibus ad officium.
102. Nisi de falso inscribatur & convincatur.
104. Vitioso fundamento nihil superedificatur.
106. Non censetur quis se astringere, sed accumulare remedia.
109. Commissiones generales in istis valent ex veteri praxi male quandoque mutata. 110. 111. 112.
113. Quod brevius fit, melius fit.
114. L. 1. C. de jure do. impetran.
115. Cap. cum in multis. de rescrip. in 6.
116. Vetus praxis non de levi mutanda, errores nove praxis. 128. 130.
117. Oppositio non impedit manum dominicam: secus de appellatione. 118. 119. 120.
121. Praxis appellationum & anticipationum. 123. 124.
122. Regulariter omnis appellans potest desistere ab appellatione.
125. Multa non debetur nisi à die adjudication.
126. Intellect. constitutionis quod iudex ad quem, debet tantum dicere bene vel male appellatum.
127. Quando appellanti necessariae sunt licere regie.
129. Liber censualis papier terrier.
131. Ratihabitio non habet locum in exercitio ipsius jurisdictionis.
132. Arresto decisum etiam à domino feudi repetit quinimum pretii venditione resoluta.
133. Art. 5. dominus censualis non lucratur fructus nisi paucis locis.
135. Multa manus dominica in fracta.
136. Intra sex, vel quinque solidos. 137.
138. Non debetur fisco etiam si regia manus fracta: nisi ob contumaciam vel crimen in iudicium devenerit.
139. Dominus non habet jus retentionis pro laudimiis. 140. 141.
140. Contra Philip. Deci. 154.
142. Consuetudo Senonensis ubi commissio pro laudimiis precisa abusiva est.
143. Consuetudo tacite iuest.
144. Iudex ecclesiasticus non cognoscit de laudimiis, etiam inter clericos.
145. Quando executio convertitur in actionem, instantia mixta est.
146. Consuetudo Calvimontis declaratur. 147.
148. Opponens veniens post annum, est actor.
149. Quid ubi consuetudo permittit etiam ob laudimia arrestare?
150. Receptio census non inducit investituram nec approbationem persone, sed in consuetudine Melodunensi laudimia perduntur. 151.
152. Secus de investitura.
153. Quando locus est retentioni & intell. l. C. etiam ob chirographa. per pign.
155. Artic. 5. de resolutione arresti: duplex levatio manus judicialis, & extrajudicialis.
156. Hæc duplex est, diffinitiva, & provisionalis.
157. Hæc ex quadruplici causa fit.
158. Exceptio derogans fundamento semper admittitur.
159. Provisio cessat si diffinitive constet.
160. Alias fit consignato censu unius anni.
161. Consuetudo Carnotensis declaratur.
162. Ubi certus stilus non est, Parisiensis servatur.
163. Offerens se liti non ex eo præsumitur in dolo.
164. Multa non est consignanda.
165. Consignatio fit in manu domini, nisi quando plures domini contendunt.
166. Valet argumentum de feudo ad cen-

- sum quando eadem est ratio.
167. Censuarius vel emphyteuta negans dominum, in quo puniendus.
168. Non fit restrictio ex eo quod major sit ratio in uno quam in alio.
169. Non est locus commissio nec pæne, si lex aut consuetudo non dicit.
170. Praxis in iudicando. 171.
172. Negans dominum magis frangit manum quam capiens fructus.
173. Negans proprietatem & non possessionem.
174. Quando causa in sententia exprimitur. 175.
176. Condemnans in interesse debet exprimere ad quid refertur.
177. Dominus feudalis in iuribus ordinariis potest mitiori via huius §. uti.
178. An valeat pactum in investitura, quod tam pro reditu fundiario quam pro censu res prebendi possit. Respondeo, non. 185.
179. Pactum iniectionis manus quando valeat. 188. 190. 191.
180. Colonus non facit fructus suos detre-
- stando mercedem: sed possunt investita & illata includi. 181. Sed auctoritate iudicis. 192.
182. Alternativa poni debet inter diversa.
183. Via executionis minus onerosa, deligenda.
184. Quanta mala ex nundinatione iustitiae & sacerdotiorum.
186. Executio minus rite facta, sed debitum non excedens, non est retractanda.
187. Secus si omni auctoritate iudicis ommissa, violentia facti processerit.
188. Novus intellectus l. pen. C. de pignorat. act. 189.
191. Favore caritatis & politiae & correctionis servorum permittitur manus iniectione, etiam contra tertium emptorem servi vel ancillae.
192. Quatenus periculum est in mora, non requiritur auctoritas iudicis.
193. Is cui datum est in censum jus molendini bannalis, prehensione uti potest.

GLOSS. I. IN VERBO

Arrest ou Brandon.

A NTEQUAM solidiora tractem, pauca de horum verborum significatione differenda sunt. Verbum istud Gallicum, Arrest, * non idem significat quod Græcum verbum Arrestum, ab hac Græca deductum voce hoc est placitum. Unde quas nos supremorum tribunalium sententias vulgo vocamus Arresta (Græco vocabulo ut probabile usurpato) non per duplex, sed unicum r, scribi & proferri debet, ut post Paulum Æmiliū Gallicæ historiz scriptorem elegantissimum, author est Budæus in *annot. ff. l. ult. chaxi ult. de senat.* In alio autem ab huiusmodi sententia significato, prout nec Græca nec Latina, sed merè Gallica vox est: ita per duplex r, gentilitio Gallorum more scribi & proferri debet, ut in hoc text. arrest. Et significat impedimentum, sive periphraستicos interdictum, ne res loco aut statu suo moveatur, quia paraphrasi omissa, non possum brevius & aptius Latine exprimere, quam per hoc * verbum, impedimentum: quo propterea deinceps frequentius utar pro arresto nostro. Fit autem variis variis ob causis modis, tam in personas quam in res quascunque ad commercio hominum non exemptas, ut plene dicemus in *tit. 15. in rub. & per tot.*

* Arrest, quid significet Gallis.

* Arrest, pro impedimento.

* Arresta, sive impedimenta regulariter prohibita.

2. Et est species executionis, unde * regulariter est prohibita nisi quatenus iure, consuetudine vel privilegio apparet permisa, ut ex text. infra §. 162. & de iure communi clarissimum est l. nulla. ff. de re iud. l. negantes. C. de arb. & oblig. l. ult. C. de exec. rei iud. l. unic. C. de prohib. seq. pec. In primis autem quantum ad materiam huius tituli videndum est in quo differat à prehensio-

ne, de qua in *tit. preced. §. 1. & per tot.*

3. Et dicendum quod in tantum differunt, quantum prehensio, captura aut carceratio personæ differt ab impedimento vel interdicto personæ ne discedat: quia sicut aliud & plus est personam capere quam impedire vel interdiceret, seu ut vulgo dicunt arrestare: ita & plus est fundum vel aliam rem prehendere, quam impedire. Et hoc loquendo de simplici impedimento, quod hoc verbum Arrestum importat, ex quibus infert quod dominus feudalis plus habet juris & potestatis in feodum, quam dominus censualis in rem censualem: quia ille feodum apertum potest prehendere & in manu sua ponere, & eius possessor effici, ut supra §. 1. gloss. 4. qu. 2. Secus in domino censuali, qui etiam ex defectu solutionis census non potest in terminis nostræ consuetudinis ponere rem censuariam ad manum suam, nec ejus possessionem ad se evocare, sed solum rem impedire & possessorem interdiceret donec solverit, ut hic dicitur. Et simile est istud impedimentum missioni in possessionem ex primo decreto, non omnino, sed quadamtenus, ut dicemus inf. *ca. gl. num. 11.* Differet etiam à sequestratione, in tantum quod etiam si rei impediret curatores adhibeantur, non tamen eo ipso est vera sequestratio, licet instar sequestrationis habeatur, ut latius ex sequentibus liquebit. Et hæc de significatione verbi Arrestum, quantum ad materiam huius tituli satis.

4. Verbum autem Gallicum * Brandon, significat signum quoddam aut symbolum, infixum vel appensum ad designandum impedimentum aut interdum rei cui adhibetur esse & durare factum. Et quemadmodum signum

* Brandon quid Gallicis.

gram, pro re signata & symbolum pro representato saepe metonymicos accipitur: ita in consuetudinibus & communis modo loquendi Francie verbum *Brandon* pro ipso arresto seu impedimento passim accipitur. Hinc est quod in hoc text. arresto subjungitur per alternativam tanquam ideam significans vel representans & æquipollens. Quale autem sit istud signum, id in unaquaque regione pro suo cujusque more vel culticis notum est. Solent autem sæpius pro hujusmodi signo, ex foliis fortè, ramuleculis aut verba fundi cultici impediri confectum fasciculum, vel evulsum thysum in summitate infixe radice vel pali appendere. Et si sit prælium urbanum idem, aut aliquid quidpiam, puta baculum vel pannum in loco patenti appendere. Potest etiam si velit dominus pro symbolo hujusmodi facere appendi insignia sua in loco patenti, & absque novero, aut aliud quodcumque aptum signum, non refert. Sunt enim hæc signa privata, & ad libitum effingibilia, de quibus loquitur hic textus.

*Velum regium.

5. Et non de signo aut * volo regio, soli principi reservato & privatis semper interdicto. l. 1. & 2. C. ut nemo priv. usus, qualia sunt regia liliorum coronatorum & cochleariorum insignia, quæ speciali Regis auctoritate & mandato in tabula picta, affigi solent pro foribus monasteriorum, domorum aut villarum, ad xenodochia aut alia loca pia spectantium cum subscriptione securitatis, adde notandam securitatem quam vulgo vocant, salvamguardiam regiam, adversus peculantiam & effrenam rapacitatem militum nostrorum.

6. Quod autem dixi hunc textum loqui de signo privato, verum est quando sola privata domini auctoritate apponitur: sed si publica auctoritate domini fiat impedimentum, non inconvenit fervientem apponere publica signa jurisdictionis vel iudicis cujus mandata exequitur. His pro verborum explicatione præmissis rem ipsam aggredior copiosiorum certè & difficiliorem quam prima facie videatur, utque omnia ad competentem ordinem reducta, & commodius tradantur, & clarius elucescant, methodicam hanc & jamdudum assuetam observabo rationem. Primo loco resolutive disserendo quæ circa personas versantur, secundo loco quæ circa res, tertio causas, quarto formam, quinto effectum, sexto remissionem vel sublationem hujus impedimenti.

*De persona.

7. Ad primum, * circa personam domini, an usufructuarius, an dominus mediatas, puta patronus, feudum apertum in manu sua tenens, à quo moventur censuales prædia, an maritus ad causam uxoris possit ea exequi quæ in hoc textu & ad reliqua id genus sufficiens remissivè & affirmativè dicta super primis verbis hujus §. 1.

*De rebus.

Ad secundum circa res * primo ante omnia dicendum erat quid sit id circa quod tota disputatio versatur, nisi ad id abundè sufficeret perspicua hypotyposis in princip. hujus. gloss. circa interpretationem verborum. Neque verò in definitionibus substantialibus, quas vulgo quidam ditativas vocant, superstitiosè tempus infumere operæpretium est. Videndum ergo restat circa quas res fiat: pro expedito enim habetur quod non fit in personam censuarii, nec illam ullo modo affici per notabilia in fortioribus. supra §. 1. gloss. 5. in prime.

*Veilitas arresti.

8. Quæro primo, Utrum domino censuali simplex impedimentum pendendum fructuum * tantum concedatur, ut non possit aliud quicquam facere aut exequi in rem censuariam? Quod prima facie videtur. Primo, quia ut sæpe dictum est in precedentibus super §. 1. gloss. 5. §. 20. gloss. 5. qu. 1. §. 33. num. 8. & in rubr. hujus tit. tam feudalia quam censuales prædia sunt patrimonialia nostra, & non sub sunt oneri vel servituti nisi in tantum & quatenus consuetudine loci exprimitur. Et omnia hæc jura dominicalia sunt stricti juris nec possunt extendi ultra verba consuetudinis, vel tenorem in-

vestituræ. Unde necessario colligitur dominum nullum decretum, nullum jus, nullam potestatem habere aut exercere posse, in vim consuetudinis & legis censuales in rem censuariam, ultra quam lex censuales concedat: sed hæc nostra lex censuales non permittit domino aliam executionem, quam per viam impedimenti fructuum pendendum in re censuali, ex quibus necessario concludendum videtur quod solum ipsum censuale fortè fructibus vacuum impedire non possit, multo minus prehendere, nec aliud auctoritate sua via executionis facere quàm secundum formam & ad limites hujus text. dumtaxat.

9. Tum secundo, quia clarum est quod dispositio hujus §. est contra jus commune, scriptum & consuetudinarium, ut in l. nulla. ff. de re judi. & infra §. 162. & in specie est contra textum in rubr. & l. 1. & 2. C. ut nemini lice. sig. sine jud. aut. impi. ubi prohibetur res ab aliis possessas aut detentas, aut earum fructus impedire, & signa sua aut quæcumque privata impedimenti symbola apponere, etiam prætextu plenæ proprietatis aut alterius juris, in re, & permittitur possessori propria sua auctoritate ea signa revelare, & impedimentum tollere, & sic liquet quod consuetudo nostra satis operatur hanc signorum impositionem & impedimentum in casu suo permitiendo contra jus & regulas communes: unde in residuo restringenda est, ut nihil amplius operetur per doctrinam ab omnibus approbatam, utriusque Imolæ in l. 4. §. prætor ait. de damn. inf. Paul. Alex. Philip. Corn. Jalon. in l. adit. §. in computatione. C. de jure delib. secundum quam satis est quod statutum exorbitans aliquid, vel quod modicum ultra jus commune operatur, ut in residuo quantum fieri potest, restringatur. Igitur multo minus extendi possunt verba hujus consuetudinis, maxime cum hoc dissonant specialiter, ut in casu speciali & sic in residuo jus commune subsistere & manere præsupponitur l. 1. ubi gloss. & Bar. ff. ad municip. facimus notata serè in simil. supra §. 1. gloss. 4. num. 7.

10. Quibus non obstantibus dicendum est dominum in casu hujus §. non solum fructus pendentes lignis appositis, impedire posse: sed etiam * idoneos colligendis & conservandis fructibus curatores seu commissarios apponere ne fructus deperiant, seuario perseverante in mora solvendi census, & interdicto à fructuum impeditorum collectione.

*Commissarii, colligendis & conservandis fructibus.

Probatur primo, qui concessio uno, ea videntur concedi quæ veniunt in consequentiam, & sine quibus id commodè expediri non potest. l. 2. ubi Ang. & omnes de jurisd. omn. jud. Lult. ff. de offic. jur. veni mand. est jurisd. & cum ipso principali etiam accessorium censetur commissum. Textus in c. prudentiam. §. Sexta. in si. de offic. deleg. Faciunt quæ rectè tradit Hippol. Marfil. in repet. rubricæ de fidejussoribus qu. 25. & Nico. Everal. in loc. legal. in loco. 102. à concessione antecedentis. Sed quoties natura rei impeditur, qualis est fructuum pendendum, exigit commissariorum deputacionem: clarum est, & communis experientia docet, quod eorum appositio est sequela & accessorium impedimenti.

Secundo, quia istud est ad commodum censuarii, & non domini: quoniam censu soluto, aut aliàs manu levata, commissarii rationem reddent censuario, & non domino qui non est lucraturus nec facturus fructus suos, & sic censuarii interest potius quam domini commissarios apponi. Nec ullo modo inde conquiri potest censuarius qui non potest queri se per hoc turbari in possessione, sicut nec per reale impedimentum. Nec causari potest id non licere domino tanquam à consuetudine minus expressum, quia per hoc non domino, sed censuario consulitur: tum satis virtualiter in vim sequelæ & accessorii expressum videtur, & sic non obstant adducta in oppositum. Tertio quia talis est vetus & communis observantia à qua

verba hujus §. recipiunt interpretationem & declarationem, *l. si de interpretatione. l. minime mutanda. de legibus.*

11. Quarto appositissime facit decisio Bal. in *l. si is qui. §. si Antichresis in fin. de pignor.* ubi comprobatur praxim quæ habet, quo aliquo missio in possessionem ex primo decreto, sit sequestrum fructuum ad ejus petitionem, & hanc praxim optime fundat in jure, quia * missus ex primo decreto potest per se percipere fructus *d. §. si Antichresis tex. in l. si is cui. §. qui legatorum. ff. ut in poss. leg.* si igitur potest quod plus est, scilicet per se percipere, potest id quod est minus, scilicet facere fieri sequestrum. Ultra Bal. fortius probat per text. in *l. in venditione §. in l. prator ait in princip. & §. in eum. ff. de bon. auct. jud. possid.* ubi missus ex primo decreto, nedum potest fructus capere, sed etiam vendere, vel etiam prædium locare: igitur multo fortius (si malit) & priusquam fructus acceperit, potest eos facere sequestrari. Et expressim pro quaestione nostra est textus, in *d. §. in eum, versis.* vel ipse, vel jussu ejus alius, ubi patet quod missus rei servandæ causa nedum potest manere in possessione per se, sed etiam alium deputare loco sui: quod nihil aliud est quam commissarium vel commissarios deligere & deputare, ex quibus patet illud impedimentum maximam habere affinitatem cum missione in possessionem ex primo decreto, non tamen est idem: constat enim quod realiter & essentialiter differunt. Et quia generaliter ad notitiam hujus materiæ utile est scire in quibus conveniat vel non,

12. Secundo principaliter quaero an & in quibus impedimentum de quo in hoc §. æquiparetur * missione ex primo decreto? Breviter respondeo. Differunt primo, quia missio decernitur à iudice sive à sententia hominis: sed istud impedimentum à consuetudine sive à sententia legis: tum missionem præcedere debet citatio & contumacia *l. 2. & per tot. quib. ex caus. in poss. ear. & secundum Bart. & communem in l. si finia. §. Julianus. col. 1. de dam. inf.* requiritur citatio peremptoria vel æquipollens, & de contumacia liquere debet iudici priusquam decernat: alioquin decretum nullum est. *l. hæc autem §. 1. ibi, consistere debet, liquereque pratori. ff. quibus ex caus. in poss. earur. Bart. col. 3. & omnes in d. Julianus.* Et licet non requiratur libellum præcedere citationem, tamen antequam interponatur primum decretum, requiritur libellum esse oblatum. Paul. in *d. §. Julianus, & ibi Alexand. col. 6.* Verius tamen est quod sufficiat talis qualis petitio, ut ibi tenet Imol. *col. 6. num. 9.* Sed in hoc §. nihil horum requiritur: sed sufficit veritas causæ, videlicet reliqua census deberi.

13. Secundo, quia missus non potest ingredi per se, sed per publicum executorem iudicis autoritate. Bart. *d. §. Julianus. col. 3. versis. secundo quaero.* Sed hic dominus in quibusdam locis potest propria autoritate fructus impedire & capere. Et quamquam crebrius requiratur commissio iudicis, tamen non ad manum iudicis, sed domini res ponitur vel poni intelligitur, ut *infra num. 95.* Verum hæc non est proprie differentia, quia ut ibi fatetur Barto. & Bal. *Auth. ei qui jurat col. 6. versis. sed pone. & ibi Salic. C. de bo. auct. jud. possid.* potest iudex licentiam dare parti suæ auctoritate intrandi, & erit velut nuntius aut executor in re sua: prout & hic consuetudo facit dominum executorem in re sua, sine alio iudicis ministerio. Et licet iudicis auctoritatem & mandatum addeat possit, hoc in quibusdam locis est ad abundantiam, rem, corroboracionem, & ex mera facultate, secundum notata in *simili. §. 1. gloss. 4. qm. 1.* Nec verum puto quod scripsit Bart. in *d. col. 3. in fi.* quod caveat pars ne intret sine executore, vel sine auctoritate iudicis, quia perderet jus suum. *l. similes. §. qui iudicati. de re iud. Imo puto quod de jure potest per se ingredi si admittatur:*

si vero non admittatur, non debet per se adhibere vim, sed ad sententiam iudicis, & publicam auctoritatem recurrere, text. in *l. si is cui §. missus. ff. ut in poss. leg.* Non obstat *d. §. qui iudicati:* quia non loquitur in simplici missione, quæ possessores non expellit, sed in executione sententiæ per quam possessor expellitur & res alienatur.

14. Tertio differunt, quia unius missio, aliis qui sunt ejusdem tituli, hoc est similem habent missionis causam & rationem, prodest. Hinc est quod uno ex creditoribus missio in possessionem ex primo decreto: ceteri omnes creditores nedum præsentibus, sed etiam futuri videntur missi, dummodo veniant infra tempus debitum, puta biennium in præsentibus, quadriennium in absentibus, quia docendo de debito & in expensis missionis pro rata contribuendo, habentur pro missis sine alia executione. Nec unus est potior altero, ex eo quod prius missus sit vel venerit, text. in *l. cum unus in princip. ff. de bo. auct. jud. poss. in l. nit. in princip. C. eo. tit.* Sed istud impedimentum non potest prodesse nisi uni, videlicet ipsi domino censuali impediti, nec habetur res pro impedita quoad alium etiam consortem, quia si sunt plures domini censuales pro indiviso, & unus non nomine communi, sed proprio & pro parte sua tantum impedit, non prodest aliis, nisi re integra censuario vel existentibus in loco significant se idem impedimentum pro partibus suis continuare, ut sine novis sumptibus facere possunt. Facit quod in fortioribus terminis de recommendatione carcerati tradit Bart. in *disputa. incip. Lupus, Bald. tract. statuto. ver. carcer. Socinus l. 1. §. 1. & ibi Jason. l. 3. §. prator ait. ff. ne quis eum qui in jus vocatus est, eximat.*

15. Quarto, quod quamvis jure ff. & C. fieret missio in omnia bona, *l. 1. quib. ex caus. in poss. ear.* tamen jure authenticorum non fit nisi pro rata debiti prætensi. *Auth. ei qui jurat. C. de bon. auct. jud. possid.* Sed istud impedimentum fit in omnes fructus pendentes etiam pro uno obolo census. Sed hæc non est proprie differentia propter admixtam vim hypothecariæ quæ omnes fructus afficit: Tum quia modus impediti attemperatur per consuetudinem ad exigentiam commodæ exactiois census, per not. *infra eadem gloss. num. 52. cum seq. num. 55.*

16. Quinto, quia in hoc impedimento non speratur nec pervenitur ad secundum decretum: sicut regulare est in missione ex primo decreto. Aut enim possessor intercedit, & negotium devolvitur ad iudicem, coram quo lis suo Marte curret & decidetur, ut not. *infra eadem gloss. num. 148.* Aut nulla est oppositio, & potest dominus ex fructibus si velit in solutum accipere, vel vendere pro rata census debiti, & residuum relinquere vel restituere censuario sine alio processu & figura iudicii, quod est utilius: aut si malit dominus (quod securius, maxime quando cum rixolis dubitat habere negotium) potest servandis & colligendis fructibus commissarios apponere: deinde illos in jus vocare ad reddicionem rationum, vocato etiam censuario, ut si bonum sibi videatur adsit visurus rationem reddi & reliqua in manum domini ad ratam debiti & impensam inferri, residuum si quod sit, sibi relinquere.

17. Conveniunt * autem primo in hoc quod sicut * Missiois creditor missus in possessionem, voluntarium & suum ex primo decreto & arresti lex similitudines. gerit negotium, non autem negotium debitoris, nec proprie est rei alienæ administrator, ut est text. in *l. prator ait §. in eum. versis. cum voluntarium. ff. de bon. auct. jud. possid.* Et hæc est vera ratio quod creditores missi non tenentur de levi culpa, sed solum de dolo & lata culpa quæ dolo æquiparatur circa custodiam & gubernacionem rei & fructuum, vel etiam circa fructuum vendicionem. *l. in venditione. §. 1. in fi. de bon. auct. ind. possidendis.* quamvis aliud sit in curatoribus bonorum, qui ideo quia veniunt non

* Missiois ex decreto utilitates.

* Missiois ex primo decreto & arresti sive impedimenti differentia qua tuor.

non ad suum, sed ad alienum gerendum negotium, eorumque fidem sequuntur: hi ad quos spectat negotium, tenentur etiam levis culpæ nomine sicut & creditores conventionales quorum fidelem custodiam & prudens regimen pignoris sequuntur debitores: quæ ratio cessat in debitoribus ex primo decreto missionem & pignus prætorium passis, quia nihil fidei creditorum commiserunt, nec eorum fidem sequuti sunt, ut in *d. l. prætor ait. §. præterea*. quam ita novè & germanè interpretati sumus supra §. 9. gloss. 6. num. 10.

18. Ita idem est in domino censuali, qui ex defectu census fructus pendentes impedivit, & commissarios adhibuit, quia circa electionem & deputationem eorum, sive sua autoritate privata tantum, sive etiam iudicis autoritate, etiam initio non vocato censuario factam, non tenetur nisi de dolo & lata culpa tantum, ut in simili de domino feudali diximus supra §. 9. num. 15. Si verò nullo commissarios adhibuit, idem est dicendum dummodo non prohibuerit censuarium fructus curare & colligere ad onus impedimenti: secus si nihilominus censuarium prohibuerit accedere, & se immiscere: tunc enim alia ratio pactum reformat, quia totam rei impeditur curam ad se & in se suscepisse censetur, & proprio nomine ad rationum redditionem usque ad leviem culpam obligatur, nisi quatenus commissarios adhibuit, eorumque deputationem censuario notificavit, per notata in simili supra in *d. gloss. 6. §. 9. num. 4. & 5.*

19. Secundo conveniunt in hoc quod sicut per missionem in possessionem ex primo decreto non expellitur possessor, sed simul cum eo missus possidere jubetur, ut saltem tædio missionis compareat aut satisfaciatur, *l. is cui in princ. ff. ut in poss. legat. in l. si finita. §. si quis auct. de dam. infect. ca. quoniam frequen. ut lit. non contest.* Manet enim missionem passus nedum possessor sed etiam in possessione, & sicut non tenetur discedere (salvo si per iudicem causa cognita aliter decernatur, ut per text. in *l. Fulvius, in fine, quib. ex caus. in poss. cas. Alexand. l. finita §. Julianus. col. 32. de dam. infect. Philipp. Deci. e. consultationibus ult. de officio delega.*) ita tenetur missum admittere & pati, & potest missionem passus agrum colere ut prius & fructus colligere, sed missus debet eos custodire, ne in sui frustrationem per debitorem consumantur, & si debitor negligat colere, nec prius sine fraude locaverit, poterit missus locare, ad modicum tamen tempus, ut per Bal. in *Anth. ei qui iurat. col. 13. in fin. vers. ulterius quare. C. de bo. auct. ind. possess.*

20. Nec in his omnibus & aliis dependentibus tenetur missus nisi de dolo & lata culpa dumtaxat. text. in *d. l. in venditione. §. 1. de bon. auct. ind. poss. in d. l. is cui. §. qui legatorum*. Ita & in hoc impedimento vel etiam in prehensione feudi ex defectu catalogi & similibus prehensionibus omnium consuetudinum quæ lucrum fructuum non attrahunt: sed hæc æquiparatio non procedit nisi quatenus domino lubitum fuerit, videlicet quando nullos apponit commissarios, sed expressè vel tacitè permittit vassallo vel censuario rem prehensam vel impeditam sub manu sua curare, ut prius, alioquin subeat, potest vel expellere possessorem à prehensa, vel omnino interdicere à re interdita, sive per se aut suos. sive per commissarios solos administrando, & sic patet quod manus dominica semper plus juris & plus virium habet quàm missio ex primo decreto, quamvis in multis æquiparentur.

21. Tertio quia sicut præfata missio neminem privat possessione sua: nec * facit missum possidere, *l. cum legati. ff. quib. ex caus. in poss. cas. l. 2. in princip. pro ha-*

red. l. si duo. §. creditores. ff. uti poss. l. 3. in fi. de acquir. vel amitt. poss. & ibi gloss. & omnes doctores nisi in actione reali l. si quis emptoris §. penult. C. de prescrip. 30. vel 40. ann. Bar. Pau. Imo. Alex. in l. si finita. §. Julianus col. 31. ff. de dam. infect. quod procedit etiam si missio fiat ex causa rei iudicatæ, quamvis in hoc contrarium teneat Bart. in *l. à duo Pio. §. si super rebus. col. 1. quem ibi sequuntur Pau. in ult. nos. ff. de re jud. Angel. in l. cum novissimi. col. 3. C. de prescrip. 30. vel 40. ann. Franc. Aret. l. 3. §. 1. col. 2. ff. de acquir. vel amitt. poss.* Sed contra Bar. & cum gloss. in *d. §. si super rebus. in verbis integris in fi. tenet ibidem Joa. de Imol. Raph. Cuma. & latè Alex. col. 7. 8. 9. Jas. col. pen. de re jud. Bal. in l. consentaneum. in §. oppos. col. pen. C. quom. & quando jud. in l. etiam in prin. C. de exec. rei jud. in c. contingit col. 7. de dol. & contu. & sic hæc est vera & deliberata opinio Baldi, quamvis idem Bald. in *l. unica in fin. col. 1. C. de prohibis sequestr. pecun.* (sed inadvertenter, ut puto) transierit cum Barto. & Bald. in *d. l. unica*. sequatur ibi Franc. Curt. senior in *fi. idem tenet Anton. Negusanus in tract. de dignitat. in 2. mentio. 3. passis qu. 5. num. 6. & in 7. mentio. cum fin.* Aliquid terigi supra §. 1. glo. 4. num. 16.*

non possidet etiam si missio fiat ex causa rei iudicatæ.

22. Non obstat §. * imperator in *l. postquam. ff. ut legat. seu fideic. no. cave.* ubi fundatur Bar. quia secundum omnes præfatos doctores est casus specialis in terminis illius rescripti duplici favore, & ultimæ voluntatis & sententiæ, ita quod nisi hæres appellans caveat, transfertur vera possessio rerum per sententiam adjudicatarum in legatarium vel fideicommissarium hæredi caventem. Et sic ille textus nullo modo facit pro sententia Bar. quia textus ille non loquitur in missione in possessionem ex causa judiciali, cum iudicatum per appellationem interim sit extinctum *l. 1. in fi. ff. ad Turpill.* nec de missione in possessionem ex edicto prætoris, de quo in *l. 1. & per Bart. ut legat. seu fideicom. nomine eam. sed* (ut etiam sentit Fran. Aret. in *l. 3. §. ult. col. 1. de acquir. possess.*) de provisionali executione sententiæ, legatario vel fideicommissario cavente, nonobstante appellatione hæredis non caventis, & sine appellationis præiudicio, & non in omnibus bonis, ut ex edicto: sed in re adjudicata tantum, & ex rescripto principali seu speciali constitutione principum, & sic ille textus nullo modo potest extendi ad missionem ex edicto, nec extra casum suum.

* Intellectus novus §. imperator.

23. Bene fateor quod quando in vim rei iudicatæ victor mittitur in possessionem rei sibi adjudicatæ, nedum transfertur possessio, sed etiam dominium vel rei usucipiendæ conditio, ut notatur in *l. si per errorem. de usucap. in l. Pomponius. §. si iussu. de acquir. vel amitt. poss.* Sed tunc non est simplex missio in possessionem quæ per se temporalis & provisionalis est: sed perpetua & præiudicata executio, de qua non loquimur, sed de simplici missione, in bonis non parentis: quæ etiam si ex causa iudicati fiat, non confert dominium, nec etiam regulariter veram possessionem, sicut nec verum sequestrum, donec aliud disponatur, ut est textus appositissimus in *l. cum rempublicam. C. qui potio. in pign. hab.*

24. Aliud ergo missio in possessionem, quæ non solum temporalis & provisionalis est: sed etiam non fit propter se, sed ad aliud extorquendum vel obtinendum, quàm id in quod fit. *l. is cui in princ. ut in possessio. legat.* Et est minus quàm sequestratio, etiam si fiat ut victus tædio pareat rei iudicatæ. Aliud definitiva executio rei iudicatæ, aliud provisionalis executio rei iudicatæ, quæ longè plus est quàm sequestrum, de quo in *l. imperatores. in fi. de appell. & in c. ult. ext. de sequestr. possessionis & fructuum*. Terigi. sup. §. 1. gloss. 4. num. 32. Si enim fiat in summis & quantitatibus, possessionem & dominium transferet, non enim idem, sed tantundem reddetur si opus sit, ut dicemus infra §. 562. Si vero fiat in corporibus ipsi, possessionem quidem

* Missio in possessionem

Tom. I.

S S f f

transfert, textus in *d. §. imperator*. qui in terminis rescripti, (id est constitutionis principalis) utitur verbis transferendæ possessionis, idque his & absolute sine ulla modificatione possessionis: sed in missione ex terminis edicti, addit possessioni nunc verbum vicaria, nunc verbum custodiæ gratia, nunc verbum servandi gratia, ex quibus resultat tertia principalis differentia inter illud edictum & rescriptum, quamvis *gloss. ibi verb. cum alia*, non ponat nisi duas.

25. Cæterum quamvis illud rescriptum emanaverit initio duplici favore: tamen generaliter idem in omni simili constitutione quacumque (etiam non ultimæ voluntatis) favore facta. Sed ea provisionalis executio non transfert dominium, donec sententia in rem judicatam transferat, quia jure non cavetur: sed tamen interim pro dominio habetur, & confirmatio sequens retrò trahetur. Idem quando iudex ex causa cognita; puta etiam vice mulctæ decernit ipsam possessionem certarum rerum transferendam, quia executio secum trahit quod in decreto continetur, *argum. infra eod. num.* Ex his nec alibi habes plenum intellectum *d. §. imperator*.

26. Et hæc nota ad distinguendos hos terminos, missionem in possessionem ex causa judicati, & ipsam diffinitivam, seu perpetuam executionem rei judicatæ, vel etiam provisionalem ipsius rei judicatæ, quia multum differunt, & tantum tenebrarum confusi, quantum lucis distincti afferunt, ut apud Henr. Bohic. in *c. quoniam frequenter*, in *fi. ut lit. non contest.* ubi præ confusionem horum terminorum multum laboravit involvens & repetens salebrosas & fluctuantes distinctiones suas.

27. Stat ergo quod ut simplex missio in terminis juris, ita & istud impedimentum, non privat censuarii possessorem, quamvis aliud sit in prehensione feudi ex simplici defectu catalogi, ut dictum est supra §. 9. glo. 3. *qm. 1.* Amplio etiam commissariis adhibitis & fructibus per eos collectis, quia nedum remanent in dominio, sed etiam in vera possessione censuarii donec vendantur aut aliter disponantur.

28. Tametsi multum in oppositum urgere videbatur quod diximus infra *eo. glo. seq. num. 12.* & rem censuariam & fructus ejus etiam separatos, esse hypothecatos domino pro censu & omnibus juribus censuarii, ex quo consequi videtur dominum verum possessorem fructuum effici, saltem postquam nomine suo per eum vel commissarios suos separati sunt à solo, & ab ipso domino vel suo ejus nomine justè detinentur, quoniam creditor verè pignus possidet, & non debitor, nisi quoad usufructum continuam vel satisfactionem vitandam dumtaxat, text. in *l. 1. §. per servum corporaliter in l. re pignoris de acquir. vel amitt. possess. in l. servi nomine. ff. de usufructu. Nec obstat si dicatur illa jura procedere in pignore per debitorem tradito creditori: quia cum dominus non injustè, nec merè privata autoritate, sed autoritate legis seu consuetudinis pignus suum capiat, perinde esse ac si censuarius ipse & debitor traderet, maximè quando non intercedit, nec appellat, nec aliter reclamatur, & sic tacitè consentit. *l. 1. C. si sapius in integ. rest. postul. &* quia factum legis sicut iudicis censetur factum partis, & maximè directo dominio & possessione civili concurrentibus.*

29. Quia ad hoc respondetur quod censuarius non censetur tradere nec esse volens aut consentiens: unde sicut in sequestratione necessaria, quæ fiet per iudicem ex dispositione legis nulla possessio amittitur, ut notatur per Bart. & omnes in *l. interesse puto. ff. de acquir. vel amitt. poss.* per Cy. & alios in *l. unica. C. de prohib. pecu.* Ita & hic, quia in quantum est de ratione ipsius impedimenti, nullam possessionem tollit, unde non tollitur per collectionem fructuum quæ fit à domino vel suis commissariis. Tum quia venit in consequentiam impedimenti, & sic ultra illius naturam non opera-

tur: Tum quia factum commissariorum necessariè sequestrationi æquiparatur, ut statim dicemus, nec prius censuarius vel sciens & patiens consentire censetur, quam sciat se posse cogi & invito se fieri *l. novissime. ff. quod fals. tur. auctore*, sic nec missus in possessionem causa rei servandæ fructus colligendo, dominus aut possessor eorum efficitur, tametsi & dominium & possessionem vendendo transferre possit. *d. l. in venditione. §. 1.*

30. Quando conveniunt in non præscribendo, quoniam sicut missus in possessionem causa rei servandæ nunquam præscribere incipit: ita & dominus directus quiprehendit rem à se moventem. Amplio etiam si mille annis detinuerit, dummodo constet de hujusmodi titulo nec appareat possessionis causam immutatam, ut etiam non præsumitur, & in simili dixi supra §. 12. num. 8. & 9. Scio quantum ad missum in possessionem in contrariam opinionem esse glo. in *l. 2. in fi. C. ubi in rem act. in Auth. ei qui jurat in fi. C. de bon. auct. jud. poss. in Authen. de exhib. & intro. reis. §. si ve. à semel. in verb. occurrerit coll. §.* Et communem doct. Bar. Paul. in *d. l. si finita §. Julianus.* & ibi Alex. Imol. col. 7. num. 11. Alex. col. 1. 20. 25. innoc. (perfunctoriè tamen non decilivè examinantis) in *c. quoniam frequenter col. ult. ut lit. non contest.* Speculator de pri. & secun. decreto. §. 5. jam de effectu num. 26. ubi tenent quod in actione personali non auditur debitor volens recuperare retentam (ut eorum verbis utar) debitum & impensas offerendo post 30. annos à missione ex primo decreto: Idem videtur concludere Bald. in *d. Auth. ei qui jurat. col. 6.* sed non clarè, quia sub lit. alii dicunt, &c. Sed non apertè firmat & in *c. pastoralis in fi. col. 1. de off. ord.* Tamen * Bal. in *c. quoniam frequenter §. ult. col. ult. ut lit. non contest.* Primò concludit pro communi, deinde fortiter arguit in oppositum, & ita refidet: quare non bene apparet quid senserit, nisi quod varius & dubius fuit.

31. Quantum tamen legere potui, inveni quod hæc est crebrior sententia, sed eam semper existimavi * erroneam & falsam. Tum quia deest primum & substantiale fundamentum præscriptionis, nempe * possessio. *l. sine possessione ff. de usufructu. c. sine possessione de reg. jur. in 6.* Tum quia deficit nedum bona fides, sed etiam animus possidendi. Tum quia nedum deficit titulus, sed etiam facta est missio sub nomine tituli domini & possessionis alienæ: unde impossibile est nedum perfici, sed etiam incipere præscriptionem. Et invenio quod hanc partem tenent Cyn. in *l. 2. ad fi. C. ubi in rem actio.* & ante eos Dyn. quem refert Joan. Fab. ibi dicens esse veriorè sententiam, Jaco. de Arenis, quem refert Bald. in *d. c. quoniam frequenter col. ult.* idem tenet Joan. And. in *d. c. quoniam frequenter §. ult.* & ibi Panorm. num. 44. Joan. Andr. in addit. Specul. de primo & secun. decret. §. 5. num. 10. in *fi. super verba usquo.* Henric. Bohic. in *c. contigit. in fi. de dol. & contum.* Faciunt quæ in fortioribus terminis diximus infra §. 68. Etiam conventionalem creditorem qui verè possidet, nullo tempore præscribere.

32. Bene verum est quod præfata communis opinio videtur habere æquitate in illo casu, in quo principaliter loquitur, videlicet quando facta est missio in actione personali pro rata debiti: quia tunc ex spatio temporis longissime videtur debitor habere rem pro derelicto sive relinquere in solutum pro debito. Imò videtur text. in *d. l. si finita §. non autem de dam. infest.* quod longo silentio puta x. annorum videtur dominus (etiam qui non erat debitor) habere absolute rem pro derelicto, quantum fortius in eo qui tantum debet quantum detineri relinquit, & sic videtur potius alienare quàm in pignus prætorium relinquere? *argum. l. qui habeat, &* quæ ibi not. Bart. de leg. 3. unde hoc casu cum sit tantum pro tanto (ut verbis Bal. utar) in *d. c. pastoralis, in fi. col. 1.* non videtur creditor esse in mala fide.

* Censuarius per hoc arrestum non privat possessione.

* Bal. Varius.

* Contra communem.

* Præscriptio fundamentum possessionis.

Missus in
possess an
& quando
faciat fru-
ctus suos.

33. Sed quantumcumque hæc plausibilia & colorata videantur, persisto in sententia, & moveor quia aut aliter non fuit conventum nec decretum. Et missus in possessionem non facit fructus suos, sed tenetur eos computare in sortem & extenuationem debiti. Textus in l. is cui § quare poteris ut in poss. legata. Quod si amplius quam sibi debeatur, perceperit, potest conveniri utilis pignoratitia actione ad restituendum pignus prætorium cum eo quod percepit ultra debitum, ut est ibi text. apertus. Latè Alex. in d. l. si finita §. Julianus col. 30. unde non est præsumendum quod debitor differat offerre debitum & agere, eo quod habeat pro derelicto, vel relinquat in solutum pro debito æquivalenti, quoniam melior & utilior præsumptio assumi potest, quòd relinquat ut fructus in sortem imputentur, deinde rem suam cum superfluo fructuum reputat conformiter ad dispositionem juris communis.

34. Amplius etiam si appareat de magna aut nimia contumacia debitoris, quoniam non sufficit ut eo ipso creditor faciat fructus suos, sed hoc petendum est & causa cognita decernendum à iudice, ut in l. Fulcinius §. ult. quib. ex cau. in poss. eat. Panor. in cons. §. arbiter indubiè, versic. respectu vero fructuum ad fi. lib. 2. Alex. in d. l. si finita §. Julianus col. 32. Phil. Dec. c. consultationibus col. ult. de off. deleg. Et si sine causæ cognitione, & prætermissio juris ordine, iudex hoc decreverit, decretum nullum est, & sic fructus in sortem sunt imputandi, ut sentit Bal. in l. 1. post princ. C. de Carb. ed. Match. de Afflic. in Dec. Neap. 218. in fin.

35. Aut vero facta est antichresis sine conventionione partium, ut quando inter partes convenit ut creditor usum vel fructum pignoris habeat, & sic recompenset pro usuris vel interesse debitis, donec fors solvatur, Græcè dicitur antichresis, id est, mutuus usus, vel antipochæ, id est, mutua detentio & possessio pignoris pro detentione & usu sortis, ut in l. si pecuniam de pig. act. in l. si is qui §. 1. de pign. quod quandoque iustum & licitum est, ut dicemus infra §. 94. & jam in lucem emisi in tract. de usura. qu. 35. Sive decreto iudicis hoc fiat, quod nedum in pœnam ad puniendum nimiam debitoris contumaciam fieri posse puto in d. l. Fulcinius in fi. sed etiam & multo fortius in satisfactionem & compensationem iusti interesse creditoris cui res forte cum pretio abest, & quod not. in l. curat. C. de actio. emp. in l. usuras. C. de usur. Et tunc nedum pignoratitio sive conventionalis sive prætorialis, aut judicialis, sed etiam pignoris qualitas & possessio & decretum & conventio resistunt principio, titulo & animo præscribendi.

36. Etiam si maxime creditor missus in casum antichresicos verus efficiatur possessor, ut (quandoque per consuetudinem vel per iudicem decernitur, quod debeat lucrari fructus) tenent Bal. in l. consentaneum in §. opposit. col. pen. C. quomodo & quando iudex. Alex. in d. l. si finita §. Julianus. col. 31. Jason. l. 3. §. ult. num. 12. de acq. poss.

37. Fatendum est tamen quod quanto pignus æquivaleret debito, facilius est præsumere habitum pro derelicto vel datum in solutum, & hoc junctum cum longi temporis silentio, non facit nisi præsumptionem quandam hominis, quæ non sufficit, ut patet in d. l. si finita §. non autem, ubi nihilominus requiritur partem vocari, & causa cognita secundum decretum interponi.

38. Quinto conveniunt, quia sicut missio ex primo decreto sit etiam contra pupillos tutore carentes & indefensos l. apud Iulianum cum l. seq. in l. possessio. §. 1. quib. ex caus. in poss. eat. & contra reipublicæ causa (etiam sine dolo) absentes l. ignorare. C. de restit. mil. ita & hoc impedimentum fortius tamen astringit quia nulla spes est restitutionis in integrum, per not. sup. §. 1. gl. §. 12. & §. 31. in fi. & etiam via cõmuni de facili tolli potest sed

Tom. I.

in casum missionis, pupilli & absentes reipublicæ causa indefensi & minus solemniter citati, possunt in integrum restitui ad recuperandum tenutam cum fructibus sine refusione impensarum, secundum notata Jo. Andr. in addi. ad Specul. de primo & secundo decres. §. restas in addit. magna. Alex. d. l. si finita §. Iulianus, & etiam pupilli interim alendi sunt l. ult. de privileg. cred. quod non habet locum in hoc impedimento, in quo nulla citatio prærequiritur.

39. Sexto, conveniunt quia sicut facta eo, ob cuius defectum facta est missio * refusus etiam impensis revocatur, l. si pecunia in fi. ff. us in poss. lega. unde si facta est ex eo quod reus non defendatur, si defensionis se offerat & impensas refundat, recuperat integram possessionem cum fructibus. l. hac autem §. si de sum. di. caperis quibus ex caus. in poss. eat. Si vero ex defectu satisfactionis, satisfacendo cessat l. 2. in princ. ff. pro hered. Si ex defectu solutionis, puta ex causa iudicati, demum solutione facta l. bis consequenter ad fin. ff. famul. heres. Et hoc nisi aliquid allegetur, propter quod probabile dubium videatur an debeat solvi argentum, vel non: quia tunc sufficit refundere expensas & se offerre defensionem, ut tradit Joan. de Imol. in d. l. si finita §. Iulianus: quem §. idem Imol. legit cum §. si plures num. 11. col. 7. & ibi Alex. col. 21. l. 2. & in hoc §. relaxari debet impedimentum, soluto censu petito, si nulla sit oppositio, sed si iusta aut pertinens oppositionis causa allegetur, fieri debet ut dicemus infra ead. gloss. num. 160.

* Missio
revocatur
refusus im-
pensis.

* Relaxan-
dum impe-
dimentum
soluto cen-
su.

40. Ex prædictis apparet, quod istud impedimentum quando non est oppositio, æquiparatur missioni in possessionem ex causa iudicati, sed non missioni in rem adjudicatam. In casum vero oppositionis æquiparatur potius missioni, propter contumaciam in actione personali. Plures aliz similitudines aut diffimilitudines deduci possunt, sed à subjecta materia remotiores, quas ne etiam prolixior sim missas facio, & ad expeditionem materiz revertor, in qua latissimus questionum circa hoc occurrentium campus, quas continuo uno cursu, & eodem cognitionis calore cum decisiva & punctuali ratione, tum querendo, tum notando perstringere satius visum est, quam longo in utramque disputationem tractu moram facere, primum mihi, deinde studioso & ingenioso lectori.

41. Tertio igitur juxta hæc queritur, quid si executor dicat copulativè se impedire fundum & fructus pendentes, an vitietur impedimentum in aliquo, quasi non liceat solum ipsum impedire ex eo quod consuetudo non dicit? Respondeo non: & sic censuarius hac de causa intercedat vel appellet, repellatur cum expensis, scilicet instantiz oppositionis vel appellationis, si forte iudex mandaverit fundum & fructus impediri, ut potest: & declarabitur impedimentum in dicta forma bonum & validum, & quod suum plenum fortietur effectum, quia hic non aliam ob causam conceditur fructus ipsos pendentes impedire, nisi quoniam sunt pars fundi censuali conditioni obnoxii, & sic multo magis in ipsum solum exiui potest potestas hæc dominica interdicti & impedimenti. Verum quoniam hic non vera prehensio fundi permittitur, sed solum impedimentum quod est parum efficax, quando fundus est vacuus, donec autem pendente fructus, sufficit eorum impedimentum, ideo invaluit frequens usus, ut non nisi fructus pendentes sub tempus ferè maturitatis & collectionis soleant impediri.

42. Et ad hunc frequentem & commodiorem usum respiciunt verba hujus §. quare non debent ita mordicus & (ut alibi gloss. pe. in l. damni infecti §. si is qui videtur de damn. infecti. Judaicè observari, ut non admittant iustam interpretationem menti & rationi congruentem, & cui verborum significatio non repugnat: ut est pulcher. tex. in l. ab omnibus in prin.

SSff ij

ff. de lega. 1. in l. talem, in fi. neque enim hunc casum testatorem voluisse excludere palam est, neque enim verba repugnant. de hered. instituend. Roma. cons. 355. neque enim consuetudo loquendo de fructibus pendentibus, excludere voluit impedimentum ipsius soli, imò potius includere & tacite concedere, ex quo non potius loquitur de fructibus pendentibus nisi ratione frequentioris & commodioris usus, quæ loquendi forma non restringit per not. supra §. 2. glo. 3. num. 7. in fi.

43. Quarto quæro, Quid si fortè dominus fundum vacuum fructibus jam à possessore collectis impediatur? Scio hoc esse inusitatum in toto hoc prædicato & ferè ubique. Quare si centuaris contempserit & nihilominus fundum ingressus coluerit, seminarit & omnia fecerit ut prius solebat, vel etiam si vendiderit & tradiderit alii qui hæc fecerit, videretur nulla multa infracti arresti causa deberi: Tum quia hæc non sunt in præjudicium, sed potius in commodum domini: Tum ex eo quod præter solitum & usitatum morem factum est impedimentum, non videtur obligare, prout in simili dicit Joan. de Plat. de citatione quæ non est secundum stylum consuetum in l. ult. C. de Cano. pract. lib. 10. sequitur Fel. in c. 2. de rescript. in c. quoniam contra falsam. col. 7. de probat. imò ex eo quod verba consuetudinis prorsus deficiunt, videtur funditus nullum, quia cui non conveniunt verba nec dispositio l. 4. §. quoties ubi Alexand. ff. de damn. infe. cum vulgaribus, Lancielotus, Deci. in l. omnes populi col. pen. versic. undecima regula. ff. de iust. & iur. Facimus nos. supra qu. 13. glo. 3. num. 5.

44. Tamen quia verbis potiora sunt mens & ratio, & per notata in quæstione præcedenti puto impedimentum esse validum, sed non habet effectum nisi secundum morem regionis ad impedimentum ne fructus colligantur & exportentur censu non soluto, quia qui censum rei detrectat, non metetur ex ea fructum percipere: non autem ad impediendam culturam & seminacionem feudi, reipublicæ & conservacioni & perceptioni censuali juris utilem. Fructibus autem maturis liberum, erit domino censuali in vim præcedentis impedimenti, illum continuando certos commissarios deputare: vel eos ommittere, vel etiam novum impedimentum facere, non facta muntione primi: nec in hoc est periculum, nec respectu quidem domini directi, eo quod huiusmodi executio dominicalis sit patrimonialis, utque vulgò dicunt, Domanialis, & sic sæpius etiam ex eadem causa durante repeti potest. Nec etiam ex parte domini utilis vel possessoris, quia non magis afficitur duobus impedimentis quam uno. Sed in sumptibus refundendis non habetur ratio nisi unius impedimenti tanquam altero supervacuo, ut in simili de prehensione feudali dictum est supra §. 54. num. 8.

45. Quinto quæro, Quid si prædium censuale sit redactum ad stagnum, quod (sicut in feudo) vel invito domino fundiario, sive feudali, sive censuali, licet domino utili (quem vulgò proprietarium vocamus) facere? Respondeo, licet domino ex defectu census impedire * pisces, sive stagnum & pisces vel stagnum per se, ut in quæstione præcedenti, ad finem impediendi piscationem vel ablationem piscium donec satisfactum sit de censu. Non obstat quod pisces non sunt naturaliter in fructu fundi, quia satis est quod sunt verus fructus civilis in stagno, in quo ponuntur ad nutritionem & propagationem, ut notatur supra §. 1. gloss. 8. num. 17. Et quod per manus traditur legem vel statutum debere intelligi in significato naturali dumtaxat. l. ult. C. de his qui veniam acat. imper. tunc demum verum est quando in sensu civili vel ficto deficit medium extensionis seu comprehensionis, quod est eadem mens & ratio. Secus si in fundo censuali esset facta piscina, in qua tenentur pisces cum custodia: quia dicti pisces non

sunt etiam civiliter in fructu, nec pars fundi. l. fones cum l. seq. ff. de act. empt. & sic non possunt impediri. Sicut nec gallinæ, boves, equi, greges, & cætera etiam fundi ipsius instrumenta, quia non sunt pars fundi nec censualia: ut in simili de existentibus in feudo dixi supra §. 1. gloss. 5. num. 1. & 13.

46. Quod respectu piscinæ limbo primo, nisi pisces essent extracti è stagno censuali, & piscina in eodem prædio censuali, per ea quæ dicam infra ead. glo. num. 51. de fructibus jacentibus, vel etiam jam recomditis. num. 57. Secundo limbo, ut procedat si totus fundus non consistat in piscina, sed superfit pars fundi censuali ferens fructum, quæ commodè possit impediri: & moveor duplici ratione. Prima, quia secundum notabilem doctrinam Bart. in l. cum in plures in princ. locati, si fundus nullum producit fructum ex se, sed per occasionem aliquam affert utilitatem, illa utilitas dicitur ejus fructus. Et sic hoc casu hi pisces (qui alioquin inter moventia & separata sunt & ponuntur) censentur fructus fundi, saltem in præjudicium ipsius censuarii qui sic utitur, & ad talem commoditatem fundum applicat. Quod si destinatio patrisfamilias facit fundum multo magis qualitatem & fructus fundi. l. quod in rerum de lega. 1. Secunda, quia alioquin posset censuaris, mutato statu rei, frustrare vel coarctare unum è juribus dominicis, quod est potestas impediendi, quo casu etiam in odiosis admitteretur extensio, ut not. supra §. 1. glo. 3. num. 9. in fi. fa. infra 86. eo. ubi etiam mobilia domus censuaris quæ non sunt pars rei, nec ejus fructus naturales nec civiles: ideo ibi tantum pro reliquis trium annorum tantum, non ultrà. Sed hic etiam ultrà & simpliciter, quia dicti pisces sunt hoc casu loco fructuum, & quasi fructus. Plura alia adducere possem, sed brevitati maxime in re brevi studendum est.

47. Idem dico de * vivariis vel leporariis, in terra censuali: ut nedum solum, sed etiam venatio ferarum sive vagantium sive inclusarum impediri possit.

Idem de * columbario, cretifodina, auri aut argenti fodina existente in fundo censuali, qui non solum censu impediri poterunt, etiam materis extractæ in fundo existentes, nedum solum ipsum & extractio materiarum. Idem de molendino censuali vel in prædio censuali constructo: non tamen intelligas quod dominus possit impedire molituram, & interdicare metæ, & catillo, maxime si molendinum sit meritorium, ad quod vicinia consuât. Sed debet impedire mercedem molituræ sive alios redditus molendini, deputatis commissariis qui loco molendinarii recipiant: vel si etiam domus insit intra leucam ab urbe, potest pignorare mobilia in ea existentia, pro reliquis census trium ultimorum annorum dumtaxat, secundum not. infra ead. §. 86. aut aliis modis qui plures sunt sibi consulere: non autem ferendus esset prætextu privati sui census, si publicam aut viciniam utilitatem aut necessitatem, impedire veller, aut parandorum alimentorum vim subtrahere. Text. à fortiori in l. à divo §. in venditione de re jud. ubi etiam judicatum, tamen civiliter & minore incommodo debitoris definitivè condemnati exigendum est: ergo fortius minore damno publico, & ubi ante omnem causæ cognitionem. Fac. l. si cum serviu. Idem in similibus est dicendum.

48. Est autem * meta, inferior, catillus, superior mola molendini. Text. in l. cum de lanionis §. idem consulsus de meta. ff. de fund. instr. vel instr. lega. quod tamen latebat insignem quemdam & doctum virum, qui quatuordecim annis ante annum 1540. quo hæc scribebam, abstraxerat me in bibliotheca inter librorum acervos offendens, rogavit: quorsum tanta solitudo, quidve rei agerem, an Favonius molendino mihi dormienti ultro afflaret? Verebatur enim pertinax & jure studium meum in damnum censu

* Piscina fundi impediti.

* De Vivariis & leporariis.

* De columbariis, lapidicinis & metallis.

* Meta, catillus quid?

* Pisces impedire an possit dominus censuaris.

etatisque meæ cessurum: respondi, frumentum meum volo inter metam & catillum. Tum ille rogare quidnam esset meta & catillus, seque non legisse apud probatos auctores: tum libro aperto locum Juhii Pauli in d. textu ostendi quem sequi malui, quàm Calepinum contrarium sentientem in verbo mola, quem sequitur Grapaldus Philippi Beroaldi discipulus, in lexico ædium lib. 2. cap. 4. Intelligebam autem per metam variam lectionem copiamque locorum omnium inventionis quæ apud Boëtium in Topicis Topicè dicitur: per catillum verò judicium & resolutionem materiarum quæ Criticè dicitur apud eundem Boëtium, hæc duæ molæ mihi semper comites fuerunt & simul in hoc indefesso mihi quæ nimis infelici pistrino studiorum, in quo magno & continuo census nonnunquam etiam valetudinis damno adusque verus sum.

* Domus censualis.

49. Sexto quæro quid de domo * censuali, utrum possit dominus directus habitationem impedire vel ostio fortè sublato, aut obicibus præcluso donec census solvatur? Respondeo. Non in toto hoc præsidari, sed aliter provisum est, de quo dicemus infra §. 63. quò remitto.

* Fructus secti jacentes humi.

50. Septimo, quæro de quæstione quam vidi in factò: dominus misit ad impediendum fructus * pendentes prædiorum censualium, serviens ingressus invenit avenas sectas, & humi jacentes, prout rusticæ rei periti solent avenas sectas aliquandiu humi relinquere, ut pluvia vel rore madescant & pinguescant: dixit serviens se impedire, vulgò arrestare, avenas sectas terræ censualis humi jacentes ex defectu census duorum annorum: censuarius intercessit, contendit super validitate impedimenti. Et prima facie videtur, nullam, & in quantum de facto processit, retractandum cum expensis, damnis, & interesse impedimenti realis, quia consuetudo nominatim & specialiter permittit fructus pendentes impediri: igitur in fructibus non pendentibus sed separatis censetur negare, præsertim cum sit manifestè diversa ratio per regul. l. cum prior in princ. ff. de jud. in cap. nonne bene dicimus de presump. & per argum. à contrario sensu. quod hic optimè verificatur cum sit opposita & contraria ratio: nempe fructus pendentes sunt pars rei, & quid immobile, & ea ratione permittuntur impediri, cujus oppositum est in fructibus sectis vel separatis qui sunt proprietates separata & res mobilis, ut latè dixi supra §. 1. gl. 1. quæ. 3. nu. 36. tum etiam si consuetudo tacitè non negaret, nec aliud in contrarium sentiret in fructibus collectis, satis est quod saltem de illis non disponit & nihil permittit fieri nisi in fructus pendentes: nimis enim absurdum videtur & non ferendum, si quis velit hæc verba extendere ad casum oppositum. Tum dominus feudalis majus & fortius habet jus quàm dominus censualis ut dictum est, & tamen non potest apprehendendo feudum manum mittere ad fructus separatos in eo repertos, ut supra §. 1. gl. 5. num. 13. in fin. Igitur multò minus censualis dominus maxime quando non allegatur collectionem fructuum fuisse acceleratam in fraudem imminentis impedimenti prout in hac specie nulla fraus facta erat.

51. Quibus nonobstantibus dicendum valere impedimentum & debere sortiri effectum, & ita summa æquitate obtinuit per multa simul juncta. Primo, quia quamvis avenæ essent sectæ, tamen non erant sublata à prædio censuali, nec adhuc ventum erat ad actum transportationis de fundo in horreum, sed inventæ sunt adhuc jacentes humi censuarie: & si non erant fructus pendentes, saltem erant fructus jacentes immediati pendentes. Sed certè quod dicitur inesse quod in continenti sit, non potest his adaptari, quia procedit quando sit circa idem: sed hic nuda sectio facit illico censeri aliam rem, & alterius generis & speciei, & sic hæc causatio sola per se non sufficit. Secundo, quia solum ipsum in quantum spectat ad censua-

rium, est hypothecatum domino directo pro censu & juribus censualibus, ut dicemus infra ea. glo. nu. 141. & gl. 2. nu. 12. Igitur & fructus ex eodem solo procreati. Text. in l. prædiis, quibus ex caus. pig. tacit. contra. Sed nec istud per se concludit, quia etiam si sint sublata & repositi in horreum, vel alio transvecti, adhuc hypothecati manent, & tamen non possunt impediri prætextu census fundi censualis non soluti, sola auctoritate domini & in vim hujus consuetudinis prædictæ, tamen duæ rationes corroborant sequentes quæ concludunt.

52. Tertio, quia censuarius non habet interesse nec gravamen in eo circa quod vertitur cardo quæstionis, scilicet quod factum est impedimentum, non in pendentes, sed in jacentes fructus. Sive enim illud, sive istud fiat, non plus ex uno quàm ex alio gravatur & sic dum pro justificatione oppositionis non censum fuisse solum vel remissum, aut aliam justam causam non solvendi allegat: sed id solum quòd tempore impediti, fructus non pendebant, sed jacebant, constat hanc esse cavillosam & nimiam subtilitatem, quæ à bonis judicibus admitti non debet, l. si quis §. si debitoria. Quib. mod. pign. vel hypoth. sol. Quarto, quia censuarius certat contra suum commodum, queritur enim se mitius tractatum: si enim dominus pendentes impeditisset, poterat adhibere commissarios, qui majori sumptu statim secuisent. Porro non est quærenda via, qua domini etiam cogantur præveniendi durius potestatem suam exequi, & graviori damno afficere censuarius, quin potius alliciendi essent & laudandi minore incommodo procedendo. Quinto, quia hic non agitur de executione garentiæ vel jurisdictionali quæ rigorosa est & strictior, per not. infra §. 162. sed de exercitio potestatis dominicæ in investitura retentæ & de actu domaniali, qui etiam patrimonialis dici potest, in quo non ita ad vivum solemnia formularum exiguntur: sed magis simplicitas & bona fides & veritas quam forma attenditur, quòd est summè notandum.

53. Ad allegata in contrarium sufficeret tertia & quarta ratio per viam inadmissibilitatis in hoc casu, tamen ut plenius satisfaciam: Ad primum & secundum respondeo quod consuetudo dum loquitur de fructibus pendentibus, non solum respicit quod sunt pars fundi: sed & ad duo alia, videlicet primò ad frequentiore usum, secundo ad commodiorem & minus damnosum cum sufficienti efficacia ad consulendum domino in perceptione census: & tam hic quam infra §. 63. quocumque consuetudo nostra de hoc loquitur, imitatur mentem jurisconsulti & juris communis in l. à divo Pio. §. in venditione de re judica. & in l. si bene collocata, de usuris, ut hæc executio cum efficacia sit minimè nociva quàm fieri commode possit.

Ad tertium & ultimum dico aliam & diversam esse rationem in feudo quàm in censu: quia patronus possessionem penes se avocet & fructus lucratur, & sic ibi agitur de magno præjudicio, & quoad fructus, irreparabili, & sic satis est fructus esse sectos, licet non sint aliter collecti, sed jaceant, ut non debeant eodem momento cedere lucro domini, sed sit aliquod spatium intra quod fide & juribus oblati commissum fructuum evitari possit. Secus in domino censuali qui non facit fructus suos, sed solum tantisper dum census solvitur, impedit: in quo sive pendean, sive jaceant fructus, non fit præjudicium censuario. Ex quibus habes notabilem ampliationem ad textum nostrum, ut procedat nedum in fructibus pendentibus, sed etiam in jacentibus, quòd est verum in terminis integræ hujus æquitatis, de qua in casu hujus 7. quæstionis, ne quis fortè prætextu imaginariæ & truncatæ æquitatis (quæ est potius iniquitas) audeat temerè à scripto discedere, contra not. supra §. 51. num. 86.

54. Unde si dum censuarius conductis operariis, accedit ad dictam avenam vel messes ante aliquot dies sectas quæ satis jacuerunt, auferendas, vel fortè emptoribus tradendas, superveniat dominus directus attestando, ut practici loquuntur, non tenetur dominus utilis supersedere ab exportatione fructuum non pendentium, sed separatorum, nec incurret aliquam multam tanquam infractor impedimenti: quia primò non congruunt verba consuetudinis quæ loquuntur de pendentibus: secundò, deficit prædicta nostra æquitas.

55. Tertio, censuarius non impedit fundum ipsum arretrari, tum alioqui aperta esset occasio domino directo ejusve officialibus insidiandi censuario in peristasi, & magno cum damno efficiendi contra rationem & mentem hujus consuetudinis, quæ non est facta in captionem, sed in congruum remedium, & ita modum exequendi attemperavit, ut quàm minori incommodo fiat juxta Ulpianum in *d. l. à Divo Pio*, utque dominus non acerbum se exactorem nec contumeliosum præbeat, sed moderatum & cum efficacia benignum, & cum instantia humanum, *l. si bene. de usur.* nec onerosum, juxta eundem Ulpian. in *l. si servos. in fi. de pignorat. actio.* Et ita cum summa civilitate debent hæc dominicalia jura tam feudalia quàm censualia tractari, & non avarè nec tanquam inter insectos *l. si id quod. §. si quas. de donat. inter vir. & uxor. fa. l. si quid venditor.* ibi, sed cum quodam temperamento, & ibi, sed hæc omnia ex bono & æquo, *de edict. edict.* Id quod etiam sanctus * Carolus magnus Francorum Rex & Longobardorum dominiator, Saxonum & Romanorum Imperator in suis capitularibus (ita vocabant constitutiones Regias) *lib. 2. c. 39.* in compilatione Ansegisi abbatis statuit, jubens omnibus dominis & prælatiis sive ecclesiasticis, sive laicis, ut clementer & misericorditer tractent subiectos, sive in exigendis operibus, sive in aliis debitis, scientes fratres suos esse, & unum secum patrem habere Dominum, cum clament omnes, Pater noster qui es in cælis. Disciplina igitur eis misericordissima & opportuna gubernatio adhibenda est. Disciplina, ne indiscipline vivendo authorem suum offendant: Gubernatio, ne in quotidianis vitæ commeatibus prælatorum adminiculo destituti fatiscant. Hæc Carolus magnus, quæ constitutio renovata est in concilio * Cabilonensi tempore ejusdem Regis & Imperatoris habito, & ad sacratissimum ejus judicium relato, *c. 51. quoderat in 2. tomo Concil. ecclesie, pa. 628.*

56. Redeundo ad materiam *qu. 7. supra num. 54.* Idem si dominus prius impediatur fructus jacentes * ignorante censuario cui non notificavit, nisi jam cum operariis vel emptoribus ad exportationem accincto, imò idem dico etiam si dominus pendentes impedit, sed non nisi nunc dum incurrit, significavit: clandestinum enim impedimentum non ligat. Cum ergo censuarius legitime & bona fide fructus separaverit, potest illos exportare non obstante significatione importuna & incongrua, quæ ut per se non subsistit per prædicta, ita non subsistit in vim antiquioris, sed clandestini impedimenti.

57. Sed quid si universi fructus sunt collecti & reconditi in certo horreo, utrum dominus possit impedire horreum & fructus prædiorum censuarius in eo existentes pro solutione reliquorum census? Multa hinc inde revolvuntur, sed breviter distinguo. Aut fructus illi sunt super eodem solo censuali in quo situm est horreum, & tunc valet impedimentum per prædicta, *num. 51.* Secus si horreum vel quodvis conditorium non sit super eadem terra censuali ab eodem domino directo movente, quia tunc non possunt dici fructus nec pendentes nec jacentes, sed prorsus separati & exportati, & à quibus nimis remota sunt & mens & verba hujusmodi consuetudinis, & non possunt impedi

in vim hujus §. etiam si dominus non horreum, nec solum, sed dictos fructus tantum vellet impedire, quoniam hujusmodi impedimentum est species executionis, vel injectionis manus dominicæ, quæ fundatur in dominio directo & dominicali retento in fundo servienti.

58. Et sic non potest alibi quam in fundo servienti exerceri. Est enim quædam jurisdictio prædialis seu fundiaria, quam veteres Gallicarum rerum periti, quin etiam nostri sæculi antiquarii, justitiam fundiariam vocant: unde non potest extra locum exerceri. *Fa. l. ult. ff. de jurisd. omn. jud. l. cum unus. §. is qui ff. de bonis auth. jud. possid.* Et hoc in vim consuetudinis & potestatis dominicalis dumtaxat. Secus in vim garantigæ, si fortè dominus haberet publicum intrum, recognitionis census, quia tunc recurrendum esset ad materiam §. 166. infra *tit. 15.* Et nota quod omnia præcedentia & seq. in simili, procedunt, sive censuarius per se & sumptibus suis colat fundum, sive per colonum, sive etiam fructus pendentes alii vendiderit, sive per ipsum censuarius sive per emptorem fructuum sint jam collecti, & in fundo censuali relictis & inventis, quia jura dominicalia, utpote realia & omnibus priora & potiora, rem contra omnes afficiunt.

59. Amplius, etiam si illi fructus nedum pendentes, sed etiam, quod fortius est, à solo separati, adhuc tamen in solo censuali existentes essent nedum simpliciter impediti, sed etiam realiter prehensi vel sequestrati inter manus commissariorum judice auctore, sive ad instantiam competitorum censuarii prætendentium sive proprietatem sive possessionem fundi censualis, sive in totum, sive in parte, quoniam superveniens impedimentum domini censualis tenebit, & omnibus potior erit manus dominica, & his de rebus satis.

60. Ad tertium principalem art. supra *num. 6.* in *fi.* videlicet de * causa, propter quam fieri potest istud impedimentum, dicendum quod ex defectu solutionis census, tantum, sive pro reliquis census, ut in text. & non aliam ob causam, sub hac consuetudine, in tantum quod si novus acquiritor quotannis solvit censum, nec sit reliquator, non potest dominus sub hac consuetudine impedire fundum nec fructus ex defectu exhibitionis tituli acquisitionis suæ, ut dictum est in §. *prac. gloss. 3.* nec propter laudimiam non soluta in terminis hujus aut similis consuetudinis, quæ dum ob defectum solutionis census permittit incipi ab impedimento reali, satis in casu à se expresso operatur contra jus commune unde nullo modo debet ad alium catum extendi. Et si consuetudo eadem fuisset in laudimis, æquè expressum fuisset addendo post illud verbum *Arreages*, hæc verba, & *droits Seigneuriaux*, quod factum non est, & merito, quia laudimiorum solutio quæ casualis est, nihil habet commune cum ordinaria præstatione census, qui certam habet & statam solutionis formam. Tum in censu exigendo plus est favoris & minus præjudicii: contra in laudimis minus favoris, & plus præjudicii, ideo in feudis propter sola relevia aut laudimia non potest fieri prehensio supra §. 1. *gloss. 2.*

61. Unde si fiat impedimentum ex defectu laudimiorum dumtaxat non valet, & si quidem factum sit privata auctoritate domini, liberum est censuario impune contemnere, vel si interim parere malit, intercedere, & coram judice obtinere cassationem & declarationem nullitatis impedimenti cum expensis litis, damnis & interesse realis executionis, salvo actionibus domino pro prætensis laudimis, & censuario defensionibus & exceptionibus suis in contrarium. Et notanter dixi, si interim paruerit, quia liberum est censuario utrumque facere, & impedimentum contemnere, & ad judicem provocare, non dico appellando.

* Carolus magnus.

* Concilium Cabilonense.

* De fructibus jacentes.

* De causa impedimenti faciendi.

lando, sed per viam oppositionis aut querelæ, & faciet declarari impedimentum nullum cum expensis instantiæ, sed non obtinebit damna & interesse, si nihilominus contempto impedimento re & fructibus potius fuerit, & sic impedimentum nullum habuerit reus effectum. Contumax non potest allegare litispensionem, nec si vincat petere impensas citationis quam contempserit. Bart. in l. ubi caput. de iudic. l. quomodo de damno. in f. l. sepulchri. de sepulch. viol. Alex. l. de die. §. ult. qui satisf. cog. Franc. Rip. l. 2. col. 2. num. 8. de re iud. Hippol. Mar. sing. 239. contum. Alex. conf. 23. num. 4. lib. 3.

62. Si autem iudicis autoritate & mandato factum sit impedimentum, liberum est censuario vel coram eodem iudice se opponere, vel ad superiorem immediatum ejusdem iudicis ab ejus commissione & executione appellare & alterutra via idem in effectu consequi. Nec mireris quod hic etiam in foro nostro seculari secundum approbatam praxim dicam concurrere in optione partis viam querelæ seu actionis & primæ instantiæ, & viam appellationis: quia verum est quod * primus iudex talem commissionem præter juris & consuetudinis formam concedendo eo ipso gravavit: tamen quia sine causæ cognitione hoc fecit, nec sumus in terminis sententiæ causa cognita latæ super lite juridicialiter constituta, quæ (etiamsi interlocutoria sit,) non potest post pronuntiationem emendari nec corrigi secundum constitutiones regis hujus regni §. 17. Inter contra. Caroli 7. liberum est dicto iudici revocare & reparare gravamen: quare si censuarius illum adire velit, potest viam intercessionis seu oppositionis eligere, & hæc paucis quam dilucidius potui perstrinxi, ut juvenes cum intellectu juris consuetudinarii, simul & praxis modum capiant.

63. Sed quid si impedimentum non fiat pro laudimii per se, sed simul ex defectu census & laudimiorum? Respondeo. Non vitabitur utile per inutile quamvis simus in materia executoria, stricta & rigorosa, quia hujusmodi impedimentum fundatur in jure dominico & patrimoniali, ut sæpius dixi, & sic in quantum tangit censum, tenebit impedimentum: sed in quantum tangit laudimia non tenet, & potest peti declarari nullum à iudice cum impensis hoc respectu, nisi dominus statim declararet se nolle sustinere hoc respectu (sed absque damnis & interesse) quia sola justa causa census sufficit ad totum & totius rei impedimentum, & ad id quod ex eo sequitur justificandum, & sic adjectio laudimiorum non ampliavit nec prorogavit executionem realem facti. Et hoc verum, quando etiam aliqua reliqua census tempore impedimenti debebantur, aliàs deficiente fundamento & mentione laudimiorum non solum non juvante, sed aggravante, retractari deberet impedimentum, ut injunctum cum impensis, damnis & interesse, inde procedentibus.

64. Plurimum tamen locorum consuetudines expressim permittunt, nedum pro censu vel cum defectu census, sed etiam per se pro laudimii & cæteris juribus dominicalibusprehendere vel impedire ut consuetudo Blefensis §. 38. Calvinontis §. 60. 63. Borbo. §. 413. Arverniz tit. des emph. & loüages. §. 6. Nivernen. tit. des cens. §. 16. & 18. quæ omnes loquuntur de prehensione præcisâ, hoc est, tenente non obstante oppositione, vel etiam appellatione: quamvis quandoque locus sit provisioni, petendo eam à iudice causa cognita, ut Blefis §. 39. & quantum ad vim illam præcisam suis locis servandæ sunt: quædam autem consuetudines pro laudimii dant prehensionem non præcisam: sed data oppositione resolvablem, ut Senonensis infra, & Sylvanectensis infra num. 66. 67. aliàs consuetudo quatenus contra jus commune disponit in reliquis census, non est extendibilis ad cætera jura & commoda censualia per prædicta, ut

etiam expressè consuetudo Rhemenfis §. 158.

65. Circa hæc in hoc supremo Senatu in publicis causarum actionibus die Martis 27. Janu. anno salutis seculi millesimo quinquagesimo, * occurrit causa hujusmodi: Abbatissæ, moniales & conventus Maubussoni quæ juxta Pontifaram merum & mixtum imperium cum vassallis & censuariis in suo territorio habent, sive earum fiscalis procurator prehendi fecit, seu ad manum monialium & conventus poni prædium quoddam ob censum non solutum in vim commissionis, seu mandati iudicis dictæ abbatissæ & conventus in eodem territorio, in qua commissione erat clausula, *Saisir & mettre en la main desdites Dames & Convent par sainto de cens non payé, & en cas d'opposition la main tenant adjourner les opposans pardevant nous*, hoc est, in casum oppositionis prehensione stante opposentes citari. Possessor vel detentor à decreto & executione hujus commissionis appellavit ad Baillivum Sylvanectensem regium, & prædialem iudicem superiorem immediatum dicti iudicis subalterni, ubi dictum fuit bene processum & malè appellatum, & appellans in multam & impensas solitas condemnatus, qui rursus appellavit supremam hanc curiam, in qua cum advocati breviter perorassent, statim * arrestum latum malè iudicatum per Baillivum Sylvanectensem, bene appellatum, & emendando iudicium malè fuisse prehensum & executum per dictas abbatissam & moniales intimatas: bene appellatum per appellantem, & intimatas condemnatas in expensis causarum appellationum damna & interesse prehensionis sive executionis realis, quasi commissio fuisset nulla vel abusiva propter illam clausulam præcisam, *la main tenans en cas d'opposition*.

66. Tamen consuetudo Sylvanectensis anno 1539. antedictam prehensionem à provincialibus comprobata, & in eodem tenatu homologata, sub qua locus dominans & serviens situs est, art. 256. disertè permittit habenti merum imperium (quem alium iusticiarium vocant) vel etiam medium aut infimum (verba enim illa dicti art. 256. *haut justicier, moyen & bas*, debent alternativè intelligi, dummodo etiam in prima instantia competat) ad manum suam ponere non solum ex defectu census: sed etiam ex defectu exhibitionis titulum scilicet novæ acquisitionis, quin etiam propter jura laudimiorum, & jura resignandæ & recipiendæ investituræ, & mulctarum inde dependentium: quoties autem consuetudo hujusmodi actus simpliciter permittit, intelligitur cum effectu, ut non obstante appellatione maneat in statu non ulterius attentando: & non obstante simplici oppositione etiam ulterius procedatur, donec aliter per iudicem diffinitivè vel provisoriè decernatur, & alioquin omnes hujusmodi executiones domaniales in simplicem citationem & ad viam actionis ordinariæ reo volente & nullo modo satisfaciende statim reducerentur, quod esset absurdum, ut satis in fortioribus terminis declaratum fuit arresto 24. hujus mensis Martii (quo hæc excuduntur) lato 1557. ante pascha adjecta causa, quia *explois domanier*.

67. Verum est quod eadem * consuetudo art. 248. videtur quantum ad censualia restringere permissionem suam in casum oppositionis detentoris, ibi. *Es quant aux roturiers jusques à ce que le detenteur se soit rendu opposant*, per quam clausulam debet generalis permissio §. 256. quoad censualia restringi, quamvis sit posterior, quia etiam lex nova tempore posterior potest declarari & restringi per priorem *l. non est novum. l. & posteriores de legibus*.

68. Quamvis fortius hic ubi dictus §. 256. quamvis sit postrius scriptus, tamen non est posterior, sed concurrentes tempore, quia unica est eodem tempore facta & compilatio & homologatio, simulaneus & coæquaneus utriusque ortus & usus. Punctus est, primo uter articulus alterum corrigat, vel limitet: & cer-

* Quando iudex potest revocare interlocutoria.

* Thema

* Arrestum

* Declaratur consuetudo Sylvanectensis.

tè clarissimum est dicto §. 256. loqui magis generaliter & indeterminatè, quàm dicto §. 248. qui in clausola de qua agitur magis explicatè & determinatè loquitur, ergo debet restringere §. 256. quamvis ordine scripturæ posteriorem, & non ab eo corrigi.

*Interpretatio limitatoris.

69. Et quando uterque articulus esset æqualiter generalis & determinatus, tamen si necesse sit (ut hic) unum vel alterum vel corrigi vel limitari, tunc (salvo æquitatis urgentiore favore juxta Bal. in e. cum olim de consuet.) interpretatio limitatoria præstat correctoria per notata in *l. si constante in princ. sol. matrim.* Et in omnibus interpretationibus, ea semper præfertur per quam contrarietas aut correctio vitatur. Bar. in *l. omnes populi, ad fi. & omnes post eum de justit. & jure. Alex. corf. 141. num. 4. lib. 2. conf. 58. lib. 4. Phil. Dec. l. ubi repugnans. de reg. juris. conf. 168. vol. 1. conf. 195. col. 2. ubi in annot. dixi. Stephan. de Phederi. in tract. de interpret. juris parte 1. & Hippolyt. Marsil. l. 1. §. si servi. col. pen. & ult. de questio. ergo §. 256. licet scriptura posterior non corrigat, §. 248. in d. explicata clausula: sed per eam limitatur & declaratur, quod concludere videtur pro arresto.*

70. Subfito, quia (& hic supremus punctus) videndum in quo & in quantum dicta clausula jus prehensorium domini censualis limitet: Et clarum est quod non loquitur de omnibus juribus censuariis, sed de laudimiis dumtaxat: ergo horum respectu tantum limitat prehensionem dominicam, eam que in casum oppositionis detentoris in actionem resolvit: non autem quando fit ex defectu census, sed nec quando propter titulum non exhibitum, ut in §. 256. qui non limitatur nisi quando prehensio fit ex capite laudimiorum & jurium utilium investituræ censuarie, quod etiam clariùs probatur in §. 249. immediatè sequenti dictam clausulam limitatoriam, ibi, *pour raison desquels droits des ventes & saisines*, ubi est textus quod per simplicem oppositionem non resolvitur prehensio nisi quando est facta pro laudimiis & saisinis censualibus, verba sunt dictæ consuetudinis.

71. Et sic concludo quod pro censu ipso, sive ex defectu reliquorum census, potest incipi ab impedimento vel prehensione præcisè, id est, cum clausula etiam expressè, *en cas d'opposition la main tenant*, non solum (ut generaliter) in toto regno, sed etiam sub dicta consuetudine Sylvanectensi, ut semper usitatum fuit, & patet per antiquos libros manuscriptos, nec judicandum unico exemplo dicti arresti quod in ea particulari appellatione tantum semel jus fecit, & in quo etiam quædam alia facti particularis circumstantia esse potuit, nec debet in consequentiam trahi, *adde infra ead. gloss. num. 117.* Quid si torfan arrestum illud fundatum fuit in eo quod dicta commissio erat generalis prædio prehensio in ea non specificato, fuit alius error formularius & ineptus, cujus author fuerat Dom. Petrus Lifetus dum patronatu filci fungeretur, qui error jam defervere incipiebat tempore dicti arresti anno 1550. ut dicam infra eod. num. 109. Et cum præsens essem & bene memini, nec ab appellante nec ab alio objeci audivi, quod commissio esset generalis, sed tantum quod præcisè, *la main tenant*.

72. Ex quibus etiam obiter liquet quod consuetudo Sylvanectensis non permittit domino sive feudali sive censuali propria autoritate apprehendere: sed solum autoritate & commissione judicis, etiam sui si quem habeat, nec requiritur quod merum vel mixtum imperium habeat, sufficit quod vel simplicem vel infimam jurisdictionem habeat hujus fundariæ capacem. Et principium d. §. 256. *ibi, un haut justicier & moyen, & bas*, & in medio, *ibi, haute, moyen & basse*, non stant copulativè, sed demonstrativè, ut etiam probat d. §. 248. *ibi, par arrests de leur justice*, & sic infima & fundaria jurisdictio ad hoc sufficit ut etiam regulare est, & expressè volunt consuetudines citatæ supra eod. num. 64. & pleræque aliarum, ut Rhemensis §. 144. quædam au-

tem etiam expressè permittunt propria domini autoritate, ut infra num. 78.

73. Venio ad quartum articulum videlicet ad formam seu modum servandum in hoc impedimento, super quo dicendum nullum requiri præceptum, nullam necessario præmittendam esse interpellationem solvendi census, quanquam in aliis executionibus requiratur. Et ut dicemus infra tit. 15. leges & constitutiones de formis executionum jurisdictionalium non habent locum in his patrimonialibus actibus, in quibus sufficiunt ea quæ in denuntiationibus vel interpellationibus aut protestationibus extrajudicialibus. Satis est ergo reliqua quædam census deberi, ut dominus possit rectè jus suum exercere in rem præsentem veniendo aut mittendo, ut in simili not. supra §. 1. glo. 4. not. 2. Et debet prædium censuale impeditum, vel cujus fructus impediuntur, seu res impedita tam clarè designari, sive per se, sive per relationem ad aliud certum, ut impedimentum passus ex ipso instrumento vel scriptura impedimenti certus esse possit. Similiter hi quorum interest certi esse possint quidnam, & propter quid impeditum sit: ut etiam novus acquiritor statim possit authorem suum certificare. Ideo debet tale instrumentum (relationem executoris vocant) ante omnia continere causam fundamentalem & substantialem, videlicet ex defectu solutionis census: alioquin ipso jure non valet nec ligaret per notata in simili, supra §. 1. glo. 4. num. 24. non tamen requiritur qualitatè vel quantitatem census exprimi, nec etiam quot annorum reliqua prætenduntur. Sed satis est simpliciter ad instantiam domini censualis rem per se certam vel per relationem ad aliud certum impedire ex defectu census. Et sufficit quod postea impedimento interim tenente dominus directus, si hoc postulat censuarius, declaret quantum & quot annorum censum prætendat.

*De forma & modo servando in impedimento.

74. Et notandum quod ad efficaciam hujus impedimenti & executionis (nisi in præsentia censuarii vel possessoris fiat) debet cum dictis qualitatibus notificari censuario ad personam ejus, si commodè inveniri possit, vel ad domicilium in loco: non tamen tam exacta significatio ad personam requiritur, sicut in personalibus ad constituendum debitorem in mora, vel ad purgandum moram: de quo in *litem illa*, per Bar. de consuet. pecun. in *l. mora de usuris. in l. si legati. de verb. oblig.* idque duplici ratione. Prima, quia illud arrestum fit in rem, non in personam. Secunda, quia proprietarius scit vel scire debet ita in rem fieri solere & debere, & possessorem in his merè realibus non debere nec solere regulariter longè à territorio quaeri. Debet tamen bona fide fieri & testato vel scripto quantum ad hoc eo loci noto & authentico, ita ut verisimiliter & tuto ad notitiam ejus, vel eorum quorum interest, pervenire possit & debeat, *l. de pupillo. §. nuntiare. versic. sufficit. Ibi, sic ut domino possit renuntiare. de operis novi nuntia. l. aut qui aliter. §. 1. & 2. quod vi aut clam.*

75. Alioquin si omissa esset notificatio vel ineptè aut fraudulenter facta, nullas vires haberet executio, nec teneretur censuarius aliqua pœna propter infractionem, nec posset compelli à domino vel suis commissariis ad fructuum restitutionem. Non obstat d. *l. de pupillo. §. sufficit enim, ibi, etiam fabricis, & ibi, puero vel puella, & l. operis, ibi, furioso & infanti fieri potest. de operis novi nuntia*, quia illi text. & similes non loquuntur (ut ferè malè putant) de notificatione quæ debet idoneè & bona fide fieri, sed loquuntur de ipso actu reali, qui tunc ipse fit & non personæ, ideo fieri potest & debet arrestum in ipsa re: etiam si nemo adsit nisi executor cum suis testibus, sed postea debet idoneè notificari: aliàs non tenet, ut in simili diximus supra §. 1. glo. 4. num. 2. & in novis intellectibus dictorum jurium, quæ hæcenus malè intelliguntur, ut ostendunt intricata & ambagiosa doctorum scripta, & quæ conjecit Andr. Tiraq. *de re tract. praximis. §. 1. glo.*

gloss. 21. & num. 14. *si quis ad finem gloss.* Ita etiam debet intelligi consuetudo Sylvanecten. §. 258. quæ requirit prehensionem vel arrestum in præsentia duorum testium vel duorum notariorum fieri antequam præjudicet tertio, debet enim intelligi conueniente vel frequente congrua notificatione, & idem generaliter ubique.

76. Sed quid sit censuarius sit pupillus tutore carens & indefensus? Et videtur non posse fieri impedimentum eum nulla sit persona idonea quæ interpelliari aut in mora consilii possit. *l. si filius ex stipulata. l. si pupillus de verbor. obligat.* Consuetum dicitur esse, quia singulari modo impedimentum fieri propter omnia reale in rem, non in personam, & est quædam manus iniectionis lacrativa, sed impeditiva dumtaxat in concessione rei retenta, non consistit aliquid negotium eam persona gerens: fed in rem ipsam huic conditioni affectam, Ideo quantum ad hanc manus iniectionem, de causa tantum ex qua permittitur, & de re in quam fit, curatur: non autem de persona proprietarii an aliqua sit vel qualis sit, sed debet actus congruus & bona fide notificari. Unde si res vacat vel possessor sibi nemine relicto debet notificari vicinis, vel etiam in parochia vel fororubî solens proclamata fieri, nisi machina dominus redimus possessoribus exceptare: qui si adest vel ejus familia, & est capax interpellationis vel habet tutorem vel curatorem, debet et notificari, ut *supra num. 73. dicitur esse.* Si verò est pupillus, vel demens cariturus tutore & curatore: vel si tutores aut curatores absunt, notificandum est familie, vel cognatis, amicis, vicinis, vel ad extremum in loco publico consueto, ut *in l. hoc autem. §. 1. ex quibus causis in possessionem eam l. an qui aliter. §. 1. ver. de si forte. quod vi ante clam.* Non obstat *l. dicitur. §. si pupillo de reuocis.* quia debet intelligi ut novè diximus *supra §. 21. gloss. 12. num. 8.* Et hic distinet census a feudo in hoc quod si vassallus est infra ætatem, de qua *supra num. 28.* dominus directus abstinere debet: quia debet inducias, quæ non debentur in censu in quo de modico præjudicio agitur.

77. Ulterius quero utrum dominus possit sua propria autoritate hoc impedimentum facere vel jubere? Videtur quod sic, etiam commissarius deputate, quoniam non est actus publicæ jurisdictionis, sed privatæ potestatis vel in rem propriam, & quoad dominum directum semper etiam in quali possessione retentum, & quoad jura dominicalia per nota in simili *supra §. 1. gloss. 4. qua. 1.* Hanc vocabant veteres Galli, & usque hodie justitiam fuzicaziam, Gallicè, *inflicte foverre & exploit d'omaner*, ut pragmaticorum verbis utar, & probatur per hunc text. *ib.* *post procedit*, quæ sunt verba directi, ad ipsum dominum relaxat: quod fornicatur per sequentem in hoc §. alternativam, *su fure procedit*, quæ per *l. de reb. dub. detormians* procedentem altera vice partem, & facient illam stare in sua propria & genuina significatione, & sic necessario potest actus ipsiusmet domini etiam solius, vel non requiritur. Tum alioquin superflua essent hæc verba, quæ tamen per se ferènt & significanter consistat esse apposita, quod non esset intendendum etiam in statutu exorbitantibus & odiosis, ut per Alexand. Bart. Joan. de Imol. *in l. dicitur eorum. §. prater au. de dano. infest.* Alberic. in *prima parte statutu. quæst. 153. Pet. Anch. in reposit. cap. 1. col. 71. de consuet. Al. xand. Jaf. in l. militum. §. fin. in compariatione. C. de jure dicitur, Jafon. in l. si censuarius col. 14. folius. mar. Facit gloss. ultim. in verbo venandi, in l. de pupillo. §. si quis de operis novo nuntia. quod sequitur Jaf. in rep. *l. ad remenda. col. 4. de jurejur.* quod quocies concedit ali-quod remedium vel beneficium, & de ad eundem prætor vel iudice nihil dicitur, apparet quod tale beneficium & remedium competet merito & proprio jure. Secus quando verbi referuntur ad iudicem & non partem. *gloss. 2. de doctores in l. si fiver. C. de collatis. J. l. 1. num. 1. C. de elato. & ita etiam clari expri-**

mius consuetudines Aurlanensis §. 105. de Lotens. 2. eadem in Nivermenis eadem no. §. 16. & consuetudo Arvernæ loquens in feudo. *in des fiefs. §. 1.*

78. Resolvendo dico * dominum directum merito quidem jure consuetudinariæ & dominicali posse sola propria autoritate procedere, ut dixi *supra §. 1. gloss. 4. qua. 1. in fin. num. 18.* Sed brevius, tutius & consuetudis est autoritate & mandato sui iudicis etiam fundarii, vel alterius competentis, & per publicum executorem, qui executionis vice copiam authenticam date possit & det: qui tamen potest & debet non ad manum dicitur iudicis, sed ad manum domini directum prehensam ponere, ut dixi *supra §. 1. gloss. 4. qua. 1. in fin.* quam quam si ad manum iudicis potuerit, idem sit effectus, talis est etiam creditur *l. si de interpretacione. de legib.* Tum alioquin incertitudo & dubia hinc gestorum sita inextricabiles & modico oriri possent, Non tamen ita levè, ut iudicialibus vel executionibus obligationum exigere liquere de commissione iudicis: si enim appareret de relatione vel executione servientis probè facta & notificata, etiam si non a patet de commissione iudicis inibi narrata: vel etiam si nullus executor, pura vinearum custos, narret sibi mandatam à iudice rustico viva voce, ex hoc solo defectum non potest actus revocari etiam si sit de recenti: imò hæc etiam, si constat nullam fuisse judicis commissionem, sed merito propria autoritate prehensionem factam à domino nullam nec minimam quidem jurisdictionem habente: sed concurrente simul publica autoritate & securitate fidei publice, ut si dominus censuarius nullum jurisdictionem habens accepit commissionem iudicis superioris in forma consortationis manus dominicæ censuarius iniecit vel injiciendæ, & executor narret vel famulum domini manum se præsentem fuisse, quam confortando superioris manum apposuit, quamquam nimis aliter non apparet de originali prehensione vel impedimento publica autoritate factò, sed constat factum esse merito privata autoritate: tamen quia factis casum est, possessor non potest allegare defectum in commissionis iudicialis primitivæ manus domini, quæ concessu superioris factis firmatur, nec interest possessoris, imò potius illi prodesse potest, quia tanto minores sunt sumptus, & tanto minori dispendio manum levare obtinebit. In locis autem ubi consuetudines volunt dominum per se etiam si nullam jurisdictionem habeat posse hanc manum togicere, intelligendum ut faciat publico tabellione adhibito & testibus, ut liquere possit quid & qualiter actum sit, quoties in iudicium res adductur, ut que possessor authenticum exemplar habens, suos auctores laudare vel aliter sibi cavere possit. Et ita intelligi & prædicari debet consuetudo Arvernæ, *in des fiefs. §. 1.* & similes. Utcumque ergo consuetudines libertatem domino directo, civibus tamen, laevius & utilius autoritate iudicis sui, si propriam jurisdictionem habeat in loco, vel mandato seu commissione iudicis ordinari, hoc exequatur juxta nota in *l. creditores. C. de pign.* ita etiam creditus notatur, ut dixi *supra eadem num. 73.* ut scripto publici servientis de toto actu semel contest. nec lite emergente fitopus & solemnitate & significationem pollet testibus probare. Quinetiam multis consuetudinibus quæ in loco suo necessario servandæ sunt, ita expressim de commissione iudicis cavetur, ut in consuetudine Meldens. §. 194. Sylvanecten. §. 258. Blesens. §. 18. & 112. & in aliis citatis *supra ead. num. 66.* Et alioquin citatus dominus ad offerendum literas & actus quorum virtute præhensione vel impedimentum fecit, nisi duocies infra brevem terminum de congrua executione, actor levationem manus obtineat.

79. Cæterum dominum frudales quædam censuales possunt facere * consensim à superiore immediato vel à iudice prædiali, vel à Rege per literas Cancellariæ, prehensionem vel impedimentum in rem vel

* Dominus non privatus sed iudicis auctoritate debet procedere.

* Propria auctoritate etiam possit dominus hoc impedimentum facere.

* Literæ consortationis.

fructus factum auctoritate (sive privata vel sui, si quem habeat, iudicis: & vulgo vocant literas cencivas confirmationis manus, quando a Cancellaria regia obtinentur, vel commissionem confirmativam, quando à superiore ordinario loco, tamen in hoc præsidium raro sunt in usu: nisi in prebensionibus feudorum, in quibus de majori periculo & præiudicio agitur, nec frequentatur in impedimentis rerum vel fructuum alienationum, quia non agitur de tanto præiudicio. Tamen quando domini censuales nullam habent jurisdictionem contentiosam loco, tunc crebrius solent accipere commissionem confirmativam ab habente jurisdictionem in loco cuius virtute faciunt eodem instanti suam manum confortari: sæpe etiam recta capiunt commissionem ad prehendendum vel impedendum per superiores: & regulariter sufficit unicum impedimentum vel interdictum domini vel iudicis iussu factum, ad elegendum possessores ad solutionem census. Sed quid si dominus factio huiusmodi arrepto, literas confirmationis sive à Rege sive à præfide impetravit & nequi fecerit: deinde censorius offert reliquos census & impensas primi impedimenti, dominus petit etiam impensas confirmationis retardantis breviter puto quod si censorius non relictis arrepto, nec illud ullo modo violare attemptaverit, quod tunc non tenetur refundere expensas dictæ confirmationis tanquam supervacuas, & merè voluntarias maxime in locis ubi non solent frequentari, sed potius solitum est satisfieri de reliquis census, non expectata fortiori superioris compulsionem.

80. Quod dixi licet domino manum suam per superiores confortare, amplia sive in continenti sive ex intervallo, semper tamen saltem in ordine præcedere debet manus appositio domini: quoniam literæ confirmationis præscriptorum confortandum præcedere, & etiam semper habentiam ususam executori directam, si tibi appareat de appositione manus domini, notitiam apponere vel prebende, & pone dicta feuda vel prædia censuata in manu nostra confortando manum domini. Unde si executor literarum confirmationis eas exequeret antequam esset apposta manus domini, vel antequam sibi de ea consultisset propter ex ejus relatione constare potest, periculosa esset executio, hoc anno sequimur in fine quadragesimo, quo hæc scribo: ut enim tempore quo cursum illi palatini hoc tempore iusta esse appellatio ab huiusmodi executione: & sæpe vidi, in supremo Senota pro appellatibus ab huiusmodi incursis executionibus iudicari, male executum, bene appellatum, & dominos innotatos etiam iustissimam perhendendi causam habentes, ob hanc solam novam & inauditam* scrupulositatem, in expensis casuarum appellationis condemnari, & etiam in damnis & interesse realis executionis, erga pervicaces & male fidei vassallos aut censuarios.

81. Quamquam & morosam subtilitatem (quæ fuit inventum domini Petri Liferi tunc advocati fiscalis) mirabar cum non esset ad commodam fidei: imò eam erroneam & falsam semper censo, quoniam eo ipso quod servicus procuratori vel nuncio domini præfente & ad hoc missi, dixit se confortare manum domini: satis præsupponit, nisi assuerit eam appositam: & si tunc & non prius (nisi probetur) apposta censetur, pro tunc apponi potuit & etiam pluries repeti: ergo verba enumerativa propter se & pertinenter apposta de his quoque tunc geri poterunt, probant ea saltem tunc gestis, ut per Barol. in l. prædix. de acquir. vel am. poss. Al. xand. consil. 98. lib. 3. consil. 193. num. 21. lib. 6. & sic appellatio non est admittibilis: quæ etiam non aliquid pulvis mera cavillatio est, & in iurium dominicalium derogationem & recursum ad superioris iurisdictionem.

82. Dicebam tamen tunc vigentibus illis novis

arrestis, quod saltem illud de condemnandis dominis directis in damna & interesse debebat restringi, & sane intelligi in quantum realis executio facta fuit in vim literarum confirmationis, & in eorum executionem dumtaxat, quia si dominus docuit quod tunc reversans vel litium positus fuerant ad manum suam, quomodo per impericium executionis incursis præiudicium ad executionem confirmationis, quam sibi constitisset de apposta manu domini, pervertendum tenorem & ordinem mandati, sufficere satis criticis debet evocare dissonantiam mandati executionem cum impensis appellationis, nec debent adjudicari aliquam damna præterea executionis realis, & si ad iudicata fuerint idem est inefficax, quia faciunt. Igitur quatenus verè sunt aliqua damna inde procedentia, sed executio literarum confirmationis nullum de novo damnantur, itante prima vel in continenti superveniente valida & efficaci appositione manus domini, & sic nihil invenitur quod horum damnorum nomine taxari possit.

83. Item, si quavis alia de causa executio literarum confirmationis sit nulla, puta consensu facta prout mandatur (videbat postquam apparuit de appositione manus domini) sed post annum à data literarum, tunc enim potest appellari ab executione, quia in hoc regno omnes commissiones à Cancellaria regia emanatæ sunt annales in hoc quod lapsi anni (nisi certum sit exequi) solentur, & sic appellans obtinet cum impensis & absque damnis & interesse prædicta. Quod autem dixi manum dominicam vel ex longo intervallo posse confortari super incursando superioris vel Regis fortiores & valentiores manum.

84. Sed hic insurgit necessaria quaestio. Quid si jam lis mota erat & pendebat inter dominum directum & utilem super manus injectione domini directi, puta quod vassallus aut censuarius intercessit, & causæ appositionis desit & defendit, vel quod idem esset, si dominum citare fecerit (ut assilto) ad afferendum literas & acta quocumque vultur ut impediatur, ad finem intercessionis formandæ, & obtinendæ levationis manus, aut provisionis: & citatio taliter causata seu libellata ad dominum pervenit, & sic litæ pendet per Clem. 2. ut litæ pendat, & pro non. Angeli & aliorum in rubric. C. de in juri vocandi. An hæc litæ pendente possit dominus directus iterum prehendere, vel prehensionem controversam* confortari facere per superiores dominum feudi, vel per Regem? Prima facie videtur quod non: sed quod debet expectare finem & eventum litis: Tum per regulam vulgatam & generalem ut litæ pendente nihil innovetur: Tum per specialia juris prohibitionem in novella 82. in Auth. de iudic. in fin. ubi specialiter prohibetur sacras formulas sive programmata à principio vel ejus Cancellaria inspetrare pendente litæ sive super modo decedendi, sive super modo procedendi, & per secundam peculiaritatem de hoc constitutionem novella 117. in Auth. in medio litis non fieri sacras formulas, unde pendente litæ non licet supplicare nisi sit mentio de processu & statu causæ. Bald. Salicet, in l. 2. C. ut litæ pendente per cap. inter monasterium. de censur. c. re iudicia. Guido Papa consil. 124. col. ultimo.

85. Quomodo ergo dominus possit & debeat iterum manum suam jam appositam exercere & continuare, hoc enim non est de novo aliquid facere, sed statum qui erat tempore litis motæ & possessionem suam continuare quod semper licet, cap. l. d. d. in litæ pendente Compositella. Innoc. in cap. cum M. Ferracensis de censur. Innoc. in cap. 2. in verb. inhiherentes, de restit. in integr. Joan. Faber in appellatione. col. 1. vers. fiscal. in tercio. C. de appellatis, gloss. ultimo. & doctores in cap. non solum de appellatis, in 6. Paul. consil. 345. forma capitali. lib. Philipp. Franc. C. Romana. §. quod si obijciatur de appellat. in 6. tamen non potest innova-

* Can for-
tatio hoc
pendenti.

* Contra
[scrupulosam]
sua iustitiam
las.

potest innovare & multò minùs ad sacram formam confortationis regiz recurrere.

86. Quibus non obstantibus contrarium dicendum est, eo quòd juris communis executio nullam habet injuriam, *l. injuriarum. de injur.* nec dicitur aliquid innovare qui jure suo utitur. Sed certum est jure communi consuetudinario licere hanc manus confortationem quancumque apponere, ergo etiam pendente lite maximè ab adversario mota, ne sit in ejus potestate preveniendo impedire alterum jure suo uti: imò idem si ipse prehensor litem intulerit, sive super redintegrandam manu sua infracta, sive ad illam confortandam, vel alias, quia ista confortatio * est actus extrajudicialis sicut & prehensio, unde non tenetur ad hoc faciendum petere permissionem à giudice litis, cum qua hæc confortatio quæ extra judicialis est nihil habet commune.

* Confortatio est extrajudicialis

87. Quinimo etiam si de primitiva prehensione queratur, nullo modo impeditur fieri prætextu litis inter easdem partes jam motæ: vel etiam contestatæ, vel etiam in causa appellationis etiam à diffinitiva pendens super juribus feudilibus vel censualibus ejusdem fundi, vel etiam super eadem apertura, qua de agitur, quemadmodum, ut diximus *infra* §. 166. pendente lite inter creditorem & debitorem etiam super nullitate vel solutione vel rescissione vel restitutione in integrum oblationis contractæ (cessante tamen speciali suspensiva inhabitatione causa cognita lata) non impeditur creditor habens instrumentum garantigæ illud facere exequi etiam sine licentia judicis, quia utitur jure suo sibi jam competenti & acquisito. *l. injuriarum actio. §. de injur. & ita practicatur.* Atqui injectio vel confortatio manus dominicæ magis est extrajudicialis, quàm executio garantigæ.

88. Et sic non obstat regula ut lite pendente nihil innovetur. Minus obstant novellæ, in medio litis non fieri sacras formas: quia loquuntur quando quis pendente lite vult impetrare novum jus sive novum privilegium vel gratiam, ut inquit Bald. in *d. l. 2. C. ut lite pendente.* sive mutando stylum sive meritum aut decisionem causæ: debet enim procedi & judicari juribus antiquis, ut jubent dictæ novellæ & leges vodicis. *C. ut lite pendente* per totum: sed hic non agitur de novo jure vel novo stylo impetrando, sed de veteri exequendo, tantum abest ut de nova gratia impetranda agatur.

89. Satis recordeo me præsentem audivisse contrarium olim semel judicari in hoc senatu in publicis causarum actionibus, sed causa minùs probè, ut sæpè etiam juvenis in illo ferventi rogatu * usvenire vidi) defensa circa finem mensis Februarii anno salutis seculimillesimo vicefimo quinto. In hac specie dominus censualis fecerat prehendi (& sic sub consuetudine prehensionem concedente ut ferè omnes consuetudinæ volunt) prædia censualia, & commissarios deputari, quos postea citari fecit ad rationem reddendam. Tum possesser comparuit intercedens, & causam capiens pro commissariis, dominus metuens commissarios suos hujus litis metu seigniores fieri vel intimidari & manum suam contemptum iri, literas regias in forma vulgari & consueta conformationis manus nulla facta mentione litis in Cancellaria regia Parisiis impetravit & exequi fecit.

90. Reus autem videns quod lite durante dominus iterum prehendi fecerat eadem prædia, vel veterem & controversam prehensionem confortari in vim literarum confortationis regiz, appellavit, non à literis seu commissione, quod impossibile esset, cum non appelleret à Rege nec ab ejus Cancellaria, sed ab executione dictarum literarum regiarum, & causa utcumque celeriter perorata obtinuit, dictumque fuit malè executum, bene appellatum & intimatus qui erat dominus, condemnatus in expensas causæ appellationis, damnis tamen & interesse reservatis in diffinitiva.

91. Et in hoc ultimo bene ut in simili dixi *suprà eod. nu. 82.* quia etiam si dominus in dicta appellatione succumbere debebat, non erant nova damna ex secunda prehensione vel confortatione, utpote prima prehensione semper durante debente durare. Sed uter ad ea tenebatur tam factæ quàm continuatæ prehensionis, liquidandum erat per finem & exitum causæ principalis. Sed certè (nisi quia fuit alia occulta circumstantia facti) dominus obtinere debebat, appellans verò in multam Regi & in expensas domini condemnari debebat. Et jura ut lite pendente & in medio litis non fieri sacras formas extra propositum per prædicta, quæ valde ad rectam praxim & æquum judicium evadendum formulariis scrupulositatibus amolitis notanda sunt.

92. Sed quid retento themate præcedentis quæstionis *suprà eodem num. 83.* cum literæ confortationis exequuntur post annum à data earum, si (ut plerumque asolet) manus domini fuerit apposta simul eadem hora, nec de se aliter constet quàm per instrumentum executionis literarum confortationis, vulgò vocant relationem servientis, qui refert se in tale prædium venisse cum testibus & procuratore domini, & prehensione per dictum procuratorem in ejus præsentia facta, confortasse manum ejus per appositionem regiz manus & commissarios deputasse? Tunc videretur totum annullari, tum quia propter connexitatem & vicinitatem temporis videtur unus actus: Tum quia manus domini est necessaria pro substantia hujus executionis, & videtur esse ejus pars: Tum quia de appositione manus domini non constat nisi per relationem servientis, quæ est nulla propter nullitatem mandati seu commissionis superannalis, & sic totum est nullum per notabile in *cap. cum dilecta. de rescript. in cap. Pisaris de restit. spolia.* Tum in nullo credendum relationi hujus servientis, quia non creditur ei sine literis & mandato superioris: & intelligitur de literis validis, & adhuc in his dumtaxat quæ mandatum & officium concernunt. Bartol in *l. prohibitum de jure fisci lib. 10. gloss. & doctores in cap. cum parati. de appellatio.* Dixi in annotat. ad Alexand. *consil. 75. num. 18. lib. 5. & ad Philip. Decium cap. quoniam contra falsam. num. 21. de probatio. & super stylo parlamenti Paris. par. 7. arresto 25.* Sed hic deficit mandatum, utpote lapsu anni, jam finitum & resolutum & revocatum.

93. Quibus non obstantibus dicendum valere & tenere cum effectu manus appositionem domini per dictum procuratorem factam, quia est actus per se subsistens, & distinctus ab executione servientis & confortationis manus, quia illa fit à serviente, hæc fit ab ipso domino vel ejus procuratore aut nuntio. Illa debet fundari in mandato superioris & jurisdictione publica: hæc autem satis fundatur & sustentatur in ipsa potestate dominica & in lege consuetudinaria. Unde quantumvis confortatio ex defectu mandati vel formæ non valeat: remanet tamen valida prehensio dominica, quæ in se non indiget judicis aut superioris mandato vel confirmatione, per notata *suprà* §. 1. *gloss. 4. quæst. ultim. num. 47. & 48.*

94. Quibus adde Ludov. Rom. *consil. 497. diligenter perservatis col. 3.* Ubi decidit per citationem & relationem servientis vitiolam & defectivam non vitiari actum ad cujus substantiam non est necessaria. Idem laudè Alexand. Jaf. Philipp. Decius in *l. cum quid si cert. perat.* Et etiam semper præsuppono non esse aliud in ipsa manu dominica: puta verè feudum est apertum, & nullæ sunt induciæ, vel non negatur rem censualem & consuarius reliquator est, & facta est debita taxa: que denunciatio seu notificatio manus dominicæ.

95. Amplio ut procedat etiam in locis in quibus non licet domino sua privata, sed tantum superioris vel judicis autoritate & mandato prehendere vel arrestare, quia satisfecisse censetur formæ & menti

* Thema.

consuetudinis, ex quo non sua privata, sed publica & vera superioris autoritate & commissione processit, quamvis propter formulam qualitatibus superannalis finitam, quia in istis actibus & executionibus domanialibus magis simplicitas, veritas & bona fides, quam scrupulosa formularum subtilitas (quæ pro istis non est adinventis) attenditur, ut supra num. 73. & infra num. 98. 108. saepe dixi. Et ita Reipublicæ, quin etiam ipsorum vassallorum aut censuariorum interest nisi ad malitiam & perniciam fovendam quod non est interesse, sed labeis cuius oppositum interest. Quid enim (ut sæpe rosuvenit) si dominus commissiones habens paratus rogatu vel misericordia vassalli vel censuarii distulit? Si enim anno lapsa nova commissione opus esset, major & novus esset sumptus qui in damnum vassalli vel censuarii recideret.

96. Secus si commissio esset falsa, quia tunc funditus deficeret superioris mandatum, & dupliciter offenderetur consuetudo: tum nulla funditus superioris autoritate, tum falsi fabricatione. Nec huic ampliationi nostræ obstat quod neutrum valere debeat in locis ubi consuetudo requirit prehensionem fieri commissione & mandato superioris, ex eo quod primò actus non potest valere tanquam confortatio, cum mandatum confortandi anni lapsu expiraverit, nec etiam tanquam prehensio simplex & non confortata, cum non possit fieri privata autoritate domini, quia respondeo satis esse quod manum non injectit temerariè, hoc est per se solum & sua privata autoritate, sed publica veri superioris, per quod satisfactum est menti consuetudinis loci restringentis licentiam potestatis dominicæ, quam non sibi restrinxit ad aperiendum locum captiombus, utquæ vassalli & censuarii possint illudere & circumvenire actus dominicales, sed ut actus illi fiant maiore reverentia, cautione & fiducia, utque de veritate statim plenè cognosci possit instrumento publici servientis, quæ omnia hic conveniunt.

* Relatio servientis sive appaltoris plenam fidem facit.

97. Et * relatio præfati servientis plenam fidem facit de omnibus contentis in ea: quamvis enim commissio sit superannalis, tamen est vera & plenam fidem facit, & consequenter instrumentum executionis in concernentibus & dependentibus plenam fidem facit, & satis est quod dominus non irrepsit nec se intrusit privata autoritate. Minus obstat si dicatur quod in terminis dictarum consuetudinum etiam infra annum datæ dictæ commissionis facta executio vel prehensio non valeret.

98. Ex eo quod primò inspicitur & attenditur prehensio confortanda, quæ nulla est, nisi ut à solo domino sine ulla commissione prehendi facta, & quamvis præsto sit commissio confortandi: tamen illa præsupponit prehensionem præcedentem validam, & debite factam & nunc confortandam, quæ deficit: quia respondeo quod consuetudo volens dominum directum prehendere vel impedire autoritate & commissione iudicis, non vult nec intendit quod res ponatur ad manum iudicis vel iustitiæ, sed ad manum ipsius domini, per notata supra §. 1. gloss. 4. quæst. 1. num. 15. & sic etiam in terminis dictarum consuetudinum dominus satisfecit menti consuetudinis, etiam accipiendo primariam commissionem in forma confortationis, manus suæ privatæ, dummodo non præveniat ex intervallo se ingerendo privata sola autoritate, sed simul publica autoritate concurrente quod abundè sufficit, nec debent in istis patrimonialibus formulæ ad vivum exigi.

99. Sed quid eodem themate retento, si non est alia notificatio quam per eundem servientem, qui dictam executionem suam notificavit domino utili vel possessori aut suis? Respondeo: Satis est ex quo * copia dedit relationis suæ in qua manus domini apposita narratur: Secus si non data dicta integra copia, ipse vel alius denunciaret manum regiam esse adposi-

* Copia relationis.

tam non facta mentione de manu domini, quia non valeret: sed eo ipso quod fecit mentionem confortatæ manus dominicæ, ex tali causa in talem rem, hoc sufficit pro notificatione manus domini.

100. Quantumcumque dominus utilis ab executione dicti servientis in quantum est executio ipsius servientis dumtaxat, & non in quantum est executio domini directi, videlicet in quantum est invalida confortatio, appellare posset, ut sub favore dictarum formularum supra num. 90. poterat. Quibus servientibus ergo exemplo ordinatoris perpetui edicti inrl. Salvius de leg. præstante. ita temperabam, ut appellans solius confortationis dumtaxat retractationem cum impensis appellationis hoc respectu petere posset, & adhuc nisi dominus directus ab initio consentiret actum confortationis esse nullum, & se non velle ea juvare, sed sola sua manus appositione, & hoc debite declararet vel notificaret appellanti, aut appellare volenti, offerendo etiam impensas, si quæ à domino utili prætextu executionis ineptæ literarum confortationis factæ essent quia tunc dominus utilis omnino desinebat habere interesse & colorem gravaminis, unde nolens deceptare, sed voluntariè litigare non debebat obtinere expensas: sed in eas cadere, etsi post eam declarationem & præsentis imaginarii gravaminis reparationem appellaret, & usque ad sententiam sustineret, debuisset etiam tunc declarari inadmissibilis, & sine gravamine, & nedum in expensas erga dominum condempnari, sed etiam in multam frivole appellatum sed nunc apertis æquitatis januis, liquet talem indevotum vassillum vel censuarium, per ineptas nudarum formularum captiones iuribus domini sui, & veritati insidiantem, non esse admissibilem, utpote sine vero interesse & gravamine, & voluntariè & insidiosè appellantem.

101. Nec prædictis obstat quod tempore dictarum formularum relatio aut notificatio dicti servientis, quasi nulla ex defectu validi mandati, non debebat facere ullam fidem de appositione manus dominicæ, sed quod dominus debebat aliter eam probare & notificare, quia dicebam quod huiusmodi relatio servientis, licet tunc haberetur nulla quantum ad effectum iuris, in quantum concernit actum & executionem ipsius servientis dumtaxat, & non actum ipsius domini: tamen non erat nulla in se, & quantum ad faciendam fidem, quoniam creditur nuntio, vel officiali seu servienti publico in his quæ concernunt ejus officium. d. cap. cum parati. l. si quis decurio. C. ad leg. Cor. de fal. cap. ad audientiam. de præscriptio. & in connexis & dependentibus ab officio & mandato. Speculator in tit. de citatione §. sequitur. versicut. hoc autem. Bart. in extravag. ad reprimendum in versicul. per nuntium. in l. à divo Pio §. fin. in executione dote iudica. in l. ultim. de in integrum restitut. in l. ex consensu. §. ultim. & ibi Imol. de appellat. in l. tres denuntiationes. C. quomodo & quand. iudex. Bart. Paul. in l. si publicanus. §. 1. de publica. Bald. in l. magis puto. §. illud de reb. corum in l. 1. §. si quis in fin. quemad. rest. aperi. Rom. consil. 497. diligenter perscrutatis. col. 2. versicut. creditur. Panorm. Philippus Francus Philipp. Decius in d. cap. cum parati. Alciat. in tract. de præsum. regul. 3. præsum. 4. tergi ad Philipp. Decium cap. quoniam contra falsum. num. 21. de proba. Sed certificatio manus dominicæ est de connexis dependentibus: imò etiam de necessariis ad officium exequentis huiusmodi literas confortationis: tamen non est verum omnino deficere mandatum, & literas superioris, quia literæ non sunt falsæ, sed habent primordium veritatis. l. cum filius heres meus. in fin. de legat. 2.

102. Et sic nisi chirographum executionis à serviente factum de falso sub inscriptione & periculo talationis arguatur & vincatur, illi cum pertinentibus & connexis standum est, ex constitutionibus regis, & stylo curiarum Franciæ. Ex his etiam habes

non esse inconveniens quòd data literarum confortationis præcedat injectionem manus dominicæ, sed sufficit quòd earum executio non sit præcedens & præpostera: & possunt simul fieri injectio manus dominicæ & executio literarum confortationis: sed ordine naturæ intellectus, censetur manus dominica quæ confortatur præcedere. Ex his multæ quæstiones facillè decidi possunt in praxi occurrentes & nonnunquam vel peccatis difficiles.

• Si literæ confortationis emanaverunt à iudice incompetente.

103. Pone literas confortationis à iudice incompetente (fortè alieni territorii) emanasse, certè sola executio confortationis vitabitur per *l. ultim. de iurisd. om. jud. l. cum unus §. 1. de bon. anth. jud. poss.* remanente valida & efficaci manu domini quæ per se subsistit nec alienis fulcris indiget. Idem in similibus: serviens tamen puniendus est in quantum officio suo deliquit: tum illud exercendo extra metas sui territorii, si fortè est alterius provincie, tum alieni iudicis commissione abutendo contra constitutiones regias, & ab eo appellari potest. Quòd si commissio ipsa non sit in simplici & consueta generali forma, sed expressim continet excessum territorii mandantis: tunc non solum ab executione, sed etiam à iudice tanquam incompetente vel ejus decreto appellari poterit. Galli dicunt de l'obtoy de la commission, quum hæc nihil habeat commune cum prehensione domini.

104. Sed occurrit valde necessaria quæstio, quid si non appareat de aliqua manus appositione ipsius domini ejus privata autoritate vel alterius iudicis competentis facta: sed solum de prehensione vel arresto factis autoritate iudicis profus incompetens, putà extra territorium? Et videtur non valere, sed nova prehensione opus esse: quia nullitas & vitium est in principio & ipso fundamento, ex quo nihil validum elici aut superaddificari potest *l. egreccum in princip. & ibi Panorm. de except. rei jud. l. qui bona fide §. si quis iuxta. & ibi Bald. de dam. insect. cap. principatus, & cap. sequent. 1. quæst. 1.* Tum hoc casu non est nisi unus actus & nullus, & sic non potest dicere quòd dominus sua autoritate dominicali & privata usus sit & prehenderit, quia hoc non fecit, nec de hoc apparet, & hæc valde stringunt.

105. Nec obstant quæ scripsimus supra §. 1. gloss. 4. quæst. ultim. num. 47. & 48. de prehensione feudali facta per commissionem iudicis ineptam & minimè solemnem: quia ibi non agebatur de iudice incompetente, sed de iudice formam & solemnitate aliàs in mandatis & commissionibus requisitam omitente: quia tunc nihilominus valet prehensio feudalis & similis actus, qui posset etiam omnia iudicis autoritate celebrari, tunc enim satis est illum qui jubet prehendi & in possessionem mitti. habere hanc jurisdictionem & potestatem puta in suo territorio, licet non servet formam & solemnitate aliàs requisitam, ex quo sumus in censu in quo illa forma & solemnitas non requiritur, per ea quæ ibi & nuper diximus: sed hic deficit potestas & fundamentum.

106. His tamen non obstantibus puto rem manere prehensam tanquam ab ipso domino & in manu dominica, quamvis in quantum concernit mandatum & actum iudicis incompetens possit appellari & obtineri declaratio nullitatis cum impensis causæ appellacionis, ut in *d. gloss. 4. num. 47.* Et moveor quia dominus non censetur elegisse viam ad se impugnandum, *l. 3. de test. milit.* sed clarum est quòd dominus vi ipsa poterat, per se solum prehendere, utroque modo copulativè per se & per iudicem: igitur simpliciter imponendo autoritatem iudicariam, non censetur suam & feudariam seu domanialem jurisdictionem exclusisse, & noluisse propria manu & potestate uti casu quo esset sibi utile, sed potius in dubio censetur iudicis autoritatem adhibuisse accumulativè, & ad majorem corroboracionem actus sui, utque promptius pareatur prehensioni suæ: non igitur censendus est voluisse se

limitare ad solemnitate & autoritate alienam & non requisitam. Nec est dicendum quòd hanc autoritatem iudicariam elegerit pro forma & limitatione, sed potius ad augmentum & ampliore efficacia actus, utpote & dominicali & iudicali potestatibus concurrentibus per notata in *cap. cum super de offic. deleg. in corp. cum ex officio. de prescrip. in l. multum interest. C. si quis alteri vel sibi fac. Bald. in consil. 42. compromissum lib. 1.* Et quæ latè notat Alciat. *trakt. de presump. reg. 3. pres. 35.*

107. Tum nemo iudicem ad eundem debet facere jus suum deterius *l. nemo prosequendo. de reg. jur.* Non obstat *l. 1. §. in operis autem. l. de pupill. §. meminisse. de operis novi nuncia. l. si alius §. au Iulianus. quod vñ aut clam,* quia longè alium habeat censum quàm hætenus putaverint, ut docui in novis intellectibus & tetigi supra num. 75. Tum eo ipso quod serviens deferebat literas & instrumenta sibi tradita à domino, vel de ejus voluntate, videtur habere mandatum nedum à iudice incompetente, sed etiam à domino directo, & sic si non valet actus in vim mandati iudicis incompetens, & tanquam factus per serviensem & personam publicam, valebit in vim mandati ipsius domini, & tanquam factus à quolibet procuratore vel nuncio domini, & sub fide publica supra eodem num. 95. cum seq.

108. Tum ut sæpè diximus, hæc injectiones manuum dominicarum quæ sunt actus dominicales & favorabiles in casibus à consuetudine & lege investituræ permittis, ut hic, non debent ad vivum exigi, sicut executiones garantigæ aut aliz. nec debet solemnitas aut formula attendi, sed meritum ipsum negotii & veritas causæ, an videlicet simus in casu vero & aperto hujus prehensionis, nec audiendus esse indevotus vassallus aut censuarius justam manum domini impugnans ex eo solo quod in supervacua forma imperitè electa, aut in electione iudicis supervacuo additi per simplicitatem domini peccatum sit. Et alioquin sequerentur multa absurda & iniqua, putà quòd contumax & infidelis vassallus, videns patronum suum (qui quàm mitius poterat agendo colonum ingrati vassalli commissarium deputari fecit) in solemnitate aliquatenus & supervacuo achibita lapsus esse, servatis tamen substantialibus & quæ actus feudalis requirit, fortè commissione accepta à iudice incompetente, sileret: & tandem dum patronus diu fortè fictis pollicitationibus aut technis vassalli ludificatur, vult colonum urgere ad redditionem rationum, vassallus colludendo, & colono sese adjungendo intercederet: deinde ad summum visis actis dictæ prehensionis tanquam de novo ad notitiam perventis appellaret vel nullitatis atqueret: & sic patronum causa lapsam, in expensas, damna & interesse damnatum: fructibus etiam medii temporis frustratum, ad initium novæ petitionis vel prehensionis redigeret, quin etiam releviis aut aliis iuribus suis cedere compelleret, ut cum dictis impensis, damnis & interesse compensaretur. Et sic unde jura nasci debent, hinc orientur iniuriæ: & occasio legalium solemnitatum (etiam ubi non requiruntur) ad iniquum traherentur compendium, contra *l. meminere. C. unde vi. l. ultim. C. de usucap. pro empt. in Authent. de trien. & semisse §. prohibemus autem, in princip. collat. 1.* quod quàm sit absurdum & iniquum nulli non liquet.

* Actus dominicales.

109. Nunc recorder quòd in *d. §. 1. gloss. 4. num. 47.* scripsi commissiones generales, arrestis Curie infirmari, & sic decretum iudicis & sui serviensis executionem (si appelletur) esse cassanda, quamquam semper censui manum ipsam dominicam nihilominus manere debere in vigore suo: nunc ut clariùs veritas innoscatur, & pro defensione veteris circa hæc & justæ praxis nimum à quindecim serè annis adusque quo hæc scribo anno 1540. nimia subtilitate turbatæ. Scio ab antiquo semper observatum fuisse, non solum in hoc

* Commissiones generales.

præfidatu, sed etiam generaliter in hoc regno, hujusmodi commissiones tam adprehendendum quam ad confortandum esse generales, tam respectu rerum quam respectu personarum seu possessorum, sola specificata persona domini commissionem impetrantis, ut comperitam ex vetustissimo praxis consuetudinum Franciæ libro manuscripto, quem penes me ab antecessoribus habeo: quam ex pluribus antiquis ejusmodi commissionibus quas semper in ea forma vidi, & ita nemine discrepante observari, donec circa annum Domini 1525. per quemdam insignem sanè & doctum virum, nempe dom. Petrum Liset. cæperunt hujusmodi commissiones sæpius in publicis causarum actionibus impugnari.

110. Caulabatur me audiente & hanc novitatem mirante, etiam inopinatus dum causæ occurrerent insurgens, tum fiscalis advocatus in hoc summo Senatu, eas autem esse contra dispositionem juris communis tum civilis in l. 1. C. de jur. domi. imp. tum canonici in cap. cum multis de refer. in 6. Quinetiam contra constitutiones regias quibus generales protectiones & commissiones (quas vulgò dicunt de debitis) omnibus iudicibus interduntur, & pleraque alia quæ omitto, & in tantum invaluit ut nemine tum veterum formam defendente per plura arresta appellantes ab ejusmodi commissionibus, ideo obtinuerint, quia generales, dictumque pluries me audiente, malè executum bene appellatum, intimatis (qui erant domini directi) condemnatis in expensis causæ appellationis & in damnis & interesse prehensionis five executionis realis.

Quæ fuit causa ut in prima editione primæ partis præcedentis, quam sæva & inopinata febris repente correptus præcipitavi, dum in §. 1. gloss. 4. quæst. ultim. locus se obtulisset, de ejusmodi commissione tractandi velut obiter & suspensio gradu transiens scripsero, commissiones generales per quædam arresta Curie reprobari, quod tamen æquitatis intuitu quantum potui temperavi, ut factum iudicis & apparitoris sui domtaxat deberet revocari, non autem ipsa manus injectio domini, quæ sine ulla iudicis commissione fieri potest.

111. At tunc anno sequecentesimo quadagesimo dum plenius considero præfatam limitationem meam non sufficere, & quod etiam hodie vetus illa praxis per omnes ferè præfecturas hujus regni notoriè observatur, dominos autem directos bona fide ita utentes, non abesse à periculo si quis astutior appellet, cum etiam meminerò me, pluribus dominis feudaliibus, metu dictorum arellorum consultoisse, ut commissiones suas confici curarent designatis specialiter vassallis aut feudis prehendis, quod à plerisque iudicibus & actuariis locorum non potuerunt obtinere, nolentibus illis à veteri forma discedere, consentaneum duxi veterem & commodioris in hoc praxis defensionem semel assumendam quò deinceps magis sit in tuto. Et primo de commissione adprehendendum vel impediendum jure dominico feudali vel censuali clarum est ubi consuetudo commissionem iudicis non requirit, non debere eam vitari eo prætextu quod sit generalis, videlicet adprehendendum quæcumque feuda aperta ab impetrante moventia ex defectu hominis & jurium, vel ex defectu catalogi, vel censualia ex defectu solutionis census, quæ petierit impetrans à serviente, cui vel in genere dirigitur mandatum ex ea causa impediri vel prehendi, per notata sup. eod. nu. 94.

112. In locis autem ubi commissio iudicis requiritur, adhuc idem: quia quantumvis sit generalis & incerta, tamen executio non potest esse nisi particularis, certa & specifica, quia quot sunt feuda aperta & prædia censualia, tot requiruntur prehensiones vel impedimenta, in quibus singulis necesse est venire in rem præsentem, deinde unamquamque executionem unicuique possessori singulatum notificare. Et sic nul-

lum periculum, nulla circumventio prætextu generalis commissionis fieri potest, nihilque inde contra jus aut gravamen aliquorum resultat, imò quom commissio referatur ad prædia non solum specificè, sed etiam corporaliter ostendenda executori in rem præsentem corporaliter deducendo, qui jubet suis quibusque possessoribus singulatum notificare, satis ea commissio dicitur per relationem ad corpora certificanda, certa & specifica, etiam in individuo: quia ralarum propriè & specificè inest referendi, supra §. 63. num. 18. Tum iudex qui nullam cognitionem adhibet, imò penitus ignorat, utpote hujusmodi mandatis à solo actuario conficiendis non magis instrueretur, nec ipse executor specificatione antecedente quam concomitante executionem.

113. Præterea longè utilius est, particulares seu speciales* commissiones hujusmodi denegari, & generales dumtaxat concedi, quàm è divertio: quia si pro singulis prehensionibus, singulis quoque commissionibus opus sit, neque res melius, neque civilius fiet, sed durius, & cum majore sumptu, quem refundi oportebit à vassallis aut censuariis, cum quibus mitius verisimiliter acturi sunt domini directi & officiales eorum, quanto minore sumptu (puta unica & generali commissione) jura sua exequi potuerint. Quæ singulæ rationes militant etiam pro commissione à superiore vel præside provinciæ obtinendæ, vel ad confortandam manū dominicam ut generalis esse possit & debeat, quum etiam referatur ad certam & à certis corporibus factam prehensionem confortandam. Quòd autem una hujusmodi commissio pluribus specificis actibus usui sit, quæ est invidia, si quod brevius & paucioribus sit, melius & minore sumptu fiet? l. ultim. C. de donat.

114. Reliquum est ostendere quàm levia sint & fivola quæ in contrarium ejaculata sunt: & primò* l. 1. C. de iure domini imp. loquitur quando creditor petit bona cessantis debitoris sibi adjudicari jure domini in solutum pro debito, in quo cum agatur de gravi præjudicio & periculo captionis & injustitiæ, merito prohibetur univèrsa bona debitoris cessantis etiam hypothecata adjudicari creditori in genere. Sed debet exprimere quantitatem debiti, & solemnitatem quæ præcessisse debet, & bona vel pignora singularia quæ petit adhiberi & dari in solutum, ut sciatur si qua fraus vel iniquitas adsit, adhibita etiam causæ cognitione, quæ aliter adesse nequit: quod est prorsus impertinens ad materiam nostram, in qua cessat ejusmodi periculum, & fraudis, & iniquitatis occasio, & nulla est causæ cognitio.

115. Et minus ad rem facit d. c.* cum in multis de refer. in 6. quia loquitur in commissionibus seu delegationibus causarum ad evocandum partes à propriis & ordinariis iudicibus coram certis delegatis, quod est contra jus commune, exorbitans, periculosum, & in occasionem multarum fraudum & vexationum à frequentantibus Romanam curiam inventarum: quare ad certum saltem personarum expressarum numerum restringi debuerunt, prout etiam Bonif. ille 8. fecit in d. c. cum in multis, quorum nihil cum præsentem materia commune habet, in qua nullus intercipitur, nec à proprio iudice avocatur, sed in causam oppositionis coram proprio iudice dies illi dicitur. Et sic patet quòd illa jura, & similia mirè ad rem faciunt quàm §. gallicanum. Constitutiones autem regis nullatenus veteri huic praxi derogant, nec de ejusmodi commissionibus loquuntur, sed solum, des lettres, de debitis, ou sauve-gardes generales, quæ Cancellariæ regis reservantur, ut patet in §. 60. constitutionum publicatarum anno Domini 1512. quæ nihil habent commune cum istis commissionibus domanialibus de quibus nunc agitur, ut vel lippis & tonforibus (si ad rem attendant) patere potest, ut cum gloss. loquar. in l. quidam cum filium de verbor. obligatio. ne remoter

* De specialibus & generalibus commissionibus.

* l. 1. C. de iure domini imp.

* C. cum in multis de refer. in 6.

in mandandis ad long in omnibus casu vel imperitus nota esse possunt.

116. Et sic concludo veterem formam praxim iustam & juridicam, esse Reipublice utilitatem quam formam discretam, atque ideo retinendam licet si praefato Dubiero postea praeside primatui magis ista fuerit: licentiam exemplum antiquum quoniam non esse levi subtilitate tenet insuadendum. *l. n. v. de iur. ma. randa. l. 1. de interpellatione de legibus, sed demum ex evidenti utilitate. l. in rebus novis de consuet. p. r. v.*

117. Ultimò notandum quod de natura omnium huiusmodi * commissio non live ad prehendendum, live ad impediendum, live ad manum conferendam, est vulgata illa praefata clausula: *Et in casu d'oppositione la main tenent*, hoc est in casum oppositionis executione non flant & effectum sortiente, citate opponens, &c. Verum quod hodie imperiti quidem dicant veteris praxim & consuetudinem ignari nolunt hoc in casu admittere, quod in feudo convellere non audent. Atque consuetudines non minori vigore quamquam minori effectu tam in casu quam in feudo concedunt, quod etiam aequum est, ne simpliciter oppositio possit censurari dominum directum ad formam actionis religate conservandum iustificando. Quod autem dixi, non solum juri publico consuetudini v. n. sed etiam veteri praxi & equitati conformatur, addé supra eandem gloss. num. 46. & 71. Item in omni materia in qua reo invito incipitur a tali executione ante causae cognitionem. Unde si pro executione instrumenti publici peratur commissio, ponitur dicta clausula per not. infra §. 166. Nempe in executione sententiae causa cognita licet, vel arresti: quia non admittitur oppositio condemnati, sed tantum appellatio à sententia inferioris, non autem ab arresto supremæ Curiae. Et hoc dummodo executio fiat infra annum, alioquin etiam arrestum non habet promptam executionem, etiam contra condemnatum si intercedat, ideo in commissione post annum sententiae vel arresti obtenta, non ponitur dicta clausula praefata, sed mandatur fieri praeceptum vel exequi. & in casum oppositionis, opponentem citari dicitur causam, &c. De quibus etiam infra tit. 16.

118. Sed quid cum auctoritate iudicis sit huiusmodi prehendit, possessio * appellat tam à decreto commissio quam à executione, an nihilominus tertius possit ultra procedere, & committatur cum effectu adhibere? Videtur quod non, quia certi sunt casus dumtaxat in regni constitutionibus contenti, in quibus licet ultra procedere non obstante appellatione, alioquin semper in hoc regno deferendum est appellationi, quae regulariter utrumque saepe habet & suspendivum & devolutivum effectum: sed inter illos casus ille non reperitur. In contrarium videtur quod etiam si causam nunc per appellatam ischoatem devolvat, post ipsam articulum appellationis dumtaxat: non tamen auctum jure publico consuetudinis fabricum suspendit praesertim auctum principali & nam ali substantia & qualitate auctum qui proprie est (ut vulgo dicitur) domanialis, & extrajudicialis non juridicalis, ut in simili ait Al. rando, *ens. 185. col. ult. num. 10. lib. 3. de executorias & conservatorias possessionis patrimonialis domini directi est naps factum privatam domini quum iudicis, ut dixi supra §. 1. gloss. 4. num. 46.* Non ergo videtur licet recurrendum ad casum constitutionibus regis comprehensum, nisi, qui etiam factis in eis casus ille comprehendi videtur dum voluit omnes executionis obligationum regio aut alio authentico sigillo munitur fieri effectum usque ad sufficientem & realem significationem, non obstantibus appellationibus aut oppositionibus quibuscumque ut constitutio *Caroli 8. §. 54.* Consuetudo autem vna executoriam tribuit his iuris dominicis, non est minor quoniamque sigillo authentico, cum etiam sub regio sigillo sit homologata.

119. Brevis dicendum quod aut huiusmodi appellatio * non imponitur per eum ad quem spectat, sed per extraneum non docentem de mandato, & nihil operatur, nec super defendendum est. Aut per ipsam possessorem, em vel eius procuratorem de legitimo mandato docentem, & tunc quantum privata & inter extrajudicialis status domini non impeditur in subpendetur, quando confortato (quod rariū est) hoc domino sine illa possit: nihilominus concedi: tamen ubi iudicis auctoritate sit, quantumvis quod iuramentum est non extinguitur nec suspenditur in & de jure: tamen progressus facti ad ultimum impeditur, donec aliter per iudicem decretum sit: non enim potest appariere (cum hoc in mandatis non habet) non obstante appellatione preterea de e. Et ita intelligenda sunt quae in materia prehenditio vultus dixi supra §. 1. gloss. 4. quod 6. Sed hinc distinctio cessat in dominio Regis, ubi nunquam non obstante oppositio & appellatione & sine prejudicio procedit mandatum: quod est verum in casibus, uti alias de jure vel consuetudine potest incipi ab executione, alias (quae quod si tales dicant) locus est per *rei que de jure filia. l. defensori factitas. C. de jure filia. lib. 10. l. ult. c. 16. gloss. verbo. cap. C. de res. manum. libro 10. & ubi plerumque dixi.*

120. Ceterum * appellari possit & suspendere quandoque utile est: si duplex animus oppositio non impedit dominicam manum in forma consuetudinis innotam, nec eius progressum: sed quandoque contingit possessorem promptas & iustus habere causas oppositionis, & valde suo interesse reale nullam in possessionem & velus investigationem non pati: ideo licet non solum de iustitia, sed etiam de liquida probatione consistat, potest à commissione & eius decreto vel executione appellare: & cum statim de jure suo docere possit, non utitur remedia conversionis in oppositionem relatus impensis: sed causam interpellat dicit, ut quando itam docere potest se jura praesertim & iustitiam esse, vel tunc iam pro se habere. Et ita sapè auctoritate veteribus vassallis, quia novis officialibus docturum noxe praedicti inhabitant infolantur.

121. Nec potest praedicti domini directi longa appellationis mora die frustrari: potest enim appellatorem statim etiam non executio obliuio anticipare, hoc est in jus vocare brevissimo die coram iudice ad quem, & in eadem anticipatione apponere clausulam ad item provisionis, ut devocatur prehenditio interim provisionaliter tenere, & sic ipsa prima die signationis, si appellans nondum sit paratus causam dicere, vel appellationis causa longius (ut sit) protrahatur, peccet dominus ut per provisionem prehenditio sua teneat, & ita per iudicem decreteret, nisi appellans statim honorarie doceret de iusta causa impediendi vel sustinendi. Quod si appellator appellatione cadat vel renunciet, utrumque tenet: tenebit enim à die manastretillam de integrare, etiam si causas oppositionis praesentat, super quibus ad iudicem remittitur, non, non sup. 1. illis vivit dom no directo videtur, nisi manere eius relinere praxi, *sicut not. supra §. 61. quod 2.*

122. Et quia in materia anticipationem obtinet aliquid novè dixi breviter, notandum quod regulariter omnis appellans, qui non vult habere revocellum contra alium quod excipio prope notat per gloss. ult. & Salic. in *l. Heredes de exilio per Bart. Saic. ubi si procuratorem. §. si ignorantes. mandati per Bartol. Alexand. in l. novus. C. de procurat. Per. Joan. Imol. in c. ult. col. 4. ext. de emp. & vend. potest liberè desistere ab appellatione debito notificando, & re interea, id est antequam super appellatione sit in jus vocatus, anticipationem pragmaticam vulgo vocata à crebriore evenit, qua non solent appellati tempus defensionis praevientem citare appellatorem ad dies ordinarios post tempus fatalium futurum, sed tempus anticipare.*

* Appellatio.

* Praxis. De simpliciter oppositio.

* De commissione prehenditio, impedendi & conservanda.

* De appellatione à decreto commissio nis & executione.

* De anticipationem appellationis.

Idem (ut supra in publicis causis actionibus hujus Senatus judicari vult) hujusmodi anticipatio non potest regulariter impetrari ante ostensum. Tamen hoc casu iste defertur (etiam si infra ostensum desistat) debet impetrari, si que litæ, offerre.

123. Quamvis enim quando à sententia à iudice prolatâ appellatur, licet infra ostensum libet renuntiare sine impensis, quia ex stylo & constitutionibus regis tacite intelligitur, ut infra ostensum libet renuntiare pulsit, & jure communi condemnatus habet decennium liberum, secus tamen non à sententia sed ab executione appellatur, vel etiam non à decreto executorio sine causæ cognitione missio. Tunc enim inducitur ostensum non habens locum, & semper satisfaciendum de impensis vel damnis retardatæ executionis, prout non expectatio ostensum potest eodem vel simili casu fieri anticipatio. Scio vulgatam præximam in tractandis lictas à Canc. lictas ad finem appellationis sine multa mutandæ in oppositionem, ut de stylo sunt necessariz postquam appellatur prævenit anticipando.

124. Ita aliis non solum intra fatalia, sed etiam post appellationem deferantur (passi appellans vocatur sic ad superiorem super desertione) potest coram ordinario etiam subalterno vel non regio jure parte vocata, * casus oppositionis de ere, impensas rationabiles appellationis, a qua desistit ostensum. Nec obstat appellationem deferantur esse: quia cum nulla præcellerit sententia que jus fecerit per appellationem perceptam vel suspensam à, 14, in fin. ad Senatus. Turpili, nihil est quod in rem judicatum transeat, nihil quod confirmari possit nisi simplex commissio & executio, ut videlicet ea sitane (donec causa cognita aliter statuatur) in casibus oppositionis procedatur, prout hoc est de natura hujusmodi commissiois & executionis præsertim domanialium, & consequenter non sunt necessariz alique lictæ regie, nisi ut ad multam vitandam restituatur à desertione super qua impetrat, que iudicem à quo non impedit, sed potius jurat partibus suis fungi.

125. Ceterum vetus ille rigor quo multa lictam ab appellatione emissa nisi appellans vinceret, videbatur sic quaerita, merito exolevit, nisi in quantum præ constitutiones regis vel supremi Senatus, multa in penam frustrationis imminuit, non tam lictam quam frustrationem passio applicanda. Multa verò non debetur nisi ex de adjudicationis, ita quòd non debetur redemptio cuius tempus lictum est ante sententiam, ut suo loco dicam. Non ignoro quòdam consuetudines etiam renuntiant appellationi infra ostensum apud acta multam imponere, ut consuetudo *Petrusca* §. 12. *Arvernia* 30. §. 3. sed de multa valde modice loquuntur & apud inferiores subalternos nec regios iudices, non autem de regis jurisdictionibus, que à quatuordecim captionibus remotiores & puriores esse debent, & præsertim hujusmodi multas arbitrariz esse, juxta l. *res. q. ne venere. C. de appell.* Est enim quid novercale iustitiz, prohibibile vel dubiam causam appellantis habentes gravi multa subijci, quos æquem constat inique litigisse & iniquius provocasse, non gravius multari. Quòd appellatus postquam sibi ut supra satisfactum est, vel debita satisfactione obtenta, in jus vocare appellatent, five super appellationem, five super desertionem, cadere ab ea instantia cum impensis. Vult dico, quòd etiam appellans prævenire, & jam lictas pendat coram iudice, ad quem etiam subalternum, pua Ballivum Allonæ castri ante centum annos ab Anglis dicitur, hæreditæ præviae matrem filiorum incertum, potest, imò debet Ballivus ille audito procuratore lictis dicitur Castellanz appellationem hujusmodi convertere in oppositionem vel annullare sine multa, & appellatent in expensis appellationis condemnatum admittere ad casus oppositionis dicitur, vel super his remittere ad præpositum primæ instantiz. Idem multò fortius potest & de-

bet iudex regis, audito procuratore Regis sine lictis Cancellariæ Regie, nec obstatere potest appellatus, cujus jam non interest. Faciane notata, supra casum *218. num. 101.*

126. Nec obstat constitutio regia lata anno 1512. art. 13. que tacite prohibet annullare appellationem, dum jubet firmiter jus fieri, an brevè immo appellatum, quia primò dicta constitutio de regis tantum iudicibus loquitur, ut patet ibi, *Nostre procureur*, & ad finem, Ne iudices regii gratis remittant multam Regi dicitur: secus ergo de iudice non regio. Præsertim inquitur de multas de appellationibus à sententis lictis postquam super productionibus partium conclusum est in causa, prædicti vocantur *Præter par esse*. Secus in appellationibus verbalibus etiam verè iudicialibus: ergo multò minus procedit in hujusmodi extrajudicialibus appellationibus. Tunc constitutiones non intendunt obstatere iudicibus ne lictas abbrevient, & partium sumptibus parcam; & omnis contraria interpretatio etiam perverfa slyti rejicienda est.

127. Quandò verò ageretur de resistendo à desertione, multa vel sententia jam incurfa, necessariz est licta lictæ Cancellariæ Regis, etiam coram iudice subalterno, nisi ageretur de solo interesse domini loci, cujus vel sui procuratoris consensus sufficeret. Et que supra dixi de appellatione à prehensione, procedunt etiam lictis lictis confortationis manus vel curam executione appellatur five à Rege, five ab inferiore sint concessa.

128. Cum hæc anno sequimilefimo quadragesimo scriberem, * consultus fui super appellationem eadem est interpolata per dominum directum qui commissioem impetraverat adprehendendum omnia prædicia à se moventia in censum, ex defectu declarationis prædiorum & censuum, exhibitionis lictarum acquisitionis, in loco ubi confertur hoc casu non permittit ut hic: hanc commissioem tradidit exequendam servitio, qui tamen non fuit sequutus erroneam & præproperam illius formam: sed ne vacuum rediret prehendit prædicia Titius de defectu censuum, & commissioem appoluit. Titius, five secretarius, five consiliarius regis habens causas suas commissas prædictis libello rum supplicium palati, sicut coram eis evocari dominum ad afferendum lictas & acta, quorum virtute prehenderat: dominus exhibet prædictum in commissioem cum relatione servitio, illic Titius disformitatem commissioem & executionem per eorum lecturam ostendens apud acta sedentibus prædictis, ab illis obinuit in precepto distingi malè executum, & in expensis lictis, damnis, & interestibus prehensionis condemnari dominum qui appellavit. Respondi eo tempore 1540. propter quorum iam formulæ dubiam & periculosam esse eas appellationem, rursusque fore illa omnia de novo prehendere, & causis agere: inconsultis enim eius commissioem executoriam causa non cognita in casu à jure & consuetudine non premissio impetrando, sed inconsultus dum eandem commissioem cum relatione executoris adversario simpliciter exhibuit: hoc enim faciendo fundatæ prehensionem in commissioem que erat nulla & disformis. Cum enim non valeat commissio, executio ad eam relata non valet, ex quo de commissioem premissiois constat: relatum enim pars est r-litentis: & intrinsecum se referens ad aliud eam pars relati. Bart. l. *incertus de legibus. Ludov. Rom. consil. 305. Alexand. consil. 35. num. 8. lib. 4.*

129. Præsertim autem commissio non continet aliam causam quam defectum declarationis, ex qua causa non potest à prehensione inchoari, sed precedere debent monitiones ad finem declarandi congruo ad hoc termino præscripto vel publico, cum comminatione prehensionis futuræ, deinde contumacia subsecuta & iudicata, decretum prehensionis, ad

* De casibus oppositionis dicitur, res si impensis.

* De multa à cui applicatur.

* Titius

quod

quod exequendum datur commissio, tum demum rite obtenta & legitima. Solent etiam initio ad hunc finem obtineri literæ à Cancellaria regia, quas vocant, * *De papier terrier*, seu libri censualis conficiendi.

* *Papier terrier.*

130. Quod si illa commissio alternativa vel copulativa fuisset etiam ad finem ex defectu censusprehendendi, poterat executio ex causa valida etiam de rigore sustineri: itaque dominus bonam alioquin causam incaute procedendo amisit. Si enim suppressa inepta commissione declarasset se executionem apparatus ex defectu census & in vim consuetudinis dumtaxat sustinere, optimo jure si etiam per formulariorum iniquitatem licuisset, obtinere debebat etiam si de commissione non contuisset: possessor enim reliquator erat, nec in his domanialibus admissibilis erat, ad exigendum commissionem edi, etiam in locis ubi consuetudo absque judicio commissione prehendere vel impedire non permittit: quia alioquin executio probe facta est, nec minus obligabat dominum, quam si de commissione constaret, nec interest possessoris nisi ad illudendum domino moram census passo, qui satis gravatur amittendo sumptus ineptæ vel perditæ commissionis: nec est indulgendum indevoto & reliquatori censuario formularum occasionem trahere ad iniquum compendium, *le 3. ultim. Cod. de usucap. pro empto.*

131. Plus dici potest quod rectè interpretando & considerando, dicta appellatio defendi debuisset per ea quæ nuper diximus, prout in veritate apparet servientem habuisse mandatum adprehendendum ex defectu census, ex quo dominus ratum habet, quod solum sufficit, etiam si constaret servientem non habuisse hoc in mandato: idque ex natura ratihabitionis, *l. ult. Cod. ad Maced. cap. ratihabito de reg. jur. in 6.* Nec obitat quod ratihabito non habet locum in exercitio jurisdictionis, *l. observare in fin. de off. proc. & lega. cap. ex parte decani. de rescript.* quia hæc manus injectio magis est privati quam publici juris, ut sæpè dictum est. Præterea non est præsumendum servientem hoc fecisse nisi dominus expressum jussisset, & ita intellectum fuisset: quare admittio supervacuæ & ineptæ commissionis, nec impedit, nec tollit effectum manus & potestatis ipsius domini, nec est præsumendum quod dominus potestatem per se habens voluerit se limitare ad vires & fines erroneæ commissionis: imò potius quod noluerit sequi errorem commissionis, nec se illi conformare, ex quo apparet de actu difformi & non apto: quin potius præsumendum est errorem commissionis per actuarium aut scribam præter conscientiam domini commissum, prout in his modicis non solent esse solliciti, ut omnia prævideant: præterea censuarius in nullo læditur neque per erroneam commissionem, cuius error non fuit reductus ad effectum neque per prehensionem, quæ est facta in casu vero & permisso, & satis per se subsistente in virtute consuetudinis & potestatis dominicæ.

132. Ideo sufficiebat quod iudices declararent dictam commissionem nullam, jubendo censuario causas oppositionis tradere adversus dictam prehensionem, ex defectu census factam, quatenus in consuetudine commissionem iudicis hoc casu non requirente, & in potestate dominica tanquam actus domanialis legitime fundatur. Et quamvis hæc allegari potuissent coram supremis iudicibus, ad quos tamen propter periculum dictarum formularum nondum deserventium, & quia de modico agebatur, consului quod in tempore magis expediebat, videlicet ad novam prehensionem redire, quam sumptuosam, laboriosam & periculosam victoriam affectare, tametsi tum nuper anno præcedenti, videlicet 1539. in alia causa satis ardua, de qua supra §. 23. nu. 10. usque ad nu. 17. vicisset tandem in suprema & amplissima Franciæ Curia quædam nobilis vidua, quæ secundum consilium meum non obtinuerat

Tom. I.

rat Blesis, sed visis à supremis & æquissimis iudicibus rationibus meis & scriptis chartis jam exaratis, me læva febris tertiana decumbente, in Senatum delatus per amplissimum & æquissimum Senatorem D. Jacobum de Lignetis ejus causæ referendarium, qui nuper magno reipublicæ & totius togati ordinis damno præles in eodem Senatu obiit 1556. & sic corrigendo sententiam Bailivi Blesensis præfata mea sententia supra §. 23. nu. 10. amplissimi * ordinis arresto confirmata fuit, contra communem omnium ferè etiam antiquorum advocatorum opinionem & spem, nec dubium quin idem de laudimiis rei censualis etiam domino prærogatis dicendum sit: pleraque alia id genus festinans prætereo.

* *Arrestum.*

133. Ad quintum art. supra nu. 6. in fin. de effectu, dicendum quod dominus censualis nullo modo facit fructus suos, sed tantisper impedit dum census solvatur vel consignetur: & hoc est generale in toto regno, excepta consuetudine Carnotensi §. 45. & Artheusi §. 16. ubi dominus censualis sicut feudalis, potest usque ad agnitionem & solutionem census & jurium censualium fundo censuali prehensio frui, & fructus luctari, consufo tamen censu pro tempore quo sic fruitur, quod est multum durum, non tamen iniquum, tum quia dominus qui concessit non tenetur implere non implenti, tum quia censuarius facile sibi consulere potest consignando reliqua census trium ad summum novissimorum annorum, ut in d. Carnotensi consuet. §. 46. Cæteræ consuetudines huic nostræ quæ mitior & communior est, crebrius in hoc conformantur.

134. Tenetur ergo dominus commissarius idoneos re & fructibus impeditis adhibere, rationem reddituros censuario manu levata, vel ipsi censuario permittere rem curare, & fructus colligere: nisi ipse dominus rationarius effici velit, & nomini proprio ad redimensionem rationum censuario suo obligari, in quo de ratione culpæ & aliis dicendum est, ut in simili prehensione feudi ex defectu catalogi diximus supra cod. nu. 17. & supra §. 9. gloss. 7.

135. Sed quid si censuarius frægerit impedimentum, puta sine permisso domini vel iudicis & invitatis commissariis fructus impeditos auferendo? Quamvis consuetudo nostra non loquatur hic de aliqua multa, tamen generalis consuetudo Regni & observantia est, infractionem hanc esse multandam, & cum hoc sit consentaneum juri ex notatis per gloss. & doctores in *l. nemo Martyres, Cod. de sacros. eccles. in l. unica, ff. si quis iudici non obtemp.* ultra restitutionem fructuum, & redintegrationem manus dominicæ multandus est infractor a iudice pro modo admissi. Si enim ignoravit, sed supina ignorantia, quia congrua facta erat notificatio: vel si ab initio incongrua, tamen postea abiit in sufficientem viciniam notitiam: minor arbitrabitur multa, quam si ex contemptu & certa scientia: non tamen fructus amittit quos tamen redintegrando manum domino & ut pignus restituet: sed soluto censu sumptibus & multa, vel his super fructibus deductis, reliquum recuperabit.

136. Quod si arrestum non fuit debite nec ab initio nec postea notificatum nulla est infractio, nulla restitutio, quia tale arrestum pro nullo habetur. Cæterum quamvis ante redactionem harum consuetudinum multa esset 80. solidorum Paris. ut ex libris antiquis manuscriptis liquet: tamen cum illa huc non scripta nec ad intelligentiam necessaria sint, sed antiquata: & quantitas multæ non determinetur hic à nostra consuetudine scripta & redacta, remanet in * arbitrio iudicis per not. Bald. Paul. in *d. l. Nemo maritus*.

* *Multa arbitraria & quomodocumque.*

137. Debet tamen illud arbitrium conformari communi observantia, per notata in *Auth. sed novo jure, C. de ser. fugit.* Etiam circumvicinorum locorum, cum non sit dubium de re, sed solum de quantitate vel modo, *cap. cum supra. eod. de sensib. cum similib. adductis*

V V u u

suprà §. 2. *gloss. ult. in fin.* Cùm igitur secundum circumvicinas, inò ferè totius Regni consuetudines, multa quæ ob hanc causam infligitur non solet esse major 60. nec minor 5. solidis: iudex pro qualitate admissi, rerum & personarum debet arbitrari hanc multam, ita ut non excedat 60. solidos, etiam si agatur de magno censu, & accesserit confortatio manus regis, nec etiam ea multa sit minor 5. solidis, etiam si agatur de modico censu, & de impedimento privata domini autoritate factò: quin etiam hic pro simplici omissione solutionis census ad diem præstitutum debetur hæc 5. solidorum multa infrà §. 62. Unde quædam consuetudines quæ multam huius fractionis taxant ad 60. solidos Turonenses, nolunt eam augeri propter conformationem superioris & Regis, vel inferioris, sed inter eum & dominum dividi, ut Aurelianensis §. 72. de *Lorris. tit. 2. §. 2.*

138. Et hæc intelligenda sunt de simplici infractione aut contemptu manus dominicæ sine violentia. Secus si vim adhibuerit censuarius, quia tunc ultra multam infractionis manus pro qualitate criminis puniri debet, ut in simili dictum est suprà §. 29. Aliud enim simplex inobedientia vel infractionis manus domini, aliud vis publicæ aut privatæ crimen, vel aliud delictum. Adverte etiam quod quamvis propter confortationem regiam non debeat regulariter multa Regis, nec audiendus sit procurator regius vel eius substitutus volens inquirere de manu infractionis domino non conquerente: tamen si censuarius infractor adeo contumax fuerit, ut res deducatur in iudicium: poterit fiscalis procurator sine præiudicio multæ domini, petere multam sibi taxari, & multo magis si propter delicta censuarii in rebellionem facta res in iudicium devenerit.

139. Nunc videndum si censuarius offerat * reliqua census, an dominus possit denegare levationem manus, & semper tenere impedimentum donec etiam reliqua jura, puta laudimiorum & investituræ, solvantur per censuarium, qui fortè est novus emptor? Et videtur quod sic, etiam in terminis consuetudinum quæ tantum ex defectu census permittunt rem censuariam prehendi, ut hic: quia ex quo pervenit ad dominum sine vitio, & occasione iurium censuialium, videtur competere jus * retentionis pro iuribus censuialibus. *l. eleganter. §. qui reprobos. de pignorat. actio. l. si cum animum. de solutio. l. si non sortem, §. si centum, & ibi Bart. de condit. indeb.* Secundò res est hypothecata pro iuribus laudimiorum, ut infrà ead. *gloss. dicam. & gloss. 2. num. 12.* Igitur omnino retinere potest per text. a forisiori: & in *l. unica. C. etiam ob chirogra. pecun. pig. ret. poss.* Tertio quia *d. l. unica, C. etiam ob chirogra.* habet locum etiam in pignore prætorio secundum *gloss. ult. ibi ad fin. vers. Idem si est prætorium. & ibi sequuntur Jo. Fab. Bal. Salic.*

140. Quarto per id quod decidit * Phil. Deci. *conf. 449. no. 21.* ubi dicit quod licet tenuta legitimè data non fuerit: tamen si illa res erat aliàs obligata, datur retentio propter debitum, & citat Bal. in *l. fundus nos. 3. de rescind. vendit.* Ubi tamen Bal. non loquitur de tenuta, sed de gravamine in genere (hoc est de quavis compulsione judiciali) quod dicit non revocari nisi solvat, quando debitum est liquidum per consensum. Quintò per id quod Phil. Dec. in *d. consil. num. 22.* tenet post Specul. & Bart. in *l. 3. in fin. de acquir. possess.* quod si agens hypothecaria missus est in possessionem ex primo decreto, non audietur debitor si vult revocare primum decretum, quia creditor potest retinere rem jure pignoris, quando constat de debito, & hypotheca. Fab. Alex. ibi, & in *l. si finia. §. Julianus, col. 22. de dem. infest.* & subdit Decius in *d. consil. 449. num. 22.* hoc maximè habere locum in creditore qui propriis autoritate potest possessionem accipere, sed iste dominus censualis talis est, ergo, &c. Et maximè si dominus non contendit retinere pro laudimii

antiquis eorum à quibus censuarius habuit causam: sed pro ultimis laudimii ab isto eodem censuario debitis.

141. Sed his non obstantibus quantumvis urgere videantur, dicendum nulli retentioni locum esse, sed statim oblato censu debito relaxandum esse impedimentum: quia sicut pro laudimii impediri non potest, ut supra *num. 60. cum seq.* ita nec eorum prætextu differri relaxatio impedimenti, sicut nec recommendatio fieri potest nisi ex causa ex qua de novo fieri potest incarceration per notata suprà §. 1. *gloss. 9. num. 12.* Et istud impedimentum jure speciali permittitur ad certam limitatam causam, non potest eam egredi: sed limitatum parit effectum, *l. in agris, ff. de acqu. rer. dom.* Et hoc indistinctè procedit in terminis nostris vel similis in hoc consuetudinis Carnotensis §. 151.

142. Consuetudo vero Senonensis in veteri §. 222: (Ubi littera erat erronea, linea penult. ibi, *sa main garnie*, ubi oppositum legendum erat, *sans main garnie*.) Et pariter in nova homologata §. 226. bene permittit pro laudimii incipere à prehensione vel impedimento ipsius fundi non præciso, sed in casum oppositionis resolvable. Ideo si ibi vel sub simili consuetudine emanaret commissio præcisa propter laudimii non soluta, videlicet adjiciendo clausulam: *Et en cas d'opposition la main tenant*, id est, in casum oppositionis stante prehensione vel arresto, citentur opposentes, &c. talis commissio esset abusiva & ab ejus decreto posset appellari.

143. Ideo tunc vel non debet fieri mentio de casu oppositionis, quæ ommissio non vitiat, quia satis tacite cautum intelligitur quod suppletur à consuetudine, *l. his solis. C. de revoc. donat.* quæ tacite inest. Bald. *l. contractus. col. 4. C. de fide instrum.* & omnem actum informat, suprà §. 33. *num. 86.* Vel si fiat mentio de oppositione, adstinendum est à clausula illa præcisa stante interim prehensione.

144. Et intellige de oppositione ipsius possessoris seu nomine suo detinentis, hæc enim sola facit prehensionem resolvable, & in formulam actionis converti, quam actionem dicta consuetudo Senonensis vocat *Realem*, non quod origine & conclusionem sit personalis: sed quia in rem scripta, & à realitate dependens: de qua iudex ecclesiasticus etiam si utraque pars esset clericus cognoscere nequit, ut diximus suprà in *promissio gloss. 6. versic. gens a' Eglise.* Oppositio vero extranei dictam prehensionem vel arrestum non suspenderet, nec resolveret etiam si appellaret, ex quo contra eum nihil exequitur, sed tantum contra detentorem. Idem de consuetudine Sylvanectensi §. 248. & 249.

145. Quod autem consuetudo Senonensis expressè & Sylvanectensis tacite, & similes dicunt prehensionem in casum oppositionis converti in actionem, intelligitur quantum ad modum possidendi, & procedendi in iudicio in futurum: tamen semper remanet qualitas prehensionis in qua dominus est actor. & si vincat, declarabitur prehensio valida & justè facta, & præter sumptus instantis condemnabitur reus ad sumptus & interesse prehensionis, & sic in effectu instantia mixta est. Idem in similibus.

146. Quædam autem consuetudines, ut Calvimontis §. 60. & 63. permittunt etiam pro laudimii prehensione præcisa, hoc est ea stante non obstante oppositione & pendente lite, ita ut censuarius vel possessor opponens non possit interim habere levationem manus etiam provisionalem, nisi consignando jura propter quæ facta est prehensio, vel abnegando jura propter quæ facta est prehensio, vel abnegando actorem in dominum censualem, quod adhuc non proderit si actor statim doceat de sua quasi possessione in qua regulariter conservandus est pendente lite. *cap. 2. extra, ut lite pendente.* Joan. Faber in *l. appellatione. colbat. 1. Cod. de appellat.* Florian. de S. Petro in *l. alienationis num. 4. versic. addo etiam, famul. her. dixi in annot. ad Alex. consil. 99. num. 51*

* De oblatis reliquis census &c. utrum per ea oblata, cessare debeat impedimentum factum à domino.

* Jus retentionis.

* Contra Phil. Deci.

* Conſuet
Calvimon-
tis declara-
tur

hb. 3. & ſupra cod. num. 85. & ſupra §. 42. num. 29.
147. Quod autem dicta conſuetudo * Calvimontis §. 63. addit: *donec eſt poſſeſſor*, id eſt pro iuribus tantum, quorum eſt quali poſſeſſor, hoc nec addit nec tollit ad formam inſtantie, ſed tantum ſignificat conſuetudinem non permutere prehentionem illam præciſam niſi pro iuribus quorum actor eſt quali poſſeſſor: quod an ſit verum vel non, pendet ab exitu litis ſtante prehentione, niſi reus abneget ut dixi, & ſic abnegando cogat actorem prehentione & virtute ejus ſuſpenſa, vel petitorum vel poſſeſſorum intentare. Quod enim dicta conſuetudo dicto §. 63. ſimpliciter dicit, *que le ſeigneur cenſier ne doit plaider deſſais, ſoit en demandant ou en deſendant*,

148. Non debet ita crudè & generaliter accipi de omni actione vel deſenſione: ſed de ea quæ dependet à prehentione, quæ non eſt reſoluta, ſed continuatur à domino, videlicet quando dominus inceperit à prehentione, & ſtatim vel infra annum poſt illor intercedit tanquam reus neceſſarius, & ſic dominus eſt actor: vel quando poſt annum & diem verus poſſeſſor venit, quo caſu non debet ex crebriori ſtylo admitti per viam formalis oppoſitionis tanquam reus: ſed per viam petitionis tanquam actor, petendo prehentionem revocari vel nullam declarari, & ſic dominus eſt reus, & dicitur ſe deſendere, & utroque caſu debet ſtare prehentione pendente lite, ut nuper dixi num. 134. Et ita intelligitur dicta conſuetudo, & ſimiles quæ ex his obiter & in ſenſu & in praxi elucidantur. Sub conſuetudine ergo Calvimontis §. 60. & 63. vel alia ſimili valet commiſſio præciſa, etiam cum clauſula expreſſa, videlicet & in caſum oppoſitionis prehentione vel arreſto ſtante.

149. Redeundo unde digreſſi ſumus ſupra num. 139. locus erit retentioni pro laudimiis in conſuetudinibus quæ permittunt tam pro cenſu quam pro laudimiis & iuribus cenſualibus prehendere vel impedire, * nec ſufficit offerre cenſum niſi etiam offerantur laudimia & jura inveſtituræ ſi qua debeantur à cenſuario. Sed antunc * prædeceſſorum laudimia debeant offerri, puta ſi eſt ſecundus aut tertius emptor? Et breviter diſtinguendum prout in ſimili diſtinximus ſupra §. 1. gloſſ. ult. q. 3. quod aut illi priores emptores nunquam fuerunt inveſtiti, aut fuerunt inveſtiti, ſed non ſolutis laudimiis, ſive dilationem ſolvendi habuerint, ſive ad certam ſummam compoſuerint, quam nondum ſoluerunt. Primo caſu ſit conſuſio quod dominus non tenetur ultimum emptorem recipere nec ei fundum mancipare, niſi etiam prædeceſſorum laudimiis ſolutis, quamvis ipſe ultimus emptor ea non deberet, nec perſonaliter ſit ad ea obligatus domino: & fortè ſine aliquo onere antiquorum laudimiorum emit, quia huiusmodi prehentionis dominicalis non reſpicit perſonam, ſed rem ipſam, ut ſupra §. 1. gloſſ. §. in princ. unde ſatis eſt jura deberi, & non eſſe eorum reſpectu remiſſum jus prehentionis, & ſic cum etiam præterita laudimia ſint jura dominicalia, verificantur in eis verba conſuetudinis. Emptor autem qui ſine illo onere emit, habebit contra actores ſuos omnia remedia denuntiationis & eviſionis, ſuper quibus remitto ad jura communia. ff. & C. de eviſio,

150. Ampliatur conſuſio, primò etiam ſi pro tempore priorum emptorum dominus recepiſſet cenſum ſingulis annis, quia ſimplex receptio cenſus, cum debeat à quocumque poſſeſſore juſto vel injuſto, habili vel inhabili, non inducit inveſtituram nec approbationem perſonæ & novæ acquisitionis, per notata ſupra §. 51. num. 72. Ampliatur ſecundo, etiam ſi cenſus ſit ab illis receptus poſt exhibitas literas acquisitionis. Quod nota contra errorem vulgarium, qui per ſolutionem & receptionem cenſus ſimpliciter & ſcienter ſine proteſtatione factam, putant jura inveſtituræ & laudimiorum eſſe remiſſa & ſolventem in cenſuarium approbatum, quod eſt erroneum. Inde autem

Tom. I.

inſurgit error quia per receptionem cenſus ſcienter factam recipiens cenſetur ſateri rem eſſe cenſuariam & non de dominio ſuo, & ſolvens ejus reſpectu conſtituitur in quali poſſeſſione cenſuarii, quod eſt in ſe verum.

151. Sed paralogiſantur imperiti inferentes etiam ad alia, quæ neceſſario non ſequuntur. * Receptio enim cenſus ſcienter & ſimpliciter facta non inferit neceſſario niſi illa duo: non autem inferit quod ſolvens habeatur pro inveſtito, nec quod laudimia & jura inveſtituræ, & poteſtas eorum ergo prehendi vel compellendi ad dimittendum & ponendum in idoneam manum ſint remiſſa, niſi in una anomala conſuetudine Melodunenti §. 125. ubi per ſimplicem etiam unius ultimi anni cenſus receptionem ſcienter per dominum ab emptore factam, cenſentur omnia laudimia & venditori & emptori remiſſa. Sed ea conſuetudo loco ſuo clauditur & adhuc de domino majore 25. annis intelligitur. Fallit autem prædicta conſuſio ſupra num. 149. ſi illa jura lapſu triginta annorum eſſent præſcripta, vel ſi animo novandi in aliam obligationem eſſent tranſufa, quia facta vera novatione non debentur amplius jure dominicali. Verùm in dubio non præſumitur novatio, ſed obligationis accumulatio & liquidatio, l. ult. C. de novat.

152. Secundo * diſtinctionis caſu ſupra num. 149. ſic conſuſio, quod non poteſt dominus pro antiquis laudimiis fundum nec fructus prehendere nec retinere. Et advertet, intelligo facta plena inveſtitura, non autem de ſimplici permiſſione domini, quod liceat novo acquirenti ingredi & poſſidere: puta ad vitandam multam, quæ quorundam locorum conſuetudine, de quibus infra §. 56. manet ingredientem & poſſeſſionem apprehendentem ante receptam inveſtituram & jura ſoluta: talis enim permiſſio non eſt inveſtitura: ſed eo ipſo quod dominus plene recipit novum acquirentem in cenſuarium, & cum de facto inveſtit, in tantum conſumat ei poſſeſſionem, quod pro præteritis iuribus non poteſt amplius jure prehentionis uti (niſi forte & hoc expreſſè reſervatum fuerit) ſecundum notata ſupra §. 1. gloſſ. ult. quaſt. 3. num. 19. Sed ſolum remanet jus agendi ſi non fuerint remiſſa nec ſoluta jura, & ita in ſimili diſtinximus ſupra §. 1. gloſſ. ult. num. 29. & 37.

153. Ad allegata in contrarium non obſtat primum ſupra num. 139. quia ſatis eſt quod ex hypotheci res non pervenit ad creditorem occasione vel contemplatione eorum laudimiorum pro quibus vult nunc retinere, & quorum contemplatione non potuiſſet incipere ab aliqua executione, & ſic ex communi doctrina Doctorum non eſt locus retentioni, Bar. Salic. & omnes in l. ult. per illum text. C. commodati. Bar. Bald. in d. §. ſi committitur, in ſi. Non obſtat ſecundum, quia hypotheca non erat ſufficiens ad apprehendendam poſſeſſionem, ergo nec ad retinendam, & errant Doctores qui putant naturam hypothecariæ actionis eſſe nudam avocare poſſeſſionem, ut creditori poſſidere liceat, donec ſolvatur. *l. ſi venditor. in princ. de eviſio.* quam novè ſuo loco declaravimus. Minus obſtat l. unica. C. etiam ob obirogra. pecu. quia loquitur dumtaxat in pignore conventionali tradito creditori qui eſt in poſſeſſione voluntate debitoris, & caſum ſpecialem continet, qui non poteſt ad aliud extendi: & falſa eſt * communis opinio glo. & Bald. & aliorum ibi, quod locum habeat in pignore prætorio, quia omne pignus prætorium revocatur finita cauſa propter quam factum eſt, ut latè diximus ſupra co. 19.

154. Non obſtat quartum, quia falſum eſt & illud dictum Bald. quod non concludit, nec probatur in d. l. fundus, quicquid Bal. ibi dicat eſſe textum expreſſum. Non obſtat quintum, quia Phil. Dec. ibi malè loquitur, & ibi in annotationibus illud reprobaui, & Bar. d. l. 3. in ſi. non firmat illud dictum Speculatoris, quod adhuc propriè non loquitur, niſi in ipſo debito propter quod facta eſt miſſio, de quo non eſt difficultas, ſi

V V u u ij

* De recep-
tione cen-
ſus, &
quam viam
habeat,

* 2. Com-
cluſio.

* Oblatio
cenſuum
ſive laudi-
miis non
facit ceſſa-
re impedi-
mentum
factum à
domino.
* Laudimia
prædeceſſo-
rum an
cenſuariis
offerre
quoque de-
beat.

* Contra
communem

hodie constat. Nos autem loquimur in alio prætenso debito, & in missione prætoris vel quasi, hoc est, consuetudinaria, quæ sit in invitum, contra regulas juris communis, & ad causam suam limitata est, nec potest extendi, ut in simili diximus *suprà* §. 1. *gloss.* 9. *num.* 35.

* Arresta seu impedimenta facta per dominum censuarii quemadmodum solvantur.

155. Ad sextum & ultimum artic. * quomodo resolvatur & finiatur hoc arrestum. Primò clarum est quod solutione reliquorum census de nostra consuetudine vel etiam laudimiorum & jurium investituræ in locis in quibus etiam horum gratia comprehendere licet, ut *suprà* *num.* 102. hoc enim factò, vel debet etiam extra iudicium (si nondum per oppositionem in iudicio admiffam lis pendeat, alias in iudicio cum impensis impedimenti oblato), debet illico levari, quod si differat vel recuset dominus, tenebitur ad damna & interesse retardatæ levationis manus. Quæ ut clarius liqueant, sciendum quod * duplex est levatio manus, una extrajudicialis, videlicet quando censuarius se non opposuit, vel oppositionis factæ etiam in iudicio deductæ renuntiat transigendo, vel aliter extra jus concordando, & tunc habent locum quæ nuper dixi, & quæ *suprà* *num.* 149. dicta sunt. Amplio etiam si arrestum factum fuerit autoritate iudicis, potest enim extra jus tolli, remitti, finire, quicquid Alber. & Jas. in *l. ult. de offic. procur. Cesar.* scripserint, ut dicam *infra* *tit.* 15. *quò remitto.*

* Duplex levatio manus: extrajudicialis & judicialis.

* De levatione judiciali, provisionali & diffinitiva.

156. Altera judicialis, & hæc duplex est, videlicet provisionalis, & diffinitiva. * Provisionalis interlocutoria est, qua pendente lite permittitur censuario re & fructibus suis & similis est ei quam in materia possessoria *infra* *tit.* *sequent.* recedentiam seu fiduciarium possessionem vocant. Diffinitiva vero, quando lis diffinitur impedimentum tollendo, sive purè sive sub modo vel conditione, sive declarando illud nullum, sive liquidando jura per censuarium solvenda: quæ factò manus levabitur, & tunc in executione sententiæ diffinitivæ satisfaciendo plenam levationem manus consequitur. De quo in executionibus sententiarum *infra* *tit.* 15. Tantum necesse est hic aliqua dicere de * provisionali quæ de facili fit ex causa probabili ne pro modicis controversiis reliquis census, majores fructus partim ditipiantur, partim sumptibus absorbeantur: quod etiam in majus damnum dominorum directorum recideret, si succumberent, & ad damna, & interesse prehensionis vel dilatæ relaxationis condemnarentur. Utque omnia membra brevi methodo comprehendam;

* Provisionalis manus levatio.

* Provisionalis levatio quadruplex.

157. Hæc provisio fit respectu opponentis ex triplici causa, aut propter negationem, aut propter satisfactionem, aut propter probabilis ignorantie vel dubitationis allegationem, & * quarto, respectu domini pluribus dominis in solidum concurrentibus. Primo casu, ut quando possessor pro causis oppositionis negat rem esse censualem, vel in censum moveri ab arrestante, tunc enim statim manus (provisionaliter tamen, ut in simili dixi *suprà* §. 45. *in princ.*) levatur, sive privata prætensi domini, sive publica iudicis autoritate injecta, non solum sine cautione, sed etiam sine ulla consignatione, quia negatio ista est velut securis ad radicem.

158. Ergo prout dicunt doctores de exceptione derogante qualitati in qua statutum vel actus fundatur. Bar. & alii in *l. 1. §. & parvi. ff. quod vi aut clam.* Bar. in *l. divus per illum text. de testam. milit.* Jaso. *l. nam posteaquam. §. si minor. num. 9. de iurejur.* Phil. Dec. *cap. ex parte 2. num. 5.* ubi in annot. dixi *de offic. deleg. & consil.* 458. *num.* 1. & dixi in simili *suprà* §. 45. *num.* 6.

159. Et hoc nisi dominus statim doceat de jure suo vel de recognitione aut obligatione ipsius negantem, vel ejus cujus est hæres, quia tunc non fiet provisio nisi solvendo vel consignando in manu domini. Quod si quis inexpertus dicat, non esse locum provisioni

quando de jure constat, adeat exercitium praxis, & illa docebit eum, tum demum illud esse verum quando hinc inde (id est utraque parte plenè audita) constat ut diffinitiva fieri possit, ut dixi *suprà* §. 60. *num.* 28. Cætera etiam si constet ex una parte, tamen ab altera possunt in contrarium allegari quæ longiorem discussionem requirunt. Ut autem provisio fundatur in claritate juris cui sit: ita hæc claritate per probationem contrariam adversariorum sublata impeditur.

160. Secundo casu sive solutionem sive remissionem vel aliam pro nunc satisfactionem alleget, non refert, modò admiffibilem (compensatio enim non admittitur ut dicam *infra* §. 85. *q. 5.*) levatur manus consignando censum unius novissimi controversi anni tantum. Talis est antiqua praxis & observantia à qua non est recedendum, ut *suprà* §. 45. *num.* 11. & *suprà* *co. num.* 10. & *infra* *co. num.* 170. Ita etiam habet vetus consuetudo Senonensis §. 22. & etiam nova 225. & 241. anno salutis 1555. homologata præside amplissimo illo consublimissimo & æquissimo supremi Senatus nostri præsidè D. Christophoro Thuano. Addit tamen consuetudo Senonensis consignationem multæ ultimi anni, quod remitto *infra* *num.* 164. Et ita ut dixi, vidi ab anno 1522. practicari in prætorio Parisiensi, quod Castelletum vocant, & ab antiquis pragmaticis accipi, & habeo in antiquis styliis & formulariis consuetudinum, præsertim Parisiensium, manu antiqua scriptis, quare servandum est, etiam si non sit in hac consuetudine expressum, quum etiam valde æquum sit, ne subinde possessores reliqua 30. annorum dominis consignate cogantur & via sit apertè frequentibus liticulis & extortionibus officialium dominorum, qui quandoque solent hujusmodi prædiis insidiari, & ita nominatim quædam consuetudines exprimunt, ut Valesiana §. 56. Vitomanduana §. 136. & ita generaliter observatur nisi sicubi stylus certus & antiquus fori, vel consuetudo localis aliud velit.

161. Ut consuetudo * Carnotensis §. 46. vult usque ad trium annorum (scilicet novissimorum, die prehensionis inspecta) consignari, si dominus per se vel procuratorem specialem jurandi in animam ejus mandatum habentem juret tantumdem sibi deberi: quod si plus juret, pro illo pluri finis litis expectabitur: Ita etiam debet intelligi §. 148. in eadem consuetudine; ubi in ultima linea, verba, *quæ minus*, quæ * erronee sunt in omnibus exemplaribus, corrigi debent per *d.* §. 46. Et legendum, *quæ minus*, ut in *d.* §. 46. rectè habetur. Sic consuetudo de Lorris *tit.* 2. §. 3. vult trium tantum annorum reliqua consignari de consuetudine autem Claramontensi §. 112. debet consignari census ultimi anni & satisfdari de reliquis duorum immediatè præcedentium annorum tantum. De consuetudine autem Meldensi §. 194. debet consignari census duorum annorum. Sed de consuetudine Borboniensi §. 415. census decem annorum, nisi scilicet minus prætendat dominus. Reliquas consuetudines non refero ne sim prolixior.

* Consuetudo Carnotensis.

* Verum mendum tollit.

162. Quod si consuetudo loci nihil circa hoc determinet, primò sequendus est * stylus & observantia fori si qua in loco est constans & uniformis, tamen non scripta, ut dictum est *suprà* *ead. glo. num.* 160. & per ea quæ dicemus in *fi. operis super consuet.* Carol. VII. & decreto harum consuetudinum; quo deficiente, novissimè servandus erit stylus & observantia hujus Parisiensis præfecturæ, argumento notabili per Cardi. Floren. in *Clemen. quamvis rigor. in princ. de appell.* & per text. in §. *ult. inst. de satisfdar.* qui loquitur de urbe Constantinopolit. à qua Roma jura capiebat, & quæ dixi *suprà* in *procem. gloss.* 2.

* Stylus fori quecudus.

163. Tertio casu puta novus hæres vel emptor, qui non putat reliqua deberi & probabilem habet causam ignorantie, interim enim dum de apochis inquit vel deliberat de authore laudando, provisionem

eamdem habere debet. Idem in antiquo etiam censuario, si putat vel dubitat satisfactum per procuratorem vel alium gestorem, vel etiam per alium cui mandatum dedit; & generaliter nisi de tergiversatione aut malicia constet, quia saltem aliqua probabilis dubitandi causa presumitur in eo qui se sumptibus & periculo offert. *l. in ratione. 1. §. cum quidem. in fi. ad leg. Falci.* per quem text. inquit Bald. in *l. ult. col. 3. C. de iudicio Divi Adrian. tollen.* quod in dubio nemo presumitur diffidere de victoria donec litigat. Nec est odiosus nec improbus, nec dubio facere videtur qui ignorat quantum, vel causam cur solvere debeat. *l. non potest videri. l. qui in jus §. nemo videtur. de reg. jur.* Non igitur remediis & favoribus usitatis privandus est, etiam si alias positivas defensiones, quam meram ignorantem non proferat. Secundus ergo & tertius casus omnino & ubique in toto regno pari passu ambulat.

164. Quarto ergo an etiam multa non soluti census debeat consignari? & primo videamus in terminis nostrae consuetudinis. Et videtur quod sic, saltem unica ultimi anni, quum sit accessoria eius quod ad minimum consignandum est, ut usura sortis ergo. *l. cum principali. de reg. jur. c. accessorium de regul. jur. in 6.* & intelligo quando xque constat eam deberi secundum terminos §. 62. infra eod. & licet re sita infra urbem vel secundum lapidem seu banlicam urbem, vel titulo speciali de quo constat, huic oneri affecta. Contrarium ab antiquo observari vidi & ab antiquis advocatis audivi praeiorii Parisini, & bene. Quia consuetudo non permittit impedire pro multa, sed pro censu tantum, & adhuc etiam si permitteret prehendere pro omnibus juribus dominicalibus etiam pœnibus, adhuc xquus est sufficere consignationem praeiorii & ordinarii juris: quae consignatio utrique parti favorabilis est, ut infra num. 183. & ideo generaliter in toto Regno ita observandum, nisi sibi alius est certus & antiquus stylus fori: vel approbata consuetudo, ut Senonensis consuetudo tam vetus §. 220. quam nova novissimè homologata §. 225. & 241. vult etiam multam illius ultimi anni consignari: Idem consuetudo de Lorris, tit. 2. §. 3. & secundum praedicta reliquae consuetudines, quatenus obicere sunt vel indeterminatae debent intelligi, ut consuetudo Viromandua, §. 136. in fi. quae vult prehensionem non tenere nisi pro reliquis ultimi anni, debet intelligi quando censuarius se opponit & in reliquo offert consignare censum ultimi anni, & sic his duobus concurrentibus: alias sive non intercedat, sive nihil consignet, tenet arrestum pro toto, & sic verba d. §. 136. ibi, *notienda*, debent intelligi respectu virtutis praecitae, non obstante oppositione iuxta materiam subjectam. Et nota quod inter effectus dictae iustitiae fundariae est, quod opponens non potest declinare forum loci: sicut nec vassallus forum domini cap. *verum extra de ser. comper.* & ita cavetur consuetudine Rhemensis, §. 144. ad hoc in fortiori textus in c. 1. de privileg. in 6. *Gemma. consil. 8. col. 1. consil. 72.* Sed intellige de iure communi pra ratione domicilii sui alibi siti, secus ratione privilegii, ut scholaris qui potest evocare coram suo conservatore, vel militans in Palatio regio, coram praefectis libellorum supplicum Palatii. Et ita consuetudo Rhemensis §. 144. & 158. debet restringi.

165. Quarto principaliter provisio quando plures domini in solidum concurrunt, de quo satis supra eod. num. 45. & supra §. 60. & infra §. 82. quo ultimo casu sufficit in iure vocatis illis consignare ut supra: alias ut in duobus immediatè praecedentibus casibus consignandum est in manu domini, qui ad nullam satisfactionem tenebitur, quia nec etiam censuarius cui provisionaliter levatur manus, tenetur nomine jurium controversorum fundare cum de modico agatur: &

sumptuosior esset satisfactario quam consignatio: & fundus semper supervalcat. Facit *l. mediteranea*, & ibi Bar. Joan. Plat. C. *de an. & trib. lib. 10.* Et hic advertere quia quod dico sufficere consignare ut in secundo & tertio casu, verum est ad finem dictae provisionalis levationis manus tantum: Secus, si etiam censuarius velit per manum supremam vel sequentem investiri, ut dicam infra §. 82.

166. Nunc pro pleniori doctrina circa primum casum quaero, an ille censuarius qui negavit, convictus cadat à jure suo. Prima facie videtur quod sic, quia contempnit dominum & violavit rectè legem investituræ, qua tenetur agnoscere dominum, & modicum census in signum recognitionis & honoris solvere, & in hoc est eadem ratio omnino sicut in feudo, quod à negante amittitur, quia negans contra totalem ipsam feudi substantiam malè agit, ut notatur in §. *vassallus si de feud. vas. contest. sit inter do. & agnat. inusb. feud. & supra tit. 1. §. 43.* ubi plenè diximus. Facit quod valet argumentum de feudo ad censum, quemadmodum de feudo ad emphyteusim quando est eadem ratio, ut communiter tradunt doctores in *l. 1. C. de jure emphyt. & in l. Gallus §. instituens. ff. de liber. & posthu.* Tum si censuarius negavit rem esse censualem, seque & praedecessores suos in censum accepisse, & de censu investitos, & adegerit dominum ad probationem directi domini, & concessionis censualis, & convictus fuerit, non videtur hoc facto audiendus ad allegandum concessionem & investituram censualem quam negavit: sed potius tanquam contraria allegans repellendus *l. 1. C. de ser. c. sollicitudinem de appella.*

167. Et merito puniendus in eate in qua deliquit *l. ex facto 2. ad fi. de vulga. & pupil. l. consensu. §. & nisi versic. aequum est. C. de repudiis.* Unde negans se possessorem de hoc convictus, non potest se adhuc dicere possessorem: sed quod negavit, amittit & in actorem transfertur *l. ult. ff. de rei vendic.* Tum quia negando malè versatur & prorsus abutitur. Hinc emphyteuta dominum abnegante deinde convicto, decidit Speculator *tit. de locato §. nunc aliqua. versic. 65.* quod privatur emphyteusi. Et licet utrimque arguat, tamen manifestum est quod ita tenet, quando emphyteuta totum negat, videlicet & rem fore domini, & concessionem emphyteuticam fuisse factam, & ita post Marti. de Fano. residet quando negans non habuit iustam causam ignorantiae. Idem tenet ibi, in *addi. Specul. col. 6. versic. in emphyt. negavit.* Innoc. inc. *ceterum extra de iudici.* Idem expressim firmat. Ang. Peru. in *l. ult. col. 1. de rei vendic.* Jac. de S. Georg. in *investit. feudal. in ver. dicti vassal. promiss. non commisit. folon. in undecima causa versic. quod dixi de vassallo negante & in verb. dictique vassal. promiss. recogn. dict. feud. col. 6. versic. advertat tamen Jason. seu verius Alexand. instit. de actio. §. omnium. num. 87.* Et ita sentit Jason. in *l. ult. qu. 13. num. 125. C. de jure emphyt.* loquens de emphyteuta contemnente personam domini etiam in parte, ut privetur toto, & sic in fortioribus terminis, quia negans totum contemnit in totum. Idem tenet Nicol. Everardus in locis legalib. in *loco. 12. de feud. ad emphyt.* Hippol. de Marfil. in *singul. 242. tu habes. Facit cap. quo jure 8. distinct.* ubi negans jus quo possidetur, non potest habere possessionem. Qui ergo negavit quicquam ad se pertinere de dominio directo, investitura & conditione censuali, non potest dicere ad se pertinere rem censualem, sed rei renuntiasse censetur, sicut & ipsa jura censualia renuntiavit & abnegavit.

168. Et quamvis fortè dici possit non esse tantam rationem in censu, sicut in feudo, cujus substantia est fidelitas & vassallus ad majorem fidelitatem & reverentiam astringitur per not. supra §. 2. glo. 5. tamen satis esse videtur, quod eadem aut similis est ratio. Unde non est facienda restrictio propter hoc solum quod in uno ma-

*Ignoran-
tia excu-
sat.

*Negans
censum ad
perdat jus
suum.

*Consuet.
Viroman-
duana.

jur sit ratio quam in alio, ut in l. 1. §. quod autem. ff. de aleato. l. in fraudem in fi. de testam. milit. l. 1. §. generaliter de legat. praestand. ut tradit Phil. Dec. in rub. lect. 1. col. 3. & in l. 1. col. 2. si cer. petat. l. ult. col. 7. C. unde libe. in l. si emancipati. col. 1. C. de colla. Et certe censuarius qui scienter abnegavit & convictus fuit, omnino meretur re privari ad commodum domini.

169. Tamen quia consuetudo nostra hoc non dicit, non * est nostrum introducere, ut in simili decidit Bal. in d. §. vassallus in feudum. col. 2. versic. extra quo. ro. in usib. feudo. quod poena d. §. vassallus loquens in vassallo scienter negante, non habet locum in libellario vel emphyteuta, quia poenae non trahuntur ad casus non expressos. Et ut inquit gl. pen. in fi. e. ult. de jure patron. poena non debet imponi nisi exprimat quod sit imponenda, quam Panorm. & omnes ibi sequuntur. Joan. Calder. consi. 10. sub iii. de rescript. Alex. consi. 103. num. 15. lib. 1. ubi in annot. dixi Phil. Dec. in rub. ext. de iudiciis. col. 1. l. pen. col. 3. ff. de iurisd. om. judic. Jason. l. quod se. col. 20. si cer. petat. in l. illam. col. 3. C. de colla. Et quod non sit idem in emphyteuta tenet Jason. in l. 2. num. 86. qn. 32. C. de jure emphyt. Franc. Purpura. l. 2. in fi. princ. ff. si cer. petat. & in l. 1. num. 81. C. de transact. quamvis sentiant illum privandum possessione tantum, ut & Phil. Dec. consi. 28. num. 4. per l. ult. de rei vendic. & Auth. si possessor. C. qui possor. in pignore habe. Et sic concluditur in censu propter negationem non esse locum commissio, nisi in loco ubi consuetudo hoc exprimit vel intendit, ut Cœnomanensis §. 215. ubi censuarius in declaratione rerum censualium aliquid omiserit vel celaverit, nisi ante litis contestationem recognoverit, privari debet, & res celata domino adjudicari: adhuc in hac vel simili consuetudine debet intelligi de negatione vel occultatione facta scienter, sive dolo vel lata culpa: utque non ipso jure, sed per sententiam, ut etiam tenent doctores pro prima parte allegati, & in simili supra §. 43.

170. Nunc pro declaratione * praxis forensis in eodem primo casu, aut actor succumbit & arrestum ejus declaratur nullum & injustum, practici dicunt, mal & tortionnaire, & reum ad bonam & justam causam se opposuisse: actore damnato in omnes expensas, alias damna & interesse impedimenti: & nota quod hæc damna tanto erunt minora, quanto citius dicta provisio concessa fuerit nec ejus executio impedita. Et si actor sua privata autoritate tantum arrestaverat vel prehenderat: non debet (ut imperiti faciunt) addi levando manum domini, vel plenam manus levationem faciendo, quia ipso jure nulla fuit manus, deficiente omni fundamento: & sic prorsus supervacuum, imò ineptum est, & causæ in qua sententia fundatur contrarium de aliqua manu (quæ non est) mentionem facere: sed si iudicis autoritate prehenderat, sed per superiorem confortari fecerat, tunc non est ineptum addere levando seu tollendo plenè & absolutè manum justitiæ vel superioris, quanquam non sit necessarium, quia satis ex aliis diffinitivis hoc resultat.

171. Nota etiam si non solum actor probavit: sed reus probavit non in provisionali, sed in principali instantia rem esse allodiam vel feudalem, poterit talis in sententia declarari juxta notata in §. 1. instit. de actio. vel feudalis vel ab alio moveri in censum, maxime si verus dominus se liti adjunxerit & probaverit. Aut verò actor vincit, & declarabitur ad bonam & justam causam attestasse, reum verò malè & injustè se opposuisse, (& in locis ubi est consuetudo commissi) rem domino commissam, quæ illi adjudicabitur cum fructibus à die negationis, ut Cœnomanis §. 215. Audibus §. 200. vel etiam à die prehensionis, si eadem consuetudo; vel dominum ex defectu census facere fructus suos, reo in expensis litis condemnato. Ubi vero consuetudo non dat jus commissi, nec lucrum

fructuum ut hic, & regulariter in toto Regno, dicitur nihilominus quod reus tenebitur manum domini redintegrare fructus restituendo, quos prætextu provisionis recepit, recuperaturus solutis impensis impedimenti & reliquis census. Item condemnabitur ad multam unam census non soluti, ut dicam infra §. 62. & ad alia jura si quæ deberi appareat & impensas litis.

172. Adde ego (quanquam non sit adhuc animadsum) quod debet condemnari in sexaginta solidos Parisienses multæ manus dominicæ fractæ, vel in aliam saltem consuetam multam infractionis manus: quanquam enim negans non sustulerit impedimentum via facti capiendo fructus sua autoritate, sed via justitiæ, obtentu dictæ provisionis: tamen hæc provisio fundatur & incipit a vera fractione manus: negans enim dominum, magis & fortius tollit & frangit manum domini, quam fructus sine negatione juris dominici rapiens. Hic enim tantum fructus quosdam & semel: ille vero & fundum, & fructus, & omne jus dominicum perpetuo eripit, & quantum in se est, dominum sua possessione spoliat: unde dominus potuisset, si voluisset in possessorio novitatis, sive interdicto uti possidetis concludere, ut in titulo seq. nisi reus declarasset se non quasi possessionem, sed tantum proprietatem dicti juris negare.

173. Quæ enim hæctenus de negante dicta sunt, intelliguntur quando simpliciter & absolutè negat, & super hoc simpliciter proceditur: secus si fatetur actorem esse in quasi possessione juris censualis, negans illius juris proprietatem: Tunc enim non obtinebit provisionem absolutam, de qua hic & supra eo. num. 145. sed sine præjudicio proprietatis consignando in manu domini, prout in secundo & tertio casu dictum est supra eo. num. 145. & hoc si præter questionem proprietatis prætendat alias causas oppositionis contra arrestum, alias illud fortietur effectum diffinitivum & condemnabitur reus solvere & in expensis, etiam pendente judicio proprietatis sine illius præjudicio, sive illud per dominum sive per proprietarium intentetur, per notata supra eo. num. 87. In secundo vero & tertio casu si reus absolvatur, non dicitur arrestum nullum, quia tenuit: subest enim fundamentum, & est factum conformiter ad causam & formam à consuetudine permissam, sed pro qualitate materiæ subjicitæ: quandoque (quod est gravius) dicitur malè & injustè arrestatum & oppositionem rei bonam & justam: quandoque (ut quando dominus habuit justam causam erroris) arrestum relaxabitur, vel annullabitur, & consignatio in quanto plus debito facta est restituatur, plena levatione manus reo facta, cui expensæ litis adjudicabuntur cum damnis & interesse impedimenti, nisi fortè subfit causa hæc omittendi vel compensandi. Quarto casu res est expedita cum censuarius non remanserit in lite, super quo tamen multa occurrunt quæ remitto infra §. 76.

174. Circa prædicta nota quod in istis quanquam summaris bonus & prudens iudex debet causam * exprimere, ne fortè sententia minus aut magis sit efficax quam debeat; multum enim refert arrestum revocari, reumque absolvi ex fundamentali defectu juris actoris, puta quòd res non esset censualis vel ab alio moveretur: an verò quia reus non erat reliquator. Primo casu nullum est arrestum, secundo vero revocatur. Primo casu obstat vel obitare debet (si sententia sit clara) exceptio rei judicatæ in perpetuum contra actorem, si tamen plenè auditus fuerit habitis legitimis dilationibus probandi vel apposito probato Secundo vero casu res judicata prodest actori ipsi in perpetuum. Nocet enim momentaneè quoad pensiones & sumptus præfentes: sed perpetuo prodest, ut si judicatum sit eum esse dominum directum aut saltem in quasi possessione: his enim & similibus casibus non solum debet, sed tenetur iudex

* poena nō est nisi expressa jure.

* praxis.

* Causa in sententia expressa.

judex in sua sententia causam exprimere ne sit incerta & periclitatur jus partis, ut tradit Specul. in *titul. de sentent.* §. *qualiter autem, ad finem versic. in quibusdam.*

175. Et generaliter quoties sententia ultra intentionem judicis vel ultra vim actorum possit alterutri præjudicare ex varietate aut incertitudine causæ, per text. in l. 2. §. *ignominia. ibi, semper enim debet reddere. ff. de his qui not. infam. in l. 2. §. senatus ibi, ita ut sententia comprobentur. ff. de jure fisci. vel quoties possit referri ad plures causas & varios effectus. Joan. Andr. in cap. si confirmationem. & ibi gloss. ult. & domini de S. Gemi. Philip. Franc. in fi. de elect. in 6. Panorm. in consil. 7. *quasimodum fuit à me. lib. 1.* Bald. & Panorm. in c. *ficut. & ibi Felix. col. 8. & 9. de re judica. vel causam pertinentem saltem in genere reservate. l. *Bebius Marcel. in fi. de pact. dotal.* notant doctores in l. *qui Roma § duo fratres. de verb. obligat.* Anthon. Corset. in *reperit. vers. absolvens.* Alioquin si judex dum materia hoc postulat nullam vel malam causam expresserit, justè potest appellari, ut not. Angel. in l. *uique in fi. in l. qui pistorio. ff. de rei vindicat.***

176. Addit Alexand. consil. 185. num. 2. lib. 6. Idem quando judex non condemnat victum in expensis, sed dic quod imò tunc sufficit exprimere in genere, videlicet sine expensis, & ex causa: adhuc hæc clausula omiſſa non parit causam appellandi, quia non audiuntur appellantes quorum non interest. Sed tunc demum potest ob causam non expressam appellari quando incertitudo gravat, vel potest generare gravamen in futurum. Adde etiam quod dum judex condemnat in damna, & interesse, tenetur (nisi quando materia subjecta satis hoc ostendit: ut in causa novitatis titulo seq.) apponere certam determinatam & limitatam causam, ad quam referantur, & à qua procedunt dicta damna & interesse: alioquin si simpliciter & indeterminatè condemnaret in damna & interesse, justè posset appellare. Latius dicam infra §. 162. num. 22.

177. Ultimò pro coronide hujus glo. discutiendum erat an censuarius contra dominum injustè, putà soluto censu vel pendentibus induciis datis per prehendentem, possit intentare* causam novitatis, sive interdictum uti possidetis, vel unde vi; seu redintegrandæ aut aliud possessorium remedium de quo ne nimitis hunc §. onerem, remitto ad tit. sequentem: sed notandum, quod ut provisio hujus §. dat prærogativam domino censuali, non alii inferiori: ita domino feudali digniori pro juribus feudi ordinariis idem per locum à fortiori permittit. Quoties ergo potest feudum ipsum ob jura feudalia prehendere, toties si mitius agere velit, potest ob eadem jura simplici arresto vel impedimento fructuum feudi pendentium uti; nec dicitur remindebitam aut insolentem facere, sed minus debito & solito, quia pluri vel majori inest minus. l. 1. §. *si stipulanti:* ubi in lectione Dolana dixi de verb. oblig. Et cui quod plus est, licet ergo & quod minus est. l. *cui jus est, de reg. jur. v. cui licet. eod. tit. in 6.*

178. Rursus circa prædicta sese offert valdè necessaria questio: jam enim plures vidi in hoc prædictum dominos directos concedentes de novo in censum simul & in redditum fundiarium clausulam expressam apponere, ut possint* via hujus arresti vel impedimenti pro reliquis tam redditus quam census procedere, an pactum valeat? Multis rationibus videtur quod non: tam propter jura prohibitiva & negativa incipiendi ab executione quibus renuntiar non potest. Glo. magna in fi. & doctores in l. 1. C. *ne fidejussores det. denunt.* And. Alc. in ca. *cum contingat. num. 321. cum sequ. extra. de jurejur.* Tum quod potestas incipiendi ab executione publici juris est, nec est in commercio privatorum, nec hoc singulis, id est,

privatis concedendum est, l. *non est singulis. dereg. juris.*

In contrarium pluribus & urgentioribus rationibus arguitur pactum valere: primo propter virtutem non solum directi, sed etiam dominicalis domini retentis: secundo propter possessionem civilem, imò quasi possessionem civilem & naturalem juris dominicalis & hujus redditus percipiendi retentam à domino directo. Tum quod redditus est coæquævus censui & simul natus: tum publica jurisdictio non læditur: quia potest actus appellatione suspendi secundum not. *suprà ea. gloss. num. 117.* simplex autem oppositio censuarii dominium directum non negantis, non potest nec debet ejusdem virtutis esse, cujus & manus injectio dominica.

179. Tum de jure* valet pactum injectionis manus etiam nullo dominio & nulla possessione in re alienata retentis. l. *penult. C. de pignor. actio. l. creditores C. de pignorat.* ubi valet pactum injectionis manus in simplici creditore hypothecario, & fortius etiam in eo qui nullum jus in re retinuit, ut etiam contra tertium emptorem vel detentorem possit quis exequi pactum injectionis manus. l. 1. & 2. C. *si servus expor. veniat. l. Titius ff. de servis expor. l. si quis sub hoc pacto, de contrab. emption. & vend. Alexand. & alii, in l. traditionibus. C. de pact. & ibi Joan. Ruggier. de Mota. num. 64. in nova limitatio.* Igitur multò magis valet, retentis dominio directo & possessione civili, saltem contra eundem obligatum: vel ejus hæredem, vel detentorem qui emit ad idem onus, vel illud recognovit.

180. Tum sicut colonus non facit fructus suos nisi mercede soluta vel fide habita, ut tenet gl. in l. *si servus communis. §. locavi. ver. facere & ibi expressè Bar. de furt. sicut in emptore. Inster. de rerum vendit. §. venditæ. quem text. ad alios contractus extendunt gl. in l. cum proponas. in verb. remansit, C. de dolo. gl. pen. in l. cum precibus. C. de rer. permut. Alexand. Joa. Riminal. Phil. Dec. in l. traditionibus col. 2. & And. Alc. & ibi Joa. Ruggier. de Mota. in *reper. num. 49. Fabia. de monte D. Savini. de emp. & vendit. Jas. l. 1. in fi. ff. de rerum permut. Franc. Arct. consil. 63. Ludo. Roman. consil. 86. col. 2.* Ita censuarius non videtur facere fructus suos nisi censum & redditum debitum solvendo: etenim fructus quandiu solo cohererent, fundi sunt, & sic in dominio locatoris, ideo colonus non facit suos, nisi quia voluntate domini eos percipere videtur, inquit textus in d. §. *locavi.* si ergo reliquator sit, & dominus impediat voluntatem suam declarando, colonus non facit suos: sic ergo videtur in censuario: fructus enim pendentes sunt in dominio, directa possessione vel quasi, domini censualis: igitur eo impediendo & voluntatem declarante censuarius non potest tollere nec suos facere, nisi reliquis census & redditus solutis.*

181. Tum in fortioribus terminis locator, qui non est dominus illatorum & investorum quæ è re sua non processerunt: sed tantum in illis habet tacitam hypothecam, potest propria auctoritate illa retinere, si colonus vel inquilinus non satisfactus de pensione præterita, discedere velit. l. *utique de damno infecto. vel si non discedit, sed est in mora solvendi, potest ea includere, l. est differentia, & ibi Bar. que res pign. obligari possunt. doctores in l. item quia in principio. de pact. & in l. certi juris in princ. C. loca.* Igitur multo fortius hoc potest dominus censualis in fructibus pendentibus qui sunt in suo dominio directo & possessione civili vel quasi, & plus quam fortius concurrente pacto expresso ab ipso possessore convento vel recognito.

182. Quid, quod exploratum hoc videtur, & indubitatum utpote decium in hoc text. hujus consuetudinis, ibi, *d'ancien cons ou fonds de terre pour les arverages qui luy sont deus:* ergo non solum pro ipso

*Novitatis causam utrum possit intendere censuarius si dominus ejus soluto jam censu aut pendentibus induciis prehendetur.

*Pactum de facultate arrestandi an valeat?

centu & reliquis census, sed etiam pro alio fundiario jure & reliquis ejus, hoc jus arrellandi & impediendi datur etiam ab ipsa consuetudine, & aliis alternativa *on*, quæ debet poni inter diversa, superflueret: & altera pars alternativæ quæ sequitur in *tex.* corrigenda esset & rejicienda. Porro literæ textuali standum est; ut diximus supra §. 31. & ubi apparet *text. l. nulla superest questio, l. ancilla. C. de furt. l. illam. C. de coll.* Nec potest hæc alternativa textualis melius verificari quam in reditu simul eadem originali concessione cum censu nato & constituto.

183. Tum non est in effectu novum gravamen censuariorum præsertim rusticorum, quippe quod non ad eorum damnum, sed ad eorum commodum spectat: ita enim fiet, ut dominus qui alioquin habet instrumentum authenticum investituræ & obligationis garantigiz, non mittat apparitorem judicis præfidialis cum litteris sigillatis adprehendenda, transferenda & distrahenda bona debitoris pro reliquis dicti redditus, sed contentetur impedimento fructuum pendentium, quod per rusticos executores, ut supra num. 78. etiam sine commissione sigillata fieri potest, & solet modico sumptu, qui sumptus nullo modo augebitur addito pro reliquis redditus fundiarii, & sic censuarii longè minori damno liberabuntur. Hoc etiam est de mente juris in *l. si servos. de pign. act. ibi: neque delicatus debitor, neque onerosus creditor audiatur: & in l. si bene de usur. ibi, non acerbum se exactorem nec contumeliosum præbeat: sed moderatum &c. l. cum Stichus. in fi. de solutio.* Et via minus utrique parti onerosa deligenda *l. 1.* & ibi Pau. *fi quis cautio.*

184. Notæ sunt enim expilationes apparitorum præfidialium, præsertim hoc tempore, quo non solum officia multiplicantur, sed non nisi ingenti pretio habentur, ut jam ridicule sint antiquæ sanctæ constitutiones de eorum salariis, nec hoc solum, sed multò plus exigunt à pauperibus rusticis quibus breve temporis spatium & ulurarias dilaciones subinde vendunt ne pignora transferant aut ne vili distrahant. * Necessè autem esset ad rectam & debitam & à Deo præceptam politiam non solum judicandi officia, sed quæcumque vel minima Justitiæ ministeria, idoneis & fidis, gratis concedere, quemadmodum & beneficia omnia & dignitates ecclesiasticas: sic enim fieret ut nefario & cauponario rerum sacrarum & magistratum gustu sublato totum regnum & præcipuè Majestas ipsa regia non solum coram omnibus hominibus sed etiam coram Deo & angelis & sanctis ejus maxime florere & prosperare, & omnibus, cum spiritualibus tum temporalibus opibus & maxima pace lætaretur. Perde, ac obrue, ò Deus ultionum, impios qui his sanctis omnium votis sua avaritia aut libidine adversantur.

185. Sed ad rem & questionem inchoatam supra numer. 178. periculosum puto novitatem hanc inducere, fatius est contentos nos esse terminis & remediis à lege vel consuetudine positis, nisi quatenus de consuetudine vel communi observantia saltem interpretativa appareat: & in reliquo stare regulæ juris communis, de qua in *l. negantes* (id est etiam celsantes) *C. de actio. & oblig. in l. unica. C. de probi. & questio. pecunie. in l. ult. C. de executio. rei judic. & text. supra §. 162.*

186. Si tamen dominus directus via hujus impedimenti vel arrelli debitor non opponente nec appellante debitum suum dumtaxat exegerit, censuarius qui nullo alio damno fuit affectus, non potest etiam si absens fuit conqueri, nec citare dominum ad asferendum litteras ut se opponat arresto vel impedimento inepto, & extra vel ultra terminos consuetudinis facti, non est admittendus, sed in expensas hujus voluntariæ & supervacue instantiæ condemnandus. *Text. in l. ult. in fi. de eo quod metus causa, & ibi Bar. &*

Bal. & omnes. Pau. Alex. in l. si cum nulla, de re re judic. Paul. cons. pe. in fi. lib. Jas. l. a Divo Pio. §. in venditione col. 3. de re judic. ad hoc l. si cum exceptione in prin. de eo quod met. causa.

187. Et falsa est *glo. ult. in fi. in d. ult. in fi.* quæ dicit quod licet ille creditor non teneatur edicto de eo quod metus causa: tamen incidit in edictum Divi Marci: & amittit jus crediti: & conditione sine causa restituere tenetur. *l. sed & parus in l. extat. de eo quod met. causa.* quia illa jura loquuntur duobus concurrentibus: primum quando creditor res vel bona debitoris inviti invadit & auferit adhibita violentia facti: secundò quando hoc facit merè privata temeritate & sine ullo justitiæ ministerio. *d. l. extat. in fi.* ibi sine ullo iudice temerè possessisse vel accepisse: secus si adhibito apparitore judicis, *d. l. ult. in fi. ibi per vim apparitore præfidis interveniente sine notione, &c.* secus ergo si apparitore publico adhibito tutè & apertè procedendo; ita ut aliud non desit quàm vel commissio vel causæ cognitio iudicis, de quo non curatur, quando debitor non fuit plus debito exactus vel damnificatus: & ita debent hæc jura intelligi.

188. Non obstant allegata supra num. 179. *de l. pe. C. de pignor. actio. & l. creditores. C. de pigno.* quas omnes glo. & doctores adusque, tam malè contrarias faciunt quàm malè conciliant & intelligunt. Falsum est enim quòd omnes putant, valere pactum injectionis manus in creditore etiam hypothecario, ita ut possit propria autoritate illud exercere: hoc eodem nullo jure probatur, sed est contra *l. extat. de eo quod metus causa. & contra d. l. creditores. & contra l. pen. ad l. Jul. de vi. privata, & omnia jura.* Nec obstat *l. pen. C. de pignorat. actio.* quia non loquitur in creditore auferente rem ipsam vel possessionem: sed in auferente dominium debitoris & transferente in alio vendendo rem sibi priùs traditam à debitore, ut patet in eadem *l. ibi restitui.* ergo jam creditor erat factus possessor: & adhuc ait textus quòd talis creditor & legitimus possessor non potest pro suo arbitrio auferre, id est, vendendo in alium transferre, & restitutionem perimere sine permissione judicis vel ex conventionem expressa.

189. Non ergo *d. l.* loquitur de pacto, ut non soluto debito liceat creditori autoritate sua rem obligatam accipere: ut omnes gloss. & doctores ubique malè & præposterè hæcenus intellexerunt: sed loquitur de pacto & facultate distrahendi pignus sibi traditum, quod postquam ex lege conventionis fecit, non tantum venditio valet, sed etiam dominium auferitur à debitore & in emptorem transfertur, re illi tradita per solum creditorem. *l. si convenerit in princip. de pigno. actio.* per quam *d. l. penult.* debet, si opus est, glossari & intelligi, quanquam satis è verbis ejusdem legis, novus imò natus noster intellectus clarè probetur: alloquitur enim debitorem qui pignora tradiderat creditori, & ait quod contra eum soluto debito pignoratitia agere potest, ut restituantur. Quod autem subdit textus, nec creditor citra, &c. non mutat casum, sed eandem hypotheseim continuat prout est idem scriptum eidem super eodem restitutionis pignorum libello directum: ut si ea creditor interim alienaverit aut in alios transtulerit, nihilominus procedat actio ad restitutionem, nisi id permissione conventionali aut judiciali fecerit, & sic dicta *l. creditores*, ibi tamen autoritate præfidis possessionem adipisci debent, propriè ut stat, debet intelligi, non autem verbum, debent, quod est necessitatis, transformandum est in verbum, possunt, quod non est exponere sed corrigere textum, ut omnes adusque perperam, falso metu contrarii *d. l. pen.* violenter detorserunt dictam *l. creditores*, ut putant in facultate creditoris quod ponit in necessitate, loquitur enim ex debito & non ex civilitate.

* Contra glossam.

* Novus intellectus. *l. pen. C. de pigno. actio.*

* Modus feliciter reguandi.

190. Multum ergo aberrarunt qui post Bart. in d. l. *crediores* crebrius tenuerunt tale pactum etiam contra singularem possessorem privata autoritate exerceeri posse, ut Ant. Negufan. in *tract. de pigno. par. 4. num. 20.* & quod glo. in d. l. *pe. & in d. l. crediores*, in l. *in possessionem. C. ad l. Jul. de vi publ. in l. 3. C. vi bon. rap. in l. pe. ad leg. Jul. de vi privata*, addunt illud pactum excusare à poena vi bonorum raptorum l. *Julia, de vi publica & privata non est veram probata fraude, vel atrocitate facti.*

191. Nec etiam obstant leges de servis exportandis allegatae *suprà num. 179.* quia singulare jus est in servis & ancillis specialiter introductum, nunc favore castitatis & bonorum motum & eripiendi ab injuria prostitutionis irreparabili, ut d. l. *Titius in fi. de serv. ex- per.* (ut etiam rectè censuerunt Petrus, Cynus & Salic. in l. 2. *C. si servus exportat. vaneat*: & bene, quamvis crebrius aliter dicant doctores in *l. traditionibus. C. de pall.*) Nunc favore politicæ & vitandæ corruptelæ servorum, ut ne veterator servus ad alios corrupendos Romæ vel ubi abligurire solebat, moraretur, d. l. *Titius in princ.* Potrò non est simile quod *suprà num. 180.* dictum est de colono qui nullo modo possidet, ut omittam quod d. gloss. in verb. *facere*, Bald. ibi reprobat, de quo latius dicam *infra §. 195. gl. 5. in verb. moisson de grains.*

192. Minus obstat l. *iniquè suprà num. 181.* quia dum petendum est in mora, debitore cum rebus abeunte permittitur, quod aliàs non liceret, ut in l. *quæsitum*, ubi gloss. Bart. & alii de *pign. & contra fugientem. l. ait pretor. §. si debitorem. quia in fraud. credit.* & tetigi ad *Alexand. consil. 64. lib. 3. consil. 241. lib. 6.* & ad *Philip. Dec. cap. 1. lect. 2. extra de judic.* aliàs nec includere quidem, imò nec ingredi & describere licet nisi autoritate judicis & publicis personis adhibitis, ut est textus in l. *cum domini horreorum.*

ubi Paul. Castr. pulchrè praxim explicat *ff. locati.* Non obstat quòd hæc consuetudo non solum concedit impedire pro ipso censu, sed etiam pro jure fundiario, ut *suprà num. 182.* quia ut diximus *suprà §. 73. gloss. 1. & infra eo. §. gloss. 2. in princ.* fundus terræ hic pro censu accipitur, & alternativa stat pro expositiva, quod non est novum. l. *ubi pactum C. de transact. cum similibus.* Nec etiam obstat de minori gravamine *suprà num. 183.* quia verum est post factum, ut dixi *suprà num. 185.* lectus ante factum, ne novitati fenestra aperiat: multa enim in utroque jure fieri prohibentur quæ facta tenent, l. *patre furioso. de his qui sunt sui vel alieni juris. l. 1. §. casum in fi. & utrobique gl. de postul.*

193. Novissimè ad hanc glossam pertinet quæstio nuper controversa. Quidam habens latifundium & jus molendini singularis (bannale vocant) dedit in censum jus dicti molendini cum sesquijugero terræ ad illud inibi construendum, utrum molendinarius iste possit contra subditos refractarios procedere via prehensionis vel arrethi granorum & jumentorum molituræ in aliena molendina deferentium? Nonnulli etiam docti jarabant, quia istud jus prehendi cedi non potuerit, sed tantum concedi, quia à concedente tenetur in feudum sub titulo unius feudi, quòd dismembrari nequit, nec subditi in alium transferri sine curia, ut per Joan. Fab. *insti. de assignat. libert. l. si plures, col. 1. de condit. instertis. Alexand. l. 2. in fi. princ. fol. matrim. Roman. consil. 26. col. ult. & quæ latè scripsi *suprà §. 1. gloss. 3. qu. 3.* Contrarium respondeo quia non penitus alienat: retinet enim jus census & directi domini, & consequenter fidem seu vassalagium: quia semper remanet vassallus totius, nec feudum dismembratur, sicut si hoc jus subinfeudasset, ut latè scripsi *suprà §. 35. & 41.**

EPITOME GLOSS. II. §. LIII.

1. Censui & fundus terra idem sunt.
2. Censuarius potest faciem fundi mutare, etiamsi laudimia minora futura sint, nisi spes eorum debita adimeretur.
3. Secus in emphyteuta.
4. Originalis investitura tam in feudo quam in censu semper attenditur.
5. Quatenus ex certa scientia apparet mutata, tenet, sed in reliquo remanet vetus concessio.
7. Non fit damnnum domino directo si adventitium lucrum minore concursu hominum minuitur, secus si concursus prohiberetur. 8. 9.
10. Solus dominus censuarius dicitur fundiarius.
11. Dominus feudi non potest uti prehensione feudali pro juribus extraordinariis nec simplici arresto. 13. 14.
12. Feudi natura à pactis investitura dependet.

15. Pactum ut liceat pro jure extraordinario manum injicere, non valet, nisi ut privatum pactum creditoris.
16. Quod non valet contra tertium.
17. Nec contra paciscentem de facto resistentem, aliàs excusat à furto & vi.
18. Domino directo res feudalis vel censualis vel emphyteutica hypothecata est. 22.
19. Dispositio percipiendi super tali re importat hypothecam.
20. Responsum L. C. ad punctum qui restringitur.
21. Res nostra quatenus avocabilis est, potest nobis esse hypothecata.
23. Si datur aut venditur redditus, super tali re inducitur hypotheca. 24.
25. Secus si tantum dicatur, quod capietur de, vel super tali re.
26. Hypotheca legatorum divisibilis est, ut personalis actio.

GLOSS. II. IN VERBO

D'aucuns cens ou fonds de terre?

Hic duo, census aut fundus terræ, seu jus fundiarium, pro eodem hic & in toto hoc titulo accipiuntur, videlicet pro iure dominico census, ut dictum est *suprà* §. *precedent. gloss. 1. quest. 1.* quod procedit à communi & antiquissimo Francorum loquendi modo, qui censum pro ipso terræ fundo præstare dicunt, & iustitiam fundiarium, ut etiam consuetudo Pictaviensis §. 14. de quo etiam dicam *infra* §. 78. *gloss. 4. in princip.* non enim imponitur superficies: sed ipsi fundo & solo, quamvis alijs modi redditus nedum ipsi fundo, sed etiam superficies imponi possit.

* Censuaris potest faciem rei mutare.

2. Hinc est quod regulariter * censuarius potest ad libitum probè vel perperam de re censuaria disponere domino invito, sive ædificando, sive demolendo, sive in plantando, sive in stagnum, aut contrà convertendo, sive ad vineam vel nudam ateam aut de ambulationem utilitatis vel voluptatis gratia convertendo. Nec prohiberi potest à domino censuali ea sola ratione quod res ab eo movetur in censum, quia census nunquam perit: non enim pensationem fructuum, sed honorem domini respicit: ideo semper salvus remanet, nec est in consideratione quod laudimia erunt minora, quia de huiusmodi casibus adventitiis aut fortuitis non curatur. *l. Julia.* Sicut nec ordinarium jus decimæ minueretur, nec minui censeretur: quod tamen longè antiquius, fortius & favorabilius est laudimiis istis.

3. Secus si perceptio ipsius census læderetur, & ita debet intelligi consuetudo Senonensis §. 239. in vet. & §. 224. in nova, scilicet quando mutatio vel deterioratio noceret ipsi censui, non autem si alijs iuribus adventitiis. Idem de alijs similibus consuetudinibus. Quod circa hæc adventitia modifico, ut procedat quando pro statu præsentis tantum iuribus adventitiis præjudicatur: secus si in perpetuum. Unde si censuarius non solum in censum, sed etiam in campipartem teneat, de quo *suprà* in *rub. num. 2.* non autem formulam soli mutare in læsionem partis reddituum campi consuetæ & dubitæ: Eadem ratione non potest transferre rem in manum mortuam, saltem dominus non tenetur pati, ut latè diximus *suprà* §. 51. *qu. 12.* quamvis enim census semper integer & salvus maneat: tamen laudimia perpetuè & in totum peribunt spe adempta, quia hi non solent alienare nec hæredes habere. Rursus modifico, ut non procedat quando domus probè constructa data est in censum, & de hoc constat: facta est enim investitura, etiam magnorum laudimiorum contemplatione. Ideo demolendo & in stabulum vel cortem convertendo, non potest censuarius hanc spem tollere, sed cogi potest reficere. Idem si statum sub ea denominatione in censum datum sit, vel nudum solum si qua ratione eadem addit ratio.

* Prima investitura.

4. Et intelligo de originali concessione, non autem de recognitionibus etiam antiquis postea factis. Si enim causa demonstrationis sit adjecta qualiter domus, molendini vel stagni postea constructi, hoc non debet censuarium gravare, quia ad * originalem investituram semper recurrendum est: & secundum eam recognitiones sequentes tanquam erroræ (nisi de expressa novatione ex certa scientia sponte & legitime facta appareat) corrigendæ sunt, ut plenè dixi *suprà* §. 35. *num. 10.* & ultra ea quæ ibi dixi. Ita tenent Cardin. Florent. *consil. 92.* favendo pupillis Alexand. *consil. 92. num. 12. lib. 5.* Alvar. *conf. 1.*

post lectionem feudo. Math. de Afflic. Decis. Neapol. 195. *dictat. num. 5. cum seq.* Udalric. Zalus in *epir. feud. par. 6.* Francisc. Rip. *lib. 1. de legibus resp. 1. num. 48. cum seq.* Dixi etiam in annot. ad Philipp. Dec. *conf. 185. col. 2. latè do.* And. Tiraq. in *tractatu de retracti proximit. §. 32. num. 39.*

5. Quod si in renovatione de certa scientia & animo disponendi sit appositæ nova qualitas aut novum onus vel forma, crebrius tenent, ut Bald. in *l. imperialem §. insuper de prohib. feudi alien.* per Federic. in *usib. feudo.* & in *l. col. 2. de verum divis. Alexand. l. si mihi & Titio col. 5. de verb. obligat.* Carol. Ruinus *conf. 20. lib. 1. Jason. conf. 24. num. 4. lib. 3.* esse novam concessionem: sed non est ita, imò remanet vetus feudum vel census, nec dicitur novum nisi in qualitate mutata dumtaxat. Fac. *l. ult. C. de novatio. l. precipimus C. de appell. & dixi supra §. 5. num. 78.* Conclusio ergo nostra *suprà* *num. 2.* procedit in dubio quando non apparet de origine concessionis censualis, & ejus conditione: nudum solum in censum olim concessum præsumitur, nec rem deteriore facit (etiam diminuendo) sed ad pristinum statum reducit *l. si natus §. pectus ne perteret. in fin. de pact.*

6. Hic libet non ad longum transcribere, sed brevem summam dare consilii olim à me redditi in gravi causa inter Joannem Desloges scutiferum domini de Chauvigni actorem & pignoratam vel impediendam ex una parte: & Jacobum Blanchet scutiferum reum & opponentem ex altera parte. Terra erat * argillosa tegulis, imbricibus & valis sicilibus conficiendis idonea: actor solitus erat in suo huiusmodi argillam effodere, & artificibus vendere: reus habens vicinum in eadem plaga prædium sub gravi censu & reditu actori debito, cepit idem facere in suo, quod dominus directus prohibebat, nolens faciem soli à suo directo dominio moventis, in suum præjudicium denovo mutari. Respondi reum quatenus jura feudalia vel censualia frustrarentur vel diminuerentur in se, prohiberi posse, non aliàs: unde si fundus ipse non minoris ob id verisimiliter vendatur in posterum, nec minus idem erit ad jura perfolvenda.

* Argilla.

7. Non potest reus prohiberi eo prætextu quod dominus vilius aut rarius suam argillam deinceps venditurus sit: hoc enim est interesse extrinsecum, adventitium & indebitum de quo non curatur. Textus in simili, in *l. libertus negotiatorius. de oper. libertor. l. quæro de jure patron.* ubi etiam in patrono qui libertatem, quæ vitæ æquiparatur, dedit huiusmodi confiscatio non admittitur. Hinc Alber. in *l. si manifesta. in fi. C. ad l. Aquil.* decidit appositissimè: quod si duo fratres fecerunt divisionem in qua molendinum unum cum rivo & aquæductu remansit commune: deinde unus alteri concedit jus ducendi aquam de dicto rivo & aquæductu communi ad prædia sua sine damno molendini, decidit quod iste potest in suo construere novum molendinum si aqua utrique sufficiat, nec dicitur inferre damnum priori molendino communi, licet ei minus lucrum deinceps accedat: quia illud lucrum est adventitium & ex arbitrio aliorum. Ita etiam decidit Bal. in *Lunica oppositio 13. C. de sentent. que pro eo quod interest.* & in *conf. incipiens cummune & homines.* quod est consilium Signor. de Homode, inter consilia Bal. *consil. 56. lib. 2.* secundum veterem, & *consil. 71. lib. 1.* secundum novam impressionem. Bar. in *l. quominus de fluminibus,* & ibi Jas. *qu. 13. Præposi. Mediol. de contrav. invest. §. si quis de manso. in usibus feud. Alex. conf. 194. num. 11.*

lib. 2. Czpol. de servit. rust. pradio. in tit. de servit. apud. pau'd ante medium Matth. de Atliet. Decif. Neap. 388.

8. Quæ limitat singulariter Stephan. Bertran. *consil.* 296. *num.* 5. l. 2. in primo, impressis per Simo. Vincent. quando homines prohibentur ire ad prius molendinum, ita quod tolleretur ei commercium, quod non sit hic, & sic hac ratione non potest dominus conqueri. Sed si dicta argilla copiose semel eruta non renasceretur nisi longissimo tempore: & interim prædium effossum esset inutile per longissimum tempus, posset dominus utilis prohiberi nisi satisfaceret indemnitati domini directi, nisi argilla brevi tempore renasceretur, vel nisi tam moderata quantitate extraheretur, ut prædium in valore notabiliter non diminueretur, quin præter canonem ordinarium posset vendi & ferre laudimia solita.

9. Quamvis ergo primo intuitu videatur in dicta conclusione *supra eodem num.* 2. differentia inter censum & emphyteutim, eo quod in ista reditus est major, & sic facilius contingit læsio: tamen eadem analogia est, nec est jus diversum, sed rarius contingens in modico censu, & frequentius in alio reditu aut vestigali vel emphyteuti, quia si domus concessa ad reditum dirueretur, aut aliis notabiliter deterioraretur, fieret illicd præjudicium concedenti quominus percipere posset reditum ordinarium, & principaliter ad pensationem fructuum ordinatum Czpol. *tract. de servit. rust. pradio. ca.* 22. *de montibus.* Bal. & alii l. 1. *C. de jur. emphyt.* Franc. Curt. *senior. consil.* 70. *col. ult.* Joan. Amicus *consil.* 107. Hinc est quod ager juri campi partis subiectus (de quo in rub. hujus tit. *num.* 2.) non potest per proprietarium (ita dominum utilem vocant) pascuus fieri vel inædificari sine consensu domini, ut decidit consuetudo Ambianens. §. 15. quæ in hoc est generalis tanquam jus commune continens idem in similibus.

10. Redundo ad principium hujus glossæ, quamvis alias ex ethymo & generali significatione vocabuli, omnis dominus directus sive feudalis, sive censualis, sive emphyteuticus, sive etiam locator ad longum tempus, possit vocari Dominus fundiarius: tamen communiter usus loquendi apud nos invaluit ut solus dominus censualis, cui ratione ipsius fundi annua præstatio in qualitate juris dominicalis & censualis peritur, dominus fundiarius in hac materia appelletur: & idem sit deberi quid ex censu vel fundo terræ, ut hic & in consuetudine Sylvaneæ tenens §. 28. 279 & Bourbonensis §. 392. 393. 394. Senonensi antiqua & nova in tit. *de justice fonciere, & no. infra* §. 55. *gloss.* 4. in princ. Sunt tamen quædam loca extra hunc præsidatum in quibus domino fundiario nihil annuum debetur, sed tantum in casum alienationis jus investituræ vel laudimiorum: licet fundus non sit feudalis nec allodialis, sed paganicus, toturarium vocant, ut sub consuetudine Rhemensis §. 140. & tunc dominus directus non dicitur censualis, sed tantum fundiarius, & sic vox fundiarius generi magis accedit.

11. Quæro primò quid si de facto prædium concessum fuerit in feudum ad onus jurium feudalium, & etiam ad onus certæ præstationis annuæ ipsi domino & successoribus, cujusmodi quædam vidi non solum ab ecclesiasticis, sed etiam à quibusdam secularibus concessa: utrum dominus pro solutione hujus pensionis possit prehendere seu saisir & ad manum suam ponere prædium, ut potest ex defectu fidei, aut saltem ut potest ex defectu catalogi? Et si non possit, an ad minimum possit impedire fructus pendentes fundi, ut simplici domino censuali liceret? Breviter ad duo prima capita hujus tricippitis quæstionis dicendum est quod non, per notata *suprà* §. 33. *num.* 125. *num.* seq.

12. Ad tertium verò & ultimum caput prima facie videtur quod sic, quia cum istud arrestum vel impe-

Tom. I.

dimentum concedatur simplici domino censuali, fortius concessum videtur domino feudali qui habet jus potentius & nobilius, ut etiam jam expeditum est in *gloss. precedenti num.* 177. Tum non discrepant, sed conveniunt verba hujus consuetudinis, quia dominus feudalis vere est dominus directus fundiarius. Tum tertio cum natura cujusque feudi potissimum dependeat à pactis investituræ, c. 1. *propter tenorem investitura de duobus fratribus de benef. investi.* & ibi Bald. Alvarot. Præpoti. Bal. in c. 1. §. denique col. 1. *quæ fuit causa prima beneficii amitt.* & in *pralud. feudo. in 4. diviso.* Bal. in l. *quoties col.* 1. *C. de suis & legit. here.* ista pensio videtur etiam jus dominicum, & dominicali in re deberi, ut pote pactis investituræ inter dominicalia jura comprehensa: & ita in multis locis prædicatur.

13. Quibus non obstantibus, contrarium in terminis nostræ vel alterius strictæ consuetudinis dicendum est, quia proculdubio iste titulus non loquitur nisi de censu & domino censuali, unde de se non potest extendi ad alia jura etiam dominicalia, nec ad alium dominum directum quam censualem, nisi in vim consuetudinis localis vel communis observantiæ de qua conret. Præterea jura feudalia extraordinaria, id est, quæ præter consuetudinem & contra feudorum naturam speciali & privata pactione introducta sunt, non censentur inter jura dominicalia, saltem quantum ad favores & remedia introducta à consuetudinibus locorum, ut plenè dixi *suprà* §. 33. *qm.* 40. *num.* 125. Et quemadmodum dominus censualis pro reditu fundiario etiam in prima investitura & concessione in censu æquè originaliter creato, non potest uti prærogativis hujus consuetudinis domino censuali & pro censu dumtaxat datis, ut *suprà* in rubr. hoc titul. *num.* 14. ita nec dominus feudalis pro juribus aliis quàm verè feudalibus & ordinariis ad quæ tantum consuetudo respexit. Patet, quia etiam pro veris originariis feudalibus juribus, sed antiquis hoc est ante novissimam aperturam clausam debitis, nec prehendere, nec prehensum retinere liceret.

14. Et sic pro isto reditu etiam æquè originario, nedum non potest uti prehensione feudali, ut dominus feudalis: sed nec simplici impedimento, ut dominus censualis vel fundiarius, quia non est dominus censualis: & ille reditus non est nec esse potest census, & eadem res respectu ejusdem non potest esse feudalis & censualis propriè, ut dictum est in rubrica hujus tituli. Et quamvis sit jus fundiarium, tamen hoc remedium dominicum & consuetudinarium arrestandi & impediendi, non est datum cuivis domino fundiario, nec pro quovis jure fundiario, sed soli domino censuali, & pro censu tantum, ut dictum est: quanquam dominus feudalis pro juribus ordinariis feudalibus simplici arresto uti possit, non tanquam arresto censuali, sed tanquam semiprehensione feudali, ut dictum est in *gloss. precedentii num.* 77. si quæ verò alia, puta ex garantigia, remedia habeat, illis uti poterit privatorum more, & communi aliorum obligationum jure: non autem hac speciali prærogativa dominicali quæ ad sua peculiaria jura à consuetudine intenta limitata est. Si tamen feudo aperto & ex defectu hominis & jurium prehensio, dominus propter hæc jura extraordinaria retineat, non tenetur ad damna & interesse, nec ex capite prehensionis quæ ex justa, vera & permilla causa facta est, nec ex capite retentionis si constat de debito & mora vassalli, sed fructus non lucrabitur, in censu vero nunquam sit apertura, ideo nunquam licet prehendere nisi ex causa limitata.

15. Secundo, quæro quid si in investitura pactum sit quod etiam pro dicto reditu vel pro releviis, liceat manus injicere feudo, vel prehensum retinere, vel si in investitura census pactum sit, ut liceat domino manum injicere vel fructus impedire etiam pro renovatione

* Pacti de manus iniectione an & cujus respectu valeat.

XXx ij

investituræ vel solutione laudimiorum? Breviter dico primo, pactum non valere jure publico vel consuetudinario, quia à consuetudine nullo modo favetur, sed relinquitur in terminis conventionis privatæ, odiosæ, insolentis & restringendæ. Secundò dico, quòd jure scripto non potest valere, nisi ut in simili pactum privatum creditoris hypothecarii de occupanda possessione pignoris vel hypothecæ propria autoritate debito non soluto, *l. pen. C. de pignor. actio. l. creditores. C. de pignor.*

16. Quod tamen non valet contra tertium cui debitor postea sine dicti pacti onere vendidit vel cessit, quicquid dicant Bar. & sequaces in *l. si quis sub pacto. de contrab. emp. & vend. Pet. Cy. Bar. Bal. Sil. in d. l. creditores*, qui in hac materia & intellectu legum valde erraverunt, dum de casibus particularibus, *d. l. si quis sub hoc pacto. & l. Titius, de servis exportand. & l. 1. & 2. C. si servus exportandus vacet*, faciunt regulas generales, ut dixi in novis intellectu. è quibus quædam sumpta tradidi in *gloss. precedens num. 187. cum seq.*

17. Adhuc contra debitorem ipsi. m. de facto resistente non valet ad exequendum propria autoritate, cum via facti prohibita sit, præsertim in hoc Regno & nemini liceat sibi jus dicere, imò nec domino quidem feudali autoritate publica & favorabili consuetudinis armato, licet prehensionem suam feudalem armis aut violentia facta exequi: sed tunc recurrere debet ad auxilium prætoris jurisdictionis, ut dixi supra §. 1. *gloss. 4. num. 14.* Quartò, minus licere potest ubi nulla lubet autoritas, nulla permissio juris, imò jure resistente quod prohibet ab executione incipi. *l. negantes C. de actio. & oblig. & cui prohibitioni juris non potest derogari pactis privatorum*: sed illud pactum operatur, ut debitore de facto non resistente creditor pignore capto vel feudum ingressus non incidat in edictum *l. extat quod metus causa, nec in l. meminerunt & l. ult. C. unde vi*, nec teneatur furti nec interdicto quod vi aut clam, nec alio privato vel publico judicio. Manus autem injectio consuetudinaria majoris est efficacia & statim trahit secum fructuum vel saltem mulctarum periculum, etiam contra tertium qui nondum recognovit. Fateor tamen quod illud pactum ejusdem posset esse effectus contra ipsum obligatum vel eum qui recognovit juncta communi observantia, quæ hoc casu non careret ratione per notata in *glo. precedens. num. 178. cum seq.* Nec obstat decretum de quo in *fi. hujus operis ex constit. Caroli 7.* quia ita esset potius interpretatio quam nova consuetudo: sed uni soli privato hoc attentare periculosum esset, ut dixi.

18. Tertio quæro utrum * res feudalis vel censualis sit hypothecata domino directo pro juribus & commodis feudalibus aut censualibus? Dubium facit quod etiam in emphyteusi sententia quorundam est rem non hypothecam domino pro canone emphyteutico, quali absurdum sit aliquem in eadem re & dominium directum & hypothecam habere: argum. *l. que pignus de reg. jur. & quòd fundus emphyteuticus non sit hypothecatus pro canone*, firmat Angel. in *l. universus in princ. C. ne rei domi. vel templo.* Breviter contrarium dicendum est etiam in feudo vel censu: quin etiam fructus ipsi, etiam a solo separati, nedum pendentes, sunt hypothecati. *l. in prædus, in quibus cas. pign. vel hypoth. taci. contra. supra eo. gloss. 1. num. 28. & 31.* & idem generaliter in omni re concessa ad certum reditum aut vectigal super eadem præstandum vel percipiendum, etiamsi non sit retentum dominium directum, vel aliud jus.

19. Quia quoties aliquod onus apponitur super certa re vel pacifcitur de percipiendo aliquo jure super ea, eo ipso censetur pro ea præstatione hypothecata. *l. codicillis §. institutio. ibi, neque foverari super eas*: & ibi Bar. Bald. Paul. & alii de *lega. 2.* Idem decidit Bart. in *l. fundus quem*, & ibi Lancelo. *Deci. ff. de*

annuis leg. & plenè Joan. Fab. in §. item Serviana, col. pen. & ult. insti. de actio. Matth. de Afflic. in Deci. Neapol. 162. num. 6. And. Alciat. in l. plebs §. pignus de verb. signif. Ludov. Rom. consil. 288. Alex. cons. 156. num. 3. lib. 6. ubi in annot. dixi. Hiero. Gigas. in tract. de pensio. qu. 51.

20. Non obstat *l. ult. in fi. de contrab. emp. & vend.* quia personalem tantum obligationem negat, de qua ibi tantum quæritur: non autem hypothecariam, ut ibi Barto. & alii: & responsa jurisconsultorum debent ad punctum interrogationis restringi, nec ultra extendi. *l. Fulcinus §. Celsus autem. quibus ex caus. in possess. eatur.* ibi hoc annotandum est Celsum consultum non de latitante, sed de absente, & præcipuè Scævola (cujus est *d. l. ult.*) qui cæteris erat motorior, brevior & angustior in responsis, ut dixi in quarta & quinta lectione Dolana in novis intellectu. *l. ex parte. ff. famul. hercisc. in fi. & l. qui pro donato. num. 9. ff. pro dona.* Itaque in casu *d. ult. §.* non negatur esse hypothecam, de qua ibi nulla facta est quæstio nec decisio, nec etiam continuo dicendum ibi fuisse hypothecam etiam generalem, potuisset enim in casu ibi concisè narrato, certus ille fundus causa designandæ solutionis tantum expressus fuisse ut in fine hujus gloi. dicemus.

21. Retentio autem domini directi cum jure dominicali, non impedit quin dominium ipsum utile (quam proprietatem Galli vocant) sit * hypothecatum domino directo, sive pro juribus dominicalibus aut quocumque alio debito, vel ut extraneo creditori, quia quod attinet ad utile dominium, res non est propria domini directi, sed profus aliena: & sic nihil est quod repugnet hypothecæ, imò etiam res sit pleno jure nostra, videlicet respectu domini directi & utilis: si tamen non sit simpliciter nostra, sed revocabiliter, tunc illo respectu quo potest avocari, potest nobis esse hypothecata, *l. ex sextante §. Latinus de exceptis rei judicatis.* etiam si sola possessio judicis officio revocari possit, & quocumque modo avocari possit, eatenus potest hypothecari, ut appositissimè decidit Bart. in *l. si finita §. Julianus col. ult. ver. sed circa. de dam. infect.*

22. Et in re * emphyteutica quod sit hypothecata pro canone, & possessor hypothecaria conveniri possit, firmat Bal. in *Auth. si quas ruinas col. 3. in fi. C. de sacrosanct. eccles. per text. in §. scire in fi. in Auth. de non alien. aut permu. col. 2. cum quo transit Joan. Imol. in l. quod dicitur in princ. col. 7. ver. dicit. Bal. in Auth. si quas. ff. de verbo. obligat. Verum est quod Jaf. in *l. 1. col. 14. num. 70. C. de jure emphyt. contrarium sentit, dicens quod text. in d. §. scire, nil probat.* Et certe non dicit rem ipsam emphyteuticam specialiter esse hypothecaram, sed dicit simpliciter res ipsius emphyteuticæ obligatas esse, quod sufficit: quia appellatione rerum, venit etiam dominium utile emphyteuticum, & quicquid est in jure aut ære nostro. *l. rei appellatione, cum ibi not. de verbo. signif. & sic vera est opinio Bal.* quam sequitur Alex. *consil. 79. num. 9. lib. 1.* ubi loquitur etiam in feudo. Matth. de Afflic. *Decis. Neapol. 95.* Verum est quod ille text. §. scire, non loquitur nisi in emphyteusi ecclesiastica: sed tamen generaliter idem dicendum est in omni re quæ conceditur vel transfertur ad onus certæ præstationis annuæ, sive concessio fiat in perpetuum, sive ad tempus: ipsa enim rei concessio operatur non simplicem solutionis super ea vel ex ea destinationem: sed obligationem & præstationis limitationem & assignationem super re concessa & consequenter hypothecam, etiam si aliter non exprimitur.*

23. Sed quid si non fiat concessio rei ad reditum, sed dominus rei donat aut vendit super tali re sua, vel ex tali re sua? Et invenio quod Hostiensis in *summa tit. de loco §. quæ actio. ad fi. Speculator in tit. de loca. §. nunc aliqua. vers. 86.* Joan. Fab. in §. item

*Hypothecata est res censualis vel feudalis domino directo pro ejus juribus.

*Hypothecata non impedit retentio domini directi.

*Emphyteutica res hypothecata est pro canone.

Serviana col. ult. instit. de actio. Guida Pap. Dec. Delph. 432. in fin. distinguunt an præstatio sit ad certum tempus, ut tunc non sit res hypothecata. Secus in pensione perpetua, sed eorum distinctio confunditur per text. apertum in l. ult. ff. de contrab. & vend. ubi nulla fit mentio quod præstatio sit temporalis vel personalis. Sed textus generaliter loquitur, & potius sentit de præstatione reali successiva & perpetua, in quantum loquitur de promissione annua pro prædiis alienis quæ perpetuo manent, & quod notant gloss. Bart. Lancelo. Dec. in l. Causæ de annu. leg. Et quod distinctio personalis actio non sequatur singularem successorem, nec passivè, ut in d. l. ult. §. ult. nec activè tenet Lancelo. Deci, in l. libertio. in princ. de annuis leg. post Ang. Peru. in l. non solum §. morte. de operis novi nuntia. ubi tenet quod si promissisti mihi ædificare domum in prædio meo, & ego alienavi prædium in Sempronium, tu es liberatus. Multa ex aliis Doctoresibus sparsim dicta huc prolixè colligi possent.

24. Sed breviter dico nunquam tam nudam verborum (in quibus Doctores velut in aqua hærent) differentiam inspicendam esse, quàm mentem, & verisimilem coprahentium vel dispositionis intentionem: unde si ex forma contractus appareat partes voluisse reditum conventum limitare & assignare per modum taxationis & specialis assignationis super certo fundo, prout satis apparet ex forma donationis, vel venditionis certi reditus super certo fundo specialiter nominato: in qua præfens quæstio supra nu. 10. in princ. formata est, & tunc certum est super eo inductum esse hypothecam etiam specialem, etiam ad effectum consuetudinum, de quibus infra §. 59. 60. 70. & 191. siue reditus sit perpe-

tuus, siue temporalis, siue dictum sit in fundo vel super fundo, quamvis Alc. in d. §. pignus in l. plebs de verb. signif. & communiter cæteri Doctores in his nudis verbis differentiam statuunt: & moveor quia assignatio & taxatio rei tantumdem omnino aut plus habet energię quàm adverbium super, de quo Doctores non dubitant.

25. Si verò non appareat de tali speciali & limitata assignatione, sed incipitur à promissione legati, vel constitutione certi redditus in genere, postea dicitur quod solvetur vel capietur de fructibus talis fundi, vel talis ditionis, & ex hoc solo non est inducta hypotheca: videtur enim dictum causa designandæ solutionis, & non causa inducendæ novæ dispositionis, l. quidam in testamento. in princ. de leg. 1. & in dubio quod minus est, accipitur leg. semper in obscuris de regul. juris.

26. Fateor quod in legato inest hypotheca generalis legalis de qua in l. 1. C. communia de leg. §. nostra autem instit. eo. Sed ea non est nisi de rebus testatoris, & divisa atque divilibilis est, ut & ipsa actio personalis ex testamento, d. l. in fin. & dicitur in tract. divid. & indiv. qu. 4. nu. 128. Nos autem de conventionali, & speciali hypotheca quærimus.

Pariter si contractus factus est coram notario, inest clausula generalis hypothecæ consueta apponi: sed nisi aliud concurrat, non sequitur esse specialem hypothecam maxime ad effectus, de quibus infra §. 59. 60. 70. & 191. Ex quibus liquet hanc quæstionem non esse inutilem etiam in locis ubi per consuetudinem expressè caveatur res censuales esse his iuribus hypothecatas domino directo, ut Trevis §. 52. in fin. Senonis in veteri. §. 234. & in nova §. 237. & aliis plerisque.

§. * LXXV.

SI le propriétaire saisi s'oppose à la saisie, il doit avoir main-levée par provision en consignat trois années du cens.

EPITOME GLOSS. I. §. LXXVII.

1. *Laudimia dicuntur à laudando authore, & in censu non sunt pars pretii ut in feudo. 2.*
3. *Venditor nullo modo tenetur domino censuali, aliud in feudis.*
4. *Laudimia sunt genus, ventæ species.*
5. *Varietas consuetudinum. 8.*
6. *Venteroles, reventons.*
7. *Censualia prædia, ut feuda, sunt patrimonialia nec subiecta laudimis in toto Regno, sed tantum ubi caveatur. II.*
9. *Consuetudo Arthesiana durior aliis.*
10. *Ubi consuetudo non exprimit quantitatem laudimiorum, intelliguntur ad ratam uncie pretii.*
12. *Relevia cari pretii quam odiosa. 23. 25.*
13. *Veritas & ejus probatio non est occultanda.*
14. *Alternativa non concludit certum.*
15. *Consuetudinis scriptæ vel statuti metus terribilis, nec jura particularia dominorum debent titulo consuetudinis armari. 18. 20. 31. 32.*
16. *Insolita servitia & exorbitantia onera præsumuntur per vim extorta.*
17. *Nec currit præscriptio.*
19. *Consuetudo non est jus singulorum, sed totius universi.*
21. *A statuto factò contra certam personam potest appellari.*
22. *Debitor tenetur recognoscere debitum sub instrumento probante, sed non cum quarentigia.*
24. *Labor & impensa non debent auctori damno esse.*
26. *Favor ædificiorum urbanorum.*
27. *Favore publico & religionis cogitur quis vendere.*
28. *Et favore ædificiorum urbanorum.*
29. *Et favore pacis.*
30. *Sed privati non habent actionem nisi decreto factò.*

33. Multa relevia unius anni non debent fructus anni excedere, vel unicum exigendum.

34. Pretium venditori dandum dum-

taxat ad metienda hæc laudimia attenditur, non reliqui sumptus.

35. Quomodo intelligendum quod onera sint pars pretii.

§. LXXVI.

PAr ladite coustume les droits de vente dûs au seigneur censier sont de douze deniers un denier: qui est pour chacun franc seize deniers parisis.

Hic textus nihil aliud facit, quam taxare laudimia censuaria ad duodecimam partem pretii, & sic alia expositione non indiget: non enim dicit textus quod debeat domino pars certa pretii, ut in feudo supra §. 33. sed quod pro duodecimo quoque denario debetur unus denarius laudativi nomine. Et nota quod quamvis verbum *Laudimum*, sit de se vox generalis ad omne id quod domino directo solvitur in renovatione investituræ, sic etiam relevia feudalia, & quas vocant ventas tam in re feudali quam censuali, ut aperte consuetudo Pictaviensis §. 14. & id etiam quod pro saisina penditur, infra §. 78. §. comprehendit, à laudando id est nominando & agnoscendo authore seu domino directo, Laudimia dicta, ut inquit Budæus in *l. Herennius de evictio*. quod etiam veteres nostri legum & canonum professores tradiderunt, ut Oldra. qu. 34. Joan. And. in *addit. tit. de loca. §. num. aliqua. ver. 72.* Alciat. verò *parergon. lib. 1. cap. 45. in fin.* dicit laudimum & latinus *laudativum*. Tamen apud nos crebrior usus loquendi non vocat laudativa, sive laudimia nisi in censu in casum venditionis, in feudo autem quamvis re ipsa sit gravior laudativum & durior servitus, nullo certo nomine, sed nuda periphrasi utuntur, *Le denier quint*, & *requint*, hoc est quintus denarius & tubquintus, ut patet in nostra & cæteris consuetudinibus.

2. Et nota differentiam inter *laudativum feudi* & *census in casu venditionis*: quia laudativum feudi est verè pars pretii, sed laudativum census nullo modo pars pretii, sed ad certam quotam pretii limitatur. Patet, quia in feudo venditor ipse tenetur quintum pretii solvere domino, & ab hoc exonerare emptorem: potest etiam venditor si totum pretium receperit, rectè conveniri à domino, quin etiam emptor potest ab initio tempore solutionis deducere venditori quintum pretii & illud retinere solvendum domino, ut supra §. 33. & *ibi not. quest. 2. num. 6.* & sic verè capitur & defalcatur de corpore & substantia pretii, & hoc necessario important hæc verba, quintus denarius, & hinc est quod in feudo non solet vocari laudativum seu laudimum: sed ut nuper dixi, nuda periphrasi utuntur, *le quint denier*: quia ut diximus supra §. 33. *num. 7.* omnia laudativa vel laudimia & gabelle solvi debent per emptorem sive novum acquirerem rei moventis à domino qui laudandus est à novo acquirere, cujus oppositum est in quinto denario feudi.

3. Quod autem laudativum census nullo modo sit pars pretii, patet: quia emptor fundi censualis tenetur integrum pretium conventum solvere, nec potest laudativi nomine quicquam defalcare venditori, nec habet dominus ullam actionem ad hoc contra venditorem qui totum pretium receperit, sed solus emptor tenetur de suo solvere, ut infra §. 78. ergo non est pars pretii, sed alia & separata summa à pretio. Verum est quod taxatio & determinatio quantitatis refertur ad certam quotam, videlicet duodecimam partem pretii, & sic non est pars pretii, sed ascendit tantum quantum unica uncia totius pretii, & sic longè infra dimidiam ejus quod plus duplo penditur in feudo, in quo duæ uncie & quinta pars duarum unciarum totius pretii, & sic ferè duæ uncie cum dimidia defalcantur & solvuntur patrono, ut supra §. 33. *num. 6.*

4. Nunc retento communi usu loquendi laudimiorum, videlicet pro eo quod domino censuali debetur occasione venditionis rei censuarie, notandum ad declarationem variorum terminorum & consuetudinum,

quod vulgo feruntur duo principales termini, videlicet, *lods* & *ventes*, seu laudimia & ventæ, quasi ex diversitate nominum diversa sint jura, tamen in veritate non sunt nisi unum jus, videlicet laudativum, ut etiam sentit Joann. Faber qui horum verborum meminit. *instis. de empr. & vendit. in princip.* & aperte testatur consuetudo Stampensis hoc tit. §. 48. nuper auspiciis illustrium virorum è supremo Senatu nostro selectorum, Dom. Christophori Thuani præsidis, Bartholomæi Fayi, & Jacobi Violæ senatorum integerrimorum redacta, quæ ab antiquo consuetudini Parisiensis fere in omnibus conformis fuit. Si quis tamen ad vivum singula vel minima excutere velit, propriè differunt sicut genus & species. Laudimia enim vulgò, *lods*, sunt genus: & propriè complectuntur quicquid propter venditionem aut aliam alienationem laudativi nomine domino directo debetur. Sunt enim quædam sed raræ consuetudines in quibus etiam de permutatione, in quibusdam etiam de omni commutatione debetur laudimum pro rata æstimationis rei, de quibus infra §. 78. *gloss. 2. in fin.* Ventæ autem specialiter sunt, quod in casum venditionis debetur.

5. Sed hæc differentia quæ ex proprietate & ethymo verbi nascitur, sæpè etiam in plerisque consuetudinibus ex abusu vulgi confunditur: adeò ut in quibusdam locis etiam ex eodem contractu venditionis dicantur deberi, *lods & ventes*, tanquam (non sine absurdo) duo jura specie & æquè principaliter distincta copulativè debita, sed diverso modo. Primo modo altera à venditore, altera ab emptore: secundo modo utraque ab emptore, ut de primo modo in consuetudine Meldunensi §. 117. ubi quod absurdius est, dicitur venditorem teneri quantum duodecima pars est pretii solvere, *pour les lods*, id est, pro laudimis vel laudativo, & emptorem alteram duodecimam pretii, quom potius esse deberet è converso, videlicet quod venditor solveret ventas, emptor autem laudimia, quia ipse & non venditor debet laudare & agnoscere dominum, prout etiam rectius loquendo disponunt consuetudo Senonensis §. 222. in antiqua: sed nunc in nova, §. 226. Trecentis §. 52. Secundo verò modo, ut consuetudo Aurélianensis §. 177. de Lorris, *cod. tit. §. 4.* volunt ipsum emptorem teneri solvere quantum una duodecima pretii, *pour les lods*, id est pro laudimis, rursus alteram duodecimam pro ventis, & sic in effectu duas uncias sive quantum valet sexta pars totius pretii.

6. Et dicto verbo, *ventes*, oritur diminutivum, *venterolles*, seu *reventons*, quod ad similitudinem subquinti feudalis tunc demum habet locum, quando venditor tenetur ad alteram ventam seu laudimum, & pacificatur de certo pretio franco, utque emptor utriusque ventæ onus suscipiat, ut in dicta consuetudine Meldunensi §. 122. Sylvanensensi §. 236. Claromontensi §. 115. & in simili consuetudine, quia hoc cavetur alioquin etiam si venditor totum onus rejiciat in emptorem emendo certo franco pretio: non tamen debet augeri quantitas laudativi, prout etiam non augeri disponit consuetudo comitatus Drocarum quæ Carnotensi continuatur §. 129. sed etiam si consuetudo non neget augeri: satis est quod expressim non disponit de augmento vel duplicatione laudimii.

7. Quia, ut sæpe diximus, prædia censuaria sicut & feuda sunt patrimonialia nec subsunt servituti, nisi quatenus de consuetudine loci vel speciali pacto investituræ apparet. Hinc quod obiter scripsit Joann. Faber *instis. de empr. & vendit. in princip.* de consuetudi-

* Laudimum quid & unde.

* Laudativum.

* Laudativum feudi differt à laudativo census.

* Lods & ventes.

* Venterolles.

* Prædia censuaria sunt patrimonialia.

nc

ne Regni Franciæ debentur dominis censuali in casu venditionis, non generaliter, sed ut plurimum, non de generali, sed de frequentiori consuetudine Regni debet intelligi, prout nec Joan. Faber dicit talem esse consuetudinem generalem. Sunt enim plura quavis pauca præ aliis loca & præfecturæ in Regno, in quibus domini censuales non sunt fundati de consuetudine, nec aliquo jure publico aut consuetudinario in perceptione laudimiorum, sed solum in jure privato & titulo particulari, ut in Ducatu & Comitatu Burgundiæ in tit. *des censés* §. 1. & in consuetudine Calvimontis §. 57.

8. Quibus autem in locis fundantur in consuetudine loci, id non uno, sed perquam vario & difformi modo contingit. Aliæ enim consuetudines de laudimiis in se, sed non de certa quantitate disponunt, ut Meldunensis §. 198. cum tribus sequentibus. Consuetudo Arvernæ, tit. *des achapts, lats & ventes*, per tot. Cæteræ ut plurimum etiam de certa quantitate disponunt, sed difformiter. Aliæ duplices ventas sive ad duas uncias seu sextam partem pretii, nunc partim à venditore, partim ab emptore equaliter, ut Consuetudo Comitatus Drocarum quæ Carnotensi subjungitur §. 149. & Trecentis §. 52. nunc à solo emptore dependi volunt, ut Picaviensis §. 14. Quandoque non exprimitur à quo, ut Borbonensis §. 395. Engolismensis §. 12. Aliæ etiam chirothecas aut congium vini addunt: aliz simplices & unicas ventas venditori ipsi imponunt, ut Sylvanectensis §. 236. Claromontensis §. 115. aliz soli emptori, ut hic * vel acquiritori, ut Turonensis cit. *des rachapts* §. 17. quod est regulate quando consuetudo non exprimit à quo debeant solvi. Multæ se referunt ad titulos vel usus particulares, ut Senonensis tam vetus quam nova §. 21. & 226. Meldunensis §. 117. Aurelianensis §. 107. De Lorris, *es. lit.* §. 4.

6. Unica est localis consuetudo cæteris durior quæ tam in feudo quàm in censu: tam in permutatione quam in venditione & alia translatione semper imponit quantum pretii vel æstimationis rei, ut Arthesiensis §. 19. Sed major pars consuetudinum nostræ conformatur, ut hic, ut unice tantum ventæ in casum venditionis debeantur, videlicet quantum unica uncia totius pretii, ut patet in consuetudine Carnotensi §. 48. Turonensi. tit. *des rachapts & ventes*. §. 15. Blesensi §. 115. Nivernensi. *cod. tit.* §. 2. Bituricensi *de consuetudine feudi & census*. §. 18. Sylvanectensi. 135. Claromontensi §. 115. Valetiana. §. 13. & cæteris quas omitto.

10. Ex quibus patet quod in hoc regno frequentior & receptior usus laudimiorum in censu est ad ratam unice unice pretii, & in casum venditionis dumtaxat: rarissime enim usitantur in cæteris alienationibus. Unde corollarie infero quod in * locis in quibus consuetudo dicit debentur laudimia non expressa quantitate, debet intelligi ad ratam unice unice seu duodecime partis pretii (nisi de alia communi observantia aut modo utendi probetur) cum hic sit usitator & mitior modus. *argumento l. illud usitatissimum, de excus. tutor. cap. sopira. cap. super cod. de censibus.*

11. Ex prædictis concluditur dominos censuales, & idem de feudalis, non habere intentionem fundatam in aliquibus laudimiis aut releviis, nisi quatenus consuetudinibus locorum cavetur, aut titulo vel jure particulari probatur, & pluribus in locis libera sunt, ut supra §. 23. *num.* 3. & quemadmodum in feudo supra §. 12. *ad fin.* ita & in censu loci servientis consuetudo attenditur, ut *infra cod. num.* 36.

12. Circa hæc magno molimine agitata fuit ardua quæstio in qua consului, & opinio mea supremi hujus Senatus aresto confirmata fuit. In consuetudine Blesensi quatuor res censuales mutat manum per obitum sive in linea directa, sive in collateralis, simplicia relevia debentur ad ratam duplicati census: ut si denarius annuatim pro censu debeatur, mortuo censuario ejus

filius vel alius hæres solvet duos denarios pro relevio. Accedit quod plura monasteria & alii locorum domini concesserunt multa prædia in censum ad onus laudimiorum consuetorum in casum venditionis & ad onus quod in omni mutatione per obitum loco relevii consueti simplicis solveretur duodecima pars æstimationis ipsius rei pro relevio, & ejusmodi relevium * propter oneris gravitatem vulgo vocant relevium cari pretii. Et sub hoc prætexu in publica redactione dictarum consuetudinum plures Abbates & locorum domini volebant istud relevium in consuetudinem referri, videlicet in §. 109. addendo in dicta consuetudine quosdam esse census ad onus cari pretii tam in laudimiis quam in releviis: quosdam vero census ad ratam simplicium laudimiorum. Tertius ordo (quem statum tertium vocant) intercessit allegando nullam esse consuetudinem releviorum cari pretii, sed solum releviorum simplicium: quo non obstante commissarii super redactione consuetudinis Blesensis à Rege deputati statuerunt quod illud remaneret scriptum pro consuetudine, hoc est tanquam jus consuetudinarium: tertius ordo ad supremam hanc Curiam appellavit.

13. Consultui justam & prosequendam appellationem: prima tamen facie videbantur appellantes non habere gravamen nec probabile interesse: primo quia dicti §. 109. maxime in clausula secunda & controuersa, verba sunt recitativa & enunciativa, & enunciatum erat vetus, quia in confessio tunc erant & sunt in comitatu Blesensi multa prædia censualia relevio cari pretii obnoxia: narratio autem veritatis nullam inferit injuriam nec gravamen, imò non est ferendum veritatem occultari *ele. sepe. §. citationem de verb. signific. l. 1. §. 1. ff. ad l. Corn. de sal. cap. 1. in fin. de controuer. inter dominum & vassal. de investit. in vassibus feudo.* Secundo, quia non dicitur simpliciter relevia esse cari pretii, sed alternativè & confuse quædam esse cari pretii: quædam vero talia qualia, hoc est simplicia vel communia: & sic per hoc non fit melior dominorum conditio nec deterior censuariorum.

14. Dispositio enim alternativa non concludit ad certum, *l. multis rationibus, & ibi Bald. C. de liberali causa. l. matrem. C. de probat. cap. in præsentia. cod. tit.* Et sic etiam maxime totus ille §. remaneret in formam & vim consuetudinis receptus: nihilo magis est fundata intentio dominorum ad relevia cari pretii nisi specialiter probent ea sibi debent, alioquin in dubio non præsumuntur nisi minora & simplicia relevia. *l. semper in obscuris. ff. de reg. jur. ff. de jure dotium.* Sed hoc specialiter probato exigi possunt, etiam si illud etiam esset à libro consuetudinario, Et sic insertio in librum consuetudinarium nihil operatur nisi forte sublationem vanæ dubitationis, ne quis arbitretur istud speciale jus à consuetudine reprobatum & omne aliud onus abrogatum: quemadmodum in simili de jure exigendi relevia in omni feudorum mutatione more Vulquecini supra §. 2. *gloss. ult. num.* 2. *in fin.*

15. Quibus non obstantibus, censo appellantes probabile & justum habere interesse ex eo maxime quod præfati commissarii ordinarunt quod dicta clausula teneret pro consuetudine. Ratio est quia * consuetudinis scriptæ vel statuti metus est terribilis, inquit Bald. in *l. omnem ad fin. C. ad Tertyl.* not. Joan. de Imol. in *l. creditor in fin. princ. ff. de solutio.* Franc. Ripa. in *reposit. cap. cum Ad. Ferrariensis. num.* 180. *de constit.* Accedit etiam metus & impressio dominorum & potentiorum quibus pauperes censuarii & subditi pares esse non possunt, *l. quia etiam in princ. ff. de alien. judicii mutandi causa facta.* & maxime rustici habentes dominos milites huic injuriæ obnoxii sunt, ut ad hæc & similia onera indebitè sese subjiciant ut à vexatione & deprivatione militum commendantium tantisper eximantur.

16. Hinc est quod * insolita servicia & exorbitantia

* Relevia cari pretii

* Laudimia in dubio solvenda per emptorem.

* Laudimia in dubio, quæ & quota debeantur.

* Consuetudo metus inducit

* Insolita onera præsumuntur extorta.

onera (quale istud est) præsumantur à dominis per metum extorta secundum Joa. Andr. in cap. 1. de præscript. in 6. in novel. quem ibi sequuntur Gemina col. 1. Phil. Franc. col. 3. Idem tenet Bald. de pace Constantia. §. pactiones. Ubi subdit quod contra potentes præsumitur præsertim erga rusticos, l. qui per potentiam, de omni agro deser. l. 2. ibi. & qui sub quocumque prætextu publici muneris possunt esse terribiles rusticano cuiquam, C. ne rustici ad nullam obsequium devocent. lib. 11. l. 1. C. de fund. limisroph. lib. 10. l. nolumus, in fin. C. de testam. Hinc etiam ait Bald. in cap. unico in princ. quali. debe. jurare vassal. domino feudali in usibus feudo. quod nova juramenta præsumuntur extorta & impressiva.

17. Idem ante eos scripsit Innoc. de prælati servitia gravamina exigentibus à subditis: quod præsumuntur subditi potius ex timore quam ex debito præstare, ideo non currit præscriptio. 1. q. 1. cap. nullus 10. q. 3. quia cognovimus, ita Innoc. in cap. si diligenti. collat. ultima, de præscript. quem sequitur Lucas de Penna in l. hac lege. de aquaductu. lib. 11. C. Idem voluit Joa. Faber ubi potens est usus super non potente & maximè quando arreftabat & sine causæ cognitione prehendi & pignorari faciebat, quod præsumatur violentia. Ita Joa. Faber §. aquæ si agat. col. 11. versic. illud autem notandum, instit. de actio. Facit quod not. Joa. Faber in §. ult. in princip. instit. quibus mod. testam. infirmantur. Idem sequitur Marti. Laudanus in tract. de pr. §. 95. Alex. ad Bart. in l. 1. §. qua oneranda: quarum rerum actio non datur. Franc. Atet. conf. 14. viso & diligenter. col. 9. num. 16. Guid. Pap. conf. 1. col. 4. num. 7. conf. 65. col. 1. conf. 91. col. 2. conf. 118. col. 8. conf. 150. col. 2. Jason. in l. testamentum, in fin. de testamen. Jacobi in tract. feud. in ver. cum mero mixto imperio. col. 4. ver. addit. in ver. qui quidem investiti præstiter. juram. fidelis. col. 1. & in tract. de homagi. col. 8. Matth. de Afflic. super constitut. Neapolit. lib. 2. tit. 35. col. 4. num. 10. Anto. Rubens conf. 14. ad fin. Nicol. Boët. Decisi. Burdegal. 125. col. ult. Steph. Bertr. conf. 1. col. 5. num. 20. lib. 3. in impressis per Simonem Vincencium.

18. Cum igitur domini satis per potentiam suspecti sint ad exigendum gravia hæc relevia cari pretii etiam à non debentibus: non debent publica consuetudinis autoritate armari. Longè enim fortius est jus & potentior servitus quæ competit ex consuetudine, quam quæ pactis privatorum, ut tradit Bald. in tit. de pace Constantia §. amplius, super versic. salvo jure aqua labentis, quem sequitur Capola. in tracta. de servit. rust. servit. rust. de servitio aque ductus, col. 1. in fin. Jaso. conf. 84. col. 3. lib. 3. Cum igitur istud jus cari relevii in rei veritate sit jus privatum, licet jurtum dominicalium accessorium, non consuetudinarium nec in vim alicujus juris consuetudinarii contra incolas urbis, & Comitatus Blesensis debitum: sed solum in vim investituræ aut pactionis privatæ, vel legitimæ & non vitiosæ præscriptionis contra particulariter obligatos & ex titulo particulari dumtaxat, non debet in consuetudinem desultare, nec inter capita generalis consuetudinis & in vim publicæ constitutionis homologandæ describi.

19. Et quamvis etiam si ibi describatur non statim efficitur jus verè consuetudinarium, ut supra eod. num. 13. dictum est, sed ipsa remaneat jus privatum, quia consuetudo propriè non est jus formatum privato competens, quale est istud relevium: sed est lex generalis in communi disponens, & omnibus non certæ personæ vel singulis quibusdam acquirens, ut not. gloss. ult. Joa. Andr. Anth. Butri. Panorm. in cap. ult. de consuet.

20. Tamen satis est quod ex eo quod enuntiaretur & describeretur in consuetudine, augetur audacia potentum, & magis intimidantur tenuiores quibus quantum magis injuriis obnoxii sunt, tanto amplius cavendum est: quibus non parum consulitur eradendo

dictam clausulam à libro consuetudinario, quoniam hoc factò non erit tam proclive illaqueare censuarium prætextu unius recognitionis extortæ vel obligationis circumvicinorum, atque si etiam consuetudinis homologatæ, (quæ non requirit titulum) metus accederet.

21. Facit quod si fiat statutum vel constitutio contra certam personam, potest appellari l. 1. §. solens quando appellat. sic. l. 1. l. qui gravatis, Cod. de censibus lib. 11. Imò etiam si statutum vel constitutio fieret verbis generalibus: si tamen probabiliter appareat quod fiat in odium certæ personæ, poterit appellare vel exceptionem doli contra statutum opponere. Text. in l. in fin. de doli mali except. not. Bart. l. ult. col. 1. de appellat. recip. in l. omnes populi in l. ult. quæst. quinta & principalis de just. & jure. Ang. Alex. l. 2. quod quisque juris. Panorm. in rubr. extra de consuet. Jaso. l. 1. col. 1. de legibus & in consil. 120. in fin. lib. 4. prout hic clarum est quod dicta relevia quæ non sunt jus consuetudinarium, non inferuntur in consuetudine pro jure communi loci, sed in favorem quorundam potentiorum, & id in gravamen & intimidationem quorundam particularium contra quos prætenduntur, & sic justè à redactione consuetudinis appellare poterunt.

22. Rursus facit quod quamvis debitor possit cogi ad faciendum creditori instrumentum debiti authenticum & in forma probante: non tamen cogi potest facere instrumentum habens prætextum guarentigiæ, cujus vigore poterit incipi ab executione, quia per hoc magis alringeretur & in duriorum incidere conditionem. Ita formaliter decidit Ang. in lege papilini, in princ. ff. de novat. in l. omnibus, in fin. ff. de judic. Fac. doctrina Bart. in l. si finita. §. eleganter. collat. 2. versic. tunc si vellem petere, ibi, & sic plus peto, & ibi, ad probationem tantum, non ut aliquid addam, ff. de dam. infect. & ibi Alexand. col. 8. & collat. si. Facit not. supra §. 51. gloss. 3. num. 10. Sed certè hoc ultimum non procedit, nisi sicut in terminis juris dicitur in l. si reus paratus, de procurat. in l. si debitori, de judic. in l. est judicatum, ff. judic. sol. quod agnoscens debitum non cogitur judicium suscipere: id est graviores sumptus & periculum sportularum & carceris, quod præfati Doctores non intellexerunt. Sed non sequitur quin bonam fidem teneatur agnoscere, etiam sub guarentigia, quia fidem servando non gravabitur, & ita prædicatur: & jam abuit in proverbium etiam rusticorum, quod qui vult bene solvere non detrectat se bene obligare.

23. Sed hic alia durior ratio est, & maximè attendenda, tum qualitate hujus cari relevii quod est extraordinarium, gravissimum & exorbitans ab omnibus generalibus & particularibus consuetudinibus Regni: nullibi enim reperitur nisi in quibusdam domibus & prædiis urbis & Comitatus Blesensis. Tum attendenda quantitate & excessu penè intolerabili: ascendit enim circiter usque ad valorem fructuum duorum annorum rei censuarie, ut cuilibet rectè supputanti liquet per notata in Authent. perpetua in gloss. ult. C. de sacros. eccles. & infra §. 57. & quæ scripti in tract. usura. qu. 5. num. 113. cum seq. Tum quia nedum æstimatur nudum & incultum forte solum ad hoc oneris concessum, nedum parvæ & consuetæ, sed etiam magnæ meliorationes à censuario factæ, puta ingens ædificium magnis sumptibus superstructum, ut non modò soli, sed etiam ædificii duodecima pars etiam per filium vel alium quemcumque hæredem in qualibet mutatione per obitum solvenda sit, præter ordinaria census onera, quæ sunt annuus canon & laudimia in casum venditionis.

24. Et sic censuario diligentia sua, labor & impensa, damnum & gravamen afferunt, contra l. ult. C. de alluvio. & palud. l. si quis auctoritate, de omni agro deserto. l. in his, & ibi Bart. Joa. de Platea. de præd. omnibus rebns navicula. lib. 11.

25. Fortius

* A statuto contra certam personam factò potest appellari, vel ei doli exceptio obijci.

25. Fortius quàm istud sit contra æquitatem & mentem juris clarè ostenditur per text. in l. ult. versic. & ne avaritia. C. de jure emphyt. ubi supra mille annos lex abhorrens avaritiam dominorum directorum, qui in renovationibus invelliturarum emphyteuscôn maximam molem pecuniarum efflagitabant, prohibuit eos ultra * quinquagesimam partem pretii vel æstimationis rei quæ ad aliam personam transfertur, accipere. Et si tunc temporis contractus censuales privatorum fuissent in usu sub imperio Justiniani, idem & in his eadem ratione statuisset. Quorsum igitur evadet avaritia eorum qui non contenti etiam unciam pretii (quæ est quadruplum & ultra plus quàm quinquagesima) accipere ex consuetudine generali, quando res alii venditur: tantundem volunt exigere in omni mutatione, etiam quæ sit per legitimum successorem, à patre in filium & linea descendenti? Cerrè non potest negari quin istud sit ducissimum & ab omni æquitate & mente juris exorbitans.

26. Præterea istud est contra bonum publicum respectu domorum quæ plurimæ censuaræ sunt in insigni & clarissima urbe * Blesensi ad Ligerim loco amenissimo & undecumque fertilissimo, aëreque perquam salubri sita, ubi metu horum releviorum multi civium domorum susurum instaurationem & ampliationem negligunt. Atqui non modo publica ipsa utilitas, sed etiam publicus decor & favor * ædificiorum præfertur juribus privatorum, l. 2. l. si quis post hanc. C. de ædific. privatis, l. ult. ff. ne quid in loco publico. l. gemma ad exhib. l. prator aut. §. hoc interdum. de oper. no. nuntiat.

27. Ex quibus etiam dici posset quod attinet ad ipsam urbem & suburbia dumtaxat, si tamen dicta suburbia ampliari Reipublicæ expediat, præfatos dominos posse compelli ad patiendum redemptionem vel aliam justam, putastatæ annuæ pensionis commutationem dicti relevii cari pretii, & hoc favore publico & ne urbs deformetur ruinis, aut vilibus & parvis ædificiis & rarius habitetur, sed ut decoretur magnis & laetis ædificiis commodis & amplius frequentetur. Per text. in l. si quis sepulchrum in princip. ibi, Præses etiam compellere debet iusto pretio, de religio. & sumpt. funer. ubi quis cogitur vendere non favore privati, sed favore religionis. Et idem favore libertatis, l. 1. & ibi Bald. C. de communi servo manumiss. Idem favore Reipublicæ & ubicumque versatur utilitas publica, l. 2. sunt qui putant, ne quid in loco publico. l. si locus in fin. quemadmod. servit. am. l. 2. C. in quibus caus. servi pro premio libertat. accip. l. Cornel. ad Syllaniam, l. item si verberatum §. 1. de rei vendic. l. Lucius, de coact.

28. Et specialiter favore ædificiorum, l. si ne proponis. C. de ædific. priva. Nota. Guillielm. Cune. Alber. Floria. in d. l. si quis sepulchrum in princip. Fabia. de monte Sanctæ. Savini. in tract. de emptio. & vendit. in 3. quest. 19. fallentia 2. Hinc decidit Oldrad. in cons. 161. col penult. quod propter publicam utilitatem potest cogi dominus vendere fundum in quo erigantur furtæ patibulares. Idem ejus compilerator Joann. Andr. in additio. ad Specul. in rubrica de execut. sententia in fin. sequitur Alexand. in l. 2. in princip. solut. matrim. Adde omnes scribentes in l. 1. & l. 2. in princip. solut. matrim. Imola in cap. Apostolica in prin. de donat. Cæpola in tract. servi. urbano cap. ult. Antho. Rubeus in consil. 92.

29. Facit quod pro pace vel alia publica utilitate potest princeps, castrum, fundum vel rem privati compensatione data auferre, d. l. item si verberatum, & l. Lucius. Imol. in cap. qui in ecclesiarum, ubi latè Canonistæ de constitu. cap. in nostra. de injur. & damno dato. Andr. Isern. cap. unico. que sint regalia collat. 19. in nobis sendo. Bart. in princio. ff. & in l. quocumque ad fin. C. de fide instr. & jure basta fisc. lib. 106 Bald. l. quicumque, col. ult. C. de servis fugit. in l. com-

ventionum. C. de pact. Angel. l. bene à Zanone. C. de quadri. præscrip. latè Alexand. consil. 109. vifis his. col. 1. lib. 3. Jacobi in tract. feudorum in ver. & adherentibus in fin. Albertic. Brun. consil. 12. col. 30. versicul. 4. probatur.

30. Non tamen intelligas quod dicta relevia cari pretii sint redimibilia vel commutabilia, nec quod domini censuales ad hoc cogi possint à suis censuariis, quibus nulla actio, nullum jus ad hoc competit antequam hoc legitime decretum sit, ut consultus respondi. Seu quod ex prædictis elici possent justæ causæ quibus non singuli cives: sed ipsa universitas & decuriones urbis Blesensis supremo Principi nostro supplicare possent pro hujusmodi privilegio, causa cognita & inquisitione habita de necessitate & commodo Reipublicæ & congrua repensatione dominis faciendâ impetrando, quo impetrato & homologato tum demum conditio ex lege singulis competeret. l. unia de conditio. ex l. ult. & infra §. 94. ad fin.

31. Reducendo ad appellationem supra num. 12. per hujus supremi Senatus * actum prolatum die 13. Junii, anno 1535. ordinatio dictorum commissariorum à qua erat appellatum, fuit annullata, & eam emendando recepta oppositio appellantium super qua partes judicialiter constitutæ sunt (vulgo in jure regulatæ) impensis in definitiva reservatis, & per nullum dominis intimatis prosequi prætenfa relevia cari pretii, probare & verificare per omnem legitimum modum alium quam per consuetudinem & redactionem dictæ consuetudinis in hoc annullatam: & appellantibus, imò etiam singulis reservatæ defensionibus in contrarium, ut anno 1518. per redactores consuetudinis Carnotensis contra abbatem Vindocinensem factum fuerat §. 49. Erraverant autem præfati commissarii: primo in hoc quod inter consuetudines: secundo in hoc quod non obstante discordia & tertii status appellatione, descriperant jura particularia dominorum, quæ non jure consuetudinario ab omnibus ejus conditionis debentur, sed solum à certis personis ad hoc specialiter & ex titulo vel causa particulari obligatis, quale est relevium cari pretii. Unde non debebat in libro consuetudinis scribi sed omitti: quamvis in processu verbali narrare potuissent, quod communis & generalis consuetudo simplicium releviorum intelligeretur stare sine præjudicio releviorum cari pretii prætenforum à quibusdam censualibus dominis, exceptionumque & defensionum eorum à quibus prætenduntur.

32. Prout in simili prudentissimè fecerunt compilatores hujus nostræ consuetudinis in publicatione hujus §. in quo apponebatur clausula exceptiva quorundam locorum, ubi videlicet domini majora laudimia, & ut intellexi duplicia, videlicet ad ratam sextantis pretii prætendunt. Illam enim clausulam è libro consuetudinario eraserunt, ut patet in processu verbali in quo reservaverunt præfatis dominis actiones suas & eorum subditis seu emptoribus defensionibus suas in contrarium. Et rectè, quia si aliquibus dominis graviora aut duplicia debeantur in hoc præfidatu, hoc est jure & titulo particulari, non autem jure communi, nec de consuetudine & jure communi Parisiensium, merito nullo modo debuit in hac consuetudine describi.

33. Ulteriùs quantum ad eos qui ex speciali pacto investituræ ad relevia cari pretii tenentur (prout quandoque constitit mihi & quibusdam adjudicavi) non est intelligendum quod dicta relevia debeant absorbere proprietatem rei centuaræ vel eam reddere prorsus inutilem, nec debent excedere fructus & commodum quod ex re percipi potest, per notata in simili supra §. 33. q. 38. num. 112. & 113. Unde si eodem anno decesserit censuarius, mox ejus filius, deinde nepos & plures successivè hæredes, non debent tot hujusmodi relevia exigere quot fuerunt mortes, non solum ne absorbeat

* In renovatione emphyteuseos, nec ultra quinquagesimam partem pretii exigi poterit.

* Urbs Blesensis.

* Ædificiorum favor.

* Art. 111.

proptietas, sed etiam ne in anno ultra reditus anni exigatur. Unde hoc casu pro mortibus omnium eodem anno contingentium quotquot sint, non poterit dominus ultra unum relevium exigere ab ultimo & supervivente hærede, & adhuc hujusmodi relevium sæpe duorum annorum fructus excedit vel æquat, per ea quæ scripsi in *tract. de commercio. & usu. quest. 5. num. 113.* & sic multò minùs potest exigere plura relevia pro mutationibus uno anno contingentibus quàm in feudo, ut *supra §. 33. quest. 38.*

*In laudimiis quæ non computantur.

34. Redeundo ad text. nota quòd ad sciendam quantum sint laudimia, * non computantur in pretio proxenetica, salaria notariorum, obsonia, & reliqui sumptus occasione contractus per emptorem facti: sed id solum quod pretii nomine conventum fuit & numerandum venditori vel alii ad ejus commodum vel exonerationem, ut in simili dixi *suprà §. 33. quest. 2.* & per arrestum in simili solemniter pronuntiatum ult. Janu. 1557. Nec obstat quod tanti res æstimatur, quanti emptori etiam ultra pretium in aliis sumptibus constat, quia laudimia non referuntur nec taxantur ad valorem vel ætimationem totalem rei, sed ad quantitatem pretii conventi dumtaxat, nisi in consuetudine Viçtiaca §. 49. quæ locum suum egredi non debet. Pater, quia si res partim donatur vel permutatur, partim venditur, nulla sunt laudimia nisi pro parte vendita: ergo non fit relatio ad valorem rei & multò minus ad alios sumptus. Nec est simile de retrahente, qui debet emptorem reddere indemnem, sed petens laudimia hoc respectu venit ad lucrum adventitium, & sic in dubio quod minus est, *apud Julianum §. Scio de leg. 1. l. semper in obscuris, de reg. juris.*

35. Unde si fundus venditur pro centum cum pacto quod prædium venditoris libertatum sit à quadam servitute prædiali debita alteri prædio emptoris, non venit & estimatio dictæ servitutis remissæ in rationem pretii ad ætimationem laudimiorum, sed deducitur. Et idem omnino in feudis. Quod autem *suprà §. 33. in princ.* scripsi laudimia deberi solvi etiam de oneribus adjunctis emptori quæ sunt pars pretii, debet sanè & propriè intelligi, videlicet quando illa onera æstimata præstantur in solutum partis pretii, vel quando consistunt in mobilibus, vel resolvuntur in pecuniam ab emptore venditori, vel alii ad commodum venditoris præstandam, vel numerandam, aut remittendam, puta creditori pecuniario venditoris debitoris emptoris, vel quando sint alia onera quæ in pecuniam ad commodum venditoris resolvi solent, ut dictum est, *suprà num. 23. num. 1. num. 51.* Unde si servitus illa erat à venditore redimibilis invito emptore pro certo pretio, tunc censetur illam redemisse & in solutum partis pretii ætimationem sibi compensasse, & sic auget laudimia. Idem in similibus.

36. His autem quæ dixi *suprà eodem num. 11. in fin.* non obstat quod contrarium sentire videtur Dom. Petrus Rat. in *consuet. Picævienfi tit. de retrahet lignager. §. 260.* per quasdam rationes quæ non concludunt. Prima quod jura laudimiorum feudi Turonis siti dependent à Baronia feudo dominantanti in Comitatu Pic-

taviæ sito, tanquam ex capite, quia fateor: sed respondeo quod non debetur ratione capitis: sed ratione feudi servientis, quod magis attendi debet, ut causa immediata quæ magis influit. Bald. *l. ex placito. C. de rerum permut.* Secunda quod accessorium naturam principalis sequitur, sed pariter respondeo quod principale propinquum & immediatum est ipsa res serviens, quæ debet attendi, & non res dominans. Tertio, quia laudimia feudalia consistunt in uno ex tribus ad electionem domini: igitur non sunt onus merè reale, quom ex electione personæ dependant: sed imò dico quod sunt onus merè reale, quanquam non debeantur domino, nisi si, & prout acceptare & eligere voluerit. Faciunt quæ de hypotheca horum jurium dixi *suprà §. 74. gloss. 2. in fin.* Quartam addit ex Cardin. Zabarel. in *Clem. 1. de jur. patro.* quæ prorsus impertinens est, nec est vera in Decimis quæ possessiones respiciunt. Quintam addit ex not. in *l. exigere ff. de judiciis,* quæ prorsus impertinens est: tum ibi de debito momentaneo à contractu dependenti: sed hic agitur de jure perpetuo quod regalcitur & jure consuetudinis debetur. Addit sextam, quæ esset pertinentior, quia hæc jura debent offerri non solum personæ domini: sed etiam in ipso loco dominantanti, quem vassallus seu novus acquiritor tenetur adire: igitur inspicienda est consuetudo loci ubi ejusmodi oblatio debita est & fieri debet: *juxta not. in l. 1. C. de summa Trinit.* Respondeo quod hoc * procedere potest in his quæ respiciunt solemnitatem actus gerendi: non autem in his quæ decisionem vel meritum concernunt, ut not. in *d. l. & in cap. 1. extra de constitutio. & in cap. ut animarum, de constitutio in 6.* & sic standum nostræ sententiæ, quæ etiam confirmata fuit arresto supremi nostri Senatus, ut testatur doct. Joh. * Imbert. vir doctissimus in *enchirid. juris scripti, in ver. consuetudo.*

* Consuetudo loci inspicitur in his quæ solemnitatem actus gerendi respiciunt, non autem in his quæ decisionem causæ respiciunt. * Johan. Imbert.

37. Confirmo, quia non debentur nec petuntur in vim contractus aut pacti investituræ, quia tunc solus tenor investituræ attendi deberet, ut latè per Franc. Curt. seniore *conf. 48. col. 7. conf. 49. num. 21. cum seq.* sed petuntur in vim consuetudinis, ergo necessario in vim consuetudinis loci servientis, cum hæc jura sint onera realia ipsius fundi servientis, ut dixi *suprà §. 1. gl. 5. num. 1. & 33. n. 156.* & unaquæque consuetudo loco suo claudatur & hæc est ratio decisiva & resolutoria. Fortius probatur, quia si de consuetudine Picævienfi vel loci dominantantis, puta in Burgundia, Arvernia, vel Marchia siti, nulla jura utilia deberentur, nihilominus deberentur si feudum serviens situm esset in loco ubi de consuetudine debentur: ergo sola consuetudo loci servientis inspicitur an, & qualia debeatur, *l. ult. ff. de jurisdic. omni. judic. Fa. l. an in totum. ibi, quæ in oppido. C. de edifi. privati. l. venditor. §. si constat. ibi, consuetudo in illis lapidicinis. ff. communia prædio.* Amplio, etiam si dominus directus haberet jurisdictionem in loco serviente, etiam si ad se vel iudices sui domicilii appellatio devolveretur: quia jurisdictionis nil habet commune cum dependentia feudali & juribus feudalibus, ut dixi *suprà §. 1. gloss. 5. num. 45.* & in annot. ad Philipp. Decium *conf. 483. num. 9.*

EPITOME §. LXXVII.

1. Emptori etiam antequam solverit, & rem acceperit, statim currit tempus notificandi.
2. Computato die venditionis, nec locus purgationi moræ.
3. Pena non habet locum nisi in casu

scripto.

4. Liberatio facta in uno non trahitur ad aliud. 5.
6. Exemptus à laudimiis etiam personaliter & semel tantum, etiam à multa exemptus est.

7. Etiam post pœnam remissam simplex remissio laudimiorum inducit remissionem multæ.
8. Nisi ex ignorantia facti, secus si juris: quia pœna censetur lucrativa.
9. Scienti non est certificandum.
10. Fallit in notificatione & exhibitione literarum domino directo, nisi præsens fuerit in contractu.
11. Ex simplici negligentia incurritur hæc multæ.
13. Ratificatio quando fieri potest post tempus.
14. Novus acquiritor tenetur etiam non interpellatus, domino notificare.
15. Nec fas est notificare in genere, sed quid emptum sit, & quanta laudimia debeantur.
16. Nisi hereditas vel res incerta emptæ esset.
17. Payer ou deprier.
19. Consuetudo Sylvanectensis declaratur.
20. Solidi intelliguntur Turonenses nisi ubi aliud exprimitur.
21. Aliud venditio sub decreto vel per subhastationes.
22. In publicis subhastationibus emptor non cum parte, sed cum solo iudice contrahit, & carceribus compellitur.
23. Solemnitas loci rei, non iudicii inspicitur in desaisinis.
24. Condicio obligationis non mutatur ex persona successoris.
25. Notificatio facienda in domicilio ejusdem provincie, ni sumptus excedat.
26. Impedimentum deducitur nisi se arcanti.
27. Etiam pupilli pœnis consuetudinis subsunt.
28. Res censualis etiam pro laudimiis & multæ decessorum hypothecata est.
29. Quamvis obligatio laudimiorum quaesita, cum contractu retrò resolvatur, tamen hæc multæ non appellatur.
30. Nec expensæ contumaciæ postea vincenti restituuntur.
31. Commissio multæ non impedit liberum distractum contractus.
32. Nec dominus potest majorem pœnam occultationis petere.
33. Non currit octiduum pendente conditione, vel justa ignorantia, vel die solvendi.
35. Pœna non debet excedere principale vel duplum nec relevia fructus anni.
36. Notificatio unius prodest omnibus confortibus.
37. Nisi emerint separatis regionibus, quia sunt tot fundi.
38. Plurium emptorum una est multæ.
39. Quid si emptor notificet pro parte.
40. Pœna non debet excedere delictum.
- 41.
42. Aliud rei persecutio, aliud pœna.

* §. LXXVII.

*Olim 54

POUR ventes recelées & non notifiées au seigneur censier dedans la huitaine de l'acquisition il y a soixante sols parisis d'amende audit seigneur.

Hic articulus nova consuetudine ira mutatus est.

POUR ventes recelées & non notifiées au seigneur censier dedans vingt jours de l'acquisition, est deû un escu, & un quart d'escu d'amende au seigneur censier.

NOTA quod emptor rei censualis statim etiam ante traditionem fundi & numerationem pretii tenetur id notificare domino censuali, & statim conveniri potest ad afferendum & exhibendum literas acquisitionis juxta notata supra §. 73. & si per octo dies a die contractus perfecti hoc implere distulerit, incidit in multam de qua textus. Et est gravior & etiam frequentior multæ quæ in hoc Regno crebrius in istis usitur. Blesis autem §. 118. non est nisi quinque solidorum Turonensium multæ post octavum diem, & sexaginta solidorum Turonensium demum post annum acquisitionis non notificaræ. Et ferè simile est Cenomanis. §. 71. Andibus §. 154.

Tom. I.

1. Et hi octo dies sunt continui, & in illis computatur dies venditionis puræ, per notata supra §. 7. num. 4. Unde si venditio facta sit Cal. Septembris lapsa die octava ejusdem mensis, commissæ erit hæc multæ & domino acquisita: nec proderit illico purgare moram, & plenè notificare postidie, videlicet nona die Septembris: quia sic est certa dies & pœna, l. magnam. C. de contra. & committ. stipul. l. Celsus, in princip. de arbit. l. trajectina. §. de illo. de actio. & obligat. Tamen domini etiam Ecclesiastici & eorum procuratores generales non solent hæc exigere ad vivum: nisi in fraudatores aut malè meritos, aut diu frustrantes: esset enim durum & odiosum.

* Mora quando purgari non possit.

3. Nota etiam quod hæc multæ non habet locum

Yyy ij

nisi in contractu venditionis aut in venditione recedente, ut supra §. 33. num. 2. Unde si quis ex vera permutatione, donatione aut aliis quam per emptionem acquisierit: & per multos annos distulerit notificare, nullam multam debet: quia non est verum occultata esse laudimia quæ non sunt, & hoc in terminis hujus & similis consuetudinis. In locis autem in quibus etiam aliis vel ex permutatione debentur, standum consuetudini loci: tamen si consuetudo imponens multam loquatur tantum de emptore, ut consuetudo Blesensis §. 118. non debet extendi ad permittentes, etiam in casu in quo debent laudimia, ut in eadem consuetudine §. 119. licet sit eadem pœnæ ratio, quia satis est quod in hunc casum pœna statuta non est. *l. ut si quis. §. & generaliter, de religio. & sumpt. fun.* qui est text. ad hoc singularis secundum Bald. in *conf. 11. ad evidentiam, in fin. lib. 1.* adde *gloss. penult. & Doctores in cap. ult. de jur. patro.*

* Exempti
à laudi-
miis.

4. Sed quid de * exemptis privilegio aut speciali pacto à solutione laudimiorum? Et videtur distinguendum: Aut res est exempta, aut persona. Primo casu locum non esse multæ, secundo sic. Ratio in promptu est, quia quando res perpetuo exempta est, tunc radicatus iublata est servitus laudimiorum & consequenter quicquid ab illa dependet, secus quando res remanet serva & huic oneri obstricta, ut prius: sed persona speciali beneficio ab horum solutione liberatur, ut in Secretariis Christianissimi Regis nostri quando census ei debetur, vel si cui dominus concesserit usque ad certam quantitatem vel quantum voluerit acquirere in territorio suo, remittendo eidem ex tunc prout ex tunc laudimias quia liberatio facta in uno capitulo non trahitur ad aliud. *l. si domus. de servis. urba. pradio.*

5. Unde cum res semper maneat obnoxia & ad laudimia & ad hanc multam & omnem conditionem censualem, liberatio concessa personæ in laudimiis non videtur extendi ad obligationem exhibendi literas acquisitionis infra octavam sub pœna multæ consuetæ, nisi etiam hoc expressim adjectum fuerit, præsertim cum privilegium vel concessio satis multumque operetur in simplici laudimiorum remissione, absque eo quod notificatio acquisitionis & multæ sint remissa. *cap. in his. & ibi gloss. ultim. & Doctores cap. porro de privileg. Philipp. Decius in cap. cum ordinem super gloss. 1. de rescript. & in l. 1. in fin. C. de secund. nupt.* Parvula hæc quæstio multas chartas disputando absumere posset.

6. Ideo breviter dico etiam hoc secundo casu hujusmodi multam censeri remissam: non tamen intelligo quin illi exempti debeant exhibere literas acquisitionis, & ad hoc cogi possint juxta notata supra §. 1. Sed quod in hanc multam (quæ vera est pœna ecliatorum laudimiorum) non incidunt propter omissam vel dilatam acquisitionis notificationem: quia eo ipso quod à laudimiis liberati sunt, etiam ab hac multæ, quæ est pœna illis accessoria, liberati censentur. *l. cum principalis in princip. de reg. jur. Fac. gloss. in l. si patronus. §. patronum in ver. Faviana, si quid in fraudem patro. Jal. in l. si ita stipulatus. §. Chrisogonus. col. 14. de verbor. obligat.* Et hoc indubitatum hoc casu in quo liberatio obligationem præcedit. Idem dico si subsequatur, sed ante pœnam commissam: puta si post die venditionis dominus emptori remiserit quæcumque laudimia debere posset: tunc enim quantumcumque emptor distulerit exhibere literas acquisitionis, non incidit in hanc multam, quia nulla occultatio, nulla mora est laudimiorum quæ non debentur, *l. nulla de reg. jur. Bart. in l. si pœna de nego. gestis, Alexand. conf. 132. lib. 7.*

* De pœna
commissa
legali &
conventio-
nali.

7. Juxta hæc quæritur primo, quid si post pœnam * commissam? Huc plures versantur juris apices, si quis velit excutere pro affirmativa quæ habentur in *l. centum Capua l. ult. in fin. de eo quod cer. loco in lib. 4. C. de pos. & in l. Celsus responso primo. de arbitry.* Et in

l. 2. in princip. si quis cautio. Et contra pro negativa quæ notantur in *l. si pro furt. in princip. de conduct. furt.* Et quæ quidam distinguunt inter pœnam legalem & conventionalem. Sed ne in lenticula unguentum, breviter resolvendo dico. Primò inspiciendum quid actum sit. Quod si non appareat, eo ipso quod laudimia sunt simpliciter remissa etiam ex intervallo post pœnam commissam, illam quoque videri remissam, maxime si fiat ex causa donationis. Ad hoc pulchrè Pet. Anch. *consil. 145. si de la possio.* Ludov. Roman. *consil. 449. inquiritur.* Idem si remissio simplex sit ex causa onerosa. Idem per simplicem apocham laudimiorum ex causa solutionis sine reservatione aut protestatione multæ. Et ita utimur in istis modicis: sed in gravi pœna conventionali non æquæ expeditum esset, ut loco suo dicam.

8. Et quod dixi * multam censeri remissam, intellige in domino sciente illam esse commissam. Secus quocumque modo (præter ignorantiam juris) putaret non deberi, etiam sine dolo & facto emptoris, *si nihil tam consensus de reg. jur. l. mater de inoffic. testam. Jal. l. ult. §. penult. de conat. in debi. in l. nec ii. §. 1. not. §. de acquirend. vel amitt. heredit. Philipp. Decius. conf. 350. num. 11. ubi in annot. dixi,* non enim nudo officio judicis, *ut in l. 4. C. de pos. sed & jure actionis conditione ex lege, vel actione ex contractu concessionis censuarie debetur: data autem qualibet probabili occasione ignorandi, stabitur declarationi domini, l. Mavins. de nego. gest. Bart. l. non solum §. morte. col. 5. de oper. not. nuncia. Secus de improbabili errore consuetudinis, hoc est in carentia juris: quia hæc multæ magis lucro quam damno accedit, per regulam quam tradit Bart. in *Mavins §. duobus. col. penult. de leg. 2. Bald. in l. nec damnosam. C. de prec. impera. offer. Alex. l. cum mulier. col. 2. in fin. sol. matrim. & text. in l. apud Celsum. §. auctorit. juncta gloss. in ver. noxæ de excep. dol. Philipp. Decius in l. in eo quod num. §. ubi in annot. dixi de reg. jur.* Et sic in his non prodest error juris, *l. error facti. de juris & facti ignorant.**

* Multa
remissa
quando
intelliga-
tur.

9. Secundo quæro, quid si dominus sciat * contractum? Et videtur non esse locus huic §. Primò per *l. 1. in fin. de alio empt. cum similibus: ubi scienti nec rei periculatoria quidem evictio debetur, nec remedium Edilitii edicti, quamvis aliter nec qualitas nec vitium rei notificata sint, & tamen ibi certat de damno. Igitur multò fortius hinc ubi de lucro, ut supra eodem num. 8. cui multò minus favetur quam repetitioni damni. l. non debet §. 1. de regul. jur. l. ult. C. de codicil. l. ult. §. licentia. C. de jur. deliber. l. Proculus, in fin. de damno infest. Secundò, quia dispositio hujus textus expressè fundatur in occultatione, sed ipsi scienti non potest esse occultum: ergo quomodocumque infra octavam diem resciverit dominus, cessat hic textus qui manifestè præsupponit & requirit per octo continuos dies contractum celari, antequam huic multæ locus sit. Facit quod ut statuto locus sit, debent omnia verba cum effectu convenire & verificari. Gloss. & doctores in *l. mancipia. C. de serv. fugitivis, & not. supra §. 20. gloss. 3. num. 5. in fin.* Tertio, quia hic nedum de lucro, sed de mera pœna agitur, ad quam vitandam assumitur interpretatio tanquam favorabilis & benignior, *l. in pœnis. ff. de pœnis l. factum §. in pœnalis, de regul. jur.* Cum igitur dominus habuerit notitiam & facultatem promptè consequendi juris in cujus defectum infligitur hæc pœna, non videtur quod possit exigere pœnam. Quartò, per notata supra §. 20. *gloss. 11. num. 5. & 6.* quia hic notificatio non requiritur ad aliud quam ad simplicem scientiam domini, saltem quantum est ex parte notificantis: non enim postulat aliquid sibi fieri vel non fieri, igitur sufficit simplex scientia, maxime cum ad solam pœnam vitandam, non autem ad aliquid acquirendum vel aliquem effectum de novo obtinendum agatur.*

* Scienti
domino
utrum no-
tificare de-
beat emp-
tor.

10. Quibus non obstantibus dico quod si emptor

neque per se, neque per alium verbo aut scripto dominum certiorum fecerit emptionis suae infra tempus hic praefixum, commissum est haec multa, quamvis dominus infra idem tempus per revelationem forte venditoris aut testium aut alterius ab emptore & alio medio quam per emptorem ad hoc ordinato etiam plenè resciverit. Et moveor duplici ratione. Prima, quia emptor quantum in se fuit dominum celavit: Et quamvis etiam nihil fecerit nec curaverit ad impediendum quominus deveniret in notitiam domini, satis est quòd non curavit id pervenire in ejus notitiam, cum ad hoc esset directè obligatus per hanc consuetudinem, supra §. 73. & in hoc §. unde succedit appositissimus textus in *l. in illa stipulatione, de verbor. obligat.* quod etiam si verba obligationis essent obliqua & negativè concepta, adhuc non sufficit abstinere à malo, nisi fiat quòd bonum est. Sed hic nedum tenetur ad studiosè non occultandum: sed etiam ad officiosè & diligenter notificandum.

11. Unde si cessat facere id ad quod scit se teneri, censetur in dolo, *l. si procuratorem §. dolum autem, l. dolum est ff. manda. l. dolo. ff. ad leg. Falsi.* Sed certè, ut inquit gloss. in *l. domus, d. leges loquuntur per fictionem:* & non est in dolo, nisi studiosè & malitiosè celando, aliàs simplex est culpa & negligentia.

12. Nec etiam in hac pecuniaria & modica multa dolus requiritur, sed sufficit simplex culpa aut negligentia, per ea quae tradit Bart. in *l. 1. §. non autem, si quis testam. liber esse iussus fuer.* Angel. *l. 1. ff. de legibus.* Bald. in *l. in actionibus. in princip. de in litem jurand. in d. pignus & col. fin. C. de pign. actio. in l. 3. in fin. per illum text. & ibi latè Alexand. Jal. ne quis eum qui in ius vocat, vi eximat.* Philipp. Decius in *l. cognoscentes, l. 1. col. §. num. 10. de constit.* Sed jam in exigua questione nimis offeror velut parvo pedi magnum alluens calcem.

13. Secunda ratio, quia ista notificatio est quaedam recognitio & agnitio superioris & cuiusdam honoris & reverentiae exhibitio erga dominum directum, ad quod faciunt notata Bald. in *l. adem in princ. C. de locato & supra §. 73. gloss. 3. num. 6. & 7.* Unde non sufficit quòd dominus fortuito aut undecumque etiam plenè sciat, sed per emptorem aut alium ex ejus parte velut honoris causa salutari & certificari debet. Et sic concludo, quòd emptor qui quantum in se est, celat emptionem domino, vel per octiduum negligit literas contractus ei exhibere, aut saltem ei notificare quid emerit & quantum laudimiorum nomine debeat, cadit in hanc multam, etiam si dominus alias totum integrè sciat, forte per notarios, testes vel alios non millos ab emptore vel non revelantes pro eo: quia si notificassent nomine emptoris, eorum factum ratum habere possent etiam post tempus notificandi lapsum, quia ratificans certat de damno vitando, adversarius autem de lucro, quo casu non procedit regula *l. bonorum in princ. & l. ult. §. 1. rem rat. haberi.* ut novè probavi in novis intellectibus quod remitto.

14. Et ad plenam mentem & vim hujus §. Adverte quòd omnis novus acquiritor statim personaliter obligatur domino directo quam primum commodè potest literas acquisitionis exhibere, & si quid in illis desit quòd interfit domini, bona fide notificare, vel si desint literae plenè illum instruere. Et ad hoc conveniri potest conditione ex *l. ultim. §. 73. diximus & supra §. 20. gloss. ultim. in princ.* Quòd si inde quaedam sunt solvenda domino, tenetur etiam non interpellatus, ut hic. Nec obstat §. 82. *infra eodem* quia longè alium habet sensum quam nuda & brevìa ejus verba imperitis harum rerum & nostrarum consuetudinum pertendunt, ut ibi dicam. Moram ergo incurrit etiam sine hominis interpellatione. Facit appositissimè textus in *l. rectissime in fin. ibi qui non ultra instruxit auctorem. ff. de liberali causa.* cujus verbi energia est, non ignorantem, ut discipulum docere, sed etiam scientem,

ut nautam vel militem instruere, teste Laurentio Valla lib. 5. *elegantia cap. 2.* Tamen in redactione hujus consuetudinis multa non est scripta nisi in casum debitorum laudimiorum & celatorum nec notificarum per emptorem, *ut supra eodem num. 3.*

15. Quanquam ergo non exhibuerit literas nec infra octiduum: quòd etiam non semper non semper est facile propter impedimenta notatorum & negotia saepe occurrentia, ubi majus verfat periculum quam in evitacione hujus multae, quae videtur esse partim ratio qua amplissimi & prudentissimi illi, Christophorus Thuanus praeses, Christophorus Harlaus & Bartholomaeus Fayus studioforum amanitissimus, supremæ classis Curiae Franciae Senatores in redactione recentis consuetudinum Senonensium, omnium ordinum consensu vetus octiduum à majori parte consuetudinum Regni introductum ad quindecim dies reduxerint.

26. Quanquam etiam intra idem tempus non plenè instruxerit dominum: tamen ad hanc multam vitandam satis est, si quantum debeat laudimiorum domino notificaverit, non ergo sufficit denunciare se aliquid emisse & debere laudimia: sed notificandum quid emerit, & quantum laudimiorum debeat. Cum enim hoc sit de facto suo, non verè nec bona fide notificat, si qualitates & circumstantias ad notitiam requisitas & pertinentes omittit. Faciunt nota supra §. 20. *gloss. penult. in princ.*

17. Sunt autem in hac materia duo principales termini, videlicet, * payer, de quo in §. sequenti & * deprier, de quo hic. Prior terminus est ipsa solutio & satisfactio quae continet literarum si quae sint exhibitionem, laudimiorum & unius solidi Parisiensis solutionem, *ut supra §. 73. & infra §. 78.* Posterior terminus est subsidiarius ad tempus & vitandae multae causa. Rogat enim novus acquiritor dominum directum, ut pro tali acquisitione cujus ergo tantum laudimiorum debet, tantisper sustineat: quoad rebus compositis ei commodè satisfacere queat. Et haec notificatio prodest utrique: tum domino cujus etiam tempore scire interest ne jura sua oblivione depercant: tum emptori ne in hanc poenam incidat quae sub hic & simili consuetudine soli emptori imminet. Ceterum quamvis preces non adhibeat, tamen eo ipso quòd congruè, ut dixi, notificat, satis inest deprecatio, agnitio & honorificatio domini. Si quis ergo mittit deprecatum non expresso qua de re, nec quantum debeat laudimiorum, nihil agit nisi dominus pro deprecatio vel notificato habuerit, gratiam faciendo diligenter notificatori, ut saepe fit.

18. Quòd si de alio praedio vel de minori summa denunciaverit, poenam non evitat, nisi in medico erraverit: ut in medico non nocet & error praesumitur, *l. quamvis, & ibi Bald. de conditio. & demonstr.* Bald. in *l. pro hereditariis. col. 2. C. de heredit. actio.* Item nisi sit alia justa causa, ut si emit bona alicuius in genere vel hereditatem, aut ejus quotam, in qua sunt quaedam censuaria praedia: tunc enim sufficit notificatio deprecatio in genere, non specificando aliter quid emerit, nec quantum laudimiorum debeat: alioquin nullo modo notificando vel deprecando poenam hanc incurret cum venditio sit pura.

19. Quaedam autem consuetudines (sed paucae) dant 40. dies ut * Sylvanensis §. 146. & 249. ubi quamvis consuetudo plura copulativè complectatur, tamen in effectu non infligit multam nisi duobus casibus. Primus, quando emptor nec denunciavit quidem laudimia debita, ut patet in fine dicti §. ibi, *pour les dites ventes forcées*, id est pro laudimis occultatis, praepositio enim, *pro*, causam finalem designat, *ut supra §. 73. gloss. 3. num. 9.* dixi etiam in annot. ad Philipp. Decium *consil. 46. num. 1.* Ergo si non celavit, sed congruè notificavit, non cadit in multam, etiam si per 40. dies non solverit. Secundus, quando sine investitura vel licentia domini possessionem ingressus est, *d. §. 249.*

YYY ij

* Payer.
* Deprier.

* Confessio
do Sylva-
nensis.

* Aurelianensis.

20. Consuetudo verò * Aurelianensis §. 108. & de Lorriz, tit. 2. §. 7. in casum venditionis per publicas subhastationes hanc multam abrogant, nisi res adjudicetur tanquam censualis sive ad onus census certi domini directi in decreto nominati, quo casu dant inducias 40. dierum ad solvendum vel deprecandum laudimia, aliàs huic multæ locus sit, nisi quod ibi non sunt 60. solidi Parisienses, sed Turonenses: quia dictæ consuetudines Aurelianensis §. 108. & de Lorriz, tit. 2. §. 5. non loquuntur in hoc de Parisiensibus, sed de solidis simpliciter & in genere, & sic de Turonensibus tanquam minoribus intelliguntur, *l. nummis de legat. 3.* quamvis in eisdem titulis sæpè loquantur de denariis Parisiensibus, quam qualitatem in aliis expressissent si voluissent, *l. unica §. si verò. C. de a. duc. toll. cap. ad audentiam. de Decimis.*

* Decretum judicis à publicis subhastationibus differt.

21. Secus quando aliàs auctoritate & decreto judicis res venditur * circa publicas subhastationes, ut quando alienationi rei minoris vel civitatis vel Ecclesiæ decretum judicis interponitur, quia tunc idem juris est quod in venditionibus privatorum. Et Dom. Pyrrhus Anglebermeus, praxis, & consuetudinum imperitia, ma'è in dicta consuetud. Aurelianensis §. 108. vertit judicis decreto, pro publicis actionum subhastationibus. Et manifesta est ratio differentiæ, quia in simplici decreto confirmatorio, emptor prius gessit negotium cum privato venditore.

* Subhastatio.

22. Imò ab illo solo emit, iudice tantum confirmante contractum ab aliis tactum, & sic iudex ibi nihil dat, *l. & quia de jurisd. omn. iud. nec tenetur emptor periculo personæ & carceris pretium solvere, nec fortius astringitur quam emens à quolibet privato: quare non debet plus favoris habere, sed scire quo cum, & qua de re contraxit l. qui cum alio de reg. jur.* Sed in publicis subhastationibus * emptor cum solo iudice negotium publicè gerit, ab illo solo emit, & recta personæ suæ pignoratione vel carceribus cogi potest pretium solvere, ut dicemus supra tit. 17. & sic plus favoris meretur. Tum in illis publicis & solemnibus auctionibus, emptor nunquam est certus nisi ultimo instanti, quia semper interim excludi potest à quovis vel tantillum plus offerente: & sic non debet prius esse sollicitus: & sic consuetudines illæ sunt in hoc multum rationabiles: & dummodo fundus sit sub eis situs, locum habent ubicumque fiat processus & decretum subhastationum, ut sæpè coram præfectis libellorum supplicum palatii, vel in ipso Senatu: ut de solemnitatibus retractus dixi infra §. 177. decisionem enim concernunt: Tamen ubi consuetudo hunc casum non excipit ut hic, etiam auctionarius licitator jure aliorum communi utitur: itaque vigilare debet *d. l. qui cum alio. de regul. juris.*

23. Nunc quod dixi supra numero 10. etiam domino scienti notificandum, limito si præsens fuerit in ipso contractu, sive tanquam testis, sive tanquam alterutrius fidejussor, sive ut mediator, vel sive ut notarius vel scriba, vel aliàs interessens. Nec obstat quod nihilominus obligatur emptor ei literas exhibere & tunc solvere: quia cum ex forma contractus certum sit eum omnia perferuisse & scivisse, non possunt censei laudimia ei occultata, & sic cessat causa finalis multæ, saltem adest justa causa excusandi ab hujusmodi pœna, & existimandi verba pœnalis consuetudinis de tacitis & occultatis laudimiis cessare, & consequenter dispositionem pœnalem, quod etiam proclive est interpretari, *l. in pœnis. ff. de pœnis.*

24. Et hoc dummodo tunc esset censualis dominus, secus si postea factus sit, utpote quia successit in locum ejus cui multa sub ea conditione vel die debebatur; & sic ejus jure utetur. Et contra si interim dominus ille moritur vel cedit, non est ad hanc multam vitandam necesse ejus successoris notificare, quia satis est semel notificatum vel pro notificato habitum, quantum ad evitandum hanc multam, nec ex persona succes-

foris debet deterior fieri conditio obligationis, *l. 2. §. ex his, de verbor. obligat. l. cui fundus, de cond. & demonstrat. l. Prætorie §. incertum, de prætor. stipulat. etiam ex accidenti, ut est bonus text. in l. 1. §. quamvis autem, si quid in fraudem patris.*

25. Tertio quæro utrum hæc notificatio vel deprecatio facienda sit ad * personam vel domicilium domini directi? Videtur facienda in loco, quo census solvi solet & debet, sed non est ita, nisi dominus ibi domicilium vel administratores ad ista deputatos habeat: Ceteroquin domicilium adendum est, dum tamen sit in eadem provincia, juxta notata Bart. in *l. item illa. de consus. pecunia.* id est sub eodem iudice præsidali, juxta notata Fab. *inst. de usucapio. in princip. & qua scripsi infra §. 66.* Adhuc dummodo domicilium non sit tam remotum quin commodè infra biduum adiri possit, ne major sumptus ad hanc pœnam vitandam exigatur quam sit ipsa pœna, quod ellet absurdum, *l. Meduservana. C. de annon. & tribus. lib. 10.* Adhuc si vel in transitu domino vel inopinatè invento vel suo procuratori notificatum sit, satis est ad hanc pœnam evitandam: & ita utimur, sine præjudicio exhibitionis tempore & loco congruis faciendæ. In locis autem ubi consuetudines volunt absente domino & suis in cœtu parochiæ vel apud acta judicis ordinarii loci notificandum, servandæ sunt: aliàs cessat pœna, cum non sit cui commodè infra tam breve tempus denunciatur, *l. pecunia sanebris, in fine de usur.*

26. Item, si sine fraude ad hoc exquisita venditio facta sit in loco valde remoto, non incipit currere tempus hujus notificationis nisi postquam emptor ad locum ubi res sita est, vel ad domicilium domini pervenire vel mittere commodè potuerit, locorum, tempestatis & omnium fortuitorum casuum impedimentis deductis, juxta *l. 2. §. 2. & 3. si quis cautio.* per locum à fortiori, propter quem etiam vadimonium publicum deferatur vel diffindatur. Non enim debent culpari censuarii si locis remotis & ubicumque indigent contrahant, nec debet necessitas commercii & usus rerum arctari. Si tamen utroque præsentente censuaris usque ad penultimum diem octidui negligens fuit, non excusabitur repentinò impedimento ultima vel penultima die superveniente, per textum in *l. qui commeatu, de remissa. in l. 2. §. quod diximus.* & ibi Bart. Paul. Alexand. *Jal. si quis cautio.* & quæ dixi in annot. ad Alexand. *consil. 49. num. 5. lib. 2.* & ad Philipp. *Decium consil. 414. num. 6.*

27. Tertio quæro quid si tutor vel curator pupilli vel minoris emerit? Responde idem, quia hæc consuetudo etiam * minores & omnes indifferenter ligat, per notata supra in proemio gloss. 1. & §. 13. gloss. 2. num. 3. & infra §. 173. Sed ipse tutor nomine suo hanc multam solvere tenebitur: saltem non poterit in rationibus imputari, per *l. non est ignotum. C. de a. l. iustit. tuto.* Et hoc nisi appareat tutorem vacare levi culpa vel aliis gravioribus pupilli negotiis tunc fuisse præpeditum, ut nec procuratorem mittere vacaverit. Idem dico de procuratore qui ex quo habebat mandatum emendi, habebat etiam mandatum dominis notificandi & omnia alia connexa & dependentia faciendi, maxime quæ sunt de consuetudine regionis vulgata *l. vel universorum, & bonus text. in l. si pignore §. ultim. de pign. actio.* Ludov. Roman. *consil. 94. visis his, col. ult. Jal. l. certi conditio. §. si nummos, num. 22. si cert. per. l. si mora. col. 1. solut. matrim. Feli. cap. 1. col. 8. ut lite non contest.* Et sic si non sit notificatum tenebitur emptor salvo recurso contra procuratorem, nisi subita mors procuratoris vel tutoris vel etiam ipsius principalis emptoris intervenerit, quo non est majus nec justius impedimentum.

28. Sed quid si * emptor alii vendiderit? Certum est quod ultimus emptor ultra jura quæ personaliter debet, ex persona sua tenetur hypothecariè solvere laudimia auctoris, & potest justè dominus reculare investituram

* Notificatio an ad personam, an ad domicilium faciendæ sit.

* Notificatio an ad minores debeant.

* Notificatio an ad emptorem debet.

investituram nisi ea solvat, cessis (quales sunt) actionibus domini contra auctorem, juxta not. in *l. Modestinus, de solus. l. in creditore, de evulsio*. non enim personalia actione conveniri potest ad laudimia prædecessorum. Sed quid in multa à prædecessore debita? Respondeo idem, quia etiam pro multa (quoniam inter onera investituræ continetur) obligatum est utile dominium censuarum, juxta not. *suprà §. 74. gloss. 2.*

29. Quarto quæro, quid si contractus sit nullus * aut retrò annulletur? Et videtur nullam esse aut annullari multam, prout & laudimiorum obligatio quæ est principalis, nulla est aut annullatur, juxta not. *suprà §. 33. quæst. 3. & 4. §. per tot. l. cum principalis, de reg. juris*. Tamen distinguendum puto. Aut ab initio contractus est nullus, & sic laudimiorum obligatio nulla est aut invalida, & tunc cessat accessoria obligatio multæ, cum etiam deficiant verba hujus §. nec verum sit dicere celata laudimia quæ non sunt nec fuerunt: Aut verò contractus & consequenter obligatio ab initio valuit & tenuit, sed ex postfacto retrò annullatus est & ad non causam rediit, & tunc idem si ante multam commissam: sed si post multam tempore medio acquisitam domino, resolvatur contractus, etiam si ex pacto adjectionis in diem vel legis commissoria, & multo magis si voluntario distractu, multa tamen non annullatur, nec ad non causam redit, quia jam per se subsistit & jure actionis, vigore hujus §. debetur: & non fundatur in contractu nec in laudimis, nec amplius ab illis dependet, postquam semel acquisita fuit, sed fundatur in culpa vel negligentia semel commissâ, quæ non potest redire ad non causam respectu ipsius domini.

30. Sic in simili qui ob contumaciam vel aliam incidentem temeritatem condemnatus fuit in expensis, illas non repetit nec ab illis liberatur quantumcumque obtineat in causa principali. Joan. Andr. Collecta. Panor. in *cap. calumniam extrâ de pœnis*. Cynus & alii in *l. propterandum §. si autem. C. de judiciis*: secus si partes re integra mutuo discedant, vel aliâ contractus resolvatur infra octo dies, & sic antequam hæc multa commissâ & acquisita sit domino, quia tunc amplius committi nequit.

31. Sed pone multam esse commissam, partes autem voluntariè cupiunt recedere à contractu, utrum possint in præjudicium laudimiorum? Videtur quod non, ex quo multa jam est acquisita domino, & sic res non est integra respectu domini: quo non obstante dico quod re aliâ (juxta alia quæ in §. seq. dicemus) integra, liberè discedere possent sine onere laudimiorum: quia cum per commissionem pœnæ nihil sit gestum cum domino (est enim obligatio merè legalis) non definit propter hoc res esse integra respectu contractus rei que non traditæ & laudimiorum, à quibus multa semel commissâ amplius non dependet, & remanebit domino debita per emptorem non obstante distractu. Et sic est casus in quo debetur multa, sed non laudimia, scilicet ex postfacto, quod non est inconveniens, quia satis est quod tempore multæ debebantur & occultata per id tempus fuerunt.

32. Sed quid si dominus nolit contentari hac modica multa, sed velit petere quanti sua interest venditionem non fuisse statim notificatam, saltem infra octo dies, & velit etiam probare emptorem nedum neglexisse, sed etiam studiosè celasse contractum? Et breviter puto illum non esse admissibilem, sed contentari debere pœnis legibus comprehensis, *l. si ita stipulatus de verbor. obligat.* Tum non est bonum liberam contrahentium voluntatem coarctare commerciumque difficile nimis & onerosum reddere.

33. Quinto quæro, quid si venditio est * conditionalis? Respondeo sive sit conditio ex parte venditoris, sive ex parte emptoris, sive utriusque, aut extrinsecus sive tacita sive expressa, non refert, dummodo talis sit, ut obligationem suspendat: quia tandiu non cedit, sed

pendet dies obligationis laudimiorum, quamdiu contractus ipse est conditionalis & obligatio potest fore vel non fore, *l. cedere diem de verb. signif.* non possunt enim occultari laudimia quæ non debentur. Consuetudo enim non loquitur de futuris, sed de presentibus & jam debitis. Quod si dies cedat, quamdiu emptor ignorat non incipiunt octo dies hujus notificationis currere, per not. *suprà eodem num. 25.* Quod si contrahentes non expectato conditionis eventu exequantur, statim laudimis & hujus §. locus est, ut in simili *suprà §. 20. gloss. 1. num. 19. gloss. 5. num. 23.*

34. Quid si venditio est in diem? Hic latus est differendi campus, cum possit esse in diem respectu venditoris vel respectu emptoris vel utriusque, & in diem certam vel incertam, ut *suprà §. 20. gloss. 3. col. ult. gloss. 5. num. 9.* Breviter ne parvo pedi magnus affluetur calceus: dico quod quamprimum cessit dies, etiam si non venerit, fundata est intentio domini directi, ad petendum exhibitionem contractus & jure dominicali retrahendum, tam in feudo quam in ceniu, ubi consuetudo domino censuali jus retractus dat, quia verum est dicerem esse certo pretio venditam & pretium deberi, ergo sibi exhiberi, & sub eisdem oneribus retrahere potest. Sed quantum ad hanc multam laudimiorum occultatorum, benignius non currere tempus pendente vera dilatione quam emptor ex forma eisdem contractus sine fraude habet: quia tantisper cogi non potest laudimia solvere, ut dicemus §. seq. *gloss. 1. num. 39.* & sic nedum propriè & strictè (ut in pœnis accipi debet) dicitur debitor *l. creditores, l. creditor autem, l. debitor. de verb. significat. l. vel obligatus §. obligatum accipere, de libera cau.* nec è diverso creditor per *d. leges & l. is cui, de actio. & oblig.* Et quatenus contractus ex sui forma non habeat executionem, consequens est, ut nec interim jura dominicalia quæ ex eodem contractu oriuntur, habeant executionem.

35. Ultimo quæro quid si * multa laudimium excedat, puta prædiolum triaginta sex libris Turonensibus venit, laudimia sunt tres libræ Turonenses, emptor notificare neglexit: An debeat sexaginta solidos Parisenses nomine multæ ut hic. Dico quod non, sed Turonenses tantum: quia pœna non debet excedere principale, *l. unica, ubi dixi in extricatione Labyrinthi. C. de sent. que pro eo quod interest profertur.* Et semper in dubio intelligitur, ut cum suo simplo nunquam duplum excedat. Dixi in *d. l. unica. quæst. 10. num. 179. cum seq.* simplum autem seu principale hic sunt laudimia domino debita. Facit quod diximus *suprà §. 33. quæst. 38.* relevia eodem anno contingentia non debere excedere redditus unius anni, ut etiam aperte volunt consuetud. Turonensis. *tit. des rachaps & verses §. 6. Pictaviensis §. 134. 165. Sylvanectensis §. 264.*

36. Rursus, nota quod si sint plures emptores ejusdem fundi, & unus notificavit infra octiduum, liberat omnes à multa, etiam si non expresserit se notificare nomine omnium, & etiam si nullum habeat ab eis mandatum. *Facit l. 1. & 2. C. de consort. ejusdem, & pariter si plurium hæredum unus notificaverit.* Sed quid si notificans expressè dixerit se pro sua tantum parte notificare? Videtur limitata causa limitatum parere effectum. *Vulgata l. in agris, de acquir. rer. dom.* Sed verius est omnibus ad vitandam hanc pœnam prodesse, quia ex quo facta est totius contractus exhibitio à contorte, verum est dicere nihil fuisse occultatum, & sic dummodo ceteri gratum habeant, cessat pœna.

37. Sed quid si sint duo emptores ejusdem fundi non pro indiviso, sed per regiones: videlicet unus partis superioris, alter inferioris ejusdem fundi uno confuso pretio, videlicet pro centum: an * notificatio unius profit alteri? Puto quod non, nisi dicat se facere nomine communi, & alter postea etiam post octiduum ratum habeat: quia hoc casu duæ sunt venditiones, duo pretia, duæ res, ex quo non est facta illa distinc-

*Notificatio utrum faciendâ, si contractus sit nullus

* Multa excedens pretium rei an solvenda.

*Notificatio utrum faciendâ, si emptio conditionalis sit.

*Notificatio unius an profit alteri.

rioper regiones causa simplicis culturæ, ut in l. *Cains de lega. 2.* sed causa domini proprietatis & possessionis separandi, & sic sunt duo fundi. l. *quod in rerum §. si quis post, l. planè 1. in fin. de lega. 1. l. locus de verborum signific. l. communi dividundo §. Neratius l. si quis duas §. planè, communia pradiorum.*

Sed quid si ille qui habet superiorem partem quamvis ex forma contractus videatur æquali pretio emisse, tamen seorsim liberavit venditorem à viginti sibi debitis, forte quia pars superior prævalebat inferiori: an notificatio facta nomine communi per eum cui cedit pars inferior, impediat multam? Respondeo, omnino impedit respectu notificantis qui suo nomine satisfecit, sed non alterius qui nec per se, nec per alium integrè notificavit, reticuit enim viginti.

* Plures multæ an solvendæ, si sint plures emptores.

38. Hic insurgit duplex quæstio. Prima, quando sunt plures * emptores an sint totidem multæ, si nullus notificavit? Secunda, si est unus emptor qui notificavit pro parte, an in totam pœnam incidat? Ad primam, disputatione omiſsa quæ nimis operosa esset in re parva, dico unicam esse multam: quia unica est venditio, unicum pretium, una eadem res, & sic unica laudimia, quanquam à pluribus solvenda: & pœna regulari debet à principali à quo dependet. Faciunt quæ dicam infrà §. 85. In pluribus autem hæredibus unius non esset dubium: quia ex persona hæredum obligatio non augetur.

39. Ad secundam quæstionem quæ res sit planior, fac aliquem emisse sexaginta Turonensibus, qui significavit emisse triginta tantum, vel cum emisset triginta libri: Turonensibus cum onere liberandi venditorem à totidem emptori vel alii debitis, reticuit hoc onus: an debeat integram multam, videlicet sexaginta solidorum Parisiensium? Hæc quæstio argumentosissima esset, sed in parvis quæ magna tamen serâ ducunt, resolutivè procedam. Primò videtur tota multam commissa: quia verum est laudimia esse occultata & sic verba hujus §. conveniunt: ergo & dispositio: Tum propter dolum, quia agitur de facto truncatim notificantis: Tum tertio quia si non dedisset in nummis nisi triginta, recompensato auctore de fundo vel alia re, & celasset supplementum nummorum, deberet integram multam etiam si totum contractum non celasset, sed partem contractus tantum: ergo si 60. dederit & celavit 30. non minus cadit in multam, quia tantumdem occultat hoc posteriore, quantum priore casu: quemadmodum si hanc ejusdem fundi acquisitionem fecisset per partes & primam notificasset, secundam non, integram deberet multam pro secunda parte occultata. Meus quidem vendit feudum pro 500. sub pacto redimendi ad biennium. Interim per transactionem supplet 80. deinde infrâ biennium vendit tertio, à quo laudimia dominus post illud biennium recipit. Et mox à primo emptore petit laudimia non solum de 500. sed etiam 80. & duas multas rei celatæ. Respondeo deberi hæc laudimia: quia conditio non redimendi trahitur retro. Tum quia supplendo simpliciter, recessum fuit à brevi facultate redimendi, sed quia unicus contractus, unica tantum multam.

40. In contrarium, quod non sit commissæ pœna nisi pro rata, quia pœna non debet excedere delictum, l. *rescriptum l. hæres qui. de his quib. ut indy. l. ex facto §. Julianus. & ibi Jason. col. 1. de vulga. & pupill. substitut. Philipp. Decius in cap. ecclesia S. Maria in princip. de constitut. ubi in annotat. dixi, præsertim cum simus in dividuis. Rursus tertia sese offert sententia distinguens, ut hæc multam committatur integra, si quod celatum est de laudimiis tantumdem vel plus ascendat: si vero portio laudimiorum celata non ascendat quantum multam, tunc hæc pœna non excedat quantitatem laudimiorum occultatorum. Hoc enim faciendo, nec pœna excedet delictum, nec accessorium principale, nec committetur pœna ultra duplum, ut supra eodem num. 34. Facit quod diximus in extricatione, Labyrinthi de eo quod interest quæstio. 4. num. 106. quod quamvis quarta tantum pars rei venditæ evincatur: tamen id quod extrinsecus interest compluitur & debetur in totum, etiam si excedat in duplum vel triplum rei principalis æstimationem. Si igitur emptor celavit triginta libras pretii, & sic quinquaginta solidos in laudimiis, multam restringetur ad quinquaginta solidos Turonenses: si verò celavit triginta aureos pretii, multam integram debet, quia non excedit quantitatem laudimiorum quæ occultata sunt, quid dicendum?*

41. Concludo pro secunda & media sententia, quia ut verum est celasse, ita verum est notificasse, ergo pro parte notificata nullo modo puniendus est, sed tantum pro parte celatæ: & sic dimidiam multam debet in hac specie vel aliâ suam quotam pro rata. Non obstant allegata pro prima sententia, quia verba non verificantur nisi in parte, cum in parte sit satisfactum, & longè alii & diversi sunt casus quando res partim venditur, partim permutatur, vel quando per partes separatim venditur: quia tunc tot diversi consentent contractus suam quisque naturam retinentes: longè ego differunt à nostra hypothese quæ est de unica venditione & unico pretio indiviso, & non sunt plura laudimia, sed unum partim celatum, partim notificatum, ergo pro rata.

42. Nec etiam obstant allegata pro rata sententia: quia quod in dicta extricatione, Labyrinthi q. 4. dixi in favorem damnum passi, multum differt à casu nostro, quia ut ibi dixi num. 107. non de pœna agitur, sed de rei persecutione damnum passi, & sic non debet restringi nisi quatenus lex cogit, ut ibi novè explicavi: hic autem mera pœna est, nec dominus dicitur certare de damno recuperando, sed de lucro, ut in §. præcedenti, & sic non debet excedere ratam culpæ. Tum alioquin partim provocarentur ad occultandum, quia sæpè contingeret non minorem esse pœnam in majoris partis quam in minoris partis occultatione, quod esset absurdum. Media ergo vera est teres & rotunda sententia, pro rata seu quota occultationis multam committendam. Non tamen sequitur quin obligatio exhibendi & solvendi domino sit pura, si contractus purus est. Sed octiduanæ induciæ dantur hujus multæ & omnis pœnæ, ut dicemus §. 78. gloss. 1. num. 34. & 38.

EPITOME §. LXXVIII. GLOSS. I.

1. An laudimia debeantur ex venditione strictè sumpta tantum? 6. 8. 9. ¶.
2. Venditio latissimè, latè, strictè.
3. Dispositio loquens de venditione, intelligitur strictè, nisi appareat de rationis idemitate.
4. Verus intellectus §. si prætor. in l. si pupillorum de reb. eorum.
5. An argumentum de majori ad majus procedat in decreto.
7. Vetus mos Romanorum venditionis per as & libram.

10. Dicitio.

10. Dicitio, si, quandoque non facit conditionem: sed demonstrationem.
12. Laudimia non debentur de venditione fructuum vel ususfructus.
13. Nec de venditione ulla vel qua re-
tione annullatur, ut etiam dominus
teneatur restituere quatenus locu-
pletior. 15.
14. Idem si venditio manet valida quan-
tum ad plenum recursum evictionis:
sed emptor non diu possidet.
16. Quando dominus versaretur in lucro,
& possessor evictus in damno, tunc
teneatur laudimia restituere.
17. Jura dominicalia pecunia debent solvi
per capientem fructus.
18. Mutationes manus & apertura ex
persona possessoris, & non veri do-
mini utilis vel directi attenduntur.
20. 27.
19. Nisi quatenus fides vel investitura ad
modicum tempus per alienantem re-
tinetur. 49. 54.
22. De venditione, nulla traditione secu-
ta, fundata est intentio domini con-
tra possessorem ad laudimia. 30.
23. Sed dominus ea scienter recipiens, te-
netur, etiam si non sit locupletior,
evicto emptori restituere, nisi is ali-
quot annos possederit & fructus re-
tinuerit. 25.
24. Etiam conjectura presumptionem do-
nationis excludit.
28. Q. 1. Minor 25. annis non semper
annulat iudicium defectu curato-
ris.
29. Potest alienare mobilia.
30. Contra dominum directum non suffi-
cit transactio, compromissum, aut
sententia voluntaria parium.
31. Q. 2. Quando licet in prejudicium do-
mini censualis distrabere. 32. 36.
33. Solutio pretii non facit hic desinere
rem esse integram nec simplex con-
stitutum.
34. Quando de jure licet habere pro in-
fecto vel distrabere, etiam post pra-
ventionem domini infra octiduum
factam.
35. Fallacia vel fuga emptoris reddit con-
tractum nullum.
37. Consuetudines intelliguntur de ven-
ditionibus efficacibus.
38. Declaratur consuetudo Borboniensis.
39. Variæ consuetudines. 55.
40. Q. 3. Venditione pura statim cedunt
jura, sed non in conditionalis, nisi
interim exequatur.
41. De venditione in diem non exiguntur
antequam pretium possit exigi, nec
dominus potest conqueri, cui non
queritur jus nisi ad limites contra-
ctus. 43.
42. Dies solutionis est pars diminutiva
obligationis.
44. Nisi dilatio data sit ob aliam cau-
sam extrinsecam vel post contra-
ctum. 46.
45. Tamen dominus non tenetur etiam
pendente dilacione investire ante so-
lutionem pretii.
47. Q. 4. Quamvis laudimia non debeantur
ex revenditione initio pacta, ta-
men ex venditione etiam modico
tempore durante debentur. 48.
49. Nisi retentis censu & investitura ad
tres vel quinque annos 54.
50. Intellectus tit. C. sine censu vel re-
liq. 51.
52. Emptor sub facultate redimendi quam
redimit, de utroque pretio laudimia
debet.
56. Declaratur consuetudo Turonensis.
57. Redimendo ex pacto prima venditio-
nis, etiam ex instrumento separato,
non debentur iterum laudimia, nisi
redimatur in vim prorogationis
etiam pendente prima facta.
58. Vel nisi quando pactum sit tertio, quia
tunc statim indistinctè debentur lau-
dimia de venditione, & rursus no-
va laudimia tertio redimente. 60.
61. 72. 77.
59. Sic si venditor qui sibi cavit de pacto
redimendi, illud postea cedat ter-
tio, statim debentur jura de ven-
ditione, & iterum de redemptio-
ne quam faciet ille tertius & de
dicta cessione, si pretio facta sit.
71. 80.
62. Quid de prorogatione facultatis re-
dimendi.
63. Si redimatur ex prorogatione facta,
priori finita, ex his jura debentur.

64. Nisi prorogatio facta fuerit ex sequela prioris facultatis. 65.
66. Duo sunt in facultate redimendi temporali.
67. Limitantur consuetudines (Anonensis &) Andensis.
68. Ex pluribus habentibus facultatem redimendi in solidum, unus redimens tenetur consortibus contribuere infra idem tempus redimendi, sed non post tempus. 77.
70. Retractus conventionalis & consuetudinarius cumulari possunt.
71. Reditus ad priorē statum favorabilis.
74. Aliud consentire, aliud cedere.
76. Cessio facta futuro heredi, videtur tanquam heredi.
77. Redemptio non potest dividi.
78. Q. 5. An ex promissione vendendi sint laudimia? Non, quia aliud vendere, aliud pactum de vendendo.
79. Tamen interposita stipulatione non est locus penitentiae.
81. Gabella venditionis non debetur de promissione vendendi.
82. Quae transit in venditionem si verba referantur ad actum de presenti & materia sit disposita.
83. Intellectus verus §. Cato. in fin. l. de verb. obligat.
84. Declaratio l. si procuratorem absentem. de procurat. & virtus ratificationis.
85. Promissio pura ratificandi, ratificatio est.
86. Debetur gabella de venditione facta vi promissionis de qua non fuit soluta gabella.
87. Sic relevium feudi non debetur de donatione sequente promissionem de qua compositum est de relevio. 99.
88. Generalia non satisfaciunt intellectui practico.
89. Etiam si non sint iura debita domino, litera sunt exhibenda, modò sit res alienata, secus si promissa alienari nisi in venditione facta à possessore. 91. 92. 93. 94.
96. Impensa quae non cedunt lucro venditoris, non augent laudimia.
97. Q. 6. De permutatione sub pacto per alterū recuperandi vel redimendi, non va jura debentur redemptione secunda. 99.
98. Secus quando mera resolutio fieret ex veteri pacto.
100. Q. 7. De re data in contractu matrimonii, etiam aestimata, non debetur relevia.
101. Quicquid in contractu matrimonii datur genero, censetur in dotem, ne marito dari.
102. Clausula quòd res data in matrimonio sortiatur naturam conquestus, non facit deberi jura nisi relevii mediae partis in feudo.
103. Nec mutat qualitatem antiqui hereditii nisi respectu interesse mariti.
104. Unde si maritus vendat extraneo, totū potest retrahi à cognatis uxoris.
105. Aestimatio in dubio non facit venditionem. 101. III.
107. Intellectus l. 1. C. de rer. permut.
108. Multa tractantur quae non perficiuntur, sola conclusio attenditur.
109. Obligatio pecuniae ad immobile est immobilis.
110. An res emphyteutica possit dari in dotem.
112. Q. 8. Et si dominus feudi, ut extraneus à vassallo emit, tamen laudimia exigit à retrahente: secus, si alii vendit.
113. Q. 9. Etiam dominus ipse directus tenetur solvere laudimia ei ad quem spectant fructus.
114. Q. 10. Consuetudo negans retractum domino censuali, non tollit pactum privatum.
115. Dominus qui investivit emptorem, non potest habere retractum ex facultate redimendi per eum postea redempta; quamvis aliud in retractu proximitatis favorabiliori. 119. 120.
116. Nec ex eo quod postea dato pretio facta est acquisitio incommutabilis.
117. Jus redimendi est integralis & effectualis pars fundi.
121. Simplex receptio census non excluderet retractum.
122. Si quis emit sub pacto redimendi, & dominus quoquo modo excludatur jure retractus, non recuperat

- ex eo quod postea emptor illud pactum redimit.
123. Emptor non tenetur facultatem redimendi sibi datam notificare, sed bene ejus extinctionem novo pretio factam: nec cessionarius dicte facultatis antequam redemerit. 130.
125. Qui semel emit justo pretio: de eo quod postea ad rem pacificandam solvere cogitur, novum laudimium non debet: secus si injusto.
126. Investitus de parte fundi patitur retractum de alia parte, etiam per primum contractum promissa vendi.
127. Sed si contemplatione primi contractus, secundus factus est dominus, debet utrumque retrahere.
128. Q. 11. Investitura data emptori qui emit sub facultate redimendi non prodest cessionario venditoris qui retrahit, quin retractui dominico & omnibus juribus locus sit. 129. 131
132. Q. 12. Si cessionarius habet illam cessionem gratis & redimit, perinde est ac si res esset partim vendita, partim donata.
133. Nisi fundus vanisset justo pretio, & facultas redimendi gratiosè data fuisset, legatum de vendendo justo pretio non subest Falcidia, quia nihil abest heredi.
134. Si quis emit in vim pacti precedentis, dominus fundatam habet intentionem in utroque pretio, nisi constaret nihilominus justo pretio empti.
135. Sed retrahens debet nedum pretium, sed alios quoque sumptus refundere.
136. Laudimia non augentur si quis justo pretio dato det jocalia uxori, aut filiis venditoris, quamquam si moderata sint, retrahens oneretur.
137. Aliud sumptus rationabilis, aliud pretium rei.
138. Quid de uxore venditoris aliquo accepto ratificante?
139. Ratificatio domini est vera venditio & ex ea metiuntur jura.
142. Quid si quis emat à proprietario & postea à fructuario?
143. Ususfructus non est pars domini nisi fictè.
144. Q. 13. An dominus directus preferatur consanguineo in retractu? In quo Doctores malè faciunt differentiam inter feudum & emphyteusim.
145. Cur secundum usus feudorum retractus feudalis non procedit: sed consuetudine nostra revixit?
146. In quo dominus excluditur per agnatum venditoris in investitura comprehensum & feudum presumitur antiquum.
147. Sed de consuetudine non requiritur constare cognatum descendere à primo stipite.
148. Si concedens in censum retinet jus retractus, non intelligitur contra descendentes à censuario.
149. Non valet pactum in præjudicium retractus proximitatis, nisi quando res est libera.
150. Venditor non potest extraneis cedere jus redimendi stante cognato, nisi quantum ad supervalentiam pretii.
151. Jus redimendi non est cessibile in præjudicium retractus proximitatis.
152. Q. 14. Etiam si dominus directus in prima investitura pactus sit de jure retractus, non potest illud cedere nisi filiis.
153. Verba contra eum qui se in eis fundat, capiuntur.
154. Q. 15. De adjudicatione per licitationem extraneo admissio.
155. Tunc non est vera divisio.
156. Si extraneus vincat, omnia jura debentur, aliàs nihil. 157.
159. Quia extraneus non dicitur habere ex divisione, sed ex mera emptione.
160. Quid in heredibus diversarum linearum?
161. Declaratur consuetudo Blesensis.
162. Q. 16. De venditione sub pacto additionis in diem vel legis commissorie ad longum tempus semel debentur jura. 163. 167.
164. Modica diversitas facti facit magnam diversitatem juris.
165. Tit. de in diem additione & tit. de lege commissoria, de brevi tempore loquuntur.
166. Venditore fruente pretio, debet etiam emptor fructus pro rata lucrari.

168. Declaratur consuetudo Comitatus Burgundie correcto abusu quorundam.
169. Verus & naturalis dominus censualis emit fundum non pecuniam dando censuario.
170. Thema licitationis extraneo admisso.
171. Potest quis emere rem suam à se evocabilem 178.
172. Aliud simplex licitatio judicialis: aliud solemne decretum bastarum.
174. An superveniente novo licitatore prior liberetur. 177.
175. In iuribus dominicalibus & consuetudinariis, magis attenduntur veritas & effectus quam formula.
176. Aliud licitari, aliud emere:
180. Q. 17. De concessione ad onus edificandi non debentur laudimia.
181. Nisi fiat mediante magna summa recepta.
183. De venditione ad tempus debentur laudimia.
184. Et de venditione ususfructus perpetui vel locationis perpetue, & de utraque retractus.
185. Jura investiturarum & laudimiorum ad priorem dominum spectant.
186. Rejicitur distinctio Do. de Rota.
187. Nova trimembris resolutio.
188. An soluto jure datoris resolvatur jus acceptoris.
189. Quandoque in emphytensi sunt duo domini subordinati.
190. Quod in hoc Regno non admittitur in censu qui debet esse monadicus.
191. Q. 18. Non debentur laudimia de venditione superficiesi.

* Olim 55:

* §. LXXVIII.

SI aucun achete à prix d'argent aucun heritage estant en la censive d'aucun seigneur censier ou foncier, tel acheteur dudit heritage est tenu de payer audit seigneur censier ou foncier les ventes dudit achat & saisine pour ce deüë & accoutumée, avec douze deniers pour la saisine.

Hic paragraphus sive articulus de novo ita mutatus est.

SI aucun achete à prix d'argent, ou prend à rente rachetable, heritage estant en la censive d'un seigneur censier ou foncier, tel acheteur dudit heritage, ou preneur à rente, est tenu payer au seigneur censier ou foncier, les ventes dudit achat, ou fort principal de rente, encore qu'elle ne soit rachetée.

GLOSS. I. IN VERBO

Si aucun achete à prix d'argent.

L RGO laudimia nunquam debentur nisi in casum venditionis. Fortius videtur quod nunquam debeantur, nisi in casum veræ, propriæ & strictæ venditionis: quia hic textus incipit à conditione, quæ debet impleri in forma specifica, l. *Mevius l. qui heredi*, ff. de cond. & demonstr. Tum consuetudo stricti juris est. l. 3. *hec verba*, ff. de rez. gest. Tum fit mentio pretii, idque non obiter, & perfunctoriè, sed conditionaliter & seriose: ut planum est cuilibet rectè intuenti hunc textum: verba autem singula, maximè in lege vel statuto debent de aliquo operari: ut not. supra §. num. 41. Simplex autem mentio pretii restringit dispositionem ad venditionem propriè, & strictè sumptam: ut not. supra §. 33. num. 1. Quanto fortius, ubi non est simplex mentio, & emptionis, & pretii, sed additur in pecunia numerata? Tum causa propter quam hic fit mentio emptionis & pretii, videlicet perceptio laudimiorum ad ratam unciz pretii non potest propriè verificari, nisi in venditione strictissimè, & propriè sumpta, videlicet interveniente certo pretio in pecunia numerata. §. *pretium autem*, institui. de emption. & vend.

2. Verbum enim * venditionis tripliciter accipitur. Primo modo latissimè pro omni actu alienationem inducente etiam ex testamento, ut in l. *scini* §.

venditionis, ff. quibus mod. pig. vel hypo. sol. in l. *statu* lib. in fi. ff. de statu lib. Secundo latè, pro omni specie commutationis inducente alienationem ex titulo oneroso. Bald. in l. *ut*, ff. de condi. ob causam. Alex. in cons. 1. col. 6. lib. 4. Tertio strictè & propriè pro ipso specifico venditionis contractu, l. 1. *ad fin.* ff. de contrab. empt. & vend. Clarum est autem quod in statutis, & generaliter in omni materia nedum in qua strictè, sed etiam in qua simpliciter & propriè verba capi debent, nunquam appellatione venditionis vel emptionis venit alius contractus etiam similis, sed nomine & specie differens, qualis est permutatio. Textus in d. l. ff. de contrab. empt. in l. 1. ff. de rer. permut. Bonus text. cum gloss. in Auth. de non alien. aut permutan. §. quia vero Leonis. in princ. col. 2. & in l. si pupillorum, §. si Prator. ff. de reb. eo. no. Spec. in ti. de empt. & vend. §. 5. nunc dicendum. versic. sed pone statutum. Andr. Iser. c. 1. §. sed & res. col. 3. per quos fiat investi. in usib. feu. Bal. cons. 175. statutum prohibens. lib. 4. c. 1. *ad fi.* de alien. feud. in usu feud. No. Bal. Ang. in l. cum hi. §. cui, ff. de transact. Bal. Salic. in l. 1. C. de re. permut. in l. C. pro empto. latè Joan. Berta. de gabell. in 3. parte. B. partis princ. Et latius Fabia. de monte S. Savi. in tract. de empt. & vendi. qu. 2. princ. latè. Andr. Tiraq. in tract. de retract. proximi. §. 1. gloss. 2. num. 2.

* Venditionis verbum tripliciter sumi.

3. Et adhuc extra materiam strictam non fit progressus ad largum & improprium significatum: quod est limitandum nisi concurrat rationis idemitas & favor, aut nisi appareat mentionem venditionis non esse factam propter se, sed propter alium certum finem, qui æque impletur & habetur per alium modum vel actum, per no. Bar. in l. alio. col. 3. num. 10. in si. ff. de alim. legat. tunc enim mentio venditionis non censetur fieri nisi exemplariter, ut per ea quæ latè tradunt, Paul. conf. 83. lib. 2. Alex. conf. 100. lib. 4. & in conf. 75. lib. 5. & quicquid dixerit Bar. in d. l. alio, nedum istud habet locum in dispositione privati: sed etiam iudicis, vel alterius.

4. Nec obstat l. si pupillorum. §. si prator. ff. de reb. vo. quia ibi illud est propter formam in qualibet alienatione prædiorum minoris requisitam. Ideo si decreto iudicis causa cognita permessa esset venditio: non liceret hypothecare, nec contra, & hoc quia deficit forma. Hanc solam rationem reddunt Doctores ibi, & in l. 1. si quis ita. de ver. oblig. & ubique, sed non satisfacit cum sit magis mathematica & physica, quam civilis & practica. Ideo vera & punctualis ratio est: quia ibi illud decretum & causæ cognitio præcedens non in genere, sed super certo individuo actu specialiter & limitatim interposita sunt: ideo si aliud vel aliter fiat quam in causæ cognitione & decreto deductum & concessum sit, nihil agitur, id est non agitur ille actus qui specialiter in causæ cognitionem & decretum deductus est, & sic nullum habet fomentum decreti. Ita propriè loquitur & debet intelligi ille textus. Sed tamen bene valebit in quantum alias sine causæ cognitione & decreto valere & fieri potest, ut novè contra omnes dixi in l. etione Dolana super dict. §. si quis ita, & §. si stipulanti, eadem l.

5. Secus ergo ubi cessat ratio limitatæ formæ vel permissionis, & ita debet modificari & restringi quod per illum textum tradit Ludov. Roman. sing. 114. quem sequitur Alex. & ibi Jason. in l. in actionibus. col. 3. ff. de in lit. jur. Nico. Everal. in locis lega. loco 35. à ratione legis largæ. col. 4. argumentum de majori ad minus non habere locum in decreto iudicis: quia est verum quando est interpositum super certo individuo actu tantum, de quo solo cognitum & deliberatum est: Secus ubi constat de pleniori cognitione & mente, & decretum non esse limitatum ad modum expressum, aliàs secus. Unde si per sententiam seu arrestum est permittum hæredibus sub beneficio inventarii, vel executoribus testamenti vendere immobilia usque ad certam quotam ad satisfaciendum creditoribus aut legatariis: poterunt usque ad eandem quotam permittuntur si hoc modo æquè satisfiat: & hoc casu propriè loquendo non est extendere verbum vendendi de stricta significatione ad latam, sed extendere, seu potius implere dispositionem de modo expresso ad alium ejusdem rationis & effectus.

6. Quia, ut patet per textum in l. 1. ff. de contrah. empt. & in l. 1. ff. de rerum permut. appellatio venditionis est specifica, nec significat permutationem, aut aliam specialem alienationem neque largo neque largissimo significato, ut Doctores planè magis quam Latine loquuntur. Non obstat d. l. sicut §. venditionis. l. statu liberi in si. eo. num. 1. quia in dicto §. venditionis hoc non est propter generalem aliquam significationem ipsi verbo venditionis inexistentem, sed propter eandem rationem & materiam subjectam, prout ratione conversa verbum alienare latissimum, restringitur in l. ex hoc edito. §. 1. de alienatio. judic. mutan. causa facta.

7. At in d. l. statuliberi, quædam verba plerisque omissis, Quinti Mutii antiquissimi Jureconsulti recitantur super interpretatione verborum antiquissimæ legis 12. tabul. quæ referenda sunt ad stylum d. l. 12. tabul. & ad consuetudinem veterum Romanorum,

* Vetus mos Ro-

apud quos olim omnis alienatio fiebat per imaginariam venditionem & emptionem per æs & libram sicut & hæredis institutio, insti. de testa. §. accessit. & emancipatio, insti. quib. modis jus pa. po. sol. §. pratoræ. Cains l. 1. insti. quem refert Boetius in Topic. Cic. lib. 5. Andr. Alcia. in l. alienationis. gl. 1. in si. de verb. signifi. & lib. 3. parricid. 22. quod intelligi sanè debet non ut actus jurilgentium, alias nullomodo valerent apud Romanos, sed ad hoc etiam valerent speciali prærogato jure & favore juris Quiritum, & civium Romanorum: actus autem merè civiles & legitimi scilicet juris Romani, ut adoptio, emancipatio: aliter olim apud eos nullomodo valebant, ut novè declaravi in tract. de dignit. magistr. & civi. Rom. qui mos tempore Imperatorum penitus exolevit. Et adhuc etiam ante morem illum exolevit verba Q. Mutii in d. l. statuliberi, ad interpretationem d. l. 12. tab. limitata nullomodo ad alias leges vel edicta, nec ad aliorum Jureconsultorum dicta extendenda sunt. Quare Alciat. dist. cap. 22. malè refert ad l. veteres de actio emp. Ubi Accursius melius exponit per jura quæ allegat, & per legem ibi immediatè sequentem, & alia jura, & Lauren. Valla qui citat Alciat. Paren. lib. 5. cap. 15. ubi Accurs. in d. l. veteres, expositionem sequitur & bene.

8. Tamen in nostra consuetudine non ita strictè hæc assumemus venditionem, ut omnem omnino contractum excludamus, cui exacta venditionis definitio adæquatè & formaliter non convenit, sicut nec in materia feudali, supra §. 33. num. 2. Sed hæc venditionis loco habetur datio in solutum pro pecunia, vel cessio aut datio pro rebus aut juribus certa pecunia æstimatis, vel pro mobilibus non pretiosis, seu ita quibus non cadit affectio: imo etiam si pretiosa sint vel cadat affectio, vel pro reditu redimibili secundum notata supra §. 20. gloss. §. qu. 10. & generaliter in omni contractu qui in venditionem tendit, attentis rebus aut juribus quæ pro re feudali vel censuali dantur vel remittuntur, sive sint promercales sive fungibiles, sive etiam neutrum, sed tales ut non soleant servari tanquam hæredium aut res perpetuè mansuræ: sed vendi & commutari, & maxime si dentur vendituro, videntur enim tacitè æstimatæ, & vicem pretii, magis quam speciei habere.

9. Et sic locus esse debet, & juri utriusque retractus, & juribus dominicis feudilibus & censualibus sicut in vera & formali venditione. Fac. text. in l. 3. §. & generaliter ex omnibus causis qua instar venditionis habent. ff. de iti. & mall. priva. l. apud Celsum. §. si quis autem. ff. de doli mali exce. ver. item in similibus qua vicem emptorum continent, scilicet respectu materie subjæctæ, & ejus de quo agitur: & talis est communis observantia in hoc regno multum æqua & justa ad vitandas fraudes, quas alioquin ad hæc jura excludenda facile esset & promptum infinitis modis excogitare & admittere: puta do, vel dare promitto hoc feudum pro centum. l. ut. de cond. ob caus. & sic ad hunc textum quod ex venditione rei censualis debentur laudimia, habes ampliationem nedum in stricta & formali venditione: sed etiam in datione in solutum, vel quavis alienatione symbolizante & reducibili ad venditionem secundum prædicta.

10. Non obstat quod hic §. incipit à conditione sibi, s'ancum achete à prix d'argent, id est, si aliquis emat pretio in nummis, & sic prius impleri debet in forma specifica emptionis strictè sumptæ, ut supra ea. gloss. num. 1. quia respondet primò quòd dictio * si, hic non est conditionalis, sed potius causalis seu demonstrativa, non enim suspendit dispositionem appositi seu verbi ibi, est tenu, nec ei apponitur, sed designat & demonstrat suppositum, nec facit orationem hujus §. conditionalem, nec debet verti in conditionalem, sed in putam, ut Latine verti, emptor tenetur, scilicet purè. Secundò, respondeo quod hujusmodi conjunctio

manorū in imaginariis venditionibus;

* Si quandoque demonstrat causam ostendit.

non semper facit conditionem, sed secundum quod suadet ratio materiz subjectz. Gloss. & doctores in *l. eas causas. de condit. & demonstr.* Alber. *l. aut hoc jus C. de procurat.* Bald. *l. 3. in fi. C. de actio. emp.* Ludov. Rom. pulchrè in *consil. 376. questio est. col. 3.* Alex. *consil. 22. num. 5. lib. 1.* ubi in annotationibus tetigi.

11. Amplio secundo, etiam si venditio facta sit de consensu & permissione domini, per notata supra §. 20. gloss. 1. num. 8. cum seq. §. 33. numer. 7. ver. amplio primo. Amplio tertio, etiam si res pro majori parte donetur vel permittatur: quia quatenus dantur pecunia vel mobilia, locus est laudimius per not. supra §. 20. gloss. 5. qu. 22. & 23. quemadmodum si tantum pars rei vendatur, pro rata partis habent locum hæc jura. *l. qua de tota. in princ. de rei vendi.* Amplio quarto, generaliter in omni casu & quatenus supra 33. & §. 33. per totum, diximus locum esse quinto denario in feudo, ut etiam locus sit laudimius in censu, ut è converso.

* Limitationes ad præcedentem regulam.

12. Conclusio hujus §. sic ampliata & declarata fallit * primò, si solum fructus pendentes vel usufructus rei censuariz vendatur, quia inde nullum jus debetur domino, cum res censualis non vendatur nec futurorum jurium spes præcidatur. Faciunt notata in simili supra §. 26. gl. 4. in princ. §. 33. qu. 20. Sublimato si hoc fiat in fraudem laudimiorum imminens venditionis rei ipsius censualis, ut quando præmeditata venditione rei eidem vel personæ interpositæ venditæ vel vendendæ, venduntur fructus pendentes vel usufructus separato pretio, de quo remitto ad notata ferè in simili supra §. 20. gl. 1. num. 76. & 81.

Limite secundo, si non res censualis, sed actio personalis vel jus ad rem vendatur, ut notatur in simili supra §. 33. qu. 36. §. 33. qu. 8. & 9. quò remitto.

13. Limite tertio, ut procedat in venditione valida, scilicet si contractus quacumque de causa sit nullus: idem si ex post facto & ex causa ab initio inexistente annulletur, & reducaturo retro ad non causam, sive hoc fiat ipso jure, sive per sententiam, sive de jure communi, sive jure speciali per beneficium restitutionis in integrum, nulla est: aut resolvitur obligatio laudimiorum, adeo ut soluta condici possint, in quantum tamen dominus invenitur locupletior per not. in simili supra §. 20. glo. 5. qu. 11. §. 33. qu. 4. 5. 6. cum multis seq. §. 33. num. 9. cum seq. Et opinio quam ibi tenui num. 11. fuit postea solemniter confirmata, ut tetigi supra §. 73.

14. Idem, si venditio tenuit & remaneat efficax quantum ad obligationem & actionem evictionis, sed non sortitur effectum respectu fundi venditi ex defectu juris venditoris qui non erat dominus, & emptor non diu pacificè possidet, sed evincitur à vero domino, vel evictionis metu sine fraude cedit, per not. supra §. 33. qu. 19. §. 33. qu. 10. & infra ead. gl. num. 23. 25. 26.

15. Idem si etiam venditor erat dominus & transfudit dominium in emptorem, sed emptor à creditoribus venditoris evictus fuit, & ob paupertatem venditoris remanet fraudatus re & pretio: quia tunc dominus non debet percipere jura ab emptore ex hujusmodi venditione quæ non sortitur effectum ad commodum emptoris. & si receperit, debet restituere, sed solum debet percipere jura ex venditione efficaci, quæ per subhationes fortè & decretum fiet, ultimo licitatori, secundum notab. supra §. 33. qu. 18. num. 63.

16. Sed adverte in quantum hic & supra eo. num. 14. & locis ibi allegatis, præsertim §. 33. qu. 5. & d. num. 63. dixi dominum directum restituere teneti in quantum locupletior, limitandum est, ut procedat quando dominus feudi versaretur in lucro & vassallus temporarius in damno, & idem pari ratione in re censuali: quia si possessor aliquot annos suo nomine possederit cum lucro fructuum quos resti-

tuere non cogitur, nihil potest à domino repetere: quia nisi jura illa solvisset domino feudi jure feudali utente, fructus omnes amisisset, sibi que id damnum non vero vassallo evincenti aut ejus creditoribus imputasset.

17. Tum hujusmodi relevia, quintum pretii, & alia onera pecuniaria feudorum vel censuum, sunt pars fructuum & commoditatis fundi, cujus reditus minuuntur, & ab omni possessore & fructus percipiente solvi & præstari debent, etiam si non sit dominus nec etiam plene possideat, sed jure usufructus aut similis juris temporarii, ut in fructuario & vidua doaria. Dixi supra 33. qu. 36. nec dicuntur fructus nisi deductis his oneribus. *l. hallenus. l. si pendentes. §. si quid cloacarii. de usufr. l. quero. de usufr. leg.* Alex. *conf. 147. num. 5. lib. 5.*

18. Et mutationes * manus & aperturæ feudorum sive fiat per obitum, contractum, sententiam aut alium modum, item relevia quinti pretii & hujusmodi, debent attendi ex persona veri possessoris, non autem ex persona veri domini utilis, ut latè dixi supra §. 33. qu. 45. & sic idem in censu, sunt enim onera ipsius rei & possessoris. *l. 2. ibi, cum necesse sit cum qui comparavit censum rei comparata agnoscere, nec licere cuicumque rem sine censu comparare vel vendere. & l. ult. ibi, omnes pro his agris quos possident. C. sine censu vel reliquis fundum compar. non posse.*

* Mutationes ex parte possessoris censuales.

19. Ampliatur etiam si ultimus possessor vassallus aut censuarius qui fuit investitus, adhuc vivat, quia satis est novum acquirentem nomine suo possidere ut ejus persona & possessio attendi debeat. Textus in *d. l. ult. ibi: & sic nedum translata sit possessio censualis, sed apud priorem fundi dominum forte permaneat dissimulantibus, ut non possidentes pro possidentibus exigantur. C. sine censu vel reliquis.* Hoc tamen excepto si prior dominus & possessor ad modicum tempus veterem professionem, fidem vel investituram retineat, infra quod modicum tempus redimere sperat, quod tam in feudo quàm in censu promiscui usus gratia indulgetur, ut dixi supra §. 51. qu. 4. cum multis seq. & infra ea. gloss. num. 49. 54.

20. Pariter è converso mutationes domini directi & alia eum concernentia supra §. 19. 20. 21. 31. 43. 60. 61. 10. 63. Quod ergo metiuntur ex parte veri possessoris feudi vel loci vel dignitatis dominantis, & non ex persona veri domini directi non possidentis, ut plene dixi supra §. 1. gloss. 1. qu. 10. etiam respectu tertii: quia ut incipiat annus retractus currere cognatis venditoris, non prodest emptori investiri à vero domino feudali vel censuario alio locum dominantem possidente, sed debet à possessore investiri, ut dixi infra §. 173. & generaliter quæcumque sunt administrationis & conservationis, vel non excedunt solitam perceptionem fructuum, possunt & debent fieri per possessorem, ut dixi supra §. 1. gl. 1. num. 57. imò etiam quæ alienationem proprietatis important non diminuendo, sed dividendo facta cum putativo domino, rata sunt. Textus in *l. si Titius. pro socio.*

21. Quod ergo de repetitione supra eo. num. 16. remissivè dictum est, intelligendum quando alias repetens versatur in damno sine sua culpa: ut rationes & jura quæ in præfatis locis allegavi, ostendunt: puta quia repetens laudimia quæ solvit pro fundo, non possedit illum in effectu & sic dominus directus in lucro versaretur. Et quia, ut dixi supra §. 33. numer. 112. momentanea mutatio vel possessio feudi non attenditur, quod etiam dixi dominum directum non teneti restituere nisi quantum locupletior est, limite nisi fuerit sciens, ut statim dicam. num. 23.

22. Sed quid si maritus vendiderit fundum uxoris vel curator aut custos nobilis minoris, aut quivis extraneus promittens facere quod proprietarius infra

infra certum tempus vel post legitimam ætatem ratificabit? Respondeo ut dixi supra §. 33. qm. 11. pendente dicta ratificatione locum non esse laudimii, nisi vendens de facto tradiderit & emptor nomine suo possessionem ingressus sit, quia tunc ipso facto fundata est intentio domini directi. Idem si est tantum ficta sed efficax traditio, quia emptori respondetur de fructibus ut venditore interim ab eo condente. *l. quedam mulier. de rei vendic.* sed non secuta ratificatione.

* Evidio
Fundo laudimia restitui debet per dominum directum & quatenus.

23. Et fundo * evicto tenebitur dominus directus laudimia restituere non in quantum locupletior, sed in quantum recepit, quia sciebat aut scire debebat ex forma contractus sibi exhibiti, aut quem sibi exhiberi & describi etiam manu injecta curare potuit & debuit, ut supra §. 20. illum quem investivit non esse dominum fudi, nec verum vassallum, sed mox evincendum: nec usus est honestate & magnanimitate illa de qua dixi supra §. 33. num. 22. §. 73. gloss. 3. num. 8. & sciebat repeti poss: & debere si possessor brevi tempore cum fructibus evinceretur. Et quamvis non fuerit in dolo nec furtam commiserit, utpote nihil simulans, ut per Bart. & alios in *l. quoniam furtum. de condic. fori.* Ang. Aret. §. 1. col. 2. in *insti. quib. mod. re contrab. obligat.* Franc. Purpura. *l. cum fundus. §. 1. num. 12. si ver. per.* Tum quia sperabatur ratificatio quæ traheretur retro: tamen satis est quod sciebat brevi evictioni & repetitioni locum esse posse, ut contingit.

24. Nec iste emptor aut novus acquisite scienter solvens, donasse censetur, cum sit alia expressa causa quam donationis, nedum conjectura quæ sufficeret ad donationem excludendam *l. si cum aurum.* ubi Bar. de *solutio.* & sciebat se tanquam possessorem posse cogi, quare non videtur sponte. *l. novissimi, quod falso tutor. auctore:* Tum spe confirmandi juris sui fecit, quia spe decidit.

25. Si tamen aliquot annis pacifice possederit, & evictione secuta tamen fructus retinet, ut sæpè usu venit non condemnari victos in fructus nisi à tempore litis contestatæ: vel si retro, à die possessionis fructus reddere condemnentur: si tamen recursum habet evictionis etiam fructuum nomine contra eos qui solvendo sunt, non censetur fructus temporis quo possedit amittere, sed retinere. *l. qui actionem habet. de reg. jur.* & sic non poterit quintum pretii vel relevium vel laudimia repetere, ut satis colligitur ex his quæ dixi supra §. 33. *quæst. 18. num. 63.* nec dicitur acquisitio reduci retro ad non causam pro tempore quo possedit lucrando vel retinendo fructus cum effectu: & ita intelligendum quod alias simpliciter dixi de permutatione, videlicet quando illico evincitur, vel quando etiam retro fructus auferuntur, nec efficax remedium competit contra auctores ejusve fidejussores qui non sunt solvendo. Idem enim in omni genere acquisitionis.

26. Quod etiam supra §. 33. qm. 9. dixi in rescissione quæ sit ex *l. 2. c. de rescind. vend.* debet intelligi quando illico vel infra modicum tempus rescinditur, alias secus: quia cum interim fuerit vera & valida venditio & alienatio, jura semel fuerunt quæ sita domino, nec tenetur emptor fructus retro restituere: & sic interim alienatio habuit & habet effectum. Si igitur emptor tantum capiat & retineat in fructibus quantum solvit domino directo, non potest laudimia repetere: quia nisi soluta fuissent, poterat dominus manu injecta fructus omnes suos facere, nulla etiam aliorum damnorum possessoris ratione habita. Quod igitur potuisset jure suo exigere, multò fortius potest retinere, Porro non est dubium ex hac resolutione, nova jura non deberi.

27. Quando autem alienatio ab initio ipso jure non valet, nec mutat manum respectu domini, sed tantum respectu possessionis: quanquam minus juris habeat

dominus directus in laudimii, quia ante omnem aliam mutationem fundo recuperato nulla jura domino directo debentur: tamen si longo tempore, videlicet ad minus decem annis, res in eo statu manserit, dominus directus jura sua percipiet ex persona possessoris & mutationibus quæ contra eum contigerunt, nihil pro eo tempore percipiendo ex persona veteris possessoris & mutationibus quæ circa eum contigerunt. Et ita intelliguntur quæ dixi supra §. 22. qm. 45. Cæterum mutatio ab initio nulla & quæ non diu durat, non attenditur, etiam si sit ex titulo aliis habili ad translationem domini. Sed ex titulo inhabili ad translationem domini nulla unquam dicitur mutatio manus, ut ex legato, donatione vel venditione usufructus. Et multò minùs quando recipiens non lucratur fructus. Unde in casu §. 32. supra tit. 1. si custos ille declaret (ut potest) se nolle fructus lucrari, sed rationem reddere, certum est & indubitatum nullum tunc relevium deberi.

28. Ultra ea quæ diximus tit. precedenti §. 20. 33. & 35. quæ primo de specie hujusmodi in qua nuper hoc anno 1540. consului. Minor xxv. annis emit prædium censuale: conventus à domino ad exhibitionem literarum & solutionem laudimiorum, allegabat contractum nullum, seque læsum, & de facto impetrat diploma regium restitutionis in integrum adversus venditorem, deinde ipse & venditor mutuo consensu discedunt à contractu & habent illum pro resolutò & infecto: minor producit diploma dictæ restitutionis & simul instrumentum distractus conventionalis, quibus non obstantibus condemnatus appellavit, & ultra gravamina allegabat nullitatem sententiæ, ex eo quod tunc nondum compleverat 25. annum, nec fuerat ei provisum de curatore in litem: consultus respondi bene judicatum. Et primò ut respondeatur nullitati, constabat appellatorem esse industrium & circa vicesimum quintum ætatis annum, nec allegasse minorem ætatem, nec curatorem petiisse in prima instantia, seque plenè defendisse ut à curatore non potuisset melius. Unde judicium, acta & sententia tenent, nec possunt annullari ex defectu curatoris non petiti nec dati per ea quæ planè dixi infra §. 117.

29. Quod autem dominus allegabat illum habere uxorem, non arguit nisi quamdam præsumptionem industriz, non autem illum reddit majorem, nec facit haberi pro majore, nec tollit quin curator in litem dari potuisset si petitus fuisset, aut constitisset de minori ætate, aut si actum esset de bonis immobilibus vel contra indefensum. Quantum autem ad meritum causæ principalis, dico quod minor curatore carens quamvis ipso jure alienare non possit immobilia, tamen potest efficaciter acquirere & sibi emere immobilia, quoniam pecuniam & mobilia ad emendum rem sibi utilem alienare potest. *l. si minor curatorem habens. C. de in inte. resti.* Diploma autem nihil facit: quia non fuit homologatum causa cognita & factis verificatis cum legitimo contradicatore, ut erat requisitum per not. supra §. 33. qm. 8. num. 39. qm. 21. & 68.

30. Distractus autem adhuc minus præjudicat juribus jam acquisitis, quia non erat fundatus in læsione, nec in aliqua justa aut necessaria causa de antiquo, sed in mera distrahentium voluntate. Tum etiam si maximè fundaretur in læsione, & instantia restitutionis in integrum, adhuc non sufficeret transactio, confessio aut voluntarium compromissum partium, imò nec etiam sententia voluntaria adversus dominum, sed veritas læsionis & justa & necessaria causa restitutionis adhuc esset probanda, *argum. l. si dictum. §. 1. ff. de evictio. Et quod dixi supra §. 33. num. 68.* Plus dico, quod si tempore dicti distractus, contractus dicatur perfectus hinc inde pretio soluto & re tradita, dominus habet fundatam intentionem

contra dictum venditorem tanquam voluntarium redemptorem ad nova laudimia ex hoc distractu, qui est voluntaria redemptio à domino incommutabili, voluntarie revendente, & obtinebit nisi redemptor probet de veritate causarum dictæ restitutionis, & necessitate distractus, per notata supra §. 33. num. 19.

* Pœnitentia contrahentibus an & quando liceat in præjudicium domini.

31. Secundo, juxta hæc quero an & quando liceat contrahentibus in præjudicium domini directi pœnitere? Latè disputavi supra §. 20. gl. 5. qu. 1. & §. 33. qu. 2. & 3. Deinde Do. Andr. Tiraq. effusissimè omnia cumulans in tract. *de retract. conventio.* §. 6. gl. 2. ubi post res chartas & semis, tandem num. 19. relabitur in sententiam nostram. Quare summam dumtaxat analyticos & practice tradam quoad census dumtaxat, quò brevior & dilucidior sit resolutio. In feudis enim laudis vagatur in omni genere contractuum & mutationum: sed laudimia census in solo venditionis vel æquipolenti contractu versantur. Porro quanquam jure communi res non minus desinat esse integra pretio soluto quam tradita. l. 2. & per tot. ff. *de rescind. ven. l. ab emptione. de pact. l. 2. C. quando liceat ab emptione discedere*, quoniam jus commune æqualiter & indifferenter ad utrumque: tamen aliud est in terminis hujus consuetudinis jurium dominicalium, quæ non mutationem pretii, sed mutationem vel translationem rei feudalis vel censualis dumtaxat respiciunt: & sic sumus in materia differenti, & multò magis attenditur an res sit integra ex parte traditionis rei, quam ex parte solutionis pretii.

* 1. Conclusio de tempore præcedente realem traditionem.

32. Itaque methodi gratia duas breves conclusiones facio. Prima, ante realem traditionem fundi pœnitere licet sive distrahere, ut nulla jura debeantur neque de contractu neque de distractu. Amplio primo, etiam si superadjecta fuerit stipulatio, vel dati sint fidejussores & pignora: quia hæc non impediunt rem esse integram. l. 3. §. 1. *de rescind. vend.* Idem datione arharum, l. 2. C. *quando liceat ab empt. disced.* Amplio secundo, etiam si pretium solutum fuerit, dummodo restituatur. l. 1. C. *quando liceat ab empt. disced.* Idem si accepto feratur vel aliter compensetur aut remittatur. Amplio tertio, etiam ex intervallo, ut satis dixi supra §. 20. gloss. 5. num. 12.

33. Amplio quarto, etiam si in instrumento sint clausulæ solitæ investituræ, & aliz de quibus per Jacob. de Arenis, Bar. Paul. in l. *pradiz. de acquir. vel amit. possess.* quia tantum operantur licentiam intrandi: sed non translationem possessionis. Jason. *consil.* 145. col. 5. lib. 1. Amplio quinto, etiam si sit clausula constituti, precarii vel conductionis: quia quamvis transferant possessionem in emptorem, si velut uti dictis clausulis, tamen si nolit, nihil operantur. Ideo quandiu non procedit ad actum facti nec ad perceptionem fructuum, potest saltem una cum venditione dictas clausulas habere pro infectis, nec impediunt distractum quandiu permanetur in terminis verbi, ut dixi supra §. 20. glo. 5. num. 15. quamvis contrarium sentire videantur Do. Andr. Tiraq. multa cumulans in tract. *consil. possess. par. 1. num. 9. & par. 3. limitat. 7. num. 41.*

34. Fallit postquam dominus prævenit etiam simplici citatione libellata, vel prehensione, ubi consuetudo eam ad hoc permittit. Sublimo, nisi dominus ante octiduum festinaverit: habent enim partes respectu pœnz vitandæ inducias octidui ab hac consuetudine, ut supra §. *proximo*, infra quas non notificando, & dominum nullomodo adeundo, nullam pœnam incurrun: ergo non debent incurere pœnam privationis facultatis distrahendi, à jure communi datam, saltem quando non est ad realem traditionem fundi processum. Ideo non obitante hujusmodi nimis accelerata præventionem possunt distrahere, dummodo in continenti, & impensas citationis vel legitimæ prehensionis domino refundendo, aliàs aliquo vel modico spa-

tio dato post festinam præventionem domini, vel nullo etiam spatio dato post præventionem domini, non ita acceleratam, sed saltem post octiduum factam, jam amplius in præjudicium juris ei quæsitum pœnitere non licet, sed bene in præjudicium querendi. Quamquam ergo lex permittat partibus etiam pro infecto habere neutrumque re secuta, vel re utrumque integra. l. 2. *de rescind. vendit.* vel distrahere per actum retro similem re secuta ab una parte tantum, l. 1. *in fi. C. quando liceat ab empt. disced.* & consequenter ex hoc distractu à jure permissio nullum jus novum oritur: tamen jus jam alteri qui prævenit quæsitum manet. Quod si prius venditio fuisset hinc inde simpliciter & indistinctè, hoc est etiam sine pacto redimendi executum, postea ex intervallo emptor rem & venditor pretium restituisset, deinde dominus laudimia peteret: si allegarent se distractisse, nihil aliud quam duplicia laudimia ex duplici contractu se debere ridiculè allegarent: cum enim nihil superesset exequendum nec redemptio ex vi prioris contractus deberetur, nihil fieri potuit per viam redemptionis vel distractus, sed tantum per viam novi & voluntarii contractus. Paul. l. 1. C. *de pact. inter empt. & vendit. supra §. 33. num. 13.*

35. Secunda conclusio. Post realem traditionem fundi pœnitere non licet. Amplio etiam antequam dominus præveniat: quia jus est irrevocabiliter quæsitum translatione rei in novum censuarium quem dominus approbavit. Et multo minus distrahere possunt in ipso actu quo dominus imminet. Fallit primo, si in ipso traditionis actu, vel in continenti, secuta sit traditio & pœnitentia: quia traditio facta non videtur quæ nullo spatio stetit. *Fac. l. qui sic. de solut.*

* 2. Conclusio de tempore sequente realem traditionem.

36. Fallit secundo, si emptor traditione accepta etiam fide per venditorem habita de pretio intra modicum tempus fecerit, aut solum verterit decepto venditore, quia tunc ex vicino eventu præsumitur venditionis tempore consilium fraudandi habuisse & sic in dolo, & consequenter venditio ipso jure est nulla. l. & *elegant. de dolo.* unde si venditor rem suam resumat, nulla laudimia debet, quia non censetur res vendita, & si alii (ut potest) vendat & tradat, non debentur jura nisi ex secunda venditione quæ prima & sola est, ut diximus supra *paragrap. 33. numer. 17.* secus, si post notabile intervallum hoc accideret, ita quod posset culpa imputari venditori, quod debitum non exegerit, & fuga emptoris verisimiliter ex nova causa post traditionem supervenerit.

37. Consuetudo ergo nostra loquens de laudimis, intelligitur de venditione efficaci & fortiente effectum, nisi post realem rei traditionem stet per voluntarium distractum: non infra breve tempus superventum, quia tunc hoc modo inefficacem esse non nocet domino. Ita etiam sentit consuetudo Arvernæ *tit. des achapts, lods & ventes* in princ. Et ita generaliter servandum est, nisi in locis ubi consuetudo particularis aliter disponit, quia ad particulares consuetudines referenda sunt vera quædam judicia, quæ contra facultatem distrahendi citat Do. Joannes Papius in suo *Arrestorum collectaneo lib. 13. tit. 1. arresto 6.* alioquin per regul. l. *nemo. C. de sentent. & interloc. omni. jud.* excluduntur, ut in *consuet. Bourbon. §. 397.* quæ etiam re non secuta, non permittit merè voluntarium distractum, quod est contra l. 2. & 3. *de rescind. empt. & vendit.* quæ permittunt haberi pro infecto. Debet autem ea consuetudo limitari primo, nisi in continenti distrahatur, ut tunc nihil debeatur: si vero ex intervallo re non secuta, semel tantum debeantur jura ex contractu, non autem ex distractu. At consuetudo Viromanduana §. 138. non permittit distractum in præjudicium domini, nisi infra dies octo. Ita enim debet emendari Typographi error, qui nos

* Jo. Papius.

nōs pro diebus posuit. Sed ea consuetudo & similes sanē debent intelligi domino pręveniente, vel quando statim ad traditionem processum fuit. Secus quando nulla facta est traditio, nec dominus pręvenit: quia tandiu liberē distrahere licet. Et alioquin dicta consuetudo quę aliquas inducias, etiam contra dominum, & eo invito, dare intendit contrahentibus, nihil eis daret, sed potius beneficium juris cōmunitis eis detraheret: quod esset absurdum, quum sine ulla derogatione juris communis sanē possit intelligi. Idem de consuetudine Rhemenſi §. 157. & alia simili.

39. Consuetudo vero Aurelianensis §. 113. & de Lorris *no. tit. §. 26.* & Dunensis §. 43. volunt etiam paulō post traditionem, fallente emptore, venditorem suam rem resumentem laudimia debere: transeat in dictis locis, quia sic ibi receptum non est rationale. Quidenim durius quā venditorem ab emptore delusum pretio & effectu venditionis, & ad initium novi emptoris inveniendi redactum, laudimia pendere de venditione invalida, & ex qua nihil nisi sumptus & damna referat? Consuetudo autem Trecentis §. 77. non admittit hujusmodi pœnitentiam in pręjudicium laudimiorum, nisi in consententi antequam partes à loco discedant & dummodo literę non sint confectę: quod intelligitur in formam redactę, juxta l. *contractus C. de fide instrum.* aliās antequam contractu non concluso, sed existente in fieri, semper liceret pœnitere. Et in effectu dicta consuetudo Trecentis non admittit pœnitentiam postquam contractu concluso & in se perfectō partes discesserunt ad alios actus. Consuetudo autem Valesiana §. 21. admittit pœnitentiam infra viginti quatuor horas dumtaxat à contractu concluso. Puto tamen quod hæc duę consuetudines quę non loquuntur nisi de distractu merē voluntario, & de tempore revocandi vel distrahendi, non extenduntur ad casum resolutionis venditionis ob fallaciam emptoris infra modicum tempus, puta duorum mensium, & ad onerandum venditorem. Sed sensim nimium effector, transcamus ad ulteriora.

40. Tertio quæro. Certum est quod in venditione pura statim à contractu concluso, ante ullum implementum jura laudimiorum sunt acquisita domino per not. supra §. 33. *qu. 2. §. 77. num. 1. & 14.* Et in re censuali, hoc est clarum & expeditum in hac & simili consuetudine, in qua *ny a vest, ny devest.* id est quæ ad alienationem non requirit investituram novi acquirentis nec devestituram alienantis, ut infra §. 82. Idem tamen in venditione feudi observamus in hac nostra & simili consuetudine, quando scilicet facta est venditio simpliciter, hoc est non retenta fide: & sic illa pro facto dimissa, & tacita devestitura facta, vel etiam expressa, ut assolet stylo notariorum quando coram eis fit contractus, prout in hac & simili consuetudine absente, infcio vel etiam invito domino fieri potest, adeo feuda demegaverunt in patrimonialia, quamvis adhuc in feudo nonnullę essent rationes in contrarium, de quibus supra §. 20. *gl. 3.* Item certum est quod in venditione condicionali (& intelligo de propria conditione, scilicet suspensiva) non incipiunt deberi laudimia nisi conditione extante, quia quamvis ad acquisitionem horum jurium ex venditione non requiratur contractum esse perfectum ultima sui perfectione, quę est executio, debet tamen esse perfectus consensus & obligatio, ut supra §. 20. *num. 11.* Amplia etiam si pendente conditione procedatur ad traditionem & translationem domini. Limita si etiam ad solutionem pretii, quia tunc censetur à conditione recessum vel ea de suspensiva in resolutivam conversa secundum no. supra §. 20. *gl. 5. num. 24.*

41. Sed dubium est de venditione in diem. Et videtur distinguendum, prout in simili, supra §. 20. *gl. 3. not. ult.* quia laudimia rei censuarie & quintus de-

narius feudi pari jure & civili norma crebrius regulantur. In contrarium, quia in censu duplex alia ratio pactum reformat: videlicet prima, quod laudimia sunt pars pretii sicut in feudo, sed sunt quod omnino separatum, ut supra §. 33. *num. 4. & 6. & §. 76. in princip.* Secundo, quod non debentur per venditorem ut in feudo, qui non potest cogi ea solvere antequam possit pretium exigere cujus sunt pars, & de quo solvi & deduci debent. Sed in censu debentur per ipsum emptorem & statim quod emit certo pretio, & sic non videtur distinguendum an habeat dilationem solvendi pretii vel non. Tum quia hic textus non distinguit, tum quia pretium debitum venditori est quid separatum. Breviter, quantum ad viam actionis de qua tantum hic queritur, idem dicendum puto quod in *d. glo. 3. col. ult. sensu in feudo*, ut in effectu possit saltem via actionis peti, quando pretium à venditore peti potest, sed non quamdiu pretium non est ex forma contractus in diem exigibile. (Et loquor de venditore possessore fundi, quia si alius possideret, nihil ad dominum directum de actibus inter alios factis quamdiu possessorem habet, ut plenē dicam infra *co. gl. 3. qu. 2. num. 17. cum seq.*) Et moveor, quia quamvis hæc laudimia non sint pars pretii: tamen ex quo per consuetudinem, supra §. 76. taxantur ad certam quotam pro ratione pretii, satis apparet consuetudinem velle quod onus laudimiorum non excedat nec gravet ultra duodecimam pretii.

42. Cū igitur dies solutionis sit pars diminutiva pretii & ipsius obligationis & solutionis pretii l. 1. §. *editiones de eden. l. fundi partem de contrah. emp. §. plus autem instr. de act.* sequitur quod etiam obligationi & solutioni laudimiorum tacite insit. Unde si emptor emerit pro certo pretio solvendo in uno aut pluribus terminis, non tenetur solvere laudimia, nisi saltem pro rata cujusque termini: aliās si hodie solidam laudimiorum summam repręsentare teneretur plus solveret domino quā sit duodecima pars pretii contra verba & mentem hujus consuetudinis. Et sic patet solutio ad primam differentie rationem. Ad secundam dico quod etiam in feudis sæpe contingit emptorem ipsum debere laudimia, ut quando emit franco venditori pretio, supra §. 33. & nihilo magis tenetur ea solvere domino priusquam teneatur venditori, & sic eodem termino, ut suo loco dixi, quamquam terminus ille nec in feudo nec in censu, contractus exhibitionem retardet, ut dixi §. *precedenti num. 33.*

43. Nec esset admissibilis dominus si vellet conquiri de dilatione data emptori, vel solius emptoris, facto aut damno hoc imputare. Tum quia non habet jus ne illi acquiratur nisi prout voluerint partes verē contrahere, per not. supra §. 33. *quæst. 33. in fi. §. 33. quæst. 4.* Tum quia verisimiliter & rationabiliter majori pretio res est vendita ex quo confestim traditur, & pretii solutio differtur, & sic majora sunt laudimia. Unde non potest dominus culpare factum ex quo lucrum sentit. l. *cum in feudo §. si mulier. de jur. dot.*

44. Et intelligendum est de dilatione pretii data in ipso contractu, vel in reformatione totius contractus facta re integra, & quamdiu licet liberē distrahere, & sine fraude: secus si per aliud fortē instrumentum obligatus sit emptor ad promptam solutionem, vel si mox solverit & habeat seorsum apocham terminorum futurorum pretii in instrumento venditionis contenti, quia tunc etiam in multam incidit: de qua in §. *precedenti*, nisi & hoc infra octiduum domino revelaverit, secus etiam si dilatio gratis, vel ob aliam quamvis causam data sit post contractum conclusum, quia non pręjudicat sicut nec remissio pretii. Non obstant quod vulgares ad pauca advenientes obijciunt, dominos jura sua statim exigere ex quo venditio facta est, quicquid sit de solutione facta vel fa-

AA Aaa

* De venditione pura.

* De venditione in diem.

Tom. I.

cienda emptori, quia eadem facilitate responderetur dominos sæpe partem juris sui remittere passim solitos: nec tamen hoc astringit, quare omnino standum est decisioni nostræ in aperta ratione & iustitia fundatæ.

45. Bene verum est quod non tenetur dominus investire emptorem partem laudimiorum pro rata pretii statim debiti offerentem, etiamsi venditor teneatur statim fundum tradere & tradiderit emptori: non tamen dominus tenetur idem facere de sua investitura quæ non debet pro parte, sed in totam concedi & fieri, saltem non potest fieri pro parte emptoris. Et hinc est quod sæpe solent emptores (licet aliàs etiam totalis pretii solvendi dilationem ex forma contractus habeant) integra laudimia domino offerre & solvere non expectata dilatione: Tum quia agitur de modico, cum non excedant unciam totius pretii: Tum ut ex tunc assequantur commoda investituræ, de quibus in §. seq. Tum ad litem vitandam, si quid dominus contra dilationem causificetur. Hæc tamen intelligenda sunt, ut dixi, in dilatione quæ datur in eodem contractu contemplatione ipsius pretii conventi solvendi & taxationis illius: & sic respiciendo diminutionem & meram dilationem pretii & non aliud.

46. Secus si data esset dilatio solvendi propter certam aliam causam extrinsecam non respicientem taxationem & limitationem pretii, sed in compensationem vel contemplationem alicujus oneris per emptorem ultra pretium suscepti & promissi in favorem venditoris: quia tunc quandiu dies solutionis sit velut summa pars totius contractus & obligationis, *l. 1. §. editiones de eden. & pars ipsius summæ debita, §. plus autem. instit. de actio.* tamen hoc casu non est pars diminutiva pretii, sed respicit ad aliud, & perinde est ac si emptor totum pretium purè deberet ex quo non habet gratis interusurium dilationis, sed ex alia causa onerosa. Et nota (ut etiam minutula quæque obiter expeditam) quod si est tale onus quod cadat in pretium seu partem pretii, tunc ex tali onere puro quod statim debentur laudimia. Unde si emit pro tribus millibus solvendis annua, bima, trima die, mediante quo emptor remisit venditori chirographum ducentorum purè debitorum, vel quod tenebitur eum exonerare à 200. tertio purè debitis, tunc statim deberentur laudimia de illis ducentis, reliquæ verò summæ annua, bima, trima die. Idem in similibus. Adde notata infra §. qu. 2. *Faciunt notata infra de retract. ligna. art. 1.*

47. Quarto quæro, ut expeditum est supra §. 33. qu. 3. & 3 qu. 8. venditione facta sub pacto redimendi non debet iterum laudimia de redemptione, quia non est nova emptio, sed primæ executio, & rei recuperatio, ad quod appositissimè facit decisio Bar. in *l. ult. §. quoties de publica. & que infra eo. num. 55. cum seq.* & quod expressim decidit Bal. *consil. 415. ista solemnitas lib. 2.* quod licet in nova & voluntaria resolutione requiritur eadem solemnitas quæ in contrahendo: tamen non requiritur in resolutione quæ fuit conventa ab initio, quia ista non est resolutio, sed executio primi contractus. Sed quid si prædium censuale vendatur sub hac facultate non perpetua, * sed temporali, & ad modicum tempus, puta ad tres annos, an debeantur semel laudimia de hæc venditione, quamvis sequatur redemptio infra illud tempus? Et videtur quod non, quasi hæc venditio pignorationis potius aut fructuum venditionis, quam totalis alienationis instar habeat, per not. supra §. 51. qu. 4. ubi latè disputavimus in feudo. Tum quia non est bonum nimis arctari rerum usum & commercium, *argum. l. unica in fi. C. ut actio. ab heredib. & contra hered. incip. l. veteris in fi. C. de contrab. & commis. stipula. l. pen. in fi. C. pro socio.* Et prædia censuaria non minus apud nos sunt patrimonialia quam feuda, & sic videtur etiam censuariis

indulgendum, ut liberè à juribus dominicis re sua ad modicum tempus uti possint: quod etiam in his laudimiis censuariis usque ad novem annos expressim permittunt consuetu. Blesens. §. 82. & 116. Andensis §. 126. & 362. Cœnomanen. §. 136. 178. & 372. Turonen. *tit. des rachaps & ventes. §. 16.* Consuetudo vero Burdegalensis §. 69. usque ad quinquennium; quæ sunt multum rationabiles: & ampliatur infi à §. 58. qu. 9. num. 58.

48. Breviter quanquam hoc sit valde æquum, tamen (nisi ubi consuetudo excipit) contrarium practicitur in hac vel simili consuetudine, ubi non requiritur investitura vel deestitura domini, de qua infra §. 82. quia venditio ipsius fundi sub pacto de retrovendendo, quantumcumque infra modicum tempus redimatur, est vera & perfecta venditio & alienatio & domini & possessionis fundi, non minus plena quàm si actualis deestitura & investitura domini directi intervenisset, & quæ sortitur effectum pro tempore suo: ergo semel jura debentur. Non obstant notata supra §. 51. qu. 4. quia consuetudo aliud disponit in feudo quando fides retinetur & quandiu retinetur & durat pactum quod venditor non se deestiat, nec emptor investitur à domino feudali: & etiam feuda releviis & aliis gravioribus onerantur quàm census, ideo relevantur mediante retentione fidei quæ cessat in censu, & ita utimur in hoc Præsidatu: & ita aperte vel consuetudo Senonensis §. 233. juncto §. 243. in veteri & in nova §. 236.

49. Sed quid si contractus dicat, quod censuarius vendidit fundum sub pacto redimendi usque ad tres vel quinque annos sine clausula deestendi & investiendi, sed cum prohibitione expressa, ne emptor investituram capiat à domino, & reservato per venditorem jure & onere interim solvendi census? Certè hæc quæstio est valde nova, & nunquam ista fieri vidi, tamen fieri posse videtur, quia latitudo voluntatis contrahentium impedienda non est, *l. unica. in fi. C. de actio. ab hered. & contra heredem incip.* quando forma contractus non est contra jus, nec ludicra, nec captiosa, ut per Joan. Gerson. in *tract. de contract. considerato. cum seq.* sed usibus & commerciis hominum (quorum gratia res sunt) utilis, ut hæc conventio. In contrarium fortiter arguitur quia est contra jus & contra textus rotundos, in *l. 2. & 3. sine censu vel reliq.* ubi dicitur & indistinctè reprobatum conventio quod venditor retineat onus solvendi census. Breviter dico valere, & effectum esse quod interim respectu domini directi & juris censualis activi & passivi, non censetur res mutasse manum, nulla laudimia domino quæruntur, nisi lapso tempore redemptione non facta, tunc etiam statim incipit emptori currere tempus notificandi sub multa de qua supra §. 77. & non prius, ut ibi num. 32. utpote ad usque horum iurium conditione pendente, statim etiam incipit ipsemet debere censum.

50. Non obstat *tit. C. sine censu vel reliq.* quia dico primò quod non loquitur de isto patrimoniali privatorum, etiam dominicali censu, sed de fiscali censu, & tributo publico imperii & coronæ, ut per totum illum titulum & singulas ejus leges, in *l. 1. ibi, ut ipsa tributa. in l. 2. ibi, res annona, & ibi, fisci referant. & l. 3. ibi, publicas pensiones, & ibi, collationis sarcinam,* & sic non debent extendi ad hos privatorum census, quia publica privatis non debent confundi, sed secerni. Titulus ille, *C. sine censu vel reliq.* spectat ad jus publicum, titulus autem consuetudinis nostræ spectat ad jus privatum, inter quæ maxima est distantia & longissimum discrimen, cum ea sit prima & summa divisio juris. *l. 1. §. 1. de just. & jura.* Cessat ergo hic prohibitio dictarum legum.

51. Tum & secundo dictæ leges sancitæ sunt ne publica tributa deperirent arte cupidorum emptorum, qui abutentes temporaria necessitate ejus qui in ea

*De venditione facta ad modicum tempus.

peritasti cogitur vendere, nolebant emere nisi sub ea conditione, ut pauper venditor susciperet etiam in futurum onus tributorum, & emptor immunem fundum possideret: tunc etiam ob hanc maximè causam contingebat reliqua tributorum multiplicari & rationes fiscales conturbari, ut patet in d. l. 2. & *lucius in l. 2. tit. 3. C. Theodosia. lib. 11.* Quando ergo dictæ leges possent quadam probabili analogia, non necessaria decisione huc aptari: tamen earum ratio & periculum hic cessat, quia in tam modico tempore durante brevi spe lucendi, non possunt census domini directi conturbari, nec reliqua deperire. Et dictæ leges loquuntur in perpetua venditione, & perpetua vel longa immunitate, d. l. 2. *ibi, & immunes eas possideant*, quanquam propter fraudem quæ apparuit, generaliter prohibeant, quod non est extendendum ad hanc quæestionem nostram *supra eo. numer. 49.*

52. In qua addo quòd si pendente dicto brevi tempore remittatur ea facultas, statim locum habent quæ *supra numer. 49. in fi. dixi*, tempore lapsa redemptione infecta. Et insuper si pretio dato remittatur ea facultas, statim laudimia de utroque pretio & fundi, & dictæ facultatis redemptæ debebuntur. Quòd si non remissa vel forsan etiam prorogata dicta facultate redimendi, remittitur pactum dictæ investituræ & census, qui incipit esse ad onus emptoris, statim debentur laudimia, non obstante & pendente dicta secunda prorogatione, prout lapsa tempore primæ facultatis statim omnia jura debentur non obstante secunda (etiam pendente priori) data & prorogata.

53. Nec per hanc decisionem nostram fit injuria domino directo: quia talis venditor non censetur integritate vendidisse fundum, sed fructus vel in effectu magis pignoralles: hæc autem jura sunt introducta in effectualibus venditionibus vel recidentibus in effectualem venditionem, non autem pro pignorationibus temporariis, vel contractibus his æquipollentibus: qui sic brevitate temporis & debitis circumstantiis arctantur, ut non possint abire in consequentiam ordinariam notabiliter fraudandi jura dominicalia, ut simili ratione monui in *tract. de commert. & usurar. num. 577. in fin.*

54. Unde si facultas redimendi etiam ab initio contractus concessa excederet novem annos, tunc omnino & ubique in toto regno non obstante dicta clausula retentionis, investituræ & census, debentur semel laudimia multo fortius quàm *supra §. 51. qu. 8. diximus* hoc casu non opitulari vassallo vendenti clausulam expressam retentionis fidei, ne fraus fiat, & via sit aperta nimis diminuti jura dominicalia. Ubi autem consuetudo aliter non determinat, puto satis esse censuariis indulgeri usque ad tres aut ad summum usque ad quinque annos, ut sub dicta expressa retentione, & luitione, (infra tam breve conventum initio non deinde prorogatum tempus) secuta, nec de venditione, nec de redemptione laudimia debeantur: aliàs debeantur de venditione, semel, non autem iterum de redemptione, quæ sit vi pacti venditionis, de qua soluta sunt laudimia.

55. Nulla etiam est consuetudo quæ velit laudimia deberi de redemptione quæ fuit conventa venditionis tempore, nisi consuetudo Meldunensis §. 131. quando facultas redimendi excedit quinque annos, & loquitur in censu. Sed durior est consuetudo Nivernensis loquens in feudo §. 23. quæ indistinctè vult de redemptione solvi quintum pretii. Unde nec illa ad feudum, nec hæc ad censum debent extendi: sed extra loca dictarum consuetudinum (quæ parum sunt rationabiles) quandocumque redimitur in vim pacti in contractu venditionis appositum, nunquam debentur nova laudimia per prædicta, & ultra ea faciunt quæ latè tradit Dom. Andr. Tiraq. *de legib. consuevat. post d. d.*

Tom. I.

gloss. 3. in princip.

56. Facit etiam quòd dominus qui jura recepit ex dicta venditione & emptorem investivit, videtur eandem venditionem approbasse cum omnibus qualitatibus suis & sic unà cum dicta facultate redimendi per notata *supra §. 33. numer. 16.* Nec est verum quòd consuetudinis Senonensis etiam vetus §. 243. unquam senserit deberi laudimia redimendo in vim pacti contractus, nisi pactum non excederet tres annos, ut putavit Dom. Andr. Tiraq. in *tract. de retract. conventio. §. 6. gloss. 2. numer. 4.* quia ille §. 243. qui erat ultimus sub hoc tit. (nunc propter superfluitatem in nova redactione omissus) non loquitur de tempore nisi causa exempli, nec à contrario sensu innuit deberi laudimia de redemptione nisi quando est voluntaria & pacto finito vel ex intervallo post contractum dato, ut disertè ait §. 233. *in veteri & nunc §. 236. in nova.*

57. Amplio etiam si dicta facultas non sit in instrumento venditionis, sed in instrumento separato eadem die, ut sæpius solent facere notarii Parisienses, quia etiam sæpe venditor contentatur levare parvum breve dictæ facultatis, ne majore sumptu cogatur levare prolixius venditionis instrumentum. Contractus enim circa idem facti eadem die etiam in diversis instrumentis censentur coterespectivi & inesse invicem mutua contemplatione facti, & unus contractus. Franc. Purpur. in *l. legem num. 14. C. de pact. & ibi Phil. Deci. num. 18.* ubi in annot. dixi. Diximus etiam §. 35. *quæst. 21. numer. 80. & in tract. regul. Cancellæ in rex. de publica. num. 131.* Et dicitur unus contractus etiam respectu domini directi, etiam si separatim redemptionis instrumentum nunquam ei exhibitum fuerit & nihil scierit nisi post redemptionem, quo tempore instrumenta redemptionis & dictæ facultatis debent exhiberi.

58. Fallit primò dicta conclusio *supra numer. 49. & 54.* nec de venditione nec de luitione deberi laudimia, ut procedat quando venditor sibi ipsi paciscitur initio contractus: secus si alii, videlicet ut tertius per se vel alium stipulans, infra triennium vel quinquennium redimere possit: tunc enim non prodest retentio investituræ & census, quin statim laudimia & jura debeantur de venditione, & rursus nova jura de redemptione: si tertius ille etiam in instrumento comprehensus in vim dicti contractus vel aliàs redimat: cum enim non sit verus dominus utilis, non potest verè dici redimere, sed de novo acquirere, prout in veritate est tertius novus acquirer, & quia antiquus censuarius non sibi luit nec recuperat: cessat ratio & æquitas dictæ moderationis nostræ *supra numer. 49.* & undique debentur jura.

59. Est enim simile ac si quis planè, hoc est non retento censu & investitura (postquam sibi ipsi non retinuit) vendidisset sub pacto redimendi, quo casu statim semel debentur laudimia, sed non de redemptione si ipsemet vel ejus hæres pro se redimat. Sed si jus redimendi cedat Titio qui redimit, de hac redemptione nova laudimia debentur, imò etiam de pretio cessionis si per pecuniam facta sit. Quæ admodum si venditor iste prius pro se redemerit, mox Titio vendiderit, nova laudimia de hac secunda venditione debentur. Et si priusquam Titio venderet, accepta certa summa promiserit ei vendere, deinde pro alia summa ei vendiderit, de utraque summa laudimia debentur præter laudimia priora venditionis redemptæ. Ambo enim casus in idem recidunt, & utriusque eadem decidendi ratio est.

60. Quòd si quis vendiderit non sub hac forma communi: sed sub illa speciali & libera, de qua *supra numer. 49.* & sic sibi soli pactus sit, non tamen usus pro se, sed infra illud modicum tempus tertio cessit, qui infra idem tempus redimit: non bis, sed semel tantum debentur laudimia ex hac redemptione per tertium facta.

AAAa ij

ta, salvo quod si mediante pecunia cessionem habuit, debet laudimia de utroque pretio & cessione, & redemptionis, non tanquam de duabus acquisitionibus, sed tanquam de una, & sic est unicum integrum laudimium, cum dicta cessio sit pars hujus redemptionis. Quemadmodum si dictus venditor ipsemet infra dictum tempus redemisset, deinde tertio vendidisset, unicum debetur relevium tertium, etiam si quid laudativi solvat pro pretio dato de promissione sibi vendendi, quod est pars ejusdem pretii: & sic in utroque membro hujus specialis casus hoc *num.* 60. prima illa venditio tam in initio quam in redemptione remanet libera, nihil enim solvitur domino directo nisi de ultima acquisitione facta per tertium dumtaxat.

61. Et ex illis simplicibus intelligitur casus mixtos sive compositos quando quis in terminis dictæ specialis venditionis *supra num.* 49. retinuit facultatem redimendi ad illud modicum tempus pro se vel pro Titio, vel pro se & Titio in solidum, pendet enim ab eventu: si enim venditor redimat pro se infra idem tempus, tota illa venditio & redemptio libera est, & de contractibus postea faciendis judicabitur secundum eorum naturam, si verò Titius infra id temporis redimat, debet laudimia, ut nuper diximus *num.* 58. Ex his ista penitissimè enucleata sunt & clarissimè elucidata.

62. Fallit secundò dicta conclusio *supra* *eo. num.* 48. & 53. si * redemptio fiat in vim prorogationis, in quo diligenter advertendum quòd aut prorogatio fit pendente prima facultate, & tunc nunquam debentur jura nec de prorogatione nec de redemptione facta virtute illius, ut etiam expressim vult consuetudo Borbon. §. 406. & ita generaliter ubique observatur. An autem saltem semel debeantur de venditione, sive nunquam redimatur, sive redimatur infra tempus prorogatum? distinguitur: Aut redemptio fit infra tempus illud modicum intra quod licet liberè sub hac facultate vendere & redimere: & tunc nulla jura debentur nec de venditione nec de redemptione: sive redemptio fiat infra tempus primum, sive post illud in vim prorogationis, sed infra tempus illud, puta tricennii vel novennii moribus indultum, ut in simili dixi *supra* §. 33. *qu.* 14. *num.* 52. sive prorogatio fuerit limitata ad tempus indultum, sive ad longius tempus conventum extensa, dummodo redemptio secuta fuerit infra tempus permissum, ut in simili dixi *supra* §. 51. *qu.* 9. *ad fi.* Aut redemptio non fit infra tempus liberè permissum & jura debentur domino directo de venditione, sive post tempus permissum redemptio sequatur, sive non.

63. Aut verò prorogatio fit finita prima dilatione & facultate, & tunc debentur solida jura de prima venditione, necnon de revenditione si sequatur, quæ non est redemptio, sed nova venditio: quia prorogatio facta post tempus non est prorogatio ejus quod non est, *l. sed & si manente. de precar.* & latissimè Dom. Andr. Tiraq. in *tract. de retract. conventionali* §. 1. *gl.* 7. *num.* 24. *cum multis seq.* sed nova dispositio, nova & libera promissio de vendendo, sive præparatio liberæ futuræ venditionis, ut etiam dixi in locis prædictis, quibuscumque verbis utantur contrahentes: quia promptum est rectorio verborum quidlibet fingere. *l. cum hi. §. si cum his de transactio.*

64. Sed istud temperandum & limitandum est, nisi prorogatio vel redemptio facta fuerit ex tacita mente, vel sequela primæ concessionis redimendi & infra tempus moribus indultum. Finge vassallum vel censuarium pro filia elocanda vel alia egestate feudum pignoras, vel sub facultate redimendi vendidisse, & quia brevi sperabat redimere, non est stipulatus hanc facultatè ultra biennium, quàm emptor non denegasset usque ad novennium: non redimit infra biennium, sed aliquanto post, emptore metam redemptionem beni-

gnè admittente, puto infra tempus illud moribus indultum nullajura deberi, quia infra illud tempus non debet de facili fraus vel simulatio in fraudem domini directi præsumi in eo quod aperte licebat. Faciunt not. *supra* §. 33. *num.* 25.

65. Fateor quod fundo vendito & tradito sub onere redimendi ad biennium, tempore lapsò sine redemptione, fundata est intentio domini directi ad quincum pretii in feudo, vel laudimia in censu, & ad nova jura, si res etiam eidem paulo post revendatur: Sed multa ex circumstantiis cujusque casus usulvenire possunt, ex quibus juste præsumitur redemptionem etiam post tempus redimendi conventum factam, in consequentiam tantùm prioris facultatis redimendi concessam, ut infra modicum, saltem infra illud indultum tempus, præsertim si res non erat realiter tradita, etiam si interim venditor conduxerit ab emptore: vel quando inter cohæredes vel socios portiones indivisæ sic transferantur spe recuperandi retenta, quæ etsi quandoque initio brevius acceter propter spem hypothecantis vel alienantis, tamen acquiritor non semper summo jure uti vult, prout quandoque præsertim inter conjunctos incipile est.

66. Duo enim sunt in hac facultate: primum, jus redimendi: secundum, brevis temporis limitatio. *l. Celsus ait §. 1. ibi duo esse arbitri præcepta, unum pecuniam dari, aliud infra Calendarum dari. ff. de recept. & qui arbit. recept. cap. cum dielliti §. sed contra. de dolo & contumacia.* Andr. Ifern. in c. 1. col. 4. *de controvers. inter vassallum & alium de beneficio in usib. feud.* Innoc. in cap. bona 2. in princ. *de elect.* Primum est in favorem venditoris, secundum verò in favorem acquiritoris, qui sive velit favori suo gratis renuntiare, sive bonam fidem agnoscere tempus prorogando, vel post tempus redemptionem admittendo, non debet oculus domini iniquus esse ex eo quod acquiritor bonus est. *Matth.* 20. saltem infra tempus quòd alias liberam erat partibus extendere vel prorogare redimendi facultatem. Hoc notatur *supra* §. 33. *qu.* 14. *num.* 52.

67. Et ita datis his circumstantiis possunt limitari consuetudines Cœnomanenlis §. 173. & Andensis §. 363. quæ alioquin præduræ sunt in quantum absolute negant post primum tempus lapsum prorogari posse, etiam infra tempus indultum à consuetudine, sed debent in casu prædicto nostri temperamenti restringi. Ad hoc faciunt quæ nuper eleganter & scire differuit Thomas Tripotius in sua disputatione super art. 195. consuetudinis Aurelianensis.

68. Hic mentem subit questio in qua ante duodecim annos consului: utilia tantùm aliis omisissis tradam. Per consuetudinem Cœnomanensem non sunt laudimia quando infra facultatem redimendi novem annorum redimitur, *ut supra num.* 47. *in fi.* Primogenitus tam suo quàm quatuor secundogenitorum domino vendidit totum feudum vel hæredium sub facultate redimendi ad annum retenta sibi & cuique fratrum. Petrus unus secundogenitorum infra illum annum totum redimit. Duplex argumentosa questio insurgit. Prima, an post dictum annum primogenitus possit reddendo pretium agere contra Petrum ad restitutionem, saltem ad contributionem? Respondeo, quòd non, licet factus sit retractus vi contractus communis, quia primogenitus noluit uti, nec etiam alii qui non redemerunt, solo Petro excepto, & sic non obstat quòd aliis per dictam consuetudinem non habebat nisi tantum usufructum quartæ partis, vel tertie partis, & quòd vera redemptio est quæ facit redire rem ad priorem statum, & sic quòd Petrus tenetur restituere primogenito retinendo unciam pristinam usufructus, aliàs quòd dicitur novus acquiritor & debet laudimia.

* Si redemptio fiat ex causa prorogationis.

67. Quia relegando laudimia ad quaestionem seq. obiectio procederet si primogenitus concurrisset cum Petro, vel saltem post retractum supervenisset infra eundem annum ante jus suum peremptum: secus hic quando non venit nisi post jus suum omnino peremptum. Sed quid si facultas illa fuisset perpetua? Dicam infra §. 68. ne nimis multa simul ingeram. Cum ergo si Petrus non redemisset, prorsus illud jus primogenito & omnibus periisset: quæ est invidia si Petrus sibi vigilavit, & de suo non de alieno recuperavit, quod omnibus perpetuo periturum erat? Imo magis debent ei gratias agere quod communem cognationis domum ampliavit, & saltem spem legitimæ successione in antiquo hæredio suis sumptibus & industria restituit: poterunt enim huic succedere, extraneo nunquam successuri.

70. Tum Petrus poterat non jure contractus, sed jure legis consuetudinariæ ratione proximitatis retrahere ad onus dictæ facultatis pro tempore residuo dicti anni, quo lapsio nullo modo posset inquietari, ut est indubitatum, & hoc dummodo non fuerit in contractu tanquam æquæ principalis venditor, sed tanquam constipulans dictum jus redimendi, quod jus retrahendi conventionale non excludit consuetudinarium, sed uterque retractus poterat cumulari mutua subordinatione, vel alterum obtinere sufficeret, per ea quæ dixi in l. edita. C. de eden. in professione & lectione Tubingensi, & infra tit. 16. sed quia ex capite retractus proximitatis non esset dubium laudimia semel deberi, formavi quaestionem in retractu ex capite dicti pacti redimendi, in quo de prima quaestione dicendum ut supra, quia iste non redemit tanquam procurator, sed nomine proprio prout proprio nomine fuerat in solidum redemptionem stipulatus.

71. Venio ergo ad secundam quaestionem quæ biceps est: an Petrus debeat laudimia tanquam ex emptione, & si non debet an saltem debeat relevium? Et omnino videntur deberi laudimia, quia dicta consuetudo faciens dicto casu liberam, id est à laudimiis immunem venditionem & redemptionem, debet, ut nuper dixi nu. 58. intelligi, quando eodem modo redimitur, ut venditum est, scilicet ab eodem venditore vel eisdem venditoribus & pro antiquis venditis portionibus, ita ut res planè redeat in pristinum statum: quod favorabile est, l. si unus §. pactus ne peteret. de pact. glo. & doctores in cap. statutum de prob. in 6. & etiam in eo casu non dicitur nova acquisitio, sed prioris status redintegratio à consuetudine permessa & facta nummis, quod non debet ad alium casum extendi.

72. Sed hic non est ita, quia tota res redit ad eum qui solùm habebat unicam unciam in usufructu ad vitam suam. Nec obstat quod non redimit ex novo pacto vel aliqua prorogatione: sed ex primitivo pacto in ipsa venditione appposito, quia hoc concluderet si esset solus venditor, vel si redimeret solum jus suum antiquum, vel pro portione quam vendidit; quia etiam si ab initio fiat pactum redimendi pro alio vel simul pro venditore & alio, & ille alius redimit, perinde est ac si venditor ex intervallo post venditionem ei cessisset jus redimendi, vel si prius admisisset, & rem redemptam ei vendidisset, supra eo. num. 58. & 59. ergo solida laudimia semel debentur domino feudali, saltem deducta ætimatione unciæ usufructus quæ spectabat Petro tempore venditionis.

73. In contrarium arguitur, supposito quod secundogeniti non sunt apppositi ad simplex pactum redimendi; sed erant etiam principales venditores in solidum, quia non debentur laudimia de redemptione quæ fit vi ejusdem contractus, ut est indubitatum, ergo nec de ipsa venditione in casum quo libera seu immunis est, ut hoc casu. Tum quia iste Petrus non solùm ex forma contractus est venditor in solidum, sed etiam persona æquæ conjuncta, & habilis ad concurrendum æqualiter in successione patris cessante impedimento primogeniti, quod nunc cessat, cum primogenitus non

possit ampliùs illum impedire. Tum & fortius, non solùm ex persona conjuncta in successione patris unde hoc hæredium processit; sed in futura successione fratrum, poterit enim illis succedere.

74. Et sic argumentor per locum à sufficienti partium enumeratione validissimum in jure, *institut. de obligat. qua ex quasi contract. nasc. per 10.* Aut hæc laudimia debentur ex venditione, aut ex redemptione, aut ex tacita & mutua juris redimendi cessione, quæ resultaret ex eo quod omnes collectivè simul jus redimendi in solidum stipulati sunt, & sic invicem consenserunt & tacitè cesserunt jus redimendi solidum, & insuper quisque vel singuli de parte sua; nec sunt dabile alix causæ fraudandi laudimia quam hæres. Sed ex prima per se clarum est non deberi, cum sit libera per dictam consuetudinem. Et multò minus ex secunda, videlicet de redemptione, cum sit æquæ libera, hoc est immunis per eandem consuetudinem, cum sit facta infra tempus primum non prorogatum. Quod autem nec ex dicto tertio capite cessionis deberi possunt, ostendo, quia primò negatur hæc tacita cessio. Aliud enim consentire, aliud cedere, l. aliud est de regul. juris. Patet, quia quamvis singuli consentiant quemlibet ex se posse solidum redimere: non tamen renunciant juri suo in favorem prævenientis, nec intelligitur quod jus redimendi sit eo ipso lucro præoccupantis, sed quod saltem infra reliquum tempus debeat contribuere, ut nuper dixi.

75. Et si dicatur quod si non pura, saltem quædam conditionalis tacita inest cessio, quia videntur invicem cedere jus suum redimendi in casum & eventum quod sint negligentes infra tempus, & unus eorum vel quidam eorum vigilaverint & redemerint, quæ conditio extitit in persona & ad commodum Petri. Responderi potest quod ea limitatio juris redimendi ad tempus, non inducit cessionem nec tacitam quidem conditionem per non redimentes lapsio tempore: sed potius renunciationem absolutam, imò potius extinctionem & finem dicti juris sic limitati & suo sine vel naturaliter mortui & finiti. Sed quia retorqueri posset quatenus res non redit ad priorum statum, fortius argumentor & volo fuisset: jus tacitæ saltem conditionalis cessionis, prout alii etiam fratres si opus sit se intellexisse declarabunt.

76. Et dico quod etiam expressa hujusmodi cessio non faceret deberi laudimia, ergo nec tacita: quia quemadmodum hæres venditoris etiam extraneus, dummodo universalis, redimendo infra tempus non facit locum laudimiis, quia hæres etiam extraneus est ipse idem venditor, ita quod si venditio erat libera, ut supra eod. num. 49. hæres iste redimendo infra tempus nec de venditione authoris sui nec de sua redemptione quicquam debet, ut tactum est supra eod. num. 53. ergo idem de ejusmodi tam conjuncto cessionario: quia quando ceditur ei qui futurus est hæres, idem plerumque observatur ac si jure hæreditario habuisset, quia vivus videtur hæredi futuro consulere, inquit pulcher text. in l. cum quo. in fin. ad l. Falcidianam. & in specie de conventionem inter fratres quod videatur actum, ut tanquam hæredibus consulatur. Textus est in l. tale pactum. in fin. de pact. Ad hoc Joan. Faber, in proem. instit. in vers. Justinianus. & dixi infra §. 159. Ergo Petrus qui nisi fuisset frater & habilis ad successionem fraternam, non fuisset in hoc contractu vel pacto redimendi in solidum comprehensus, nulla debet laudimia nec ex capite dictæ venditionis, nec ex capite tacitæ cessionis, sive de jure redemptionis, sive de jure cessionis quaeratur.

77. Tum non potuisset redimere pro parte invito emptore, sed necesse erat redimere totum: cum ergo redemptio non posset dividi, ergo nec illius immunitas dividenda est, nec dicitur extensio fieri consuetudinis ad extraneas personas, cum iste sit frater & æquæ conjunctus. Et eisdem rationibus non est locus rela-

vio, quia non acquisivit jure cesso, nec jure successivo, aut alio obnoxio relevio: sed jure redemptionis quæ libera est & sibi proprio nomine competit. Et certè istud esset æquum, nec esset exorbitans extensio consuetudinis, progressus ad hunc tam conjunctum casum. Verumtamen dixi mero jure laudimia deberi deducta æstimatione uncie ususfructus, quia in veritate ille non est recuperator, sed novus acquiritor, & sic non potest trui speciali beneficio consuetudinis, sed remanet in regula generali ejusdem consuetudinis: primogenitus enim semel, & sic in perpetuum alios ad unciam ususfructus redegit, nec omisit jus suum, sed eo usus est, & illud exigit recipiendo pretium prærogatæ portionis suæ, & sic non obstant allegata in contrarium quantumvis colorata. Et quando contrahitur cum conjuncto, non censetur ei quasi futuro hæredi provideri, nisi quando sunt conjecturæ, ut in *d. l. tale pactum in fin. de pact. ibi sine liberis*: quæ hic cessabant nec primogenitus deposuerat spem liberorum. Imo in veritate nulla fuit nec tacita cessio: sed extinctio & terminus finiens dictæ facultatis, ut nuper dixi.

* De promissione vendendi & utrum laudimia eo casu debeatur.

78. Quinto quæro an de* promissione vendendi laudimia debeantur? Certum est quòd non, si sine pecunia facta sit. Fac ergo pro dicta promissione tantum, & non pro venditione futura certam pecuniam datam: an de dicta pecunia habeantur laudimia. Dicendum quòd non, quia nec verba nec mens consuetudinis verificantur, ergo cessat ejus dispositio per jura vulgata, quia aliud est vendere, aliud facere pactum de vendendo, ut notatur in *l. bonæ fidei. de eo quod cer. loc.* ubi decidunt Alber. Paul. Fulgos. Jason. quòd si statuto caveatur quòd publicani habeant arbitrium super venditionibus, si aliquis promisit vendere, non pertinet ad eorum arbitrium: quia aliud est vendere vel locare, aliud est promittere de locando vel vendendo.

79. Quòd procedit etiam si per stipulationem aliquis promiserit vendere, & is cui facta est promissio aliquid solverit pro venditione futura, quia nihilominus potest pœnitere, & sic solum condicere tanquam causa non secuta, ut exprèsim decidit Paul. Cast. in *d. l. bonæ fidei vers. si tamen, & sequitur*. ibi *Jas. col. 2. num. 4.* Et dicit ibi Paulus quòd tunc habebat hunc casum in facto, & reperi quòd ita latè consuluit in *consil. 93. In causa qua vertitur coram nobili viro lib. 2.* tamen ista ampliatio Paul. de pœnitentia non est vera: quia in contractibus innominatis apposita stipulatio tollit revocationem ex capite pœnitentiæ, licet non ex capite causæ non secutæ, ut plene dixi in *l. 1. in princip. de verb. oblig. in lect. Dolana*. Nec potest opinio Pauli sustineri ex eo quòd obligatio facti non sit præcisa: quæ licet sit communis ferè omnium sententia, tamen falsa est, ut novè docui in tract. dividui & individui: quamvis idem quòd Paul. in eo puncto teneant Alexand. in *d. l. 1. & l. 1. de pact.* omnes passim, & ibi Philipp. Decius *conf. 502. num. 8.* ubi in annot. meis *nu. 6.* tetigimittendo ad *d. tract. meum*.

80. Sic etiam aliud est donare, aliud est promittere de donando, ut vult gl. in *§. alia* & ibi Jo. Fab. *col. 1. & Angel. Aret. instit. de donat. Salic. in l. 2. ad fin. C. de condit. ob causam.* ubi tenet quòd textus *l. si quis argentum, C. de donat.* non habet locum in conventionione de donando in futurum, per notata in *d. l. bonæ fidei. & l. Titius ubi gl. ult. de pag. alt.* Sequitur Jo. de Imol. in *l. in adib. §. 1. ff. de donat.* Alex. de Imol. in *l. jus gentium. col. penult. ff. de pactis.* Jo. Bapt. de S. Seve. in *tract. de pact. in 6. quest. col. prim.* de quo tamen, scilicet de pacto de donando non definitio nunc, sed reservo infra loco opportuno: sic aliud ratum habere, aliud promittere habere ratum, *l. 4. §. Cato. in fin. de ver. oblig.* ubi Franc. Ripa. *nu. 17.* limitat procedere quando verba referuntur ad factum: secus si ad jura. Ego vero materiam subjectam & mentem ex toto negotio resultantem inspicio, ut infra ead. *num. 74. 83.* Item aliud est fidejuberè, aliud promittere de fidejubendo & per stipulationem. Text.

in *l. si quis stipulatus sit Stichum. 121. §. 1. de verborum obligat.* sic aliud eligere, aliud dare consensum vel mandatum etiam specificum de eligendo, ut tenet gloss. ult. quam omnes Canonista sequuntur in *cap. penult. de elect. in sexto.* aliud hæredem instituere, aliud promittere de instituendo *l. pactum quod dotali. C. de pact. l. cum donationis. C. de transact.*

81. In venditione autem aut simili pacto reciproco, tenent doctores quòd statutum loquens in vendente, non* habet locum in faciente pactum de vendendo. Hinc decidit Bald. post Jacob. Butrig. in *l. 1. C. de pact. pign.* & ibi Angel. quòd si ex statuto debet solvi gabella de contractu venditionis, non solvetur de contractu promissionis de vendendo. Sequitur Alex. in *d. l. juris gentium. & in d. l. cum fundus §. servum tuum.* & ibi Franc. Purpur. *num. 14. cum seq. si certum per.* Alex. in *l. si pupillus. ff. ad l. Falcid. & in consil. 76. visis dubitationibus col. ult. lib. 5. & in consil. 3. col. 2. consil. 93. col. 1. lib. 2. consil. 121. col. 2. lib. 4. Franc. Aret. *consil. 6. col. 1. consil. 28. Franc. Cur. senior. consil. 28. Mathesil. in notabilis 46. Anth. Corset. in sing. in verb. statutum 22. Joan. Berth. de gabellis in 5. pars. princ. in fin. Fab. de monte S. Davini. in tract. de empt. & vend. in 5. quest. princ. quest. 3. Philip. Corf. *conf. 256. primus consultationis. lib. 4. Jac. de Georg. in tract. de operis col. 12. vers. queritur etiam de tali.* Philip. Decius in *l. si pacto quo pœnam col. ult. C. de pact. & in consil. 183. consil. 390. & in consil. 502. num. 8. Jas. in l. manumissiones num. 9. ff. de just. & jur. in l. si dominus testamento. ff. de cond. ind. in l. si fidejussor. §. meminisse col. 1. ff. de leg. 1. in l. quoties. col. 7. C. de rei vend. in l. si ante nuptias. & ibi Sozi. ff. solut. matr. *Jas. consil. 70. & [atè in consil. 117. lib. 1. & in consil. 148. col. 6. lib. 2. consil. 24. num. 7. Hipp. de Marfil. in not. 469. Am. Alc. in l. in princ. num. 16. ff. de verb. oblig. in d. l. si pacto quo pœnam. C. de pact. Lancelo Galiau. in rub. de verb. oblig. col. 29. Anr. Rub. *conf. 29.* quæ loca congesti semel, ut si quando opus sit, ut sæpè in sequentibus, liceat omisis allegationibus huc remittere: quibus ante octodecim annos congestis prodierunt in lucem uberrima commentaria doctissimi Senatoris D. And. Tiraq. in tract. retract. prozum. ubi *§. 1. gloss. 2. num. 54. & subtilissime in tract. de retract. convent. in quest. 5. tract. deinde decisiones Burdegal. Dom. Nicolai Boërii. Decis. 3. num. 1. & comment. Lud. Gomef. in 9. ubi cap. 1. num. 90. de confisus.*****

82. Hæc tamen sanè intelligenda sunt, quando partes remanent in terminis simplicis conventionis de vendendo, vel alio actu faciendo in futurum, ita quòd intentio partium & verba dispositiva referantur ad actum de futuro, secus si & verba obligativa & mens referantur ad actum præsentem, & omnia ab substantiam actus requisita præsto sint: quia tunc licet inferantur verba sonantia in futurum, ut promitto talem rem tanti vendere, tradere, & infra tot dies instrumentum authenticum sub tali sigillo, puta Parisiensi, conficere, nihilominus celi. bratur actus de præsentem atque intentione partium, dispositione & capacitate materiæ subjectæ, ut in primo casu in quo consuluit Anth. Rub. Alex. in *consil. 29. & not. Fortu. Gal. in l. juris gentium in princ. num. 32. in fin. ff. de pact. de quo do. textum rotundum in fortioribus terminis in l. si procuratorem absentem de procur. ubi si quis promittit se ratum habiturum quòd actum erit: scilicet etiam in futurum, hoc inducit ratificationem de præsentem, ut nulla alia deinceps opus sit: quia procurator erat certus, certa causa in individuo, & adversarius certus & judicium certum, & sic omnia concurrerant ad ratificationem de præsentem, etiam si negotium nondum esset consummatum, ut etiam tenet Franc. Aret. *conf. 100. num. 2. cum seq.**

83. Non obstat decisio generalis *d. §. Cato. in fin. l. 4. in fin. de verb. oblig.* quia, ut dixi in extricat. Labyrinthi dividui & individui, non erat ibi questio de ipsa ratificatione, sed de pœna ob contraventionem, & ibi illa verba, *ratum habere*, quæ etiam ad præteritum & consummatum

* Differentia venditionis & promissionis de vendendo.

* Intelle. §. Cato. in fin. ff. de verb. obl.

consummatum actum referuntur: idem pollent quod non contravenire, saltem hoc implicat respectu pœnæ adjectæ, ut valde ineptæ sint ambages Doctorum ibi præsertim Lancelo. Galian. col. 8. vers. 12. in fin. ubi putans è fluctibus illis emergere, ait quod eo ipso quod quis promittit pœnam si non habeat ratum, apparet de mente contrahentium quod promittendo habere ratum, non tamen per hoc ratum habet, aliàs frustra esset adjecta pœna, quod est ridiculum, & contra sensum communem: quia pœna non apponitur favore debitoris ut sit ejus electio & minus obligetur: sed favore creditoris, ut tetigi in extricatione alterius Labyrinthi, de eo quod interest num. 121. & in tract. commerc. & supra. num. 367. & in annot. ad Philip. Deci. cap. inter ceteras num. 12. de rescriptis. Dico ergo quod pœna ibi non additur, ut deroget actui & ratificationi quæ statim fit, si materia est disposita, ut dixi, sed additur, ut in casum contraventionis creditor sit certus de pœna sine alia probatione, ut est natura pœnarum conventionalium, quæ ad hoc præcipue his casibus in jure inventæ sunt §. ult. de verb. obligat. l. ult. de præst. stipulation.

84. His scriptis reperi Do. And. Tiraq. in tract. retract. proximi. §. 1. gloss. 10. qu. 14. nu. 89. in alia nova & diversa esse sententia: censet enim cum communi, quod etiam pure promittens habere ratum, non tamen ratificat. Et ad d. l. si procuratorem absentem. de procurat. respondet quod ibi præcedebat mandatum, & sic sequens promissio de ratum habendo operatur ratihabitionem de præsentis sine alia ratihabitione. At si non præcesserit mandatum, credit non satis esse quem promittere se ratum habiturum. Nec obstat id esse jam ratificatum, nisi re vera (hoc est de præsentis) ratum habuerit. Et infert ad decisionem suæ quæstionis in retractu proximitatis, de qua alias. Sed certè licet istud sit novum & argutum, & congruat hypothese & literæ d. l. si procuratorem, ubi non agebatur de constituendo novo procuratore: sed de jam constituto relevando à satisfactione, tamen non est verum: quia quod ibi narratur præcessisse mandatum, non præsupponitur certum, saltem manifestum, imò præsupponitur dubium adversario cui nullo modo constitit de aliquo præcedenti mandato: & sic respectu ejus de quo agebatur in d. l. perinde erat ac si nullum præcessisset mandatum: quia paria sunt non esse vel non apparere: & ibi tantum agebatur de satisfaciendo adversario, & tamen dicitur quod satisfacit per promissionem ratum se habiturum: ergo expressa promissio de ratum habendo statim & de præsentis operatur ratihabitionem ut ille text. in fine disertè ait, imò etiam mandatum operatur.

85. Omnis etiam ratihabitione mandatum includit non solum de præsentis, sed etiam si opus sit, retrò in præteritum, l. ult. vers. necesse est, C. ad Macedo. & multo magis etiam in futurum, d. l. procuratorem: & hæc veritas: & intelligendum, ut dixi supra nu. 82. quando promissio de ratum habendo est pura, sine modo, die vel conditione suspensiva, vel differentis, & reliqua adsunt, nisi non ponitur unicum verbum ratificò, sed duo, videlicet, ratificate promitto: sed verborum formulæ, materia subjecta & totius negotii series & connexio præstant. Qui enim promittit ratificare in diem, vel post tempus, vel sub conditione vel modo futuro, nondum ratificat, etiam si apponeret verbum, ratifico.

86. Redeundo ad materiam quæstionis nostræ, illud constat quod quamvis venditio subsequatur ex causa prioris conventionis de vendendo, nihilominus debentur jura & gabelle de venditione ipsa, quamvis contrarium videatur sensisse Bar. in l. si pupillus in princ. ff. ad l. Falc. cum quo transeunt, Nicol. de Neap. & Alex. Imol. Sed contra Bart. & melius tenent Ang. Joan. de Imol. Pau. ibidem: & patet per ea quæ de venditione necessaria diximus supra §. 20. gloss. §. num. 9. vers. ampla septimò. & §. 33. num. 14. & hoc nisi de promissione fuissent soluta gabelle vel jura: quia tunc de

venditione quæ venit in executionem non debent iterum solvi gabelle, per ea quæ notat Bald. quem ibi seq. Joan. de Imol. in l. ultim. §. quoties. ff. de publica. Imol. Paul. in dict. leg. si pupillus. Jacob. de S. Georg. in tract. de operis novi colat. 12. vers. fin. sed ponamus.

87. Idem data paritate terminorum dicendum in feudis de relevio, si fortè is, cui facta erat donandi promissio de relevio composuerit, quia de subsequenti ex eadem causa, donatione & traditione non debetur novum relevium: secus si ex alia & diversa causa. Sed tunc (videlicet quando sequitur acquisitio ex diversa causa, puta quia non potuit habere ex donatione: sed oportuit aliquid dare vice permutationis vel pretii) remittetur vel deducetur super juribus præsentis acquisitionis, quod ex priori causa (quæ non potuit sortiri effectum) promissum vel solutum fuit: si autem nulla acquisitio sequatur, totum condicatur nisi appareat dictam compositionem factam fuisse per modum cujusdam transactionis inter dominum feudalem & futurum acquiratorem, non super ætimatione quantitatis futurorum jurium, sed super ipso dubio & incerto eventu acquisitionis feudi & ortus obligationis jurium dominicalium: tunc enim etiam si nihil sequatur, non condicatur, sed bene compensabuntur cum juribus diversæ acquisitionis, in quam illa super qua in specie transactum fuerat, transfusa vel commutata fuit: secus si ex longo intervallo alia occasione fiat nova acquisitio nullo modo dependens nec aliquid commune habens cum ea quæ sperabatur tempore dictæ transactionis; quia tunc nulla fieri debet compensatio, sed utraque jura debentur, videlicet debita ex dicta transactione; item ex nova & inopinata acquisitione secundum ejus naturam.

88. Hactenus ante octodecim annos de hac quæstione in genere disserui & paucissimis additis uti erat (quia utilis visa est) reliqui. Sed quia generatim non satisfaciunt intellectui practico qui debet esse de rebus singularibus, ut pulchrè ait Bald. in cap. cum accessissent. col. 6. de constitut. aliàs in singulis ambiguum superest, ut si dicta promissio facta sit quando cumque live perpetuè, vel ad tempus, live re expressa vel non expressa, sive pretio taxato vel non.

89. Quare nunc in specie sic formo quæstionem breviter & analyticè resolvendam. Censuarius promissit Titio vendere certum fundum, & de ista promissione accepit ab eo centum aureos, an ex hac promissione statim orta sint & debeantur laudimia? Et consequenter an Titius cogi possit exhibere literas hujus contractus, ut supra §. 73. & cadat in multam nisi infra octiduum notificet, ut in §. proxime præcedenti? Hæc quæstio triceps est & argumentosissima, sed ommissis argumentis satis in præcedentibus & in prima parte hujus operis excussis, ad singula capita respondeo negativè: videlicet ad primum, nondum orta esse laudimia, & nunquam futura nisi virtute hujus promissionis sequatur venditio, qua secuta debentur de utriusque contractus pretio in ejusdem rei acquisitionem confluentem, ut supra eodem num. 57. 64. & idem in feudis.

90. Ad secundum caput, prima facie videretur quod dominus directus statim habeat actionem contra Titium, saltem ad exhibitionem literarum ejusmodi contractus: quia certum est quod si pure emisset, statim etiam ante ullam traditionem & acquisitionem rei conveniri posset ad ejusmodi exhibitionem & ad solvendum laudimia, etiam re nullo modo tradita, nec pretio soluto, dummodo venditio ex parte emptoris sit pura, etiam si sit in diem respectu venditoris, qui nondum tenetur tradere, & dixi supra ead. gl. §. 3. nu. 41. Quod si sit in diem respectu emptoris qui non teneturolvere nisi post terminum: quamvis non possit conveniri, ut laudimia nunc solvat, tamen conveniri potest ad exhibendum literas, utque condem-

netur solvere laudimia termino lapsa; & ita usitatur. Ergo idem si emit pactum de vendendo sibi, ut saltem possit conveniri ad presentem exhibitionem quæ non gravat, quamvis nondum ad laudimia. Et quamvis literæ huiusmodi contractus propriè & strictè non sint acquiritoris ipsius rei: tamen sunt preparatorie acquisitionis ipsius rei, & ad hoc tendentes. Tum actio ad ejusmodi exhibitionem preparatoria est, ut dixi supra §. 73. gloss. 2. num. 4. & facienda est editio, etiam si nulla jura debentur, ut ibi dictum est, gloss. 2. num. 6. cum seq. Tum domini directi interest ad noscendas fraudes, & favorabile est ne veritas occultetur, cap. 1. in fin. de conten. inter Dom. & vassal. de investit. in usib. feud.

91. Quibus non obstantibus contrarium puto: quia ad hoc, ut habeat locum dispositio d. §. 73. videlicet ut dominus directus aliquem cogere possit exhibere literas acquisitionis contra regulam juris communis, in l. cogit. C. de petis. heredis. tria requiruntur. Primum, quod reus sit acquiritor rei censuarie moventis in censum jure directo seu dominicali ab actore: secundo quod sit possessor vel saltem detentor dictæ rei: tertio, quod sit novus, id est non investitus à domino nec à consuetudine loci; ut novus hæres ab intestato censuarii, sed aliunde de novo venit, nec 30. annis, ut censuarius possedit, ut patet in text. d. §. 73. ibi, l'acquesteur novvel detenteur. Adverbium enim, novvel, inter duo illa substantiva verbalia, acquesteur & detenteur, positum utrumque respicit & qualificat.

92. Hoc autem fallit in uno casu, videlicet in venditione perfecta quantum ad contractum, ut supra §. 20. gloss. 5. num. §. 33. num. 21. & supra ea. gloss. quest. 3. hæc autem fallentia procedit à communi usu & observantia, & habet rationem specialem, quia statim debentur jura laudimiorum in censu, vel quantum pretii in feudo: quia jura jam quæsitæ possent mora deperire vel deteriora fieri per distractum vel reformationem contractus re integra, ut supra eadem gloss. quest. 2. & quia ut plurimum venditionibus perfectis nihil amplius superest nisi realis executio quæ parata est: hinc communi praxi quæ adaptatur his quæ frequenter accidunt, inductum & receptum est, ut venditione perfecta dominus directus non expectata reali traditione (quam emptor domino irrequisito habere potest) statim agere possit. In aliis ergo casibus manet & firmatur regula d. §. 73. & etiam in dicto casu venditionis manifestæ sunt rationes differentiarum quæ prorsus cessant in aliis casibus.

93. Unde si donatio vel permutatio facta sit, sed nulla traditio, nondum potest dominus agere, etiam ad exhibitionem literarum, quia nullus est novus acquiritor aut detentor, nullaque jura acquisita sunt, & eo invito etiam postquam agere cepisset & ex intervallo possent partes distrahere, ergo minus potest agere in dicta promissione de vendendo, quæ est minus quam donatio vel permutatio: & aliud est alienatio, aliud promissio, de alienando, supra ead. gloss. num. 72. Tum ex simplici promissione vendendi: etiam stipulata & jurata, nulla oriuntur jura: pretium autem additum nihil facit quum non sit titulus habilis ad mutationem vel translationem domini & possessionis ipsius rei.

94. Adhuc dicta fallentia venditionis sublimitatur, ut procedat quando venditio perfecta sit ab ipso vero domino & possessore, vel saltem à vero possessore: secus si fiat ab alio, etiam habente causam à possessore, & verum & efficax jus ad rem: puta si donatarius censuarii ante apprehensam possessionem, vendat jus suum & suas actiones, sive etiam vendat rem ipsam quam promittit tradere & de eversione cavere: quia nec venditio fit à domino vel possessore, nec emptor est acquiritor rei nec detentor, & dicta limitatio (maximè quum sit ampliativa correctionis juris communis) non debet extendi ultra limi-

tes facti & praxis upde oritur. leg. 1. §. Julian. de itinere actusque pri. Philip. Deci. consil. 72. in fin. ubi in annot. dixi. Bald. loquens in consuetudine in cap. 1. col. 5. de his qui feud. dare poss. cap. 1. §. cum autem collat. 1. de controvers. investit. in usibus feud. & hoc secundo capite resolutum in quo solo erat difficultas, non est disputandum de tertio, cum multò minus possit locus esse multæ, de quo in §. præcedenti.

95. Secuta autem venditione ad tria illa capita respondeo affirmativè: omnibus enim juribus tunc locus est, quin etiam utrique & proximitatis & dominicali retractui pro consuetudine loci ubi res sita est, utriusque contractus pretium refundendo. Sed an dominus directus possit habentem huiusmodi promissionem cogere, ut infra certum præfigendum terminum promissorem cogat sibi vendere vel renunciet actioni? Respondeo, non, sicut nec eos qui contraxerunt sub quovis modo vel conditione, ut impleant vel distrahant: quia nullum novum jus habet dominus directus nisi ab eventu quæ pendet à spontanea voluntate contrahentium vel à fato.

96. Et quod dixi utriusque pretii deberi quantum vel laudativum, idem de gabella si non imponitur contractui vel instrumento, sed pretio acquisitionis: par enim aut dispar ratio facit idem vel diversum jus, l. illud. ad l. Aquil. l. ult. C. de constit. pecu. Quid si Titius non emit promissionem sibi vendendi, sed simplicem prælationem, videlicet quod si aliquando res vendatur præferatur aliis? Respondeo, si nihil numeravit, nihil ad jura dominicalia. Idem si dedit sollicitatoribus, mediatoribus, amicis venditoris, aut aliis eorum, non venditoris futuri nomine ad quem non pervenit, & tunc cum non intret nec cadat in pretium, non augentur inde laudimia, etiam in promissione vendendi & venditione secuta: quod si pervenerit ad venditorem & ita agebatur, augebuntur laudimia secuta venditione hac contemplatione, secus si aliorum prorsus de novo sequeretur venditio, ut supra eodem num. 76.

97. Sexto juxta hæc quæro: quid si Titius & Caius permutaverunt prædia sua sub pacto quod Titius infra decem annos poterit recuperare prædium suum solvendo mille, vel cum pacto quod Caius tenebitur ei vendere non aliter expresso pretio, utrum de subsequenti in vim dicti pacti venditione aut recuperatione debeantur nova jura, puta quinti denarii in feudo, vel laudimiorum in censu? Videtur quod non, cum nedom sit necessaria venditio: sed etiam pars & executio præcedentis contractus ex quo jura si qua fuerunt debita (puta relevia in feudo) soluta sunt: per nos supra §. 33. num. 18. §. 33. q. 8. & maximè si partes investitæ sunt, & sic semel videtur contractus approbatus à domino cum omnibus suis pactis & qualitatibus, maximè si dominus simpliciter & sine ulla protestatione investierit, ut supra §. 33. num. 16. Quo non obstante dicendum omnino nova jura deberi, sive illa prædia moveantur ab eodem domino directo, sive à diversis: sive sint ejusdem, sive diversæ qualitatis: & ratio punctualis est, quia venditio ista non potest esse executio præcedentis contractus, qui fuit in totum & manet executus, ita quod non resolvitur nec redeunt partes ad statum primitivum: & sic ratione utriusque mutationis vel contractus qui sortitur effectum distinctum, ita quod effectus sequentis non est resolutio præcedentis, debentur jura, secundum cujusque naturam & qualitatem.

98. Secus quando effectus sequentis nihil aliud est quam totalis resolutio præcedentis: quia tunc si simul ea resolutio conventa fuerit in primo contractu, non debentur nova jura de secundo, tunc enim non est novus contractus nec nova mutatio, sed mera præcedentis resolutio: idque ex eadem causa & necessitate primi contractus præcedentis, & hæc notandum ad re-

* Ex venditione five recuperatione quæ fit ex pacto utrum laudimia debeantur:

ctum

etiam intellectum hujus materiae. Unde si permutantes feuda, in ipsa permutatione convenerint, quod si infra 10. annos & quodcumque alterutri feudum habitum displicuerit, teneatur alter acceptum feudum recepto antiquo recuperare, non debebuntur nova relevia ex hujusmodi rei permutatione: quia non est nova permutatio sed mera resolutio per actum retrosimiles hinc inde, quae potest fieri ex intervallo quando ab initio ita fuit conventum.

99. Secus si convenerint quod infra certum tempus vel quodcumque requisitus alter teneretur feudum acceptum non pro suo antiquo, sed pro quodam alio praedio restituere: quia tunc nova jura hinc inde secundum praediorum qualitatem debentur: non enim est resolutio prioris contractus, cum non sint actus hinc inde retrosimiles, sed est novus contractus per se nihil habens commune cum prioribus, nec ad rem attinet quod sit ex necessitate clausulae in priore contractu appositae, sicut nec est in consideratione quantum ad haec jura, an venditio vel quavis feudi mutatio fiat ex necessitate testamenti, sententiae, contractus, aut alterius dispositionis. Praeterea alioquin via esset aperta ad fraudandum haec jura, quid enim facilius quam quod volens emere domum censualem, permutet praedium suum cum ea, cum pacto redimendi praedium suum infra certum tempus, vel sine expresso pacto, sed infra modicum tempus redimendo, quod esset in fraudem etiam eorum quae scripsimus §. 33. *quest. 22. num. 61.*

100. Septimo quaero, in contractu matrimonii parentes sponsae promittunt sex millia, videlicet tria millia in certa domo censuali tanti aestimata, quae erit proprium sponsae, residuum in pecunia, utrum debeantur laudimia dictae domus? Respondeo, non, quia illa aestimatio non fuit facta causa venditionis domus, sed causa designandi valorem, & ut sciretur quantum dotis restabat solvendum in pecunia. Constat eo ipso quod dictum fuit domum futuram proprium patrimonium filiae: igitur nullo modo venditur & hoc est indubitatum. Sed quid si hoc non fuit dictum? Respondeo adhuc idem, quia cum domus sit profectitia, remanet ejus qualitas, haec censetur mutari nisi expressè dicatur, quamvis verba donationis non concipiantur in filiam, sed in futurum generum.

101. Quia nihil specialiter dicatur quod datur genero pro se & suis, non censetur ei data in sponsalium largitatem, sed in dubio censetur ei data in dotem & pro dote sponsae, quamvis hoc non dicatur: quibus enim in dotem dat, etiam extraneus qui dotare non tenetur, sive concipiat donationem in virum sive in mulierem, eo ipso quod in dotem dat, videtur ipsi mulieri dare, non autem viro nisi in qualitate mariti, sive a promissione, sive a traditione dos incipiat, ut in *l. 1. cum a socio suo pro uxore dos tibi daretur. l. cum pariter. l. rem quam. l. si dotem. l. si gener. C. de jure dot. l. unica. §. accedat. C. de rei uxore. et. l. ex morte. ad fin. C. de pact. convent. Manet ergo domus dotalis & profectitia, & proprium patrimonium filiae, scilicet patrimonium si erat paterna, & maternum si erat materna, vel paternum & maternum si erat utriusque parentis, nisi in quantum aliud esset expressè dictum: ut plenius dicam infra §. 110. Nec censetur in dubio aestimata causa venditionis vel dandi in solum pro pecunia: sed causa designandi constitutionem dotis & matrimonii.*

102. Sed quid si eodem themate retento, additum fuit (ut saepe assolet) quod dicta domus sortiretur naturam conquestus inter futuros conjuges? Haec est argumentosissima quaestio. Sed quia jam prolixitatis me tædere incipit, & doctiores meas tantum resolutiones flagitant: breviter resolvendo idem dico, scilicet quod non cenietur vendita, sed favore matrimonii data, non in meram dotem, sed in dotem conditionatam cadentem & confundendam in communi-

nem futurorum conjugum, perinde atque si domum illam constante matrimonio communi industria vel donatione aut legato absque pecunia de suo numerata acquisivissent, utque sit ita communis inter eos, ut maritus tanquam caput & dominus liberè si velit alienare possit, aliàs soluto matrimonio sicut reliqua bona ejusdem communionis, dividantur. Hoc tantum necessario infert dicta clausula, ergo aliud non concludit. *l. non hoc. ubi omnes Legistæ. C. unde legit. cap. in presentia. ubi omnes Canonistæ, extra de probat. Idem dico non solum in parentibus, sed etiam in aliis qui tenentur dotare, non ergo respectu domini concluditur emptio aut venditio contra ipsos qui nihil numerarunt nec numerare habuerunt.*

103. Rursus amplio etiam in his qui non tenentur dotare vel in mere extraneo: quia factus est quod ille extraneus non erat prius obligatus sponso vel sponsae ad tantam summam pro qua det in solum dictam domum, ut quantumvis aestimata non possit censeretur data in solum vel vendita, sed in dotem vel sponsalium largitatem, vel aliam donationis speciem, non refert. Et idem dico in feudis, salvo quod relevium debetur de parte sponsi, quando domus est a parentibus data, ut fortiat naturam conquestus, ut dictum est, sed nullum jus de parte filiae, etiam hoc ultimo casu, quia censetur data in anticipationem successionis directae, ut supra §. 26. & infra §. 139. ubi principaliter de hoc tracto, ita quod portio remanens in proprietate filiae, si non fuerit alienata per maritum, censetur jure hereditarium tanquam antiquum patrimonium filiae, quae sine liberis decedente devolvitur ad heredes priorum illius lateris directae filiae, ut trado infra §. 110. vel etiam ad ipsum parentem qui dedit, si superstit, qui alios excludit, ut dixi infra 129.

104. Illa enim qualitas de conquestu non censetur appositae nec expressae nisi pro commodo & interesse mariti, & in quantum eum concernit tantum. Sic in reliquis jus pristinum non mutatur, nec mutari censetur. *l. praecipimus in fin. C. de appell. Dixi in d. §. 110. fortius scripsi infra §. 184. Quod si maritus in vim dictae clausulae vel permissionis totam domum vendat ut potest, tota cadit in jus retractus proximitatis cognatis filiae, a quibus dominus feudalis in retractu excluditur, non obstante dicta clausula contractus matrimonii, quae non concernit nisi interesse mariti tantum. Idem in domino censuali in locis in quibus habet jus retentionis rei venditae, de quibus infra eodem gloss. num. 114.*

105. Sed interim in dubio aestimatio non facit emptionem, ut & supra num. 101. in fin. nec censetur domus tanti aestimata per modum veri pretii (quod etiam nullum debetur nec solvitur per sponsum vel sponsam, & sic non possunt dici emptores) sed ad declarandum quantum restet dotis vel amplitudinem donationis, ut in *l. cum post §. res. de jure dot. in l. si aestimatis. solut. matrim. simile in l. servo 6. ibi, aestimatis non emendi, sed dividendi animo. ff. fami. hercis. & sic non est locus laudimii. Faciunt not. in l. si inter virum. C. de jure dot.*

106. Pariter si duo permutent sua praedia, quantumvis exactè etiam in ipso contractu aestimata, tamen etiam respectu domini directi seu feudalis sive censualis, & etiam proximorum retrahere volentium, nil nisi mera permutatio est: quia non censetur aestimata nisi ut sciretur an & quanta esset laesio, & quantum vel in solo vel in pecunia esset deducendum vel suppleendum. Ideo in feudo, tantum erit relevium, non autem quantum pretii, nisi si quid suppletum sit, idque in pecunia & pro rata pecuniae tantum. Ceterum non est verum quod Franc. Cre. singu. 18. & plerique alii jactant aestimationem regulariter & in dubio, venditionem facere, nisi aliis concurrentibus: & ita restringi debent quae nimis generaliter tradit Dom. And. Tiraq. *tract. de retract. proxim. §. 1. gloss. 14. num. 20. cum seq.*

Ante
quavis
aestimatio-
ne rei de-
beantur
laudimia.

107: Et quod dixi de permutatione, intellige habente effectum, quia uterque prædium sibi compermutatum retinet: secus si alter restituit compermutanti, vel expositum venditioni alii vendit, quia tunc recurrendum ad conjecturas simulationis, de quibus dixi supra §. 33. Non obstat l. 1. C. de rerum permutatione. quia ibi patruus ille non indigebat fundo, sed pecunia, & fundum pro ea datum statim vendidit, & frater quo cum contrahebat hoc sciebat: unde frater evictionem passus non debet ei vel nepoti ex eo teneri ad corpus, sed ad pretium & id quod interest; ut in novis intellectibus dixi, quò remitto.

108. Ex his deciditur incidens quæstio: donans mille amico vel benemerito in antidota, volens tuto assignare in ipso actu certum prædium acceptanti, donat pro illis mille: An debeantur laudimia in censu, vel quintum pretii in feudo? Videtur quod sic pro rata pretii quo res æstimata data est. Contrarium verum est: quia cum non præcederet certa efficax obligatio certæ summæ, non est datio in solutum, sed obligatio dandi pecuniam de qua tractabatur in ipso tractatu, extincta est: multa enim tractantur quæ nullo, vel alio modo perficiuntur, l. si ex causa §. nunc videndum de minor. l. sciendum. §. deinde de adilitio edic. l. si voluntate. C. de rescind. vendit. cap. dudum. de rebus ecclesie non alienan. lib. 6. Bald. l. multum interest. C. si quis alteri vel sibi. Salic. in l. cum allegas. col. 6. de usur. Alex. consil. 18. lib. 1. Itaque sola conclusio inspicitur quæ est donatio fundi ad quam devenit fuit, & in qua sola totus actus refedit, nec ex empto, sed ex donato fundum possidet acquiritor. Secus si intervallo post obligationem ad certam summam formatam & quæsitam daretur fundus in solutum, quia venditio esset.

*Thema.

109. N si si qua justa ratio hoc reformatet: ut si quis ex residuo dotis promissæ filiz debet mille quæ gener tenetur in emptionem fundi dotalis impendere: si enim pater dat genero domum valentem & æstimatam mille, ut sit dotalis & propria filiz, loco dicte summæ quam gener tenebatur ita collocare: non est venditio, sed datio in dotem, quantumvis ex longo intervallo hoc fiat. Nec obstat quod pater dat in solutum præcedentis obligationis certæ summæ: quia illa obligatio non censetur mobilis, sed immobilis per ea quæ dicam infra §. 110. Tum semper inspicitur finis obligationis cui satisfieri satis est: non enim debebantur hæc mille propter se, fundi comparandi causa: ergo ab initio huic obligationi inerat, ut pater dando in dotem fundum talis valoris se liberare posset, utpote plenius implendo, & eadem solutione generum exonerando & utrique satisfaciendo per textum in l. forti, in l. si quis stipulatus fueris, de solutio. Amplio, ut nec relevium quidem debeatur si sit feudum, quia videtur dari in anticipationem successionis, per notata infra §. 159.

110. Sed è diverso, quid si gener hæc mille recipiat, & inde feudum uxori emat? Respondeo, locus aperitur omnibus juribus & consuetudinibus de emptione & venditione loquentibus. Sed quid si non emat, verum unum ex fundis suis sive antiquis sive recenter quæsitum ex causa quæ in communionem non cadit, puta successionis legitimæ assignet in dotem? Et prima facie non videntur ulla jura dominicalia deberi, quantumvis gener à summa æquivalenti liberetur: quia non erat obligatus ex venditione, sed ex pacto dotalitio & rei uxoris actione: & sic fundum hujusmodi censualem quem assignat in proprium uxori, non vendit, nec dat in solutum ullius venditionis quæ non præcessit: sed dotale pactum implet. Et hoc esset expeditum in censu. Sed in feudo in quo deberetur relevium non modica difficultas esset an statim deberetur, an vero demum soluto matrimonio, quia quamdiu stat gener, semper remanet vassallus, & fidelitas & homagium semper in eadem persona residet. Confirmo, quia cum matrimonium in republica necessarium, tot

*Incidens quæstio.

in super tantisque suis difficultatibus opprimatur, non est juris optimi: ergo nec laudabilis interpretationis adventitiis etiam cumulare ponderibus. l. unica. versic. nec enim. C. de impo. lucrat. descript. lib. 10. præsertim primas nuptias, quibus consuetudines magis taveant, ut supra §. 35. Ultimo confirmo, quæ ut in priore casu hujus incidentis quæst. num. 10. in princ. diximus, si gener iste alienum feudum à domino emat, & in dictam dotem assignet: ex primo quidem contractu omnia jura dominicalia debentur: sed de assignatione in dotem nihil debetur: quia iste secundus actus, non est emptio & venditio, sed implementum pacti dotalis. Alia ergo est acquisitio ab extraneo, ex qua secundum naturam ejus jura excidentia debentur. Aliud assignatio in dotem, ex qua nulla hujusmodi jura debentur. Sed quando maritus non emit à tertio, sed feudum suum proprium in dictam dotem assignat: nullomodo sumus in primo actu acquisitionis: sed dumtaxat in secundo assignationis dotis, ergo nulla hujusmodi jura debentur, quia assignare suum antiquum à præteritis juribus liberum feudum, idem est quod assignare nuper quæsitum ab eisdem præteritis juribus liberum. Quibus non obstantibus contrarium dicendum est, Quia eo ipso quod gener promissit hanc summam in emptionem fundi dotalis impendere: promissit emi & vendi uxori, aut saltem nomine uxoris vel dotis emere. Et sic semper præcedit obligatio emendi & vendendi, à qua posterior eventus formatur & judicatur. l. unica. §. nulla de impo. lucra. descript. libro C. Franc. Curt. senior. consil. 69. col. 1. Quamquam ergo hoc casu non emat: tamen se exonerat ab obligatione emendi, idque mediante certa compacta summa, quam suam fecit: & sic in effectu fundum suum vendit, aut pro pecunia transfert, quod idem est, ergo ut ex venditione jura debentur. Transit enim fundus in alterius dominium, quia sit proprium uxoris, idque mediante pecunia ad hunc finem per eam vel ejus nomine numerata, ergo uxori venditur. Et sic non obstat primum pro negativa allegatum: quia non solum præcedit obligatio emendi vel vendendi: sed etiam actus iste in effectu venditio est de præteriti. Non obstat ultimum, quia quando maritus emit à tertio ut pacto dotali satisfaciatur, non censetur emere nomine suo vel pro se: sed nomine uxoris, vel dotis assignandæ causa: & non sunt duo actus per se, sed unus, vel duo subordinati, quorum posterior est executio prioris, ubi unum propter alterum, vel duo propter unum utrobique unum tantum. l. conservans. & ibi Paul. Joan. de Imol. de condit. & demonstrat. Bald. l. quicumque. col. 1. C. de serv. fug. in cap. ex tenore. de rescript. in rub. de postulat. pralat. extra gloss. cap. laiques. verb. ab officio de cleri. ex commun. ministran. Jason. quominus. nov. ultim. de fluminibus.

*Solutio

111. Confirmatur facili paradigmate: mortuo enim marito ante implementum dicti pacti, hæres qui tenetur ad integra mille, sive quod vidua non habuerit communionem in bonis, sive illi renunciaverit, ut dicemus infra §. 115. sive quod conventum fuerat eam summam super parte viri capiendam, si constante matrimonio non esset in proprium uxoris conversa: hæres iste unum ex fundis propriis defuncti det viduæ in solutum, nemo dubitat tanquam ex venditione jura dominicalia deberi: igitur non minus debentur, sive vir ipse constante matrimonio, sive superstes uxori hæredibus ejus idem faciat. Quod si vidua esse debita bonorum, hæc satisfactio posset fieri per modum divisionis bonorum communium, vel in ea confundi, & tunc nulla jura dominicalia deberentur: per notata supra §. 33. quest. 22. & in hac eadem gl. An autem his casibus vel aliquo eorum, & quando locus esset retractui proximitatis, dicam infra §. 184. Et quod nuper dixi semel tantum tanquam ex uno actu hæc jura deberi: Amplio primo, etiamsi maritus ab illo tertio simpliciter vel etiam suo solo proprio nomine expresso emerit. An

plio 2. etiam si solo nomine suo realein possessionem acceperit. Amplio 3. etiam si postea ex intervallo maritus declararet quod emit nomine uxoris, vel etiam quod nomine proprio, sed intentione assignandi in dotem prout assignat: quia ex quo constat de precedenti vera & non simulata obligatione convertendi in emptionem, vel etiam omisso verbo emptionis, de acquirendo vel assignando in dotem, nec qualitas nominis proprii viri in acquisitione apposita nec intervallum impediunt actum perfici, id est priorem obligationem hac in re impleri, ut sic non debeantur jura dominicalia bis, sed semel tantum per ea quæ in simili diximus supra §. 33. *quæst. 5. in l. limitatione.* Sublimito primo, ut viro post notabile intervallum ab emptione nomine proprio facta defuncto, non possit hæres hanc declarationem facere, quam defunctus non fecit, nisi aliis vel ex conjecturis propinquis appareat eam fuisse voluntatem mariti, aliis nova jura debentur de datione fundi facta per hæredem in solutum dictæ summæ vel pacti dotalis. Sublimito secundo, in acquisitione inopinata, seu quam constat obvenisse marito, etiam constante dicto matrimonio, absque animo impendendi in dictam dotem: ut si donatio, legatum, successio prædiorum obvenit marito qui unum ex his in dotem assignat, possunt etiam bis jura deberi secundum naturam rei & consuetudinem ubi sita est, nisi constet de animo tempore acceptationis; ut quia dixit se acceptare donationem vel legatum ut habeat unde satisfaciat dicto pacto, vel nisi infra modicum tempus hanc assignationem faciat, id est infra annum dicti fundi acquisiti, quia hæc jura quæ fructus unius anni æquant, & multo fortius si excedunt (ut supra §. 78. & de quinto pretii in feudo supra §. 33. *num. 6.*) si plura eodem anno contingant, non debent unius anni fructus excedere, ut diximus supra §. 33. *quæst. 38. num. 113.* & ita in simili decidit *gloss. pragmat. tit. de annatis ver. solvatur.* quod ubi de facto singularium vacationum vel mutationum beneficii ecclesiastici, unius anni fructus exiguntur (quem iniquum & profligandum abusum, deportum vocant) si contingat beneficium pluries eodem anno vacare, non nisi semel exigendum est. Idem decidit de decimis aut aliis quotis fructuum primi anni: & citat duas extravagantes Clem. 6. quæ non extant. Sed tamen hoc indubitatum est, non enim in originali investitura actum intelligitur, ut proprietates mergatur vel nimis inutilis fiat: sed ut casu reservato occurrente, quod pactum est de fructibus, demeratur, prærogato & dominicali jure. Quod autem pluribus mutationibus eodem anno accidentibus, ex una tantum hæc jura semel debeantur, expressè volunt consuetudines, Turonensis *tit. des rachaps & ventes §. 9.* Pictaviensis §. 134. 165. & 168. Hic sese offert famigerata illa questio de reemphyteutica data in dotem ultimata, sed quia implicitam habet materiam emphyteusis & commissi, de quibus tracto in §. seq. remitto ad *fin. §. seq.*

112. Octavo principaliter quæro, quid si dominus emerit à vassallo vel censuario fundum vel rem censualem, deinde cognatus venditoris jure proximitatis retrahit à domino, utrum teneatur ad laudimiam vel quintum pretii? Videretur quod non: quia sive consideremus primam venditionem factam domino, nulla jura orta sunt, nec debentur ex illa: sive consideremus retractum, adhuc minus, quia ex retractu cum non sit nova venditio, & retrahens non dicatur emere à domino, nec cum illo contrahere, quoniam ab invito ex potestate consuetudinis retrahit, & sic non possunt jura de novo oriri: nunquam etiam tenetur retrahens ad nova jura, sed solum ad refusionem præteritorum, si qua sint ex venditione, quæ hæc non inveniuntur. Quibus non obstantibus dicendum omnia jura deberi: quia retrahens eo ipso subrogatur in emptione in locum domini, & in omnibus perinde est ac si primo loco à vendente emisset, ut tractum est supra §. 20.

Tom. I.

gloss. 1. num. 78. Et ita expressim disponit consuetudo Borboniensis. §. 400. & generaliter observandum est: secus si emit à domino voluntariè vendente, puta post annum retractus, quia tunc ista est nova prima investitura & concessio feudi, de qua pro hac prima vice nulla jura debentur, ut in *gloss. seq. num. 5.* Idem si dominus per consuetudinem loci vel per superiorem cogitur ponere extra manus suas: sed si dominus non coactus à iudice, sed voluntariè contractum agnoscat & restituat etiam post tempus cognato venditoris sui per modum dimissionis jure retractus: tunc locus est conclusioni nostræ, ut jura debeantur, & sic vis est in modo & forma faciendi: & sibi imputet qui taliter contrahit, ut diximus supra §. & idem in domino censuali habente jus retractus.

113. Nono quæro, dominus locavit feudum à quo subfeuda & census dependent, unà cum juribus omnibus & appendiciis, ita quod etiam commoda jurtium dominicalium includuntur, deinde emit aliquot ex illis subfeudis vel rebus censuariis, an teneatur solvere vel deducere quintum pretii aut laudimiam* colonis suo? Breviter respondi, sic, quemadmodum & illi cui cessisset usumfructum, vel etiam separatim omnia commoda dominicalia ad vitam vel ad tempus, quemadmodum etiam deinceps tenebitur eidem solvere censum vel deducere, & in subfeudis si vendat ea, debet eidem quintum pretii: & si decedat sine filiis, ejus hæres debent relevium cuicumque debeantur hæc commoda sicut in reliquis fructibus. Sed an dictus colonus vel usufructuarius possit jure dominico prehendere teuda ex defectu hominis & jurium vel impedire ex defectu census? Respondi quod non possunt hoc facere nisi expresso & subintellecto nomine procuratorio domini: per not. supra §. *gloss. 1. 1. quæst. 1. §. 20. gloss. 1. quæst. 2.* & sic nequeunt illud mandatum contra ipsum dominum exercere, non solum quia generali mandato non continetur persona loquentis. *l. inquisitio. C. de solut. sed magis quod hoc non potest fieri jure utili tantum, sed jure directo: quod non potest à domino separari. l. pro socio. 3. & ibi. gloss. & d. it.* & sic videretur idem jus directum ab eodem contra eundem exerceri: quod est repugnans sibi: ergo consulet colonus via compensationis, fructuarius autem via actionis utilis.

114. Decimo quæro, quia prædicta in censibus, etiam data paritate terminorum (ut sæpe dixi) procedunt in feudis & contra, an dominus directus possit uti retractu* in re censuali, extraneo vendita sicut in feudo? Respondi, non, nisi ubi consuetudo loci hoc disponit, ut consuetudo Arvernæ *tit. des emphyteoses. §. 6.* Ducatus Burgund. *tit. des censés. §. 13. 4.* & Comitatus Burgund. *tit. des censés. §. 1. tit. des rachaps. §. 5.* Niverneni. *tit. des censés. §. 3.* Sylvanecten. §. 237. Claromon. §. 117. Valchiana. §. 14. 20. 21. 25. Bituricen. *tit. de la rétracté. §. 1.* & quædam aliz: hoc enim crebrius erat, & ab antiquis prætorii Parisiensis advocatis accepi, quod etiam Parisiis locum habebat in secularibus, non ecclesiasticis dominis? sed in harum consuetudinum redactione dissimulatum (ut quædam alia) & omissum, quo civibus liberius esset commercium. Quædam autem consuetudines expressim derogant, ut Senonens. §. 237. *in veteri: & §. 241. in nova.* Sed non est opus negare, quia satis est non concedere per prædicta. Et intellige quod ubi consuetudo derogat, non derogat titulo particulari vel pacto speciali investituræ, si de eo constet: sed tantum non dat hoc jus jure consuetudinario vel legali: suum enim non tuum sibi subtrahit beneficium, ut in simili ait *gloss. magna in l. assiduis. C. qui potio. in pig. hab.* Sed in locis, ubi consuetudo dat retractum dominocensuali, quæ nuper de retractu feudali diximus, & latè supra §. 20. etiam in censu regulariter locum habent & repetita intelliguntur.

115. Libet exemplum unum utriusque commune est.

BBB bb ij

* Retrahens agnatus à domino coque emptore, utrum laudimiam ipsi domino debeat.

* Colonis laudimiam deducere utrum debeat dominus, si subfeudum emerit dependens à feudo, quod locatum est colonis.

* Retrahit in censu utrum domino sit permissus.

*Hypothec. * Petrus prædium feudale vel censuale valoris mille vendit pro quingentis Titio sub facultate redimendi ad sex vel septem annos: Titius soluto quinto pretii vel laudimii investitur à domino directo: deinde pendente adhuc dicta facultate redimendi, Petrus vendit vel remittit eam eidem Titio pro quingentis. Nunc dominus directus qui fortè tempore dictæ investituræ carebat pecuniis quibus nunc abundat, vult uti retractu dominico dictæ facultatis redimendi, deinde virtute illius feudum ipsum retrahere, an possit? Videtur omnino quod non, ut jam in feudo textus est supra §. 21. & idem eadem consuetudo diceret in casu si in eo dedisset jus retractus: Tum secundo dominus Titium in vassallum vel censuarium approbavit, ratione ejusdem fundi jura recepit, & cum investivit, ergo à retractu se alienum fecit, sive in feudo d. §. 21. sive in casu: de quo satis idem tacitè cautum intelligeretur *l. his solis. C. de revoc. donat.* Nec obstat quòd si primò media pars fundi venditur, & dominus investit quod non se privat retractu alterius partis etiam indivise, etiam si eidem emptori reliquum postea vendatur, quia hoc reliquum est prorsus aliud à parte vendita nec eam concernit. At hoc casu totus fundus fuit primo venditus, & totius dominium & possessio translata, totus mutavit manum, venditio verò sequens non refertur ad aliam partem non venditam: sed totum eundem fundum concernit, prout etiam investitura à domino data, de toto fundo & non de parte data est: ergo nihil potest retrahi à domino qui se semel à toto (cum totum retrahere posset) exclusit.

116. Tum sequens venditio vel remissio juris redimendi, nihil aliud est quàm confirmatio absoluta venditionis jam factæ, non autem nova venditio fundi jam in totum venditi, unde sicut liberatio à servitute reali non aperit locum retractui, multò minùs liberatio ab obligatione personali. Tum quemadmodum si ex *l. 2. C. de resind. vend.* venditor cogit emptorem sibi supplere tantundem & paulò plus pretii, dominus directus qui semel emptorem approbavit & jura acquisitionis recepit, non potest amplius prætextu ejus quod ex eadem causa supervenit, redire ad retractum omissum, etiam si ideo omiserat, quia sciebat venditorem actutum ex *l. 2. contra emptorem & putabat venditionem resolutum iri*, vel quia carebat pecuniis, quamvis nunc secus contingat quam putabat, quia emptor non eligit resolutionem, sed supplementum, & nunc dominus habet pecuniam otiosam: tamen non potest redire ad retractum semel ex eadem causa omissum, sed contentari debet laudimia sibi solvi de pretio suppleto: ita hic quia sperabat venditorem qui dimidio minùs venderat, redempturum, tamen ex eo quod secus quàm sperabat contingit, & multò minùs ex eo quòd nunc pecuniam habet otiosam, non debet redire ad retractum semel omissum, sed debet pro hac vice contentari supplemento laudimiorum de pretio remissionis dictæ facultatis redimendi. In quo satis juribus domini alioquin mox perituris pro hac vice consulitur, quia si modico quod superest tempore lapsò dicta facultas extingueretur, nihil omnino juris domino directo quæreretur.

117. In contrarium fortiter argumentor, ut videas quàm exactè analysi singula discutio: Primò, quia hoc jus redimendi est pars integralis & effectualis fundi sive domini utilis & perpetuæ proprietatis, cujus nulla pars dicitur perfectè & absolute vendita, donec hoc quoque jus à venditore retentum, emptori acquisitum fuerit. Ad hoc Philipp. Decius *conf. 88. col. 2.* ergo cum per pecuniam & veram emptionem acquiratur, omnia jura dominicalia oriuntur. Et quæ ratione novum jus quinti pretii vel laudimii, eadem ratione novum jus retractus, ut est *regulare*, non oritur jus quinti pretii, nisi ubi pariter oritur jus retractus & contrà. Non obstat investitura & approbatio emptoris, quia illa facta est pro primo contractu tantum,

non autem pro secunda acquisitione: imò in illa investitura expressè fuerunt reservata omnia alia jura domini ex clausula vulgari, salvo in aliis nostro & in omnibus alieno jure: sed ista est nova & voluntaria venditio & acquisitio nihil de se habens commune cum prima nec ab ea dependens.

118. Secundo probò evidentè paradigmata: quia si *Exempli* Petrus vendiderit illam facultatem Caio qui recuperavit à Titio, dominus directus retrahere potest à Caio, dummodo non sit extraneus à cognatione Petri, non obstante etiam investitura, quantumvis in plena & absoluta forma per eundem dominum medio tempore data Titio, refundendo per dominum directum utrumque pretium & redemptionis & emptionis dictæ facultatis, ut tetigi *suprà eadem gloss. 4. & latè disputavi supra §. 20. gloss. 4. num. 4. & 7.* Nunc ergo venditione dictæ facultatis facta Caio, etiam antequam redimat vel ea utatur dominus directus, potest illam statim retrahere à Caio, & hoc factò retrahere eundem fundum à Titio quantumvis à se investito, quod ergo potest dominus directus obtinere per circuitum & in utrumque casum, sive Caius jam redemerit à Titio, sive nondum redemerit, debet id posse rectè & sine circuitu intra dictum tempus redimendi, sive Titius post dictam investituram eandem facultatem redemerit mediatè vel immediatè, hoc est sive à venditore suo, sive à Caio cui venditor cessit: qui Caius non potuit in præjudicium juris domino directo quæsitè remittere aut vendere hanc facultatem Titio, non magis quam ab illo redimere durante semper dictæ redemptionis tempore. *A Chaalons* vendidit quis feudum sub facultate redimendi ad 20. annos, cujus facultatis factum instrumentum separatum. Emptor exhibet instrumentum venditionis, tantum solvit quintum, & est *recoven soy.* Post quindecim annos hæredes venditori vendunt illam facultatem eidem emptori. Quo mortuo, *le Procureur fiscal* domini feudalis *poursuis les heritiers* emptoris ad exhibendum instrumentum facultatis redimendi & venditionis dictæ facultatis. Negant se habere, seque purgant juramento. Permittitur actori probare, qui per duos testes probat venditionem dictæ facultatis, sed non pretium, & sic hæredes condemnantur exhibere infra quindecim dies. Alias permittitur actori capere quas conclusiones voluerit. Appellant: confirmatur *par le Baillif de Chaalons, & par le Baillif de Dijon.* Ideo eorum primo judicio actor petit, *que lesdits heritiers soient tenus luy faire vente de ladite faculté de rachapt, & ce fait, luy délaissèr le fief in vim de ladite faculté*, quanquam tempus sit lapsum, quia ignoravit & non fuit exhibitum, *ils y sont condamnèz & confirmèz par ledit Baillif & par arrest. L'appellation & ce donc a esté appellé au neant, les appellans condamnèz à délaissèr par retrait féodal ladite faculté, & in vim d'icelle, le fief en refondant par le seigneur utrumque pretium, & les loyaux cousts, avec les reparations utiles & nécessaires, despens compensèz.* Respondeo bene judicatum, & que sous les loyaux cousts vient le quins payé ab initio, & que per peritos debet æstimari pretium dictæ facultatis, sed inspecto tempore facultatis venditæ. Secundo, quod testes actoris tardius loquuntur, quia cum loquuntur de diverso tempore, inspicitur longius interpretando contra probantem. *cap. in presentiam extra de probatio.*

119. Sed certè hæc incidens quæstio, an illa facultas Caio vendita statim possit retrahi à domino, valde disputabilis est, quare remitto ad *quæst. seq. numer. 128.* Et alio modo tertio probò affirmativam, quia quantumvis cognatus Petri lapsu anni & diei sit exclusus à retractu ex capite primæ venditionis: tamen si postea Petrus vendat vel pretio remittat hanc facultatem eidem Titio, poterit cognatus Petri ex capite hujus novæ venditionis infra novum annum & diem retrahere dictam facultatem, & illius virtute infra tempus

eiusdem facultatis vel infra tempus quod supererat tempore retractus ritè petiti, oblationum factarum & mora sibi facta, fundum ipsum redimere, & sic in effectu retrahere ex nova venditione dicti juris, ergo idem licere debet domino directo jus retractus habenti, sive ex consuetudine, sive ex speciali pacto investiturae, & cognato primi venditoris non concurrente, à quo solo vinci posset: quia excepta praelatione proximi, ambo retractus regulariter aequiparantur.

* Solutio. 120. Verum istis non obstantibus concludo pro prima & negativa parte, quia Titius est approbatus in vassallum vel censuarium, & sic si venditur ei dicta facultas, non aperitur de novo jus retractus domini directi semel remissum: sed tantum fit augmentum laudimiorum pro rata pretii dictae facultatis non natura sua extinctae, sed redemptae, secus si venderetur tertio, ut in *quest. seq.* Non obstat quod jus redimendi est pars integralis, ut *supra eadem gloss. num. 117.* quia verum est, sed facit pro negativa: quia per idem argumentum utile dominium in toto venditum & translatum est, & sic facta est approbatio personae in feudo, & exclusio juris retractus & electio laudimiorum per totum fundum: quia huiusmodi pars integralis respicit totum & singulas partes tam divisas quam indivisas: secus in parte quota vel locali. Non obstat quod cogatus retrahere potest, quia duplex est in hoc differentia ratio; Prima, quia cognatus nihil fecit ad approbationem personae ementis vel contractus, sed tantum cessavit.

121. Quod si pariter id contigisset domino directo, & nihil etiam cum eo gestum fuisset ad exclusionem retractus per Titium qui hoc respectu dormivit (ut verbis nostrae consuetudinis utar) & sic dominus vigilavit hoc respectu, hoc est in integro iure suo retrahendi ex prima venditione, proculdubio posset retrahere, sed etiam utramque pretium deberet refundere, nec posset dicere se velle habere rem redimibilem à venditore infra tempus dictae facultatis, quia debet Titius abire indemnis. Quod si interim in re censuali receperit etiam scienter censum à Titio, non sibi praedudicasset in iure retractus (nisi ubi consuetudo dicit) dummodo non receperit laudimia vel partem, nec composuisset aut dilationem solvendi dedisset, nec investisset, quia simplex receptio census non inducit approbationem personae, ut dixi *supra §. 74. gloss. 1. n. 150.* quia semper debetur à quocumque possessore vel etiam non possidente, sed existente in possessione: & res ipsa debet. Secunda differentia ratio, quia retractus proximitatis multo fortior est & favorabilior retractu dominico, & sic non valet argumentum de majori ad minus in quo est minor ratio.

122. Amplio primo conclusionem huius questionis in dicta hypothesis *num. 115.* etiam si Titius non fuit investitus, sed tantum inducias fidei habuit in feudo vel de laudimiis composuit, ut *supra §. 21.* satis est enim dominum directum semel suo facto se exclusisse à retractu pro hac vice, & ab hac acquisitione, quia per suppressionem juris redimendi non est nova acquisitio, sed prioris confirmatio, ergo dominus semel approbatus infirmare non potest, nec in alterius praedudicium mutare consilium. *cap. mutare. de reg. jur. in 6.* Et electio trahit secum executionem privationis in extremo, & sic quamvis electio habeatur à lege, tamen non licet variare: nec opus est his quae super hoc cumulat Andr. Tiraq. in *tract. de retract. proxim. §. 24. num. 7.* Amplio secundo, etiam si dominus nullo modo approbaverit nec quicquam gesserit cum emptore, qui tamen quod in se est fecit, saltem ea fecit quae ad excludendum hunc retractum sufficient, ut si debite notificavit & instrumenta emptionis exhibuit, deinde lapsum sit tempus per cuius fatalem terminum dominus negligens iure retractus privatur, ut *supra §. 20.* quia factum legis non minus pollet quam factum hominis.

123. Amplio tertio, etiam si Titius de facultate redimendi à venditore recensa nihil dixit nec exhibuit, quae saepe conscribi solet in instrumento separato à solo venditore suo sumptu levando: quia haec taciturnitas quoad dominum directum, cuius iuris non officit, impertinens est, & potius eum indere deberet ad statim retrahendum si vellet & posset, nec est aliqua multa huius rei omissa in censu, forsitan enim nunquam casus continget, & nondum domini interest. Sed si postea eam facultatem redimat Titius, tunc debet exhibere & notificare ob augmentum laudimiorum quaesitum, tunc etiam ut dominus retrahere possit, & si per octiduum in censu cessaret, caderet in multam de qua *supra §. 77.* Non nego quin dominus directus possit petere omnia instrumenta huiusmodi ab initio sibi exhiberi, & quin fieri debeat & juramento purgari, quia sunt pars contractus, sed hoc nihil ad praesentem questionem.

124. Amplio quarto, etiam si Titius vel quis emptor faceret acquisitionem suam incommutabilem aliunde, puta spem futurae substitutionis redimendo, etiam ab alio vel etiam à suo venditore: ut quandoque contingere potest, ut quando quis vendidit quicquid juris tunc in re habebat dumtaxat sine obligatione evictionis, & postea ei jus substitutionis acquiritur, quod emptor rursus emit, quia si semel investitus fuit vel alias approbatus à domino, vel dominus aliter (ut in 1. & 2. ampliatione) à retractu exclusus, non potest retrahere praetextu huius novae acquisitionis, quae non est proprie nova acquisitio, sed prioris confirmatio.

125. Sed an debeantur nova iura utilia? Breviter dico quod si prius emit iusto & integro pretio, & sic solvit quantum vel laudimium, summum videlicet solidum totius estimationis, tunc nullum est novum laudimium, quia iusto pretio semel emit, & tali quo res deberet sua esse perpetuo & incommutabiliter, & quod nunc aliud pretium addit, censetur causa vexationis redimendae facere, etiam si non emat ab exigente indebitè, sed verum jus habente: tamen respectu sui auctoris contra quem nullum vel inefficax (quia solvendo non est) recursus habet, dicitur respectu auctoris sui, qui debet praestare habere licere, quod non praestat, & consequenter etiam respectu domini directi qui solidum laudimium quasi perpetuo & incommutabilis acquisitionis recepit, vexationem redimere. Et sic non debet dominus directus de infortunio & damno sui vassalli vel censuarii lucrum aut quantum novum facere, nec afflictio danda afflicto, secus si Titius initio vili pretio emisit: quia tunc censetur hoc factum metu dictae substitutionis vel alterius oneris quod postea apparuit, & sic de eo quod ad illud redimendum datur, tanquam de iusto pretii totius fundi supplemento, nova iura utilia debentur, non autem retractui dominicali locus est.

126. Fallit dicta conclusio *supra num. 120.* ad hypothesis *supra num. 115.* si Petrus initio non vendidit totum fundum, sed partem: tamen se obligasset eidem vendere reliquum, sive pure, sive in diem, sive sub conditione, sive precise, sive per modum praelationis, sive in eodem contractu, sive seorsim, & postea Titius reliquum emit: haec est enim proventus alia acquisitio, & non simplex prioris confirmatio & omnia iura debentur, quia etiam Titius non fuit investitus, nec aliquid exhibere potuit de parte quae non erat vendita, sed nunc primum venit. Amplio primo: etiam si Titius domino directo exhibuit instrumentum venditionis partis, & promissionis vendendae reliquae partis, eiusdem contractus contemplatione factae, & dominus simpliciter investivit, quia nihilominus etiam iure retractus pro parte postea vendita uti potest: quia ex quo de parte promissa vendi, nec traditio facta erat, nec pretium solutum: investitura & appro-

batio domini directi nullomodo in illam partem ad huc integram & in veteri statu manentem refertur: sed solum ad partem venditam, & de qua jura soluta vel oblata sunt, non autem de qua nihil oblatum fuit nec solutum: & sic quoad hanc partem dominus integra jura habet. Amplius secundò dictam fallentiam, etiam si Titius tempore investituræ jam emerat aliam partem contractu separato, quia satis est quòd dominus non investivit nisi de una parte, etiam si sciret de alia, dummodo circa aliam non fuerit factum aliud excludens à retractu.

127. Fallentiam sic ampliata sublimo: si ex forma contractus satis apparebat Titium non fuisse emptor partem primam sine spe secundæ, quia dominus qui hoc vidit & retractu uti noluit, non poterit tunc uti retractu solius partis nuper emptæ invito emptore, nisi etiam offerat totum retrahere, quod potest etiam si emptor fuisset simpliciter & sine protestatione investitus de priori contractu: quia satis est quòd dominus non renunciavit juribus suis pro alia parte, & quod sciebat pro illa jus suum quale contingeret durare, quando casus accideret qui erat incertus & pendens ab arbitrio alieno. Poterò quando dominus non habet jus retractus nisi pro parte & emptor habet justam causam non discedendi nisi à toto, non perit domino, sic offerat totum retrahere, ut emptor discedat indemnis, ut planè dixi supra §. 20. gloss. 1. quest. 6. quòd remitto: quia nihil his quæ plenè ibi dixi addere expediat, nisi quòd ibi num. 52. dixi rei ad retractum conventi esse hanc electionem. Adde quòd idem tenent Raphael Fulgosius in l. quòd si nolis §. eadem Marcellus de Edict. edict. Lancel. Decius in l. cui usufructus de usu & usufruct. legat. & eam sententiam nostram confirmavit Dom. Andr. Tiraq. senator amplissimus & doctissimus in tract. de retractu proximo §. 23. gloss. 2. ad novem.

128. Undecimo quæro super ea hypotheci supra num. 115. de quaestione huc remissa supra num. 119. Petrus ipse non redimit à Titio, an dominus directus possit quintum pretii vel laudimium, & quintum exigere à Caio vel ab eo retrahere? Hæc quaestio mihi quidem expedita erat. ut supra eodem num. 118. sed non quæ aliis, quippe sub qua lateant hinc inde argumenta veritatis elucidandæ causa in apertum eruenda, ut notando & disputando non defunctoriè, sed bene & optima ratione decernamus, ut Herennius ille Modestinus in l. ult. §. mixta. de muneribus & honoribus, & veluti ferro viam aperiendo, juxta Bald. in l. precibus col. 5. de impub. & aliis substis. hætenus tamen, ut aperiatur, non autem nimia altercatione sophistarum more obruatur veritas. Et primò nulla penitus jura debita videntur neque de venditione dictæ facultatis, neque de redemptione. De prima patet quia non est venditio nec mutatio fundi, & hoc liquidum est in feudo, quòd dum Petrus vendit illam facultatem Caio, nec venditor nec emptor dictæ facultatis ex eo facto obligatur ad aliquod quintum pretii: potest enim Caius negligere, vel alias impediri ea facultate uti, & sic totum sibi perire: & venditio fundi per se confirmatur, & nullum jus undique domino feudali quaeritur, & idem in censu, ut satis dictum est supra eadem gloss. num. 133. De redemptione etiam liquet, quia illa non est aliud quàm executio prioris contractus, de qua executione nulla nova jura oriuntur nec debentur, ut latè probavimus supra §. 33. quest. 3. num. 12. & 15. quibus adde Bald. consil. 415. ista solemnitas lib. 2.

129. Quibus non obstantibus dico omnia jura tanquam ex nova voluntaria venditione & mutatione esse aperta domino directo: qui si eligat quintum pretii vel laudimium, debet illud habere de utroque pretio, tam venditionis dictæ facultatis quàm redemptionis. Quòd si retrahere malit, potest utrumque, pretium refundendo, ut tactum est supra eadem gloss. num. 127.

130. Non obstat primum, quia verum est quantum in illis terminis statuit, videlicet antequam Caius redimat infra tempus redimendi in vim facultatis emptæ: quia cum possit, multis inopinatis in arcto tempore sæpè occurrentibus impedimentis, jus emptum etiam diligenti & invito perire, censetur interim aleam magis quàm fundum ipsum emisse, quem tamen in effectu censetur emisse eventu secuto, velut sub tacita & implicita conditione, qua purificata verus est emptor fundi: & sic tunc omnia jura debet & non prius. Unde non prius tenetur domino directo quicquam notificare, nec illum adire sicut emptor sub conditione vel sub clausula resolutiva: deficiente conditione vel resolutione secuta; nihil debuit nec debet, sed extante conditione vel deficiente resolutione omnia debet secundum naturam & qualitatem acquisitionis, ut & supra eadem gloss. num. 123.

131. Non obstat secundum, quia procederet si ipsemet Petrus vel ejus hæres pro se redimeret, tunc enim est mera executio & recursum ad priorem statum: quòd favorabile est, & immune esse debet, supra eadem gloss. num. 71. secus quando non pro se, sed pro alio redimit, vel quando jus redimendi cedit alii qui pro se redimit: quia tunc idem est ac si ipse primò redimeret, deinde alii de integro venderet. Ex hac enim secunda nova venditione, nemo dubitat omnia de novo & plena jura dominicalia oriri, ergo idem quando non redimit ipse, sed cedit redempturo qui etiam de facto redimit, quia omnino idem effectus est, ergo idem jus l. ultim. C. de constitut. pecunia, & alioquin proclive esset fraudare dominos juribus. Caius etiam novissimus emptor non minus plenum & integrum pretium solidæ emptionis in hac hypotheci numerat, quàm si expectasset Petrum prius redimere, & ab illo simpliciter emeret, quamvis in hac nostra hypotheci partem totalis pretii fundi solverit Petrus jus redimendi habenti, & partem Titio jus redimibile habenti. Est enim simile quando acquiritor primò solvit singulis creditoribus vassalli vel censuarii, etiam cessiones jurium ab eis accipiendo, de quibus nihil dum juris oritur domino directo, & novissimè reliquum æstimationis dando fundum liberum acquirit, quo secuto (& non prius) omnia jura oriuntur: sed omnia dicta pretia quæ plenum pretium acquisitionis intrant, & conficiunt, in juribus dominicalibus æstimandis cumulantur, de quo etiam infra eodem gloss. 3. quest. 4. num. 23.

132. Duodecimo quæro super eodem themate. Petrus vendidit Caio, sed gratis ei cessit jus suum redimendi quo Caius redimit, an quæ jura debeantur? Breviter, quia radices argumentorum satis retectæ sunt, resolvendo dico quòd Caius debet quintum vel laudimium de pretio dato Titio, de reliquo vero nihil debet in censu, sed in feudo debet relevium pro rata, prout supra eadem gloss. num. 115. & satis supra §. 20. gloss. 3. quest. 12. disputavimus de re partim vendita & donata: mutat enim manum partim per venditionem, partim per donationem & perinde est ac si Petrus redemisset, deinde absolute sine onere vendidisset pro quingentis, & sic pro dimidio pretio, & consequenter dimidium dando, & sic partim donando, partim vendendo, cum sit valde notabilis & manifesta inæqualitas.

133. Secus esset si alioquin prædium venisset justo pretio, & nihilominus Titius de gratia dedisset facultatem redimendi in eodem contractu: quia si postea donat illam facultatem Caio qui retrahit, ut debetur solidum quintum vel laudimium de pretio integro, ita in feudo nullum relevium debet ratione dictæ facultatis sibi donatæ, quia ex quo justum pretium solvit, dicitur totum fundum emisse, & sic nullam ejus partem ex causa donationis habere, & in effectu, donatione dictæ facultatis nihil sibi donatum est, ex quo

quo nihilominus numeravit quantum res valet, & quanquam non sit inutile legatum de re vendenda iusto pretio *l. si equo de leg. 1.* quia verum est quantum ad hoc, ut agi possit propter quasdam utilitates personales vel accidentales, ut inquit gloss. in *d. l. si equo.* secus quoad alia. Unde de tali legato non detrahetur falcidia: quia nihil adest heredi, cui tantumdem adest quantum valet, & eadem ratione nihil hinc demeritur domino directo.

134. Quemadmodum pari ratione si venditurus promittit Caium præferre, vel præ se illi vendere, de hoc pacto nihil queritur nec queri potest domino directo, sed si Caius pro hoc pacto pretium dedit & postea emit, fundatam habet intentionem dominus directus in utroque pretio, quoniam verisimiliter primum pretium partem facit secundi: quia ita ferè semper contingere solet, & valet argumentum ab his quæ ita solent accidere non solum communiter, ut in *l. certi venditio §. si nummos.* ubi notant Doctores. *si certi. per.* sed universaliter, ut vix unquam fallat: & hoc in istis sufficit ad fundandam intentionem etiam tertii actoris: tamen si probaretur Caium nihilominus emisse iusto pretio, nec aliquid detractum esse contemplatione ejus quod dedit pro illa ratione vel spe emendi acquirenda, tunc de illo primo pretio nullum quintum, nullum laudimium deberetur, etiam si contemplatione dictæ promissionis secuta sit venditio: quia tunc illud primum pretium non est pretium fundi nec partis fundi, & nihil pertinet ad dominum directum.

135. Nec obstat quòd hoc eodem casu retrahens sive jure proximitatis, sive jure dominicali debet etiam illud pretium refundere: quia istud non est ex eo quod sit pars pretii venditionis vel fundi, sed quia est de sumptibus occasione acquisitionis non improbe aut superflue, sed legaliter factis, & sic refundetur tanquam inter reliquos sumptus, quia is à quo retrahitur indemnis abire debet. Procedit ergo hypothesi & queritur quando in prima venditione erat notabilis inæqualitas pretii.

136. Et hinc est quòd si emptor ultra pretium dederit monilia vel jocalia uxori aut filiis venditoris, si nihilominus iusto pretio emerit, non sunt illa commutanda respectu quinti vel laudimii: quia non sunt pars pretii, & domino directo nihil obest, qui solidum quintum vel laudimium, etiam iustæ æstimationis rei consequitur: sed illa bene cedere possunt in sumptus & indemnitate præstandam à retrahente, modò ne licentia nimis facta sint, & præter modum, idque bonorum & prudentum arbitrio.

137. Aliud enim sunt sumptus rationabiles vel legales acquisitionis, quæ retrahentem onerant: nec jura utilia domini directi augent. A iud pretium ipsum conventum, vel quod ejus loco in totum vel in parte subrogatur quod laudimia auget, ut clarè dixi *supra §. 32. quæst. 1.* Sicut aliud impensæ, aliud pretium rei. *l. quibus diebus §. 1. de condit. & demonstrat.* Sic aliud damna & interesse, aliud *res. cap. in nostra. extra de injur.* aliud principale, aliud accessorium, sive activè sive passivè seu detractivè veniens. Dixi in *extricatio. Labyrinth. de eo quod interest num. 9.* Unde si emptor creditori habenti bona hypothecata venditoris aliquid dederit, non ut habeat jus cessum, nec ut venditor aliquo exoneraretur erga illum creditorem: sed dumtaxat, ut ille creditor venditioni consentiret & res ab hypotheca eximeretur, istud non imputatur pretio, nec adhibet laudimia nec quintum pretii, sed bene onerabit retrahentem. Quòd si venditor ipse quid dederit ut inveniret emptorem, hoc nihil attinet nec ad retrahentem nec ad dominum directum, nisi respectu domini directi si venditor personæ per emptorem interpositæ, ut videretur emptor minoris emisse.

138. Unde in terminis *l. jubemus. ff. ad Senatus-*

cons. Velleia. si maritus proprium fundum vendit, & uxor accepta certa summa consentit renunciando hypothecæ dotaliis: si alioquin res veniit iusto integro pretio, non augentur laudimia nec quintum pretii propter datum uxori, quamvis oneretur retractus. Et quamvis apud nos venditor ob communionem tantumdem lucretur de dato uxori quantum de dato sibi: imò datum uxori statim pleno jure marito acquiratur, ut infra §. 10. Secus si quod datum venditori & quod datum est ejus uxori iustam totius æstimationem non excedit, præsertim stante communiõne inter conjuges.

139. Sed si maritus vendidit rem ipsius uxoris quam promissit ratificaturam, quæ noluit nisi alia præterea summa recepta: tunc indistinctè etiam pretio computatur non solum respectu retractus, ut per dom. Andr. Tiraq. *trakt. de retract. proximit. §. 29. gloss. 4. num. 11.* sed etiam ad augenda jura dominicalia, quia cum esset domina, non actus mariti, sed actus mulieris, ratificatio ejus, & negotium cum ea demum gestum & conclusum, est ipsa vera venditio & alienatio fundi, & quæ debet attendi non obstante etiam quòd pretium cum viro conventum esset iustum, æquivalens integro valori totius fundi, quia dominus noluit nisi plus vendere, ut potuit, cum non esset alioquin venditurus & sic totum intrat in substantiam pretii, *l. alienus fundus. ad l. Falcid.* Idem generaliter si procurator, gestor, vel alius rem alienam, etiam iusto pretio vendidit, sed dominus ratificare noluit, nisi aucto pretio vel aliquo sibi dato, quia quicquid datur venditori ante contractum conclusum vel ut concludatur, pretium est, vel partem ejus intrinsecam & substantialem facit, & quoties verus dominus intervenit, æpè est verus venditor.

140. Limbo si emptor bona fide & iustissimo pretio emerit à non domino, suo nomine vendente: & postea superveniente vero domino cum eo transigit & ei grandem summam dat: quia etiam si jus cessum ab eo capiat, tamen quia vexationem quam non à domino, sed à venditore suo patitur qui non præstat habere libere redimit, nulla laudimia debet nec inde augentur per notata *supra eadem gloss. num. 125.* sed bene ad onus retrahentis venit in considerationem non indistinctè, sed secundum ea quæ dicam infra §. 176.

141. Sic in hypothesi *l. venetur §. 1. de act. empt.* si domum meam probè constructam, tibi vendidero, ut alteram meam ruinofam reficias, refectio illa est pars pretii omni respectu & retrahentis & jurium dominicalium quæ auget: secus in eodem §. *versic. sed & si vendidi tibi aream,* ut tibi insula ædificata partem dimidiam mihi tradas, quia tota ædificatio non intrat pretium, sed dumtaxat dimidia pars ædificationis: quia in effectu non tota area venit, sed dimidia area pro pretio convento & pro ædificanda parte retenta per venditorem.

142. Sed quid si quis emit fundum à proprietario, & mox pro quadam alia summa redimit jus usufructus à fructuario? Respondeo, clarum est laudimia de utroque deberi, non tam quia usufructus est pars domini, *l. cum filius §. dominus. de lega. 2. & dixi supra §. 1. gloss. 1. num. 2.* sed eo magis quod plenum & integrum fundum acquisivit, idque mediante pecunia quæ totius integri iustum pretium non excedit, & sic omnia cumulantur etiam à non dominis, puta creditoribus, ut *supra eadem gloss. num. 130.* redempta. Non tamen hæc semper onerant retrahentem qui potest ad onus dicti usufructus voluntariè redempti retrahere, secundum ea quæ dicam infra §. 181.

143. Quod si diu passus fuerit fructuarius frui, tandem alicam residui temporis redemit, laudimia inde non debentur, quia hæc redemptio non est acquisitio fundi, & propter longum intervallum non censetur dilata in fraudem domini directi, tum usufructus

ille non erat redimibilis, & forte nunquam fructuaris voluit nisi hodie vendere & in veritate ususfructus non est pars rei, sed sicut tantum, ut patet ex diffinitione l. 1. de usufr. & per l. recte dicimus de verborum signific. Text. autem d. §. dominus, verbo fictionis instar utitur, ut in l. si usufructus, ibi quasi domino, de aqua plu. arce. Sed ab initio quando utrumque emitur apparet quod ususfructus non minus erat venditioni expositus quam fundus, & quod volens plenum fundum simul ab omnibus jus habentibus emere, posset laudimia fraudare, si illa partim evitaret, separatim emendo ab uno proprietatem, ab alio usufructum, ab alio hypothecam vel aliud jus.

* An dominus præferatur consanguineo.

144. Decimo tertio quaero, si appareat de originali investitura census concessi ad onus quod dominus habere poterit pro pretio, seu jure retractus quando vendi contigerit, an dominus præferatur consanguineo venditoris? Si consulas scribentes, omnes tenent quod sic, loquentes in emphyteusi in l. Imperator. 2. de pact. in l. 3. per illum text. C. de jure emphyt. quorum insigniores nominatim citavi supra §. 22. numero 3. deinde Dom. Tiraquell. in tract. de retract. proximit. §. 1. gloss. 3. num. 1. & gloss. 14. num. 113. & §. 21. num. 2. cum seq. omnes cumulat, qui male & incaute dicunt aliud in feudo. Quia ceteris paribus non est in hoc differentia inter feudum & emphyteusim. & d. l. 3. quæ simpliciter ait dominum præferri emptori, loquitur in emptore extraneo cui non licet vendere, saltem tradere domino irrequisito sub pœna commissi, prout etiam secundum usus feudorum in feudo dixi supra §. 20. gloss. in princip. sed ut venditio feudi est permilla inter vassallos qui scilicet sunt comprehensi in investitura, ut latè probavi supra 20. gloss. 6. num. 5. Et ultra eos quos ibi citavi, hoc tenent Angel. & Alexand. in l. si domus §. ultum. de leg. 1. Salicet l. 3. col. 7. C. de jure emphyteu. Alexand. consil. 187. num. 3. & 7. lib. 2. consil. 7. num. 5. lib. 5. consil. 19. num. 13. lib. 6. ubi in annot. dixi, Carol. Ruynus consil. 8. col. 1. consil. 30. num. 9. cum seq. lib. 1. Ludov. de Gozadi. consil. 20. num. 9.

145. Quod autem in usibus feudorum dicitur dominum habere jus retractus in cap. 1. §. porro qualiter olim pot. feud. alienari. in usibus feud. procedit secundum veterem consuetudinem; quia licebat domino infcio vel invito, saltem mediam feudi partem alienare, ut patet in eo text. & in gloss. versit. equali pretio. & in cap. 1. de alienat. feud. in usibus feud. sed per novas constitutiones Lotharii I. deinde Federici primi Aenobarbi, de quibus dixi supra ti. 1. in rub. num. 35. & 36. jus retractus supervacuum erat dominis feudilibus. Cum autem tandem per consuetudines non solum ad priorem vetustam consuetudinem reditum sit, sed etiam usurpatum, ut in totum alienari possit, merito jus retractus feudalis revixit: sed intelligitur secundum sui originem, videlicet quando sit alienatio in extraneum, scilicet qui non est de agnatione descendendi à stipite à quo incepit feudum, qui etiam non est habilis ad succedendum in feudo secundum dictos usus Insularium.

146. Aliis si emptor sit de agnatione descendenti ab illo stipite, non solum excludet dominum, sed etiam ab eo avocabit, & proximior agnatus à remotiore agnato avocabit, Bald. Alvarot. Præposit. in cap. 1. §. Tertius. si de feudo fuer. content. inter dominum & agna. vassalli. Bald. in l. imperialem, col. 3. de prohib. feudis. alien. per Federic. Carol. Ruynus, consil. 81. num. 4. lib. 1. Insuper pro consanguineo contra dominum præsumitur feudum esse antiquum non novum cap. 1. in fin. de gradib. succedent. in feudo cap. 1. in princ. si de feudo defuncti consensio sit inter dominum & agnatos vassalli. in usibus feudis. dixi supra §. 5. num. 86. Et his quæ ibi dixi, adde idem tenere Philipp. Deci. consil. 252. num. 6. consil. 269. num. 5. Dom. And. Tiraq. in tract. de retract. proximit. §. 32. num. 91. cum

* Feudum præsumitur antiquum.

seq. Et idem intelligendum in emphyteusi, ut videlicet comprehensi in investitura præferatur domino directo in retractu, per ea quæ dixi supra §. 20. gloss. 6.

147. Consuetudines autem hujus Regni quæ dant jus retractus domino directo feudali, & sæpe etiam censuali, & nihilominus præferunt cognatos venditoris, originem videntur habuisse ab antiquitate primæ investituræ feudalis vel censuales, hominum memoria excedente, ita ut cognati videantur & præsumantur à primo stipite descendisse. Tamen consuetudines Regni ab antiquo etiam in feudis favent indiscriminatim tam cognatis quam agnatis: nec scrupulose exigunt descendere à stipite, sed sufficere cognatum esse ultimo possessori & venditori, cui per successionem ab antecessoribus obvenit & ab eo latere, nec aliud attenditur in retractu consuetudinario. Unica valde in hoc anomala est consuetudo Comitatus Burgundiæ, quæ vult dominum feudalem vel censualem in retractu præferri consanguineis venditoris, ut des. rachspts. §. 5. & 12. contraria in hoc etiam consuetudini Ducatus Burgundiæ videtur §. 9.

148. Redeundo ad questionem nostram de retractu conventionali, distinguendum est. Aut appareat de originali & primitiva concessione in censum, in qua concedens sibi retinuit jus prælationis & retractus, & tunc etiam cognatis venditoris præferitur. Fallit, si sunt filii vel descendentes primi investiti, vel saltem ab illis in quos dominus passus est alienare & qui fuerunt censuarii: quia in dubio pactum non intelligitur de istis, sed de extraneis qui nihil habent commune cum investitura censuarii, nec descenderunt ab antiquis censuariis, per notat. supra §. 20. gloss. 6. num. 5.

149. Aut non appareat talem esse primariam concessionem, sed solum de quadam nova recognitione in qua censuarius hoc oneris recognovit, & tunc dico quod quamvis ex certa scientia hoc fecerit, si tamen non erat res reversa ad dominum directum & in ejus libera dispositione, non valet pactum in præjudicium cognationis præsentis vel futuræ, ad derogandum juri retractus proximitatis jam radicati & fundati in jure publico consuetudinis, cuius pactis privatorum derogari nequit. l. jus publicum. l. inter debitorem de pact. Nec etiam per testamentum, cum sit beneficium legis in Authent. de nupt. §. sed hæc quidem. Andr. Tiraq. tract. de retract. proximit. in fin. quest. 2. num. 7. Faciunt quæ in simili dixi supra §. 13. gloss. 3. num. 7. nisi tempore pacti res erat de nova acquisitione recognoscens, quam liberè poterat alienare, sine ullo onere retractus proximitatis. Nec obstat quod retractus conventionalis excludit retractum proximitatis, quia verum est, ut res red. at ad antiquum possessorem vel suos, non autem ut cedatur extraneo facultas redimendi ad excludendum proximum, qui poterit etiam ab illo cessionario retrahere: nisi res erat de acquæstu primi venditoris, & sic non obnoxia retractui proximitatis.

150. Et consequenter si res sit jam affecta retractui proximitatis, quamvis venditor possit sibi ipsi vel cuivis de linea pascisci de redimendo, vel de retractu conventionali: tamen non poterit pascisci extraneo, nec cedere extraneo in præjudicium minimi de cognatione ritè venientis ad retractum, quo deficiente vel non ritè veniente liberæ ædes habet quivis cessionarius venditoris. Tamen si cognatus prævernerit retrahendo pendente facultate redimendi, & ea pendente extraneus cessionarius veniat ad redimendum, potest & admittibilis est, nisi cognatus suppleat quod de justo pretio venditionis deest. Et pariter si cessionarius prius redemerit, cognatus infra tempus retractus proximitatis veniens, debet residuum valoris rei supplere cessionario, quia si cessionarius, extraneus etiam, gratis cessione in jure redimendi habuerit, lucrum supervalentiz rei non debet cedere lucro retrahentis, sed lucro cessionarii qui infra tempus conventum redemit,

mit, vel ad redimendum venit, sed post illud tempus cedit lucro emptoris cessante retractu, vel lucro retrahentis, ut plenius dixi infra §. 181. Et idem in feudis si in eis conventum sit de retractu conventionali.

151. Et hinc est quod si quis vendidit proximo sub pacto redimendi, non potest illud jus etiam gratis cedere extraneo in effectu nisi quantum ad supervalentiam pretii, & dummodo veniat infra tempus conventum: idem si vendidit extraneo, sed is infra tempus retractus proximitatis cessit cognato venditoris ex eo latere unde res processit. Et hæc nota, quia nondum à quoquam animadversa.

152. Decimo-quarto quæro, an istud jus retractus feudalis vel censualis conventionale cedi * possit? Videtur omnino quod sic, saltem ut nuper dixi de conventionali à venditore retento, dummodo non sit in præjudicium retractus proximitatis, quando res est huic obnoxia, ut nuper dixi. Nec obstant quæ latè dixi supra *gloss.* 1. q. 1. quia procedunt in retractu consuetudinario, quando non apparet de alia speciali conventionione. Breviter adhuc idem dico quod in consuetudinario, censetur enim in dubio pactum retractus factum à domino, etiam in primordiali investitura, ad instar consuetudinarii & per modum prælationis, secundum naturam materiz subjete & qualitatem personæ, secundum quæ verba debent intelligi *l. plenum §. Equitii. de usu & habit.* Porro jus prælationis & redemptionis multum differunt, ut dixi supra §. 20. *gloss. 1. num.* 23. Cum ergo hæc pactio non sit appositæ à venditore nec in contractu venditionis, sed à domino directo, & in investitura, debet (nisi aliud expressum sit) intelligi de sola prælatione.

153. Prout etiam verba interpretantur contra eum qui legem dicere potuit apertius, *l. veteribus de pact.* & contra eum qui commodum præterdit, *l. sepe.* ubi Bart. *de verb. sign. l. stipulatio ista. §. si quis insulam. de verb. obl. Alexand. consil. 204.* ubi in annot. dixi lib. 2. *consil. 63. num.* 8. lib. 6. & *de eo quod est minus. l. semper in obscuris de regul. jur.* Et sic concludo quod nec hoc casu cedi potest: nec dominus directus poterit nisi pro se vel pro liberis suis, ut dixi in *d. §. 13. gloss. 1. num.* 32. & est communis sententia, ut etiam satis indicat Dom. Andr. Tiraquell. in *tract. retract. proxim. §. 19. gloss. 1. num.* 40. ubi nihil firmat, quia tantum incidenter attingit: & dicit se à nonnullis accepisse in supremo hoc Senatu latum arrestum pro contraria opinione, ut cedi possit pro episcopo Carnotensi in quadam Baronia. Sed certè cum illa ab eo feudaliter moveatur, episcopus non potuit esse cessionarius, & verisimile est fuisse arrestum simile illi quod recitavi supra §. 20. in *prin. num.* 2. Equidem non ignoro quædam arresta quandoque lata pro cessionariis, sed etiam sæpe fuit judicatum contra cessionem: & ipse audivi à pluribus antiquis & magnis viris fide dignis affirmantibus se habere arresta lata etiam contra cessionarios supremi domini nostri Regis, & recordor unum solemne latum fuisse die decima septima Maii Veneris ante festum Pentecostes, anno sesquimillesimo trigésimo secundo, relato domino l'Escuyer in magna classe hujus Senatus.

154. Decimo quinto quæro, de quæstione quam vidi in facto, nimirum ambigiosam consultoribus. Dominus censualis erat ipsi directo domino & Titio communis & quia commodè non poterat dividi exposita fuit * subhastationi, etiam extraneis licitatoribus admittis, quos Titius plus offerendo vicit & domus ei adjudicata, quæsitum est de juribus dominicalibus? Et primò quoad laudimiam. Videbatur indubitarum ea integra debere domino directo, quia domus fuit adjudicata Titio tanquam extraneo. Nec obstat quòd dominus directus habebat partem dimidiam, quia Titius cui est adjudicata tanquam extraneo & summo licitatori, non censetur contraxisse cum domino directo,

sicut nec cum seipso, sed cum solo iudice, ut terti supra §. 77. *num.* 21. & latius infra *tit.* 17. ergo totius actionis solida laudimia debet ipsi domino. Et ita quidam censabant. Alii verò æquiores dicebant saltem pro media parte debere, quia in effectu non tenetur emptor numerare pretium nisi pro dimidia, & quatenus numerare non tenetur, indebita esset exactio, & apertè damnificaretur. Retractum verò totius (per quem emptor indemnis abit) admittebant, si fuisset res feudalis vel sita in loco ubi consuetudo dat retractum domino censuali.

155. Nec obstat quod factum est animo divisionis, in qua indistinctè omnia hujusmodi jura cessant, etiam tota re uni adjudicata, ut plenè dixi supra §. 33. *num.* 70. & infra *ead. gloss.* 3. quia verum est extraneo non admisso, *leg. item Labeo. §. 1. ibi etiam licitatione admissa uni rem adjudicare Familia Herciæ. felices uni heredum.* Et sic adhuc semper manet divisio intra suos terminos, sed cum ad licitationem admittuntur extranei: tunc res exponitur venditioni, etiam extraneis quibus non competit iudicium Famil. Hæc, nec communi dividendo, *l. 1. C. de ver. permis.* & sic tùm hæc divisio excedat terminos suos, meritò exceditur à non suis terminis, ut in simili in *leg. Lucius. depositi.* Nec etiam obstat quod Titius ipse dominus erat pro medietate emere enim cum tota re etiam nostram partem possumus, inquit text. in *l. quod si uno. in fin. de in diem adjectis.* & totam rem dicimus habere ex novo titulo & nova emptione. text. in *l. cum in diem. de in diem addit.*

156. Consultus respondi nullis juribus locum esse. Et primo de laudimiis, certum est quod Titius habet partem à se, partem à domino directo, *l. cum solus* & ibi Bart. & alii *de usucapion.* in parte vero quam habet à se, non dicitur de novo acquirere, sed retinere: nec res mutat manum de censuario in novum censuarium, sed manet a; ud eundem, & sic impossibile est aliqua jura hinc oriri, de parte verò quam habet à domino directo, ipsemet dominus censetur venditor: transit enim res ab illo in Titium, & sic pro hac vice nulla jura oriuntur, neque laudimia, neque retractus, nec quantum pretii si sit feudum: quia quatenus dominus ipse vendit, nullum laudimium petere potest, quia ipsemet pretium recipit, & multo minus retractum. Pro parte verò socii, ipsemet socius retinet nec persona mutatur. Nec obstat quòd dicitur contrahere cum solo iudice, quia hoc verum est quantum ad exclusionem aliorum præterdentium jura vel hypothecas ex factis antecessorum, & quantum ad formulam exactiois pretii, sed non quantum ad translationem domini & possessionis ipsius rei: quia non transit à iudice qui nihil juris habebat in re, sed in emptorem immediatè transit ab ultimo domino & possessore subhastationem pariente. Propterea dico quòd minus esset locus retractui quàm laudimiis, quia dominus directus qui non erat talis nisi pro dimidia, (quia res sua nemini servit) non posset petere retractum nisi pro dimidia, & sic esset reverti ad priorem communionem & directo contravenire his quæ cum socio, iudice auctore fecit ad finem dissolvende communionis, quod principaliter agebatur, & sic multo minus admissibilis est ad retractum in quo esset major contraventio. Quod autem posset petere retractum totius, impossibile esset, quia nunquam habuit jus in re nisi pro media, & per hanc subhastationem non acquisivit novum nec maius jus in re, sed quod habebat voluntate sua, & facto suo habere deest, juribus directi domini salvis in totum pro tempore futuro.

157. Non obstat quod extraneus licitator fuit admittis: quia victus fuit & repulsus ex quo res remansit socio, & sic idem est ac si solum inter socios fuisset licitata, ex quo extraneus non fuit admittis in effectu, & sic sumus in terminis assignationis ex divisione:

CCCc

* Cedi utrum possit jus retractui.

* Si domus quæ dividi commodè non potest, subhastationi subijcitur ut melius vendi possit, utrum debeat laudimiam

imo etiam extra illos terminos, etiam per modum vere venditionis si ab illa dominus incepisset: principaliter vendendo partem suam, neque retractum, neque laudimium pro hac vice habere posset: pars autem socii nullo modo fuit vendita sed retenta. Non obstat *d. l. quod si uno. supra num. 155. in fin.* quia ibi illa est ratio defunctoria (ut sæpe in iure) non vera & adæquata. Si enim duo communem fundum vendiderunt Titio, sub pacto additionis in diem, unus venditorum meliorem conditionem offerens, non tamen verè emit, sed retinet partem suam, nec numerat socio totum pretium meliorem conditione auctum, sed dimidiam dicti pretii, sed meliorem conditionem offerendo totam venditionem, etiam pro parte sua resolvit, & sic verbum Emere, ibi stat pro Resolvere, quia tota venditio etiam pro parte offerentis fit infecta. In casu autem converso, ut in *d. l. cum in diem.* unus ex novis extraneis emptoribus verè partem nuper suam de novo emit: quia prior illa emptio ipso iure in totum resolvitur & infecta habetur, longè aliud hic.

158. Et sic hæc quæstio erat indubitabilis, sed scrupulosa illi & pernicaces fuerunt semel convincendi. Plus dico, si res communis erat tribus, quorum unus erat dominus directus, & uni reliquorum sociorum res adjudicata fuit, quod nulla jura debentur, nec pro tertia parte quidem, quam ille capit à socio qui non est dominus directus, quia totum est divisio, & sic etiam si dominus directus esset extraneus, neque laudimium neque retractus ei deberetur, ergo multò minùs licitator non solum fuit admissus, sed etiam vicit, cum verè divisio excedit omnino suos terminos, quia omnes socii dicuntur illi extraneo vendidisse, & sic, ut nullus eorum potest in aliquo retractu proximitatis uti, quamvis non dixerint se vendere quisque in solidum, ut dixi infra §. 174. ita nec dominus directus pro hac vice, quia erat unus sociorum.

159. Secus si pars sua pro indiviso non fuit vendita, quia tunc in reliquis habet omnia jura ad optionem suam: scilicet beneficio consuetudinis cujusque loci si adjudicatio facta sit extraneo qui propriè dicitur emere, & non ex divisione, sed ex mera emptione habere, *l. communi. §. si debitor. ibi, quem creditor per adjudicationem emit. ff. communi divid. Sed si uni sociorum facta sit, dicitur ex adjudicatione divisoria habere indistinctè & non titulo emptionis, & sic omnia jura dominicalia cessant. Cessat etiam omnino retractus proximitatis, tamen si Do. Andr. Tiraquell. in tract. de retract. proxim. §. 1. gloss. 14. num. 76. hoc cogitandum reliquerit.*

160. Et quando omnes sunt de linea, secus si dum inter paternos & maternos sit omnium promiscua divisio & adjudicatio, res antiqua in totum paterna adjudicetur materno vel contra: quia tunc locus est retractui proximitatis non dividendibus ipsis, sed aliis cognatis. Non autem locus est retractui dominico, nec aliquibus juribus dominicis, quia licet ille sit extraneus quantum ad lineam, & quantum ad rem quæ non est sibi communis, tamen non est extraneus quoad divisionem ex quo habebat alias res communes cum eis. Secus enim si nihil erat dividendum cum eis. Item fallit in consuetudine Andensis §. 282. in fin. ubi etiam si res erat communis, & dividenda inter paternos & maternos, si materni etiam dividendo sine supplemento nummorum partem suam cedant paternis, laudimia debentur pro rata hujus partis: Item fallit in locis ubi consuetudo ad excludendum jura dominicalia in divisione per assignationem, vult pensationem fieri de rebus ejusdem communionis vel hæreditatis, ut consuetudo Turonensis *tit. des rachaptes & ventes §. ult.* consuetudo Nivernensis *cod. tit. §. 24.* & de Lorris *cod. tit. §. 51. qua locis suis servanda sunt.* quia iste non erat communis nec cohæres in ea re: vel etiam nisi ubi consuetudo fortius excipit, si is cui sit adjudica-

tio totius non erat cohæres pro media, & si supplementum pecunie excedat dimidiam.

161. Ut consuetudo Blesensis §. 88. quæ in hoc nova est, ut dixi supra §. 35. num. 77. & sic cum ea nova additio loquatur tantum in feudo, remanet in censu contra dominum censualem vetus consuetudo & regula communis, quia quamvis esset eadem ratio in censu: tantum sola paritas rationis non sufficit ad extendendum in correctoriis, ut notatur in *Aubert. quas actiones. C. de sacros. eccles. in l. si constanter. in princ. solut. matrim.* sed præstat regula quod vetus manet quatenus expressè non mutatur *leg. præcipimus, C. de appellatio. præsertim quando non est necessaria extensio, sed agitur de onere vel odio, ut hic, multò minùs sub quacumque consuetudine hæc jura debentur, quando unus hæredum omnes alios data pecunia abstinere facit, vel cogit ut filias in quibusdam locis, de quibus dixi infra §. 122. & in consuetudine Borboniensis, de acquir. vel omitt. hæredis.* Omnia illa commentaria jam dudum in lucem exivissent, si horrendæ illæ calamitates omnibus notæ, in me & sancta studia mea non inundassent, & acerbissima mors fidelissimæ & prudentissimæ uxoris, quæ totius domus & plurimum pupillorum negotia & onera omnia in me unum rejiciunt, ut nec à forensibus negotiis cessus quietum me sinat.

162. Decimo sexto juxta notata supra *eadem gloss. 79. num. 48.* quid de venitione facta sub pacto additionis* in diem vel legis commissoria, ut si quis infra decennium meliorem conditionem attulerit res sit inempta, vel nisi infra illud tempus emptor persolverit? Et videtur res expedita etiam secundum concordem omnium sententiam, ut extante conditione resolutoria, utporè contractu ipso jure resoluta & ad non causam redacta, nulla penitus laudimia debeantur, neque in principio, neque in fine, nec de contractu nec de resolutione, ut plenè disputavimus supra §. 33. & in casu specifico *ibi num. 10.* & tandem per hujus supremi Senatus Arrestum obtinui: quod enim ibi q. 2. in fine dixi ita judicatum fuisse in prima instantia, intelligendum est me ita judicandum censuisse, prout plures provinciarum præfides vix unquam à responso meo in judicando discedere solebant, Hæc enim incorruptæ & prærogatæ sententiæ existimationem ante quinque & viginti annos nactus eram, ut nuper in carceribus Montbelgardeunum Lutheranorum frustra exprobrabam impiis illis & barbaris officialibus Montbelgardi, qui me ad scribendum & consulendum pro libidine sua jure vel injuria, bonorum & corporis oppigneratione adigere volebant, utque innocentiam & jurisprudentiam meam eorum tyrannidi & avaritiæ prostituerem sed mori malebam, Dumque per unum Jesum Christum redemptorem nostrum assidue invocabam, qui me quinto mense fidelissimæ uxoris ministerio eripuit. Tamen quia in ea specie æquitas mea multos alioquin doctos qui nunquam simile viderant nec audierant offendebat, aëtrix in prima instantia aliis assessoribus adhibitis succubuit, & in amplissima curia omnibus ferè rogati nostri ordinis videbatur etiam multæ temerariæ appellacionis obnoxia, sed ejus loci chartis jam exaratis & in senatum me febri decumbente delatis, sententia mea vicit: Postea Dom. Andr. Tiraquell. in tract. de retract. proxim. §. 6. gloss. 2. hanc quæstionem effusè disputans ita in hoc articulo indistinctè concludit.

163. Verum periculosum est in jure absolute definire, *leg. omnis definitio de regul. jur. l. Mevia §. uxore de annis legat. l. in fundo. in princ. de rei vend. l. de accessionibus in princ. de divers. & tempora. præscrip.* In hac enim hypothesi alia ratio pactum reformat. Quid enim absurdius quàm emptorem longo tempore verum dominum & vassallum vel censuarium fuisse & pacificè possedisse, & tamen de re quæ tot annos ma-

*Laudimia utrum debeantur ex venditione facta sub pacto additionis in diem aut sub lege commissoria.

num mutavit, nulla jura domino directo deberi, nec semel quidem, sed si receperit, restituere teneri. Pac fundum venditum mille receptis quingentis, ea lege, ut nisi emptor infra decennium reliquum persolvat, res sit inempta: lapsa decennio persolutione non facta venditor restituitis quingentis fundum recuperat, cur in feudo condicet centum à domino directo, etiam si non sit locupletior? Quia initio sciebat contractum resolubilem: igitur indistinctè tenetur, ut supra eadem gloss. vel cur emptor laudimia condicet à domino censuali? Dicet, ratio in promptu est, quia venditio ex causa ab initio inexistente pro infecta habetur, etiam retrò quoad fructus qui restitui debent, *l. item quod. l. imperator in princ. de in diem addit. l. lege in fundo de leg. commissio.* sed multum ad pauca advertendo paralogisatis.

164. Modica enim circumstantia facti inducit magnam diversitatem juris. *l. si ex plagis §. in clivo. ad l. Aquil. l. si is de excusat. rmo. l. hoc legatum. de lega. q. Specul. tit. de advocato. §. hoc tractemus. tit. de except. §. viso quando, circa princ. Alber. d. §. in clivo. Phil. Dec. in l. precibus, C. de impub. & alius substis.* Hinc Bald. ait *consil. 115. proponitur quod Joannes lib. 1. quod veritas juris oritur ex veritate facti.* Sed hic non modica, sed magna est circumstantiæ facti differentia.

165. Leges enim illæ de in diem additione & de lege commissoria, referuntur ad id quod ut plurimum, non autem rarissimè contingit, *leg. nam ad ea de legibus, videlicet quando pacta illa modico tempore concluduntur, ut exemplum ponit textus intra calendis Januariæ proximas, leg. 1. de in diem addit.* non autem quando in multos annos protrahuntur, quod rarissimum & insolens est. In brevi enim tempore venditor non potest pecuniola recepta quam in suspenso habet commodè uti, merito brevi extante conditione etiam fructus recuperat: nec alienatum dicitur quod brevi revertitur *l. ult. in fin. de bonis libert. leg. cogi. §. hi qui solidum. ad Trebell. leg. 1. in fin. de divorc. gloss. 2. in cap. episc. vel abba. in usibus feud. Cardin. Alexand. in cap. 1. col. 2. quid juris si poss. alienat. in usibus feud. Jal. l. ult. col. antepen. C. de jure emphyteus. Alciat. in l. si tibi si cert. per. Andr. Tiraq. in repet. l. si unquam. versic. suscepit liberos. num. 143. C. de revoc. donat. & in tract. de retract. conventio. in fin. numero 165.*

166. Secus quando venditio tempore notabili durat, quia tunc cum venditor utatur pretio, æquum est saltem pro rata emptorem dominum & possessorem suos fructus facere *l. ult. in fin. de fundo dotali. Bald. l. si traditio. quest. 11. C. de actio. empt. Salic. l. fistulas §. fundum de contrah. empt. Panorm. consil. 66. lib. 1. Hier. Cagnoli. repet. l. curabis, col. 5. C. de actio. empt.* Idque sensus communis in hoc themate ostendit: quis enim vellet emere sub hac conditione, ut totos septem vel decem annos penderet & à quovis quantum meliorem venditori conditionem offerente omni momento excluderetur? Fieri tamen potest, sed ex conditione tam insolenti facilè fraus præsumitur, & aliud agi, videlicet ut dominus directus toto decennio nec turè retrahere possit, nec ullo modo laudimia petere. In pacto autem legis commissoriæ faciliùs contingere potest longius tempus apponi, puta data longa dilatione, vel etiam nulla dilatione data, sed hujusmodi valde tarda poena adjecta? Sed utroque casu cum res sit purè vendita, tradita & translata, soluto pretio, saltem media aut majori parte. (Quis enim tam damnosè contraheret tamdiu re & pretio carendo?) Id tacitè actum videtur, ut resolutione secuta emptor (nisi in casu additionis brevi secuta sit) fructus retineat, ut venditor inter usurarium pretii recepti.

167. Et sic respectu domini directi eadem est ratio, ut in venditione sub pacto redimendi ad multos annos, ut statim semel cedant jura, non de redemptione vel resolutione. Adhuc in dictis pactis leges non Tom. I.

statuunt absolutè fructus reddi, sed inspiciendum quid actum sit, *l. item quod. in fin. de in diem additio.* etiam si brevissimo die sequebatur resolutio, prout omnes utriusque tituli leges de brevi spatio loquuntur, & erant tempore d. l. frequentissima dicta pacta florente imperio & quaquaversum æquali rerum commercio; sæpè enim Asiaticus aut Africanus erat hæres Græci, vel Galli, vel Germani, aut contra; & domum repetiturus quæ non expediebat portare nec in remotis possidere, in brevem diem qua profecturus erat ad dicebat, vel sub commissoria vendebat: adjecto sæpè etiam pacto, ut si emptor qui aliis prælatas fuit non solveret in termino, teneretur supplere quanto minoris venditor alii venderet, *l. si fundus §. penult. de leg. commissio.* & sic quæ ex dictis legibus corollaria elitiuntur: ad proprias earundem legum hypotheses restringi debent, non ad diversas & quatenus alia ratio reformat indistinctè extendi. Et sic concludo quod si venditio fiat sub hujusmodi pactis ad longius tempus quam libera à juribus dominicalibus vendere liceat sub pacto de retrovendendo, ut supra eadem gloss. num. 48. statim & semel jura dominicalia debentur de venditione, sed non de resolutione, sed tempus illud non excedendo nec de venditione debentur, quanquam enim respectu ipsorum contrahentium inter se, ea pacta & facultas redimendi multum differant, tamen respectu domini directi fundo realiter transiit non differunt, & in utrisque par est ratio tempus restringendi ne nimium defraudentur jura dominicalia & libertas contrahendi nimis oneretur.

168. Nunc etsi multa præteream, dignum est profligare abusum unum, quem per aliorum ignorantiam & aliorum cupiditatem frequentari vidi in Comitatu Burgundiz in materia censuum. Ex eo enim quod tibi reditus pecuniæ circiter ad rationem bessalis usuræ constitutos, vocant *Censes*, imperio Canonistarum more, ut supra *cod. num. 18.* extendunt consuetudinem suam loquentem *des Censes* ad hujusmodi reditus & prædia illis nominatim supposita, quando conventum fuit, ut reditus ille una cum laudimiis & omni jurè directo censuali deberetur. Sed certè reditus ille si sit emptus ad rationem duodecimæ vel etiam quindecimæ, est usurarius improbo scènore: & dicta clausula vel conventio est in fraudem improbi scènoris & legis commissoria, ut dixi in tract. de commercio & usura. qu. 57. Si verò sit constitutus pretio justo ad acquirendum jus ipsum dominicale census à domino directo censuali, adhuc non valet nisi res sit allodialis & libera, neque feudalis neque censualis, & ex certa scientia fiat, ut scripsi supra §. 1. gloss. §. num. 21. cum seq. Adhuc cum ista constitutio census dominicalis sit præpostera, quia non fit dando jus censuario & dominium utile in eum transferendo, sed ab eo recipiendo jus in re, non potest operari effectus consuetudinis nisi prout materia subiecta patitur. Unde quamvis per consuetudinem dicti Comitatus, ut dixi supra *ead. gloss. num. 128. in fi.* dominus directus præferatur in retractu consanguineo venditoris, non præferetur hoc casu tali censuario postea vendente, nisi tempore contractus res erat de nova acquisitione hujusmodi censuarii non obnoxia retractui proximitatis, cui hujusmodi pactis derogari nequit, ut dixi supra *ead. gloss. num. 130. cum seq.*

169. Imo si dominus censualis istud jus census à possessore allaudii nummis vel mobilibus acquisiverit, potest cognatus possessoris, si res sit antiqua, hunc emptitium & præpostera dominum directum evincere, prout etiam ab omnibus jura vel hypothecas anteriores habentibus evinci potest, & eo ipso quod dicta consuetudo tit. *des rachaps. §. 13.* præfert simpliciter dominum censualem proximis & cognatis censuarii, necessario apparet quod per dominum censualem intelligit non eum qui talis est quoquo modo, sed eum tantum qui talis est naturaliter & recta, hoc CCCcc ij

est per concessionem fundi in censum : non autem per artificium vel machinamentum recognitionis emptæ ab ipso domino & possessore, sed de eo cui penditur census in recognitionem domini utilis ab eo accepti, & directi ab eo retenti, non autem in recognitionem pecuniæ ab eo receptæ. Verba enim debent intelligi in naturali suo & potiori significato. Et sic concludo quod consuetudo Comitatus Burgundiæ in tit. *des censés*, & aliis, ubi loquitur live de jure commissi propter fraudem simulationis de venditione ad alium contractum, sive de jure retractus excludendo cognatos aut de alia prærogativa, debet intelligi de domino verè fundiario, non autem de emptio præpostero. Idem in similibus.

* Thema.

170. His editionibus paratis dum vetera mea regesta filio meo primogenito ostendo : * inventa est inter decisiones meas analyticas anni 1536. una appositissima supremi Senatus nostri arresto secundum sententiam meam decisa, quam hic per eundem filium transferri & addi jussi. Tres cohæredes cognomine Buquets in communi hæreditate domum habebant æqualiter communem Parisiis stam in censu Regis : Agnes Buquet una ex eis de virtuti sua indivisa investiri se fecit à Quæstore seu receptore Regio Parisiensi, deinde cum cohæredibus subit judicium familiæ hereditariæ. Et quia per architectos & peritos artis relatam fuit hanc domum non posse commodè dividi, fuit à præside Parisiensi interlocutum quòd licitaretur etiam extraneis admittis, quod factum fuit : tandem dicta Agnes una cohæredum in licitatione vicit decretum, & adjudicationem solidæ domus obtinuit : accessit iterum ad quæstorem & receptorem Regium & solutis laudimii pro portionibus cohæredum & non pro portione sua, habuit investituram portionum cohæredum suorum, non accepta nova investitura portionis suæ antiquæ de qua dudum investita fuerat. Postea Regius procurator in ærario Principis, vulgò thesaurum vocat, ubi jura ratione domanii debita persequuntur, advertens totam domum fuisse subhæditatam, totamque simul adjudicatam seu venditam, & tamen quod laudimia non erant soluta pro tertia parte, sed tantum pro besse, vocat in jus Agnetem coram præfectis ærarii seu thesauri, petens tertiam partem seu residuum dictorum laudimiorum. Hæc * quæstio differt à *quæst. 15. supra eodem num. 153.* ubi dominus directus erat unus sociorum & licitantium. Pro actore faciebat primò formula adjudicationis & decreti quæ sonat in meram & puram venditionem totius domus & in certum totale pretium. Secundò executio decreti de tota re uniformiter, simpliciter, sine protestatione aut reservatione facta, & à quibus non erat appellatum, & sic rea negare non poterat totam & solidam domum fuisse publicæ venditioni subhæditatam, totam sibi adjudicatam, venditam & traditam ex decreto publico, cui standum est, cuique derogari non potest. Nec considerandum quid partes postea fecerint de pretio : quia statim à contractu perfectò acquisita sunt laudimia domino directo, cui subsequens factum non præjudicat secundum communem doctorum sententiam in *lege ab emptione. de pact.* Tertio consuetudo quæ hoc §. statuit simpliciter laudimia deberi de re vendita, sed tota domus fuit adjudicata, ergo pro ratione totius domus debentur.

* Quæstio incidens.

171. Nec obstat quod emptio rei suæ non valet. Tum & quartò quia valet quando est avocabilis, ut hic etiam pars Agnetis etiam ea invita fuisset avocata per extraneum, nisi ipsa totum licitata fuisset & emisset. Tum quinto ipsamet Agnes, sicut & cohæredes, partem suam venditioni exposuit, idque in judicio publico, cui non licet illudere ; ergo etiam in parte sua videtur causam habere à judice, prout judex totum ei vendidit & adjudicavit ; ergo videtur totum habere novo jure & novo titulo tanquam extranea persona.

172. Tum sextò, quia etsi ipsa nullum jus in domo habuisset, tamen totius dominium per hoc * decretum & hanc adjudicationem acquisivisset, aut saltem conditionem totum usucapiendi, *l. si per errorem. de usucapio* : quia non est solemne hæstarum decretum, contra omnes creditores vel dominos & jus prætendentes factum, quod omnium jura statim absorberet ; de quo infra *titulo 17.* sed simplex licitatio judicialis ad finem semel summo pretio totum vendendi. Si ergo hoc decretum est habile ad transferendum conditionem usucapiendi totius, *dist. leg. si per errorem.* ergo transfert novum titulum totius, & dominium contra eos contra quos specialiter interponitur, ut per Joan. Fab. & alios in §. *sed iste. col. 6. infra. de actio.*

* Decretum.

173. Septimò, quia jam ante ultimam auctionem Agnetis, extranei totum licitaverant, totum empturi, quorum loco Agnes plus offerens & realiter solvens subrogata est, quum alias præcedens licitator non esset liberatus, ut per Bart. (quem alii communiter sequuntur) in *l. licitator. de publica.* ergo pro extranea emptrice totius haberi debet. Quoniam verò hæc causa gravis, & exempli præjudicium in similibus sæpè occurrentibus trahere præfatis præfectis visa est, vocatus sum in eorum prætorio cum pluribus antiquioribus togati nostri ordinis ad causæ conclusæ judicium die 25. Novembris, anno sesquimillesimo trigésimo-sexto.

174. Omnibus pro actore concludentibus ego solemne absolvendam censui, & in sententia mea veritate & æquitate conscientiæ fretus persisti, analysin meam explicare & singula objecta promptè diluere volui : sed illis ne fortè alia interim lucra omitterent, audire non libuit, causificantibus contra opiniones non esse arguendum in judicando. Ita rea condemnata, quæ appellavit & die Mercurii Parasceves secunda Aprilis anno sesquimillesimo trigésimo octavo in solemni arrestorum * pronuntiatione, prædicta sententia & appellatione annullatis, emendando judicium, dicta Agnes fuit absoluta : sic opinio mea confirmata, cujus potissimæ rationes sequuntur.

* Arrestum.

155. Quoniam in istis juribus dominicalibus & aliis consuetudinariis magis attenditur realis ipsa veritas & effectus, quam media & formula. Quæ responsio est ad primum & * secundum objectum. Porro exploratissimum esse, non deberi laudimia nisi quatenus res censualis est verè vendita ; sed hic non fuit in veritate & effectu vendita nisi pro duabus partibus cohæredum, non autem pro parte Agnetis emptricis. Patet, quia ipsa nunquam vendidit partem suam, cujus semper domina & possidens remansit, nec etiam ullus cohæredum emit partem Agnetis, nec ullus extraneorum : cum ergo ipsa nunquam venderit partem suam nec alius eam emerit, ergo illa pars remansit in statu suo antiquo, nec potuit dici emptæ à domina & possidente, quæ nunquam alienavit ; quum ergo nullus fuerit verè venditor dictæ partis, ergo nullus emptor, per locum à correlativis, *l. ut. de acceptilatio.* verum quidem est totam rem fuisse venditioni expositam ; sed tamen tota non fuit vendita ; non enim vendidit Agnes partem suam, quia nullus ab ea emit.

* Dilatio objectarum.

176. Verum est etiam extraneos fuisse admissos ad emendum totum, sed nihil nec totum nec partem emerunt, quia exclusi sunt meliori conditione per Agnetem confortibus suis allata ; liquet ergo quod extranei nec venditores fuerunt nec emptores. Cohæredes autem Agnetis nunquam fuerunt emptores, etiamsi licitaverint, id est emere voluerint, quod tamen non fecerunt, quia non est consensus in pretio per eos oblato, & sic quoad eos sicut quoad extraneos res infecta, *l. si voluntate. C. de res. emp. & vend.* ut ergo soli cohæredes fuerunt venditores, & sola Agnes emptrix : ita solæ portiones cohæredum fuerunt ab illis venditæ, & à sola Agnere emptæ ; portio autem Agnetis nec

vendita fuit nec empta nec revendita, fuit quidem venditioni exposita, sed non vendita, quamvis cohæredes & extranei certatim emere voluerint, sed minore pretio quod acceptatum non fuit. Multa tractantur quæ non perficiuntur. *l. si ex causa. §. nunc videndum. de minorib. l. sciendum. §. deinde. de Edil. edic. c. dudum. de rebus Eccl. non alien. lib. 6. nec satis est velle emere nisi ematur. d. l. si voluntate. C. de rescin. vend. ex quibus latè patet solutio ad tertium, quartum, quintum & sextum objecta, quæ in illo iudicio non fuerunt sic explicata, sed quo res esset dilucidior plenius semel excutere volui.*

177. Ad septimum non est verum, Agnetem loco priorum licitatorum subrogatam. Aliud subrogari in jus alterius, aliud iure proprio alium excludere, ut exclusi fuere priores, eorumque licitationes meliorem cum effectu superveniente caducæ & pro infectis habitæ. Nec est ad propositum decisio Bar. in *d. l. licitator*, quæ etiam non simpliciter procedit: sed quando in continenti ultimus fallit, & ut plenius eam tracto infra §. 190.

178. Minus obstat quod tertio objecto insertum est Agnetem partem suam emere potuisse, quoniam avocabilis erat ab ea: quia dico primò quod verum est in quantum fuisset avocabilis ea invita ex iure formato de præterito alii competenti, puta ex fidei-commisso etiam conditionali vel hypotheca. *l. pen. in fi. de except. rei judis*. Secus si contingenter: nihil enim tam firmiter nostrum quin aliquo casu à nobis avelli possit, quod tamen non est in consideratione, quanquam ergo si Agnes consortium partes non emisset, coacta fuisset partem suam ultimo licitatori vendere; tamen ille licitator interim nullum jus nec in re nec ad rem habebat in parte Agnetis, etiam si spem fortuitam, quæ non est spes, sed mera incertitudo, tantum abest ut sit jus formatum.

179. Secundò dico nullo modo fuisse actum, ut Agnes ullo casu partem suam emeret: bene quidem actum fuit, ut eam venderet nisi in licitatione vinceret. Sed casu quo vinceret, hoc tantum fuit actum, ut consortium partes emeret, non partem suam quam suo veteri retineret. Quod autem interim res simpliciter tam inter consortes quam inter extraneos licitatur, compendium sermonis est, ut de tota intelligatur respectu extranei, de partibus verò consortium resp. & consortis, non enim omnia debent exprimi, sed multa retinentur quæ materia subjecta satis supplet. Idem in similibus.

180. Decimosextimo quaero de quaestione quam nuper vidi in facto. Quoddam cœnobium inter alia habet domum censualem ruinofam quam Titius concedit in emphyteusim pro se & filiis suis ad onus reedificandi. Titius ultra quingentas libras in reparationem impendit, dominus censualis laudimia ab eo petit. Consultus respondi Titium absolvendum, & valde iniquam esse illam actionem: deberet enim actor gratias potius agere tam magnificè & utiliter ædificanti, & meliorem domini directi conditionem facienti, futura laudimia magis opere augendo quando continget rem sic auctam vendi. Amplio primò, etiam si ab initio conventum sit de certa summa per Titium eroganda in constructione aut refectione veteris aut novi ædificii, & quantumque sit: quia nullum est pretium venditionis quum nulla sit venditio rei censualis. Amplio secundò, etiam si non alioquin gratuita fuerit concessio: sed mediante summa pecuniæ, non solum si modica fuerit, quo casu etiam pro rata hujus pecuniæ laudimia non debentur: quia non pro pretio, sed pro introitu data videtur, & aliud quod pro simplici introitu *l. penult. §. pen. de leg. 2.* sed etiam si ea summa sit notabilis.

181. Quo casu ne fiat fraus de venditione ad lon-

gum tempus, ad emphyteusim temporalem, laudimia debentur pro rata illius pecuniæ, sed non pro rata hujus oneris: & ita in simili Joan. Fab. in *l. 3. vers. quid si uno. C. de jur. emphyt.* quando emphyteuta concedit ad pensionem annuam aliqua summa accepta, facit differentiam an sit parva, ut tunc non debeantur laudimia: an verò ascendat quasi ad valorem rei, & debeantur. Nec obstat quòd quamvis pro rata hujus oneris nulla pecunia numerata perveniat ad cœnobitas, tamen quòd primo hoc verum est in numerando eis, sed bene in non numerando per eos sive exonerando eos à numerando: quia oportuisset eos tantumdem erogare pro reparatione domus, alioquin inutilis; & cui remittitur recipere videtur. *l. si quis obligatione, & ibi Phil. Decr. de reg. jur. l. species acquirendæ. de acceptilatio*. Secundo quòd propter hoc onus tanto minorem summam initio contractus receperunt.

182. Quia respondeo quod non proinde dicuntur vendere, prout ille qui dat usumfructum domus ad onus de novo reedificandi, nihil dicitur vendere, etiam si ipsamet domum donet ad vitam vel longum tempus ad id oneris, potius enim censeretur ad id temporis locare remissis mercedibus pro dicta reedificatione. Præterea, etiam si constaret cessante hoc onere, Cœnobitas fuisse vendituros integro pretio: satis est quod non vendiderunt. Cùm igitur hoc onus nihil concludat pro venditione nec in eam vertat, nihil concludit pro laudimiis. Rursus amplio tertio, etiam si tunc temporis cœnobium alioquin necesse habebat vendere vel extra manus suas ponere domum ruinofam in hac urbe totius Regni capite, iussu operum publicorum præfecti, de quo etiam *C. de adpiciis privatis l. an in totum*: satis est enim rem non esse venditam, sed locatam vel in emphyteusim concessam: nec potest dici simulatio ex quo concedens pretium non recipit.

183. Et ad id quod obiter dixi de venditione ad longum tempus, adverte quòd quamvis vendere fructus fundi ad longum tempus, vel locare fundum ad longum tempus mercede ab initio semel recepta idem sit, ut per Bar. in *disputat. i. incip. publicanus & in l. ceterum. §. qui maximos. de publicat. Bald. Salicet. in l. 2. C. commoda*, quia utrobique nulla venditio fundi, sed fructuum dumtaxat: & sic nulla jura domino directo aperiuntur, nisi simul vel modico intervallo concutrat venditio ipsius fundi, ut diximus supra ead. gloss.

Tamen si venditor dicat se vendere ipsum fundum censualem, quamvis non in perpetuum, sed ad certas vitas vel aliud tempus, fundata est intentio domini censualis in laudimiis pro rata pretii conventi: & ita practicatur.

184. Idem si dicat se vendere usumfructum in perpetuum vel locare in perpetuum mediante certa summa initio soluta, statim debentur laudimia, quia hujusmodi venditio vel locatio simulatio est, vel tectorium venditionis ipsius fundi: hujusmodi enim locatio pro alienatione ipsius rei habetur, ut tenent Dyn. Bartol. Bald. Imol. & alii in *l. penult. §. instituto. reprobata gloss. ult. ibi de leg. 2. gloss. in Clem. 1. in vers. locationes*, & ibi Cardin. Zabarel. *de reb. Eccl. non alienand.* Alex. in *l. si filio. §. si vir in quinquennium. ad fi. solut. marrim.* Idem de venditione perpetui ususfructus. Amplio etiam in pœnalibus, ut talis alienatio inducat commissum in casibus in quibus in venditione rei locus esset commissio, de quibus dictum est supra gloss. §. §. 20. in princip. & hanc ampliationem tradit Bal. *consil. 415. præserrimendum est*, lib. 1. secundum novam, quod est consilium secundum veterem impressionem. Amplio etiam apposito pacto redimendi, nisi esset limitatum ad tempus infra quod potest sine pœna vel onere laudimiorum vendi: secundum ea quæ diximus supra ead. gloss. num. 19. 48. & 53. unde etiam lo-

* Si in re accepta in emphyteusim, emphyteutica-rius pecuniarios sumptus magnos fecerit, utrū ex eo contractu laudimia debeantur.

cus est utriusque retractui, & dominicali, ubi alias locum habet, ut supra *ead. gloss. qu. 10. cum seq.* & retractui proximitatis, ut diximus infra *tit. 16.* Ita etiam tenet Do. And. Tiraq. in *tract. de retract. proximit. §. 1. gloss. 1. num. 89.*

185. Ex prædictis apparet resolutio quæstionis famigeratæ apud Doctores, uter dominus emphyteuticus vel censualis sit requirendus, an primus dator, an verò immediatus qui rursus in censum vel emphyteusim dedit: de qua per omnes Doctores in *l. ult. C. de jure emphyteu.* ubi glo. magna ineptè quæstionem format. Aptius format Speculator in *tit. de loca. §. nunc aliqua. versio. 105. & versio. 126.* ubi loquitur quando primus emphyteuta consensu primi domini & datoris dedit alii emphyteusim. Et omnes post Speculatorem tenent in *d. l. ult. & in l. situm. ff. ad senatusconsult. Macedon.* & ubique solum primum dominum requirendum, ab illo investituram recipiendam, & illi soli laudimia solvenda. Idem Bald. in *l. si in promittente. C. ad Macedo. Socius, cons. 256. lib. 2. Jus. l. 3. §. ex contrario. col. penult. de acquir. vel amit. poss. & alii quos citavi supra §. 51. gl. 1. num. 21.*

186. Soli domini de Rota in antiquis decisionibus 862. *quæ est prima sub tit. de locat.* contradicunt, & fecant hæc jura emphyteutica: etiam respectu ejusdem contractus & venditionis, ut jus quidem retentionis seu retractus dominicalis spectet ad secundum seu immediatum dominum directum: jura verò laudimiorum exigendorum ex renovationibus investituræ spectent ad primum & superiorem dominum, qui est emphyteuta primi domini, & dominus directus ultimi & sui emphyteutæ: hæc est enim Compilatoris sententia, quamvis arguat in oppositum, si quis tenere velit superiorem & non immediatum habere jus retractus, sed hæc sententia valde inepta est: si enim ad secundum spectat jus retentionis, ergo & laudimiorum & investituræ, quæ si spectent ad primum, ergo & jus retentionis: quia hæc jura non possunt distrahi.

187. Dico ergo plenius resolvendo quàm ullus adusque, quod aut primus emphyteuta concedit & tradit alii live ad redditum, sive in emphyteusim sine consensu domini, & res cadit in commissum, aut cum consensu domini, & tunc inspicendum quid actum sit, tripliciter enim generatim fieri potest: Primò prorsus alienando & alium loco sui subrogando, & illa non est quæstio nostra, quia hoc casu primus definit prorsus esse emphyteuta, & secundus incipit solus & immediatus esse emphyteuta, sive ex donatione cum eo onere, sive ex venditione, sive permutatione, aut aliâ, non refert. Secundo, concedendo ad redditum vel perpetuam annuam pensionem, ad onus tamen emphyteutis erga priorem dominum, & adhuc idem: quia dominium utile & omne jus emphyteuticum transfertur activè & passivè, & primus emphyteuta talis esse definit, & incipit nudum jus redditus annui habere sine ullo jure dominico, quia prior dominus remanet solus & in solidum dominus directus: novus autem emphyteuta solidum habet & debet jus emphyteuticum, & eo nomine soli veteri domino directo obstrictus est, & illi soli omnia jura emphyteutica debentur. Et ista propriè est quæstio quam format Speculator in *d. tit. de locat. §. nunc aliqua. versio. 105.* sed ipse, quique cum turmatim sequuntur, valde impropiè loquuntur, & rei per se claræ tenebras offundunt: non enim sunt hoc casu duo domini directi, sed unus tantùm antiquus nec duo emphyteutæ, sed ultimò acquirens & possessor dumtaxat.

188. Sed an hoc casu re domino commissa per triennalem cessationem solutionis hujus ultimi acquirentis, vel per alienationem domino irrequisito per eum factam, totum resolvatur & quod videtur. *l. lex*

velligalis. de pign. l. 1. & 2. C. si pignus pignori datum sit. l. si cui via. in fi. quemadmodum, servit. amit. c. 1. §. rursus quib. mod. feud. amit. in sub. feud. In contrarium videtur propter consensum domini per ea quæ in domino feudi diximus supra §. 20. & 59. Solve: multum refert qualis sit consensus an permissivus seu indulivus pænz, si qua sequeretur ex alienatione, & tunc manet regulare, soluto jure datoris resolvitur jus acceptoris. Aut verò est consensus approbativus creationis redditus per veterem emphyteutam retenti, & per acquirentem ei promissi: & tunc non resolvitur, sed in dubio præsumitur simplex & permissivus consensus: Faciunt quæ dixi supra §. 20. *glo. 1. num. 10. cum seq.*

189. Redeundo ad trimembrem nostram distinctionem supra num. 168. tertio modo potest fieri concessio consensu domini ab emphyteuta, videlicet in subemphyteusim, quando emphyteuta non absolute transfert, nec retento simplici redditu vel pensione: sed retento sibi canone & jure emphyteutico, ad onus tamen juris emphyteutici priori domino debiti, & tunc longè alia est quæstio quam format Speculator in *d. §. nunc aliqua versio. 125. 126. & versio. 166.* quam quæstionem doctores malè confundunt cum priori. Sed breviter in hoc dicendum esset, ut in feudo quod à pluribus subordinatè movetur, plures esse subordinatè dominos directos, ut etiam tradit Joan. Faber. *inst. de locat. §. adeo:* & dixi in annoz. ad Alexand. *consil. 1. num. 40. lib. 5. & plenè supra §. 1. gloss. 6.* nisi quod in hoc exemplo emphyteuticos utraque jura quanquam sub ordinata eodem tempore, simul actu currunt & concurrunt: sunt enim diversa & distincta: quia pensio primi domini potest esse major pensione secundi, & contra; cætera verò paria, sed respectivè, quia si primus emphyteuta qui non habet amplius nisi jus emphyteuticum subordinatum illud vendat sine consensu domini sui immediati, cadet in commissum. Idem non solvendo per triennium, & dominus incipiet duas pensiones habere, sed ante commissum & reversionem ad se non habebit laudimia nec investituras nisi de mutationibus & venditionibus juris immediati sui emphyteutæ, & non de ipso fundo, & imputet sibi quod tali subemphyteuti consenserit: secundus autem emphyteuta non habet interim alium dominum quàm suum concedentem, ita quod laudimia, investituræ & jus retractus fundi spectant ad priorem emphyteutam tanquam ad dominum immediatum, quemadmodum jus retentionis juris primi emphyteutæ, laudimia & investitura ex capite ejus spectant ad priorem & immediatum hujus dominum.

190. Sed in hoc Regno ista non admitterentur in censu dominicali, ut dixi supra §. 73. *glo. 1. num. 211 cum seq.* non enim quemadmodum de feudis & subfeudis, ita in censu receptum est, sed vetitum in censu sub censum constituit: sed semper unicus est dominus censualis, unus census monadicus, & unus censuarius ejusdem rei vel portionis, & juxta à nostra Republica eliminantur intricaciones & involuciones contractuum non necessariorum nisi ad res turbandas & lites generandas, ut etiam scripsit Joan. Gerson doctus & præcellens Theologus in *suo tract. de contract. considera. cum seq.*

191. Decimo-octavo occurrit quæstio quam ut indubiam omiseram, sed hæc scribens tanquam de controversa, consultus fui. Censuarius molendinum solo affixum à fundamentis erutum vendidit, dominus directus petit laudimia. Respondi non debere, sicut nec si grandes arbores vel nemus altum & antiquum nudo solo retento venderet, vel totam diruendæ domus superficiem retenta area. Nec obstat quod erant pars fundi: & quod longè minoris valoris efficitur, & laudimia si nudum solum vendatur erunt minora:

* Sabemphyteutis:

* Ex molendino quod ex fundi solo erutum est & vendit, utrum debeatur laudimia.

minora: hoc enim non est in consideratione, quia censuarius dominus est, & jure suo utitur & res alia ratione meliorari poterit. Limite primò si hujusmodi venditio anticipetur in fraudem mox futuræ venditionis fundi, & ex legitimis conjecturis constet, ut satis dixi supra *ca. glo. num. 12.* quò remitto. Limite secundo si

originalis concessio in censum non tam de fundo quàm de ipso molendino facta sit, quia tunc censuarius non potest diruere, sed impediri potest à domino directo & cogi restituere & conservare secundum ea quæ dixi supra §. 74. *gl. 2. num. 2. & 3. & num. 6. & 9.* & hic sit finis hujus primæ glossæ.

EPITOME GLOSS. II. §. LXXVIII.

1. Onus laudimiorum solius emptoris est, nisi in feudis, vel si pactum fuerit à notario pro domino absente stipulante.
2. Minui debent laudimia quando rejiciuntur in venditorem, & ubi diminutio pretii auget, augmentum minuit.
3. De minimis non curatur.
4. Amplia textum etiam si pater vendat filio vel frater fratri.
5. Fallit 1. domino directo emente vel vendente.
6. Fallit 2. in permutatione etiam cum
7. *reditu redimibili ad rationem sortis usuræ quincuncis, nisi cum ipso debitore permutaretur, vel nisi infra annum redimeretur. 9.*
8. *Vel simulatio detegeretur: tamen una præsumptio aliam tollit. 8.*
9. *Vel nisi supplementum fuerit in pecunia extra divisionem vel transactionem loco divisionis factam. 15.*
10. *Quid si super re censuali assignetur reditus, vel res cum onere reditus vendatur?*
11. *Varia consuetudines. 13. 14.*

GLOSS. II. IN VERBO

Tel acheteur.

2.  sic patet quod istud onus est solius emptoris: & quamvis venditor totum pretium receperit, tamen in terminis hujus consuetudinis non potest aliqua actione conveniri ratione horum laudimiorum, sed dominus agere debet contra emptorem vel ejus hæredes personali, vel contra detentores rei hypothecariæ, ut no. supra §. 73. Secus in feudis, ut supra §. 33. & infra §. 85. *in fin.* de quo dicendum, ut supra §. 33. *qm. 2. & §. 53. in princ.*

* Venditor ex pacto laudimia debet.

Sed quid si conventum fuerit quod* venditor teneatur hæc laudimia solvere? Respondeo adhuc idem, sed emptorem habiturum recursum contra venditorem ex pacto *l. debitorum pactionibus. cum l. seq. C. de pact. l. 2. C. de hered. vel act. ven. l. 2. §. si venditor. ff. de hered. vel act. vend. l. hereditatem. ff. de donat.* & hoc nisi notarius pro domino absente stipulatus fuerit à venditore verbis relatis, non ad emptorem, sed ad personam domini: quia tunc dominus potest habere ratum & agere juxta notata per Barto. Alexand. & alios in *l. stipulatio ista. §. si stipulor. in l. qui Roma. §. Flavius ff. de verbo. obligat. Bald. in l. cum a sacro. C. de jur. dotium.*

2. Sed an hoc casu minuatur laudimia? Videretur quod sic, pro rata videlicet unius uncie seu oneris à venditore suscepti, quasi pretium conventum tanquam verisimiliter ob id augmentatum, jam non sit pretium solius rei censuariæ, sed etiam dicti oneris: imò videntur laudimia confusa cum pretio & prærogata venditori, ut ea det & solvat domino ad liberationem emptoris, ita quod si dominus ea recipiat à venditore, non potest amplius ea petere ab emptore, & si emptor ea solvat, repeteret à venditore qui non debet ea solvere de tota summa recepta, nec etiam laudimia laudimiorum. Unde si receperit mille trecenta, non debet domino directo solvere centum

octo cum bese unius, sed centum dumtaxat, quasi emptori numeraverit mille ducta pro fundo & centum pro laudimiis ad summum dandis domino, & quemadmodum in casu converso auferentur laudimia quando istud onus à venditore in emptorem rejicitur, supra §. 33. & quia contrarietum eadem est disciplina. *l. & si contra. ff. de vulg. & pup. subli. l. 1. ff. de his qui sunt sui vel alieni juris,* & ubi diminutio pretii auget, ut in *d. §. 33.* augmentum minuit: *l. pe. & ibi Bal. C. de solut. & quod operatur propositum in proposito, operatur oppositum in opposito. l. ult. ff. in fi. leg. 3. ex duab. in fi. & ibi Paul. ff. de vulg. & pup. l. si ex toto. in princ. & ibi Jal. ff. de leg. 2.* per hæc cedendum est argumento.

3. Tamen quia agitur de valde modico, nempe de duodecima duodecimæ, quæ est infra centesimam, quinquagesimam partem pretii, vix est præsumendum pretium pro tantillo augmentatum, nec habenda est ratio, per *l. scio. de in integ. restit. Anton. Corset. in tract. de minimis:* nisi de maximo pretio ageretur, & verisimile esset ad notabilem aliquam quantitatem augmentum pretium propter dictum onus rejectum in venditorem. Vel nisi in locis in quibus de consuetudine solvuntur duplicia laudimia, sive ad ratam sextantis pretii, in quibus habent locum sublaudimia, quæ vulgo vocant *Venterolles*, prout de his dictum est supra §. 76. *num. 3.* & hinc est quod in feudis ideo adgetur laudimium quando onus pretii rejicitur in emptorem: quia laudimium feudale est gravissimum, utpote quintam pretii partem continens, unde si à venditore rejiciatur in emptorem, verisimile est multum diminui pretium, & consequenter notabiliter diminui quintam partem ejusdem pretii, quare tunc locus est subquinto: non autem in laudimiis nostris communibus & censualibus: quæ non excedunt duodecimam partem pretii, quæ est plus duplo minor quinta parte: &

fic propter susceptum vel rejectum hoc onus in alterum, non est verisimile augeri vel minui pretium: nec inde contingere potest notabilis excessus vel defectus, nisi ut dixi,

4. Redeundo ad textum amplia etiam si emptor esset frater aut filius venditoris, etiam si esset antiquus census, quemadmodum supra tit. 1. diximus in feudo quod venditur vel donatur fratri vel etiam filio, sed non in anticipationem successionis, vel in parte feudi quæ donatur aut venditur socio vel consorti, etiam si sit frater. Non enim fit differentia in hoc quantum ad hæc jura & commoda pecuniaria sive in feudo sive in censu: sed bene quantum ad jus retractus sive legale sive conventionale, ut terigi supra §. 20. glo. 6. col. fi. & infra eo. glo. 6. num. 2. Quamvis in laudimis contractum tenuerit Chassa. in consuet. Burg. tit. des cens. §. 1. gloss. 1. num. 6. & male constituto aliàs de jure census & laudimiorum: quia consuetudo Burgundicæ non fundat in hoc intentionem dominorum, ut in d. §. 1. Non obstat doctrina Bald. quam allegat in l. voluntas. C. de fideic. quia loquitur in emphyteusi, à qua non licet arguere ad laudimia census, ut dixi sup. hoc tit. in rubr. & in §. seq. sed dicendum est, ut declaravimus in d. §. 20. gl. 6.

* Ement à domino censuario, laudimia non debet.

5. Nunc limito textum nostrum, ut procedat in eo qui emit à censuario, vel ab alio quàm à domino directo, secus * in emente ab ipso met domino directo ad quem quoquo modo res fuit reversa, etiam si dominus noluerit eam dominio suo unire, sed statim vendere ad onus antiqui census, secundum notata supra §. 20. gl. 1. qm. 13. & sup. eod. glo. 1. num. 93. in fi. Nulla enim jura ultra pretium tenebitur emptor solvere, quia perinde est ac si fieret nova concessio in censum: & sic nulla jura debentur pro hac vice, & etiam non sunt imposita nisi censuario vendenti & ipsi emptori, unde sive dominus directus emit, sive ab emptore retrahat, sibi confundit. Facit quod notat Alber. in l. quod si uno. ff. de in dem addit. & in l. ult. ad fi. & ibi Jas. quæst. 3. col. 10. num. 45. C. de jur. emphyteu. Quod quando dominus ipse emit vel acquirit jus emphyteuticum, non potest petere quinquagesimam.

* Permutatione adquirens non debet laudimia.

6. Not. ex text. quod acquirens ex permutatione * non tenetur ad aliqua laudimia, sed dumtaxat ad solidum Parisiensem pro renovatione investituræ, ut infra eo. gloss. ult. Idem de quocumque modo acquirendi alio à vera & effectuali venditione, ut satis dictum est. Ampliatur etiam si fiat permutatio cum reditu redimibili ad rationem viginti vel triginta pro uno: quia hi reditus raro & ægrè solent redimi, & gerunt vicem immobilium. Secus si esset reditus redimibilis ad rationem duodecim, vel etiam sexdecim pro uno & infra: quia tunc propter parabilitatem redemptionis habetur pro re vendibili certo pretio æstimata, & locus est laudimis secundum notata in simili supra §. 33. qm. 18. & plenè infra §. 58. Et hæc ampliatio & distinctio sanè debet intelligi, quando reditus redimibilis non permutatur cum debitore, sed cum tertio, ita quod reditus subsistit & perseverat secus si permutaretur cum ipso debitore. Ita quod extingatur, quia tunc si erat redimibilis, indistinctè censetur venditio rei compermutatæ, saltem pro rata reditus, ut tactum est supra §. 20. gl. 5. qm. 10. ad fi. Et plenè infra §. 58. qm. 8. quod remitto.

* Fide emens non debet laudimia.

7. Item fallit tertio, si permutatio inveniretur * ficta, non dico totaliter: quia de ficta venditione hoc detecto nulla jura debentur, de quo dicendum prout in simili supra §. 33. qm. 11. nec etiam dico de ficta permutatione à contractu donationis vel alio, ex quo non deberentur laudimia: quia tunc non interest domini plus valere quod agitur, quam quod similitè concipitur. Sed quando de vera & tacita emptione fit simulatio ad fictam permutationem vel aliam contractus speciem, tunc enim hoc detecto habentur

laudimia cum multa, de qua supra §. 54. non obstante notificatione vel etiam investitura ficti contractus.

8. Quid ergo si alter permutantium infra annum redimat, aut alias mediante certa pecunie summa recuperet fundum quem tradiderat, & utrumque possideat? Certè satis probata habetur * simulatio, juxta * Simulatio. not. supra §. 33. qm. 22. & ita solent consuetudines hujus Regni spatium anni ad hoc expressim determinare. Idem tamen dico si post annum concurrentibus sufficientibus conjecturis, secus si appareat de justa causa, puta de nova superventa redimendi vel recuperandi, etiam infra annum & minus tempus, quia tunc præsumptio simulationis per aliam tolleretur, puta si alter ex inopinato incideret in egestatem aut necessitatem transmigrandi, & venderet bona, ei fortè quo cum nuper permutaverat, quia una præsumptio aliam tollit. l. Divus. ff. de in integ. restit. c. accedens, & ibi gloss. Panorm. de cri. fal. c. literas de præsumpt. l. mater. & ibi Ang. Salic. C. de calumnia, & melior deteriore vincit l. merito. ff. pro socio. & major minorem Bal. l. sive possidetis ad fi. C. de proba. l. 2. C. ad l. Cor. de Sica. Phil. Dec. c. leges causam. col. 6. de probat.

9. Præfatam præsumptionem de recuperante infra annum, Amplia etiam si in ipsa permutatione actum sit quod posset redimere, vel si res quam dabat erat redimibilis, puta si daret reditum quem super bonis suis constitueret sub pacto redimendi etiam ad ratam viginti pro uno vel supra, vel si ex natura rei vel statuto loco redimi posset, & quocumque modo redimatur vel res recuperetur infra annum à compermutante, satis probata est simulatio, tam quantum ad jura dominicalia, quàm quantum ad utrumque retractum scilicet feudalem & proximitatis: pactio enim vel inhærens qualitas redimendi tempore contractus non minuit, sed multò fortius auget simulationis occasionem & præsumptionem, juxta notata supra §. 33. qm. ult.

10. Item fallit si permutanti prædium censuale, fiat supplementum à compermutante de certa summa pecunie, vel re mobili functionem recipiente, quia pro rata dictæ summæ debentur laudimia secundum omnes consuetudines, ut sæpe dictum est, quod est verum, in propria & voluntaria permutatione: secus si illud supplementum fieret in divisione hæreditatis vel rei communis, quando tota ferè res censualis alteri obvenit, quia tunc nulla jura debentur etiam pro rata dicti supplementi in pecunia consistentis: ut etiam expressim vult consuetudo Calvimontis §. 76. & 59. Et ita generaliter observandum est in toto Regno, per not. supra §. 33. qm. 22. & supra §. 73. gl. 3. num. 12. nisi sicubi fortè, & quatenus quædam localis consuetudo aliter etiam in divisionibus distingueret etiam in rebus censualibus: quia si solum hoc induceret in feudo, non esset extendendum ad censum in materia divisionis, ut tactum est supra §. 33. numer. 77. nisi consuetudo circa hæc expressè extenderet à se dicta in feudo ad censum, prout facit consuetudo Nivernenfis §. 24. & aliis articulis sitis in tit. des siefs ad §. 7. tit. des cens. Cæterum utque adeo non debentur de divisione, ut etiam si fiat per modum transactionis propter quæstiones emergentes, vel etiam si de jure ipso successivo principaliter contendatur, eo quod alter negatur hæres vel socius, adhuc nulla jura debentur sive in feudis sive in censibus, nisi dominus fraudem & litem fictam probare velit per not. supra §. 33. qm. 21. & 22.

11. Et quemadmodum non debentur de assignatione ipsius rei censualis vel portionis quæ sit in divisionibus, ita multo minus debentur de cujusvis reditus assignatione super re censuali in divisione vel etiam extra divisionem quovis modo, salva tamen indemnitate præstanda domino censuali pro

pro tempore futuro si contingeret ejus jura notabiliter & perpetuò diminui, ut plenè dixi infra §. 58.

12. Item fallit, ut etiam in propria & vera permutationis laudimia debeantur pro rata æstimationis rei in quibusdam locis ubi consuetudo nominatim hoc exprimit, ut in casum in quo prædia permutata non moventur censualiter ab eodem domino: volunt consuetudo de Lorris *cod. tit. §. 24.* Sylvanectensis §. 257. Carnorensis §. 51. & 52. quæ non debet extendi ad aliam speciem commutationis ex quo in certa specie loquuntur: quædam autem consuetudines generalius volunt ex omni commutatione seu alienatione ex titulo oneroso, etiam donatione ex causa remunerationis (quod intelligitur meritorium in specie, & quorum recompenfatio peti posset) alias non tollunt rationem liberalitatis per notab. infra 160. sola donatione liberali excepta. Aliæ volunt deberi laudimia pro rata æstimationis rei, ut consuetudo Blefensis §. 119. & 121. Turonenf. *tit. des rachaps & ventes §. 15.*

13. Duz sunt tantum consuetudines quæ in omni alienatione, etiam ex causa meræ donationis laudimia imponunt, videlicet prima Nivernensis ad ratam quintæ partis pretii vel æstimationis rei in feudo, & duodecimæ partis in censu, nisi in donatione quæ fieret alicui de linea: vel nisi fieret ei qui esset in proxima causa successione tempore donationis, quo ultimo casu etiam si fieret ex causa onerosa recompenfationis nulla laudimia debentur, ut in dicta consuetudine Nivernensi *tit. des siefs. §. 33. & 34. tit. des cens. §. 7.* Secunda autem, scilicet Artesiensis priore durior, quæ tam in feudo quam in censu, tam in venditione quam in permutatione aut alia translatione, etiam ex causa meræ donationis, semper quintam partem pretii vel æstimationis rei imponit §.

19. Excepto casu permutationis prædiorum ab eodem domino sive ab eodem loco dominantimoven-tium, dummodo pecunia non intercedat. §. 42. in *dist. consuet.*

14. In casu autem permutationis prædiorum moventium ab eodem domino directo (quem excipiunt omnes ferè consuetudines quæ etiam in permutatione laudimia deberi volunt) non attenditur an spectent ad consortes vel hæredes ejusdem, nec an sint portiones ejusdem concessionis & originalis investituræ: quamvis hæc videatur prima facie ratio consuetudinis, juxta not. supra §. 20. *gloss. 6.* sed solum attenditur an moveantur ab eodem domino directo, & verba consuetudinum, prout loquuntur, generaliter in hoc & indiscriminatim accipiuntur.

15. Adverte tamen ad hanc extensionem ad permutationem quæ fit inter consortes vel cohæredes, ut sanè intelligatur, quando incipiunt à vera & mera permutatione: secus si inciperent à divisione, quia de permutationibus, transactionibus & supplementis quæ incidunt in divisione hæreditatis vel rei communis nulla jura debentur, etiam si aliàs de permutatione & omni commutatione debeantur, per notata supra §. 33. *q. 22.* Cæterum in præfatis permutationibus nihil à prædictis variandum puto, propter solam inæqualitatem sive intrinsecam sive extrinsecam ipsorum prædiorum quæ permutantur, sive enim alterum sit altero majus vel pretiosius, non refert, nec in consideratione haberi debet quantum ad hæc jura, dummodo nihil in pecunia vel re diversa suppleatur. Tamen si curia Romana vestigal illud (quod annatam vocant) de permutationibus Ecclesiasticorum beneficiorum pro rata inæqualitatis (scilicet fructuum,) exigat, ut in *regul. saxa. cancella. tit. de proviso. in can. pernus.*

EPITOME GLOSS. III. §. LXXVIII.

1. Censu potest consistere in re corporali, vel etiam incorporali vicem immobilis habente.
2. Q. 1. Si jus in re perpetuum successivum & notabiliter præjudicans venditur super re censuali, debetur laudimium vel indemnitas.
3. Q. 2. Si venditur jus ad rem, an debeantur laudimia?
5. Actio judicatur secundum id ad quod competit.
6. Quod videtur haberi in bonis, sed fide. 78.
9. Prorsus differunt esse nostrum vel nobis debitum.
10. Solutio. Quod purè emens à possessore statim debet laudimia. 20.
11. Nisi evictio imminet, & tunc danda cautio.
12. Sed emens à non possessore & tertio possidente, non debet jura quandiu tertius ille possidet.
13. Dominium potest acquiri sine possessione.
14. Dominus non potest habere duos vasfallos, vel censuarios ejusdem rei in solidum, & quandiu unus possidet, non potest ab altero jura exigere. 18.
15. De redemptione vexationis nihil à possessore domino directo debetur.
16. Possessor transigendo non acquirit novum titulum.
17. Nec si mediante pecunia cedi sibi faciat, debet laudimia nisi sit novus possessor & dominus directus probet eum nunc verum jus quæsisse.
19. De venditione ususfructus nec actionis ad illum, nihil debetur nisi fiat emptori fundi.
21. Verba consuetudinis non debent Judaicè accipi.
22. Q. 3. Data una mutatione, de inter-

mediis cessionibus aut venditionibus actionum nihil debetur, nisi constituto de fraude.

23. Dominus directus perdit jura pro tempore quo possessionem directi dominii perdit.
24. Q. 4. Acquirens jus creditoris, deinde dominium à debitore, de utroque laudimium debet: etiamsi gratis habuit à creditore. 25.
26. Solum qualitas ultimi tituli attenditur & non precedentis, quando à possessore non procedunt. Sed si primus à possessore procedit, ille cum ultimo attenditur & non contractus intermedii cum aliis facti.
27. Q. 5. Quando emptor ante traditionem alii vendit, unica censetur venditio, etiamsi eodem tempore res tradatur primò, & ab eo secundo emptori. 29.
28. Qui si capit, ut statim reddat an dicatur capere?
30. Q. 6. Emptore post traditionem alii etiam nondum soluto pretio vendente, fundata est intentio domini ad duo laudimia.
31. Nisi brevi & ex veteri egestate fiat secunda venditio.
32. Emptor redimens conductionem retentionem à venditore: non debet nova laudimia si justo pretio emerit.
34. Potissima presumptio à commensuratione pretii 35.

GLOSS. III. IN VERBO

Dudit heritage.

1.  ILLICET prædii censualis. Ipsa ergo origo & institutio horum laudimiorum non est nisi in casum venditionis ipsius prædii censualis. Text. est hic qui quo sæpius verbum hærediti censualis repetit, & cum majore mysterio censetur dictum per not. suprâ §. 20. gloss. 3. num. 6. Verbum autem Heritage, in hoc text. non solum pro re corporali supponit: sed etiam pro jure incorporali vim rei immobilis habente, si quid tale, puta jurisdictio catachisticòs, vel jus portorii, in censum concessum sit.

2. Proprium ergò subjectum & basis laudimiorum, est venditio & emptio ipsius rei censuariz. Extra illum casum non est locus laudimii, oportet enim hic esse venditionem (aliud enim de aliis contractibus vel dispositionibus, ut in gloss. præcedenti) deinde rem ipsam censualem vendi vel ejus partem.

3. Quæro igitur primo quid si censuarius non vendat rem censuariam, sed * jus in re? puta servitutem prædialem, vel jus relictus? Viderentur laudimia deberi, quia hæc perpetua jura sunt pars rei. Breviter quanquam sint vera onera, tamen non sunt pars rei nisi si hæc. Aliud enim fundus, aliud servitus vel jus superfando. Et tantum abest, ut dominus servitutis vel alterius juris in fundo alieno possit dici dominus ipsius fundi vel partis, ut hoc sit repugnans & impossibile cum res sua nemini serviat. *L. si frui si usus fruct. petat l. in re communi de servis rustic. prædio. l. cum in fundo de jure dot. & actio & passio non concurrunt in eodem subjecto. l. debitor. C. de pass. nulla ergo laudimia oriri possunt nec de constitutione directi juris in re etiam nummis facta, nec de ejus venditione aut mutatione in posterum. Sed bene locus esse poterit indemnitati præstandæ domino ipsi censuali, quatenus sua jura notabiliter hæderentur, ut dicam infra §. 58.*

* Ex jure in re vendito, utrum debeantur laudimia.

* Ex jure ad rem vendito, utrum debeantur laudimia.

4. Secundo quæro, quid si non venditur res ipsa, nec jus in re, s. d. jus * ad rem censuariam: puta donatam, sed nondum traditam Titio, qui jus suum sive actiones suas vendit Caio, cui tanquam causam habenti à Titio res traditur, utrum debeantur laudimia? Hæc argumentosissima quæstio. Sed brevitatis causa solum tangam principales locos, & primò videtur

non deberi laudimia, quia cessant omnia verba consuetudinis, quæ dumtaxat loquuntur in venditione ipsius rei: ergo non possunt extendi ad venditionem juris, præsertim cum jus istud ad rem sit momentaneum, nec renascatur, & sic, eolongè minor est, & diversa ratio quàm in jure in re, perpetuo & successivo, ut sensus communis demonstrat. Hinc est etiam quòd si quis vendat jus ad rem sibi competens ad certum redditum perpetuum super prædio censuali constituendum, nullus sanæ mentis dixerit aliqua laudimia deberi: quia in tali contractu nedum non venditur res censualis, sed nec ullo modo in dispositionem deducitur. Facit quod sæpe probatum est, consuetudines * laudimiorum esse stricti juris, & extra casus expressis non debere extendi, & quia consuetudo seriòsè hic repetit de venditione ipsiusmet rei. Et alioquin sequeretur major horum onerum extensio, videlicet quòd si promissio de vendendo fieret mediante pecunia, quòd de ea deberentur laudimia, nedum de venditione sequenti, etiamsi justo pretio facta, & pariter de venditione facultatis redimendi & de venditione derogationis ejusdem facultatis, quia in his semper venditur jus & actio ad rem: quòd tamen absurdum videtur.

* Laudimiorum jura strictè intelligenda esse.

5. In * contrarium, quia actio sequitur naturam & qualitatem rei ad quam competit, & idem de ea quòd de re judicatur. *l. si ad resolvendam. C. de præd. mi. sine decr. non alie. gl. Bar. Bal. Ang. in l. i. C. si adver. transact. cum similib.* hinc qui actionem habet ad rem ipsam, rem habere videtur. *l. qui actionem de reg. jur.* Unde vendens actionem ex empto fortè aut præscriptis verbis, vel conditionem ad rem censuariam, ipsam rem vendere videtur: igitur æquè debentur laudimia ac si ipsa res vendatur, maxime cum sit idem eff. actus: quia emptor hujus actionis solvit integrum & justum pretium rei, & hoc mediante ipsam eandem rem à debitore venditoris sui consequi potest. Patet autem non esse in effectu differentiam an traditionem habeat à suomet venditore, vel ab autore authoris sui, quoniam utrobique æquè justum pretium solvit & rei dominium assequitur. Igitur cum iste contractus omnino veræ venditioni æquipolleat, æquè locus esse debet laudimii, per not. suprâ eo. gloss. 1. num. 8.

* Pro auctoritativa.

6. Non obstat quòd iste venditor non est dominus utilis, nec vendit nec transfert ullum dominium rei, quia satis est quòd verum dominium a quocumque transfertur mediante ista venditione & solutione pretii, & quòd hoc sufficit nec aliud attendatur. Patet, quia si quis vendat rem alienam in qua nullum jus habet, nec in re, nec ad rem, vel etiam quam nullo modo possidet, sed confidit de domino quem postea facit consentire, & rem tradere emptori, nemo sane mentis dubitaverit quin laudimia debeantur: igitur multò fortius saltem non minus debentur, quando ipse venditor nedum habet simplicem confidentiam domini amici, sed etiam jam habet penes se instrumentum donationis sibi factæ, & sic etiam rem ipsam censetur in bonis habere. *l. rem in bonis. ff. de acquirend. re. do. l. bonorum appellatio. 1. ff. de ver. signif. Fac. quod not. Bal. in l. facere posse. ff. solut. matr.* illud quòd est in jure etiam intelligi esse in patrimonio.

*Pro negativa.

7. Rursus pro parte * negativa dici potest quòd ista procedunt secundum fictionem, ut nos. *gloss. Philip. Dec. in d. l. qui actionem. ff. de regul. juris.* Sed in veritate minus est actionem habere quam rem *l. minus. ff. eo. tit. l. aliamatum de verbor. signif.* unde illa actio non adaptatur dispositionibus statutorum vel consuetudinis, quæ non adaptantur ad casus fictos, sed ad veram existentiam terminorum, inquit Bal. in *l. transigere. col. 3. in fi. 9. opposi. C. de transact.* & in terminis, quòd statuta loquentia de habente rem, debeant intelligi de re quam quis verè habet, non de re ad quam quis habet actionem, etiam si fuit sua, sed recuperari potest per restitutionem in integrum. Decidit Bar. in *l. nemo. ff. de in integr. restit.* hinc etiam decidit Bar. in *l. forma §. cum ego. ff. de censib.* per illum tex. quòd ille qui habet actionem ad rem præsentam, non tenetur profiteri nec referre in censum: sed ille qui possidet. Ad hoc facit tex. in *l. sciendum §. si fundus. qui satisf. cog. ibi. diversam causam ejus esse qui fundi petitionem personalem habet, ab eo qui dominus est & possessor.*

8. Ideo statutum loquens de vendente rem suam imponendo pœnam, non habet locum in vendente rem ad quam habet actionem personalem, ut tradit Bar. in *l. Gallus §. videndum,* & ibi Ang. Alexand. & alii. *ff. de liber. & posthum. Pau. in l. pen. ff. eo.* Igitur multò minus habebit locum in eo qui non vendit rem ipsam formaliter, sed actionem personalem ad rem dumtaxat. Secus si statutum loqueretur verbis latioribus, ut quoniam diceret de emptore solùm, sed adderet & de acquiretore, ut in simili contra Bar. arguit Alexand. in *d. §. videndum.* Sed hæc consuetudo loquitur de solo emptore solius rei censuarie, sæpius eadem verba velut præcisa seriòsè repetendo. Quid dicendum?

*Distinctio.

9. Hæc omnia satis plausibiliter * distinctionis fœdere concordanda videntur, ut laudimia debeantur quando quis habet & vendit rei vendicationem: Secus in eo qui habet, & vendit actionem personalem ad rem dumtaxat: & ratio est manifesta, quia prorsus differunt aliquid esse nostrum vel nobis debitum. *l. Anrelius §. Nevia. l. mt. §. Titia. ff. de lib. leg. d. l. sciendum. vers. diversa causa. ff. qui satisf. cog. Rom. cons. 196. & 201. Alexand. in cons. 46. col. 3. lib. 1.* Quòd si quis dicat hæc via occasionem relinquere fraudibus; quid enim facilius quam volentem emere, sed laudimia evitare, subornare amicum cui res donetur, à quo actiones ad rem emat, deinde traditionem rei à domino alteri pretium numerando accipiat? Responderi potest, si appareat ipsum emptorem pretium ipsum numerasse priori domino, sive per se, sive per interpositum illum amicum, aut quomodocumque alias per probabiles conjecturas appareat de ficta & simulata interpositione personæ, tunc laudimia exigenda una cum multa acquisitionis minus plenè notificatæ, ut in simili dic-

tum supra §. 33. Cæterum si cessent præsumptiones simulationis, non esse præsumendam. Et laudabilius est tolerare quàm condemnare fraudem quæ non apparet. *argum. l. absentem in princ. ff. de pæn. c. vltimo extra de reg. jur.*

10. Sed quid tandem? conclusio * pro parte affirmativa & indubitatum esse in ea specie *supra num.* 4. Caium debere laudimia totius pretii quamvis illud numeraverit ei à quo nudum titulum habet, possessionem verò & dominium nactus sit ab alio: quia satis est quòd per emptionem & pretium acquisivit. Sed quia non nihil refert an quis emat à domino & possessore, an à solo possessore, an ab habente actionem etiam efficacem, utque semel plenè habeas, dico quòd primo casu statim etiam ante traditionem debentur laudimia, & debet notificari emptio sub pœna multæ, ut in §. *precedenti,* dummodo sit pura, saltem ex parte emptoris secundum not. *supra eo. gloss. 1. quæst. 3. num. 41. non repetit.* Secundo casu idem dico, ex quo potest emptor vacuam possessionem ex hac emptione nancisci: tum hæc jura metiuntur ex parte veri & effectualis possessoris, ut *sup. eo. glo. 1. num. 18. & 20.*

*Solutio.

11. Fallit si statim, videlicet cum laudimia petuntur imminet evictio, quia tunc non tenetur emptor ea solvere nisi saltem data cautione à domino restituendi si opus sit: non enim in plus nec efficacius potest domino directo teneri ad laudimia quam emptori teneatur ad pretium ex natura contractus: ergo per *l. si post perfectam. C. de evictio. l. penul. in fi. de pericu. & commod. rei. vendit.* & sic postea secuta evictione dominus non utetur ea nostra moderazione, ut non teneatur nisi in quantum locupletior, propter cautionem initio interpositam. Et quanquam sit communis & vera sententia Alberi. & Doctorum ibi Hieron. *consil. 135. num. 2. lib. 2.* quòd venditor eo casu etiam locuples satisfacere & sic cum fidejussoribus tenetur: quòd intelligendum nisi jam in ipsa venditione satisfecerit: tamen quia non est æquum dominum æquè gravari pro modico laudimio, ut venditor pro toto pretio; puto sufficere simplicem cautionem cum hypotheca generali, dummodo dominus ille sit verus & indubitatus dominus censualis vel alias, solvendo. Facit æquitas Senatus Neapolitani apud Matth. de Afflic. Decisio. Neapolita. 171.

12. Tertio verò casu dico nondum deberi laudimia, quanquam dici possit statim deberi, sed potentia & appetudine non actus: quæ in modum iste emptor non est dominus utilis & censuarius actu, sed tantum potentia, donec possessorem evicerit, vel possessionem ex eodem titulo & acquisitione nactus fuerit. Interim ergo non debentur actu, imò potius nullo modo debentur nisi conditionaliter.

13. Etiam si emptor non solùm verum titulum; sed etiam verum dominium alio semper possidente nactus fuerit, quòd contingere potest, ut in *l. si fundum,* & ibi *gloss.* ab omnibus approbata de fundo dotal. *gloss. Bal. l. & ideo de condic. furtiv. Joân. Faber. in sit. de actio. §. sed iste. col. 5.* Paul. Claudius de Sarcello in *l. traditionibus. C. de pall. Dom. And. Tiraq. in tract. de constitu. possess. par. 3. limita. 1. num. 25.* fieri enim potest ut ipse emptor quantumvis elucatus nunquam evincere potuerit: & si potuit contingere potest, ut alio casu impeditus fuerit, vel etiam neglexerit, & tandem tempore amiserit quòd potest, nec facit præjudicium domino directo qui habet possessorem à quo & ex cujus persona omnia jura percipit. Imò potest iste emptor non solum in jure empto succumbere, sed etiam eo voluntariè omisso, alium novum titulum, non in fraudem domini directi procuratum, acquirere, & ex novo isto jure evincendo possessorem, nulla debeat jura ex priorie emptione, quia in effectu usus non fuit: sed ex

DDD d d ij

Tom. I.

novo tantum secundum ejus naturam: & sic nulla jura in censu, si novus hic titulus non sit emptio nec æquipollens.

14. Porro quamdiu dominus habet possessorem censuariam è cuius venditionibus vel mutationibus potest cum effectu etiam laudimia exigere, non potest ea petere ab alio etiam præterente rem suam esse: sicut non potest duos in solidum ejusdem rei censuarios præterendere. *l. si ut certo. §. si duobus, commodati. l. 3. §. ex contrario, de acquirend. vel amittend. possess. l. duo in solidum, de precario.* Tum non potest illum investire, retinendo alterum in investitura, ex cuius persona jura exiget. Quomodo ergo possit jura exigere ab eo quem non potest investire, retinendo alium manentem in investitura & possessione? Faciunt quæ dixi supra §. 33. qu. 45. num. 149. quod vassallus non possidens fundum non tenetur ad clientelare obsequium. Guillelmus Cuzus, Bal. Salic. Paul. in *l. solemnibus. C. de rei vend. Bal. Alvar. & alii in cap. 1. que fuit prima causa beneficii amitt. in usib. feud. Guido Papæ Decif. Delph. Phil. Deci. Anib. qui rem. num. 8. C. de sacros. eccl. And. Tiraq. tract. de retract. proxim. §. 1. gloss. 10. num. 38.*

15. Imo fortius dico quod si iste emptor pecunia à possessore accepta cedat ei jus suum, non ob id tenetur possessor ad aliqua laudimia, nec ex capite cessionis emptæ, nec ex capite venditionis suo cedenti factæ, etiam si illa venditio esset facta non solum de jure præterito, sed etiam de jure & dominio asserto, non solum in jure asserto, sed etiam de ipso corpore fundi sed per non possessorem: quia licitum est domino & possessori, vel possessori qui se dominum præterdit, litem seu vexationem redimere, de quo nullum novum jus dominicale debetur, non magis quàm de melioratione fundi, ut etiam dixi supra *eo. gloss. 1. num. 125.*

16. Et multo minùs si possessor transigat cum dicto emptore quem data pecunia fecit liti & causæ cedere & renunciare: quia non ob id censetur ab eo jus aliquod novum recipere, sed in pristino jure contra transigentem & suos pacificato manere. *l. si pro fundo. C. de transact. & ibi Alexand. & consil. 41. lib. 6. Bal. l. 1. col. 1. C. de bonis mat. c. 1. in fi. de controver. inter dominum & vassal. de benefic. c. imperialem in princip. col. 4. versic. caveat tamen. de prohib. feud. alien. per Federic. in usib. feud. Jason. l. stipulatio ista §. 1. col. 2. de verb. oblig.*

17. Tamen idem dico si cessionem expressam receperit, & hoc nisi iste sit novus possessor, & cum hoc dominus probare velit quod jus non habebat & quod nunc demum factus est verus dominus utilis & possessor incommutabilis, quia tunc solvet laudimia, non solum de pretio cessionis sibi factæ, sed etiam de pretio acquisitionis dicti juris per suum cedentem factæ juxta notata supra *eo. glo. 1. num. 58. & 86. cum seq.* Quod etiam ibi *qu. 3. num. 41.* dixi de venditione in diem statim deberi & exigi posse laudimia, procedit in sua hypothese, ut ibi dixi, quando quis emit à vero possessore, qui statim potest pretium exigere licet tradendi dilationem habeat.

18. Secus quando quis emit à non possessore, alio suo nomine possidente, quia etiam si venditio sit utrinque pura & pretium solum, nondum inde jura ulla debentur domino directo, ad quem nihil atinet de quibuscumque contractibus inter alios factis, postquam vassallum vel censuatum habet possessorem fundi, ex cuius persona mutationes & jura metiri oportet, & circa quem propter actus inter alios factos nihil mutatur. Hæc enim omnia quæ in hac 2. questione trado, pariter locum habent tam in feudo, quam in censu, sive in releviis vel quinto pretii aut laudimiis, & quibuscumque juribus dominicalibus & ubique.

19. Item secus si quis emit actionem, non ad rem

ipsam vel ejus solidam partem: sed ad jus in re, vel salva rei substantia & ejus dominio, puta jus ad usumfructum, vel ad conductionem, vel ad reditum; quia etiam si ipsum verum jus usufructus vel conductionis emerit, ab ipso vero proprietario & possessore, nulla jura deberet domino directo, ergo minùs debentur de actione ad tale jus, à quocumque ematur, etiam si effectus sequatur, quia nec res ipsa, nec ejus pars transfertur. *l. restit. dicimus de verb. signif. l. 2. de condi. instum.* nisi emat ab eo à quo dicto jure reservato emerit, ut *infra ea. gloss. num. 32.* Et ita intelligenda sunt quæ fufius tradita sunt supra §. 20. glo. 5. & §. 32. & 33.

20. In summa non refert in formula venditionis vel contractus: sed tota vis est in effectu, videlicet an novus acquiritor cum effectu acquirat, & an per pecuniam vel non. Si enim à vero possessore acquirat sive rem ipsam, sive jus præteritum ab eo emerit, etiam evictioni renunciando, sive etiam universa bona vel quæ habet in tali regione ubi sunt census vel feuda, satis est esse titulum idoneum ad acquisitionem dominii vel conditionis usucapiendi, & sic debet laudimia: quia in effectu res mutat manum per venditionem, & respectu domini directi novus supervenit censuarius vel dominus utilis, idque pretio mediante, ergo laudimiis in censu, & quinto pretii in feudo vel juri retractui locus est. Si vero emit à non possessore & alio proprio nomine possidente, sive venditio concepta sit de corpore ipsius rei, sive tantum de actione ad rem, sive petitoria, sive personalis, sive mixta, sive rescindente, sive rescisoria, vel de officio judicis ad fundi recuperationem per viam restitutionis in integrum vel de quacumque prosecutione ad fundum avocandum, non debet interim laudimia, sed re advocata debebit.

21. Nec obstat quod consuetudo loquitur de venditione ipsius rei & objecta supra *eod. gloss. num. 6.* quia res satis venditur, quando jure ad rem venditio per emptorem evincitur: nec debent verba consuetudinis Judaicè accipi. *l. damni infel. 1. §. si is qui. vers. aliquas de damno infel.* Joan. And. in *addit. ad Speculat. de Judais & Sarrac. vers. ad literam.* sed quæ mente dicantur animadverti, non autem captari. *l. penult. ad exhib. nec cavillari. l. 2. §. tractari ad Senatufc. Tertull. glo. cap. unic. §. 1. vers. si mora in fi. ne sede vacan. in 6.* Sic in hac consuetudine dictio herisage sæpius quidem reperitur, sed non fit ad hunc finem, ut sit necesse quod venditor exprimat se vendere rem ipsam censuariam, antequam locus sit laudimiis: sed fit ad finem ostendendi proprium casum & subiectum laudimiorum esse, quando res censualis mutat manum & transfertur seu de novo acquiritur mediante pretio.

22. Quæro tertio idem thema continuando: quid si Caius primus emptor vendit, vel nummis cedit jus suum secundo & hic tertio & tertius quarto qui rem avocet, an debeantur quatuor laudimia? Videatur quod sic, quia sunt quatuor distinctæ successivæ duorum venditiones & emptiones. Breviter contrarium dico nec deberi nisi de ultima, per quam immediate res evincitur & possessorem mutat cum effectu, reliquæ vero intermedie venditiones & cessiones quovis titulo factæ, non sunt in consideratione respectu jurium dominicalium ex quo erat alius possessor, ex cuius persona jura dominicalia pro illo præterito tempore metiuntur nec possunt colligi nec metiri eodem tempore ex duabus personis, nec potest dominus directus esse in possessionem contra duos in solidum, ut supra *eod. num. 13.*

23. Quemadmodum si perdidit suam quasi possessionem, alio jus istud dominii directi possidente, vel possessore fundi possidente qualitate alaudii, non potest pro eo tempore quo possessionem non habet, jura interim accidentia, quia vice fructuum sunt, petere,

* Plura laudimia utrum debeantur, si per plures personas ambulaverit venditio.

per not. suprâ §. 1. gloss. 1. qu. ult. Et sic in hoc themate ultima tantum mutatio & ultimus titulus immediatus quo res evincitur & in effectu manus mutatur, attenditur, ut dixi suprâ §. 33. qu. 36. nisi de fraude constet, ut si penultimus censuarius qui caro pretio cessionem actionum obtinuit dum paratus esset & rem avocare posset, tamen ut fraudaret dominum directum jure retractus & quinto pretii laudimii, gratis cessit ultimo qui avocat & unum relevium dumtaxat offert in feudo, & unicum solidum Parisiensem in censu. Constituto enim de fraude ex temporis brevitate & aliis circumstantiis, dominus directus ex titulo precedenti jura sua obtinuit, non attento ultimo in fraudem sui procurato vel interpolato, ut in eadem persona tetigi suprâ ad gl. num. 12.

24. Quarto quæro: creditor cui feudum vel prædium censuale erat hypothecatum, recepto debito à Titio, cedit ei jura sua qui feudum avocat. Respondeo, Locus est omnibus juribus dominicalibus etiam pro dicta cessione. Aut enim habuit fundum in solutum, sive extra jus sive in judicio vel subhæitationibus, quia quod res pluris valeret nemo quicquam obtulit, & res expedita est. Aut aliquam summam pecuniæ dedit domino utili, & sic ab eo emit, & idem, quia supponitur debitum agnatum & in partem pretii venisse, hoc est venditorem à veteri illo debito liberatum & insuper aliquid accepisse, quare de utroque pretio quod non est nisi unicum, quia reliquum datum domino utili est supplementum totius pretii, de quo toto debetur quintum vel laudimium, & si dominus retrahere velit, utrumque refundere debet, ut tactum est suprâ eodem gloss. 127.

25. Quid si creditor non vendidit, sed gratis jus suum cessit Titio? Dic idem: quia etiam quando sibi debitum recepit non attenditur pretium datum per Titium creditori, sive plus sive minus ei dederit, sed quantum creditori debebatur, & quantum summam Titio cessit cui dare potuit & quantum suppletum fuit domino utili, per Titium emptorem, quia illa duo extrema sunt pretium, & substantiam pretii fundi subintrant & conficiunt, non autem compensationes intermedie mutationum dictarum actionum quæ non attenduntur. Nec proprie & immediate illud quod per cessionem creditoris quoquo titulo factam nunc debetur Titio, & de quo Titius efficaciter liberat venditorem.

26. Nec obstat quod nuper in precedenti questione diximus, solam ultimam mutationem, & titulum immediatum attendi, non autem superiores titulos: quia verum est quando aliorum oriuntur quam ex possessore qui evincitur, secus si ex facto ipsius possessoris oriuntur, qui alienare vel hypothecare cepit: quia tunc primus ejus contractus & ultimus qui mutationem & alienationem perficiunt, attenduntur, non autem mutationes inter successores vel causam habentes creditoris, vel substitutiones quæ in hac materia (nisi de fraude expressa appareat) sunt de se impertinentes. Et eadem ratione si vassallus vel censuarius rem valentem mille prius hypothecavit pro centum, deinde eidem pro aliis centum, deinde eidem successivè usque ad octingenta, postea hæres vel cessionarius creditoris supplendo ducenta totum avocet, debentur jura de mille: quia omnes contractus facti cum possessore ad alienationem tendentes, & quorum virtute facta est alienatio, debent cumulari ad massam unius totalis pretii, quemadmodum est una alienatio & mutatio pro toto illo pretio facta. Idem si diversis hypothecaverat & tandem unus omnium creditorum juribus redemptis vel sibi cessis rem ipsam avocet, quia omnes illæ summæ à facto possessoris vel ejus cui successit procedentes, alienationem hanc causantes debent cumulari. Idem in similibus.

27. Quinto quæro, de hac hypothese facti, Qui-

dam * emit rem censuariam, non tamen habuit traditionem realem, & quia fortè nequibat solvere pretium, vendit illam ipsam rem Caio, tanquam ad se de suo conquestu pertinentem, cui promittit vacuum tradere possessionem solvendo pretium quod & fecit: quia primus venditor recipiendo pretium, misit in possessionem realem emptorem suum, qui statim in eandem possessionem misit Caium, an debeantur duplicia laudimia? Videtur quod sic: prima à primo emptore: secunda à secundo emptore: quia duplex fuit formalis venditio etiam ipsius rei, & non simplicis actionis vel juris ad rem: duplex etiam realis traditio, quamvis eadem hora vel etiam eodem instanti facta, ut usu venire potest si primus emptor constituit procuratorem ad recipiendum pretium à Caio, & hoc mediante, ad traditionem realem ei faciendam, & vicissim Caius alium procuratorem ad solvendum pretium suo venditori vel ejus procuratori sufficiens mandatum habenti, mediante reali traditione, & sic ambo procuratores simul in rem præsentem cum primo venditore convenerunt, & eodem instanti confecerunt. Poterat etiam esse unus utriusque procurator, ut novissimo anno sesquimillesimo quinquagesimo sexto paulo ante medium Junii, dum per fidelissimam & optimam uxorem ex impiis Lutherano- rum carceribus liberatus, librorum meorum à barbaris illis interim redimendorum causa subsisterem Dolæ: vocatus ab universitate & urbe, illustres duo viri procuratores illustrissimorum Imperatoris & * Philippi Hispaniarum Regis ejus filii, qui sexto post mense quorundam suspicione vel invidia, me magno civium & scholarium luctu expulsi, in confesso generali ordinum Comitatus Burgundiæ, primo nomine Imperatoris, sed privato illustrissimi Caroli Quinti * resignaverunt illum Comitatum, omne jus & possessionem absolute in favorem præfati Hispaniarum Regis, & mox iidem procuratores nomine dicti regis acceptaverunt.

28. Nec obstat quod qui sic accipit, ut statim reddat, non videtur accipere, l. qui sic de solut. quia verum est quando eidem confectum restituere debet, secus si alii, ut per Bar. Paul. & alios, ibi Jason in l. frater a fratre. col. 2. de condit. indeb. Franc. Purpura. in l. singularia. num. 127. cum seq. quia hoc non est restituere, sed oppositum. Hic ergo vera & effectualis fuit traditio per primum venditorem (qui liberatus est) facta secundo venditori, item alia vera & effectualis per hunc facta secundo emptori, qui & dominium & possessionem accepit à suo immediato venditore, ergo duæ mutationes per duas distinctas venditiones.

29. Contrarium * dico, quod una tantum laudimia debentur à Caio, quia venditio in persona primi emptoris non fuit effectualis, & sic non fuit nisi una effectualis venditio, unica alienatio, prout unica pretii numeratio, quemadmodum si quocumque casu fallente, aut sine hærede moriente primo emptore ante solutionem pretii res vendatur secundo, ut suprâ §. 33. qu. 3. non potest dominus petere laudimia nisi semel, ita quod non potest prætere rem hypothecatam pro laudimii primæ emptionis, quia non debentur ex quo nullum habuit effectum & deventum est ad secundam venditionem, ad quam ventum non esset si prima stetisset & effectum habuisset: & in illis effectum magis attendimus quam formam. Tum momentanea mutatio non attenditur, ut dixi suprâ §. 33. num. 112.

30. Sexto quæro, quid si res realiter erat tradita primo emptori qui nondum solverat pretium, & fortè ad illud * exolvendum postea ex intervallo vendit secundo? Breviter dico dominum directum fundatam habere intentionem ad duplicia laudimia, prout fuit duplex effectualis venditio & traditio non momentanea, licet * non fuerit nisi unica pretii nume-

* Laudimia unica debentur si in primo emptore emptio fuit inefficax.

* Philippus Hisp. rex.

* Regnante imper.

* Solutio;

* Lego: ad illud exolvendum non erat idoneus.

* Duplicia

DD D d iij

novo tantum secundum ejus naturam: & sic nulla jura in censu, si novus hic titulus non sit emptio nec æquipollens.

14. Porro quamdiu dominus habet possessorem censuarius est cuius venditionibus vel mutationibus potest cum effectu etiam laudimia exigere, non potest ea petere ab alio etiam prætendente rem suam esse: sicut non potest duos in solidum ejusdem rei censuarios præterdere. *l. si ut certo. §. si duobus, commodati. l. 3. §. ex contrario, de acquirend. vel amittend. possess. l. duo in solidum, de precario.* Tum non potest istum investire, retinendo alterum in investitura, ex cujus persona jura exiget. Quomodo ergo possit jura exigere ab eo quem non potest investire, retinendo alium manentem in investitura & possessione? Faciunt quæ dixi supra §. 33. *qu. 45. num. 149.* quod vassallus non possidens fundum non tenetur ad clientelare obsequium. Guillelmus Cuzus, Bal. Salic. Paul. in *l. solemnibus. C. de rei vend. Bal. Alvar. & alii in cap. 1. que fuit prima causa beneficii amitt. in usib. feud. Guido Papæ Decif. Delph. Phil. Deci. Ansh. qui rem. num. 8. C. de sacros. eccl. And. Tiraq. tract. de retract. proxim. §. 1. gloss. 10. num. 38.*

15. Imo fortius dico quod si iste emptor pecunia à possessore accepta cedat ei jus suum, non ob id tenetur possessor ad aliqua laudimia, nec ex capite cessionis emptæ, nec ex capite venditionis suo cedenti factæ, etiam si illa venditio esset facta non solum de jure prætenso, sed etiam de jure & dominio asserto, non solum in jure asserto, sed etiam de ipso corpore fundi sed per non possessorem: quia licitum est domino & possessori, vel possessori qui se dominum præterdit, litem seu vexationem redimere, de quo nullum novum jus dominicale debetur, non magis quam de melioratione fundi, ut etiam dixi supra *eo. gloss. 1. num. 125.*

16. Et multo minus si possessor transigat cum dicto emptore quem data pecunia fecit liti & causæ cedere & renunciare: quia non ob id censetur ab eo jus aliquod novum recipere, sed in pristino jure contra transigentem & suos pacificato manere. *l. si pro fundo. C. de transact. & ibi Alexand. & consil. 41. lib. 6. Bal. l. 1. col. 1. C. de bonis mat. c. 1. in fi. de controver. inter dominum & vassal. de benefic. c. imperialem in princip. col. 4. versic. caveat tamen. de prohib. feud. alien. per Federic. in usib. feud. Jason. l. stipulatio ista §. 1. col. 2. de verb. oblig.*

17. Tamen idem dico si cessionem expressam receperit, & hoc nisi iste sit novus possessor, & cum hoc dominus probare velit quod jus non habebat & quod nunc demum factus est verus dominus utilis & possessor incommutabilis, quia tunc solvet laudimia, non solum de pretio cessionis sibi factæ, sed etiam de pretio acquisitionis dicti juris per suum cedentem factæ juxta notata supra *eo. glo. 1. num. 58. & 86. cum seq.* Quod etiam ibi *qu. 3. num. 4.* dixi de venditione in diem statim deberi & exigi posse laudimia, procedit in sua hypothese, ut ibi dixi, quando quis emit à vero possessore, qui statim potest pretium exigere licet tradendi dilationem habeat.

18. Secus quando quis emit à non possessore, alio suo nomine possidente, quia etiam si venditio sit utrinque pura & pretium solum, nondum inde jura ulla debentur domino directo, ad quem nihil atinet de quibuscumque contractibus inter alios factis, postquam vassallum vel censuarium habet possessorem fundi, ex cujus persona mutationes & jura metiri oportet, & circa quem propter actus inter alios factos nihil mutatur. Hæc enim omnia quæ in hæc 2. questione trado, pariter locum habent tam in feudo, quam in censu, sive in releviis vel quinto pretii aut laudimiis, & quibuscumque juribus dominicalibus & ubique.

19. Item secus si quis emit actionem, non ad rem

ipsam vel ejus solidam partem: sed ad jus in re, vel salva rei substantia & ejus dominio, puta jus ad usumfructum, vel ad conductionem, vel ad reditum; quia etiam si ipsum verum jus usufructus vel conductionis emerit, ab ipso vero proprietario & possessore, nulla jura deberet domino directo, ergo minus debentur de actione ad tale jus, à quocumque ematur, etiam si effectus sequatur, quia nec res ipsa, nec ejus pars transfertur. *l. rellè dicimus de verb. signif. l. 2. de condi. instum. nisi emat ab eo à quo dicto jure reservato emerit, ut infra ea. gloss. num. 32.* Et ita intelligenda sunt quæ fusius tradita sunt supra §. 20. *glo. 5. & §. 32. & 33.*

20. In summa non refert in formula venditionis vel contractus: sed tota vis est in effectu, videlicet an novus acquiritor cum effectu acquirat, & an per pecuniam vel non. Si enim à vero possessore acquirat sive rem ipsam, sive jus prætensum ab eo emerit, etiam si evictioni renunciando, sive etiam universa bona vel quæ habet in tali regione ubi sunt census vel feuda, satis est esse titulum idoneum ad acquisitionem domini vel conditionis usucapiendi, & sic debet laudimia: quia in effectu res mutat manum per venditionem, & respectu domini directi novus supervenit censuarius vel dominus utilis, idque pretio mediante, ergo laudimiis in censu, & quinto pretii in feudo vel juri retractui locus est. Si vero emit à non possessore & alio proprio nomine possidente, sive venditio concepta sit de corpore ipsius rei, sive tantum de actione ad rem, sive petitoria, sive personalis, sive mixta, sive rescindente, sive rescisoria, vel de officio judicis ad fundi recuperationem per viam restitutionis in integrum vel de quacumque prosecutione ad fundum avocandum, non debet interim laudimia, sed re advocata debebit.

21. Nec obstat quod consuetudo loquitur de venditione ipsius rei & objecta supra *ead. gloss. num. 6.* quia res satis venditur, quando jure ad rem venditio per emptorem evincitur: nec debent verba consuetudinis Judaicè accipi. *l. damni infecti. 1. §. si is qui. vers. aliquas de damno infecti.* Joan. And. in *addit. ad Speculat. de Judæis & Sarrac. vers. ad literam.* sed quæ mente dicantur animadverti, non autem capiri. *l. penult. ad exhib. nec cavillari. l. 2. §. tractari ad Senatus. Tertull. glo. cap. unic. §. 1. vers. si mora in si. ne sede vacan. in 6.* Sic in hac consuetudine dictio *herisage* sæpius quidem reperitur, sed non fit ad hunc finem, ut sit necesse quod venditor exprimat se vendere rem ipsam censuariam, antequam locus sit laudimiis: sed fit ad finem ostendendi proprium casum & subjectum laudimiorum esse, quando res censualis mutat manum & transfertur seu de novo acquiritur mediante pretio.

22. Quæro tertio idem thema continuando: quid si Caius primus emptor vendit, vel nummis cedit jus suum secundo & hic tertio & tertius quarto qui rem avocet, an debeantur quatuor laudimia? Videretur quod sic, quia sunt quatuor distinctæ successivæ duorum venditiones & emptiones. Breviter contrarium dico nec deberi nisi de ultima, per quam immediate res evincitur & possessorem mutat cum effectu, reliquæ vero intermedie venditiones & cessiones quovis titulo factæ, non sunt in consideratione respectu jurium dominicalium ex quo erat alius possessor, ex cujus persona jura dominicalia pro illo præterito tempore metiuntur nec possunt colligi nec metiri eodem tempore ex duabus personis, nec potest dominus directus esse in possessionem contra duos in solidum, *ut supra eod. num. 13.*

23. Quemadmodum si perdidit suam quasi possessionem, alio jus istud domini directi possidente, vel possessore fundi possidente qualitate laudii, non potest pro eo tempore quo possessionem non habet, jura interim accidentia, quia vice fructuum sunt, petere,

• Plura laudimia utrum debeantur, si per plures personas ambulaverit venditio.

per not. *suprà §. 1. gloss. 1. qu. ult.* Et sic in hoc themate ultima tantum mutatio & ultimus titulus immediatus quo res evincitur & in effectu manus mutatur, attenditur, ut dixi *suprà §. 33. qu. 36.* nisi de fraude constet, ut si penultimus censuarius qui caro pretio cessionem actionum obtinuit dum paratus esset & rem avocare posset, tamen ut fraudaret dominum directum jure retractus & quinto pretii vel laudimii, gratis cessit ultimo qui avocavit & unum relevium dumtaxat offert in feudo, & unicum solidum Parisiensem in censu. Constat enim de fraude ex temporis brevitate & aliis circumstantiis, dominus directus ex titulo precedenti jura sua obtinebit, non attento ultimo in fraudem sui procurato vel interposito, ut in eadem persona tetigi *suprà ad. gl. num. 12.*

24. Quarto quæro: creditor cui feudum vel prædium censuale erat hypothecatum, recepto debito à Titio, cedit ei jura sua qui feudum avocavit. Respondeo, Locus est omnibus juribus dominicalibus etiam predicta cessione. Aut enim habuit fundum in solutum, sive extra jus sive in judicio vel subhationibus, quia quod res pluris valeret nemo quicquam obtulit, & res expedita est. Aut aliquam summam pecuniæ dedit domino utili, & sic ab eo emit, & idem, quia supponitur debitum agnatum & in partem pretii venisse, hoc est venditorem à veteri illo debito liberatum & insuper aliquid accepisse, quare de utroque pretio quod non est nisi unicum, quia reliquum datum domino utili est supplementum totius pretii, de quo toto debetur quantum vel laudimium, & si dominus retrahere velit, utrumque refundere debet, ut tactum est *suprà eodem gloss. 127.*

25. Quid si creditor non vendidit, sed gratis jus suum cessit Titio? Dic idem: quia etiam quando tibi debitum recepit non attenditur pretium datum per Titium creditori, sive plus sive minus ei dederit, sed quantum creditori debebatur, & quantum summam Titio cessit cui dare potuit & quantum suppletum fuit domino utili, per Titium emptorem, quia illa duo extrema sunt pretium, & substantiam pretii fundi subintrant & conficiunt, non autem compensationes intermedie mutationum dictarum actionum quæ non attenduntur. Nec proprie & immediate illud quod per cessionem creditoris quoquo titulo factam nunc debetur Titio, & de quo Titius efficaciter liberat venditorem.

26. Nec obstat quod nuper in precedenti questione diximus, solam ultimam mutationem, & titulum immediatum attendi, non autem superiores titulos: quia verum est quando aliorum oriuntur quam ex possessore qui evincitur, secus si ex facto ipsius possessoris oriuntur, qui alienare vel hypothecare cepit: quia tunc primus ejus contractus & ultimus qui mutationem & alienationem perficiunt, attenduntur, non autem mutationes inter successores vel causam habentes creditoris, vel subrogationes quæ in hac materia (nisi de fraude expressi appareat) sunt de se impertinentes. Et eadem ratione si vassallus vel censuarius rem valentem mille prius hypothecavit pro centum, deinde eidem pro aliis centum, deinde eidem successivè usque ad octingenta, postea hæres vel cessionarius creditoris supplendo ducenta totum avocavit, debentur jura de mille: quia omnes contractus facti cum possessore ad alienationem tendentes, & quorum virtute facta est alienatio, debent cumulari ad massam unius totalis pretii, quemadmodum est una alienatio & mutatio pro toto illo pretio facta. Idem si diversis hypothecaverat & tandem unum omnium creditorum juribus redemptis vel sibi cessis rem ipsam avocavit, quia omnes illæ summæ à facto possessoris vel ejus cui successit procedentes, alienationem hanc causantes debent cumulari. Idem in similibus.

27. Quinto quæro, de hac hypothese facti. Qui-

dam * emit rem censuariam, non tamen habuit traditionem realem, & quia fortè nequibat solvere pretium, vendit illam ipsam rem Caio, tanquam ad se de suo conquestu pertinentem, cui promittit vacuum tradere possessionem solvendo pretium quod & fecit: quia primus venditor recipiendo pretium, misit in possessionem realem emptorem suum, qui statim in eandem possessionem misit Caium, an debeantur duplicia laudimia? Videtur quod sic: prima à primo emptore: secunda à secundo emptore: quia duplex fuit formalis venditio etiam ipsius rei, & non simplicis actionis vel juris ad rem: duplex etiam realis traditio, quamvis eadem hora vel etiam eodem instanti facta, ut usu venire potest si primus emptor constituit procuratorem ad recipiendum pretium à Caio, & hoc mediante, ad traditionem realem ei faciendam, & vicissim Caius alium procuratorem ad solvendum pretium suo venditori vel ejus procuratori sufficiens mandatum habenti, mediante reali traditione, & sic ambo procuratores simul in rem præsentem cum primo venditore convenerunt, & eodem instanti confecerunt. Poterat etiam esse unus utriusque procurator, ut novissimo anno sesquimillesimo quinquagesimo sexto paulo ante medium Junii, dum per fidelissimam & optimam uxorem ex impiis Lutheranorum carceribus liberatus, librorum meorum à barbaris illis interim redimendorum causa subsisterem Dolz: vocatus ab universitate & urbe, illustres duo viri procuratores illustrissimorum Imperatoris & * Philippi Hispaniarum Regis ejus filii, qui sexto post mensè quorundam suspicione vel invidia, me magno civium & scholarium luctu expulsi, in confesso generali ordinum Comitatus Burgundiarum, primo nomine Imperatoris, sed privato illustrissimi Caroli Quinti * resignaverunt illum Comitatum, omne jus & possessionem absolute in favorem præfati Hispaniarum Regis, & mox iidem procuratores nomine dicti regis acceptaverunt.

28. Nec obstat quod qui sic accipit, ut statim reddat, non videtur accipere. *l. qui sic de soluti.* quia verum est quando eidem confectum restituere debet, secus si alii, ut per Bar. Paul. & alios, ibi Jason in *l. frater a fratre. col. 2. de condit. indeb.* Franc. Purpura. in *l. singularia. num. 127. cum seq.* quia hoc non est restituere, sed oppositum. Hic ergo vera & effectualis fuit traditio per primum venditorem (qui liberatus est) facta secundo venditori, item alia vera & effectualis per hunc facta secundo emptori, qui & dominium & possessionem accepit à suo immediato venditore, ergo duæ mutationes per duas distinctas venditiones.

29. Contrarium * dico, quod una tantum laudimia debentur à Caio, quia venditio in persona primi emptoris non fuit effectiva, & sic non fuit nisi una effectualis venditio, unica alienatio, prout unica pretii numeratio, quemadmodum si quocumque casu fallente, aut sine hærede moriente primo emptore ante solutionem pretii res vendatur secundo, ut *suprà §. 33. qu. 3.* non potest dominus petere laudimia nisi semel, ita quod non potest prætere rem hypothecam pro laudimii primæ emptionis, quia non debentur ex quo nullum habuit effectum & devotum est ad secundam venditionem, ad quam ventum non esset si prima stetit & effectum habuisset: & in istis effectum magis attendimus quam formam. Tum momentanea mutatio non attenditur, ut dixi *suprà §. 33. num. 112.*

30. Sexto quæro, quid si res realiter erat tradita primo emptori qui nondum solverat pretium, & fortè ad illud * exolvendum postea ex intervallo vendit secundo? Breviter dico dominum directum fundatam habere intencionem ad duplicia laudimia, prout fuit duplex effectiva venditio & traditio non momentanea, licet * non fuerit nisi unica pretii nume-

* Laudimia unica debentur si in primo emptore emptio fuit inefficax.

* Philippus Hisp. rex.

* Regente imper.

* Solutio;

* Lego: ad illud exolvendum non erat idoneus.

* Duplicia

novo tantum secundum ejus naturam: & sic nulla jura in censu, si novus hic titulus non sit emptio nec acqui-
pollens.

14. Porro quamdiu dominus habet possessorem censuarium è cujus venditionibus vel mutationibus potest cum effectu etiam laudimia exigere, non potest ea petere ab alio etiam pretendente rem suam esse: sicut non potest duos in solidum ejusdem rei censuarios pretendere. *l. si ut certo. §. si duobus, commodati. l. 3. §. ex contrario. de acquirend. vel amittend. possess. l. duo in solidum. de precario.* Tum non potest istum investire, retinendo alterum in investitura, ex cujus persona jura exiger. Quomodo ergo posset jura exigere ab eo quem non potest investire, retinendo alium manentem in investitura & possessione? Faciunt quæ dixi supra §. 33. qu. 45. num. 149. quod vassallus non possidens fundum non tenetur ad clientelare obsequium. Guillelmus Cunzuz, Bal. Salic. Paul. in *l. solemnibus. C. de rei vend. Bal. Alvar. & alii in cap. 1. quæ fuit prima causa beneficii amitt. in usib. feud. Guido Papæ Decis. Delph. Phil. Deci. Auth. qui rem. num. 8. C. de sacros. eccl. And. Tiraq. tract. de retract. proxim. §. 1. gloss. 10. num. 38.*

15. Imo fortius dico quod si iste emptor pecunia à possessore accepta cedat ei jus suum, non ob id tenetur possessor ad aliqua laudimia, nec ex capite cessionis emptæ, nec ex capite venditionis suo cedenti factæ, etiam si illa venditio esset facta non solum de jure prætenso, sed etiam de jure & dominio asserto, non solum in jure asserto, sed etiam de ipso corpore fundi sed per non possessorem: quia licitum est domino & possessori, vel possessori qui se dominum præten- dit, litem seu vexationem redimere, de quo nullum novum jus dominicale debetur, non magis quam de melioratione fundi, ut etiam dixi supra *eo. gloss. 1. num. 125.*

16. Et multo minus si possessor transigat cum dicto emptore quem data pecunia fecit liti & causæ cedere & renunciare: quia non ob id censetur ab eo jus aliquod novum recipere, sed in pristino jure contra transigentem & suos pacificato manere. *l. si pro fundo. C. de transact. & ibi Alexand. & consil. 41. lib. 6. Bal. l. 1. col. 1. C. de bonis mat. c. 1. in fi. de controver. inter dominum & vassal. de benefic. c. imperiales in prin- cip. col. 4. versic. caveat tamen. de prohib. feud. alien. per Federic. in usib. feud. Jason. l. stipulatio ista §. 1. col. 2. de verb. oblig.*

17. Tamen idem dico si cessionem expressam receperit, & hoc nisi iste sit novus possessor, & cum hoc dominus probare velit quod jus non habebat & quod nunc demum factus est verus dominus utilis & possessor incommutabilis, quia tunc solvet laudimia, non solum de pretio cessionis sibi factæ, sed etiam de pretio acquisitionis dicti juris per suum cedentem factæ juxta notata supra *eo. glo. 1. num. 58. & 86. cum seq.* Quod etiam ibi *qu. 3. num. 41.* dixi de venditione in diem statim dari & exigi posse laudimia, procedit in sua hypothese, ut ibi dixi, quando quis emit à vero possessore, qui statim potest pretium exigere licet tradendi dilationem habeat.

18. Secus quando quis emit à non possessore, alio suo nomine possidente, quia etiam si venditio sit utrinque pura & pretium solum, nondum inde jura ulla debentur domino directo, ad quem nihil attinet de quibuscumque contractibus inter alios factis, postquam vassallum vel censuarium habet possessorem fundi, ex cujus persona mutationes & jura metiri oportet, & circa quem propter actus inter alios factos nihil mutatur. Hæc enim omnia quæ in hæc 2. quæstione trado, pariter locum habent tam in feudo, quam in censu, sive in releviis vel quinto pretii aut laudimiis, & quibuscumque juribus dominicalibus & ubique.

19. Item secus si quis emit actionem, non ad rem

ipsam vel ejus solidam partem: sed ad jus in re, vel salva rei substantia & ejus dominio, puta jus ad usumfructum, vel ad conductionem, vel ad reditum; quia etiam si ipsum verum jus usufructus vel conductionis emerit, ab ipso vero proprietario & possessore, nulla jura deberet domino directo, ergo minus debentur de actione ad tale jus, à quocumque ematur, etiam si effectus sequatur, quia nec res ipsa, nec ejus pars transfertur. *l. rectè dicimus de verb. signif. l. 2. de condi. instum. nisi emat ab eo à quo dicto jure reservato emerit, ut infra *ea. gloss. num. 32.* Et ita intelligenda sunt quæ fufius tradita sunt supra §. 20. glo. 5. & §. 32. & 33.*

20. In summa non refert in formula venditionis vel contractus: sed tota vis est in effectu, videlicet an novus acquiritor cum effectu acquirat, & an per pecuniam vel non. Si enim à vero possessore acquirat sive rem ipsam, sive jus prætensum ab eo emerit, etiam evictioni renunciando, sive etiam universa bona vel quæ habet in tali regione ubi sunt census vel feuda, satis est esse titulum idoneum ad acquisitionem domini vel conditionis usucapiendi, & sic debet laudimia: quia in effectu res mutat manum per venditionem, & respectu domini directi novus supervenit censuarium vel dominus utilis, idque pretio mediante, ergo laudimiis in censu, & quinto pretii in feudo vel juri retractui locus est. Si vero emit à non possessore & alio proprio nomine possidente, sive venditio concepta sit de corpore ipsius rei, sive tantum de actione ad rem, sive petitoria, sive personali, sive mixta, sive rescindente, sive rescisoria, vel de officio judicis ad fundi recuperationem per viam restitutionis in integrum vel de quacumque prosecutione ad fundum avocandum, non debet interim laudimia, sed re advocata debet.

21. Nec obstat quod consuetudo loquitur de venditione ipsius rei & objecta supra *ead. gloss. num. 6.* quia res satis venditur, quando jure ad rem venditio per emptorem evincitur: nec debent verba consuetudinis Judaicè accipi. *l. damni infelti. 1. §. si is qui. vers. aliquas de damno infelt.* Joan. And. in *addit. ad Speculat. de Judæis & Sarraç. vers. ad literam.* sed quæ mente dicantur animadverti, non autem caprari. *l. penult. ad exhib. nec cavillari. l. 2. §. tractari ad Senat. usc. Tertull. glo. cap. unie. §. 1. vers. si mora in fi. ne sede vacan. in 6.* Sic in hac consuetudine dictio heritagæ sæpius quidem repetitur, sed non fit ad hunc finem, ut sit necesse quod venditor exprimat se vendere rem ipsam censuarium, antequam locus sit laudimiis: sed fit ad finem ostendendi proprium casum & subjectam laudimiorum esse, quando res censualis mutat manum & transfertur seu de novo acquiritur mediante pretio.

22. Quæro tertio idem thema continuando: quid si Caius primus emptor vendit, vel nummis cedit jus suum secundo & hic tertio & tertius quarto qui rem advocat, an debeantur quatuor laudimia? Vide- retur quod sic, quia sunt quatuor distinctæ successivæ duorum venditiones & emptiones. Breviter contra- rium dico nec deberi nisi de ultima, per quam immedia- tæ res evincitur & possessorem mutat cum effectu, reliquæ vero intermedie venditiones & cessiones quovis titulo factæ, non sunt in consideratione respectu jurium dominicalium ex quo erat alius possessor, ex cujus persona jura dominicalia pro illo præterito tempore metiuntur nec possunt colligi nec metiri eodem tempore ex duabus personis, nec potest dominus directus esse in possessionem contra duos in solidum, *ut supra cod. num. 13.*

23. Quemadmodum si perdidit suam quasi possessionem, alio jus istud domini directi possidente, vel possessore fundi possidente qualitate laudii, non potest pro eo tempore quo possessionem non habet, jura interim accidentia, quia vice fructuum sunt, petere,

* Plura laudimia utrum debeantur, si per plures personas ambulaverit venditio.

per not. suprâ §. 1. gloss. 1. qu. ult. Et sic in hoc themate ultima tantum mutatio & ultimus titulus immediatus quo res evincitur & in effectu manus mutatur, attenditur, ut dixi suprâ §. 33. qu. 36. nisi de fraude constet, ut si penultimus censuarius qui caro pretio cessionem actionum obtinuit dum paratus esset & rem avocare posset, tamen ut fraudaret dominum directum jure retractus & quinto pretii vel laudimiis, gratis cessit ultimo qui avocavit & unum relevium dumtaxat offert in feudo, & unicum solidum Parisiensem in censu. Constituto enim de fraude ex temporis brevitate & aliis circumstantiis, dominus directus ex titulo precedenti jura sua obtinebit, non attento ultimo in fraudem sui procurato vel interpolato, ut in eadem persona tetigi suprâ ead. gl. num. 12.

24. Quarto quæro: creditor cui feudum vel prædium censuale erat hypothecatum, recepto debito à Titio, cedit ei jura sua qui feudum avocavit. Respondeo, Locus est omnibus juribus dominicalibus etiam prædicta cessione. Aut enim habuit fundum in solutum, sive extra jus sive in judicio vel subhationibus, quia quod res pluris valeret nemo quicquam obtulit, & res expedita est. Aut aliquam summam pecuniæ dedit domino utili, & sic ab eo emit, & idem, quia supponitur debitum agnatum & in partem pretii venisse, hoc est venditorem à veteri illo debito liberatum & insuper aliquid accepisse, quare de utroque pretio quod non est nisi unicum, quia reliquum datum domino utili est supplementum totius pretii, de quo toto debetur quintum vel laudimiam, & si dominus retrahere velit, utrumque refundere debet, ut tactum est suprâ eodem gloss. 127.

25. Quid si creditor non vendidit, sed gratis jus suum cessit Titio? Dic idem: quia etiam quando tibi debitum recepit non attenditur pretium datum per Titium creditori, sive plus sive minus ei dederit, sed quantum creditori debebatur, & quantum summam Titio cessit cui dare potuit & quantum suppletum fuit domino utili, per Titium emptorem, quia illa duo extrema sunt pretium, & substantiam pretii fundi subintrant & conficiunt, non autem compensationes intermedie mutationum dictarum actionum quæ non attenduntur. Nec proprie & immediate illud quod per cessionem creditoris quoquo titulo factam nunc debetur Titio, & de quo Titius efficaciter liberat venditorem.

26. Nec obstat quod nuper in præcedenti questione diximus, solam ultimam mutationem, & titulum immediatum attendi, non autem superiores titulos: quia verum est quando aliorum oriuntur quam ex possessore qui evincitur, secus si ex facto ipsius possessoris oriuntur, qui alienare vel hypothecare cepit: quia tunc primus ejus contractus & ultimus qui mutationem & alienationem perficiunt, attenduntur, non autem mutationes inter successores vel causam habentes creditoris, vel substitutiones quæ in hac materia (nisi de fraude expressi appareat) sunt de se impertinentes. Et eadem ratione si vassallus vel censuarius rem valentem mille prius hypothecavit pro centum, deinde eidem pro aliis centum, deinde eidem successivè usque ad octingenta, postea hæres vel cessionarius creditoris supplendo ducenta totum avocavit, debentur jura de mille: quia omnes contractus facti cum possessore ad alienationem tendentes, & quorum virtute facta est alienatio, debent cumulari ad massam unius totalis pretii, quemadmodum est una alienatio & mutatio pro toto illo pretio facta. Idem si diversis hypothecaverat & tandem unus omnium creditorum juribus redemptis vel sibi cessis rem ipsam avocavit, quia omnes illæ summæ à facto possessoris vel ejus cui successit procedentes, alienationem hanc causantes debent cumulari. Idem in similibus.

27. Quinto quæro, de hac hypothese facti, Qui-

dam * emit rem censuariam, non tamen habuit traditionem realem, & quia fortè nequibat solvere pretium, vendit illam ipsam rem Caio, tanquam ad se de suo conquestu pertinentem, cui promittit vacuum tradere possessionem solvendo pretium quod & fecit: quia primus venditor recipiendo pretium, misit in possessionem realem emptorem suum, qui statim in eandem possessionem misit Caium, an debeantur duplicia laudimia? Videtur quod sic: prima à primo emptore: secunda à secundo emptore: quia duplex fuit formalis venditio etiam ipsius rei, & non simplicis actionis vel juris ad rem: duplex etiam realis traditio, quamvis eadem hora vel etiam eodem instanti facta, ut usvenire potest si primus emptor constituit procuratorem ad recipiendum pretium à Caio, & hoc mediante, ad traditionem realem ei faciendam, & vicissim Caius alium procuratorem ad solvendum pretium suo venditori vel ejus procuratori sufficiens mandatum habenti, mediante reali traditione, & sic ambo procuratores simul in rem præsentem cum primo venditore convenerunt, & eodem instanti confecerunt. Poterat etiam esse unus utriusque procurator, ut novissimo anno sesquimillesimo quinquagesimo sexto paulo ante medium Junii, dum per fidelissimam & optimam uxorem ex impiis Lutheranorum carceribus liberatus, librorum meorum à barbaris illis interim redimendorum causa subsisterem Dolz: vocatus ab universitate & urbe, illustres duo viri procuratores illustrissimorum Imperatoris & * Philippi Hispaniarum Regis ejus filii, qui sexto post mensē quorundam suspicione vel invidia, me magno civium & scholarium luctu expulit, in confesso generali ordinum Comitatus Burgundiæ, primo nomine Imperatoris, sed privato illustrissimi Caroli Quinti * resignaverunt illum Comitatum, omne jus & possessionem absolute in favorem præfati Hispaniarum Regis, & mox iidem procuratores nomine dicti regis acceptaverunt.

28. Nec obstat quod qui sic accipit, ut statim reddat, non videtur accipere. *l. qui sic de soluti.* quia verum est quando eidem confestum restituere debet, secus si alii, ut per Bar. Paul. & alios, ibi Jason in *l. frater a fratre. col. 2. de condit. indeb. Franc. Purpura. in l. singularia. num. 127. cum seq.* quia hoc non est restituere, sed oppositum. Hic ergo vera & effectualis fuit traditio per primum venditorem (qui liberatus est) facta secundo venditori, item alia vera & effectualis per hunc facta secundo emptori, qui & dominium & possessionem accepit à suo immediato venditore, ergo duæ mutationes per duas distinctas venditiones.

29. Contrarium * dico, quod una tantum laudimia debentur à Caio, quia venditio in persona primi emptoris non fuit efficax, & sic non fuit nisi una effectualis venditio, unica alienatio, prout unica pretii numeratio, quemadmodum si quocumque casu fallente, aut sine hærede moriente primo emptore ante solutionem pretii res vendatur secundo, ut suprâ §. 33. qu. 3. non potest dominus petere laudimia nisi semel, ita quod non potest prætere rem hypothecatam pro laudimiis primæ emptionis, quia non debentur ex quo nullum habuit effectum & deventum est ad secundam venditionem, ad quam ventum non esset si prima stetit & effectum habuisset: & in istis effectum magis attendimus quàm formam. Tum momentanea mutatio non attenditur, ut dixi suprâ §. 33. num. 112.

30. Sexto quæro, quid si res realiter erat tradita primo emptori qui nondum solverat pretium, & fortè ad illud * exolvendum postea ex intervallo vendit secundo? Breviter dico dominum directum fundatam habere intentionem ad duplicia laudimia, prout fuit duplex efficax venditio & traditio non momentanea, licet * non fuerit nisi unica pretii nume-

* Laudimia unica debentur si in primo emptore emptio fuit inefficax.

* Philippus Hisp. rex.

* Regnare imper.

* Solutio;

* Lego: ad illud exolvendum non erat idoneus.
* Duplicia

DD Ddd iij

interdum
laudimia
debentur
ex unica
pretii nu-
meratione.

ratio : quia illa unica numeratio implicat unam tacitam & fictam, quia fingitur solummodo secundo venditori & per illum primo, ut est simile in *l. licet §. 1. de jure dot. in l. 3. §. ult. de donat. inter virum & uxorem*. Ista tamen est fictio quæ non debet habere locum in statutis nec in odiolis, & nisi adsit æquitas. Sed certè ista fictio non concernit traditionem fundi quæ potissima est in consideratione, sed solam pretii mutationem quæ minus hic consideratur: quare juxta sententiam veterum Jurisconsultorum Salvii, Juliani & Julii Pauli in *l. ambiguis §. quosiens. in l. non sine §. quamvis. C. de bonis quæ liberis*, hanc ultimam decisionem modificandam hoc æquitatis temperamento puto, ut procedat quando primus emptor voluntariè vel causa alicujus novi commodi vel novæ causæ superventæ festinavit vendere, quanquam aliquo intervallo post plenam realem traditionem sibi factam: secus si eodem instanti secundo emptori tradidit, ut in questione præcedenti.

31. Item secus si ex aliquo non longo intervallo, sed veteri ære alieno oppressus vel ob aliam antiquam causam quæ forsitan latebat venditionis tempore, ita ut prima illa acquisitio statum vel morbum illum implicitum habebat, & stare non potuisset, sed discedendum & novo sumptu distrahendum fuisset, nisi promptè & opportunè invenisset quem loco sui subrogasset, tunc enim juncta temporis brevitate & quod primus emptor non fuit nec poterat diu manere dominus, inspecto illo etiam ab initio implicito rerum statu, non est æquum dominum habere duo laudimia & afflictionem dare primo emptori afflictio: cum etiam verè non adfuerint omnia requisita ad duplicem separatam venditionem, nec bis verificentur omnia verba consuetudinis: sed sit unica tantum numeratio pretii: nec hic sit æquum, sed nimis durum extendere & multiplicare laudimia ad causam fictæ numerationis & quæ erat impossibilis ipsi primo emptori. Et in summa colligitur ex præcedentibus quod non debentur laudimia nisi in casum venditionis effectualis ipsius rei censualis vel acquisitionis rei mediante pecunia, & de qualibet hujusmodi acquisitione efficaci & per se stante. Secus in venditione vel acquisitione usufructus, usus vel alterius juris in re, vel commoditatis, vel transactionis ad redimendum vexationem cessante simulatione. Et hoc nisi agatur de jure perpetuo successivo, & juribus dominorum directorum notabiliter præjudicante, quia tunc dicendum ut not. infra § 58.

32. Sed adverte quod supra *ea. gl. num. 19.* dixi de venditione usufructus & similibus, sanè intelligendum est quando hoc tantum venditur, secus si venditor rem ipsam antè vel post idem emptori vel interpositæ personæ vendiderit: quia tunc idem est ac si emptor ad quem totum mediante pretio pervenit, solidam rem per partes seu particulatim emisset: & sic omnes emp-

tionones in unam & omnia pretia in unum unius solidæ acquisitionis confluent, & totius debetur integrum laudimium: idem in feudis. Quisquis igitur vendiderit retento usufructu, vel retentis fructibus hujus anni, vel piscatione stagni, vel sectione sylvæ, & postea jus retentum eidem emptori certo pretio cedit, hujus cessionis debetur quintum pretii vel laudimium. Idem si cedat alii qui in continentemptori cedit, quia interpositio personæ præsumptionem fraudis auget. *l. pupillus §. sed & si per interpositam. de auctorita. tuto. & curat.*

33. Sed quid si emptor venditori locavit fundum, postea quodam pretio accepto remittit jus conductionis? Respondeo, nondum est fraus. Conduccio enim non est retentio partis rei, quia conducens respondet de fructibus solvendo mercedem quæ cum sumptu & industria fructus compensat. Ideo ad alias circumstantias recurrendum est si quæ adsint: quum hoc non sufficiat. Dico ergo sic distinguendum esse: Aut res alioquin venit justo pretio, aut minus justo. Primo casu non est fraus, quia etiam dominus directus habet integrum quintum vel laudimium justum integri pretii, & sic deest materia fraudis. Faciunt not. supra *eo. gl. 1. num. 109.* Secundo vero casu non videtur emptor locasse sponte, sed videtur venditor retinuisse jus conductionis donec quod justo pretio decrat, suppleatur vel compensetur medio dictæ conductionis, & sic nova pecunia data ab emptore, debentur inde jura pro rata.

34. Hæc est enim juridica & realis & in hac materia principalis præsumptio à commensuratione & proportionem pretii, de quo per gl. (quam Bal. c. 3. dicit singularem) in *l. 1. §. 1. verb. agendo de superfici. Bal. Salic. in l. 1. C. de jure emphyt. Paul. Castro in l. 1. §. 1. locati. Anto. Burgos. cap. ad nostram de empt. & vend. Anto. Corf. in singulari. versic. contractus 1. Philip. Deci. cons. 500. num. 5. ubi in annot. dixi.*

35. Hinc est quod si emptor solvat pretium conventum, & postea aliquid dat, ut traditionem habeat: si quidem solvit justum pretium valoris rei, nihil ultra quintum vel laudimium ejus debet de summa postea data, quam dedisse præsumitur causa redimendæ litis, & non in fraudem domini directi. Idem si post emptionem domini rei, emit nudam possessionem, quia si utrumque pretium non excedit valorem rei, de utroque debentur laudimia. Quod si primum pretium æquabat valorem rei, satis est de illo solvere: reliquum verò videtur causa redimendæ vexationis datum: quare nihil inde debetur: nec dominus directus debet questum facere de incommodo alterius, præsertim sui vassalli vel censuarii quem potius fovere & in jure suo (suum percipiendo) conservare debet. *c. de forma. 22. qu. 5. c. unico in fin. de forma fidelita. in usib. feud. ad hoc not. supra eod. gl. 1. num. 109. & 134.* Idem in similibus.

EPITOME GLOSS. IV. §. LXXVIII.

1. Solus dominus censualis solet fundarius dici.
2. Quid sit le seigneur tres-foncier.
3. Cur vassalli vocantur domini: censuarii vero roturarii?
4. Proprietarius Gallis ultimum dominum vel utilem tantum significat. Proprietas in jure male communi errore ad directum dominium restringitur.
5. Nullus est textus in jure de dominio directo & utili.
6. Tamen in jure proprietas non obliquatur, sicut nec utilis actio obliqua est.
7. Ubi cumque in utroque jure sit mentio proprietatis: non solum in directo, sed etiam in utili dominio verificatur. 8.
9. Idem in contractibus & testamentis. 10.

27. Intellectus l. 3. sed si proprietatem de rebus eor. qui sub tut. vel cur.
28. Proprietas superior, & inferior, ut & dominium.
29. Quale dominium quis habet in solo: tale in superficie.
30. Emphyteuta initio non erant domini utiles, sicut nec perpetui.
31. Sed postquam facti perpetui, facti sunt domini utiles, sic & vassalli. 18. Novus intellectus & dissoluta antinomia l. possessores de fund. patrim. lib. 11. C. & l. 2. tit. seq.
32. Liber feudorum non est de corpore iuris.
33. Feuda initio erant temporaria & personalia.
34. Legatum proprietatis non est restringendum ad nudam.
35. Nisi ex adjunctis vel materia subiecta.
36. Quandoque simplici possessioni vel servituti, vel administrationi opponitur. 22.
37. Feuda area.
38. Declaratio consuetudinis Blesensis, censuarii non possunt excipere de jure superioris.
39. Ut vassalli, ita censuarii non possunt dividi nisi cum curia & loco dominantis.
40. Ut tamen semper maneat unitas curia nisi publica utilitas exigat multiplicari. 27.
41. Q. 1. Censuarius non potest dividere censum sine consensu domini.
42. Nec emphyteuta.
43. In censu magis attenditur qualitas quam quantitas.
44. Ubi consuetudine loci dividitur census, etiam multe multiplicantur.
45. Secuta divisione reali non quamdiu stat res in: er plures pro indiviso.
46. Declaratur consuetudo de Lorris. Verbum, Videbitur, stat pro arbitrio boni viri.
47. Dominus recipiens à possessore partis divisa censum pro parte sua, censetur illum dividere.
48. Q. 2. Inter plures dominos directos non est locus juri accrescendi.
49. Nec inter conjunctos conjunctione legali, sed locus juri non decrescendi. 38.
50. Q. 3. Impensis domini directi fit estimatio, ut sciatur quanta sint ejus laudimia nisi de fraude contrahentium appareat. 41.
51. Modicus defectus non attenditur.
52. Consuetudo Carnotensis & Blesensis declarantur.

GLOSS. IV. IN VERBO

Seigneur censier ou foncier.

ET sic patet quod pro eodem accipiuntur, ut satis dictum est §. 73. gloss. 1. num. 3. & 6. 15. & 52. gloss. 2. 10. Et antonomasticè & secundum communem & simplicem loquendi usum appellatione domini fundiarii, solus dominus censualis intelligitur, & illi soli debentur hæc jura: & non possunt esse plures in solidum etiam subordinatè, quamvis aliud in dominis feudalibus, ut notatur supra §. 73. gloss. 1. num. 12. Sed bene possunt esse plures domini censuales ratione ejusdem domini directi ad eos pro partibus indivisis pertinentis. Dominus ergo censualis semper est immediatus, dominus directus vero, proprio, nativo, dominicali & directo dominio. Quanquam ergo sæpè contingat censuarium utile dumtaxat dominium, tertio concedere in redditum annuum & perpetuum, & sic respectu dicti tertii quodammodo dici dominium directum, sive dominium fundiarium ut supra in rub. num. 19. cum seq. & §. 73. gloss. 1. num. 8. & propter redditum fundiarium in fundo retentum: tamen nullo modo est nec efficitur (quod Galli vocant) *seigneur direct*, *seigneurial*, ou *tres-foncier*, id est dominus directus dominicalis, seu presbè fundiarius, seu, ut ita loquar, fundiariusissimus, sicut nec fit nec fieri potest dominus censualis: quia etiam

si de facto concedat in censum vel super censum, nihil agit: nisi quandoque ad sui privationem, ut supra §. 73. gloss. 1. num. 23.

2. Dominium ergo censuale in hoc regno, unicum est monadicum & singulare. Et quamvis Gallicè, *la seigneurie fonciere ou seigneur foncier* de hoc solo proprie dicatur supra §. 73. gloss. num. 6. cum seq. tamen quando volunt magis præcisè significare solum dominium proprie & strictè directum, ad præcisam exclusionem eorum quibus aliud jus fundiarium debetur, utuntur superlativo *Tres-foncier*, quasi maximè fundiarius dicant, & ad quem solum autumant *Appartenir le tres-fons* hoc est immediatum & ultimum dominicale directum dominium: non ergo supremus vel superior dominus feudi dicitur fundiarius nec Gallicè *seigneur tres-foncier*, quamquam respectu domini sui directi etiam mediati, verè sit dominus feudarius dominicalis: sed hæc appellatio domini presbè fundiarii, & Gallicè *tres-foncier* ad immediatum & ultimum dominium directum redigi solet.

3. Ultimè ergo de murem vassallus dicitur strictè fundiarius & *Tres-foncier*, in fundo in quo habet censum dominicalem, & nihilominus talis est in eo quod in dominio fundi sui tenet, cum tunc non sit alius strictè fundiarius; & hæc est ratio peculiaris cujusdam

*Tres-fons

*Vassalli
vocantur
domini.

idiotissimi Gallici, quo censuarii, etiam amplissimi latifundii non vocantur domini, sed censuarii vel roturarii: tenentes autem in feudum etiam quid modicum, vocantur domini: non * solum respectu eorum quæ moventur à se feudaliter vel censualiter: sed etiam respectu ejus quod in manu sua seu dominio feudi sui possident: Tum propter honorem fidelitatis & sacramenti, & quod feuda nobilibus destinata sunt, & ampliori honore gaudent. Hinc est etiam quod vassallus potest subinféudare (nisi ubi consuetudo loci vetat) vel in verum censum & dominicalem concedere: censuarius autem neutrum facere potest. Et quod dixi de vassallo, idem fortius de possidente jure allodii, de quo supra §. 68.

* De pro-
prietario
& proprie-
tate.

4. Cæterum idiotissimo nostro, dominus directus, etiam quem propriè & strictè *Tresfoancier* vocamus, non dicitur proprietarius: sed vox * Proprietarii, apud nos, non solum in locis quæ consuetudine, sed etiam quæ jure scripto reguntur, pro ultimo domino dumtaxat, sive pro possidente jure domini etiam utilis tantum usurpatur, ut dixi supra §. 55. gloss. 2. num. 2. Quod autem omnes in utroque jure scribentes adusque restringunt verbum Proprietas, ad directum dominium dumtaxat, ut eos referendo dixi in *d. gloss. 2. col. 1.* & latè Paul. Jas. in *l. si domus in fin. in l. si tibi homo. in fin. de legat. 1.* inveteratus est error, quem in novis intellectibus latè confutavi. Processit autem tum ex eo quod Doctores falsa etymi specie decepti, putarunt quod proprietas dicatur quasi propriè tua, cum non sit vox composita, sed simplex & derivata à simplici proprio. Tum propter quosdam textus qui sunt in usibus feudorum de quibus infra *ead. gloss. num. 16.* Tum eo quod ad paucas leges respexerunt & non ad universam juris paupiam, ex qua liquet

5. Proprietatem non solum pro directo, sed etiam pro utili (ut vocant) domino passim accipi. Fateor in jure nullum esse textum in quo dominium vocetur directum vel utile: sed sunt verba magistralia quæ non reprobato, sed laudo, quia sunt de mente juris, & ad methodicam doctrinam necessaria, non solum in consequentiam actionis directæ vel utilis, quæ frequens est in jure, ut de utraque textus elegans in *l. actio. de nego. gest. in l. uxor marito. ad si. de donat. inter vir. & uxor.* sed etiam de per se, ut unico verbulo absque tædiola & molesta periphrasi significare possimus: quando de utili tantum & non de directo dominio loquimur. Quod autem omnes & Legistæ & Canonistæ ubique, & ultra eos quos citavi supra §. 55. gloss. 2. Paul. Jaso. in *l. si domus. in fi. in l. si tibi homo. in §. de leg. 1.* Jas. Franc. Ripa, Berengar. Fernand. num. 41. & omnes in *l. naturaliter §. nihil commune. de acqui. vel amitt. poss.* tenent verbum proprietas in jure nunquam obliquari, sed semper pro directo dominio & non utili capi, falsum est, ut ex toto ferè juris Oceano liquet.

6. Non quòd in jure sive civili sive canonico obliquetur, quia nec dominium utile obliquum est, sicut nec actio utilis obliqua est: recta enim datur & competit, non per obliquum, nec directæ vocatur ad differentiam obliquæ, ut directæ substitutio dicitur ad differentiam fideicommissoriz, quæ verè obliqua est: sed directæ actio dicitur respectu ejus quæ ex formula primaria non competeret, sicut directæ mandati actio, *io. iii. ff. de procurator. & mandar.* dicitur ad differentiam contrariæ, quæ vi ipsa æquè directæ est, ut nomen dignius remaneat ei quæ naturali ordine præcedit.

7. Ubi cumque enim in utroque jure sit mentio de proprietate, verificatur non solum in domino directo, sed etiam in utili, sive tam in utili quàm in directa proprietate: etiam si lex dicat, plena proprietas, ut probat text. in *l. duobus in princ. quemadmodum. usufruct. amitt.* & idem de proprietario, sive in judicialibus, sive in contractibus, sive in ultimis voluntatibus, sive in pœnis. Ut verbi

gratia, in judiciis quoties in jure dicitur interdictum aliquod causam proprietatis continere, ut in *l. 2. §. quedam (ubi de hoc dicitur) ff. de interd. tantum abest ut ad directum dominium id verbum, Proprietas, restringatur: ut non minus in utili, quàm in directo dominio verificetur, utpote quum illa interdicta & omnia remedia sequentia, non minus, imò magis & frequentius dominis utilibus, & emphyteutis, vel perpetuariis vel etiam simplici superficiario, quàm dominis directis competant.*

8. Sic quoties in jure dicitur judicem super proprietate datum, non ideo de possessione judicare posse, *l. si de proprietate. C. si à non competent. judic.* & judicium proprietatis & possessionis nihil habere commune, *l. naturaliter §. nihil commune. de acqui. vel amittend. possess.* non de directa tantum rei vindicatione vel dominio, sed etiam de utili intelligitur, *l. Pariter. C. si de moment. possess. fuerit appellatum: ubi dicitur sententiam latam in possessorio, non obitante appellatione, exequendam sine præjudicio proprietatis: intelligitur de omni proprietate vel dominio sive directo, sive utili pariformiter & indifferentes.* Sic *l. proprietatis. C. de probat.* loquitur omnino, sive de directo sive de utili dominio probando agatur. Sic in *l. si quis conductorem. Cod. de locat. in leg. & an eandem, in fin. de exception. rei judic.* Idem in omnibus juribus judicialibus utriusque juris, ut de jure canonico sunt textus in *cap. ultim. de judiciis & in rub. & per tot. de causa possess. & propriet.* ubi proprietas promiscuè sive pro directa, sive utili indifferentes accipitur.

9. In materia verò contractuum non minus trita sunt exempla in jure, ut in *l. si ita stipulatus. §. Titius, de verb. oblig. in l. usufructu. solut. matrim.* non solum enim pleno jure dominus potest usufructum promittere, vendere, in dotem dare retenta proprietate, vel contra: sed & dominus utilis, in quo omnia hujusmodi jura de proprietate vel proprietario loquentia æquè verificantur.

10. Et pariter in omnibus legibus testamentariis, & de dispositionibus ultimarum voluntatù loquentibus, ut in *l. 1. §. in fin. l. 2. cum §. seq. & per tot. de usufruct. accrescen.* leges enim de legato proprietatis non minus conveniunt utili, quàm directo dominio, *l. si pure, & per tot. de usu & usufructu legato.* Idem de legibus pœnalibus *l. femina in fine, ibi, pleno proprietatis jure. C. de secundis nupt.* de utili enim necessariò intelligitur, quando alterius est directum dominium. Idem generaliter in omni alia materia juris.

11. Ut *l. 3. §. sed si proprietatem de reb. cor. qui sub tur. vel cur.* ubi gloss. & Doctores malè addunt, *secundum plenam:* quia qualemcumque proprietatem habeat minor viginti quinque annis, sive directi, sive pleni, sive utilis domini, ut emphyteuta vel superficiarius, qui usufructum constituere potest: tamen si est minor vigintiquinque annis, prohibetur per dictum §. *sed si proprietatem.* Verum est quòd gloss. & Doctores ibi intelligunt plenam in proprietate & usufructu: sed adhuc non debuit textus hoc modo restringi: quia minor habens nudam proprietatem non potest haberi usufructum temporalem, illum prorogare obitante prohibitione ejusdem textus.

12. Ergo ut reliqua propè modum infinita exempla præteream, satis superque liquet quòd vox Proprietas ex propria significatione, & usu & appellatione legum non restringitur ad directum dominium. Et malè pro suo errore citant Doctores *l. si procurator. 1. de acqui. re. do. l. proprietatis. C. de probat.* quia ubicumque lex dicit dominium & proprietas, vel dominium proprietatis, id expositivè vel intransitivè intelligitur, ut & in *l. si tibi usufructu. in l. si servus quibus mod. usufruct. amitt. in l. dominus proprietatis de usufruct. & habita. in l. interdum in fi. de usufruct. accresc. in l. pen. in fin. §. usufruct. pœna. Itaque verius est quòd Bald. (senio ferè confectus) in*

proam.

* Proprietas superior & inferior

promissio fund. col. 7. scripsit dominium directum proprietatem esse superiorem: * dominium verò utile, proprietatem inferiorem. Ino passim in iure, proprietates simpliciter & absolute, supponit pro dominio simpliciter & absolute sumpto, ut in *l. si procurat. 1. in princ. & in fin. l. cum in corpus, in fin. de acqui. re. dom. l. 1. §. interdum ibi, quod & in proprietate. de usufruct. accresc. l. minor. §. 1. de evictio. l. videamus. §. si possess. de usur. l. uxori usufruct. l. uxori usufructum Sicho. l. filios in fin. de usu. & usufruct. legat. l. mi frui. in princ. si usufr. pet. l. si non proprietatem. ibi dominio tuo. C. de his qui a non domino manumitt. lib. 7. l. locorum domini. de omni agro deser. lib. 11. C. & in multis similibus textibus quos prætereo. Tantum abest ut restringi possit aut debet ad directum dominium, cuius etiam restrictionis nullum exemplum est in iure, nisi fortè (hoc est prima facie) in *l. superficiarias, de superficibus in l. si domus, in fin. de leg. 1.**

13. Sed dico primò quod textus in *d. l. superficiarias*, non loquitur de domino utili vel directo tantum, sed de superficario qui nullum habet dominium soli: sed tantum jus in re, vel quandam servitutem, ut probat text. in *l. si tibi homo, in fin. de leg. 1. vel jus in fundo. ut l. 3. §. si jus de reb. eorum qui sub ius. vel cur.* quamvis si est ad longum tempus dicatur habere quasi usufructum & detur ei actio quasi in rem sive utilis in rem. l. 1. §. qui superficiem, in fin. §. quod autem de superficibus, & sic vox proprietatis in *d. l. superficiarias*, supponit pro pleno dominio sive directo & utili simul: non autem pro directo tantum: quod etiam probat per alium textum apertum in *l. obligationum ferè, §. placet in fin. de actio. & oblig.* ubi dicitur fieri non posse quin dominus directus & utilis soli, sit etiam dominus directus & utilis superficiarii: idque etiam iure naturali, ut vult Ludov. Roma. singul. de quo remitto ad ea quæ dicam infra §. 81.

14. Secundò dico quod textus in *d. l. si dominus in fin.* intelligitur secundum primævam naturam emphyteutis, quæ temporalis erat, ut dixi supra eodem in rub. num. 29. cum seq. unde antiquus dominus semper & jus & nomen domini solus retinebat, ut patet in *l. 1. 2. & 3. C. de iure emphyt. in §. adeo. instit. de locat. emphyteutæ autem & similes, non dicebantur habere partem vel dominium in ipso fundo, sed jus in fundo) ut inquit Ulpia.) qui idem author est *l. si domus in l. 3. §. si jus emphyteuticum de reb. eor. qui ius. vel cur. sunt*, vel servitutem in alieno solo, *l. si tibi homo in fin. de legat. 1.* Sed postea quam emphyteutis concedi cœpit in perpetuum: tunc quamvis appellatio domini, concedenti & suis successoribus secundum veterem & primordiam usum crebrius remanserit: tamen etiam huiusmodi perpetui * emphyteutæ cœperunt etiam de iure domini vocari, non statim, ut patet in *l. 1. §. qui in perpetuum. si agr. vel lig. vel emphyteut. petat.* sed post sæculum Constantini magni, ut sunt textus in *l. fundi. ibi iure domini, & in l. possessores, in fin. ibi cum fundorum sunt domini. de fundis patrimon. lib. 11. C. in l. si quis. ibi quod apud eos dominium in perpetuum de arbor. prædiorum urbanorum & rusticorum, lib. 11. C.**

15. Et hæc differentia inter jus emphyteuticum aut simile temporale, & inter jus perpetuum: ut primo casu nullum includat dominium, secundo vero casu implicet dominium. Dicitur probatur in *l. ult. §. sanè, quia ibi iure perpetuo dominium cum vult vocari. & §. sanè si quis. C. de loca. præd. civili. lib. 11. & per text. in Auth. de non alienam. aut permut. reb. Eccl. §. alienationis, coll. 2. constitut. 7. ubi emphyteutis perpetua (non autem temporalis) alienatio domini reputatur. Et per hanc differentiam * dissolvitur Antinomia quam nullus adhuc solvere potuit inter *l. possessores in fin. de fund. part. lib. 11. & l. libertates, de mancip. & colo. lib. 11. C. quia rejectis omnibus conciliationibus gloss. & Doctorum quæ non valent, dicendum quod dicta *l. possessores* loquitur in perpetuis emphyteutis: sed**

* Emphyteutæ, perpetui, at non temporales, domini dicuntur.

* Antinomia dissoluta.

d. l. libertates, in temporariis, qui propterea non sunt domini nec utiles quidem. Ideo non possunt nec uni quidem ascriptio vel censito libertatem dare, prout perpetuarius potest *d. l. possessores*, quæ debet intelligi, non quod absorbeat vel evacuet omnia mancipia, vel omnes huiusmodi colonos ascriptitios fundi, quod de iure prohibitum est, aded ut nec pleno iure dominus hoc facere possit, *l. quemadmodum de agrico. & censu. lib. 11. C. & sic multò minùs dominus utilis tantum.* Cæterum dictam *l. libertatis*, ad simplicem colonum restringere, ut vulgo gloss. & Doctor. non solum est contra text., sed & contra omnes regulas juris quæ in usufructuario & simplici emphyteuta hoc prohibent *l. * hactenus, in fin. cum l. seq. usufructuarius novum & per tot. de usufruct. l. 3. C. de iure emphyteut.*

16. Hoc autem dominium quod iura novissima C. tribuunt huiusmodi perpetuariis, intelligitur de dominio inferiori, quod gloss. & Doctores aptè & congruè vocant, utile: ad differentiam superioris, quod etiam aptè dicitur domini directum, ut nuper, num. 5. dixi. Sed tam utrumque, quàm alterutrumque in iure sub nomine proprietatis intelligitur, ut supra num. 7. cum seq. Et nullus textus est in toto iure, qui dicat proprietatem ad differentiam utilis domini. Fa-teor quosdam esse text. in *usibus feud.* ubi proprietatis * pro directo dominio tantum ad differentiam utilis ponitur, ut si de feud. defunct. conten. sit inter dom. & agnatos. §. domino. & in rub. & in text. qualiter dom. appropriata. feud. prive. in *usibus feud.* Sed dico primò quod illi textus * non sunt jus scriptum sed privata recitatio quarundam consuetudinum localium in subriz circa feuda: tantum abest ut sint de corpore juris, ut nimis pudendo errore & ignoratione historiarum catervatim putarunt, in quæ, etiam Barr. qui vocat 10. collationem in *l. si quis vi. §. differentia. num. 4. de acquirend. vel amittend. possessione*, quem inveteratum errorem late confutavi supra tit. 1. in rub. num. 15. & 46. ubi docui eas consuetudines feudales à * Francis ortas, etiam in Italiam post obitum Justiniani magni dimanasse.

17. Secundo dico quod initio dictarum consuetudinum feudaliu, feuda in sui primæva origine, temporaria, imò etiam personalia erant: nec aliquod jus domini etiam utilis in vassallum transferre-batur, sed usufructus dumtaxat, qui morte recipientis finiebat, nec ad hæredes etiam filios maculos transibat, nisi in investitura dictum esset, ut est textus in *cap. uniu. in fin. in quibus causis feud. amitt. in usibus feud.* Postea verò sensim receptum fuit, ut ad filios & nepotes ex eis tantum extenderetur: deinde ad descendentes masculos usque ad quartum, postmodum ad usque septimum gradum: & novissimo iure & usu in infinitum, ut sunt textus aperti in *cap. 1. §. hoc autem notandum, in cap. 1. §. 1. de successio. feud. in usibus feud.* Unde merito vox proprietatis nullomodo poterat initio competere vassallis, qui nullomodo erant domini.

18. Quanquam autem successu temporis facti sint perpetuarii, & sic domini utiles, ut in simili supra num. 15. tamen vetus appellatio diu (sed extra Galliam nostram Cisalpinam) remansit, etiam tempore consecrationis dictorum usum feudaliu in Insabria ante trecentos annos factæ, ut proprietatis soli domino directo, non autem vassallo competere diceretur. Et huius historiarum ignoratio gloss. & Doctor. ansam ad usque præbuit putandi proprietatem in iure dici pro directo dominio ad differentiam utilis: quod falsum esse convicimus. Imò etiam in dictis vassallis feudorum non minùs frequenter ponitur quandoque ad differentiam possessionis, ut in *cap. 1. in fin. de invest. de re alien. facta*, quandoque ad differentiam usufructus, ut *cap. 1. ad fin. in quibus causis feud. amitt.* hodie verò vassalli non solum domini utiles vocantur: sed etiam proprietarii, si tamen alium dominium utilem sub se non habeant.

* Est l. uniu. usufructu legato & hactenus & de usufructu.

* Proprietatis pro directo dominio sumitur in libris feudorum. Lib. 22. feudorum quam auctoritatem habeant.

* Origo & propagatio feudorum à Francis

E E E e e

sionis fructuum, commoditatis & perceptionis suæ cujusque partis fructuum indivisæ, ut in *l. Lucius. ff. fam. herisc.*

27. Sed etiam realiter dividendo rem, ut fundum, videlicet respectu domanii dumtaxat, in fundos separatos per regiones vel portiones, cuique jure domini pro parte divisa assignatas, distributis etiam inter se pro rata fructibus & obventionibus feudorum & censuum dum tamen non fiat divisio realis nec multiplicatio in quantum res ipsa unus est locus dominans: sed remaneat unitas ejusdem fidei, eadem curia, & locus dominans, & idem status rei respectu vassallorum & censuariorum, sicut erat penes unum dominum, vel penes plures dominos pro indiviso, quemadmodum supra §. 2. gloss. 4. quest. 5. num. 29. dictum est plures dominos utiles ejusdem feudi, posse inter se feudum dividere, non ut feudum, sed ut fundum, remanente eadem forma, titulo & denominatione unius ejusdem feudi, quamvis in plures fundos vel regiones tanquam partes integrales distincti: quemadmodum etiam diximus supra §. 10. quest. 16. in fin. jurisdictionem posse dividi simplici divisione juris pro indiviso, & similiter redditus illius & proventus quoquomodo dividi & distribui: sed jurisdictio in se non potest à subdito, cui fortè infedata est, vel hæredibus ejus dividi, nec secari, nec multiplicari: nisi tamen expresso consensu superioris vel tacito, longissimo usu confirmato. Ita enim in multis locis sensim contigit feuda ipsa & jurisdictiones multiplicari: Sed ab initio superiores & etiam subditi prohibere possunt & debent, nisi publica loci utilitas aliud exigat.

28. Nunc quaeritur primò si fundus censualis perveniat ad plures, utrum possint inter se sine domini consensu dividere? Et non quaeritur de divisione rei ut est fundus, manente uniformi obligatione & præstatione census, de quo non dubitatur posse, sed de ipsa divisione obligationis & præstationis census? Et breviter & simpliciter loquendo dicendum non posse hanc divisionem sine consensu domini directi fieri, sicut nec divisio feudalitatis & tituli feudi fieri potest à pluribus vassallis ejusdem feudi, & sicut è converso dominus ipse directus non potest ipsam superioritatem secare nec dividere, aut multiplicare, nec facere quod vassalli aut censuarii teneantur pluribus dominis tanquam pluribus, hoc est per plures vices fidelitatem vel censum præstare, sed omnibus semel & simultanquam uni, vel uni vice omnium recipienti, ut supra §. 2. gloss. 4. col. ultim. Itaque quantumcumque censuarii (& idem de vassallis data paritate terminorum) inter se per regiones fundum dividerint, tamen omnes ad unam censum in investitura contenti solutionem tenentur, sub pœna multæ consuetæ; nec possunt (in præjudicium domini, sed bene quantum ad habendum recursum inter se, juxta notata in *l. debitorum. C. de pact.*) pascisci quòd unus pro rata portionis suæ tantum teneatur & exigi possit à domino.

29. Quemadmodum inter plures hæredes unius emphyteutæ non valet illa conventio in præjudicium domini, nec particularis solutio aliquorum, impedit pœnam commissi totius rei, ut est gloss. notabilis in *l. communi dividundo in gloss. magna. ff. com. divid.* quam sequitur Oldrad. in q. 29. Juan. Andr. in addit. ad Specul. tit. de locat. §. nunc aliqua. versic. 71. Bald. in d. *l. communi dividundo.* Bald. in *l. si necessarias. §. si unus. ff. de pign. act.* Verum est quòd præstatio census inspecta quantitate solvenda, est de genere onerum quæ non multiplicantur, sed dividuntur pro rata portionis cujusque, ut not. supra §. 2. gloss. 4. quest. 6.

30. Sed hujusmodi divisionem respectu domini duo impediunt: Primo quòd in censu magis consideratur qualitas ipsa, honos & recognitio domini directi & acceptæ ab eo primæ investituræ, quæ una est, quàm quantitas, ut not. Bald. in *l. eodem. collat. 1. C. de loca.* Et sic ex quo ratione ejusdem concessionis & investi-

turæ sit præstatio, non tenetur dominus particularem solutionem recipere: saltem cogere potest ad solvendum sub denominatione ejusdem obligationis & census, & omnes possessores ejusdem rei censualis (hoc est ad unum censum ab initio, sive uni sive etiam pluribus, sed sub denominatione ejusdem investituræ & unius census concessæ) ad unam professionem & recognitionem sub nomine unius census compellere, ita quòd singuli possessores, sive pro indiviso sive pro indiviso possideant, tenebuntur ad solutionem totius in solidum salvo pro contributione recursum mutuo, cum sit unum onus reale & annuum, juxta notab. infra §. 70. Et sic habes quòd census ejusdem rei & concessionis mero jure non dividitur per se inter plures hæredes vel possessores rei censuarie, tam respectu personalis obligationis in solidum à consuetudine datæ, quam respectu hypothecæ: sed nec etiam expresso pacto aut divisione censuariorum vel possessorum dividi potest.

31. Fallit primo in quibus locis consuetudine usurpatum & comprobatum, est census posse dividi inter plures hæredes vel possessores aut detentores pro rata portionis cujusque, ut consuetudine Blesens. §. 129. Aurelianens. 129. in quibus (& idem in aliis consuetudinibus quæ in similibus terminis loquuntur) intelligendum est divisionem fieri non ipso jure, sicut ex lege xij. tabularum inter plures hæredes sit divisio obligationis pro portionibus hæreditariis *l. ea que. C. familie herisc.* sed demum facta reali divisione prædii censuarii inter hæredes vel possessores, quæ in terminis dictarum & similibus consuetudinum potest fieri, etiam non vocato, vel invito domino censuali, nedum respectu obligationis personalis & recognitionis, sed etiam respectu hypothecæ, ita quòd portio divisa unius non est amplius hypothecata, nec prehendi potest pro censu vel reliquis concernentibus divisas portiones aliorum.

32. Multiplicantur etiam hoc casu multæ census sua die non soluti: ita quòd quisque possessor portionis divisæ integram multam debet, si in solutione defecerit: jam enim plures & separati census censentur. Secus quoad census non est divisus: quia tunc non est nisi una multæ pro toto censu non soluto, quamvis plures sint rei censuarie possessores *per nos.* infra §. 62. Amplio, ut nedum semel possit census dividi, sed etiam pluries, si forte census iterum unius fuerit, puta omnibus portionibus ab uno acquisitis, & in unum censum ejusdem rei à domino recognitis rursus enim dividi poterit sive alienatione, sive successione, re ad plures perventa. Imò etiam singulæ portiones & rursus subdividi possunt, quòd tanè intelligendum, dummodò partes subdivisæ formam fundi unius & prehensioni idonei retineant: alioquin non tam eff. divisio in prædia, quàm sectio in frustula & abusus rei, quem dominus directus justè impedire potest, quando videlicet hoc attentaretur respectu possessionis & proprietatis quæ consequenter efficeretur inutilis, scèus si causa culturæ aut commodioris cujusdam usus, quia tunc nulla est divisio.

33. Cæterum quantum prædium censuale remanet inter plures commune pro indiviso, non puto fieri ullam divisionem census, etiam in terminis dictarum consuetudinum *supra num. 11.* nec respectu obligationis personalis dativæ à consuetudine, nec respectu hypothecæ, nec respectu exactationis & prehensionis aut recognitionis. Quædam autem consuetudines expressim dicunt censum non posse dividi sine consensu & approbatione domini, ut Pictaviensis §. 84. Borboniensis §. 409. Engolismensis §. 12. sed etiam si consuetudo non prohibeat, satis est quòd non permittat, per prædicta.

34. Sed quid dicemus de consuetudine de Lorris. eodem tit. §. 36. videtur enim illic nugatoria propter illa verba post medium d. §. *Si bonifroy semble?* Respon-

* De divisione census inter plures hæredes.

* Dividere feudum censualem utrum possint plures censuarii, sine consensu domini.

nus non debet imputari, l. *quamvis* & ibi Bald. de conditio. & demonst. Bald. l. *pro hereditariis*, col. 2. C. de heredi. actio. Sufficiet igitur quod dominus pro rata æstimationis jura integra percipiat, non autem recuperabit impensas tanquam factas à nimium delicato & nimium oneroso, l. *si servus de pign. act.* & multò minùs in feudo poterit retrò fructus lucrari ex prehensione præcedenti, tanquam virtus ejus non fuerit impedita per oblationem summæ non integræ, quia in summa oblata non est defectus nisi in uno nummo vel modico, & erat quæstio de re intricata & non liquida: quare modicus defectus non attenditur, & qui parum transgreditur non vituperatur, inquit Bald. & Imol. in d. l. *quamvis*. Si verò valor inventus notabiliter excedat oblationem, quæ nimium defectiva appareat, solvet offerens jura integra pro modo æstimationis, ejusque impensas tanquam culpabilis domino refundet, imò & in feudo prehenso refundet fructus interim domino acquisitos, non obstante oblatione notabilitèr defectiva.

41. Plus dico quod dominus directus potest cogere præfatam emptorem vel venditorem ad offerendum certam summam sub præfato expensarum periculo, nisi malit debitor prius impensis suis æstimare & liquidare quid offerat, quod infra certum moderatumque tempus à judice præfigendum facere tenebitur. Et invenio quod ita in effectu disponit consuetudo Borboniensis §. 396. quod generaliter propter æquitatem & rationem quæ loco non clauditur, observandum est: nec est omittendum præfatam æstimationem fa-

ciendam vocatis his quorum interest eorumve consensu, per regulam l. *de nuoque, de re jud. & rub. C. res inter alios acta*, addè infra §. 58. num. 51.

42. Hinc etiam declarantur consuetudo Carnotensis §. 51. & Blesensis §. 119. & similes, quæ volunt etiam de vera & pura permutatione fundorum censualem laudimiam deberi ad unciam æstimationis rei quando à diversis dominis moventur. Tunc enim ea æstimatio fieri debet impensis dominorum directorum tantum, non communibus: quia nullomodo sunt communes nec focii, seu disparati, nec singulorum. Si enim alter dominorum non petit laudimiam, nullum sumptum faciet & ea censuarius lucrabitur, sed is qui de fundo à se movente petet laudimiam, debebit sumptu suo facere ejus æstimationem. Sed nonne dominus directus offerre potest se contentum esse certa summa quam petit, nisi reus fundum minoris valere probare velit periculo ejus qui in culpa invenitur, ut supra eadem gloss. num. 35. Vel cogere censuarium ad certam summam offerendum, vel exprimendum certum valorem periculo expensarum malè æstimantis vel impugnantis, ut nuper num. 18. diximus? Breviter respondeo, non, sed locum esse regulæ, quod actor prius exploratus & certus venire debet: non autem petere se à reo instrui l. *quis in alterius in fin. de reg. jur. l. 1. C. de eden*. Non obstat prior casus, num. 16. quia ibi reus qui favorabiliores sunt, hoc conceditur, non actori. Non obstat posterior casus, numer. 18. quia ibi reus fuerat in culpa plures fundos cumulando confusè, sed hic non fuit in culpa; & sic locus dictæ regulæ.

EPITOME GLOSS. V. §. LXXVIII.

1. Q. 1. Etiam si pretium sit in auro vel argento: tamen laudimiam solvi possunt in moneta vulgari.
2. Q. 2. Remissio partis pretii non minuit laudimiam, nisi fiat quia nimio venditum. Idem de augmento pretii ex intervallo.
3. Dominus probans plus solutum quam conventum, habet fundatam intentionem in pluribus.
4. Q. 3. Sumptus etiam solvendi per emptorem non augent laudimiam.
5. Q. 4. Licet onera sint pars contractus, tamen non statim sunt pars pretii.
6. Nisi notabilem æstimationem pecunie recipiant. 7.
8. Q. 5. De mente cum onere solvendi debita venditoris.
9. Si sunt certa & pura, debentur pro his laudimiam.
10. Idem si incerta vel non liquida. 11. sed non ultra valorem rei.
12. Idem de concessione ad onus exonerandi ab omnibus oneribus & debitis nisi quatenus constat esse inter immobilia. 13.
14. Eligenda via utrique partium commodior & minùs onerosa. 15.
16. Quando incerta est quantitas laudimiorum, dominus fundatam habet intentionem usque ad unciam valoris rei pro qua debentur.
17. Æstimatio rei communibus impensis fiet.
18. Emens justo pretio & alia insuper onera suscipiens, nulla debet laudimiam pro rata onerum.
19. Renunciatio evictionis non auget pretium.
20. Emens justo pretio & alia onera suscipiens, non censetur plus emere, sed onera donare.

GLOSS. V. IN VERBO

Les ventes.



* Laudimia in qua moneta solvenda sunt.

Ubi sint, latè dictum est suprâ §. 76.

1. Quid si prædium veniit mille ducentis aureis, an emptor solvere possit laudimia in * moneta communi ad valorem auri? Prima facie videtur quòd dominus non tenetur laudimia recipere

in alia & villiori moneta quam sit pretium conventum, & quam emptor venditori solvere possit: quoniam etiam qualitas monetæ conventæ est pars pretii, & sicut laudimia limitantur ad certam quotam pretii, suprâ §. 76. ita & ad eandem qualitatem censentur limitari. Et sicut attenditur quantitas conventa & non volenti soluta: ita * qualitas pretii conventi, non autem etiam gratiosè soluti vel remissi. Contrarium * puto, tum quia consuetudo suprâ §. 76. ubi laudimia taxat, non respicit ad qualitatem monetæ, sed solum ad quantitatem sub contemplatione & ratione librarum vulgarium, ergo debet inspicere quot libras conficiat moneta conventa qualiscumque sit: & pro rata singularum librarum sufficere viginti denarios Turonenses solvere: Tum dominus directus in hoc esset nimium onerosus, & sic non audiendus, *l. servos, ip. fin. de pig. actio. l. si bene.* (ubi etiam de fiscalibus iuribus) *de usur.* Tum talis est communis observantia, quæ consuetudinem interpretatur. *l. si de interpretatione, de legibus.* Confirmo concludenti argumento ab oppositis: quia si prædium veniit dolio vini, modio frumenti, avenæ & hordei, & tot mensuris nucum & olei, vel pro equo & bove, non tenetur dominus pro laudimiis recipere duodecimam vini, frumenti, avenæ, hordei, nucum & olei, vel equi & bovis: hoc enim esset sæpè inutile vel impossibile & semper ridiculum: potest ergo cogere emptorem ad sibi solvendum in pecunia duodecimam æstimationis rerum vice pretii datarum: ergo casu converso eam lem legem pati debet, ut quamvis pretium conventum sit moneta aurea vel argentea, tamen sufficiat emptori solvere æstimationem unciæ in vulgari moneta.

* Laudimia utrum ad rationem conventi pretii sint solvenda, an vero ad rationem tantum soluti.

2. Secundo quæro quid si emptor emit pro mille, sed * non solvit nisi sexcentum & liberatus fuit? Respondeo, nihilominus tenetur solvere laudimia ad rationem conventi, non autem soluti pretii: & hoc nisi constaret rem non valere circiter ultra sexcentum, & quod remissio residui pretii conventi facta est ex causa hac iusta, & per modum reformationis contractus, quæ etiam ex intervallo re non secuta fieri potest, dummodo non simulatè, sed ex iusta causa, licet in consequentiam redundet in præjudicium domini, quemadmodum è diverso, si eo quod res plus valebat reformatum fuerit pretium in augendo, aedum si per modum reformationis totius contractus, sed etiam si per modum simplicis supplementi, vel ex *l. 2. C. de rescind. vend.* vel etiam extra compulsionem dictæ legis quia non erat læsio ultra dimidiam secundum veram proportionem quam dedi *in tract. de commercio. & usur. quest. 14.* sed si voluntariè bonam fidem agnoscendo suppleverit emptor iustum pretium, debent solvi laudimia nedum de pretio convento, sed etiam de augmento vel supplemento, per notata suprâ §. 33. *quest. 9.* & contra de pretio bona fide diminuto tantum, nisi hæc fiant donandi causa.

3. Sed quid si appareat pretium conventum sexcentum: sed dominus probat verè soluta mille, & non apparet de causa augmenti? Respondeo, in dubio puto fundatam esse intentionem domini ad ratam pretii verè soluti, & ex eo quod brevi subsequutum est videri præmeditatum & plus actum, licet minus scriptum, per notab. suprâ §. 20. *gloss. 8. quest. 3.* & quia nemo præsumitur jactare suum, *l. cum de indebito. ff. de probas.*

Secus si essent fortiores præsumptiones pro donatione, puta quòd res non valeret ultra pretium conventum, & venditor erat plurimum meritis vel dilectus ab emptore, qui etiam allegaret se plus solvisse animo donandi, alioquin nisi allegaret, cum præsumptio sumatur ex eius factò, non suppleretur nec præsumeretur. *l. si adulterum cum incestis. §. idem Pollioni & ubi Bart. ff. de adul. per Bart. & omnes in l. cum quid. ff. si cert. per.*

4. Quæro tertio si plures sumptus facti sint pro expeditione venditionis, utrum saltem quatenus concernunt emptorem censentur diminuiere vel potius augere pretium ad effectum laudimiorum? Respondeo, non, ut in simili diximus suprâ §. 33. *quest. 1.* quia ad certam limitatam quotam pretii conventi referuntur, unde non est habenda ratio sumptuum. Amplio, ut si ex pacto debeat emptor subire omnes hos sumptus, non sint augenda laudimia, sicut si ex pacto subiri debeant à venditore, non sint minuenda, per notata suprâ eodem *gloss. 2. in princ.*

5. Quarto quæro, quid si quis emat pro certo pretio, & ad certum aliud * onus, vel è diverso si venditor certo onere in favorem emptoris gravatus sit? Breviter dico quòd si illa onera sint valde modica, vel affectionem concernant, & non pretii notabile augmentum vel decrementum, tanquam impertinentia non sunt in consideratione, quamvis enim non possit negari quin sint pars contractus cui insunt *l. juris gentium §. adeo. ff. de pact. l. l. l. ff. si cert. per.* tamen satis est quòd non recipiant considerabilem æstimationem pecuniæ, & sic proprie non sint pars pretii, ut si alter in favorem alterius ratificaverit certum præcedentem contractum qui alias erat de se satis firmus, ita quòd non transfertur jds de novo, sed occasio litigandi rescinditur, vel si promiserit præterre in venditionibus reliqui patrimonii pro simili pretio, si libuerit vendere, vel favorem principis, amicitiam aut pacem cum certa persona ab altero fortè offensa, ei promereri aut aliud aliud id genus.

* Onus vel impositum vel remissum in vendendo què admodum consideratur in laudimia.

6. Secus si sint onera commodum pecuniarium respicientia, vel quæ pecunia notabiliter æstimari possint & soleant, ut si alter alteri promittat constituere vel remittere servitutem præ liti, vel in prædio vicino, aut fore Romam, aut negotium aliud gerere ex quo notabile salarium deberetur. Hæc enim cum saltem per æstimationem recipere possint functionem cum pretio; si præstanda sint ab emptore, vel si præstentur à venditore, partem rei faciunt ad quam pretium pro rata referatur, *l. fundi partem de contrab. empt. & vend. & æstimanda sunt, hinc videlicet in præstandis ab emptore ad augenda: illinc videlicet in præstandis à venditore ad minuenda laudimia pro rata æstimationis onerum.* Et idem dicendum est in feudis quantum ad quintum denarium pretii, & hoc demum casu rectè quadrat quòd diximus suprâ §. 33. *in princ. & in gloss. preced. in princip.* quòd hujusmodi pacta & onera sunt pars vel rei vel pretii respectivè.

7. Utque plenius breviter habeas, * distingue: * Distinctio. Aut res venditur vel quoquo titulo transfertur ad præ-existentis aliquod onus, puta servitutis, aut alterius juris tertio super eadem re competentis. Et tunc istud onus nullomodo est pars inclusa rei quæ transfertur, sive in quantum transfertur & in dispositionem deducitur, imo est potius pars exclusiva, quæ à translatione & dispositione rei excipitur & reservatur, & sic de his oneribus in hac materia non est curandum. Fallit quando res venditur ad onus certi redditus ad rationem duodecim pro uno redimibilis, creditori vendentis vel permutantis debiti, vel etiam debiti per alium

aliuta, quem vendens vel permutans tenetur exonerare, vel cui hoc donatum vult, quia tunc actum censetur quod acquirens teneatur luere vel solvere ad liberationem venditoris, & sic recidit istud onus in speciem sequentem per not. infra §. 19. At verò res transfertur ad onus ab alterutro alteri, vel in alterutrum commodum cuiusvis præstandum, & tunc verè est pars rei vel pretii, aut compensationis respectivè pro qualitate oneris ad augenda vel minuenda laudimia, & ex parte venditoris (si quidem ab illo præstandum sit) semper minuit laudimia. Tunc enim non debentur de toto pretio convento, quia pretium conventum hoc casu non est pretium solius rei feudalis vel censuarie, sed etiam dicti oneris, & sic pro rata: ex parte autem emptoris ita demum auget si consistat in pecunia vel ex promiscuo usu recipiat cum ea functionem, prout de mobilibus dictum est *suprà eodem gloss. 1. num. 8. cum seq.* Secus si consistat in re vel jure immobili: quia tunc nec auget nec minuit, sed de residuo pretio dumtaxat debentur. Reliqua hujus effusissimæ laudimiorum materię explicata sunt *suprà §. 33. quest. 3. & in præcedentibus: non repeto.*

* Hypothesis.

8. Juxta prædicta quinto in specie quæro de quæstione de qua cum hæc excuderentur consultus fui. Vir & uxor domum emerant, illa præmoritur relictis extraneis hæredibus, à quibus superstes partem eorum dictæ domus emit certo pretio, & ad onus exonerandi eos à debitis defunctæ, sive à dimidia parte debitorum præteritæ communionis inter superstitem & defunctam, an debeat laudimia? Varia fuere responsa: re ad me delata, respondi deberi, sed ita, ut in totum unciam communis valoris dictæ medietatis domus tempore contractus inspecto non excederent. Utque plene habeas quia late patet, notandum quod si superstes per formam divisionis sine fraude hoc fecisset, etiam si tota domus sibi remansisset cum dicto onere, nihil proflus laudimiorum jure deberet, per notab. *suprà eodem gloss. 1. quest. 15.* sed quia non cum universitate, sed seorsim dictam medietatem indivisæ domus emit.

* Solutio.

9. Aut constat quod illa debita erant redditus non redimibiles, aut aliàs jura immobilia, ut dicam infra §. 94. & tunc non debentur laudimia nisi pro rata pretii numerati, quasi re partim vendita, partim permutata. Aut constat quod erant debita mobilia: iam purè debita & solvenda, & de certa eorum summa, & tunc non solum partem pretii faciunt: sed sunt essentialiter pretium certum in nummis, sicut pars numeranda, & nulla est quæstio, quia constat totum esse unum certum conventum pretium. Et ita decidit Joan. Fab. *instit. de empt. & vend. §. pretium in princ.* Nicol. Boeri. *in consuetud. Bituricensis. de retract. §. 3. circa medium.*

10. Aut verò non erat omnino certa debitorum quantitas quæ poterant esse plura vel minora, & latentia supervenire, quorum onus emptor suscipiebat, vel etiam si constabat de numero & quantitate debitorum: tamen non omnia erant liquida purè solvenda, sed quædam in diem vel sub conditione, vel partim compensationi vel liquidationi obnoxia, quæ emptor facilius prece, gratia vel obsequio luere poterat & sperabat, ideoque eventum eorum in se suscipiebat: & tunc non viderentur deberi laudimia nisi pro rata pretii conventi in pecunia numerata, per ea quæ tradit Joan. Fab. *instit. de empt. & vend. §. item pretium.* Quicum inclinat Dom. Andr. Tiraq. in *tract. de retract. proximo §. 1. gloss. 14. num. 14. cum seq.* Breviter contrarium dico, quia de generali consuetudine & usu non requiritur esse venditionem in stricta formula certi pretii in certis nummis: sed tam abest hoc requiritur, ut etiam in donatione pro speciebus mobilium locum habeat consuetudo, ut diximus *suprà eodem gloss. 1. num. 8. cum seq.*

11. Et in hoc quidem themate non est dubium probabile, cum partes intenderint vendere & emere, &

in forma venditionis totius dictæ partis contractum sit, quo casu etiam in dubio totus contractus venditio judicatur, ut dixi *suprà §. 33. quest. 19. num. 91. & 92.* & onus venditori appositum, sive incertum, est pars pretii. *l. fundi partem.* & ibi Bald. *Sali. de contrab. emp. l. si sterilis. §. si tibi. de actio. emp.*

12. Probabilior autem esset dubitatio, si partes non fuissent usque verbis venditionis, nec de ullo certo pretio convenissent: puta si dicti hæredes dedissent vel cessissent superstiti dictam medietatem domus ad onus quod dictus superstes teneretur eos exonerare ab omnibus oneribus & debitis dictæ communionis, vel etiam successionis & hæreditatis defunctæ, in quo Joan. Fab. *in d. §. item pretium* disertè * decidit non esse locum laudimiis, quem Nicol. Boeri & Andr. Tiraq. in locis præfatis sequuntur. Quo non obstante contrarium puto, & dico quod siquidem constet subesse quosdam redditus non redimibiles vel similia onera, & actum esse quod superstes ab his quoque illos exoneraret: tunc idem est ac si res esset partim respectu dictorum immobilium permutata, partim respectu reliquorum, quæ mobilia sunt vendita.

* Resolutio.

13. Sed in dubio non præsumuntur subesse nec suscepta esse talia onera immobilia, sed de debitis & oneribus quæ vulgò inter mobilia deputantur intellectum censetur: & sic non pro parte contractus, sed pro toto, laudimiis & utriusque retractui locus est, & etiam talis est communis observantia. Ita etiam expriment omnes nostræ consuetudines quoties de hujusmodi contractibus speciatim loquuntur, ut Cænomaneensis §. 369. Andensis §. 359. Arvernæ, *in. 16. §. 3.* Ita etiam volunt decif. Tholos. 279. Alexand. *conf. 64. lib. 5.* Guido Papæ *conf. 162.* Steph. Bertr. *conf. 221. lib. 1. prius per Simonem Vincentium impressorem.*

14. Sed quomodo æstimabuntur laudimia in hac ultima quæstione, & etiam in præcedenti in casu, de quo dixi *num. 10.* Alii existimant prius liquidanda debita & onera: Alii æstimanda quantum vendi possent: neutrum placet, tam quod pro modicis (ut in istis quæ non debent excedere unciam principalis) non debent fieri sumptus substantiam principalis concernentes. *l. Medietas, de amon. & tributis. lib. 10. C.* Tum eligenda * via est utriusque partium commodior & minus onerosa, & per quam jus utriusque brevius & tutius conservatur. *l. 1. & ibi Paul. l. si quis cautio. Philip. Decius consil. 436. col. 1. consil. 500. dum. 13.* & per quam multæ quæstiones dirimuntur. *l. 1. §. si hæres ad Trebell. l. cum Stichur. in ibi, quatenus & commodius promissoribus stipulatoribusque est. ff. de solutio. Faciunt mo. supra §. 52. gloss. 1. num. 183.* sic aliàs in jure ad vitandam intricacionem & difficultatem inveniendi exactas portiones, via æqualis & expeditior assumitur ut est pulcher textus in *l. si alterius de hered. institut.*

* Via utriusque utriusque utilior eligenda.

15. Dico ergo quod in istis quæstionibus & generaliter in omnibus similibus ubicumque onera quæ pretium vel partem pretii faciunt aut facere censentur, non possunt promptè & commodè æstimari tempore contractus inspecto, recurrendum ad communem valorem rei, cujus ergo laudimia debentur, quæ ad valorem illum qui tempore contractus erat, metiri debent: hoc enim brevius fit, & celerius certiusque inveniri potest, & hoc faciendo nec dominus directus aliquid perdit, nec acquirer ultra debitum gravatur, nec potest melius, æquius aut aptius decerni, nec cautionibus aut repetitionibus ullis opus erit si postea onera minoris aut pluris esse inveniatur.

16. Itaque censeo dominum directum in hoc fundatam habere intentionem, nec etiam posse plus petere, nec admittendum si vellet majorem dictorum onerum & debitorum molem probare: quia quatenus excedit unciam æstimationis rei (& idem de alia quota à consuetudine taxata) non solum de lucro certat: sed etiam de iniquo lucro, idè non est admittendus. Sed si acquirer vellet suo sumptu & periculo

probare dicta onera vel debita esse (minora valore rei, quasi minoris emerit, aut superfluum sibi donatum sit, audiendus est: quia non certat de lucro, & multo minus de iniquo, sed de damno vitando.

17. Porro rei ipsius æstimatio communibus impensis domini directi & acquiritoris facienda est, nisi alter ad certam æstimationem assertam obrulerit, quam contendens defectivam non probavit. Is enim impensas inanis sui conatus merito perdit, sibi que soli imputat, ut in simili dicam infra, sed in proposita questione si dominus directus contentus fuerit laudimia petere ad rationem valoris rei (quia iustam, probabilem & fundatam causam habet) acquiritor ipse suo periculo & impensis minus debere probare debet, etiam lite inter se & dominum contestata super minore summa per acquiritorem probata, nisi dominus impederit acquiritorem suo periculo & impensis aliter liquidare. Iustus est enim ipsi acquiritori quia confusè contraxit difficultatem ex forma sui contractus orientem imputari.

* Via media.

18. Ex his patet quod si ille partem dictæ domus emisisset iusto pretio, & nihilominus suscepisset onus solvendi debita, si qua essent, vel postea apparerent, & ab eis dictos hæredes exonerandi, quod non debet laudimia ultra ratam pretii conventi, nec dominum admissibilem etiam si sumptu & periculo suo probare velit subesse onera mobiliaria seu semel solvenda vel plura quàm sint expressa, quippe cum plus laturus non sit, quia cum superstes emerit iusto pretio, censetur dictam clausulam apposuisse non animo pluris emendi, sed assicurandi dictos hære-

des qui aliàs detrectabant vendere.

19. Simile quando emptor renunciat recursui evictionis, quia onus istud nullo modo auget pretium respectu laudimiorum sive in censu sive in feudo, nisi constaret minoris quàm res valet emptum, & certa subesse onera nunc solvenda vel luenda ab his qui petere possunt, quorum contemplatione renunciat eviçioni: quia tunc idem est si emptum esset ad onus dictorum debitorum pro complemento pretii, sed re alioquin iusto pretio empta vel oblati laudimii usque ad ejus valorem, non est præterea dominus audiendus, etiam si non solum suo sumptu & periculo de aliis liquidis & puris debitis probare velit, sed nec etiam si probare velit emptorem illa scienter suscepisse, forsan etiam reticuisse.

20. Quia quatenus onera per emptorem suscepta excedunt iustum rei pretium conventum, si scienter cum dictis oneribus emat, non censetur pluris emere, ex quo emptio habet pretium suum taxatum, nec in fraudem domini onera adjicere, ex quo pretium conventum non est infra communem rei valorem: sed respectu onerum præter id susceptorum censetur donare. Textus in *l. si quis donationis de contrah. empr. & vendit.* Calderic. *conf. 2. sub tit. de empr. & vend.* Bald. *conf. 261. col. 1. lib. 1.* Philipp. Decius *l. imaginaria. de regul. jur.* Fabia. de monte S. Savini. in *tract. de empr. & vend. col. 121.* Conradus de Summenhar. in *septem part. de contra. quest. 57. col. pen.* Pantal. de Crema. in *rep. l. si unquam col. 11. C. de revoc. don. & de leg. resp. 13. & lib. 3. de donation. & gratis revocand. resp. 13. & 15. in fine.*

* Non pluris emere sed donatio.

EPITOME GLOSS. VI.

1. Solidus investituræ ab omni singulari quoquo titulo successore debetur. 2. Et pro minima parte rei etiam ab hærede testamentario, sed non à legitimo.

GLOSS. VI. IN VERBO

* Douze deniers Parisis pour la saisine.

* Hæc verba dispensata sunt per novam consuetud.



NOTA quod quamvis in hoc textu bis fiat mentio de *saisina* sive de investitura: non tamen intelligendum quod ratione investituræ renovandæ ultra laudimia debeatur aliud quàm solidus unicus Parisiensis, qui quindecim denarios Turonenses valet, clausula enim ultima huius textus *ibi, Avec douze, &c.* est additiva respectu laudimiorum: respectu vero *saisinæ* sive investituræ est expositiva & declarativa juris debiti & consueti pro renovatione investituræ & sic cum res censualis venditur, debentur laudimia prout supra: & cum hoc debetur iste solidus pro investitura, & non aliud nisi ex speciali pacto & particulari jure privato. Hic autem *solidus* proprie dicitur dari pro *saisina*, hoc est pro investitura, quia debet solvi & præstari ab omnibus singularibus successoribus quibus investitura renovanda est, quod non est in laudimii quæ non debentur nisi ab emptoribus pro rata pretii: sed hic *solidus* tam ab emptoribus, permutantibus, donatariis, legatariis, quàm aliis titulo quovis particulari succedentibus debetur.

2. Amplio nedum in emente vel quocumque titulo acquirente totam ipsam rem censualem, sed etiam in acquiritore cujuscumque partis rei censualis, ita ut

etiam si minimam rei portionem acquirat, integrum tamen solidum debeat, quia ut in §. *seq. num. 8.* pro renovatione investituræ præstatur, quæ etiam pro minima portione alienata, renovanda est. Vice versa non plus debetur quàm unicus solidus pro una investitura, etiam si res sit maximi & quancumque valoris, adhuc iste solidus nullomodo debetur à legitimis hæredibus sive descendentes, sive ascendentes, sive collaterales sint: quia licet hi teneantur dominum si petat recognoscere, non tamen indigent aliqua renovatione investituræ seu *saisina*, sed satis *saisini* censentur ipso jure per consuetudinem generalem, infra §. 132. Secus de hærede testamentario qui pro legato apud nos habetur, ut ibi dixi, nisi in locis ubi consuetudo hæredis institutionem concedit & in quem possessionem transfert, ut nova consuetudo seu potius statutum Biturigum, & ita observatur Lugduni, *ce qui est reconnu & baillé à lors & demi lors*: intelligitur tertia, quarta, vel quinta, ut soliti pars pretii in venditione & dimidium respectu æstimationis in alia mutatione. Quidam exigunt etiam à filiis, quidam prætendunt etiam cum usufructus legatur uxori & proprietatis prælegatur filio, quod est abusivum.

LXXIX.

SI l'acheteur d'un heritage est contraint de déguerpir de l'heritage pour les debtes de son vendeur, & en ce faisant il se vend & adjuge par decret à la poursuite des creanciers, ledit acquteur succede au droit du seigneur, pour avoir & prendre à son profit les ventes dudit decret, telles qu'eût pris ledit seigneur. Ou est au choix dudit seigneur de les prendre, en rendant celles qu'il a receuës de l'acquisition premiere.

LXXX.

SI l'heritage ne se peut partir entre coheritiers, & se licite par justice sans fraude, ne sont deuës aucunes ventes pour l'adjudication faite à l'un d'eux: Mais s'il est adjugé à un étranger, l'acquteur doit ventes.

LXXXI.

LES ventes & amendes se poursuivent par action seulement.

EPITOME §. LXXXII. GLOSS. I.

- | | |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 1. Summa l. ult. C. de jur. emphyt. | <i>reali possessione intelliguntur; secus in creditore fructuario vel colono.</i> |
| 2. Quando in alienatione necessaria cessat periculum commissi. | 22. 24. 28. |
| 3. Non est differentia inter venditionem & alios contractus 4. | 21. Declaratur consuetudo Comitatus Burgundie 22. 23. |
| 3. Recusatio domini debite expectati liberat novum acquirentem à commissi, sed non à laudimii. | 25. Dominus qui consensit contractui, non potest petere commissum. |
| 6. Emphyteuta locans ad longum tempus, non cadit in commissum, nec debet laudimia. | 26. Licentia petita etiam non obtenta, impedit commissum. |
| 7. Non valet argumentum de emphyteus. ad census vel feuda. | 27. Restituitur ignorans consuetudinem localem. 35. |
| 8. Olim non licebat ingredi sine investitura domini, quod deinceps moderatum fuit. | 29. Curator vel procurator generalis remittit commissum. |
| 9. Censuarius non tenetur accipere investituram nisi ad novum commodum. 14. | 30. Mater que non fecit inventarium nec satisfecit, nec renunciarit, non est tutrix ipso jure. |
| 10. Doctore de consuetudine attestanti non creditur. | 31. Domino feudi carente tutore qui requiri possit, cessat commissum. |
| 11. Etiam hodie, non licet vero emphyteuta (nisi sit fisci) domino irrequisito alienare. | 32. Declaratur consuetudo Calvimontis. |
| 12. Fiscus in suis perpetuis emphyteutis non habet jus commissi, nec retentionis pro pretio: secus in aliis. 14. | 33. Pluralis locutio ultra duo concludit. |
| 13. Investitura non requiritur, ut quis damnum, sed tantum ut consequatur lucrum. | 34. Quando in legibus indefinita equipollet universali. 35. |
| 15. Dominus requisitus investire tenetur. | 36. An res emphyteutica sine domini consensu in dotem dari possit. |
| 16. Consuetudo onerosa loquens in feudo non extenditur ad censum vel ad aliud genus acquisitionis. 17. | 37. Non, nisi filia. |
| 18. Solus legitimus heres habet investituram à consuetudine in censu. | 38. Vel filio propter nuptias, vel extraneo heredi instituto, vel alias successuro ab intestato. |
| 19. Sed non in feudis respectu domini. | 39. Quid in feudo? |
| 20. Consuetudines de commissi feudi possessione capta domino irrequisito, de | 40. An de datione in dotem debeantur laudimia? |
| Tom. I. | 41. Res data in dotem estimata, non statim vendita est, sed pendet. 42. |
| | 43. Quia interim uxor est & manet domina |
| | 44. Nec est periculum commissi. |
| | 45. Consuetudo commissi non habet locum contra possessorem vel colonum existentem in possessione, & eumentem. |

* Olim
fuit. 36.

* §. LXXXII.

IL ne prend faisine qui ne veut.

Hic arti-
culus ita
per novam
consuetu-
dinem fuit
reforma-
tus.

NE prend faisine qui ne veut, mais si on prend faisine, sera payé douze deniers parisis pour la faisine.



PRIMA facie obscurus est hic textus, & ut verus sensus clare liquet;

1. Præmittendum primò quod habetur in *l. ult. C. de jur. emphyt.* videlicet quod emphyteuta non potest domino irrequisito suum vendere: & adhuc si dominum adierit & denunciaverit quantum re vera & ab alio invenit, nisi dominus voluntatem suam declaraverit, tenetur ejus responsum expectare per duos menses, an scilicet is velit retinere pro pretio. Quòd si domino irrequisito, vel requisito, sed non expectato responso per duos menses alii vendiderit, vel etiam si expectato responso etiam per duos menses, sed personæ veritæ & minùs idoneæ rei emphyteuticæ tenendæ vendiderit, cadit ipso jure à jure emphyteutico, etiam si ad traditionem realem nondum processerit, secundum quosdam, per generalitatem *d. l. ult. ver. his tamen. juncta clausula ult. text. Sed ut dixi supra §. 20. glos. 5. num. 5. cum seq. venior & crebrior est sententia, in omnibus casibus d. l. ultim.* non esse locum commissio, nisi traditione reali secuta, sed semper interim locum esse pœnitentiæ. Et ubicumque *d. l. ult.* liberè permittit vendere, intelligitur cum effectu, etiam tradere. Et ubicumque imponit pœnam commissi transferenti vel aliter versanti: intelligitur secuto effectu realis traditionis.

2. Quod adhuc à multis limitatur, non procedere in * necessaria alienatione, ut si per judicem detur in solum creditoribus: quia nec requisito domino fieri posse, tenent Bald. *cap. 1. in princ. col. 4. de prohib. sen. alien. per Fed. in assib. feud. Rom. Alex. in l. si finita §. si de vestigialibus. de dam. infect.* Jas. in *d. l. ult. col. 33. num. 113. qn. 5.* Hier. Gratus *conf. 133. lib. 1. ubi addit quod sic observatur.* Sed cave, quia ratio illa necessitatis non est vera per se, ut dixi supra §. 32. num. 13. & 14. Hoc ergo non tam facit necessitas, quàm publica autoritas, cujus prætextu nemo decipi debet. *l. 1. C. de his qui veniam arat. impetr. Clem. 1. de rerum permut.* hanc ergo limitationem admitto in hoc casu particulari tribus concurrentibus: primò interveniente publica judicis autoritate: secundò quòd ritè & à competenti giudice: tertio in judicio contradictorio, secus ex voluntaria sententia, quæ potius pœctum est. *l. 2. C. communita utriusque judicii.* Bal. in *addit. ad Specul. de executio. sentent.*

3. Et sic in effectu quantum ad pœnam commissi non est differentia inter venditionem & alios contractus. Aut enim traditio realis fit domino consentiente, & indistinctè cessat pœna. Aut fit sine consensu domini non requisiti nec debitè expectati, & tunc & non priùs locus est commissio in quovis contractu: malè ergo & incaurè gloss. & Doctores ad differentiam venditionis dicunt, quòd emphyteuta potest etiam domino irrequisito donare vel permutare, aut alium contractum absolutè alienationis facere. In quo facultas habendi pro pretio non potest adaptari, ut tenent gloss. Guid. de Suza. Salic. Jas. & communiter omnes in *d. l. ult.* Joan. de Platea. & alii in *l. 1. C. de fund. patrim. lib. 11.* Joan. Andr. Petr. Anchar. Cardin. Flor. Panor. in *cap. potius de locat.* & latè Franc. Aret. *conf. 41. diligenter & natura. col. 1.* Guid. Pap. Decif. *Delph. 46.* Jas. in *l. si domus. in fin. de legat. 1. num. 7. & 32.* Sed quod factio contractu non potest sine consensu domini tradere nec possessionem transferre, quòd si fecerit, nihil agit, sed res ipso jure cadit in commissum, Guid. Pap. in *d. Decif. & in conf. 173. honesta mulier. & præfati Doctores.* Sed quicquid dicant, veritas est quòd in effectu idem est in venditione, ut novè dixi.

4. Sive ergo emptor, sive donatarius, aut alius novus acquiritor, tenetur dominum adire pro renovatione investituræ rei & possessionis mancipatione, titulo acquisitionis edito vel declarato, ut dixi supra §. 73. glos. 2. & 3. & quinquagesimam partem pretii vel æstimationis ad hoc obtinendum solvere vel offerre, unà cum facultate retinendi pro pretio in casum venditionis: quòd si dominus admittere recusaverit, & per duos menses expectatus superfederit, tunc liberum est novo acquiritori etiam dissentiente domino & sine periculo commissi rem ingredi, & possessionem ejus de manu ultimi emphyteutæ authoris sui vel eo patiente accipere.

5. Sed an hoc factio novus emphyteuta liberetur à laudimii? Salic. in *d. l. ult. col. pen.* quem sequitur ibi Jas. *col. 6. num. 25. & col. 12. num. 52.* tenent quòd sic, & quòd dominus amittit laudimium pro hac vice, quamvis re integra, hoc est ante realem possessionem per novum emphyteutam permissu legis acceptam possit dominus moram purgare, & illum investiendo & in possessionem inducendo laudimium percipere. Pro quorum sententia induco, quia text. apertus, *d. l. ult. versi. & ne avaritia.* ubi apparet quòd laudimium de quo ibi, pro ipsa investitura & missione in possessionem vel subscriptione vel depositione domini ad hunc finem debetur, & præstatur: unde si dominus juxta causa noluerit hoc facere, nullum laudimium pro hac vice consequi debet, salvo omni jure suo in futurum. Quibus non obstantibus contrarium dico, quia per totam *d. l. dominus.* propter moram vel reculationem suam non mulctatur in aliquo, nisi quòd perdit spem lucrandi commissum, vel retinendi pro pretio in casum venditionis pro hac vice. Non obstat *d. versi. & ne avaritia.* quia dumtaxat limitat quantitatem laudimiorum non obstantibus pactis de majori summa, quæ rescindit in hoc. Cæterum lex supplens consensum domini ad approbationem. contractus & novi emphyteutæ & exclusionem commissi, non tollit laudimia, quia nec expressus quidem domini consensus ea tolleret. Quandocumque ergo dominus antequam 30. vel 40. annis præscriptum sit: juxta not. supra §. 12. & infra §. 69. voluerit investire novam emphyteutam vel ejus successorem, poterit ea laudimia exigere. Quemadmodum novus ille acquiritor, non obstante dicta permissione legis qua usus fuit, ingressus possidens sine metu commissi, potest nihilominus cogere dominum ad investituram & instrumentum authenticum de ea re faciendum, laudimia offerendo, ergo non sunt sublata nec remissa.

6. Sed quid si emphyteuta non vendit nec permutat, sed * locat ad longum tempus & tradit domino irrequisito? Et videretur esse locum pœnæ *d. l. ult. C. de jur. emphyt.* quia communis sententia est ex hujusmodi locatione transire utile dominium, reprobatà gloss. in *l. pen. §. instituto. de lega. 2.* ut per Ang. Aret. *instr. de loca. §. adeo. col. 1.* & alios quos latè cumulat And. Tiraq. in *tract. de retract. proximis. §. 1. glos. 14. num. 80. cum seq.* & in individuo quòd tunc sit locus pœnæ *d. l. ult.* tenet ibi Jas. *num. 112. qn. 4. Facit quòd ex Alex. supra, ut in conf. 113. num. 1. lib. 1. conf. 165. num. 2. lib. 2. confil. 104. confil. 119. lib. 3.* & Philip. Deci. *confil. 204.* loquens in Archiepiscopo Lugdunensi, consueverunt in locatione ad longum tempus per emphyteutas facta, deberi laudimia. Breviter contrarium puto, quia prohibitio & pœna *d. l. ult.* non congruit locationi etiam ad longum tempus, nec debet extendi quicquid illi dicant: & non deberi laudimia post longam disputationem, tandem decidit Nicol. Boëri in *Decif. Bnrdegat. 234.* Ego

* De loca-
tione ad
longum
tempus.

quoque in annot. ad Alex. *conf. 119. lib. 1. & ad Philipp. Deci. conf. 204.* eorum sententiam reprobavi: male enim censuerunt locum esse commissum vel laudimii: locans enim ad vitam vel etiam longius tempus, non transfert jus emphyteuticum, sed semper illud retinet: & tanquam talis canonem solvit: & sic non verificantur verba *d. l. ult.* Ita etiam sentit Joan. Faber in *d. §. adeo. col. 1. infus. de locato.* & hoc nisi aliter constaret de fraude & simulatione: & salvis his quæ dixi *supra §. 78. gloss. 1. num. 181. & 183.*

Census & Emphyteuticus differunt.

7. Secundò principaliter in genere præsupponendum censum nostrum ab emphyteusi differre, nomine, substantia, & effectu, ita ut merito & in dubio non valeat argumentum ab uno ad alterum, sicut nec de emphyteusi ad feudum, diximus *supra §. 1. gloss. 3. num. 71. & in rub. hujus tit. num. 22. & 40.* Primum enim licitum est vendere, nedum donare, aut quovis titulo alienare domino irrequisito vel invito, itante tamen semper illibato jure domini: sed quia novus acquiritor titulum acquisitionis exhibere tenetur domino eumve agnoscere, ut *supra §. 73. gloss. ult.* poterat dubitari an posset ingredi possessionem rei domino non adito, & sine renovatione investituræ? Videbatur enim quòd non, & quòd contra faciens esset puniendus, tanquam furtivè, ut pote clam domino ingrediens, eique subitas hæns honorem debitum, prout sub quibusdam consuetudinibus mulctatur in sexaginta solidos Parisienses domino solvendo, ut in consuetudine Sylvanectensi §. 240. 247. & 249. Claromontensi §. 114. quæ suo loco servanda sunt. Et intelligo de loco in quo res censualis sita est, non autem de loco dominantis, nec domicilii emptoris, quantumcumque verba consuetudinis concipiuntur in personam, per ea quæ scripsi *supra §. 12. in fin. & supra in proem. gloss. 2.*

8. Verumtamen ut liquet ex libris antiquis manuscriptis, consuetudo illa generalis erat: sed in redactione consuetudinum multum detractum est rigori antiquo, præsertim dominorum directorum, quòd liberius esset rerum commercium, præsertim Parisiis. Unde consuetudo nostra volens indicare liberum esse cuiquam novo acquiritori sicut in feudis, ita & in censualibus prædiis, dominium utile, quod etiam proprietatem vocant, acquirere, & possessionem realem ingredi, & re sui domino directo irrequisito, sine ullius pœnæ aut mulctæ periculo, dicit neminem teneri saisinam live investituram accipere: non tamen quin teneatur notificare infra octavum diem, ut *supra eod. §. 77.* non quin teneatur dominum agnoscere & ad instrumentum authenticum recognitionis: ut *supra §. 73. gloss. ult. num. 10.* non denique quin teneatur solidum Parisiensem pro saisina seu renovatione investituræ solvere, ut in §. præcedenti etiam si non curet vel nolit investituram sibi concedi aut renovari. Non enim intendit consuetudo dicere aliquem posse refutare quod est ad sui commodum, juxta *l. invito. ff. de regulis jur. l. si quis in conscribendo. C. de pact.* Sed vult dicere, sicut in feudis nostris, ita & in censualibus, nullam esse pœnam investituræ à domino non petite & omittæ, licet apprehensa fuerit possessio. Idem vult consuet. Senonensis §. 213. *in veteri.* & §. 217. *in nova.* & generaliter idem dicendum est in toto hoc Regno, nisi quatenus speciali consuetudine loci aliter caveatur.

9. Amplio etiam si consuetudo simpliciter dicat novum acquiritorem ultra laudimia teneri solvere certam summam pro sa sua seu investitura: non enim ex eo sequitur quod investituram petere teneatur, imò nec oblatam accipere, quatenus ejus commodum & securitatem, & non domini præjudicium concernit: ut in propriis terminis decidit Alber. Brun. *inter conf. feud. conf. 44. col. 2.* Exceptis enim oneribus expressis, & feuda & censualia prædia sunt patrimonialia, & patrimoniorum jure censentur, ut sæpè dictum est. Tamen omittens investituram, ut non punietur: ita nec prætium consequetur, seu commoda quæ investituram

sequuntur, puta celerem exclusionem retractus; infra §. 173. Liberum est ergo singulariter & feudi & censualis prædii dominium, & veram possessionem transferre & acquirere & retinere directo domino irrequisito.

10. Et ita tandem irrepsit etiam in emphyteusi, ut testatur Albert. Brun. *in conf. 43. col. 1.* Quod non est ita crude intelligendum, ut loquitur: sed ut novè dixi in *rub. hujus tit. num. 43.* quoniam abutuntur vocabulis: vox emphyteusis, æquivoca est: unde non est locus pœnæ, nisi de hoc actum appareat: de quo ex solo verbo emphyteusis, non continuo liquet propter naturam ejus ferè exoletam. Cæterum non esset credendum Alber. nec aliis Doctoribus de certa consuetudine, maxime contra jux commune attestantibus, nisi aliter sufficienter probetur, ut tradit Alex. in *l. post dotem. col. 13. ff. solut. matrim.* Jaso. in *l. de quibus col. pen. num. 89. ff. de leg. Phil. Dec. conf. 402. in fin.* tibi in annot. dixi, & plenè dicam in fine operis.

11. Verum est quod in emphyteusi fisci speciale est, ut fisco irrequisito liberè ad usus canonis alienare possint: ut est jure cautum, *l. i. de fundis patrimo. lib. 11. C.* idem in prædiis tributariis, sive in censu fiscali. *l. 2. & ult. C. sine censu. vel reliq. & ratio specialitatis est, quia novus acquiritor sine alia requisitione ipso facto obligatus est fisco. l. Imperatores. ff. de publica.* Hanc rationem reddunt Joan. Plateanus & alii in *d. l. 1. de fund. patri.* Jaso. & omnes in *l. ult. C. de jure emphyte.* Sic in hoc Regno feudalia & censualia prædia liberè regulariter alienari possunt dominis irrequisitis, & acquiritores ipso facto obligantur, ut etiam dictum est *supra §. 13. gloss. 5. num. 8.* non tamen hæc ratio generalis est, nec ad alia ubi non caveatur, extendi debet: unde in vera emphyteusi servandum est jus commune, ex quo non reperitur correctum, quamvis in vim consuetudinis quæ ferè generalis in hoc Regno, acquirens aut quisvis possessor ipso facto pro tempore suo ad hæc realia & annua personaliter obligetur, ut infra §. 70.

12. Sed an emphyteuta fisci possit non solum donare: sed etiam ex causa venditionis tradere fisco irrequisito? Respondi: o, quantum ad pœnam commissi certum est quod sic, quia sublata est in fisco *per d. l. 1. & l. fundi. ibi, ut commissi metus esse non possit. Facimus l. hi quibus & l. possess. eod. tit. de fund. patri. lib. 11. C.* Sed an etiam cum ea libertate ne fiscus possit habere pro pretio? Gloss. in *d. l. 1.* tenet quod sic. Idem Odofred. Ang. Joan. de Plat. & est communis sententia. Contrarium tenent ibi Andæ Barulo & Luc. de Penna. Quid dicendum? Certè hæc ultima pars prima facie videtur verior & prior: quia commissum quidem specialiter & nominatim sublatum est in emphyteusi fisci. *d. l. fundi. de fund. patri.* sed nullo jure specialiter caveatur jus retinendi pro pretio sublatum esse in fisco, ergo *per l. precipimus. C. de appellat.* Tum magna est ratio differentie inter pœnam commissi odiosam: & jus prælationis quo res redit ad priorem statum pretio refuso, & in casu possessor velit rem commutare pretio dumtaxat, quod est favorabile, ut dixi *supra §. 78. gloss. 1. num. 71.* Correctio ergo regulæ communis in commissio abrogando, non debet extendi ad abrogandum hoc jus prælationis. Et hanc partem tenendò quamvis emphyteuta fisci posset vendere & tradere irrequisito fisco: tamen fiscus semper recuperare posset pro pretio infra bimestre notificationis sibi factæ ab emptore *d. l. ult. C. de jure emphyteus.*

13. Resolvendo dico quòd aut emphyteusis in perpetuum à fisco est concessa: & tunc non solum jus commissi, sed etiam jus prælationis, seu retinendi pro pretio, remissum censetur; aut est concessa ad tempus, vel fiscus successit in jus privati hæc jura habentis, & tunc jure privatorum & communi utetur, videlicet utroque jure salvo. Et movetur quia primo casu non est merus & simplex emphyteuta, sed etiam perpetuarius quem leges statuunt posse non solum liberè do-

Distin-
tio.

FFFF ij

nare d. l. i. de fund. patrim. lib. 11. C. sed etiam vendere seu quocumque genere contractus transferre. l. bi quibus. cod. titul. & inconcussè jura domini possidere. l. quicumque. l. fundi. l. bi quibus. cod. tit. quibus etiam, ut dominis soli, concedit libertates dare mancipiis fundi. leg. possessore. eodem tit. Tum quia non decet fiscum concessione in perpetuum facta, hoc jure prælationis non reservato uti, quia non esset libera venditio, sed semper avolarent qui hoc jus à fisco redimerent vel à principe impetrarent, ad venditores & emptores expilandos, nec esset liberum commercium etiam salva lege fisci alienando, contra quam sanxit d. l. 1. & aliz leges suprâ allegatz, quæ ad perpetuam & inconcussam securitatem emphyteutarum fiscalium eorumque successorum latæ sunt. Quæ rationes cessant, quando fiscus non in perpetuum, sed ad tempus tantum dedit in emphyteusim, vel quando succedit in jus privati. Tunc enim locus erit veteri juri communi. Unde etiam l. libertates. C. de mancipiis. & solo. lib. 11. non modò de colonis (ut volunt glossæ & Doctores) loquitur, sed etiam in emphyteusim fisci, qui non perpetui, sed temporales sunt, ut dixi in novis intellectibus meis, unde quædam asperli. in §. præced. gloss. 2. Et hanc etiam differentiam inter emphyteutas fisci perpetuos, ut sint domini, & temporales, ut non sint domini, not. l. fundi. in fi. l. omnes fundi. in fin. C. de fund. patri. lib. 11. & quæ suprâ in dicta gloss. 2.

14. Nunc expediendo materiam nostræ consuetudinis, hic §. non abolet investituram & deinvestituram quæ adhuc vigent, maximè investitura quæ quotidie hic practicatur. Sed tantum vult hæc consuetudo quod censuarius alienans quoquo titulo non tenetur prius quam tradat se deinvestire, ut in consuetudine Sylvanectensi & Claromontensi suprâ num. 3. nec acquitens de novo tenetur investituram petere vel capere, quod intellige quantum ad damnum vitandum dumtaxat, id est quod propter hanc omissionem nec commissum nec multam aut aliam pœnam incurrit sub hac & simili consuetudine, & etiam, ut nihilominus dequirat ea quæ sunt juris communis, puta hypothecam cum sua prioritate, quod non dicitur de consuetudine Valesiana, §. 19. nec non veram possessionem & proprietatem: sed non intelligitur quòd omittens habeat lucra vel commoda quæ dantur investito, puta excludendi retractum proximitatis per annum & diem sequentem, ut infrâ §. 173. vel excludendi retractum dominicalem ubi alias locum habet, ut in consuet. Valesiana §. 20. Non etiam intelligitur quin domino censuali teneatur solvere solidum Parisiensem pro saisina, etiam si illam nolit capere, ut §. præcedenti. gloss. 6. num. 1.

* Investire cogitur requisitus dominus.

15. Sed quæritur an dominus requisitus teneatur investire? Videtur quod non, quia obligatio illa tollitur ex parte censuarii, ergo etiam ex parte domini directi per locum à correlativis, l. 1. Cod. de capressis. lib. 11. & per l. ult. de acceptilatis. Contrarium dico, quia dummodo satisfaciatur domino de juribus suis, tenetur omnino novum acquirentem investire. Non obstat d. l. ultim. de acceptil. quia alium habet sensum, ut dixi in novis intellectibus, & in l. 1. §. si quis ita. de verb. oblig. in lectura Tubingensi & Dolana. Non obstat de correlativis, quia novus acquirentis tenetur dominum recognoscere, ut suprâ §. 37. gloss. 1. ergo etiam dominus directus tenetur investire seu censuarium agnoscere: eoque recusante poterit interim censuarius facere se per superiorem investiri, ut dixi suprâ §. 60. & 73. gloss. 1. & nihilominus cogere dominum censualem, ut in libro censuali hæc investitura describatur.

16. Ulteriùs quæro, in locis ubi consuetudo imponit pœnam capienti possessionem rei censuariz sine investitura domini, ut Sylvanectensi & Claromon. suprâ eod. num. 3. utrum eadem pœna censeatur habere locum in fundo? Et videretur satis tacitè cautum, maximè in consuetudine quæ de saisinam & saisinam, hoc est de investituram & investituram pariter requirit tam in feudo

quàm in censu, ut in Sylvanectensi, §. 135. & 237. Contrarium est dicendum ex quo pœna non est scripta nisi in fundo movente censualiter aut ad campi partem quæ est species census, ut suprâ eod. tit. in rub. Unde non debet extendi ad feudum quod est diversæ speciei. Faciunt quæ dixi in §. præced. gloss. 1. num. 139. Quòd autem dictæ consuetudines non loquantur de hac pœna nisi in censualibus, clarum est de consuetudine Claromontensi, d. §. 114. & satis patet de consuetudine Sylvanectensi rectè inspiciendo text. d. §. 240. & 247.

17. Plus dico, quod consuetudo non loquitur nisi de tempore rei censuariz, ut dicta consuetud. Sylvanectensis non debet extendi ad donatarium vel permutatorem aut quocumque alio titulo acquirentem, licet eadem videatur ratio, l. at si quis §. & generaliter. ibi, pœnam tamen in eum statutam non esse: de relig. & sumpt. singlo. & Doctores in c. ult. de jure patro. dicta autem consuetudo Claromon. loquitur de acquisitione in genere d. §. 114. & sic generaliter intelligitur quocumque titulo quis adquisierit: quod intelligendum est de quocumque titulo sive particulari, sive generali, sive inter vivos, sive ex testamento aut etiam universali, sive ab homine sive à lege, puta ex societate vel donatione omnium bonorum præsentium, aut aliaz.

18. Aliter tamen quam per successionem legitimam, quia in legitimo hærede, non habet locum dicta pœna, ut suprâ §. 78. gloss. ult. num. 2. Probatum primo, quia verba consuetudinis recipiunt interpretationem & modificationem secundum communem modum loquendi, ut suprâ in præmio gloss. 1. sed clarum est quod secundum communem modum loquendi, successio non venit appellatione acquisitionis, sicut nec cadit in acquisitionem vel conquestum: & alia est appellatio acquisitionis & alia successionis non solidè jure communi, l. quasi. cum l. seq. pro socio. sed etiam inconcussio usu: nec hi termini solent confundi vel promiscuè accipi, sed differenter, imo velut termini oppositi: & sic consuetudo loquens de uno non debet extendi ad alterum. Secundo probatur per manifestam differentiam rationem, quia ex consuetudine generali possessio defuncti continuatur in hæredem, quod non est in alio quovis titulo acquirente: nec hæres etiam collateralis dicitur de novo acquirere, sed acquisitionem defuncti intrare & continuare, ut diximus infrâ §. 132. non solum consuetudo ipso jure saisinat seu possessorem facit hæredem, quod de nova possessione intelligi posset: sed etiam veterem saisinam & possessionem defuncti in eum continuat.

19. Unde hæres etiam lateralis non indiget nova saisina vel investitura domini (exceptis feudis in quibus propter sacramentum fidelitatis omnis investitura saltem domino vigilante, personalis est) per notata suprâ §. 2. gloss. 4. qu. 7. non tam ex eo quod satis ipso jure saisitur à consuetudine, quàm quod saisina, investitura & possessio defuncti in eum continuatur. Modo in proposito aut defunctus ultimus censuarius & acquirentis fuit investitus à domino, & eadem investitura continuatur in ejus hæredem: aut sine investitura domini ingressus incidit in pœnam secundum consuetudinem loci: & ejus hæres apprehendendo non incidit in novam pœnam, quia non censetur novam apprehensionem facere, sed factam à defuncto continuare, & sic non debet nisi unam multam, videlicet à defuncto incurram, quam debet solvere, nisi defunctus solutione aut præscriptione aut remissione expressa vel tacita, juxta l. ultimam. & ibi gloss. & Doctor. Cod. de revoc. dona. liberatus fuerit, & quæ latè scripsi suprâ §. 43. qu. 28.

20. Cæterum quamvis in toto Regno nulla sit consuetudo quæ in censu pœnam commissi imponat novo acquirenti possessionem capienti sine consensu domini: tamen quædam sunt, licet paucæ, consuetudines hoc imponentes in feudis, & talia feuda vocantur ibi, *siefs de danger*, id est periculo commissi obnoxia, ut

consuetudo Burgundiz. *tit. des fiefs. §. ult. & Comitatus Burgundiz. cod. tit. §. 16.* Et nota quod intelligitur de possessione reali, non autem de ficta sive per actum fictum tantum, quicquid dixerit Chassaneus ** in consuetud. Burgundia. §. ult. glo. §. verbo Recelle,* contra textum ejusdem consuetudinis. Faciunt quæ dixi supra §. 20. *gl. §. num. 4. in fi.* Ita etiam quod constitutum, retentio ususfructus, & similis clausula non operatur commissum, tenet Anton. Rubeus in *repet. §. novis. num. 479. in l. non solum. de novi oper. nunciat.* quamvis communem errorem sequatur Nicol. Boër. *Decisio. Burdegal. 112. num. 5.* Item non habet locum in divisione, etiam si tota res uni obveniret secundum quod supra §. 33. §. 78. *gloss. 1.* sæpe diximus non esse locum juribus dominicalibus in divisione.

*Humbert.
lamet.

*Constat.
Comit.
Burgund.

21. Tertiò à dicto commissio, * consuetudo Comitatus Burgundiz excipit non solum quosvis hæredes intestati: sed etiam testamentarios, imò etiam legatarios, donatarios causa mortis, & ex quacumque specie ultimæ voluntatis. §. 6. & 7. Item habentes ex donatione contractus matrimonii à parentibus vel cognatis §. 8. qui non debet restringi ad propriam merè & liberalem donationem, quia idem si detur fundus ab eo qui non tenetur dotare vel donationem propter nuptias facere, vel si ab extraneo cognato, tamen detur æstimatum vice pecuniæ, quia satis est quod datur, id est transfertur in contractu matrimonii sive in descendente, sive in collateralem, sive agnatum, sive cognatum. Quartò fallit in eo qui revertitur ad jus pristinum, puta ex facultate redimendi, ut in dicta consuetudine §. 12.

22. Quintò fallit in creditore hypothecario cui datur per antichresim, vel qui jure pignoris occupat. Loquitur enim consuetudo de novo vassallo titulo particulari de facto jure domini ingrediente, & proprio nomine ad sui commodum possidente cum effectu. Unde si creditor vel alius licitatione superior per decretum judicis obtinuerit, non debet illud de facto realiter exequi domino irrequisito, nec judicis autoritate protegeretur, nisi decretum latum esset cum domino, aut dominus vocaretur. Secus si quis tanquam fructuarius ingrediatur, vel tanquam colonus etiam ad longissimum tempus, vel tanquam emphyteuta aut superficiarius, vel etiam si totum feudum in redditum à vassallo acceperit. *d. consuet. §. 13. §. 15.* Isti enim etiam si ad longissimum tempus vel quandoque, ut perpetuarii ingrediuntur: tamen non ingrediuntur, ut sint vassalli seu plenè domini utiles: sed ut pensionem annuam temporalis vel perpetuarii juris præstent concedenti, qui vassallus remanet & homagium subire debet, secus si etiam fidem dimitteret seu vassallagium transferret: & ita debent intelligi & restringi *dd. §§. 13. & 15.*

23. Sextò fallit in eo qui est in possessione, puta si usufructuario colono vel possidenti ad onus redditus detur proprietas vel eam emat, non enim tenentur exire & res suas omittere, quamvis statim factus sit dominus utilis & possessor. §. *interdum. in fi. de rer. divis. l. qua ratione. §. interdum. de acquir. rer. dominio,* sed potest in eodem statu manere & consueto modo administrare donec dominum feudalem adierit, satis est quod sine ejus consensu vel eo irrequisito non faciat actus proprietarii ad conservationem rei non necessarios, imò etiam merè extraneus qui non erat in possessione, potest ingredi vel mittere qui res præparent & necessaria faciant, nec dicitur ingredi & dominum feudalem contemnere, nisi qui de præsentibus absolute ingreditur. Et multò minus nocet gestio tertii amici sine fraude.

24. Sed si emptor conduceret fundum ad plures annos, nihil, vel contemptibile quid solvendo, jam esset manifesta fraus, nec hoc studiosè accersito commento excusaretur à commissio, ut non esset vera conduc-

tio: Tum per *l. si quis ante. de acquir. vel amit. poss. l. si quis conduxerit. ff. locat.* Tum quia dominus est, *l. qui rem. C. de locato. l. neque pignus. de reg. juris.* sed si emptor serio conduxit & respondet de fructibus donec pretium solvat, ut in *l. ficut emptio. cum l. seq. locat.* quia nondum ingreditur tanquam verus dominus & vassallus, cum talem traditionem absolutam non habeat, sed ut conductor, cessat commissum. Facit Bart. *l. codicillis. §. instructo de leg. 2.*

25. Et septimò, si dominus feudi intervenit in contractu, venditione vel cessione facta huic novo vassallo, sive tanquam fidejussor, aut aliàs approbans, vel si aliter & scienter approbaverit novum vassallum, quia tunc non est locus commissio, maxime si novus acquiritor fiducia approbationis domini ingressus fuerit: non enim licet mutare consilium in alterius detrimentum, maxime in pœnam & lucrum odiosum. *cap. mutare. de reg. jur. in 6.* Secus si dominus aliunde sciverit & dissimulaverit: quia ista requisitio non est minus quam notificatio & exhibitio literarum acquisitionis, quæ etiam aliunde scienti fieri debet, cum sit pars honoris & reverentiæ debita, ut diximus supra §. 33. *num. 10. & 23.*

26. Fallit octavo, ut non sit necesse obtinere consensum, sed sufficiat reverenter petere, quod intelligitur notificando acquisitionem & exhibendo literas, alioquin dominus petens prius exhibitionem, non constituitur in mora, sed acquiritor: & ultima mora nocet. *l. illud. de peric. & commodo rei vendita.* quantò magis & prior & ultima mora? postquam autem congruè requisivit à domino justam causam denegandi non habente, periculo commissio vacat, etiam in dicto Comitatu, ut satis ostendit ea consuetudo §. 6. ibi: *Ne seronius tenus requiratur au feigneur feodal, son consentement,* ergo obligatio est de requisitione, non autem de impetratione consensus, & ita debent reliquæ consuetudines ejusdem materiæ intelligi, & ita utatur in locis ubi sunt hujusmodi feuda, ut in Ducatu Barrensi. Prædicta procedunt ipso jure.

27. Fallit nonò per viam restitutionis in integrum, si emptor sit exterus vel semper peregre egit, & sine dicto onere emit. Idem in hæredem emptoris qui nondum possessionem realem acceperat. Hi enim possunt restitui in integrum, & quamvis alioquin hæc restitutio non habeat locum contra jura feudalia quia sunt onera rei, verum est quoad fructus, relevia & onera momentanea: secus respectu commissio quo feudum perpetuè absorberetur, præsertim cum ista omisso non cadat in delictum, sed in simplicem negligentiam, nec sit de genere prohibitorum, per ea quæ scripsi supra §. 1. *gloss. 7. num. 3. cum seq. §. 30. qm. 13.*

28. Ex quibus apparet decisio arduæ causæ in qua consultui. Dom. * Humbertus lametius jurium Doctor ** Contra Chass.* quoddam feudum in dicto Comitatu acquisivit, & paulò post quia venditores (ut sæpe fit) fructus illius anni reservaverant, eosdem fructus emit, & infra mensem domicilium dominarum feudi adivit: invento illustri gubernatore dicti Comitatus avo materno & Curatore earum qui gratum habuit, sed pro investitura & fidelitate remisit ad filiam suam matrem & tutricem suarum neptium. Interea præfatus Doctor dictos fructus collegit & de eis disposuit, postquam collectionem infra decimum mensem contractus vocatus in jus à tutrice dictarum neptium ad declarationem commissio, Dolæ jura interpretans consultus à præfato Doctore, Respondi non esse locum commissio. Primo quod non fuit ingressus cum effectu tanquam emptor & dominus fundi, sed tanquam emptor fructuum, cumque unius anni tantum essent fructus, nulla potest esse suspicio fraudis, per prædicta. Bald. in *l. voluntatis. C. de fideicom-*

miss. Alexand. consi. 165. lib. 2. Capol. cautela 45. posses etiam.

29. Secundo quia etiam ante collectionem dictorum fructuum & aliam realem immittionem adivit domicilium dominarum fundi, consensum habuit avi & curatoris eorum, qui sufficit etiam si super investitura superfederit vel ad alium remiserit: quia per eandem consuetudinem arti. 3. etiam pro homagio præstato quod majus est, etiam post manum domini injectam, sufficit vassallo fidelitatem offerre in loco dominantis, vel principali officiali: sed curator à iudice constitutus major est uno generali, præsertim quod in illis tria concurrebant, quod avas, quod curator, quod rector provincie; curator autem furiosi, prodigi, pupilli vel pupillæ plenariam habet rerum administrationem. l. inter bonorum. de administr. tut. & curat. Atque etiam simplex procurator generalis potest tollere commissum etiam incursum antequam dominus voluntatem suam declaraverit, ut dixi supra §. 21. num. 10. & ultra ea quæ ibi allegavi, ita tenet Philipp. Cot. consi. 187. tradita. col. 3. lib. 1. consi. 181. col. 13. vers. non obstat. lib. 2.

30. Accedit quod mater tutrix nec inventarium fecerat nec satisfecerat, & sic administrare non poterat. l. si tutor. ibi, nec ea quæ ab eo gesta sunt nullam firmitatem. & ibi, ipso jure irrita sunt. C. in quib. cau. restit. in integr. non est necessaria. l. in dubium. C. de tuto. vel curato. qui non satisfecit. Bar. in l. legitimus. de legitima tutela: nec etiam renunciaverat secundis nuptiis & Velleiano, ut prærequiritur. Authent. matr. & avia. C. quando mulier tutela officio fungi possit, ultra ea omnia quæ à legitimis tutoribus requiruntur. Authent. ad hac C. eo. tit. & cum mater speciali beneficio Novellarum admittatur, debet prius hæc omnia facere, ita quod ommissio modicæ solemnitatis vitiat, ut decidit Bar. l. si quis sub conditione col. 4. num. 16. vers. quanto quod per Auth. requiritur quod mater, &c. Idem voluit Speculator tit. de anomalis tutoribus. col. 13. vers. ut autem. Panor. in c. ex parte M. col. 3. num. 5. & ibi Præposit. & Philip. Deci. num. 4. de appellat. Angl. Perusi. consi. 3. §. pro decisio. col. 1. num. 2.

31. Cum igitur de jure scripto (quod ibi in non expressis à consuetudine servatur) mater non fuerit tutrix, aut saltem non habuerit de jure aliquam potestatem vel administrationem, sufficit consensus habitus à curatore, etiam si ad alium pro fidelitate remiserit, aut saltem propter pupillarem ætatem dominarum non erat qui adiri posset, & sic cessat commissum præsertim introductum in penam spernentis dominum feudi, quæ cessat quando ex parte domini propter sui absentiam vel pupillarietatem est impedimentum. Text. in l. pecunia fenoris. in fi. ibi, si tamen post mortem creditoris nemo fuit cui pecunia solveretur, inculpatam esse moram. de usur. & in l. cum quidam. §. si pupillo. eod. tit. Alexand. consi. 92. num. 9. lib. 1. consi. 182. col. 1. ubi in annotatione. dixi lib. 2. Phil. Cornus. l. non hoc. col. ult. C. unde legit. Phil. Deci. in l. unum num. 10. & ibi Francisc. Purpura. num. 24. si cert. per. multo plura allegavi in consilio meo quo remitto.

32. Quod autem in consuetudine * Calvimontis. §. 56. narratur de quibusdam feudis periculosis sitis in præpositura Valliscoloris in quibus non licet novo vassallo (exceptis descendentibus in linea directa quod enim ibi excipitur, de patre, etiam in avo & proavo intelligendum est) possessionem ingredi sine investitura aut permissione domini sub pœna commissi, illud non est jus consuetudinarium loci, sed jus particulare privatum quorundam dominorum, ut in simili dixi supra §. 76. quibus pacto aut titulo speciali hoc contigit, & per præfatam consuetudinem reservatum & limitatum fuit intra fines dictæ præposituræ: illa enim consuetudo non intendit alicubi fundare

hanc odiosam servitutem, sed potius abolere in toto suo territorio, exceptis feudis sitis in dicta præpositura, & sic non sequitur quod omnia feuda sita in dicta præpositura subsint huic servituti, nisi aliunde probetur, quia præfata consuetudo non intendit hoc disponere nec affirmare: sed solum affirmat, & ex ea inferitur quod in dicto loco sunt quædam feuda huic servituti subdita.

33. Illa enim verba, *on il y a fiefs de danger*, cum sint locutionis pluralis * indefinitæ duorum numero contenta sunt. l. ubi numerus. ff. de test. c. pluralis locutio. de regulis jur. in 6. & in odiosis, ut hic, indefinita non æquipollet universali, ut not. Bar. in l. 2. per illam text. ff. de lib. & post. Gemi. in c. quamvis. 1. §. ob hanc. in princ. de præbend. in 6. Verum est quod istud ultimum intelligitur in indefinita ab homine prolata, quare non facio vim in hoc, sed dico quod etiam si non esset in odiosis, sed in materia favorabili vel indifferenti, puta si consuetudo diceret in toto præsidatu nulla esse laudimia nisi in tali locali præpositura, adhuc verba illa indefinita clausulæ exceptivæ non æquipollerent universali: quia ex quo non sumuntur ex universo, satis est quod verificentur in uno si sint singularis numeri, vel in duobus si sint pluralis numeri, ut est text. in l. si is qui docentia. §. utrum. ff. de reb. dub.

34. Non obstat quod in legibus indefinita æquipollet universali, ut tradit Bar. quem omnes sequuntur in l. omnes populi. in 6. qu. princ. col. 16. ff. de just. & jure. in l. si pluribus. in princ. ff. de leg. 2. no. glo. Gemi. & omnes in cap. ut circa. de electione in 6. Petrus Anchar. in rubr. col. 3. de regulis jur. in 6. & quod fortius dixit Bar. quem alii si quantur in l. 1. ff. de reg. jur. quod live in lege live in statuto, live sit materia odiosa, live favorabilis, indefinita æquipollet universali: quia respondeo illud procedere demum in verbis dispositivis, & animo disponendi prolatis, secus in verbis enuntiativis, ut plenè diximus supra in proem. gloss. 1. Clarum est autem quod verba dicti §. 56. in princ. nihil aliud enuntiant quàm in sensu directo, in quantum autem tacite disponere possunt, duodumtaxat faciunt & disponunt. Primo derogant omni prætenso juri dictæ servitutis in tota præfectura. Secundo ab hujusmodi derogatione excipiunt certum locum, & sic nullibi fundant intentionem dominorum in hoc jure, sed illi nominatim derogant in toto suo territorio, excepta dicta præpositura in qua derogationem hujusmodi generalem suspendunt, & est effectus, quod si patroni velint prætereire & probare dictam servitutem etiam titulo particulari extra dictam præposituram, non sunt admissibiles, nisi fortè allegent de novo constitutam post publicationem dictæ consuetudinis, quoniam ex quo vocati in publicatione & conclusionem dictæ consuetudinis non contradixerunt, censentur juri suo, si quod habebant, hoc respectu renuntiasse, eoque privari publico & communi consuetudinis decreto. Sed infra dictam præposituram erunt admissibiles, non tamen habebunt intentionem fundatam in dicta clausula exceptiva: sed satis est quod per antiquas investituras aut alias legitime probando de jure prætenso non habeant consuetudinem eo loci repugnantem & derogantem, sicut de quorumque jure titulo particulari prætenso, cuius publicum & consuetudo loci non repugnant: & ita debet intelligi quod scripsi supra 1. gloss. 4. num. 37. vers. & in quibusdam, ut illud commissum non jure publico consuetudinis, sed speciali pacto & jure privato censetur.

35. Rursus in eam rem & ad uberiores doctrinam quæro, Civis Parisiensis vel Turonensis emit fundum situm in dicta præpositura, dicto oneri ex pacto investituræ obnoxium, sed non facta mentione dicti oneris & periculi, quod etiam ignorabit & quia realem possessionem patrono infuso ingres-

* De indefinita, & utrum æquipollet universali.

* Declaratur consuet. Calvimontis.

* Restitutio
in integrum
ex clausula
generalis.

ius est, recusat patronus oblationes emptoris & manu injecta feudum sibi commissum asserit: an aliqua via consuli possit huic emptori? Breviter respondeo quod potest & debet etiam major in integrum restitui ex * clausula generali propter probabilem ignorantiam, per not. Bar. & omnium Doctorum in simili in *l. ad diem. ff. de verb. oblig.* per gloss. ult. & omnes scribentes in *l. 2. de iure emphyt.* Steph. Bertran. in *confi.* 188. *lib. 2. glo.* & omnes feudistæ in *l. imperialem §. praterea si quis. de prohib. feud. alien.* per Feder. in *usib. feud.* & quæ plene diximus supra §. 1. *gloss. 7. num. 2. 3.* & ad Phil. Deci. *confi.* 58. & istud est indubitatum quando læsio sive commissum non venit ex vi dispositiva consuetudinis: sed ex speciali pacto & dispositione hominis. Plus dico, quod etiam si veniret ex dispositione consuetudinis quæ ita cavisset per verba dispositiva, adhuc daretur restitutio in integrum ex capite iustæ ignorantie aut alterius iustæ causæ, quia agitur de perpetua amissione rei: & sic consuetudo quantumcumque generalis & præcisæ, non censeretur sustulisse beneficium restitutionis in integrum ex iusta causa per not. supra §. 1. *gloss. 7. num. 6.* Et maxime attento quod hoc casu non proveniret commissum immediate ex sola dispositione legis vel publicæ consuetudinis, puta per lapsum temporis, sed mediante facto hominis & sic non obstant not. supra §. 32. *quæst. ult.* & ulterius attento quod illud factum hominis, videlicet ingressus possessionis non est actus cadens in delictum vel aliam noxam, sed actus communiter permissus & licitus etiam in feudis noviter emptis in hoc regno. Faciunt not. §. 45. *quæst. 13.* Quare danda esset in integrum restitutio forensis iustam causam ignorantie habentis localis & exorbitantis consuetudinis, per not. Innoc. in *rub. col. 3. versic. sed dic melius de consens.* Joan. Fabri. in *l. 1. col. 4. versic. item dic. C. de summa Trin. & fide catholica.* Tex. c. 1. §. *ult. de investi. de re aliena facta in usibus feud.* tetigi in *tract. de usur. num. 747.* & ad Phil. Deci. *confi.* 19. dicam alibi plenius.

36. Hic pulchrum & utile est videre quid in famigerata illa quæstione huic remissa supra §. 78. *gl. 1. qu. 7. in fi.* quando res emphyteutica datur in dotem æstimata, quam post Speculatorem *tit. de locat. §. nunc aliqua. versic. 109. cum seq.* tractant Doctores in *l. ult. C. de iure emphyt.* & in *c. potuit. ex de loca.* Decisi. Tholosa. 279. & ibi Stephan. Auffre. in *additio. & alii passim.* Ut autem explicemus ea quæ ab aliis partim implicita sunt, partim imperfecta scripta, hæc quæstio duplex est. Prima, an sine domini directi consensu in dotem dari possit? Secunda, an debeantur laudimia? Ad primam Speculat. ubi sup. *gloss.* & omnes Doctores in *d. l. ult.* ubi Jas. *num. 34.* cum multis seq. canonist. in *d. c. potuit.* tenent quod sic, & est in se indubitatum per ea quæ supra eo diximus *num. 2.* Amplio etiam si res detur æstimata, quamvis Joan. Imol. in *d. l. potuit col. 13.* Jason. in *d. l. ult. col. 30. num. 108.* contrarium teneant & male, quia non est verum quod venditio in dubio facit æstimationem, ut dixi in §. *præced. gloss. 1. num. 105. cum seq.* Ex his videtur prima quæstio absoluta: sed non est ita, longè enim aliud est contrahere, aliud possessionem tradere. Primum non est prohibitum, ut novè diximus supra *cod. num. 10.* secundum verò sub pœna commissi prohibitum est etiam in mera donatione, etiam in donatione in dotem vel aliàs quoquo titulo, ut supra *eo. nu. 2.* Non ignoro quod post Sali. in *C. ult. C. de iure dot.* multi tenent illatuta generaliter loquentia non habere locum in dotibus nisi de eis specialiter exprimat, quos latè cumulat dom. And. Tiraq. *tract. de retract. proximit. §. 1. gloss. 14. num. 21. gloss. cum multis seq.* Sed illud dictum non est verum nisi in materia in qua dos reperitur privilegiata, per text. in *l. frandem. §. ult.* ubi hoc not. Bald.

de *testam. milit.* Philip. Deci. in *l. 2. C. unde lib. in l. 1. num. 9. de reg. iur. confi. §.* ubi in annot. Tetigi idem Andr. Tiraq. in *d. glo. 14. num. 96.* ubi & *num. 108.* satis aperte sentit dotem non esse in his privilegiatam, ut etiam Masuer. in *sua praxi. si. de empt. & vend. §. 17.* decidit laudimia deberi ex re data in dotem æstimata: & patet in simili supra §. 3. & 35. Secus in materia ubi dos est privilegiata, ut in quæstione de qua loquitur Bal. *Novell. in tract. dotium part. 6. speciali 48.* quia in hoc dos est privilegiata per text. in *l. ult. C. de Velleia.* per quam illud speciale sustinetur, alias esset falsum.

37. Limbo tamen dictam conclusionem. Primum si quis det emphyteusim in * dotem pro filia, quia non solum licitum est dare & contrahere: sed etiam possessionem realem tradere domino irrequisito: & ita proprie loquitur Stephan. Bertran. *confi.* 380. *duo sunt* ubi in annot. tetigi *lib. 2. prius impressorum per Simonem Vincentium: ubi vulgaria tantum allegat, ego verò moveor quia aut dotans non habet alios liberos quam hanc filiam, & censeretur mera successio- nis anticipatio in ea re. Text. in l. unica. §. 1. de imponen. lucra. descript. lib. 10. ibi, in tam enim necessariis sibi, conjunctisque personis sub liberalitatis appellatione debitum naturale persolvitur, id est, anticipatur. Tetigi supra §. 17. & plene tradam infra §. 159.* Aut verò habet etiam alios liberos, & tunc censeretur partim anticipatio successio- nis, partim divisio sive anticipatio portionis cum onere conferendi veniendo ad successio- nem, & sic non est locus prohibitioni *d. l. ult. C. de iure emphyt.* quæ loquitur quando alienatur in ex- teros. Faciunt quæ latè scripsi supra §. 20. *gloss. 6. num. 5.* permissam esse & divisionem & alienationem feudi vel emphyteusis inter consortes, & tetigi in annotat. ad Alex. *confi.* 19. *num. 1. lib. 6.*

* In dotem
dari in
emphy-
teusi.

38. Idem dico in * donatione propter nuptias facta filio, idem dico in cæteris successuris. Idem dico in extraneo qui dotat, vel donat ei quam hæredem instituit: quia sicut in successione testati vel intestati cessant permissio domini & metus commissi, ita in anticipatione harum successio- num: & idem in divisione vel assignatione facta inter ipsos consortes socios & cohæredes, & hinc est quod quæcumque consuetudines Galliarum, quæ imponunt periculum commissi ingrediendo possessionem feudi sine consensu domini, non habent locum in eo qui successurus erat ab intestato, præsertim quando datur in dotem vel donationem propter nuptias.

* Donari
propter
nuptias po-
test em-
phyteusis.

39. Quod autem Doctores vulgò tradunt speciale in feudo, ut vassallus non possit in dotem dare filiz suæ sine consensu domini, c. 1. §. *donare. qua- liter olim feuda. c. nuper. extra. de donat. inter vir & uxor.* Jas. *d. l. ult. num. 109. C. de iure emphyt.* non procedit extra loca sua: quia sunt consuetudines locales, ut dixi supra *tit. 1. in rub. num. 48.* & multo minus habet locum in Gallia ubi feuda sunt patrimonialia. & sic idem quod in aliis, ut dixi supra *tit. i. in rub. num. 49.*

40. Ad 2. quæstionem Speculator *d. §. nunc aliqua. ver. 110.* distinguit: Aut datur in dotem inæstimata, & tunc non debentur laudimia nec consensus domini requiritur: aut datur æstimata, & tunc debentur laudimia & consensus domini requiritur, quia vendita intelligitur. *l. plerumque §. fin. autem. ff. de iur. dotium. l. quoties. C. eod. tit.* Et omnes ferè ubique sequuntur, cum hac sublimitate, ut procedat si est æstimatio talis quæ venditionem faciat, aliàs idem quod in primo membro, & latè Petrus Rat. in consuetud. Picto. §. 15. *gloss. ult.* Solutum autem Jason. in *d. l. ult. quæst. 9. num. 49.* tenet indistinctè non deberi laudimia, sive res detur æstimata, sive non, & nititur hoc solo fundamento quod sit alienatio necessaria: quod fundamentum satis reproba- vimus supra §. 22. *num. 14.* Quid dicendum? Doctores

valde aberrarunt ad pauca aspicientes & disparata permiscuentes.

41. Speculator enim non loquitur in quavis datione in dotem: sed quando ipsamet mulier quæ suæ potestatis est, dat sponso suo pro dote sua: & satis bene loquitur, nisi quod nimis indistinctè, non advertendo ad praxim: quia quod vulgò dicunt rem in dotem datam, æstimatam etiam tali æstimatione quæ venditionem faciat, censeretur venditam, non absolute verum est, nec quoad omnia. *l. quoties. ff. de jure dotium.* sed tunc demum si contingat maritum vel ejus heredem soluto matrimonio, malle dictam æstimationem, & non fundum restituere: secus si malit fundum ipsum restituere, prout potest & electionem habet. Text. in *l. plerumque in fi. ff. de jure dotium.* quia tunc nunquam censeretur venditus fuisse: sed in dominio mulieris remansisse. *l. si constante. §. si maritus. in fi. ff. solut. mari. l. in rebus. C. de jure dotium.* latè dom. Joan. Igneus. in *l. §. si vir. ant. uxor. ad Syllania.* de quo plenius dico infra §. 168. non ergo debebuntur laudimia nisi in fine post solutum matrimonium consummata venditione per electionem pretii, quantum aliter (præsertim in feudis) velint pleræque consuetudines, non minus in hoc duræ quàm ineptæ, ut dixi supra §. 23. Et hæc (salvo eo quod mox dicam) procederent in terminis juris scripti, vel locis quæ jure scripto reguntur, ubi conjuges non sunt communes in bonis, vel etiam in locis consuetudinariis, quando convenit non fore communionem, sed dotem restituendam.

42. Jam ergo liquet Doctores errasse in secundo membro dictæ distinctionis. Primo in hoc quod tunc putant statim deberi laudimia, quasi statim venditione facta, quod falsum est, quia pendet ab eventu electionis post solutum matrimonium faciendæ. Et interim nec venditio nec alienatio absolute procedit. Secundo, in hoc casu quod tenent tunc requiri consensum domini, & sic quod res cadat in commissum si domino irrequisito mulier de facto tradat & maritus possessionem ingrediatur: quod falsum est, etiam

in terminis rigidarum illarum consuetudinum quæ commissum ipso jure imponunt, possessione apprehensa sine consensu domini: de quibus supra *cod. num.* 20.

43. Quod in terminis juris communis falsum sit, Patet, quia quum propter incertum illum eventum conditio pendeat, uxor censeretur interim domina, *l. in rebus. C. de jure dot.* etiamsi maritus interim habeat potestatem alienandi, qualem etiam posset habere simplex procurator, & si vendat vel aliter alienet, tunc debebuntur laudimia, non bis ex datione in dotem, & ex hac venditione: sed semel tantum, quia hæc tantum est & unica alienatio. Requiritur etiam tunc consensus domini sub pœna commissi, ut perstrinxi in principio hujus §. Cæterum traditio realis quam eo casu fecit uxor marito, non est alienatio, quum nondum subsistat, sed pendeat, ut probavi.

44. Et sic nec consensus quidem domini requiritur, nec ullum est periculum commissi: quia etiam uxor promiscuè utitur & possidere fruique censeretur cum marito. Idem si præmortua uxore maritus, vel eo præmortuo hæredes mariti soli remaneant in possessione, nulla est pœna commissi, quia non censentur de novo ingredi: sed continuare possessionem semel legitime inchoatam.

45. Ex quo infero quod etiamsi maritus superstes vel ejus hæredes eligant refundere æstimationem, & refundant, & retineant rem jure perpetui domini domino irrequisito, non est locus commissi, quia dicta consuetudo loquitur & intelligitur de novo & extraneo possessore, non autem de eo qui tunc erat in possessione: quare idem dico in colono qui fundo empto remanet in eodem, tum quum ea consuetudo sit odiosa, favorabilis est ejus restrictio, ut in simili not. Angel. Peru. in *l. qui Roma. §. duo fratres. de verb. oblig.* dum hæc scribo gravis quæstio agitur in hoc Senatu de dote assignata super prædio fruendo donec fors reddatur, quam remitto infra §. 108. ubi de dotibus tracto.

EPITOME §. LXXXIII. LXXXIV.

1. Nisi res ipsa censualis vendatur, vel ejus vera pars, nulla laudimia debentur.
2. Vetus contentio super laudimiis reddituum arresto decisa. 3.
4. Quatuor controversi nostre consuetudinis articuli nuper sublatis sunt.
5. Duo genera reddituum.
6. In redditibus vulgaribus nulla sunt prorsus jura dominicalia, nisi cum res venditur ad onus, quia sunt pars pretii. 9. 51.
7. Dominus directus indebita recipiens, tenetur, etiamsi non sit locupletior.
8. Scienter indebitum recipiens non præscribit.
10. Non debentur laudimia si res venditur ad onus simplicis hypothece redditus.
11. Etiamsi venditor cedit ei jura evictio-

nis & recursus, qualia habet?

Empta alea non augentur nec minuuntur laudimia vel gabelle propter eventum.

12. Sed is qui emit ad onus præfensi redditus, tenetur ad laudimia juris præfensi liquidandi. 57.

13. Nisi quando nihilominus emit justo pretio.

14. Emens ad onus ususfructus vel alterius oneris non mobilis, non debet laudimia dicti oneris nisi redimibile esset. 21.

15. Hic tex. & declaratio arresti retrotrahuntur.

16. Q. 1. Si censuarius dat fundum in perpetuum fundiarium redditum, non debentur laudimia nisi pro rata pœcunie si quam recipiat, nec postea vendito fundo ad onus, debentur

- pro rata reditus, sed dominus petet indemnitate. 17. 18.
19. Idem si censuarius constituit perpetuam servitutem vel legat reditum perpetuum.
20. Dominus non tenetur unam summam semel accipere, sed petet remotionem oneris, vel ut laudimia pro rata solvantur in casum venditionis reditus, vel fundi cui servitus data est.
21. Legatum annuum in dubio ad vitam est.
22. Q. 2. Redemptio reditus à concedente retenti quando videtur in fraudem laudimiorum?
23. Quaelibet causa non excusat à dolo, ubi de damno alterius agitur.
24. Q. 3. Hic §. habet locum etiam in reditu fundiario si est redimibilis. Reditus ad rationem duodecime respectu tertii pro mobili habetur.
25. Qui non recipit pecuniam, potest promittere reditum cujuscvis summe.
26. Emptor debens laudimia, etiam pro rata sortis reditus pure debet.
27. Q. 4. De reditu pecunia constituto ad rationem unius in 30.
28. Quod ad rationem unius in viginti solvens, laudimia non debent excedere unciam totalis estimationis rei. 36. 37.
29. Plus aut minus non differunt specie.
30. Reditus ad rationem quincuncis longe superatur à sorte, & magis immobilibus accedit. 39.
31. Multum differt à reditu duodecime qui mobilibus accedit & sorti equipollet & necessario redimibilis est. 32. 33. 34. 35.
32. Ampliatio hujus §. & senatusconsulti.
33. Summa totius materie.
34. De constitutione, vel redemptione, vel cessione redituum vulgariū per se, nulla laudimia debentur, sive in quantum intrant partem pretii venditionis ipsius fundi censualis.
35. Declarantur & ad eandem equitatis normam reducuntur reliquæ consuetudines Regni, etiam in patria
- juris scripti. 43. 44. 45.
Consuetudo de Lorris declaratur.
42. Omnia verba statuti debent jungi & verificari, ut locum habeat.
43. Consuetudo Aurelianensis, & Melodunensis.
44. Naturalis justitia vim legis habet, nec loco clauditur.
45. Consuetudo Bituricensis, & Meldensis.
46. Consuetudo Pieteriensis, Andensis, Cænomanensis, Engolismensis.
47. Aliud anticbrefis, aliud assignatio de rente en assiette, in qua dominium transfertur.
Verbum assignare dominium importat.
48. Reditus en assiette pecunia constitutus in perpetuum, est venditio perpetua & si habet facultatem redimendi, venditio est sub dicta facultate.
49. Creditor non potest presentare ad beneficia etiam in simplici anticbresi: sed bene en rente en assiette.
50. Si reditus duodecime detur pro fundo, venditio est: Sed si reditus viciesimè vel minor detur, permutatio est, etiam si sit redimibilis, nisi ipsi creditori detur.
51. Fundus non dicitur vendi ad onus, quatenus emptor habet recursum contra alium. 52. 53. 54. 57.
55. Non consideratur modicum damnum domini directi sicut nec augmentum.
56. Qualitas intelligitur secundum tempus verbi.
58. Q. 5. De reditu fundiario temporali. 59.
60. Q. 6. L. optimam. de contrab. & comit. stipuit. habet locum contra causam habentes à contrahentibus, & ad commodum eorum quibus jus queritur ex contractu, sed non aliorum. 61.
62. Pretendens reditum tenetur titulum & qualitatem declarare.
63. Nec presumitur fundiarius, nisi ei qui aliàs fundiarius est ab antiquo debeat.
64. Adhuc impositivus non ob id pra-

- sumitur pecunia constitutus & redimibilis.
65. Privilegium urbis Parisiensis super redemptione reddituum prodest domino censuali.
66. Justo pretio redemi debent. Declaratur constitutio Caroli 7.
67. Etiam si res venditur ad onus redditus redimibilis incerto pretio, locus est laudimii.
68. Ut locus sit edito 1539. prius constare oportet redditum pecunia constitutum esse.
69. Argumentum à communiter accidentibus non valet ad privandum quem jure suo.
70. Reditus pecunia constitutus non presumitur ad rationem duodecima vel quindecima, nisi ubi favore publico cautum est.
71. Constitutio Caroli 7. excipiens redditus amortizatos intelligitur de preteritis non de futuris, nec amortizatio fieri potest in prejudicium privilegii urbis.
72. Amortizationes generales non operantur nisi contra concedentem, nec impediunt redditus redimi beneficio edictorum Regis. 73.
74. De redemptione redditus numquam debentur laudimia, nisi cadat in pretium acquisitionis feudi.
75. Si res datur ad redditum redimibilem ad rationem quindecima vel circa, vera venditio est, etiam si acquiritor redimat, dato etiam eodem fundo nova venditio fundi est.
76. Socus si datur in redditum redimibilem ad rationem viginti in unum.
77. Et non est fraudibus indulgendum: ita libertas contrahendi non nimis arctanda.
78. Q. 7. De pradio subhastato ad onus doarii redimibilis.
79. Q. 8. Capiens ad redditum duodecima censetur emere, si ve in censu, si ve in feudo. 80. 84. 87. 89.
81. Sed non debetur subquintum pretii nisi ubi expresse liquet.
82. Permutatio cum redditu duodecime quando manet permutatio. 85. 88. 89. 92.
83. Quadruplex distinctio quando fundus datur pro hujusmodi redditu.
86. Probatio simulationis non tam exacta requiritur respectu tertii.
89. Permutatio cum hoc redditu in locis ubi pro mobili habetur venditio est. 90. 93.
91. Consuetudo loci ubi redditus debetur inspicitur.
94. Fraudis vitanda causa sit extensio.

§. * LXXXIII.

Ainsi reformé par Arrest du 10. May 1557.

POU R rentes constituées à prix d'argent sur maisons ou autres heritages assis és Ville, Prevosté & Vicomté de Paris, ne sont deus aucuns droits de lods & ventes ny autres profits seigneuriaux soit pour la constitution ou rachapt desdites rentes.

Les 59. 60. 61. articles obmis pour les causes dudit Arrest & contenus au commentaire.

LXXXIII.

POUR heritages vendus ou adjugez par decret à la charge de rente racheptable, soit que ledit heritage soit fief ou roture, est deü au seigneur de fief le quint denier du prix: Et au censier le droit des ventes tant pour le prix contenu és contractz ou decret, que pour le sort principal desdites rentes: encores que lesdites rentes ne soient lors racheptées.

LXXXIV.

SI aucun achepte heritage à la charge qu'il sera adjugé par decret, ou bien si l'achepteur pour purger les hypotheques le fait decreter, & tel achepteur est adjudicataire, n'est deü qu'un seul droit de quint ou vente, tant pour le contract d'acquisition, que le decret: Est toutesfois au choix du seigneur de prendre lesdits quints ou ventes selon le prix dudit contract ou du decret.

SUBJECTUM laudimiorum est vera venditio ipsius rei censuarie, ut diximus suprâ §. 78. gloss. 1. in princip. & gloss. 3. in princip. Ex quo sequitur nulla laudimia deberi de constitutione vel redemptione

etiam merè voluntaria & nummis facta quorumvis reddituum super prædiis censualibus si ve specialiter & nominatim, si ve generaliter vel etiam limitatim & quovis modo, ut per hunc pulchrum textum ad omnem dubitationem & disputationem tollendam Se-

Olim fuit 58.

Hic articulus reformatus est in sequentem modum per novam consuetudinem.

natus iudicio appositum, apertissimè & æquissimè declaratur. In venditione autem & assignatione redditus quantumvis etiam speciali vel limitata, quamvis ad sit vera venditio, tamen deest res quæ est potissimum fundamentum, scilicet verus censualis qui non venditur, ut erat necesse priusquam locus ullus laudimie aperiri posset, ut patet per tot text. indubitatum huius consuetudinis supra §. 51. ibi *l'acquesteur & nouvel détenteur d'aucun heritage estant en sa censive*, & §. 52. ibi *en l'heritage à luy redevable d'aucun cens*, & §. 55. ibi *aucun heritage estant en la censive*, & ibi *Tel acheteur dudit heritage*. Atqui redditus qui super fundo censuali constituitur à censuario non est censualis, nec in censum movetur, nec nomine dicti redditus de novo creati, à debitore vel creditore ullus census debetur, & dominus directus non habet dominium directum dicti redditus & nullo modo est prædium movens in censum, & sic emptor huiusmodi redditus non emit rem censualem nec censum ulli debentem nec censualiter moventem, ergo impossibile est laudimia aut ulla alia jura dominicalia in vim dictæ antiquæ & indubitæ consuetudinis deberi, quia omne eorum subiectum deficit.

2. Cum autem ante 47. annos initio mensis Martii anno sesquimillesimodecimo hæc consuetudines in scriptis redigerentur, Prælati ecclesiastici tam Episcopus Parisiensis quam Abbates, Priores, Monasteria & Collegia, tam secularia quam monachalia, exempta & non exempta, magnas, imò majores & opulentiores ditiones in urbe & territorio Parisiensis possidentes, prætendebant jus & consuetudinem exigendi laudimia de omnibus non solum venditionibus, sed etiam redemptionibus omnium quorumvis reddituum etiam sub facultate redimendi, saltem nominatim constitutorum super aliquo fundo censuali, nec non jura investiturarum & alia dominicalia sicut in venditione ipsius rei censuarie, imò durius & amplius quod de venditione ipsius rei sub pacto redimendi facta, de qua non debentur nova jura de redemptione infra tempus conventum secuta. Et tamen ecclesiastici illi prætendebant etiam de redemptione in vim dictæ facultatis & juxta tempus illius facta, in omnibus etiam promiscuis redditibus causa redimendi temporarii usus æris alieni permissis, qua re quid durius ne dicam iniquius? Ut omittamquam frequenter huius regni consuetudinum redactiones, & avaritiam quorumdam ecclesiasticorum, præsertim monasteriorum traducunt, qui præter professionem suam & canonicas sanctiones *in c. ex parte. in fi. de censib.* duras & quæstuosas consuetudines invehere nisi sunt. Videat cui vacuum erit quid & antiquiores & recentiores Italici Doctores de illis conquerantur, ut Alberi. *l. si quis in suo. C. de inof. post. Maria. Soci. cons. 15. col. 5. lib. 1. Philip. Dec. cons. 329 in fi. cons. 474. num. 10.* Quare non fuit novum quod Parisiis laudimia illa redituum & constructos de illis quatuor articulos nobilitate cedente & tertio ordine repugnante imponere soli voluerint. Præpositus enim mercatorum, decuriones & cives Parisienses concorditer & iuste contendebant horum promiscuorum redimibilium reddituum nomine nulla laudimia deberi, neque de venditione, neque de redemptione, flagitantes amplius super eare audiri: nec solum cum toto tertio ordine bona pars nobilium præsertim qui cives Parisienses sunt, sed etiam rogatus Advocatorum ordo illis adhærebat: tamen qui tum nomine Regio redactioni præstant partem articulo- rum controversiorum suspenderunt, videlicet articulum qui erat *num. 59.* ut non haberet vim consuetudinis: partem verò, videlicet articulum qui erat *num. 58.* per provisionem admiserunt, donec per supremæ Curie Senatuum (quod partes remiserunt) aliter decerneretur.

3. Tandem Præpositus mercatorum & decuriones urbis intentionem suam præfatam in Senatum Tom. I.

prosecuti sunt, & nuper à provisionali decreto præfatorum redactioni illi præsentium appellaverunt & admissi sunt ecclesiasticis auditis, Senatusque decrevit primum illum controversorum articulo- rum qui erat *num. 58.* à nostris consuetudinibus eradendum & delendum, & quod reliqui controversi articuli hæc de re, nullam vim haberent juri vel consuetudinis, & quod in locum dicti erronei articuli §8. adscriberetur in nostris consuetudinibus in vim legis seu veræ & homologatæ consuetudinis articulus ille iustissimus & æquissimus: quem auctoritate præfati Senatusconfulti 10. Maii anno salutis sesquimillesimo quinquagesimo septimo lati posui supra in ipso textu nostræ consue- tudinis Gallico, *num. 58.* reliquis tribus ex sententia ejusdem sanctissimi Senatusconfulti prætermis- sis, quod nullam vim consuetudinis habere declarari sunt.

4. Quorum tamen ad amplissimi Senatus nostri iustitiam & æquitatem perpetuo commendandam, utque gratiam illi cunctisque nobiscum æquitatem legum zelantibus semper habeatis, tenor sequitur, videlicet primus (qui erat 58.)

Quand aucune personne vend, ou constitue rente sur son heritage, l'acheteur d'icelle rente, doit les ventes au seigneur censier, ou foncier, dont est tenu & mouvant l'heritage, sur lequel ledit vendeur constitue ladite rente. Secundus (qui erat 59.) Item, quand aucune rente constituée nommément sur un heritage tenu en censive, est rachetée, le racheteur est tenu payer aux seigneurs censiers ou fonciers dont est tenu & mouvant ledit heritage, les deniers dudit rachapt. Tertius (qui erat 60.) Item, quand on vend & constitue rente sur un heritage, lequel on oblige nommément & spécialement à icelle rente, & généralement tous ses autres biens & heritages: au seigneur censier ou foncier dont est tenu & mouvant en censive ledit heritage nommément & spécialement obligé à ladite rente, appartiennent tous les droits de ventes & saisines de ladite vente. Quartus (qui erat 61.) Item, quand aucun vend ou constitue rente generale sur tous ses biens & heritages, sans en specifier aucuns, & lesdits heritages généralement obligés sont vendus par decret ou autrement à prix d'argent, & sur le prix de l'achapt desdits heritages, la rente ainsi constituée généralement y est prise & rachetée: celui qui rachapte ladite rente, est tenu payer au seigneur censier & foncier de l'heritage dont procedent les deniers dudit rachapt, les ventes d'iceluy rachapt.

5. Amanuenses mei qui anno sesquimillesimo quadragesimo & sequenti in mundum ut typis excudenda redigerentur, quæ super his tunc elaboravi, testificari possent quam acri studio nifus sum præfatos quatuor articulos vi rationum & argumentorum ad bonum & æquum reducere, duo genera reddituum discernendi, ut in §. præcedenti *num. 10.* & ad primum rarissimum genus quo minus officerent restringendo, ut etiam tergi in libro meo mercatorum & usurarum Latine edito anno 1545. *num. 129.* & rursus compendiosè Gallicè edito, Christianissimo Regi nostro dicato & in manus dato initio Regni sui *num. 143.* ubi remitto ad laboriosos & prolixos in §. 58. huius consuetudinis & in tres tunc sequentes §§. commentarios G G G g g ij

meos, qui nunc pro media ferè parte supervacui sunt beneficio brevius illius & sententiosissimi suprema nostri Senatus oraculi, quod utinam ante septemdecim annos editum fuisset: multis enim vel Herculeis laboribus defunctus fuisset, qui tamen non fuerunt inanes, sententia mea tam celebri Senatusconsulto tandem confirmata.

6. Apparet enim Senatusconsultum loqui de secundo illo genere reddituum, ut primus omnium distinxit supra §. *precedenti num.* 10. & in aliis prius à me editis libris, quia de illo genere erat tota contentio, pro qua decidenda latum est hoc Arrestum, ut patet ex verbis & integro tenore illius. In dictis ergo redditibus causa redimendi usus æris alieni factis & semper redimibilibus, planè, absolute & sine ulla exceptione procedit arrestum & æquissimus iste textus ut non solum locus non sit laudimius: sed nullis omnino aliis iuribus dominicalibus, nec de constitutione, nec de redemptione: in redditibus autem heterogeneis videlicet primi generis, quamvis locus non sit laudimius quocumque modo constituantur & constituti vendantur, utpote deficiente eorum subjecto supra *eo. num.* 1. tamen locus esse potest indemnitati iurium dominicalium, ut mox ostendam postquam quæ ex sanctissimo illo Senatusconsulto supersunt breviter exposuerimus.

7. Primò enim statim post hunc textum iuste & æquissimè constitutum reservat jus repetendi his qui prius solverunt laudimia sub prætextu prætensæ consuetudinis in libro nostrarum consuetudinum scriptæ, sed controversæ & nec definitivè nec provisionaliter admittæ, videlicet in articulo qui erat 59. de redemptione horum reddituum. Et etiam sub prætextu decreti provisionaliter dictorum redactioni præsidendum, videlicet de constitutionibus horum reddituum occasione dicti articuli qui erat 58. idque iustissimè tanquam indebitè exactum. Quod autem supra §. 33. *quæst.* 5. *num.* 32. scripsi dominum directum non teneri restituere jura recepta ex causa nulla vel quæ resolvitur, nisi in quantum est locupletior. *l. si non fortem §. libertas. l. in summa. §. in frumento de condit. indeb.* intelligendum est secundum thema quod ibi proposui, & quando jura solvuntur ex causa habili, ut debeantur, & adhuc quando nullitas vel resolutio non fuit nota domino directo qui bona fide recepit, etiam dicta jura loquuntur: secus quando sciebat causam ad hæc jura producenda habilem, esse nullam vel brevi resolvendam, ut in casu in quo consului & per eisdem Senatus arrestum tandem obtinui supra §. 33. *num.* 10. quia tunc tenetur etiam si non sit locupletior, ut etiam dixi in *tract. usura. quæst.* 17. *num.* 198. qui scienter recipiendo ex causa resolvable ad hoc se obligat & non tam quasi contrahit, ut in §. *item is qui. Just. de obligat. que ex quasi contractu nascuntur*, quam verè licet tacitè contrahit propter scientiam, ut dixi supra §. 78. *gloss.* 1. *num.* 23. igitur multò fortius recipiens ex causa inhabili ad obligationem, & sic sciens vel scire debens esse indebitum, ut omnino sciebant si qui receperunt ex causa redemptionis, sed etiam ex causa constitutionis scire debebant articulum illum 58. fuisse controversum & ad supremum hunc Senatam remissum, nec interim nisi provisionaliter & parum consultè contra alios indubitatos articulos supra *ead. num.* 2. admissum. Quamquam autem solventes non minorem scientiæ causam habeant: tamen non præsumantur sponte solvisse nec donasse dum metuunt inquietari. Faciunt notata in *l. 2. C. de his qua vi mesure can. si uno et supra §. 76.* Quod si creditores possunt repetere à dominis quibus temerè solverunt: multo magis debitores, si creditoribus (etiam qui ea solverunt) refuderint, possunt ab eisdem non solum à dominis directis, repetere, per ea quæ dixi in *tract. usur. quæst.* 6.

8. Dico tamen quod isti qui ex capite constitutionis reditus ante triginta annos receperunt, exceptione præscriptionis subductis omnibus legitimis interruptionibus de quibus infra *tit.* 4. scelerè fieri possunt, quia propter colorem dicti provisionaliter decreti non videntur in mala fide. Sed his si qui sunt (puto enim nullos esse) qui ex capite redemptionis receperint, propter malam fidem non inceptit præscriptio currere, saltem quamdiu vixerunt, sed bene hæredibus illorum, ut dixi infra §. 68.

9. Secundo, providentia Senatus in mente sua retentum & juris esse iuxta *l. omnium. C. de test.* declaravit, quod quoties res ipsa vendetur ad onus hujusmodi vulgarium reddituum sive voluntariè extra jus, sive publica licitatione & decreto iudicis, debebuntur laudimia, non solum de pecunia per emptorem numerata, sed etiam de sorte principali hujusmodi reddituum qui partem pretii faciunt & omnino pro mobili in pecuniam recedenti hoc respectu habentur, ut dixi in §. *precedenti num.* 26. & sic amplissimus ordo juris exploratissimi esse declaravit: quod ex his commentariis desumptum scripsi in dicto compendio Gallico de contract. reditu & usura. *qn.* 8. *num.* 143. *vers. et aussi quand.* Et quod ante viginti annos eodem sensu edidi supra §. 20. *gl.* 5. *qn.* 10. & §. 33. *qn.* 78. *in princ.* Et intellige venditum ad onus cum effectu, scilicet quando id agitur, ut emptor teneatur id oneris ferre donec redimat ad commodum venditoris vel alterius cui venditor consultum voluit, etiam si non dicatur quod emptor teneatur redimere & exonerare obligatione, sed tantum solvere.

10. Secus si emit ad onus simplicis hypothecæ, sine mentione facta de hypotheca, sed hoc acto quod venditor teneretur totum reditum solvere, & indemnem reddere emptorem: quia tunc nulla laudimia debet emptor de æstimatione redditus quem non suscipit in effectu, sed de pretio convento dumtaxat, etiam si metu inquietationis dictæ hypothecæ res vilius æstimata & vendita fuerit: quia ex quo emptor hoc oneris ex pacto non subit, non est pars pretii, nec est in consideratione quod multis casibus aut suspitionibus res vilius vendetur, nec domini directi conqueri possunt, sicut è diverso lucrum capiunt quoties quavis occasione vel affectu contingit rem plus iusto venire.

11. Idem si venditor non permittit indemnem reddere emptorem, sed ei cedit jura & remedia evictionis vel recursus qualia habet, ut sæpe usuvenit dum is qui sine onere emit, postea cognita hypotheca alii revendit hoc expresso: quia etiam si minoris vendat dominus ex hac revenditione, nova quidem capiet laudimia, sed pro rata pretii conventi tantum, non autem pro rata redditus quem non tenetur emptor subire in vim contractus, sed in vim possessionis & hypothecæ tantum, ut infra §. 70. Est enim similis ei qui aleam emit, quia pretium non augetur nec minuitur quantumvis alea sit lucrosa vel damnosa. *l. si jactum rerum. de actione empt. l. periculi pretium de nautico favore, et usura. qn.* 3. Quod si pretium non augetur nec minuitur, ergo nec gabella nec laudimium quod ad ratam pretii metitur, supra §. 76. Sive igitur recursus evictionis huic emptori cessus, sit efficax sive non, non addit nec diminuit domino directo.

12. Secus quando quis vendit ad onus prætensi redditus qui prætenditur deberi per ipsum venditorem, forte tanquam hæredem constituentis vel tanquam possessorem aliorum prædiorum hypothecatorum prætense redditui à quo se vel alia bona sua vult exonerari per emptorem. Iste casus non est similis priori in quo venditor (qui non tenetur nisi quia & quamdiu possidet, ut infra §. 70.) non vult se nec reliqua bona sua per emptorem exonerari, sed tantum non

vult obligari ad evictionem huius rei: hic autem etiam vult se vel sua exonerari, & sic onus illud prætenfum est pars pretii, sed incerta, & sic dicendum sicut de eo qui emit pretio partim certo, partim incerto: quia pro rata certi laudimia sunt liquida: pro rata verò incerti liquidanda sive per relationem ad aliud vel alias.

13. Et in hoc dico quando res nihilominus veniit circiter iusto pretio, dominus directus non est admittibilis ad inquirendum de illo onere prætenfio non liquido, videtur enim neglectum nec pretii loco appositum, sed ad litem vel dubitationem futuram vitandam, ex quo nihilominus ad iustum circiter pretium ventum est. Faciunt not. §. 78. gloss. 1. num. 125. & 140. Aut verò propter illud prætenfum onus mobiliare, ut terminis vulgaris praxis utar, res notabiliter veniit minus iusto pretio: & tunc debent laudimia suppleri pro rata reliquæ iustæ æstimationis rei, & onus illud videtur tanti æstimationum quanti notabiliter res eo respectu depretiata minuitque vendita est: nec potest in his melius, brevius aut æquius decerni.

14. Seriosè autem dixi onus mobiliare (ut illud de quo loquimur) ne quis statim idem opinetur quando propter aliud onus non mobiliare res notabiliter minus venditur: non enim debent tunc laudimia suppleri, nec pro rata æstimationis oneris, nec pro rata residuæ æstimationis rei, ut cum quis vendit ad onus ususfructus, sive pro se ad vitam suam vel ad vitam alterius nunc retenti & constituti: sive prius constituti & ad alium pertinentis, non enim debentur laudimia, nisi de solo pretio convento, non autem de æstimatione dicti ususfructus: quia est jus immobile retentum. Et hoc nisi apparetur de fraude & colore quaesitum, ut dixi supra §. 78. gloss. 3. in fin. vel nisi constaret usumfructum illum redimibilem esse pretio taxato vel taxando, quia tunc videtur quid mobile per notata supra §. 33. qu. 18.

15. Adde quod hoc senatusconsultum trahitur retrò, non enim novam consuetudinem fecit, sed veterem quæ vera & legitima erat, (notha & spuria rejecta,) causa cognita declaravit & homologavit. Liqueat enim præcedentes articulos 73. 74. 78. fuisse veram & legitimam consuetudinem. & ab omnibus ordinibus concorditer pro talibus agnitos & comprobatos. Sed illi (ut supra num. 1.) necessario concludunt nulla esse laudimia, nisi cum res ipsa censuallis venditur: quatuor verò illi articuli supra num. 4. controversi fuerunt, imò à majori etiam & saniori parte improbat. Et præterquam quod apertam duritiem & iniquitatem habent, nunquam prælati illi ecclesiastici talem esse consuetudinem probare potuerunt, prout etiam nunquam in iudicio (quod sciam) usi sunt, etiamsi ultra triginta annos assiduus fuerim in foro, omnia forensia diligenter exquirens: imò ecclesiastici omnes ea modelitia fuerunt ut nunquam exigere conati sint, nec ea de re molestiam ullam unquam cuiquam fecerint. Et ita generaliter in aliis provinciis huius regni observandum. Memini etiam ira Ambiani è sententia mea iudicatum anno sesquimillesimo quadragésimo nono paulo post Pascha. Nunc textualibus expeditis, ad reliquum materię accedo necessaria tantum & utilia è veteribus meis commentariis feligens.

16. Quæro * primò: Titius prædium suum censuale concessit Caio, pro se & suis in perpetuum, & ad onus census debiti domino, & ad onus decem librarum perpetui & fundarii redditus à Titio suisque annuatim solvendi, certum est nulla laudimia inde deberi, quamvis in feudo deberetur integrum relevium, ut diximus supra §. 51. qu. 11. num. 51. Item certum est quod si etiam mediante pecunia concessio facta sit, quod ut in feudo deberetur quintum pretii de pecunia, & relevium de residuo æstimationis feudi: ita in

censu pro rata pecuniarum dumtaxat laudimia debentur & præterea nihil, nisi solidus Parisiensis pro investitura. Sed quaestio est quando postea Caius vel ejus hæres vendet fundum ad onus census & dicti redditus, an de æstimatione dicti redditus debeantur laudimia? Hanc quaestionem quæ plura habet capita, olim fusissimè disputavi. Nunc breviter resolvendo, dico nulla vi ipsa deberi laudimia pro rata redditus nec aliter, sed pro rata pecuniarum ab emptore fundi numeratæ dumtaxat, sed dominus via actionis petere potest indemnem se servari, quæ singula probò: Aut enim dicemus laudimia pro rata redditus deberi ab isto venditore, & est impossibile duplexque absurditas, quia non vendit redditum, nec ullum jus ad eum, & dato quod venderet, laudimia non deberentur à venditore, supra §. 78.

17. Aut dices deberi ab emptore, & adhuc impossibile est triplici ratione. Prima quia non emit redditum: secunda, quia non emit rem integram, sed tantò diminutam, & sic non potest debere laudimia nisi quatenus emit, ut emptor partis pro parte tantum; tertia, quia non potest ea debere nisi pro rata pretii quod debet venditori suo & quatenus debet, ut diximus supra §. 78. gloss. 1. quest. 3. num. 41. & 42. Porro dici nequit quod debeat pro æstimatione dicti redditus per illud Senatusconsultum: quia quamvis debeat illum redditum deinceps subire vel solvere, & ab eo venditorem exonerare: tamen non est redditus pretio constitutus, nullamque sortem habet pecuniariam, & sic prolixè deficiunt verba senatusconsulti, & consequenter ejus dispositio quæ aptari nequit. Aut dices deberi à creditore, & adhuc impossibilius: quia primò non est censuarius, nihil tenet in censum, secundo nihil facit neque emit, neque vendit. Quod si non debet ea de prima concessione in redditum, ergo multò minus de his quæ postea fiunt à recipiente vel ejus successoribus. l. debitorum. cum l. seq. C. de pass. Nec obstat quod concedendo in censum censetur retinuisse hanc partem rei, tum quia hic redditus quamvis omnino jure immobilium censetur, ut dictum est supra §. 94. num. 8. tamen non est pars rei nisi fictè: tum nullo modo tenetur in censum tum etiam si vera esset venditio fundi, & in censum teneretur, adhuc sequeretur oppositum, videlicet nulla laudimia deberi de venditione fundi ad onus redditus, sed de venditione juris ipsius redditus, quando contingeret vendi, quod dici nequit cum non sit res censuallis.

18. Nulla ergo est à sufficienti omnium partium enumeratione obligatio nec actio laudimiorum hoc respectu, & tamen tale onus cum sit perpetuum & notabiliter minuens jura dominica, quamvis ipso jure imponi possit, quia non habemus hic consuetudinem prohibitivam ut sunt, Arvernæ, Nivernis & in quibusdam locis, ut dixi supra §. 74. glo. 2. in fi. tamen domino conquerente stare non debet ejus præjudicium. Si enim censuarius non potest servitutem gravem in præjudicium domini directi imponere, nec formam rei quæ tempore primæ investituræ & concessione in censum erat, in deterius notabili damno domini mutare, ut diximus supra §. 52. num. 2. cum seq. igitur multò minus potest redditum perpetuum non redimibilem, vel etiam cuius redemptio non speratur imponere, nisi indemnitati domini directo consulendo.

19. Quoties ergo fundus venditur ad onus redditus perpetui, vel etiam ad onus alterius servitutis perpetuæ notabiliter valorem rei & laudimia præsentia & futura diminuens, puta servitutis, viz, vel juris pascendi, aut usus tali familie in perpetuum, potest dominus petere aut onus removeri, aut indemnitati suæ consuli per eam quæ in simili de feudo & emphyteusi dixi supra §. 51. qu. 12. num. 57. & per text. in l. ult. vers. sic. his tamen personis quæ non solent. C. de jure emphyt.

GGGgg iij

*Thema.

Et in l. si quis presbyter. neque enim iustum est. C. de episcop. & cleric. Facit l. quemadmodum. l. per colonum. C. de agricol. & censu. lib. 11. cap. 2. in fin. quibus mod. feud. amitt. cap. 1. §. quid ergo. §. à contrario. de investit. de re aliena facta in usibus feud.

20. Poterit ergo dominus in jus vocare creditorem & possessorem ad hoc, ut condemnentur dictum redditum extinguere vel se indemnem reddere infra certum competentem terminum quem puto esse debere infra annum, ut in simili diximus quando res alienatur in manum mortuam, supra §. 33. *num. 140. §. 41. num. 60.* quo lapsa morosi mulctentur, vel ad summum fundus vendatur ad onus census & de pretio dictus redditus redimatur, nisi creditor consentiat redditum illum censualem fieri, seu laudimii obnoxium quoties jus illud redditus vendetur, vel fundus cui servitus attributa est, quæ est plenissima & sufficientissima indemnitas, quæ tamen non est ad vivum exigenda, quia perinde esset ac si parte fundi vendita, totus fundus vendi fingeretur, ut deberentur laudimia de toto, quod esset iniustum: si ergo nova laudimia adjiciantur, aliquid de eis detrahendum erit. Tum ex eo quod res onerata sæpius venduntur quam libera. Multum aptè & æquabiliter huic indemnitati providet consuetudo Senonensis §. 127. & 229. in veteri, qui sunt §. 231. & 232. in nova, ubi fundo vendito ad onus redditus fundiarii, etiam de redditu ad rationem decimæ tantum æstimato debentur laudimia: & si talis redditus per se venditur, debentur de pretio. Potest etiam aliis modis communi consensu vel honorum & prudentum arbitrio indemnitati domini etiam redditu manente consuli. Sed dominus non tenetur indemnitate semel unica summa soluta recipere: quia non tenetur futura jura sua vendere nec investire creditorem redditus de illo redditu nisi velit. Quædam etiam consuetudines redditum ipsum fundiarium tanquam partem rei censuales facientem, ipso jure sine alia dispositione hominis subijciunt laudimii, quoties redditus ipse venditur pro indemnitate domini, ut Blesensis §. 125. & 126. Carnotensis §. 30. Dunensis §. 41. Aurelianensis §. 110. & intelligendum de redditu perpetuo, non de concessione ad vitam, sicut nec de usufructu totius debetur, quicquid Ecclesiastici contenderint.

21. Idem ut indemnitati domini providendum sit, si censuarius alicui & suis successoribus vel ecclesiæ aut hospitali legatum annuum reliquerit super fundo censuali: non enim refert an fundiarius vel impositivus sit respectu domini directi: sed an sua notabiliter interfit, nec ejus indemnitati provisum sit ut debet ad hoc. Pulchrè facit *l. inter quos. §. primo, in fin. de damno infecto.* ubi actio damni infecti, id est ad præcavendum contra damnum futurum & imminens, non solum datur domino utili & possessori, sed etiam domino directo: quia sua interest ne ruina totius superficiæ secuta fraudetur in pensione percipienda. Redeundo ad rem, secus si redditus (non vetus sed per idem legatum novus constitutus, idem thema continuando) esset alicui simpliciter legatus, quia cum intelligatur annuus, censetur ad illius vitam *l. si in singulos. de annuis legat. l. si Stichum, in fin. de verborum oblig. l. in annalibus. C. de leg. Idem in donatione causa mortis l. Senatus. §. ult. de donatio. causa mortis: & per regulam l. ult. C. de mortis causa donatio. gloss. in dict. l. si in singulos. & Bartol. ibi & in l. cum notissimi. C. de prescript. 30. vel 40. annor. Cum enim legatus vel etiam venditus usufructus totius fundi non cadat in laudimia, nec dominus indemnitate petere possit, cum sit temporalis, & quod una aut altera vice tantum & minora laudimia habiturus sit, non est in consideratione in istis casualibus & ab arbitrio alieno dependentibus: multò minus legato vel donato redditu anno temporali vitam non excedente. Secus si legatus esset redditus annuus alicui & ejus successoribus *dist. leg. in annalibus, C. de legatis.**

22. Secundo quæro retento præcedentis quæstionis themate supra *num. 16.* quid si Caius redditum illum redimit? Breviter distinguo: Aut intra breve tempus, puta intra annum, & videtur emisse fundum, etiam si accipiendo in redditum nullum nummum dederit, alioquin locus esset apertus fraudibus: quia volentes vendere & emere sine laudimii, facerent hujusmodi concessionem in redditum quem recipiens paulò post redimeret pretio jam pacto vel paciscendo. Faciunt quæ dixi supra §. 78. *gloss. 3. num. 31.* de eo qui vendidit fundum retento usufructu, quem paulò post eidem vendit, quod emptor dicitur integrum fundum particulatim emisse. Idem si Caius per interpositam personam redditum redimat. Idem si post annum vel longius intervallum, dummodo adsint aliæ præsumptiones quæ intervallum compensent, secus data justa causa excludente præsumptionem quod hoc præmeditatum fuerit tempore concessionis in redditum: unde si cum Titius non esset venditurus redditum, Caius redemit ab ejus hærede, nulla laudimia debet, nec dominus potest culpæ ascribere factum, ex quo lucrum sentit rei que conditio melior facta est. *l. cum in feudo §. quod si mulier. & ibi gloss. de jure dot. & multo minus si urgente domino & indemnitate exigente redimitur etiam deinceps res sine onere vendetur & majora laudimia debebuntur.* Idem si Titius in testamento legaverit Caio jus redimendi dictum redditum, valet enim legatum. *l. & si æquo. de leg. 1. l. si fundus ad l. Falci. nec præsumitur fraus nisi sint conjecturæ præmeditationis: ut si Caius volebat ab infirmo emere, & testamentum & mors Titii de propinquo secuta sint.*

23. Et quamvis quælibet causa excuset à dolo ubi requiritur machinatio dolosa & sine alterius detrimento, ut in *l. igitur §. potest. de liberali causa.* per *gloss. & Bald. in l. plagii 2. C. ad l. Flaviam de plagia. qua iudicium restringi.* Secus est ubi de injusto alterius damno agitur, tunc enim ad excludendam præsumptionem quæ oritur ex vicinitate actuum, nova alia & justa causa requiritur nisi materia fraudis deficiente, ut quando Titius non alienavit fundum, sed ut supra *cod. num. 21.* redditum perpetuum super eodem fundo donavit vel legavit Caio à quo ipse vel ejus hæres redemit: deest enim hæc materia fraudis qualiscumque fuerit ille redditus, quia Caius nunquam acquisivit fundum qui consequenter nunquam acquisivit fundum qui consequenter nunquam venditus fuit, & sic nullis laudimii locus esse potest cum res censuali nec verè nec præsumptivè vendita fuerit.

24. Tertio quæro: Dicitur est supra *num. 6.* non refert an redditus sit fundiarius vel impositivus: quid ergo si sit redimibilis, quanquam pecunia non constitutus, puta Titius concessit ad onus census erga dominum, & certi perpetui redditus erga se redimibilis tamen pro certa summa: vel legavit certum redditum super fundo censuali Caio & hæredibus, ita ut hæres suus datis centum luere vel redimere posset, an debeantur laudimia? Breviter omissis disputationibus meis ante septemdecim annos in mundum redactis resolvendo, dico nulla deberi laudimia de hujusmodi legato vel concessione in redditum, sed de redemptione debentur si redimitur ab eo qui acquisivit ad hoc onus, juxta not. in §. præcedenti sed à legatario nihil penitus debetur. At si non redimit, sed vendit fundum ad onus dicti redditus, tunc necessario distinguendum dico. Aut est redimibilis ad rationem duodecimæ seu duodecim in unum, & tunc omnino debentur laudimia non solum de pretio numerato, sed etiam de æstimatione dicti redditus, id est de summa qua redimi potest, quæ est ejus vera indicatura, & sic toties quoties res vendetur cum tali vel simili onere: quia talis redditus respectu tertii habentis interesse, censetur quid mobile, prout etiam propter sui gravitatem de facili redimi solet, ut in *tract. usura. Latino & Gallico, quæstione 8.*

25. Idem multo magis si talis reditus est redimibilis minori summa, puta ad rationem decem, octo, vel sex in unum, prout sine metu aut suspitione usurarum fieri potest in testamento, ut late probavi in *tractat. commercio. & usurar. quæst.* 73. imo etiam in quibusvis liberalibus concessionibus inter vivos, pecunia videlicet aut simili commutatione, & consequenter materia usuræ deficiente, id est ab eo qui non recipit pecuniam. Idem dico si redimibilis sit ad rationem quindecim in unum, vel semestris usuræ aut circa.

26. Sed an statim debeant solvi laudimia pro rata reditus, sive antiqui, sive nunc ab emptore constituti? Videretur quod non, quia acquiritor dilationem habet solvendæ partis pretii hoc respectu, & sic ut supra §. 78. *qu. 3. nu. 41. cum seq.* Contrarium dico quia non habet dilationem gratis, sed illam emit vel recompenfat, & sic habere non videtur, nec ob eam dilationem res pluris venditur: recompenfat enim dilatio gravi, imo supremo reditu. Idem tamen si leviori quocumque reditu, quia ista non est dilatio pretii, sed in solutum pretii, datur reditus tanta pecunia æstimatus, igitur purè laudimia debentur. Aut verò redimibilis est ad rationem quincuncis vel minoris usuræ, & quia hoc novam inventionem & resolutionem exigit à nobis elaboratam, rejicio in q. seq.

27. Quarto quæro, Titius super fundo censuali mediante pecunia sibi data, constituit reditum perpetuum redimibilem ad rationem triginta in unum. Certum est quod de hac venditione nulla debentur laudimia, nec per debitorem nec per creditorem, nisi ubi alia est consuetudo loci (ut Carnotensis §. 48.) quæ vult creditorem quasi emptorem statim teneri: quæ suo loco servanda est: nec etiam de redemptione debentur quando cumque redimetur: deest enim subiectum laudimiorum, quia res censualis non venditur, ut supra *cod. num. 1.* Sed quando postea Titius vendit fundum ad onus dicti reditus cum effectu, videlicet, ut emptor teneatur illum solvere & continuare vel redimere ad exonerationem venditoris, an debeantur laudimia etiam de pretio seu sorte principali constitutionis hujus reditus? O infulsam quæstionem! exclamabunt multi pragmatici: quis enim dubitat cum sit præjudicata sententia senatusconsulti amplissimi ordinis exarata supra *cod. num. 9.* quo etiam cessante justum dubium non videtur, alioquin laudimia nonabiliter & ferè in totum diminuerentur. Nec obstat quod hoc casu multum augentur laudimia respectu reditus propter magnitudinem sortis redemptionis, quia etiam diminuuntur respectu fundi qui tanto vilius vendetur quanto reditus ille difficilius & majori pretio redimendus est. Atqui ego non solum dubitabilem, sed in oppositum decidendam quæstionem formabo etiam in longè fortioribus terminis, id est qui per prædicta longè minus dubitabiles viderentur.

28. Fac fundum sine onere dicti reditus valentem 240. libras justo pretio semel solvendo, vendi 220. libris, & ad onus cum effectu reditus perpetui 10. librarum redimibilis pro 200. libris. Quæro an emptor debeat laudimia tam de 200. libris sortis dicti reditus, quam de 220. libris numeratis? Exclamabunt, quis dubitat? Ego vero puto hoc casu iniquum esse, quia laudimia ad summum non debent excedere unciam justæ totalis æstimationis fundi venditi, per textum & ejus rationem, supra §. 76. Sed excederent uncia totius fundi æstimationem & valorem de tertia parte. Cum enim fundus non valeat ultra 240. laudimia non possunt excedere 20. sed hic ascendunt ad 26. cum besse unius, & ferè ad 27. libras, videlicet ad 26. libras 13. solidos & 4. denarios. Replicabunt acerbodiceæ (quæ magna turba est) formularum magis quam naturæ & æquitatis consulti: quid ad annuos, vel ad censuales dominos? Sibi imputet emptor quia ita contraxit & nimio emit: laudimia enim non ad valorem rei, sed ad placitum & conventum pretium metiuntur, d. §. 76.

cujus partem facit fors reditus, ad cuius onus emittitur. & ita præjudicio senatusconsulti declaratum est: ut quæ dominus non potest conqueri si partibus placuit vilius vendere: ita nec partes queri possunt postquam eis placuit pluris vendere & emere: par est ratio lucris & damni, utriusque eadem regula & disciplina: & sive reditus sit redimibilis majori vel minori summa, non refert.

29. Quia plus aut minus non constituunt specificam differentiam, ut tenet Bart. in *l. imperium, col. 3. num. 9. de jurisdic. omn. judic. in l. 1. in princ. col. 3. nu. 8.* & ibi Jaso. in *col. 1. de acqui. vel amis. poss. & ubique per l. ult. (exceptio summaria suo ibi) de fundo instrum. lega. Cæpol. in tract. de servit. urba. grad. cap. cap. 24. col. antepen. Soci. in rub. num. 122. C. de senten. que pro eo quod interest profertur.*

30. Atqui ego dico hanc replicam, videlicet laudimia metiri ad pretium, veram esse de vero ipso convento pretio, vel alio quod promiscuam recipit functionem & æquipollentiam cum pretio & nummis, ut dixi supra §. 78. *in princ.* Sed hic iste reditus quamvis redimibilis, primò non recipit functionem nec æquipollentiam cum sorte sua quæ supervalet, nec posset reditus iste communiter tantum vendi, cum liceat de tali ducentarum librarum sorte acquirere reditum pariter redimibilem 16. librarum 13. solidorum & trientis annuorum, & sic plus tertia parte majorem isto reditu decem librarum, cujus etiam fors plus dimidia parte, videlicet semisse & sextante, excedit communem æstimationem & sortem hujusmodi reditus. Secundo dico quod iste reditus ad rationem quincuncis usuræ magis accedit rei immobili, quam reditus vulgares ad rationem bestialis usuræ vel circa qui mobilibus magis accedunt, ut sensus communis ostendit, & patet in *tract. meo redit. & usura. in abaco num. 53. & quæst. 5. in Latino & in Gallico num. 25. & qu. 1. 8. & 11.*

31. Et maxima est inter utrosque differentia, quia reditus ad rationem unius pro duodecim, non solum insitam & innatam, sed necessariam habet (ut ita loquar) redimibilitatem, ita quod in contrarium pacisci non potest, sed nec etiam ullo temporis spatio præscribi, ut claris etiam demonstrationibus probavi in *tract. commercio. & usura. qu. 17. in Latino. & qu. 3. in Gallico.* & libris meis in lucem emissis opinio mea ejusdem amplissimi & æquissimi Senatus aëstis comprobata est vetuito errore oblitterato, ut anno Domini sesquimillesimo quadragesimo septimo, more Gallico ad finem Februarii judicatum in Senatu pro Thoma Rapouel, contra Faronem Carpentarium in eodem Senatu advocatum, multa etiam antiqua & recentia judicia pro temporis præscriptione contra redemptionem petitam, frustra post veritatem à nobis patelactam producentem.

32. Reditus autem rationem unius pro viginti innatam & insitam habet qualitatem oppositam: quia secundum communem sententiam non est redimibilis, nisi expressè conventum fuerit, & ut satis patet rectè perpendenti, diluendo objectum supra *num. 29.* hæc non tam est qualitas quam proprium, seu veris differentia specifica, & ab hac plures aliæ differentie & accidentia profluunt, ut etiam in duo genera diffundantur in §. *præced. nu. 10.* hinc est enim quod prior vulgaris reditus propriè non habet vicem rei immobilis, sed mobilis, ut etiam dixi supra §. 41. *nu. 96.* posterior autem propriè rei immobilis instar habet, quare rectè gerit vicem portionis rei immobilis, super qua debetur, quod priori nullo modo congruit. In priori accedit frequenter & faciliter redimi, posteriori non æquè, prior nulla temporis præscriptione fieri potest non redimibilis, sed bene posterior: sic patet solutio quæstionis.

33. Tum hæc jura laudimiorum quæ ex contractibus oriuntur, debent eorum sapere naturam, ad

*Archum:

tus duodecimæ vel quindecimæ, fors hujusmodi reditus qui pro mobili in his habetur indistinctè, est pars pretii in taxa laudimiorum. Vendito verò fundo ad onus reditus ad rationem viginti in unum vel majorem redimibilis: idem cum moderatione ut uncia valoris fundi non excedatur: fundo verò vendito ad onus reditus alterius oneris perpetui non redimibilis, petente domino directo ratio habenda erit indemnitas, ut *suprà quæst. 1. num. 16. & 17.* Ratio differentiz evidens est ex prædictis, quia reditus duodecimæ vel quindecimæ sunt quid æstimatum & promiscue redemptioni & functioni cum pecunia expositum: idem vero jure sunt pars pretii & mero jure cadunt in taxam laudimiorum: secus de redimibilibus ad rationem quincuncis vel majoris fortis quæ non ita æquipollent mobili, ideo non cadunt de se in taxam laudimiorum nec ex eo propriè quod sint pars pretii, cujus propriè & æquipollenti functione non sunt pars, sed tantum veniunt in rationem laudimiorum propter interesse domini directi, & sic sufficit illum indemnem reddi, quod est quamprimum laudimia ascendunt unciam valoris fundi. Reditus verò perpetui & non redimibiles nullomodo cadere possunt in rationem laudimiorum, sed aliter erit consulendum indemnitati domini directi.

40. Quod ergo in hoc §. dicitur non deberi laudimia nec de constitutione nec de redemptione hujus promiscui reditus, verum est quando constitutio aut redemptio reditus stat per se, id est sine venditione vel emptione veri fundi censuales quantumvis hypothecetur vel eximatur hypotheca, secus si admisceretur pretio venditionis ipsius fundi. Unde si vendo tibi fundum censualem primo pro hujusmodi reditu quem nunc super eodem fundo constituis, vel secundo si pro reditu veteri tibi debito ab alio super alia re quam mihi cedis, vel tertio pro simili reditu quem tibi debeo, debes laudimia de sorte hujusmodi reditus, quia vel tu constituis de novo, vel cedis illum pro pretio reditu empti: vel pro eo do tibi fundum in solutum, & sic semper est totum pretium vel pars pretii. Amplio etiam si non dicam me vendere, sed permutare, excepto secundo casu in quo distinguendum, ut *infra eodem num. 79.* & sic in veritate constitutio aut redemptio hujusmodi reditus in quantum talis, nunquam cadit in laudimia: sed solum in quantum intrat & constituit pretium veræ venditionis ipsius fundi censuales, & sic si esset reditus fundarius, vel ad rationem trientariæ usuræ quæ est veræ & legalis indicatur redituum non redimibilium qui fundis & immobilibus æquiparantur, ut est text. in l. 3. §. *item si res publica ad l. Falcid.* ut primus omnium declaravi in *tract. commercio & usura. num. 112.* posset dici permutatio & non venditio, & sic non deberentur laudimia.

41. Et consequenter valè necessaria est distinctio nostra horum redituum & distributio in duo genera, de qua in §. *precedenti num. 10.* non solum in nostra consuetudine, sed etiam in aliis hujus Regni, imò etiam in patria juris scripti, in toto Regno, & quocumque locorum laudimias utuntur. Et præsertim in illis consuetudinibus quæ volunt laudimia deberi de reditibus specialiter venditis seu pretio constitutis super prædio censuali, ut consuetudo de Lorris hoc titulo §. 25. non enim debet intelligi de reditibus promiscuis necessario redimibilibus quæ spectant ad secundum genus: sed de reditibus primi generis tanto pretio emptis, ut possint esse non redimibiles, ut patet per eandem consuetudinem §. 23. *eodem tit.* ubi præsupponit reditus, de quibus loquitur, posse permutari cum prædiis. Item præsupponit facultatem redimendi posse limitatam esse ad tempus: ergo de reditu constituto ad rationem viginti in unum ad minus, vel majori sorte, ut possit recipere facultatem redimendi ad tempus, & esse vel fieri non redimibilis, secus ergo in reditibus secundi generis quibus non quadrat gere-

Tom. I.

re vicem immobilium, & in quibus dicta limitatio redimendi vel qualitas non redimendi cadere non potest.

42. Et sic omnia verba consuetudinis de eadem materia quæ simul debent jungi, non conveniunt, prout necesse est omnia verificari priusquam dispositio locum habeat, juxta *gloss. 4. ver. advocandum*: & ibi Jacob. Burreg. Salic. C. *de servis fugit.* Ludov. Rom. *sing. 489.* ut dixi *suprà §. 20. gloss. 3. num. 5.* quibus adde Franc. Aret. *consil. 157. col. ultim.* Socin. l. 1. §. *si quis quadringenta. ad Trebell. lib. 2.* Andr. Alciatum in *cap. cum non ab homine. num. 9. de judic. in cap. accidentes. col. 2. de præscriptio.* Philipp. Decius *consil. 201. num. 1.* ubi in annot. dixi. Adhuc per eandem consuetudinem d. §. 33. *in verbo §. 78. tit. 1. dessest.* ad quem tacite refertur si facultas redimendi redituum sit ad novem annos limitata tanto pretio, ut possit congruere huic pacto, ut dixi, tum redimendo infra illud tempus, neque de constitutione neque de redemptione laudimia debentur: aliàs de constitutione speciali super fundo censuali hujusmodi reditus qui gerit partem fundi & rei immobilis, & de nominis ejusdem reditus venditione, sed non de redemptione (quando redimibilis erat) laudimia debentur.

43. Ita etiam debet declarari & restringi consuetudo * Aurelianensis §. 112. quæ etiam ferè in omnibus Symbolis cum dicta consuetudine de Lorris: olim enim ambæ fuerunt eadem consuetudo. Ita etiam debet intelligi consuetudo * Meldunensis §. 127. imò etiam sese ita restringit & declarat §. 131. ubi præsupponit hujusmodi redituum, quo de loquitur posse redimibilem esse ad quinque vel etiam ad duos annos tantum, & sic necessario constitutum ad rationem viginti in unum vel majori pretio: & consequenter non loquitur nisi de reditibus primi generis. Et generaliter idem dicendum in omni consuetudine simpliciter dicente de constitutione reditus super fundo censuali specialiter impositi laudimia deberi, ut omnino debeat restringi ad reditus primi generis.

44. Non autem intelligi de reditibus istis promiscuis qui pro simplici hypotheca mobiliari in commercio & contractibus habentur, in quibus nulla ratio, nulla æquitas, nulla justitia est laudimia solvendi, nullum interesse domini directi: quia fundus ipse nullo modo venditur, nec mutat manum, & quoties ad onus talis reditus vendentur, laudimia nullo modo minuentur, & hoc ipsa viva & naturalis justitia dicitur quæ vim legis habet. l. *cum ratio naturalis.* & ibi Alberi. in *princip. de bonis damnatis. l. si oportet. §. sufficit de excusa. tutor. l. 3. §. si liber. ibi, naturalis æquitate motus,* & ibi Jason. *de conditi. causa data.* Bald. *cap. pastoralis in fin. de causa poss. & propriet. cap. 1. col. ult. de jurejur. & hoc est quod dixi supra eodem num. 3.* Hunc text. & sanctissimum illud Senatusconsultum locum habere debere in toto regno naturali ipsa æquitate & justitia dictante quæ nullis locis clauditur, concludo, ut dixi *suprà in præmissis.*

45. Ita etiam necessario debet intelligi consuetudo * Bituricensis hoc tit. §. 8. & 9. ubi vult de constitutione reditus super certo prædio censuali laudimia deberi, sicut de venditione fundi: debet enim intelligi de reditu primi generis, etiam per eandem ejusdem consuetudinis expositionem, quia §. 8. excipit quando reditus est redimibilis infra tempus minus decennio, & infra idem tempus redimitur, ut tunc nulla jura debeantur, & sic necessario sese restringit ad redituum qui potest ferre talem conventionem & esse irredimibilis, & consequenter ad reditus primi generis. Quòd si qua consuetudo de his loquens non inveniatur se ipsam restringere, ut *Carnotensis. §. 47. Blesensis. §. 115. Dunensis. §. 41. cum seq.* debet tamen ita restringi & temperari ne aliàs reprehensionem & iniquitatem habeat l. *Salvius Aristo. de leg. præstas.* Faciunt quæ dixi *suprà §. 13 gloss. 4. num. 8.* Ex quibus liquet etiam quod duo illi articuli videlicet. 195. & 196. controversi

HHHh

* Aurelian.

* Meldunensis.

* Consuetudo Bituricen.

* Melden-
sis.

in consuetudine * Meldensi, & omnium ordinum consensu ad supremum nostrum senatum remissi, non loquuntur de his promiscuis redditibus in quibus dubium non fuisset cessare laudimia: sed de redditibus temporariis, id est qui non redemptione, sed tempore, puta vita creditoris finiuntur, & de perpetuis non redimibilibus, & sic ad primum genus spectantibus. In prioribus autem ratio suadet non deberi sicut nec de venditione usufructus. In posterioribus autem indemnitati domini directi consulendum, ut prudentissimus & æquissimus noster Senatus, sive ad instar consuetudinis Senonensis *suprà eodem num. 20.* sive aliàs, ut faciendum videbit, æquabiliter decernat.

46. Quædam: verò consuetudines etiam expressè declarant nullis laudimis locum esse in redditibus etiam pecunia constitutis quos vocant *rentes generales*, ut *Pillarvensis*. §. 19. *Andensis*. §. 161. §. 295. *Cænomanensis*. §. 178. *Engolismensis*. §. 16. & 17. nisi fundi ipsi ad valorem redditus annui venditi tradantur fruendi creditori pro reditu: quod genus contractus vocant *rente en assiette*, quia tunc consuetudines illæ item iudicant ac si fundi illi essent venditi, ut *Cænomanensis*. §. 310. *Andensis*. §. 295. quòd tamen sanè est intelligendum, videlicet quando huiusmodi assignatio in prædiis per creditorem fruendis fictali pretio quo fundus perpetuò & absolutè vendi posset in assignatione perpetua nec redimibili, vel quanti iustè venderetur sub facultate redimendi in assignatione redimibili.

47. Aliud est enim Antichresis vel Antipocha etiam præcisè, de qua dixi in *tract. commercio. & usura. quest. 35.* quæ non potest repeti nisi reddendo sortem, etiam quam creditor non potest repetere. Aliud assignatio de qua illæ consuetudines loquuntur, sic enim ageretur de securitate redditus promiscui ad rationem quindecimæ vel circa, dato prædio ejus valoris donec redimatur, nulla laudimia deberentur etiam in terminis dictarum consuetudinum, non enim esset *rente en assiette*, de qua loquuntur dictæ consuetudines, sed simplex securitas redditus usurarii perpetuo redimibilis & impræscriptibilis, & nullum dominium in creditorem transiret, sed tantum hypothecaria possessio, ut dixi in *tract. usura. quest. 17. 19. & 35. num. 268.* traditio autem in hypothecam non operatur laudimia deberi. Et multò minus simplex hypotheca, sive generalis tantum, sive specialis tantum, sive specialis cum generalitate omnium. Nec inter hæc distinguunt dictæ consuetudines: sed omnes vocant *rentes generales*, nisi quando fundi non solum traduntur, sed etiam transferuntur pro reditu. Facit quod sæpè in iure verbum assignare dominii translationem importat. *l. 1. & per to. de assignandis lib. instit. de assign. lib. per to. Jal. & alii in l. traditionibus C. de pact. in l. si fundum per fideicommissum. de leg. 1. do. de S. Guini. in cap. beneficia. col. 1. de præbend. in 6.*

48. Quando verò debetur reditus ex legato vel supplemento divisionis hæreditariæ, vel permutationis fundorum aut aliàs, & actum, ut detur in assignatione prædiorum, illa perpetua assignatio ideò est quod permutatio vel datio in solutum pro jure immobili: quod si actum sit ut certa pecunia redimi possit, idem est ac defundo legato vel donato, ut tamen redimi possit, & de tali redemptione debentur jura dominicalia ex quo non fuerunt debita de concessione. Aut verò ad rationem quincuncis vel trientariæ usuræ vel majori sorte convegit de reditu in prædiis assignando, & tunc si quidem perpetuò sine facultate redimendi, debentur laudimia sicut de venditione fundi absoluta: si verò addita sit facultas redimendi, iudicatur sicut de fundo vendito sub facultate redimendi, itaque si facultas sit infra tempus modicum, infra quod secundum consuetudinem loci, ut *suprà §. 78. gloss. 1. licet vendere & redimere sine laudimis, cessabunt laudimia redemptione secuta infra illud tempus, alias redemptione protracta in longius tempus, debentur de assignatio-*

ne, sed non de redemptione: & redemptione secuta post tempus redimendi, debentur ac utroque.

49. His enim ultimis casibus non est antichresis: sed venditio, & dominium transfertur, ideo absque dubio creditor, * qui jam non est creditor, sed dominus, posset etiam ad beneficia ecclesiastica præsentare privativè ad assignantem & omnia facere quæ verus dominus, secus in simplici antichresi redditus promiscui causa temporarii æris alieni facti, quia creditor non posset uti jure patronatus inde dependentis ad beneficia ecclesiastica. *cap. cum Bertholdus. & ibi Panorm. Feli. extra de re judic. Alex. Jal. l. divorzio. §. si vir in fundo solut. matr. Jal. l. creditori. de oper. no. nunciat. Roch. Curtius in tract. de jure patrona. vers. ipse vel is à quo. qu. 27.* Facit quia non percipit fructus nisi in solutum usurarum, cum quibus præsentatio ad beneficia ecclesiastica nõ potest habere functionè, & hoc nisi ex mandato generali vel vicariatu domini seu debitoris, juxta not. in *c. nli. de concess. præb. terigi in annot. ad Phil. Dec. in c. pastoralis. §. quoniam. num. 4. de rescrip. consil. 541.*

* Creditor non præsentat ad beneficia.

50. Ex prædictis apparet quòd si reditus jam creatus perpetuus nec redimibilis detur pro fundo, permutatio est: si verò redimibilis ad rationem quindecimæ vel circa, venditio est: si verò ad rationem quincuncis usuræ vel minorem, permutatio est salvis aliis circumstantiis fraudis, ut *suprà §. 20. gloss. 5. quest. 10. §. 33. quest. 18.* nisi fundus detur in solutum vel permutatum ipsimet creditori: quia si reditus redimibilis est, venditio est. *argum. l. 1. C. de rerum permut. & omnia jura quæ ex venditionibus oriuntur locum habent, ut dixi *suprà §. 20. gloss. 5. quest. 10.* Salvo quod si dans fundum inæcepit & remansit in terminis donationis, tunc quatenus fundus notabiliter supervalet, donatio est, ut dixi *infra §. 174.**

51. Quod autem *sup. num. 9.* & sæpius dictum est deberi laudimia fundo vendito ad onus promiscui redditus pecunia constituti, intelligitur in quantum venditur ad onus cum effectu, aliàs pro rata, unde si duo prædia sint supposita huiusmodi redditui, & unum venditur ad onus dicti redditus super hoc & altero prædio impositi, non debentur laudimia pro rata totius redditus, sed pro portione quam emptor debet in effectu solvere, quia quatenus habet contributionis recursum contra possessorem alterius prædii, non dicitur in effectu emere cum onere. *l. qui actionem. de reg. jur. quavis fundus emptus sit pro toto hypothecatus, & emptor etiam personaliter ad solidum creditori obligetur & ab eo etiam titulum novum in solidum & sub guarantee conficere cogatur, juxta not. *infra §. 70.**

52. Quid ergo si facienda sit æstimatio prædiorum ut sciatur quanta debeant hoc respectu esse laudimia, cujus impensis fiet? Respondeo, cum verisimiliter emptor appretiaverit quantum solvere & sibi contribui debeat, tenetur medio juramento domino directo id declarare, imò istud est pars notificationis & exhibitionis literarum domino debitorum: *suprà 73.* & sic dominus nullam impensam subibit. Sed quoties emptorem celasse, vel minus expressisse apparebit, locus erit ænis tam consuetudinis *suprà §. 77.* quam juris & prosecutioni juris dominici. Faciant not. *suprà §. 78. gloss. 4. quest. ultim.*

53. Quid ergo si vendens ad onus redditus non est principis quem Prototypon vocat Justinianus *novell. 4. in Auth. de fidejusso.* sed est fidejussor, qui debet indemnitas setvari a Titio principali debitore, quamvis creditori (ut principali) sine discussione etiam personaliter obligatus sit, sive ex principali contractu jure communi, sive in vim *§. 70. infra tit. 5.* Respondeo nulla deberi laudimia de sorte talis redditus, quia res non venditur ad ejus onus cum effectu in aliqua parte, ex quo datur remedium & recursum in totum. Idem multò magis de fundo subsidiario hypothecato & ad onus hujus secundariæ & subsidiariæ hypothecæ

vendito, ut etiam tetigi in tractat. redit. & usura. Gallico. num. 143. in fin.

54. Nec obstat quod hoc ultimo & precedenti casu num. 51. res alioquin depretiatur & minus venditur propter laborem & sumptum vel sollicitudinem actiones suscipiendi & inferendi, ex quo res minus valet, ut not. in l. 2. C. de rescind. empt. in l. pretio rerum. ad legem Falcid. quia satis est quod in effectu res non venditur ad id oneris de bonis emptoris vel fructibus rei solvendum, ut non habeat dominus fundatam intentionem ultra verum pretium conventum & solum, quamvis aliquo accidenti res depretiata sit: quia hæc jura non tam ad vivum exiguntur ne nimis oneretur libertas commerciorum. Tum spes est exonerandi, & quod principaliter debitor ad hoc per fidejussorem cogetur, nec imminet perpetua depretiatio.

55. Sed in his de magno etiam præjudicio, dummodo temporale sit (ut impositio usufructus) non curatur, nec etiam de perpetuo si modicum sit, ut in impositione modicæ servitutis, puta tigni injuncti: quia hoc respectu, jura domini incerta & casualia non debent esse in consideratione, prout è converso si quis vile solum accepit in censum: deinde de suo & voluntariè, non ex necessitate investituræ exedificat pulchram & optimam domum, vel stagnum utilissimum, magno sumptu, aut aliàs excolendo, vel servitutes redimendo vel acquirendo, solum notabiliter de suo etiam in quadruplo meliorat, deinde vendit, laudimia debebuntur, non pro rata nudi soli accepti dumtaxat, sed de toto pretio soli meliorati, non habita consideratione quod tam magna melioratio de pecunia censuarii facta est: ergo pariter dominus aliquam deteriorationem quæ notabilis non est, aut saltem non perpetua, ferre debet saltem horum censuallium laudimiorum respectu.

56. Quid si quis principali debitori promiserit pro eo solvere vel eum exonerare: postea debitor vendit cum onere hujusmodi reditus ab alio solvendi vel redimendi, contra quem actiones credit? Respondeo ut nuper. num. 51. & 53. non deberi laudimia de hujusmodi reditu: quia etiam res verisimiliter non minoris ob id venditur, sive illa exoneratio debeat ex contractu, sive ex testamento tertii vel cujusvis, ut in l. cum heres. de libera. legat. quam novo intellectui donavi, & dummodo illa exoneratio sit efficaciter debita tempore contractus: tempus enim & status præsens tempore venditionis inspicitur & qualitas adjecta verbo intelligitur secundum tempus verbi. l. Titius de testa. milit. l. ex facto. §. si quis autem. ad Trebell. l. in delictis. §. si extraneus. de noxal. actio. l. 2. de auro & argen. legat. Alberic. l. & servorum de statu hominum Bartol. in l. percipimus. §. sane si illustrium. C. de appellat. Panorm. c. sepe. col. 4. de restit. spoliat. Philipp. Decius. cap. in presentia. col. 34. de probat. Alexand. consil. 143. lib. 6. ubi in annot. dixi. Pariter si dictus fidejussor postquam principali successit, vendit, debet laudimia de sorte reditus, quia vendit ad onus cum effectu.

57. Sed quid si succedit ei qui hæredes non habet, vel non est solvendo, ita quod recursus inutilis est? Respondeo non videtur habere actionem quæ inanis est. l. nam in nullam de dolo malo. Fabi. de monte sancti Savini in tract. de empt. & vendit. in 5. quest. principali & totius tract. col. 78. Quid si vendit cum onere & periculo dubio recursus? Respondeo, si modicum detrahatur de justo pretio rei, non est in consideratione: si verò multum, tum recurrentum ad id quod supra eodem num. 12. diximus de vendito ad onus juris præsentis, habita etiam consideratione an periculum illud perpetuum & successivum futurum sit, an verò brevi finiendum. Hæc sufficerent, sed ne pereant quæ ex antiquis commentariis meis utilia sunt & ante sexdecim annos in mundum redacta, satis vidimus de rebus perpetuis fundiariis & impositiis.

58. Quinto igitur quæro de rebus fundiariis

Tom. I.

ad tempus. Hanc quæstionem divido in duas. Aut enim concessio ipsa temporalis est, aut perpetua, quamvis reditus sit temporalis. Primo casu sit hæc quæstio. Quidam prædium censuale concessit ad certum reditum præter censum, Titio ad ejus vitam vel etiam in tertiam generationem, an Titius laudimia debeat? Respondeo, non, sed tantum solidum investituræ. Amplio primò sive fiat ad vitam recipientis, sive concedentis, sive tertii, quia eadem est ratio. Amplio secundo, sive fiat per modum simplicis concessionis in reditum, sive in veram emphyteusim. Fallit si fiat mediante certa summa ab initio semel numeranda: quia eatenus videtur res, sive concessio rei (quod idem est) vendi, & sic extunc laudimia debentur pro rata, & ita etiam volunt consuetud. Blesensis. §. 123. Nivernens. eod. tit. §. 23. & generaliter observatur. Nec obstat quod in concessione limitata ad vitam recipientis non videntur deberi, sicut nec de venditione usufructus: quia verum est si simplicem usufructum vendidisset, sed quæ vendidit rem ipsam & omne jus suum, licet ad tempus, sibi imputet qui taliter contraxit: sed in futurum quoniam quando possessor vendet fundum ad onus hujusmodi reditus & reversionis, sive jus suum temporale, non debebuntur laudimia æstimatione dicti reditus & oneris: dico quod si concessio sit limitata ad vitam recipientis, non censetur ex tali concessione notabiliter lædi futura laudimia, sicut nec vendito vel donato usufructu vel annuo reditu super ea read vitam dumtaxat. Si verò concessio, etiam si in terminis simplicis locationis concepta sit, excedat vitam recipientis, pura in plures generationes vel usque ad quinquaginta annos post ejus obitum, tunc propter notabile damnum futurorum jurium, locus est petitioni indemnitis pro modo majoris vel minoris temporis moræ gerendæ.

59. Secundum casum de perpetua concessione subdivido in duos. Aut enim reditus est ad tempus incertum vel certum. Primo casu, puta res data est pro centum quotannis solvendis concedenti ad ejus vitam, Respondeo non deberi laudimia ex hoc contractu, nec in futurum si res vendatur ad onus dicti temporalis reditus, sicut nec si ad onus usufructus: quia nihil debetur pro rata oneris, sed pretii tantum, & multò minus si concedens vendat jus suum reditus vitalis, nisi infra modicum tempus venderet vel remitteret mediante pecunia; ipsi recipienti per ea quæ dixi supra §. 78. gloss. 3. num. 18. & 31. Sed si concedens retinisset reditum etiam ad filiorum vitam vel plures generationes, locus esset petitioni indemnitis domini directi. Secundo verò casu puta perpetua data ad onus solvendi centum annua usque ad decem annos, Breviter dico quod si pensiones simul cumulatæ vix ascendunt mediam valoris rei, non censetur in aliquo venditio: sed donatio retenta parte usufructus ad tempus & nulla jura debentur, nec in futurum pro rata hujus oneris deberi possunt. Si verò ascendant circiter ad valorem fundi & multò magis si excedant, videtur venditio & pretii solutio in plures terminos distributa, ut supra eod. num. Et multò magis si accepit non modicam pecuniam cum qua hæc pensiones circiter faciunt valorem fundi: debebuntur enim laudimia non solum de pecunia numerata purè, verum etiam de pensionibus, sed in terminis suis per notata supra §. 78. gloss. 2. quest. 3. num. 41. aliàs nil debetur. Sed quando recipientis vendit ad hoc onus: tunc non solum de pretio, sed etiam de æstimatione residui oneris (quod temporale & mobiliare est) debebuntur. Hæc brevis & expedita veritas, nec opus est ingredi operosas disputationes de quibus per Bart. in dispnt. Publicanus, & in l. 1. C. de jur. emphyt. & in l. contem. §. qui maximos. de public. quas ut supervacuas prætereo.

60. Sexto quæro: Venditus est fundus ad onus decem annui reditus debiti Titio, dominus petit laudimia, etiam pro rata reditus tanquam (ut assolet) pro centum viginti constituti, emptor negat pecunia con-

HHH h ij

fiturum vel redimibilem. Certum est quod si non est redimibilis, non debetur, salva indemnitate de qua in praesentiarum non queritur, si vero redimibilis est, debetur in totum, si alia rationem duodecimae vel quindecimae, vel etiam paulo majori, forte. Quod si ad rationem viginti in unum redimibilis sit, debetur, dummodo in totum non excedat estimationem fundi. Quis ergo praefatur reditus? Respondet primo, si apparet ex narrativis contractus & dominus illis litteris velis, fundatum habet intentionem, unde si tempor erat ad eos dicti reditus redimibilis ad rationem duodecimae vel quindecimae, non est aliud inquirendum, per regulam *L. optimam. C. de contract. & commut. signat.* quae locum habet non solum inter ipsosmet contrahentes eorumve successores etiam singulares, ut rectè tradunt Socin. *consil. 11. et 1. consil. 13. et 2. consil. 82. et 2. lib. 3. Francisc. Aret. consil. 112. ad fin. Armo. Gravata. consil. 29. num. 1.* sed etiam contra eosdem ad commodum aliorum ad quos contractus spectat & pertinet, in quantum tamen contractus ad eos spectat & pertinet sive jure patris vel dominicus possitatis, ut in terminis juris scripti, vel quom abbas habet in monachos ad ministrations praepositos: vel quia contrahens est tutor, curator, inhibitor, procurator vel gestor negotiorum domini: vel quando jure speciali consuetudinis vel statuti queritur ex aliquo contracta jus absentis & ignorantis nemine stipulante, ut domino directo vel gabellario.

61. Unde tam in fealibus quam in censibus omnia verba enunciativa contrahentium, in quantum ex illis nasci vel fundari possunt iura aliqua dominicalia, silem facient contra eosdem contrahentes & eorum quosvis successores in favorem dominorum directorum, ad fundamentum & praerceptionem reliquorum jurium dominicalium dumtaxat, non autem si forte dominus directus, non tanquam talis, sed tanquam privatus, quodcumque aliud jus praerendere velit, & se fundare in verba enunciativa contrahentium, quia tunc non facient plenam silem, nec in hoc habebit locum regula dictae legis *optima*: sed tantum facient praesumptionem aut iudicium, quale & quantum ex circumstantiis materiae subiectae verba enunciativa facere possunt inter extraneos, de quo alibi: & hoc si dominus stare velit illis verbis, quoniam non dubitatur quin ad contrarium probandum admittatur.

62. Aut verò non capitimur in contractu qualis sit ille reditus, nec an vel quanti sit redimibilis, nec forte cui debitus sit (quod malitiosi faciunt) & tunc dico quòd dominus potest eos compellere ad declarandum, cui debitus, aut saltem praestari solitus sit, ejusque constitutionis vel qualitatibus in quo tamen utrumvis contrahentes ignorent, juramento se purgare possunt. Potest etiam compelli is qui praetendit vel accepit reditum, ad ostendendum domino directo literas aut instrumenta constitutionis vel acquisitionis dicti reditus, vel renunciate hypothecae quam praetendit super fundo alieno: quemadmodum enim tenetur domino utrius respectu proprietatis quam vocat: ita domino directo respectu directi domini & jurius ejus, non tam per nosse supra §. 51. quam ex regula & dispositione juris communis, quae praetendens jus in re quam faceret alienam, tenetur titulum ostendere, ut per Bail. in *L. 2. C. quomodo & quando jurex sentent.* Quòd si forte nec per literas acquisitionis plenè appareat, pura si exhibeatur instrumentum donatoris, emptionis, aut alterius acquisitionis ab alio qui dicebat reditum hujusmodi perpetuum sibi deberi super illo praedio, alio non expresso, ut si sit reditus annuus ad praed. effloribus obventus, instrumenta forte amissa, sola superstante possessione percipienti reditus, de qua consistet vel in conf. 116. est:

63. Dico primo, quòd talis reditus nonquam praesumitur fundarius, ut dixi in *trall. contract. & jura.*

quæst. 20. num. 112. etiamsi debetur ecclesiae: & ita supremi nostri Senatus arresto circa annum 1540. domino de Hacqueville relato iudicatum fuit per patriarcham divi Jacobi Marelli: praesumitur ergo adventitius seu impositivus. Fallit primò si domino directo ab antiquo debeatur. Cum enim in eadem persona auctoritas & originalis debitoris concurrat utrumque jus census & reditus, nec apparet utrum tempore prius, praesumitur utrumque eorum quemadmodum etiam una & non plures concessionis praesumuntur, nec regulariter plures per Franc. Aret. in *cap. in praesentia. col. 3. not. ultimum.* & ibi Philipp. Decius *col. 5. de probato.* Alexand. *consil. 88. num. 27.* ubi in annotat. dixi lib. 5. quomvis census ordine vel dignitate praecedat: quia reditus non est jus dominicale, sed fundarium, ut dixi supra §. 74. *gl. 1. num. 8.* secus si consistet reditum tempore posteritatis. Fallit secundò si consistet fundum fuisse majorum ereditus & reditum esse tam antiquum quam non appareat esse posteritatis alienatione prima à dictis majoribus facta, praesertim si in eodem territorio habeatur ab illis majoribus reditus fundarios. Facit *cap. super eodem de consil.*

64. Stante verò regula quod praesumitur impositivitas, non tamen praesumitur pecunia constitutus, quomvis hoc proclivius & frequentius sit, multis enim modis sine pecunia, puta donatione, legato, praerogativa creati & constituti possunt. Qui ergo certam specificam constitutionis causam allegat, vel reditum redimibilem esse praetendit, probare debet, ut dixi in *trall. de commercio. & jura. quæst. 19. num. 213.* & sic dominus interim nullam habet fundatam intentionem in laudimisi, sed tantum in petitione indemnitatis in futurum, ut supra eodem num. 20.

65. Fallit si res vendita lita est in hac capitali Parisiorum urbe, vel ejus suburbis: quia tunc quemadmodum tempor fundatum habet intentionem contra creditorem, quod ille reditus redimibilis sit, nisi creditor infra primam dilationem probet esse fundarium immediate post jus clientelae vel censuale domini directi per concessionem fundi creatam per privilegia Urbis & constitutionem Carol. VII. super redemptione reditum §. 25. ita dominus directus habet intentionem fundatam contra eundem emptorem per hunc textum juncta passiva interpretatione dictatum constitutionum, *L. non est novum, cum seq. l. sed & posteriores. de legib.* imò etiam si statim consistet reditus esse fundarium, si tamen creditor non sit primus concessens in reditum, nec ejus haeres ab intestato: sed successores totius particulari, vel etiam testamentaria institutione quae pro legato habetur, ut diximus infra §. 1200. ubi redimibilis est per eadem constitutiones §. 16. Sufficit autem etiam si postea quocumque vel quomodocumque factus sit redimibilis, dummodo tempore venditionis talis sit, ut supra eodem num. 56.

66. Non autem continuo censetur redimibilis ad rationem quindecimae, ut quidam putant per edictum anni 1539. malè intellectum, & multò minus ad rationem duodecimae, ut quidam putant per dictam constitutionem Carol. VII. §. 16. in fine prius intellectam, quia ibi verba: *Le denier douze mennoys*, non referuntur ad quantitatem pretii, nec ad ejus taxationem: sed ad qualitatem monetæ, ut debet esse proba in pondere & materia, ut videlicet ad decem duodecimae denariorum argenti Regii, quæ secundum antiquas constitutiones Regis est meta & modus legitima monetæ, ut dixi in *trall. jura. & monet. L. unum num. 787. & in Gallic. num. 293. & 304.* debet enim nullum pretium danti apparere de pretio quo fuit constitutus vel venditus, ut satis patet dicta constitutione Carol. VII. §. 17. Facit nova constitutio Henrici II. tunc regnantis promulgata mense Maio 1553. de redemptione etiam fundis reditus non minori pretio quam ad rationem viginti in unum, & alioquin sequeretur maxime iniquitas, videlicet quòd rectus fundarius su-

per domo Parisiensi, qui justo pretio non minus æstimaretur aut venderetur quam ad rationem unius in triginta, ut dixi in tract. *reditu. & usura. quest. 5. num. 113.* si eo vel majori pretio venditus esset vel legatus, posset à debitore redimi longè minus dimidio, quia duodecim non paulò plus sunt quam tertia pars triginta.

67. Quoniam autem reditus iste sit redimibilis in certo pretio (puta postquam legato mutavit manum) tamen satis est quod invito creditore redimibilis est, & quod res vendita est ad onus reditus qui est redimibilis: Debebit ergo æstimari justo communi pretio, nec gravatur emptor: quia tota laudimia non excedent unciam valoris rei secundum moderationem nostram, *suprà eodem num. 28. num. 36.* Quòd si constat reditum illum fuisse pecunia vel rebus mobilibus constitutum, sed nescitur quanto pretio, tunc quemadmodum per illud edictum anni 1519. emptor habet intentionem fundatam ad redimendum ad rationem fundatam quindecimæ: ita dominus directus habet intentionem fundatam ad laudimia pro rata reditus tanquam ad rationem quindecimæ redimibilis. Quòd ultimum procedit in omnibus aliis urbibus vel oppidis hujus Regni & eorum suburbis non habentibus aliud privilegium vel statutum.

68. Ad hoc autem, ut illud edictum locum habeat, prius constare oportet reditum pecunia constitutum, licet ignoretur quanta: facit enim edictum mentionem pretii & sic præsupponit, venditione propriè & strictè sumpta reditum creatum, per notab. *suprà §. 23. num. 1.* & ita sæpè consului & obtinui: quanquam enim frequentius usivenerit ejusmodi reditus impositus pecunia creatos esse,

69. Tamen communis vel etiam crebrior contingentia non sufficit contra tertium, ad eum privandum jure suo via actionis, quia contingere posset quod quis cogeretur pati redemptionem ad rationem quindecimæ reditus valentis triginta in unum, & sic duplum, & fortè fundiarii, & licet in oppidis favorabile sit redimi, tamen iniquius est aliquem damno affici: & ita per hujus supremi Senatus* arectum anno sesquimillesimo quadagesimo nono judicatum fuit pro Cœnobio Burgimedii Blesis contra quemdam Tasse civem Blesensem.

70. Sed ubi constat reditum fuisse pecunia constitutum, sed non quanta, non continuò judicandum ad rationem duodecimæ vel quindecimæ constitutum, quamvis enim hoc frequentius & verisimilius sit, tamen non sufficit nec probat hoc esse quod ab hoc contingit abesse. *l. neque natales. C. de probatio.* etiamsi frequenter, imo etiamsi frequentius, quicquid dicant ibi gloss. & Doctores, quorum limitatio de frequenti locum habet quando non agitur de tollendo jure alteri quæsitò, secus quando jus tertio quæsitum tolleretur, quia tunc necessaria est probatio vel præsumptio specifica, nec sufficit præsumptio in genere nisi concurrente favore & necessitate vel majori utilitate Republicæ, quæ juribus privatorum ita præfertur, ut etiam quandoque vendere cogantur, ut favor urbium & oppidorum, juxta illud edictum anni 1549. & quædam consuetudines locales, ut Montargica *tit. de retract. §. 26.* ubi idem disponit in locis suis quòd illud edictum in universo: excipit tamen dicta consuetudo reditus antiquos ecclesiarum, sed non postea constituendos etiam ecclesiis. Consuetudo verò Aurelianensis §. 307. de futuris tantum, post dictæ consuetudinis redactionem anno sesquimillesimo nono factam loquitur, idèd in prius constitutis ubi utile erit illud edictum, à quo amplissimus ordo Senatus nostri

71. Excipit reditus ritè amortifatos, quod est intelligendum primò de jam amortifatis, non autem de postea amortifandis: non enim deberet fieri amortifatio nisi vocato eo cujus interest, nec in præjudicium

privilegii redimendi jam quæsitò. Unde privilegium Caroli VII. de redemptione redituum super prædiis hujus urbis debitorum, quòd §. 21. excipit reditus amortifatos, debet intelligi de jam ritè amortifatis ante illud privilegium, saltem ante ejus homologationem & publicationem, quæ fuit ultimo Januarii anno millesimo quadringentesimo quadagesimo primo, non autem de amortifatione secuta: fieri enim non potest in præjudicium proprietarii, nisi eo vocato & consentiente, ut sæpè cum primoribus togati nostri ordinis consului. Adhuc non sufficeret simplex consensus proprietarii, nisi specialis justa causa adesset per speciale mandatum Regis cognita, vocatis & auditis decurionibus hujus amplissimæ urbis: quia privilegium illud non est datum singulis, sed ipsi urbi & universitati, unde singuli etiam expresse renunciare nequeunt, nec ullo ingenio facere quominus dictæ constitutioni & privilegio secundum terminos suos locus sit.

72. Dico etiam quòd illa exceptio præfati Senatus non intelligitur de generali amortifamento, sed de speciali & ritè factò, ut dixi, & multò minus de sententia commissariorum expiscandis capturis amortifationum deputatorum, qui recepta compositionis summa dant manum levatam tanquam de ritè & debite amortifato, aliis non vocatis, quibus etiam nullo modo præjudicat: non enim hoc agitur, & si forsan ageretur, commissarii hoc non possunt. Unde cum anno sesquimillesimo vigesimo secundo Episcopus Claromontensis cum toto suo clero & pro omnibus ecclesiasticis & collegiis suæ diocesis tam regularibus quam sæcularibus dedisset Regi viginti quinque imilia librarum, tam pro dono gratuito quam pro financia, ut vocant, id est laudativo amortifationis novarum acquisitionum sive in feudis, sive in redditibus tam feudaliter quam censualiter à Rege vel aliis subditis suis moventium, cum clausula, quòd si quis ecclesiasticorum dictæ diocesis vellet habere literas speciales amortifamenti specificando res noviter acquisitas per sua confinia, quòd literæ speciales ei darentur per cancellarium Regis sine alia financia, id est nihil aliud solvendo Regi, consultus

73. Respondi quòd edictum postea superventum anno 1539. non impeditur per dictam amortifationem nec per dictam exceptionem senatus, quæ intelligitur de amortifatione originali & speciali ex causa justa & Republicæ necessaria vel utili ad certos limites tunc præfinitos facta, puta ad conservandum in perpetuum certum necessarium collegium vel ecclesiam superioris decreto & non privatorum affectu. Præfata autem amortifatio non est hujusmodi, quia præter id quod generalis est, non est facta causa cognita, nec inquisitum an Republicæ expediret illos ecclesiasticos tot habere reditus vel non, sed tantum facta est ad finem ne jure dominico feudali aut censuali cogerentur ponere extra manum suam: ideo ad alium finem nihil operatur, *l. non omnis in princ. si certum per.* Idem respondi de similibus amortifationibus ab Archiepiscopo & toto clero Bituricensi pro 35000. libris Regi datis, obtentis. Et similiter ab Episcopo & capitulo Parisiensi & aliis. Jam satis superque resolutum est quomodo debentur laudimia quando res censualis venditur ad onus cujusvis reditus redimibilia.

74. Sed an etiam de ipsa redemptione debeantur, quando possessor redimit reditum super eadem re debitum? Fac regulam generalissimam quòd non, qualiscumque reditus sit, sive fundiarius sive non, sive redimibilis sive non & à quocumque redimatur, uno solo casu excepto, videlicet quando redimit ab eo à quo acquisivit cum eo onere per transferentem retento, vel à persona interposita. Et in summa quando redemptio intrat vel facit pretium ipsius effectualis acquisitionis rei verè censualis, *ut supra eodem num. 40. num. 14. & 22. supra §. 78. gloss. 3. num. 18. & 31.* ut quando censuarius dat fundum ad reditum non redimibi-

HHH h ij

*Arectum:

lem: sed paulò post eidem vel personæ interpositæ vendit, vel per interpositum aut cessionarium recipit pretium reditus qui supprimitur. Res enim verè & effectualiter pecunia acquiritur, & quæ in continentibus, insunt: & alioquin semper liceret eludere laudimia. Secus si longè diu post vel ex tam justa nova causa, ut tollatur præsumptio quòd hoc fuerit præmeditarum tempore concessionis.

75. Idem multò magis si dat ad redimibilem reditum: in quo notandum quòd si dicitur redimibilis ad rationem quindecimæ vel circa, nunquam debebuntur laudimia de redemptione, quia statim parè debentur tanquam de effectuali venditione data dilacione solutionis pretii pro solidis uturis, *ut supra eodem num.*
 40. ideo non expectatur quid postea contingat, live citò, live tardè, live nunquam redimatur. Et quod plus est, hoc casu non refert live concedens dicat se vendere aut concedere in reditum, vel quibusvis verbis utatur propter æquipollentiam hujusmodi reditum mobili & forte, ut supra eodem num. Idem statim locus est utrique retracti & omnibus juribus & consuetudinibus de venditione loquentibus tam in feudo quàm in censu & aliis, imò etiam si acquiritor redimat sine pecunia, seu dato alio fundo censuali, vel etiam ipso eodem fundo ad hoc onus accepto, & reddito in solutum, nova laudimia tanquam de nova voluntaria venditione hujus fundi debeatur, nisi appareat partes ab initio voluisse non vendere, sed permutare cum alio fundo recipientis, qui nondum poterat illum (forsan hypothecæ traditum vel ad tempus donatum vel occupatum) tradere, & interim compermutanti suo constitueret hujusmodi reditum vice fructuum vel conditionis, ut in *l. sicut emptio. l. cum venderem §. locatio.* quia tunc neque venditio fundi censualis esset, neque simulatio aut fraus in venditione recidens. Idem ut statim & non de redemptione futura debeantur laudimia si censuarius vendat fundum pro mille, pro quibus emptor constituit reditum ad rationem viginti vel triginta in unum: postquam enim voluerunt vendere aliud non inquiritur.

76. Sed si dixerint se concedere & recipere in reditum redimibilem pro summa quæ recidit ad viginti in unum vel ad majorem, potest subesse vel deesse fraus: ideo si paulo post redimatur live ab ipso concedente vel ejus cessionario aut alia persona interposita, appareat esse venditionem live veram & effectivalem acquisitionem rei censualis pro pecunia: & sic locus est laudimii & omnibus juribus ex venditione orientibus, quæ alioquin promptum esset eludere: & quia etiam idem esset in mercè fundiario reditu qui paulo post à volente redimeretur, quanquam in concessionefacultas redimendi data non fuisset, & sic multò fortius quando fuit data: si tunc si redimeretur longè diu post, vel rebus mutatis & ex tam justa & nova causa, ut tollatur præsumptio præmeditationis.

77. Ut enim oportet fraudibus obviare, ita non oportet libertatem & immunitatem aliorum contractuum tollere, ut etiam sentit magister *Ioan. Gerson in tract. de contract. considerat. 11.* & alioquin præter hoc, sequerentur alia absurda: ut si quis abjecit fundum censualem ad onus census & in reditum perpetuum redimibilem ad rationem viginti in unum, si iste postea ditiori vendat cum onere dicti reditus quem mox emptor redimeret, sequeretur inquam quod deberet duo laudimia: Primò laudimia integra etiam usque ad unciam valoris fundi sine onere dicti reditus æstimati, & rursus laudimia de sorte reditus redempti, quod esset absurdum & iniquum: & tamen admittendum esset si diceremus accipientem in reditum redimibilem ad rationem viginti in unum nunc debere laudimia, etiam si non redimeret & sine aliis conjecturis fraudis & simulationis, & nisi constitueremus differentiam inter reditus redimibiles ad rationem quindecimæ vel circa, & redimibiles ad rationem viginti in unum vel majo-

ris sortis prout maximam & realem esse differentiam satis superque ostendimus.

78. Septimo sese obtrudit quæstio inter præcipuos togati nostri ordinis controversa & ad me remissa. Quoddam feudum fuit subhallatum ad onus quinquaginta librarum reditus annui doarii seu donationis propter nuptias redimibilis sexcentis libris, quæsitum est an debeatur quintum pretii pro rata reditus? Supposito quod res non est vendita ad onus hypothecæ ut sup. eod. num. 10. sed ad onus solvendi per emptorem. Quidam negabant, quia iste reditus non est pecunia constitutus, sed donatio propter nuptias, & in eo non habet locum constitutio anni 1512. de non petendis reliquis ultra quinque annos: sed hæc ratio non valet, quia de reditu fundiario redimibili ad rationem duodecimæ debetur quintum in fundo, & uncia censuario prædio ad onus solvendi hunc reditum vendito, *ut supra eodem quæst. 3. quæst. 5. in fin.* Quidam dicebant indistinctè deberi quintum pretii pro rata, quod est ineptum. Ego respondi. Aut reditus ille erat temporalis, ut quia soluto matrimonio non superfuerant liberi ex illo, & tunc non debetur quintum in feudo nec uncia pretii in censu, sed dumtaxat relevium in feudo pro rata, in censu verò nihil. Nihil enim stultius quàm hujusmodi reditum hoc casu redimere etiam ad utilem rationem duodecimæ, cum singulis horis extingui possit sine redemptione, & in dies vilior fiat. Cum ergo non soleat redimi, habetur pro onere usufructus portionis fundi. Aut vero superfuerunt liberi, ita quod ille reditus est perpetuus & ad eorum successores perpetuò transmissibilis, ut infra §. 137. donec redimatur & soleat maturè redimi: quia tempore non staccescit, debetur quintum pretii redemptionis in feudo & uncia in censu, & sic finis huic §.

79. Sed rursus octavo sese obtrusit alia quæstio feudalis partim à prædictis dependens. Primogenitus cupiens sororio relinquere partem feudi, ut in alia provincia, in qua domicilium habet, aliud acquirat, cedit sororio titulo concessionis in reditum & permutationis partem primogenitorum dicti feudi mediante reditu annuo octoginta librarum per sororium super eadem parte feudi quæsitæ per eundem contractum constituto ad rationem duodecimæ redimibili, & adhuc mediante permutatione alterius reditus centum annuorum ad rationem duodecimæ per tertium olim constituti sororio qui reditum illum veterem permutationis jure cedit primogenito, qui post tres dies utrumque reditum vendit sorori uxoris acquiritoris: quæsitum est an relevium dumtaxat an verò quintum pretii totius vel partis etiam cum subquinto deberetur? Videtur relevium dumtaxat locum esse per acquisitionem præstando, quoniam acquiritor nec obolum quidem solvit aut solvere tenetur cedenti: igitur non potest dici emisse nec cedens vendidisse, cum neque convenerint de ullo pretio, nec acquiritor feudi quicquam solverit nec solvere cogi possit cedenti, qui pariter nullum obolum sortis exigere potest, nec ab eo cui cedit, nec à tertio contra quem sibi jus ceditur, & sic undique deficit materia & substantia emptionis & venditionis, nec curandum quid postea cum aliis cedens de juribus sibi quæsitis fecerit. Quibus non obstantibus in contrarium est veritas, quia ex capite concessionis in reditum, sicut censuarius dans fundum ad reditum redimibilem ad rationem duodecimæ, statim censetur vendere non expectata redemptione recipientis qui non tenetur solvere reditum nisi quamdiu sortem reddere differt, *ut supra eodem num. 40. num. 75.* Et alioquin esset imponere legem verbis: quia vendens & pro pretio acquirens hujusmodi reditum, semper uteretur verbo concessionis in reditum.

80. Ita pariter in feudo. Et sicjam pro rata feudi concessi ad reditum octoginta librarum annuarum redimibilem ad rationem duodecimæ, statim fuit locus quinto pretii. Pro rata verò reditus per tertium debiti compermutati

compermutati quamvis cessantibus aliis conjecturis non statim diceretur venditio: tamen attentâ conjunctione personarum tam contrahentium, quam ejus cui primogenitus cessit, & brevitate temporis & quod non agebatur de divisione, sed de absoluta alienatione ut *supra* §. 33. *num.* 71. & pro portione pecuniarum per primogenitum infra triduum à sorore uxore sororii receptæ ad valorem feudi cessi, & quod aliàs primogenitus non erat acquisiturus in aliena remota, sed in sua provincia: censui locum esse laudimius ut in venditione hoc exquisito circuito adumbrata, & cum domino feudi componendum, ut factum fuit. Et pariter locus fuisset retrahendi proximitatis si acquiritor feudi fuisset extraneus, & alioquin promptum esset effectualiter vendere, & tamen omnia hæc jura subministrato de facili tertio jurium cessorum emptore illudere, ut *supra* §. 33. *quest. ultim.*

81. Sed an sit etiam locus sub quinto pretii? Videtur quod sic eadem præsumptionis sequela, cum ex toto negotio satis resultet actum esse, ut primogenitus omnia jura sibi pro pretio cessa integra & sine onere quinti haberet. Contrarium puto, tum quia non liquet de simulatione machinata apertis probationibus, nec invenitur ipsemet acquiritor pretium actualiter numerasse, sed cessisse jura certo pretio jam æstimata, quæ statim vendita sunt. Cum igitur judicetur ex præsumptionibus quamquam legitimis, tamen temperandi sententia est juxta Innocentium quem Panorm. & omnes ibi sequuntur in *cap. 1. & cap. quia verisimile de præsumptio.* Bald. in *l. sciant. C. de probat.* Philipp. Decius in *l. 1. & ibi Francisc. Purpura. num.* 11. *si cert. per Hippol. Marfil. l. l. 1. numer.* 57. *C. ad l. Cor. de si cert.* Alexand. *consil.* 115. *in fin.* ubi in annot. *tertigi lib.* 3. Tum secundo quia dominus feudi non habet intentionem fundatam in subquinto, nisi quando clare constat venditionem esse factam cum hoc onere, ut pretium sit francum venditori, & sub illa conditione loquitur consuetudo *supra* §. 33. hinc est quod ex subhæntatione feudi non debetur subquintum, ut loco suo dixi: ergo prius liquidè constare oporteret de dicta conditione. Et ita intelligitur quæ dixi *supra* eadem *gloss. num.* 40. & §. 45. & §. 20. *gl.* 5. *q. 10. in fin.* §. 33. *q. 19.*

82. Alioquin si quis permutet fundum cum jure redditus ad rationem duodecimæ redimibilis, si tamen ipse non debeat illum suo compermutanti cui fundum det in solutum, nec alii cuicumque à quo compermutans teneatur exonerare, nec etiam præstandus sit per ipsum compermutantem super recepto fundo de novo constituentem: Sed sit antiquus redditus debitus per tertium quem creditor cum fundo alterius permutet non continuo cessantibus aliis conjecturis judicanda est fraus vel simulatio. Quid enim si is cui obvenit fundum in loco remoto situm, sollicitudini jurium dominicalium & colonorum obnoxium, malit habere redditum duodecimæ tunc collatum in sua civitate, quam pretium vel tale feudum, idè postposito emptore pretium numeratum, permutat cum hujusmodi veteri redditu in loco domicilii sui debito: & de consuetudine ejusdem loci pro immobili habito & cujus redemptio de propinquo non sperabatur. Certè alià conjectura non concurrente non dicam censei venditionem, nec quintum pretii deberi in feudo, nec laudimia in censu, sed tantum relevium in feudo, & in censu solidum pro investitura cujuscumque valoris res sit, ut dixi *supra* §. 78. *gloss.* 6.

83. Et ut postquam incidit plenè semel dicam quando fundus detur pro redditu redimibili ad rationem duodecimæ, distinguo quatuor casus sub duobus membris principalibus bifariam subdivisis: Aut enim dans fundum est debitor hujusmodi redditus à quo vult liberari vel exonerari: aut dans fundum non est debitor, sed creditor futurus hujusmodi redditus. Hæc sunt duo membra generalia. Primum subdivido in duo, Aut enim debitor dat fundum suo creditori, & hic erit pri-

mus casus: aut dat tertio & hic erit secundus casus. Pariter secundum principale membrum subdivido in duo: Aut dans fundum acquirit hujusmodi redditum solvendum per ipsum recipientem constituentem super se & dicto fundo hujusmodi redditum, & hic erit tertius casus: aut dans fundum acquirit hujusmodi redditum non pendendum à recipiente, sed à tertio debitore contra quem jus sibi ceditur, & hic erit quartus & ultimus casus. Primo casu quando datur per debitorem suo creditori, & tunc est vera datio in solutum, quia dans se redimit & se liberat, & sic in effectualem venditionem recidit, adeo ut omnibus juribus dominicalibus, & omni retrahendi & proximitatis & dominico locus sit, ut in vera venditione etiam si ad rationem quincuncis vel trientis redimibilis erat, ut dixi *supra* §. 20. *gloss.* 5. *quest. in fin.* & 33. *quest.* 19. *alias* 18.

84. Secundo casu quando fundus datur per debitorem hujusmodi redditus, non suo creditori, sed tertio qui accipit ad onus sive statim, sive infra certum tempus redimendi, & interim solvendi vel exonerandi dantem, & adhuc idem, quia acquirenti adest fundus, & nihil abest nisi pecunia, & danti adest in effectum tantum pecuniarum quantum pro redimendo solvere debuisset. Tum alioquin omnia hæc jura & consuetudines brevi manus interpolatione personæ fraudarentur: volens enim accipere in solutum, interponeret tertium, vel venditurus fundum constitueret hujusmodi redditum & mox emptori daret fundum ad onus exonerandi dantem à dicto redditu, nec uteretur verbis venditionis. Tertio casu idem, quia perinde est ac si emptor fundi donec pretium repræsentaret, hujusmodi redditum super eodem fundo constitueret, quem paulò post redimeret vel indicaret alium qui statim redditum illum emeret, ut *supra* §. 33. *quest. ultim.*

85. Quarto casu non statim nec ubique censeatur venditio nisi concurrentibus aliis conjecturis, potest enim esse permutatio sine fraude, ut nuper dictum est *num.* 82. quia hoc casu dans fundum non se liberat nec liberari intendit, quia nihil debet, nec intendit pretium acquirere, quia nec cedentem nec debitorem redditus cessi cogere potest ad redimendum: nullum ergo versatur pretium nec obligatio pretii: sed redditus perpetuus quamquam redimibilis per tertium debitus jure permutationis ceditur, ut sine fraude & simulatione fieri potest, & hoc nisi probetur dum tractatum esset de venditione ad hanc contractus formulam devenit, eo quod sciebant tertium illum mox redempturum, prout factum est, vel actum esse, ut cedens emptorem indicaret & ita factum fuisse, & quod aliàs permutatio non processisset, id est nisi statim in venditionem derivata fuisset.

86. Respectu enim tertii habentis interesse, puta domini directi vel proximi retrahentis non tam exacta probatio requiritur atque inter ipsosmet contrahentes, si alter velit rescindere vel arguere simulationis aut falsi, nec etiam respectu tertii simplex præsumptio sufficit Bartol. in *consil.* 65. Petr. Nicol. in *l. fisci §. supervacuum, in fin. quibus modis. pign. vel hypothec. sol. Capol. tract. de simulat. contract. col. 3. in fin.* Ad hos quatuor casus omnes reduci possunt & facili methodo decidi, ut ante decem annos quaestionem vidi ejusmodi inter primores togati nostri ordinis controversissimam.

87. Vassallus vendidit feudum pro mille & ad onus centum annuæ redditus debiti creditori suo, pro mille ducentis redimibilis. Quærebatur de jure quinti denarii. Multi censebant non deberi nisi pro rata mille pecuniarum numeratæ. Alii censebant hodie quidem deberi pro rata pecuniarum numeratæ: sed postmodum debitum iri pro rata sortis redditus quando continget redimi. Ego verò dicebam utramque opinionem erroneam quia nullo modo deberi pro rata redditus injustum est, cum emptor teneatur redimere vel exonerare venditorem. Porro non deberi pro rata redditus nisi quan-

do redimetur absurdum est, quia esset in facultate emptoris quando vellet reliquum quinti solvere. Tum venditor statim se exonerat ac si redimeret, & pretium redemptionis perpetuè retinet feudo, pro rata hujus redemptionis in solutum dato. Tunc aperta esset via fraudibus: quia venditor pridie constitueret reditum, deinde feudum venderet cum onere, & haberet solidum pretium totius fundi, & jura dominicalia non cederent nisi pro parte, & tamen venditor totius pretium receperisset, cujus quintum debet: nunc autem vides hanc quæstionem clarè decisam, quia spectat ad secundum prædictorum casuum.

88. Idem in similibus, ut etiam in fortiori quando permutans de fundo ad fundum invenitur infra annum utrumque possidere redempto fundo à se dato, ut diximus supra §. 78. *gloss. 2. num. 8.* ita hic quando invenitur mox possidere liberè sine onere, ut puta reditu pecunia redempto, & sic totum per pecuniam numeratam quæsitivè. Sed meritò hic dixi in fortiori. Hi enim duo ultimi casus valde sunt alioqui dissimiles, quia permutatio fundorum nihil de se habet suspecti, sed permutatio fundi cum hujusmodi reditu semper suspecta est & vix quum semper respectu tertii habentis interesse, pro venditione judicetur, ideo casus ille quartus & ultimus supra *num. 85.* valde strictus est, & sanè debet intelligi, non solum deficiente omni alia conjectura fraudis, & toto contractu concepto in formam meræ permutacionis: sed etiam concurrentibus justis conjecturis hanc fraudem excludentibus, ut in specie quam posui supra *num. 82.*

89. Et primò dico quòd in omnibus locis in quibus de consuetudine hi reditus inter mobilia reputantur (ut est in majori parte consuetudinum hujus Regni, ut dixi infra §. 94. *num. 7.*) semper hæc permutatio pro venditione habetur, prout & permutatio pro mobili certo pretio æstimata, ut dixi supra §. 20. *gloss. 5. num. 49. §. 33. num. 2.* In locis autem ubi iste reditus quamdiu non redimitur pro immobili habetur, ut hic, potest conclusio dicti quarti casus procedere, ut in specie de qua supra *num. 82.* & simili. ut si Parisiis maritus vult vendere fundum uxori obventum in loco remotissimo, & ob id nullius vel modicæ utilitatis, uxor autem nullo modo vult hæredium suum vendere, vel in communionem labi: sed consentit permutari cum fundo vel reditu hic sito, eandem qualitatem proprii sui hæredii sortituro, sit itaque talis & ad hunc finem permutatio invento quodam habente Parisiis hujusmodi reditum, qui in patria sua mavult habere dictum fundum, an dices locum esse quinto pretii in feudo vel laudimiis in censu? Certè hoc casu satius est immunitatem esse, ut dixi supra *num. 82.*

90. Amplio etiam si (respectu reditus) alia consuetudo sit in loco fundi, quia quoad qualitatem reditus inspicitur locus ubi debetur, *Lap. de Castello. allegatio. 80. col. 2. in fin. allegatio. 91. Paul. consil. 319. lib. 1. Alexand. consil. 16. col. ultim. lib. 1. Fecit l. Titium & Marcium §. 1. de administr. tuto. l. quæro. de solutio & plenè dixi infra §. 128.* Et ita restringo quæ nuper dixi *num. 85.* Sed in locis ubi hujusmodi reditus inter mobilia reputantur, ut Aureliis, Bleis & apud Sequanos, Tricastes, Artesienses, omnino debentur laudimia domino directo fundi pro rata sortis hujusmodi reditus, quamvis propter justam conventionem & specialem destinationem ille reditus non caderet in communionem conjugum, sed maneret inter paraphernalia & propria uxoris ut fieri potest & dicam infra §. 108.

91. Dum hæc scriberem sequens species in facto contigit de qua consultus fui. Duo fratres, Ægidius & Petrus dividendo cum cohæredibus paterna & materna obtinuerunt prædium censuale sibi commune æqualiter, postea citra divisionem permutant inter se. Petrus cedit Ægidio partem suam hujus prædii indivisam pro duobus reditibus ad rationem duodecimæ debitis Ægidio qui eos cedit fratri, & in supplemen-

tum aliquot nummos addit. Certum est Ægidium debere laudimia pro rata pecuniæ numeratæ. Sed an etiam debeat pro rata redituum? Quod videtur, cum hic contractus nuper factus sit post reformationem consuetudinis hujus §. 58. & decretum in mente Senatus retentum, de quo ibi *num. 9.*

92. In contrarium non deberi videtur. Primò quia illud in mente Senatus retentum loquitur primò in terminis voluntariæ venditionis vel adjudicationis necessariæ per decretum. Secundò loquitur quando prædium suppositum reditui venditur. Tertio quando dicta venditio fit ad onus reditus debiti per venditorem qui est debitor: solvendi verò & continuandi per emptorem. Sed hic primò deficit quia non est venditio, sed permutatio ex forma contractus, & neuter contrahentium debitor est reditus, licet alteri creditori debeantur: deficit etiam secundum & tertium, quia prædium quod transfertur non est hypothecatum reditui, & nihil ceditur ad onus, & acquirens fundum nullum debet reditum solvere nec redimere, & qui cedit partem fundi nullum pretium, nullam redemptionem potest exigere. Tum neutra pars hujus prædii supposita est istis reditibus, & sic laudimia non petunt, tametsi non acquirantur per hunc contractum: per quem acquiri non debent etiam per illud in mente Curie retentum, sed tunc demum acquiruntur & debentur quando prædia ipsa eisdem reditibus supposita ad onus illorum venduntur. Præterea per eandem consuetudinem & merita causæ appellationis & reformationis ejusdem, soli domini censuales prædiorum specialiter aut ad summum generaliter his reditibus hypothecatorum conquerebantur & conqueri possunt: sed prædia ista nullo modo nec generaliter nec specialiter prædictis reditibus obnoxia sunt: igitur censuales horum dominus nullo modo conqueri potest, nec horum redituum ergo quicquam juris petere, etiam ante reformationem consuetudinis, & sic multo minus post eam quæ tendit ad laudimia horum redituum, ergo præterita minuenda. Cæterum nihil retentum in mente curie nisi ad commodum dominorum prædiorum suppositorum, & sic nihil ad ænos.

93. Hæc quidem cum favore liberationis multum urgent, priorem tamen partem hac in specie venienter puto, attento quod in hoc themate fundus censualis & laudimiis obnoxius mutat manum, partim mediantribus nummis, partim mediantribus reditibus ad rationem duodecimæ constitutis & semper redimibilibus, qui dantur pro ipsa acquisitione fundi censualis, & consequenter faciunt partem pretii per rationem decreti mentalis curiæ: quæ declaravit nec de venditione seu constitutione, nec de redemptione hujusmodi redituum super fundo censuali laudimia deberi, quia fundus non mutat manum: secus igitur quando mutat manum mediantribus his reditibus. Et quamvis decretum curiæ loquatur quando fundus venditur ad onus reditus passivè: tamen idem est quando venditur vel transfertur pro hujusmodi reditu activè, videlicet concedendo per acquirentem jura activa hujusmodi redituum, quorum contemplatione tanto minus numerum numerat ut hic: sicut è contrario quando acquirentor non cedit, sed recipit jura redituum passivè, hoc est, per se solvenda, quorum contemplatione tanto minus pecuniæ numerat, utrobique enim eadem ratio: Ergo idem jus. Tum arrestum seu retentum in mente curiæ non est limitandum ad formulam venditionis quam contrahentes mutare possunt. Ergo idem esse debet in æquipollenti: igitur debet intelligi tam ex parte venditoris quam emptoris seu alienantis & acquirentis: loquitur autem in acquirente ad onus reditus, per acquirentem solvendi vel redimendi quod cedens se exonerat. Ergo idem vice versa si alienans fundum censuale recipit hujusmodi redituum sibi cessum pro pecunia. Tum hæc in diem recidunt, vendis ut exonereris hujusmodi reditu passivo à te debito, & vendis

vendis pro hujusmodi reditu activo tibi cedendo.

94. Præterea si hæc immunitas admitteretur semper ejus via pateret & fieret fraus his juribus: quia conclusa venditione fundi censualis ad excludenda laudimia emptor de pretio convento reditum ab amico emeret quem permutaret, & mox à venditore redimeretur. Atqui etiam in odiosis fit extensio fraudis amoliendæ causa: ut dixi supra §. 20. glos. 3. nu. 6.

& in annot. ad Philipp. Deci. consil. 277. Tum hic cessant circumstantiæ illæ justificativæ, de quibus supra num. 82. & 89. Facit parabilis & promiscua convertibilis natura hujusmodi redituum cum mobilibus, quibus crebrius & in majori parte consuetudinum reputantur: secus in constitutis ad rationem quincuncis vel trientis usuræ, ut sæpè dixi. Sed jam tempus est tollere manum de hac tabula.

EPITOME §. LXXXV.

1. *Quandiu non est locus certus solvendi census, non est locus huic mulctæ.*
2. *Nisi dominus præmonuerit censuarios de loco idoneo.*
3. *Vassalli & censuarii debent ire ad dominum.*
4. *Dominus directus non potest transferre locum ad remota, nec extra territorium.*
5. *Creditore absente non est locus moræ nec pænæ, nec opus est restitutione nisi casu contingente in persona debitoris.*
6. *Dominus potest purgare moram interpellando censuarios.*
7. *Q. 1. Non sufficit deprecari censum nisi dominus gratiam facere velit.*
8. *Quod potest procurator generalis.*
9. *Q. 2. Mora purgari nequit contra hanc pænâ.*
10. *Es in cap. potuit de locat. speciale est in emphyteuta Ecclesia.*
11. *Recipiens censum sine protestatione remittit pænâ.*
12. *Idem de procuratore generali.*
13. *Nisi post prebensionem vel litem motam vel domini voluntatem declaratam.*
14. *Q. 3. An pænâ semel commissâ iterum committatur 15.*
16. *Unica mulctâ debetur pro multis annis nisi censuarius etiam in mora judiciali fuerit.*
17. *Q. 4. Plures heredes unicam mulctam debent quæ non impeditur si unus partem solvat.*
18. *Unus dominorum partem suam recipiens impedit pænâ commissi pro parte sua.*
19. *Q. 5. Compensatio fit ipso jure ad evitandum usuram vel pænâ & perjurium. 20. 32. & commissum emphyteusis. 29.*
20. *Juramentum recipit omnes conditiones actus.*
21. *Compensatio est solutio specificâ.*
22. *Novus & verus intellect. cap. ad nostrum 1. de jurejur. 24. 25. 26.*
23. *Fructus pignoris liquidi vel consumpti cadunt ipso jure in extenuationem fortis.*
24. *Cap. debitores, de jurejur. odiosum est, & potest debitor excipere creditorem teneri remittere juramentum.*
25. *Compensatio non fit ad dissimile, ut ad depositum, emphyteusis census.*
26. *Nec ad canonem emphyteusis nisi opponatur ab homine.*
27. *Et ad restituendum in integrum juris ignarum. 35.*
28. *Error juris per opiniones doctorum controversas habetur pro errore facti.*
29. *Mutua confidentia dat causam restitutionis in integrum.*
30. *In censu magnæ quantitatis compensatio opponi potest, aliàs non, etiam de mutuo consensu. 38.*
31. *Q. 6. Census non potest ante tempus solvi domino invito, nec dominicali loco consueto omisso.*
32. *Valet argumentum de loco ad tempus & contra, ubi eadem ratio.*
33. *Q. 7. Trium continuorum annorum solutio probat præteritos in censu.*
34. *Nec hoc per moram novissimorum annorum tollitur.*
35. *Idem in emphyteusi.*
36. *Secus in colono.*
37. *Novus intell. l. quicumque de apoch. publi. lib. 10. C. quæ quatuor vel 7. requirit.*
38. *Loquitur in tributo fisci, non in censu privatorum.*
39. *Ad quæ tamen analogicòs extenditur & ad emphyteusim.*
40. *Sed non ad superficiarium & minùs*

- ad colonum. 49.
50. Malè ait Hostiensis duorum annorum apochas sufficere in emphyteuta Ecclesia.
51. Peius extendit Guilielmus Benedicti ad tres menstruos terminos.
52. Et malè limitat quando per tria triennia solutum fuit.
53. Et in pensione personali sine hypotheca.
54. Q. 8. An propter bellum fiat remissio canonis.
55. Opinio 1. Guido. de Suza rejicitur: Pensio annua danda de fructibus anni suppletur de fructibus anni sequentis.
56. Opinio 2. Jacobi Butrigarii negativa.
57. Opinio 3. Jacobi de Are. affirmativa & communis.
58. Opinio 4. Bald. distinguens inter parvam & magnam pensionem.
59. Opinio 5. Anton. Butrigarii distinguens inter breve & longum bellum.
60. Solutio contra communem, non esse differentiam hic inter sterilitatem & bellum. 62. 67.
61. Fundo ab hostibus occupato non est locus remissioni pensionis, sed ipso jure non debetur.
63. Distinctio trimembris analytica. Ubertas precedens aut sequens cladem mediam supplet.
64. Ut concessio in magnum censum excedit terminos censuales: ita exceditur à non suis terminis.
65. Census modicus non fructus, sed solam recognitionem respiciens, non remittitur ob sterilitatem vel bellum etiam diuturnum.
66. Etiam si sterilitas omnes fructus absorbeat.
68. Idem si tota superficies corrumpat.
69. Emphyteuta coactus rem deserere restituitur adversus commissum.
70. Si major pars fundi perit & in residuo contingit sterilitas vel bellum, non fit remissio canonis qui initio modicus erat.
71. Inundatio brevis non attenditur.
72. Si pensio mediocris est, fiet remissio, si sterilitas vel bellum longa sunt, ut quinque annorum, aliàs non.
73. Adhuc etiam si longa sint, non fit remissio, si compenset ubertas proximè precedentis vel sequentis temporis, scilicet intra decem continuos annos.
74. Aliud tributa publica, aliud census privatorum vel domanii principis.
75. Quid quando fundus censualis redit postliminio?
76. Q. 9. Verus censuarius alio possidente non tenetur solvere.
77. Nisi culpa in damnum domini directi ordinata amiserit.
78. Vel hypothecaria possessione recuperata.
79. Quilibet extraneus potest pro debitore offerre, consignare & eum liberare. 82.
80. Fallit in censu vel emphyteusi, ubi opus recognitione. 83.
81. Verba enunciativa legis non disponunt, nec iex disponit nisi de eo de quo in ea queritur.
83. Tertius non potest redimere fundum vel redditum pro alio.
84. Ad finem pene vitanda potest tertius etiam pro emphyteuta vel censuario offerre. 94.
85. Et generaliter ubi prodest debitori & non nocet creditori. 88.
86. Si dominus vel ejus procurator receperit, non curatur quis solverit.
87. Lite mota non valet oblatio sine sumptibus & subeundo sententiam, ut actor in tuto sit de instantia.
89. Oblatio debet esse realis nisi creditore recusante.
90. Debitore ratum non habente, nulla oblatio aut consignatio valet.
91. Quando locus est oblationi provisionali.
92. Creditor hypothecarius potest offerre canonem, etiam emphyteuta invito.
93. Etiam chirographarius quando aliàs debitor non est solvendo.
95. Sed non possit offerre fidem domino feudali, quia personalis est.
96. Dominus feudi non tenetur longas inducias dare curatori bonorum, nec eum in fidem recipere sine cautione sua indemnitate, aliàs sic. 98. 99.

97. Declaratio consuetudinis Bituricensis.
 100. Curator bonorum differt à curatore persone.
 101. Oppidum Briaci Comitit Roberti sub eadem consuetudine Parisiensi manet.
 102. Censu postulabilis potius presumitur.
 103. Consuetudo Carnotensis.
 104. Aliud congrua solutio, purgatio more, jus formatum.
 105. Obligatio solvendi censum certo loco, substantiam & proprietatem respicit.
 106. Succumbens in causa appellationis, an utriusque instantie expensas debeat.
 107. Qualitas in qua solutio facta est, requiritur.

*Olim fuit hic art. 62:

* §. LXXXV.

TOUTES personnes tenans leurs maisons & heritages en censive, sont tenus de payer les droits de cens au seigneur ou seigneurs dont les heritages sont tenus & mouvans au iour & lieu que deus sont, sur peine de cinq sols parisis d'amende, fors & excepté des heritages assis en la ville & banlieue de Paris, qui ne doivent aucune amende par faute dudit cens non payé, si à ladite amende payer les detempteurs d'iceux ne sont expressement obligez.



CONSUETUDO ideo non determinat diem solutioni præfixam, quia varius est, quandoque Septembris, quandoque Novembris, quandoque Januarii Calendis, ut ex tenore investituræ vel consuetudine particulari cujuscunque dominicalis curiæ, vel circumvicinorum locorum dies determinatur, quandoque pridie certorum solemnium & festorum dierum: crebrior tamen hujus præfixatus, & totius ferè Regni mos est quòd Calendis Octobris annuatim solvantur. Sed quid de loco? Ut plurimum ceterus est locus dominans in qualibet dominicali curia, ubi census debet solvi & recipi & feudalia jura offerri, supra §. 63.

1. Sed quid si nullus est locus dominans? Respondeo videndum an ex investitura vel conventionem præfixus sit & determinatus certus locus, puta certum domicilium domini ad quod censuarius teneatur accedere vel mittere pro solutione census & hoc debet servari: Si vero non sit determinatus certus locus ad censum offerendum & solvendum, tum quamdiu non est locus determinatus, puto non esse locum multatæ de qua in hoc §. ex defectu solutionis in die præfixa. Et moveor duplici ratione. Prima, quia consuetudo expressim præsupponit certum & diem & locum præfixum esse quo solvi debet, ut ex defectu committatur pœna, & sic utrumque prius adesse debet, ut omnia verba consuetudinis antè verificentur, quàm locus sit dispositioni ejus præsertim pœnali, juxta doctrinam gloss. & Doctorum in l. mancipia. C. de ser. fugit. & dixi supra §. 13. gloss. 3. num. 5. & 58. num. 42. Secunda, quia non est censuarius in tam aperta mora quando nullus est dies & locus, quare pœna inducta in casum certitudinis utriusque, non debet extendi ad casum certitudinis alterius tantum seu de majori ad minus affirmativè, l. moris in princ. de pœni.

2. Limite nisi dominus congruè præmonuerit & certificaverit censuarium vel censuarios de domicilio suo, vel alio idoneo loco in quo aderit paratus ad solutionem recipiendam: quoniam sicut est in potestate domini feudalis transferre sedem & mansionem suam in qualibet parte dominicalis curiæ respectu feudorum inde dependentium, ut supra §. 45. num. 6. ita & respectu censuum. Et eadem ratione, deficiente loco dominantis, potest domicilium suum mutare, & notificando tempore debito domicilium novum, vel locum in loco congruo, tenebitur ibi solvere censuarius sub hac pœna, sicut & vassallus jura offerre. Amplio etiam alio, sed posteriori ab ordinario die, quia dominus non minus diem quàm locum prorogare potest. Et si die soluta impeditus fuerit, potest eos interpellare, alia congrua die, & si detraxerint, cadent in pœnam.

Tom. I.

3. Debent enim censuarii & vassalli sive pro solutione, sive pro renovatione investituræ accedere ad dominum & ejus domicilium, quia non est merum debitum pecuniarum, sed annexam habet honoris & reverentiæ exhibitionem, ut pulchrè sic Bald. in l. nls. C. de condi. infer. quamvis aliud in simplicibus redditibus Bart. in l. Item illa, de const. pecn. Notificatione autem non facta vel intemptivè, aut de loco inidoneo, non erit locus alicui pœnæ si sua die census non fuerit oblatus, nec solutus. Et intelligo domicilium vel locum domicilii esse congruum, si non sit remotior & difficilior accessu, quàm prius esset, & verisimiliter intellectum & provisum esset.

4. Quoniam non debet esse in potestate solius domini directi, locum subinde mutando deteriorem facere census præstationem, per notata Jo. Imol. in l. cum filiusfamilias §. ult. ad fin. de verb. oblig. Unde non puto quòd possit sine eorum vel majoris partis consensu mutare sedem in locum remotiorem ultra duo miliaria, ne alii vecturis, alii novo notabili impedimento operarum vel sumptu graventur. Adhuc ultra duo miliaria non potest transferri ultra metas territorii curiæ dominicalis si qua sit, hoc enim in præjudicium vassallorum & censuarius fieri non possit, ne investiturarum & antiquorum titulorum forma varietur, membra que à capite separentur, per notata supra §. 51. & 68. Et hæc dicta de pœna committenda suo die & loco solutione non facta.

5. Limitanda sunt primo, oblatione facta suo die & loco quo dominus recipere noluerit, idem si nec per se nec per alium idoneum ad receptionem censuum & solutiones describendum more solito in libro censuali præsens fuerit, quia tunc ipso jure non committitur hæc pœna l. pecunia sanctebris, in fin. ibi, si tamen nemo adfuit cui pecunia solveretur, ejus temporis inculpata esse moram, constitut. de usur. Phil. Deci. l. vivum nu. 10. & ibi Franc. Purp. nu. 24. si cert. per. Alex. consil. 172. lib. 2. ubi in annotatione dixi. Et casus vel impedimentum contingens in personam domini vel suorum, ipsi, non censuariis nocere debet, per text. in l. item illa in princ. ff. de const. pecu. Facit l. si prædium in princ. ff. de in diem addition. Facit quod in emphyteusi si dominus decesserit sine hærede vel hæreditas jaceat nondum adita, & nescitur cui solvendum sit, emphyteuta non cadit ipso jure in pœnam commissi propter non solutionem, ut decidit Hostiensis in sum. 11. de loc. §. quid si de natura. ad si. Bal. l. 2. in fi. C. de jur. emph. Pulchrè Alex. in cons. 92. per speilis his, col. 7. lib. 1. Jaf. in d. l. 2. nu. 61. qu. 20. ubi reprobat & verè opinionem Specu. qui voluit opus esse in integrum restitutione: quia hoc non est verum quando casus contingit in personam creditoris, sed solum quando contingit in personam debitoris, per not. in l. ad diem.

lllii ij

ff. de ver. oblig. & quæ tradit Dynus in cap. cum quis in jus, de reg. jur. in 6.

6. Idem puto etiam si tota illa die non accesserint nec miserint censuarii ad locum solutionis, quoniam dominus non erat ibi præsens nec per se nec per aliquem idoneum, per not. in simili per Barr. & alios in *l. item illa*. & ibi expressim Pau. *ad fi. col. 1. ff. de constitu. pec. in l. si solutus. ff. de solm.* Et hoc nisi die sequenti vel paulò post dominus per se vel per alium adfuerit: & censuarii vel non præsto fuerint ad diem, nec post: vel si die ipsa accesserint, tamen paulò post moniti & certiores facti de adventu domini cum essent in eodem pago vel eadem vicinia, adire & solvere scienter contempserint, tunc puto locum esse multæ non attento impedimento domini in die præfixa, quia satis est dominum contemptum esse, nec hujusmodi pœna est limitata ad diem, sicut ad præscriptum magicum vel astrologicum, ita ut necesse sit illa ipsa die censuario per præsentiam domini, vel procuratoris idonei in ipso loco in mora constitui, sed sufficit paulò post adesse dominum & scienter contemni, hæc enim pœnamagis respicit contemptum domini, quàm defectum solutionis in die præfixa. Plura super his de loco solutionis, oblationis, impedimenti, purgatione moræ, & cæteris id genus multis quæstionibus, & longa serie differere possem, sed malo studiosis relinquere, & ad locos juris communis remittere: quia subjecta hæc materia perquam exigua est, & ne (quod aiunt) ultra pedem calceus.

7. Quæro primò, utrum sufficiat die & loco præfixis adire dominum vel deputatum ab eo & solutionem census pro illa die ad triduum vel octiduum ad summum *depreca-
ri moram
an liceat
ad evitan-
dam pœ-
nam.

*depreca-
ri moram
an liceat
ad evitan-
dam pœ-
nam.

7. Quæro primò, utrum sufficiat die & loco præfixis adire dominum vel deputatum ab eo & solutionem census pro illa die ad triduum vel octiduum ad summum *depreca-
ri moram
an liceat
ad evitan-
dam pœ-
nam.

7. Quæro primò, utrum sufficiat die & loco præfixis adire dominum vel deputatum ab eo & solutionem census pro illa die ad triduum vel octiduum ad summum *depreca-
ri moram
an liceat
ad evitan-
dam pœ-
nam.

7. Quæro primò, utrum sufficiat die & loco præfixis adire dominum vel deputatum ab eo & solutionem census pro illa die ad triduum vel octiduum ad summum *depreca-
ri moram
an liceat
ad evitan-
dam pœ-
nam.

7. Quæro primò, utrum sufficiat die & loco præfixis adire dominum vel deputatum ab eo & solutionem census pro illa die ad triduum vel octiduum ad summum *depreca-
ri moram
an liceat
ad evitan-
dam pœ-
nam.

7. Quæro primò, utrum sufficiat die & loco præfixis adire dominum vel deputatum ab eo & solutionem census pro illa die ad triduum vel octiduum ad summum *depreca-
ri moram
an liceat
ad evitan-
dam pœ-
nam.

8. Dico tamen quodd illa communis consuetudo metri facti & facultatis operatur, ut procurator vel receptor domini generalis possit solutionem census prorogare, non solum in octavam diem, sed etiam quamdiu in eodem loco manebit pro censu illius anni recipiendo, arg. *l. vel universonum. ff. de pign. actio.* & quæ notant Ludo. Rom. in *cons. 94. col. ult. cons. 114. col. 3.* Jaf. & alii in *l. si procurator. §. si nummos. ff. si oers. per.* Franc. Purp. *l. cum quid col. pen. si cert. per.* Phil. Deci. *l. pæctum curatoris, in fi. ubi in annot. dixi C. de pact. quamvis aliàs regulariter non possit procurator terminum solvendi prorogare, l. qui Roma & Callimachus, & ibi Barr. & alii. ff. de ver. oblig.* Sunt tamen quædam consuetudines quæ præcanti dant ipso jure octidui inducias, ut Carnot. §. 112. *addo in fin. hujus §.*

9. Secundo quæro, si censuarius die præfixa non solverit nec prolongationem temporis à domino vel ejus procuratore habuerit, an die sequenti moram purgare possit, & pœnam evitare? Videtur quodd sic, cum id liceat emphyteutz infra modicum tempus arbitrio judicis moderandum, *et cum potuit, ibi gl. & Doct. ex-*

* Mora an die sequenti possit purgari.

tra. de loca. Breviter contrarium dicendum est est, quia est dies & pœna, & succedit communis regula moram purgari non posse, *l. magnam. C. de contra. vel committ. stip. no. in l. si insulam. ff. de ver. oblig.* Non obstat *d. c. potuit.* tum quia ibi agitur de commisso totius rei: & amissione domini utilis & emponematon: & sic cum de graviore periculo agitur, non ita leviter ad tantam pœnam proceditur. Sed hic de modica pœna agitur & parvo præjudicio, Faciunt not. supra *gloss. 7. num. 5.*

10. Tum quia dictum cap. potuit, non loquitur in quolibet emphyteuta, sed deum in emphyteuta Ecclesiæ, in quo speciale est, ut tempus commissi de triennio decurtetur ad biennium contra regulam, *l. 2. C. de jure emphyt.* Unde merito debuit relevari in hoc, ut post biennium infra modicum tempus moram purgare possit. Tum quia prælatos Ecclesiasticos major lenitas & modestia decet, *l. si quis in hoc genus. C. de Epise. & cler. cap. suam de pœnis.* Unde quodd ibi sit speciale in emphyteuta Ecclesiæ, & quodd in emphyteuta privati vel alterius, habet locum *dict. l. 2. sine spe purgationis moræ nisi de gratia domini, decidit Bald. in l. magnam col. 4. & 7. de contract. vel commi. stip. Imol. in dict. cap. potuit. & in l. insulam, ubi etiam idem vult. Ang. Alex. & Jaf. col. 14. C. de ver. oblig. Alex. in consil. 1. 6. magnifice prator. col. 5. lib. 3. Czpol. in causa civilium, consil. 25. num. 17. Angel. Clavaf. in verb. emphyteusis. §. 19. Jaf. in d. l. 2. qn. 29. num. 79. de jur. emphyt. Matth. de Afflic. in decis. Neapol. 174. quidam rufficus.*

11. Redeundo ad conclusionem quæstionis nostræ, Limite nisi dominus census recipiat sine protestatione & reservatione pœnæ: quia censetur pœnam remittere tanquam accessorium, recepto & sublato principali, *l. centum Capua. ff. de eo quod cer. loco. l. 4. C. de pos.* Nec obstat quodd hujusmodi pœna non venit mero judicis officio, sed per se subsistit postquam est commissæ, ut etiam jure actionis & obligationis debeatur: quia respondendum est secundum ea quæ plenè super hoc puncto dixi supra §. 77. num. 7. cum seq. multum nuper decurtando quæ ante sexdecim annos fusè scripseram.

12. Sed quid si non ipse dominus, sed ejus procurator vel receptor census simpliciter receperit, & non videretur pœnam esse remissam, quia procurator generalis non potest alienare nec jus domino acquisitum remittere? Contrarium puto, quia quamvis hæc pœna ipso jure sit commissæ, tamen eo ipso quod solent domini, censuarii celeriter & voluntariè sine lite & contumacia satisficientibus hujusmodi pœnæ remittere, censetur etiam hoc expressè mandatum vel permissum procuratoribus & similibus à dominis commissis, *l. vel universonum. ff. de usur. l. Titianus, & ibi Paul. ff. quod cum eod. Bald. pulchrè in consil. 138. factum sub hac forma lib. 5. not. Paul. in l. dominum. ff. quod iussu. Lud. Rom. in l. 3. §. juravit. ff. de jurejur. & in cons. 94. col. ultim. vers. quo ad secundam, & in cons. 114. col. 3. Feli. in cap. 1. col. 8. ut lis. non contest. Jaso. Philipp. Deci. in l. certi conditio. §. si nummos. ff. si cert. per. Jaf. in l. si mora col. 1. in l. si constante. col. 14. ff. sol. matr. Alcia. in l. transactioni tantum col. 2. C. de transactio. quibus in locis abundè invenies mandatum extendi ad ea quæ sunt de consuetudine regionis vel patrisfamilias, vel communiter accidentibus in illo negotio.*

13. Secus si censuarius recusasset, & in jus vocatus fuisset à dicto procuratore ad finem solvendi census, & multam: vel si pro censu & multa impediti essent fructus pendentes rei censuariz: etiam ab eodem procuratore, quia non possunt amplius multam vel partem debiti remittere nec transigere, cum debitum sit liquidum, & pœna jam accepta, *l. præses provincia. ubi per Bartol. & omnes. C. de transactio. & quia non merentur contumaces habere gratiam, neque his ita solium est remitti. Faciunt quæ plenè diximus supra §. 14.*

nam 10 procuratorem generalem recipiendo canonem emphyteusicos p:zjudicare domino in jure commissi, ante tamen quam dominus declaraverit se velle ut jure commissi, non autem post declarationem domini, vel postquam idem etiam procurator cepisset agere ad declarationem commissi.

14. Tertio quæro: censuarius cessat per quinque vel decem aut plures annos in solutione census. Certum non est esse locum commissi: Sed quæstio est an dominus tot multas petere possit, quot sunt anni cessationis? Videtur quod non, quia ista est mera pœna, cum simul cum principali exigatur & sic non committitur nisi semel, ex quo non dicit hic textus quod toties committitur quoties cessabitur, ut est doctrina Bar. quam omnes sequuntur in *l. si sic. ff. de verb. oblig. per textum in l. si duo. §. ult. ff. de arb. & in terminis de pœna appolita emphyteutæ si non solverit, quod semel exacta, amplius non committatur, nec amplius exigi possit: est gl. quam omnes s. q. in l. 2. in gl. magna. vers. item si semel. C. de jure emphyt. & ibi Jaso. num. 148. Specul. cit. de locat. §. unum aqua. qu. 28. & omnes ubique.*

15. Sed certe illa gloss. loquitur & intelligi debet in aliis terminis, videlicet quando pœna respicit totam & perpetuam cessationem. Ideo in terminis d. gl. non committitur pœna per primam vel secundam cessationem, sed solum si per tres annos cessatum fuerit & res in committum ceciderit, & ita debet intelligi d. gloss. alias non esset vera, quamvis Doctores in *l. 2. non advertant.* & pariter *d. l. si duo in s.* loquitur in pœna totum negotium concernente quæ non intelligitur stipulata nisi semel pro totali contraventione. Ideo non committitur pluries nisi illud fuerit expressum. ut ibi. & ita debet intelligi doctrina Bar. & omnium Doctorum in *d. l. si sic.* Secus quando pœna non respicit totum simul, sed unumquodque particulare factum vel unamquamque præstationem per se, ut hic satis colligitur ex materia subjecta, dum refertur ad solutiones annalis obligationis successivæ: tunc enim intelligitur pro quolibet anno vel termino, & pro quolibet defectu, & sic verius est quod merito jure committitur pœna singulis annis pro singulis cessationibus: quia toties ipso jure committitur quoties cessatur.

16. Tamen dicendum est quod solum unica multa debetur pro omnibus cessationibus, & ita notoriè & inconcussè practicatur in hoc præsidatu, & generaliter in toto Regno, nisi quatenus speciali quadam consuetudine aliter caveatur, de quo statim. Falte si censuarius singulis annis, vel ab initio in jus vocatus fuerit, vel manum dominicam passus se opposuerit, & semper contumax & reliquator manserit: quia tunc nedum in reliqua census, sed etiam in multas singulorum annorum quibus domino prosequente contumax neglexit, condemnari debet: & ita expressim disponunt Consuet. Melden. §. 197. Meldunen. §. 131. Nivernen. tit. des cens. §. 10. & ita generaliter nisi consuetudo exprimat, servandum est: alioquin unica tantum multa adjudicatur, nisi de consuet. Blesens. §. 112. ubi trium novissimorum annorum cessationis singulæ videlicet tres multas peti possunt. Sed etiam ibi reliquorum census exactio coarctata est ad novem annos. nec præcedentia pro præcedenti tempore peti possunt, quamvis generaliter in cæteris locis triginta annorum reliqua peti possunt, ut diximus supra §. 74. gl. 1.

17. Quarto quæro: Quid si sint plures hæredes vel possessores ejusdem prædij censualis pro indiviso, & unus offerat partem suam census quam dominus noluit accipere, utrum ille solus, vel cæteri tantum, aut omnes incidant in pœnam, & an in singulas pœnas, an in unam? Breviter respondeo quod omnes in unicam integram multam tantum incidunt: quia est unicus census & nondum divisus, & sic unica tantum

multa debetur licet à pluribus, per no. §. 55. glo. 4. qu. 1. Idem si dominus ceperit partem census oblatam, non pro tota portione solventis, nec animo dividendi, sed super deductione totius, quia nihilominus omnes cum solvente incidunt in multam: quemadmodum si esset unus censuarius & solvillet partem ejusdem census, nihilominus incidere in solidam multam, *l. §. sortem, l. in executione §. pen. ff. de verb. obligat.* quemadmodum respectu commissi inter plures emphyteutas diximus supra §. 78. gloss. 4. num. 4. postquam autem dominus semel à singulis animo dividendi portiones census receperit, debentur singuli solidas multas census sui non soluti: idem si inter se censum dividerint pro portionibus prædij pro diviso, & dominus ratum habeat secundum notata in d. glossa.

18. Secus si essent plures domini censuales ratione ejusdem juris dominicalis indivisi, & unus receperit partem sibi contingentem, & alteri non fuit solutum: quia dico quod non committitur pœna hæc in totum, sed solum pro parte ejus cui non est solutum, sive pro rata census non soluti, quicquid scripserit Chassa. in *consuet. Bar. eo. tit. §. 1. gloss. pen. in s.* Probo, quia omnibus istis dominis simul non debetur nisi unica multa: Igitur si alter partem suam remiserit, remaneret jam commissi, nec committitur committenda pœna nisi pro partibus reliquorum, sive ille dominus gratis remiserit, sive recepta parte contingenti. *l. in s. de verb. oblig. l. stipulationibus. in s. eo. tit.* Plura possem addere de materia *l. 4. §. Cato. ff. de verb. oblig.* sed si sufficit præcedens dictum cum ratione decisiva, ne in istis modicis nimium excedam: Summa, ex parte hæredum debitoris multiplicatur multa censu diviso, non aliàs: sed ex parte hæredum creditoris nunquam multiplicatur, sed bene dividitur.

19. Quinto quæro: An censuarius ad vitandam hanc multam objicere possit compensationem summe liquidæ sibi purè debite per dominum, saltem ante diem solvendi census usque ad concurrentiam quantitatis census solvendi? Et prima facie videretur quod sic, etiam ex intervallo, & post lapsum diem solvendi census, per text. in *l. 4. C. de compensat.* ubi ad evitandum cursum & pœnam usurarum sic compensatio ipsius usque ad concurrentiam quantitatis ab altero debite, idque ipso jure (quamvis regulariter debeat opponi ab homine) ex eo tempore quo ab utraque parte deberet incipi, etiamsi non fuerit opposita nec allegata aliqua compensatio, per quem textum tenent ibi gl. Alber. Bal. Bar. Aug. Paul. Raph. Fulgo. & omnes, quod ad evitandum commissionem pœnæ, compensatio fit ipso jure: & quod generaliter habet locum *d. l. 4.* in omni pœna committenda, sive ex contractu bonæ fidei, sive ex contractu stricti juris, & ubicumque defectus solutionis posset afferre præjudicium vel damnum debitori, etiamsi hinc inde versaretur pœna, & ex diversa causa, ut si alter alteri per diversa compromissa condemnatus esset ad solvendum mille sub pœna, quia ipso jure fiet mutua compensatio ad evitandum pœnam hinc inde, ut decidit Socin. in *l. Julianus col. 2. num. 9. ff. de conditio. & demonstr.* ubi reprehendit opinionem Bar. & Paul. ibi, sed non meruerunt reprehendi, quia non sentiunt contrarium, sed ita debent intelligi prout etiam intelligit ibi Alex. in addi. ad Bart. ipso jure compensari.

20. Hinc est quod si quis promisit & juravit solvere mille calendis Martii, & infra easdem calendas creditor efficitur purè (hoc est eisdem die, locis & exactio circumstantiis) debitor jurantis in pari summa, non incurritur perjurium per debitorem non solventem, nec aliud facientem. Tum quia ipso jure ad vitandum pœnam perjurii fit compensatio. *d. l. 4.* Tum quia nihil interest compensare an

solvere, inquit textus in *l. si debitor. ff. qui potio. in pign. hab.* Tum quia ille factus creditoris sui, qui quod debet non solvit, impediri videtur quominus solvat, & sic eo ipso solvere videtur, inquit text. in *l. Julianus aut. ff. de condit. & demonstr. l. 3. in princ. ff. de statulib.* Tum quia conditio quantumcumque alias in forma specifica impleri debeat, tamen compensando impletur. *l. si pecuniam. §. 1. vers. quod si heredi. de statu. lib. d. l. Julianus aut.* Et ita in eo qui solvere juravit, tenet Joan. Fab. Joan. de Plat. in §. in bonz fidei. *instit. de alio. Bart. Ang. Raph. Cu. in l. amplius. ff. ven. ratam hab. Bal. in c. ad nostram. 1. de jurejur.* Imol. in *l. Julianus 1. de cond. & demonstr. Alex. cons. 12. in si. lib. 2. Matth. de Altit. Decif. Neap. 163. Hieron. Gr. cons. 121. li. 1. & est veritas, ut plenè dixi in *trakt. commerc. & usura. num. 322.* quamvis turba Canonistarum, excepto Imol. contrarium teneant in *d. c. ad nostram 1. cum quibus tranlit Jason. in d. §. in bonz fidei col. ult.**

21. Addens quòd juramentum præcisè compellit ad factum excludendo obligationem & facultatem solvendi interesse: Ad quod ultimum respondeo. Primò non esse simpliciter verum, quia * juramentum recipit quas actus (super quo interponitur) recipit.

Ad factum excludendo obligationem & facultatem solvendi interesse: Ad quod ultimum respondeo. Primò non esse simpliciter verum, quia * juramentum recipit quas actus (super quo interponitur) recipit.

22. Unde præstatio interesse non purgat, sed potius arguit & ostendit perjurium, quando præcisè actum est de facto, & promittens habet facultatem implendi. Secus in materia compensationi subjecta, quia alterum cum altero recipit functionem, & identitatem in genere & in effectu, imò identitatem absolutam, quia obligatio hinc inde non est in specie, sed in eodem & uniformi genere dumtaxat, & sic qui compensat liquidum, verè idem ipsum & tale omnino quod & quale debet, solvit. Et sic implet promissionem, etiam præcisè & in forma specifica: quia licet vicissim obligati sint ad dandum, quæ obligatio dandi est præcisa, tamen mutuo compensando, præcisè & verè implet.

23. Non obstat *d. c. ad nostram. 1. de jurejur.* quia omissis intellectibus canonistarum qui civilem auctoritatem illius textus ita exasperant, ut ad iniquitatem & injulitiam pertrahant, dico sincere tractando illum textum etiam nullo addito, sed in propriis terminis suis realiter mentem & verba simul jungendo, quòd non loquitur in casu in quo locus sit compensationi, nec ubi de vera compensatione agitur. Sed in mutuo facto super certis possessionibus & redditibus traditis creditori, cum pacto juramento firmato non molestandi creditorem super eisdem pignoribus vel hypothecis, donec mutuata pecunia soluta sit: quod pactum in sui forma (dummodo non sit aliàs indirectè appositum ad hoc, ut creditor aliquid superhæretur ultra sortem) sed solum pro securitate sortis restituenda, ut prima facie apparet, & præsumendum est, & textus ille probat, est iustissimum & præcisè, etiam si nullatenus juratum esset observandum, *l. si is qui §. si antichresis de pignor. l. inter coheredes §. usufructu. fam. heredit. l. si es pactione. l. si ex lege. C. de usur.* Accidit autem in *d. c.* quod antequam creditor sortem recepisset de fructibus dictarum pos-

sessionum & reddituum sumptibus deductis, debitor contra fidem & juramentum molestavit eum & de facto spoliavit dictis possessionibus & redditibus. *Alex. 3. rescriptis ablata pignora debere restitui, & re-integrari, nec super eis molestiam aliquam inferri, donec debita pecunia persoluta sit: quo facto tum demum creditorem compellendum restituere pignora, & quicquid deductis impensis ultra sortem receperit.*

24. Hic est casus nitidus, vera & aperta sententia *d. cap. quo quid quæso dilucidius aut iustius dici potest?* Certissimè censo Papinianum illum acutissimum, æquissimum autem Gallum nostrum Aquilium juris, & naturæ consultum, si super eodem themate interrogati fuissent, nec aliter nec melius responsuros fuisset. Sed undenam ex eodem capitulo inferas non habere locum compensationem adversus debitum juratum? An in eo textu compensationem ullum verbum? An ibi mentio aliqua mutue obligationis in qua compensatio cadere possit? quæ igitur intemperies Canonici juris interpretum notantium ex eo textu juramentum impedire compensationem etiam de liquido ad liquidum? Dices forsan quòd verbum *persolutum* in eo textu tacitè excludit compensationem. Sed quàm sit hoc fatuum & à veritate alienum clarissimè ostendo. Primò, qui partem compensat partem solvit, & qui totum vel residuum compensat, totum persolvit. *l. debitor. ff. qui potio. in pign. habe.* ergo verbum *persolvere* ex se non excludit, sed potius si incidat, admittit compensationem. Secundò, quod illud verbum ex ferie textus sive in narrativis sive in dispositivis verbis non excludat. Patet, quia in toto textu non fit mentio de aliqua mutua obligatione quæ compensari possit, nec de hoc agebatur in toto themate ad quod decisio textus refertur. Ad quid igitur divinare id censei exclusum de quo non appareat actum nec cogitatum, & maxime cum nulla sermonis urgeat necessitas, & cujus exclusio habet absurditatem & iniquitatem, & tale est, ut potius si opus sit, verba improprianda sint, quàm ut censeatur excludi?

25. Tertio quia principalis intentio *d. c.* (quæ semper in omni interpretatione attendi debet) ad hoc nullo modo tendit: neque enim ibi Pontifex utramque partem audivit, nec de causa cognovit, nec sententiam negotii definitivam tulit; sed ad solius creditoris consultationem à quo (per Archiepiscopum Rotomagensis coram quo lis pendebat gravato: per viam querelæ pro illius temporis more aditus erat) rescriptis ut supra, sub conditione si ita est: consultatio autem nullam compensationis nec mutue obligationis mentionem habet. Videant igitur Canonice quantum aberraverint & desipuerint sentientes, imò verbosissimis (sed absque iudicio) commentariis suis inculcantes, exceptionem de qua non agebatur nec facta erat mentio, eamque iustissimam & rationabilem etiam in corpore juris clausam per illum textum auferre, nedum contra jus civile, sed etiam contra canonicas ipsas sanctiones in *c. pastoralis. de appel.* Dices fortè, quòd in dicta consultatione narratur creditorem nondum sortem deductis impensis de pignoribus recepisse, ex quo tacitè inferitur aliquid ultra sortem recepisse. Sed facile est respondere: primò negando illatum, prout non sequitur per text. in *cap. quod dicitur. & in c. seq. de verb. signif.* Forfan dices satis esse quòd Pontifex ex narrativis hoc potuit suspicari, ut debuerit præcavere & providere debitori si cautum illi voluisset, ut voluisset & fecisset, nisi debitor jurasset: imò dico quòd etiam si maxime scienter non caverit, non tamen censei debet voluisse debitori præsertim inaudito, sublatam iri qualemcumque rationabilem exceptionem, sed potius iudicibus (ad quos remittebat) si opponeretur reliquisset.

26. Et in summa id solum agebatur toto illo scripto, ut creditori à giudice gravato, & injustè à parte spoliato succurreretur, sine aliquo damno aut præjudicio alterius partis seu debitoris. Secundo respondeo, quòd tunc creditor erat spoliatus & possessionibus & redditibus, & sic fortè etiam fructibus inde perceptis, saltem non liquebat an aliquid nec quantum haberet penes se, & sic non debuit tunc super eo provideri alteri parti, sed iudicibus relinqui. Tertio, etiamsi tum maximè expressum fuisset & constitisset, certam quamdam fructuum quantitatem remansisse penes creditorem, adhuc non constabat fructus esse consumptos: nec si consumpti fuissent, constabat eorum æstimationem esse certam & liquidam, ita ut in compensationem venire deberent, & non potius in restitutionem debito soluto. Sed dices quod pignoribus restitutis, poterant postea fructus percipi, & qui percipiebantur consumi & liquidari. Responso in promptu est, Pontificem rectè providisse in eodem textu, jubendo restitui quicquid ultra sortem receptum fuerit. Dices, at semper & distinctè sive pro præteritis sive pro futuris fructibus, jubet prius totum debitum persolveri quàm quicquam restituatur.

27. Respondeo, hic est punctus non lubricus, sed planissimus, in quo tamen turpiter impegnerunt præclara ingenia Canonistarum. Persolvere est deducto eo quod creditor à fructibus consumptis percepit residuum solvere, etiam propriissimè & vulgariter loquendo, idque vel lippis & tonsores notum est: & sic nullo modo prohibet ille textus sed potius admittit hanc supputationem & deductionem. Præterea ita deductio hoc casu non est compensatio propriè, ut illi putant, sed ejus quod jam in solutionem cessit computatio, ut reliquum solutionis perficiatur, quoniam eo ipso quod fructus rei pignoratæ à creditore percepti consumuntur, vel si non consumuntur, sed in quantitate percipiuntur, non cadunt in directam pignorationem ut restituantur, sed statim cadunt in solutionem pro rata, & ipso jure debitum pro quo res est hypothecata extenuant, ita quod ex tunc ipse debitor definit esse obligatus, & res ipsa hypothecata pro tota summa, sed pro residuo dumtaxat. Qui igitur fieri potest, ut debitor teneatur prius totum solvere, deinde repetere? Dices, propter juramentum. At qui juramentum non sonat nisi de debito, non autem de indebito: sed hic residuum dumtaxat est debitum. Imo nunc illud residuum est totum. Et ad summum jam ipso jure impletum est juramentum, quatenus in exolutionem fructus cesserunt.

28. Ex his fati mirari non possum unde tam manifesti erroris occasionem acceperint, nisi fortè à c. *debitores*, immediatè præcedenti, quod continet errorem superstitione adumbratum & illud c. odiosum esse scripsit Anto. à Prato veteri inter consilia Alex. *conf. 49. num. 18. lib. 4.* Quæ enim religio est dicere quod prætextu juramenti cogendus sit debitor ad solvendum usuras quas mox repetat? si enim adeo sint indebitæ, ut vel solutæ repeti queant, cur juramentum contra jus divinum & canones sanctorum patrum erit iniquitatis vinculum? cum certum sit creditorem petentem & recipientem usuras peccare & iniquè agere, cur perjurii metu speretur & toleratur hæc iniquitas, & peccatum? ad quod quoties tendit nullum est juramentum, sed jam sensim secundæ curiæ mæ decades transcribo. Quare supersedeo, reliqua ibi referens, ubi docui quod non obstante d. c. potest debitor agere vel excipere ut creditor cogatur juramentum relaxare quod primus omnium voluit Federicus Senensis. Ex incidenti & nova nostra disputatione analytica exploratum habes, etiam quoad præfatum articulum compensationis juramentum recipere omnes conditiones, subauditiones & limitationes quæ ex natura actus vel de jure insunt actui ju-

rato, idque ex regula communi utriusque juris in l. *nl. C. de non num. pecun. in cap. quemadmodum de jurejurand.* & quod l. *in vicem. C. de compensat.* habet locum in debitore qui juravit solvere etiam in foro ecclesiastico, in quo per d. c. *ad nostram* in nullo derogatur dictæ l. *in vicem*. An autem etiam in excommunicato locum habeat, dicam infra §. 74.

29. Nunc ad propositam quæstionem rediens, pro eadem parte facit quod volunt Doctores, emphyteutam per biennium vel triennium non solventem non cadere à jure suo, si dominus tenebatur ei in tanta vel majori quantitate, sed compensationem ipso jure fieri ad vitandam pœnam commissi. Ita tenent Speculator in *tit. de loca. §. nunc aliqua. ver. 79.* Joan. Fab. Joan. de Plat. in §. *in bonafidei. inst. de actio.* Alberic. in l. *cum aliter. ff. de compensat. in l. 2. col. 4. num. 16. C. de jur. empb. Bal. in Margarita. in ver. emphyteuta. qua. 1. Ang. in l. si mora. ff. solutio matri. Abb. antiq. Imol. Anto. But. Panorm. in c. *bonafidei. ff. de po. Guid. Pap. Dec. Delphi. 171. ad si. Soci. conf. 99. lib. 1. Franc. Cur. Senior. conf. 70. col. ult. ver. transeo ad verum. Jas. in l. 2. qu. 19. C. de jur. empht. & inst. de act. §. in bonafidei. num. 8. 3. Alciat. in l. quum proponas col. 3. C. de pact. Ang. Clav. in ver. *empht. §. 20. summa. Sylvelt. eo. ver. qu. 7. & omnes Doctores quotquot legi, uno excepto, per rationem de qua in principio hujus quæstionis. Sed nunquam mihi placuit.***

30. Fateor ampliationem quam gl. & Doctores faciunt in d. l. *si constat. esse veram in se, ut d. l. si constat. & l. cum aliter. ff. eo. tit.* nedum habeat locum ad sustinendum cursum usurarum sive stipularum, sive officio judicis tantum venientium, vel justum interesse ultra tempus retentionis pecuniæ, de quo plene dixi in *trakt. commercio. & usura. qu. 43. qu. 74.* etiamsi illæ usuræ veniant ex privilegio minoris ætatis, ut in l. *minorum. C. in quib. cau. in integ. resti. non est necessar. in l. Titia. Seio. §. usuras. ff. de leg. 2.* sed etiam ad evitandam commissionem pœnæ, nedum conventionalis, sed etiam legalis vel testamentariæ, & generaliter ubi aliàs debitor incurreret damnum. Sed dico quod hoc debet semper intelligi cum hoc rationis & recti iudicii temperamento, ut videlicet debitum quod compensatur sit simile & ejusdem privilegii & rationis, maximè quantum ad implendum effectum & satisfaciendum obligationi, prout etiam loquuntur d. l. *si constat. & d. l. cum aliter.* aliàs secus. Hinc est quod depositarius non potest compensare depositum etiam in quantitate consistens, cum simili quantitate sibi debita ab eodem, sed ex diversa causa, & est ratio, quia debitum ex deposito habet specialem & prærogatam favorem quem non habent aliæ obligationes l. *pen. C. de pos.*

31. Et à pari vel majori ratione dico præfatum ampliationem non habere locum in emphyteusi, quia canon emphyteuticus nedum consistit in solutione conventæ quantitatis, sed etiam in recognitione domini directi: imo illa recognitio censetur potior quantitate & major pars obligationis, ut per Bal. in *ledem. col. 1. C. de loca.* & sic non potest recipere ullam functionem cum simili vel majori quantitate debita à domino directo ex alia causa: dominus enim debet tanquam privatus ex causa privata promissa, sed emphyteuta debet tanquam superiori ex causa prærogata ad finem recognoscendi directi, & sic debita sunt multum inæqualia in qualitate & sine merito non debet fieri compensatio saltem ipso jure, quia sic emphyteuta non honoraret nec recognosceret dominum nec satisfaceret obligationi dominicæ: & invenio quod ita in emphyteuta tenuit Pet. Jacobi (post Guil. de Cugno, cujus dictum in lectionibus suis reperire non potui) in *tit. de actio. in rem pro re empht. quæ cecidit in commissum col. 4. quamvis Guid. Pap. in dicta Decisi. 171. adducat eum quem non legit nisi usque ad 3.*

col. non prosequendo sequentem prout multis defidibus accidit in oppositum, & male: in quantum autem Petr. Jacobi ibi allegat Guillelmum de Cug. non potui ullum de hoc verbum invenire in tota ejus lectione quæ super C. extat.

32. Sed hanc de emphyteuta veram sententiam modico dupliciter. Primò ut procedat respectu ejus, quod alias dicitur compensationem fieri ipso jure, secus in ea quæ opponitur ab homine: unde si emphyteuta ante lapsum triennii vel biennii, & fortè ultima die offerret domino compensare canonem pro rata similis vel majoris quantitatis sibi debita à domino, evitat commissum. Ratio, tum quia oblatio compensationis recognitionem domini includit: tum quia æque hoc casu potest dominus antapocham accipere, & apocham dare juxta *l. plures apochis. C. de fid. inst.* sicut in formali solutione: & sic cessat omne inconveniens. Nec obstat quod dominus aliquando postulare potest, ut realiter solvatur, prout ex multis causis contingere potest, ut ejus interfit expressam & realem professionem fieri ad clarificandam vel corroborandam quasi possessionem domini directi, ut quando super eo controversiam patitur à rivali: quia fateor quod potest & ad hoc tenetur emphyteuta & cogi potest. Tamen si infra tempus realiter non solverit, si tamen adito domino compensationem obtulerit, dico quòd (etiamsi dominus directus ex justa causa, ut prædictum est, noluit admittere, sed realem solutionem habere) non cadit res in commissum, quia per expressam oblationem & agnitionem domini apparet illum non fuisse contemptum, sed recognitionem: & quia quantum agitur de majori præjudicio videlicet de totali amissione rei, tantò minus pœnæ indulgendum.

33. Secundò modico, ut si fortè emphyteuta est simplex rusticus vel mercator juris ignarus, qui ideo quia scit dominum canonem emphyteuticum super summam quam debet deducere posse, & ita sperat primo loco deducendum fore, supervacuum putat canonem solvere, & sic cessat dominum adire & labitur triennium; ut quamvis mero quidem jure res ceciderit in commissum, tamen possit & debeat in integrum restitui ex clausula generali, & illam quam dixi puto esse justam causam. Tum ex personæ qualitate.

34. Tum quia illud merum jus propter magistrorum opiniones, ut inquit gloss. in *l. constit. C. §. quibus in verbo. certis dubium & controversum factum*, non habetur pro jure certo, ut gloss. ibi Bart. Imol. Alexand. & alii in *l. cum prolatis. ff. de re judic. Bald. in addit. ad Specul. de exe. ut. sent. in si. Bart. in *l. qui Roma. §. duo fratres. col. 3. in 6. oppos. & ibi Franc. Rip. col. 7. Bar. in *l. quod Nerva. col. 5. de positi. Jason. in *l. captatorias. col. pen. C. de testa. milit. Philipp. Deci. conf. 540. in si. Et errori facti etiam in acquirendis & in præscribendo æquiparatur, ut not. Pet. Ancha. conf. 324. Franc. Cur. senior. conf. 71. col. 4. Phil. Cor. conf. 62. lib. 3. conf. 10. col. 2. conf. 169. in si. lib. 4. late Feli. C. de quarta col. 8. de præscript. quantum fortius in damno vitando ad pœnam vitandam. Facit quod vult Alexand. in *conf. 3. col. 5. lib. 2.* quòd faciens contra legem præcepti, in quo sunt variz opiniones, non peccat.****

35. Et ad excludendum hujusmodi restitutionem in integrum non puto sufficere rusticum esse sagacem, de quo per gloss. & Doctores in *l. athleta. §. ut. ff. de excusa. tuto. per Jo. de Pla. in *l. 2. C. de agrico. & mancip. lib. 11.* utpote cum etiam urbano civi non denegetur, ut dixi. Sed si apparet de malitia vel contemptu, possit esse talis & tantus, ut prorsus deneganda esset restitutio.*

36. Amplio hoc remedium restitutionis non solum si dominus non erat purè & in tantumdem vel plus obligatus, sed in diem qui nondum venerat tempore

lapsi triennii, sed non erat tanta distantia diei, quin poterit emphyteutes probabiliter existimare opportunius esse expectare & compensare, vel si magna erant distantia & dilatio longa, illud debitum ex gratia emphyteutæ processerat, qui fortè pecuniam gratis mutuaverat domino longa etiam dilatione solvendi gratis data, ita ut merito æstimaverit futurum fore dominum beneficio affectum in majori summa, facilius dilationem daturum in minori scilicet hujus canonis, his enim casibus & similibus non puto audiendum dominum commissum penitentem ex lapsu triennii, sed emphyteutam (quem satis verisimile est dominum quem honoravit minimè contempsisse, sed beneficii memorem & in minoribus indulgentem fore credidisse) in integrum restituendum.

37. Ex his liquidò patet solutio questionis nostræ, ut non fiat compensatio ipso jure ad evitandum hanc multam hujus §. ut nec restitutio in integrum dari possit, cum agatur de modico. *l. scio. ff. de in integ. rest.* Plus dico, quòd si ante diem solvendi census vel etiam ipsa die & loco censuarius offerat domino compensationem, quod non tenetur dominus admittere & eo reculante compensari census, nisi solvatur, committitur multa: quia census est juri prærogatum & dominicale multò magis quàm canon emphyteuticus, & hoc quando in valde modica & parabili quantitate consistit, & sic tanto magis præpollat honor & recognitio domini directi in quo non cadit ulla compensatio nisi utroque consentiente, & tanto magis contumacia & protervia censuarii arguitur: Secus si esset magna summa vel in modico grano tunc raro aut valde raro, quia valeret opposita ab homine compensatio.

38. Amplio etiamsi ageretur de mutuo censu compensando, si fortè dominus uno respectu sit censuarius censuarii, quamvis enim hoc casu utrumque debitum sit ejusdem qualitatis & prærogativæ, tamen non recipit compensationem nisi utraque parte consentiente, & hoc ne monumenta census conturbentur. Ita quod qui solvere voluerit, poterit ab altero census & multam exigere, quod si uterque cessaverit, multam invicem altero invito compensare possunt, non census, nisi, ut dixi, consistat in magna quantitate, quia tunc sicut in emphyteusi compensatio ipso quidem jure non fit, sed offerri potest ante multam commissam, & ejus commissionem impedire: etiamsi quod debetur à domino esset ex causa mutui vel alia dissimili: dummodo debitum sit liquidum & purum, quia hæc compensatio tantam offert commoditatem, quantum solutio, & eandem recognitionem implicat, secus si de uno aut duobus obolis census ageretur, quos censuarius offerret compensare super viginti aut triginta libris sibi debitis à domino, quia hujusmodi compensatio propter vilitatem summæ, inutilis & nugatoria videtur, & censuarius parvam & parabilem solutionem directans, honorem & jus domini spernit & cadit in multam.

39. Sexto quæro: Utrum domino invito possit solutionem census offerre pro futuris annis? Videtur quod sic, saltem pro tribus annis proximis succut in emphyteusi. Est textus in *l. placuit: de colla. fundi parim. & emphyt. lib. 11. C. Bar. in *l. statulib. in si. ff. de statulib. l. ast. latè in *l. 2. qu. 22. C. de jure emp. saltem offerendo dominum recognoscere ex nunc pro futuris annis, ut tradit Bart. quem ibi sequitur Lancelot. Dec. in *l. cum qui. ff. de annu. leg.* Breviter dicendum quod etiam pro uno futuro vel termino solvere non potest invito domino, & ita tenet Guil. Cunctus in *l. plures apochis. C. de fide inst.* Dices hoc casu diem esse appositum in favorem creditoris, quia per solutionem annuam probat se dominum directum vel creditorem.***

*Censuarius invito domino non potest offerre solutionem pro futuris annis, imò nec pro uno futuro tantum anno.

* Censuar-
ius non
potest in-
vito domi-
no in alio
loco censu
solvere.
* Censua-
rius non
potest ante
tempus
solvere.

40. Et quemadmodum non potest censuaris in domicilio domini offerre & solvere prætermisso loco * solutionis antiquo & consueto, sine consensu domini: ita nec ante tempus. Et hic bonum est argumentum de loco ad tempus & contra, quoniam eadem est ratio. *l. ult. ff. de vitico vino & ol. l. datio. §. si per venditorem ff. de act. empt. l. quotiens in diem. cum l. seq. ff. de verb. oblig. l. vivum. & ibi las. col. 2. ff. si certi. pet. & in l. 1. §. sed excipimur. nu. 6. 11. ff. de feruis. Soc. in cons. 26. col. si. lib. 3. Hic autem ratio anniversariæ recognitionis & reverentiæ domini directi conservandæ, tam in tempore, quam in loco præveniendi nec mutando pariter militat. Idem tenet Specu. in tit. de loca. §. nunc. aliq. q. 33. in ecclesia: sed idem generaliter dicendum & in privato data simili ratione.*

41. Septimò quæro: si inveniatur censuarium solviffe per tres continuos annos, an præsumatur etiam superiorum annorum censum solviffe? Videtur quod non: quia casus est unicus & specialis in re in publicis tributis fisco debitæ in *l. quicumque. C. de apo. publ. lit. 10.* Igitur in contrarium jus commune. Tamen idem tenendum in censu etiam privatis debito, quia agitur de modica summa, & sic facilius extenditur præsumptio à præsentibus vel ultimis in præterita, saltem stabitur juramento solutionem præcedentium annorum allegantis: & ita expressè n. disponit consuetudo *Barbon. §. 419.* Non tamen intelligo quod præcisè teneatur jurare se solviffe pro annis præcedentibus, sed satis est quod juret se ita credere vel non recordari de contrario, nec esse in mala fide: in hærede autem vel quovis successore, non requiritur juramentum, sed sufficit allegatio solutionis. Plus dico, quod non tenetur præcisè articulare solutionem, seu ponere in facto probando, sed sufficit allegare solutionem & præsumptionem juris quæ pro liquida & jam facta probatione habetur, ut per gloss. & Doctores in *l. si tutor petitis. C. de peric. tuto. & si actore non allegante promissionem, protestationem aut aliud factum admissibile iudex interloqueretur probandum testibus vel instrumentis, posset appellari ut in articulo juris.* Et ita generaliter observandum est, etiam si consuetudo loci non exprimat: fortius vult consuetudo *Pictav. §. 47.* quod per solutionem ultimi anni simpliciter sine protestatione receptam præsumitur pro solutione omnium præcedentium mediante juramento veritatis in eadem persona, vel credulitatis in hærede.

42. Amplio primò: nedum quando apparet de solutione trium novissimorum annorum; sed etiam si in ultimis annis sit cessatum: apparet tamen ante quatuor aut quinque annos per tres continuos annos fuisse solutum, quia tunc præsumitur solutio superiorum annorum ab illis tribus, per *d. l. quicumque:* quæ generaliter loquitur & præsumit pro solutione superiorum sive tres continuæ solutiones finitæ sint in ultimo anno sive non. Ideo glo. magna in *d. l. 2. C. de jure emphyt. & Joan. And. in addit. ad Specul. tit. de loca. §. nunc aliqua qu. 27.* non debuerunt restringere ad proximos annos simpliciter in quo Doctores ibi non adverterunt. Ex quo nota quòd per cessationem vel moram præsentis temporis & ultimarum annorum, non inferitur in præteritum, nec receditur à præsumptione. *d. l. quicumque:* quæ est quod probatis solutionibus trium sibi coherentium annorum non tenetur quis superioris temporis apochas ostendere, sed præsumitur retrò solviffe, quamvis in hoc contrarium tenuerit Guill. Benedic. in *reps. c. Rayn. in verb. si absque liberis moxeret. 2. num. 188.*

43. Secundò amplio, etiam in emphyteusi; quæ est gl. & Doctorum ubique communis sententia, æqua & rationalis, quia licet in emphyteusi canon soleat esse major quàm in censu, tamen nunquam ascendit ad valorem & proportionem fructuum, sed magis in reco-

gnitionem domini præstat, ut notatur in *l. 1. C. de jure emphyt.* Unde diligentius & liberalius præsumitur solutum, saltem quando apparet de tribus continuis solutionibus, non autem adduxi rationem quod metus commissi stimulet ad solvendum, quia etiam si in emphyteusi esset pactum quod ob non solutionem non possit expelli nec esset locus commissio, adhuc idem puto.

44. Sed quid dicemus in colono? Videtur aliud, tum quòd jure non cavetur, tum quòd non videtur paratio, quia non solvit modicam pensionem, nec in recognitionem domini, sed magnam & in fructuum compensationem. Et sic non videtur ita de facili velle solvere vel solviffe. Tamen omnes Doctores ubicumque de hoc loquuntur, idem tenent, sive in tributario, sive in censuario vassallo, vel colono, ut Bal. post Joan. And. in *c. literæ. in fi. de dilas. Ange. in Auth. de non alen. aut permu §. scribe. col. 2. Franc. Crema. no. 78. Jas. in d. l. 2. num. 17. C. de jure emphyt. Alex. cons. 105. lib. 3. Hier. Grat. cons. 121. col. 2. li. 2. & omnes quotquot legi. Sed certe ista est magna extensio, quare primum de ratione legis diligenter inquirendum.*

45. Et ratio * *d. l. quicumque,* est propter quatuor simul concurrentia in themate *d. l. Primum,* devotio & legalitas in solvendo integraliter virilem suam tributariæ functionis. Secundum, continuatio per tres continuos annos & tres solutiones distinctas. Tertium, silentium exactorum susceptorum & omnium publicorum officialium exigendis tributis deputatorum, & triennium illud continuum super functionibus & solutionibus. Et quartum, tres distinctæ trium coherentium annorum publicè apochæ ab officialibus publicis confectæ & datæ simpliciter sine protestatione aut reservatione præcedentium annorum. Quintum addi potest ex eodem textu, quod non subit cautio à debitore data de solvendis dictorum annorum functionibus, nec ex publicis monumentis aliter appareat. Et sextum, solita diligentia, imò etiam acerbitas hujusmodi officialium non solum exactè exigendo nulla dilatione data: sed etiam in non exigendo reliqua nova, quin prius aliqua persoluta sint. Et septimum, quia alias etiam singulis annis solveret de suo cum statim teneantur pecuniam in ararium principis inferre & rationem reddere: quæ tria ultima à prioribus dependent, & satis cum illis ex materia subjecta qualitate & consuetudine personarum intelliguntur. Ex his demum, præsertim illis quatuor concurrentibus, præsumitur solutio & perceptio superiorum annorum, & satis est eam allegare nisi de contrario per dominum probetur. Hæ sunt veræ rationes decidendi & medulla *d. l. desumptæ, infra* quas, ut licitum est extende (cum agitur de materia nec odiosa, nec correctiva) *l. non possunt. cum similib. de legi. seu* potius interpretari: ita ultra eas non licet utpote deficiente lege & legis ratione.

46. Ex quibus inferitur primò, quòd *d. l. quicumque,* non loquitur de censu privati & multò minùs de quocumque alio privatorum redita: sed dumtaxat de publicis tributis & de apochis illorum non privatis, sed publicis & quæ per multas publicorum officialium manus examinatæ transeunt & in publicis gestorum monumentis annotantur. *l. securitates de susceptoribus præposi. & arcariis lib. 10. C. & quæ protogant sunt auctoritatis, ut statim præcidant, nec locus sit exceptioni pecuniarum non numeratarum l. in contractibus. §. 1. ver. ideoque. C. de non num. pecun. l. 2. in fi. C. de quadr. præscript. l. securitatis. C. de apochis publicis. lib. 10.* quæ omnia cessant tam in apochis privatis quam in censibus & quibusvis redditibus privatorum, & sic in puncto juris & in ratione & causa finali, *d. l. quicumque* non potest extendi ad census privatorum & multò minùs ad alia. Si enim in publicis apochis tributorum tam exacta sit solemnitas, ut una videretur contra præ-

* Lex quicumque
C. de apo-
chis publi-
cis requi-
rit.

* Novus in-
tellectus
legis, quis
cumque.

terita sufficere, & tamen requiruntur tres trium annorum cohærentium: multo minùs sufficiunt in privatis, ubi deest illa sollicitudo & cautio, & ubi habet locum regula exceptionis non numeratæ pecuniz. d. l. in contractib. & consequenter alix regulæ juris communis, quod apochæ limitatæ ad suos annos, ad alios non extenduntur.

*Solutio.

47. Nihilominus * quod ad census dominicales attingit non solum regios, sed etiam de dominio Regis, imo etiam quorumcumque inferiorum dominorum censualium, quatuor de causis idemputo. Prima, propter analogiam & subordinatam æquiparationem quam habent census privatorum ad census fiscales, ut not. in l. competit. C. de prescrip. 30. vel 40. annor. & supra hoc tit. num. 15. Secunda, propter communem observantiam. Tertia, propter utilitatem communem. Quarta, quia solent in libris censualibus solutiones describi. Si igitur in dictis libris trium annorum consecutivæ solutiones inveniantur, satis probatum arbitror de solutione præcedentium. Idem si tres recognitæ quamquam privatæ apochæ domini vel procuratoris etiam generalis trium consequentium annorum producantur à censuario, cui negligentia domini vel sui procuratoris qui in libro censuali non descripsit vel chartam amisit, nocere non debet. Hæc sit prima extensio. Secundo extendo ad canonem emphyteuticum per rationes dictas supra 40. num. 43. tum ratione promiscui usus & utilitatis. Hæc tunc extendisse sufficiat d. l. quæ ad alia nullo modo (deficientibus extensionis mediis) extendi potest.

*Contra communem errorem.

48. Malè ergo extendunt * Doctores ad superficiarium, quamquam hoc sine textu, sine lege habeant pro expedito, ut Philip. Ceci. consi. 550. bene verum est quod ex solutione trium consequentium annorum, resultat quædam non levis præsumptio solutionis præcedentium: sed ita non est præsumptio præjudicata, nec præsumptio juris, sed facti, quæ secundum circumstantiam negotii, & qualitatem personarum minùs aut magis diligentium vel negligentium, potest esse major vel minor, & cum aliis conjecturis arbitrio judicis sufficere, juxta illud: quod non profunt singula, multa juvant. l. rationes. C. de probationib. gl. l. 2. in fine princ. de excusatione tutorum. adeo ut in relictibus domanialibus dominorum territorii qui solent in libro publico describi, probabiliter admitti potest, trium cohærentium annorum solutiones sine reservatione in libro ordinario descriptas, vel similes indubitatas superficiarii apochas sufficere ad præsumendum in præteritum: sed in consequentiam trahi non debet ad alia in quibus non est eadem, vel non tanta ratio.

49. Malè ergo & perperam, ne dicam flagitiosè extenderunt ad colonum sive nummis colat sive aliter. Fateor non levem esse præsumptionem si probetur testibus de solutione integra trium cohærentium annorum, & majorem si probetur apochis ipsiusmet domini, vel officialium quorum rationes fuerunt auditæ & admittæ, rationatis ipsi ab omni rationum obligatione absoluti & sine ulla protestatione & reservatione præteriti in dictis apochis, & libro rationum & earum homologatione, sed hoc solum non concludit nec ulla est lex quæ velit haberi pro sufficienti, sed relinquatur arbitrio judicis ex reliquis circumstantiis: & insuper dicta l. quicumque facit in oppositum, tum per locum a speciali, ergo per regulam l. 1. ad municipal. tum propter magis exactam solemnitatem quæ est in publicis tributis. Et meritò eam insolentem extensionem reprobavi in annotatione, ad Philippum Decium consi. 550. col. 2. Et quod dixi de testibus, longius recedit à themate dictæ l. quicumque, quæ nullam testium (ad effectum de quo ibi) probationem admittit. Loquitur enim de apocha in scriptis authentica & cautione scripta, & facultatem probandi contra præsumptionem ex il-

lis tribus scriptis & à publicis officialibus subscriptis apochis resultantem, restringit ad scripta non privata sed publica eorundem officialium & præfectorum ei rei deputatorum, ut patet in dicta l. quicumque in fin. ubi glossa ult. perperam exponit de testibus. Gestæ enim monumenta publica & authentica gestorum significant, non depositiones testium. l. ultim. C. de fement. & re judicat. cum similibus. Et quod dixi de testibus procedit secundum dispositionem juris communis & non in terminis dictæ l. quicumque.

50. Ex prædictis infero malè scripsisse Host. in summa de locat. in fine quod in emphyt. Ecclesiæ sufficiat solutio duorum cohærentium annorum ad præsumendum solutiones præcedentium: si enim non sufficit in publicis tributis quæ tanta cautione ac tanta sollicitudine exiguntur, quantum minùs in aliis? Non obstat quod in emphyteuta Ecclesiæ sufficiat cessatio biennii, ut cadat in commissum, quia hoc favore Ecclesiæ inductum est. Unde si fortè summo jure & rigore uti noluit, non debet retorqueri in ejus præjudicium, per text. in l. plures apochis. in fin. C. de fid. instrumens. Fateor quod quandoque solutiones duorum annorum. imò etiam una cum aliis validis conjecturis sufficere poterit: sed in vim concursus aliorum & juris communis, non in vim specialis & prærogatæ dispositionis. d. l. quicumque.

51. Rursus infertur, malè imò peiùs scripsisse Guiliel. Bened. in rep. c. Raynatus, in ver. si absque libris moveret. 2. num. 186. extra de testam. quod in pensione mensua vel unoquoque semestri debita sufficiant tres solutiones per tres continuos menses vel tria semestria, quia imò ad talem præsumptionem inducendam requiritur taciturnitas & patientia triennalis: idè non minori tempore (in quo etiam non est tanta ratio) possumus nec debemus præsumere per dictam l. ultra illius terminos, prout etiam rectè tenuit Alex. consi. 106. magnificè prator. col. 2. num. 3. ver. sed dico primo lib. 3.

52. Tertio infertur, malè scripsisse Guiliel. Bened. in d. rep. & ver. num. 188. si quis novem continuis annis solverit, videlicet tertio quoque anno pro tribus simul, & sic tres solutiones fecerit, quod adhuc non præsumitur de præcedenti, cum non sit uniformis præstatio, quia dico quod imò in terminis d. l. quicumque, vel quatenus potest extendi secundum prædicta, adest uniformis præstatio & continua & tergeminata, & silentium de præcedentibus plus quam triennale, & tres apochæ simplices sine ulla præcedentium reservatione. Tum major & fortior est præsumptio in longiori continuato quam in breviore spatio, & hoc respectu sumus hic in fortioribus terminis. Et si dicatur quod solutio non est facta singulis annis, sed tertio quoque anno, dico quod est facta de omnibus illis annis & de toto uno tempore continuo & per tres diversas vices ejusdem continui temporis: & quanto tempus est majus, tanto fortior est præsumptio, quemadmodum fortior est præsumptio, quando sunt quatuor solutiones quatuor cohærentium annorum, quam quando sunt tres tantum. Et sic nulla est hoc casu difformitas, sed fortior conformitas, nec detrahitur sed additur ad augendum & corroborandum solutionis præcedentium præsumptionem.

53. Quarto incautè scripsit Guiliel. Bened. in d. rep. & ver. num. 188. non esse locum dictæ præsumptioni in obligatione annua personalium dumtaxat nullo certo fundo ad hoc hypothecato: quia etiam concurrente & generali & speciali hypotheca, adhuc non est casus d. l. nec eadem ratio propter nimiam disparitatem & rationem decidendi, sed quatenus quadam analogia d. l. cum aliis conjecturis potest adaptari, impertinens est redditum esse personali tan-

tum obligatione subnixum, vel hypotheca prædiali, vel etiam ad vitam aut perpetuum esse, sed refert in solemnitate descriptionis solutionum & aliis circumstantiis suppletibus defectum fortiorum terminorum. *d. l. quicumque*. Ex his habes verum & germanum intellectum *d. l. quicumque*, quem non reperies alibi ita absolute declaratum. Adde si vacat notata in *l. si certis annis. C. de pac. in l. 1. C. de jur. emphyt. in l. de dot. promiss. in l. cum de in rem verso ff. de usur.* Plura super his digessi in regestis meis, sed sufficit quæ necessaria sunt aut novam lucem adferunt scribere, reliqua suis locis remittere vel omittere.

*An propter bellum fiat remissio.

54. Octavo quæro: Certum est quod non sit remissio census privatorum propter sterilitatem, sicut nec emphyteutz, de quo est text. in *l. quicumque 1. C. de fundo patri. lib. 11. & notant omnes doctores in l. 1. de iure emphyt.* Sed multò minùs in censuario, quàm censuale vectigal solet esse minoris quantitatis & majoris prærogativæ emphyteutico. Sed dubitari potest, quid si propter bellorum tempestates res censuales non possit coli, nec aliquis inde fructus percipi? Hæc quæstio latissimè patet. Et primò videndum est quæ sit vera sententia in emphyteusi: in qua licet sit maxima Doctorum controversia, tamen quia plenissimè discussa per Bar. in disput. *publicanus* & in *l. centen. §. qui maximas. ff. de publica.* per Cano. in cap. *propter de loca.* per Ang. Aret. in *§. adeo. col. si. inst. de loca.* & novissimè & copiosissimè per Jas. in *l. 1. num. 81. cum 4. col. sequentibus. C. de iure emphyt.* non disputabo, sed decitè procedam, nonnulla supplendo quæ in auro apparatu Jas. defunt, & invenio quinque opiniones.

55. Prima Guido. de Suza. in *l. damnatum C. de loc.* distinguens, An pensio sit præstanda de ipsis fructibus percipiendis in re emphyteutica, & tunc fieri debeat remissio, quoties nulli fructus percipiuntur, sive propter bellum, sive ob sterilitatem, aut aliam quamvis eandem: Aut verò pensio debeatur in certa quantitate undecumque præstanda, & tunc non fiat remissio. Sed hæc distinctio quantumcumque colorata, non est bona: Tum quia utroque casu, aut tota res non perit aut censetur in totum perire quantum ad illum annum, & sic remissio fieri debet aut non fieri, idque simpliciter, non habito respectu ad præfatam distinctionem. Tum quia cum sit præstatio annua, etiam si maximè gratia taxationis expressum sit pensionem præstendam de fructibus rei, tamen si uno anno non colliguntur, suppleri debent ex fructibus sequentis vel sequentium annorum. *argum. l. legatum. §. vini Falerni. ff. de annu. lega. l. ex ff. de vino. triti. & oleo l. l. firmo in princ. ff. quando dies le. cod. prout tradit Bar. quem alii sequuntur in l. inter stipulantem. §. sacram. col. 2. num. 7. ff. de verb. oblig. & sic in effectu dicta opinio recidit in sequentem, quod nulla fieri debeat remissio: quia etiam si pensio sit taxata ad fructus rei concetia, si aliquo anno deficient fructus, suppleri debent ex sequentibus, ut dixi, nisi appareat limitationem factam esse non solum ad fructus fundi, sed ad singulas pensiones limitatas ad fructus sui anni.*

56. Secunda opinio est Jacob. Butriga, negativa: scilicet quod non sit faciendi remissio: quam tenent Alberic. in *l. 1. col. 2. num. 6. & 7. C. de iure emphyt.* Pau. Rapha. Cu. & latè Alexand. in *l. interdum. §. quod ex naufragio. ff. de acquir. vel amitt. possess.* Ang. Aret. *inst. de loca. §. adeo.* & hæc priori verior. Movetur forti & concludenti ratione, quia emphyteuta semper retinet totum dominium utile, imò etiam possessionem rei quæ non perit. Text. in *l. licet. C. de acquir. & retinend. possess.* per quem text. Rapha. Cu. post Richard. Malumb. & Alberic. in *l. 1. C. de iure emphyt.* tenet contra communem, in *d. §. quod ex naufragio*, licet fructus qui non sunt nisi pars rei, ad

Tom. I.

aliquod tempus pereant: quod non est in consideratione per *d. l. 1.* sed ex quo tota res non perit, totum damnum debet spectare ad emphyteutam. Facit quòd non solvit canonem in recompensationem fructuum sed in recognitionem domini, & sic semper durat causa solvendi.

57. Tertia opinio est opposita & affirmativa de remissione faciendi, quam tenuit Jacob. de Aret. quem refert & sequitur Joan. And. in *addit. ad Specul. tit. de loc. §. munc. aliqua quæst. 137.* Cyn. Bar. Salic. in *d. l. 1.* Hostien. Inno. Petr. Ancha. Imol. in *e. ult. de loca.* & hanc tandem sequitur Jas. in *d. l. 1. & in l. 3 §. in amittenda. ff. de acquir. vel amitt. poss. & in conf. 54. col. 4. lib. 1.* & ultra allegata per Jason. idem tenet And. de lser. in cap. *unico. que sunt rogalia:* super verbo *& plaustrorum. col. 2. in subj. feud.* Joan. de Ferris, in *for. libel. ad filii. præf. & res relaxat. in ver. recusavit & recusat. col. 1. versic. amplius.* Francisc. Aret. in *conf. 139. quia consiliatio, in fi.* Joan. Bertach. in tract. *de gabell. part. 2. qu. 33. vers. emphyteuta vera.* & est communis opinio differentiam statuens inter sterilitatem in qua colere quamvis inutiliter: & bellum, in quo nec colere quidem licet: quam sequitur Jas. *l. 3. §. in amittenda. de acquir. vel amitt. possess. & latius in l. 1. num. 81. cum seq. C. de iure emphyt.* cuius potissima ratio est: quia tota res censetur deperdita pro illo tempore pro quo nec res coli nec fructus percipi possunt.

58. Quarta opinio Bald. in *d. l. 1. col. 2. vers. quæro an propter, in fin.* ubi distinguit: Aut pensio est magna, & debet fieri remissio, tam propter sterilitatem quàm propter bellum. Aut est parva & nulla fieri debet remissio, nec sterilitatis nec belli causa, & sequitur Ludov. Roman. in *l. interdum. §. quod ex naufragio. de acquir. vel amitt. possess.* Cardin. Flor. *cap. ult. de locat.*

59. Quinta & ultima opinio est Ant. Butrij in *d. c. propter sterilitatem*, quem in effectu sequitur Ang. Aret. in *d. §. adeo. col. ult.* distinguendo an bellum sit longum, putà per tres annos vel ultra, secundum quod Butr. declarat, ut tunc fieri debeat remissio: si verò sit breve, putà intra biennium, & nulla fieri debeat remissio.

60. Quid dicemus? Puto * opinionem Bal. quarto loco positam junctà moderatione ultimæ opinionis Anton. Butrij (secundum quod statim dicam) esse ipsam veritatem, utpotè quia nulla fieri debeat differentia inter sterilitatem, de qua in *l. quicumque C. de fundis patri. lib. 11.* & inter incursum latronum, vel exercitus belli: sed effectum, & sic paritatem rationis in utroque debere attendi.

61. Ex primò quando loquimur de bello, non addimus nec intelligimus fundum profus ab hostibus occupatum: postquam enim totus devenit in potestatem & dominium hostium. *§. item ea que inst. de rer. divis.* tunc in totum perisse censetur, tam respectu utilis quàm directi domini, qui non minus definit dominus directus esse, quàm ille utilis, & non minus civilem quàm ille naturalem possessionem perdit, nec in sua potestate est præstare domino utili habere licere in totum vel in parte, ideo secundum omnes hoc casu sit remissio, ut per Alexand. & alios in *d. l. interdum. §. quod ex naufragio ad fi. de acquir. vel amitt. possess.* Jas. *l. 1. num. 55. C. de iure emphyt.* Imò dico quòd propriè non est remissio, sed peremptio, quia jus ipsius domini directi seu creditoris peremptum est, & sic ipso jure liberatio competit.

62. Loquimur ergo non de victoria vel occupatione per hostes facta: sed de tempore belli quo propter discursum armorum sive hostilium, sive nostrarum, fundus arari & coli nequit nec ullus fructus percipi, tunc enim eadem ratio est, quæ totius sterilitatis; quia etiam si in bello non perdat

KKKkk ij

(ut in sterilitate) sumptus culturæ quam in bello deserit, hoc compensatur cum aliis damnis quæ bellum adfert, & sic utroque casu dominium utile & possessio retinetur, sed omnes fructus pro eo tempore percunt.

• Solutio.

63. Dico * ergo tripliciter distinguendum: Aut pensio est valde modica, aut magna, aut mediocris. Primo casu vera sit opinio negativa: secundo casu affirmativa. Cum enim magna pensio respiciat compensationem fructuum, merito illis fortuito casu cessantibus remitti debet, nisi cum majori præcedentium annorum ubertate sterilitatis vel belli calamitas compensari possit. *l. licet. C. de loc. Pariter si postea veniat maxima ubertas, suppleri debet quod tempore calamitatis remissum fuit. l. si uno. in princ. loca.* etiamsi remittens simpliciter dixerit se donare, ut ibi quia debetur remissio, verba intelliguntur secundum materiam subjectam & in necessitatibus nemo liberalis existit. *l. rem legatum. de adimen. lega. l. novissime. quod falsum. autho.*

64. Cum enim propter magnitudinem pensionis huiusmodi concessio in censum vel emphyteusim excedat suos terminos, merito à non suis terminis exceditur. *l. Lucius. & ibi gloss. in verbo.* Terminos, *depositi*, ut idem sit quod in locatione cui magis accedit inspecta quantitate mercedis quæ est potissima præsumptio Bar. *l. 1. §. post gl. ibi. de superficialib. Bald. l. 1. C. de iure emphyt. & diximus supra §. 55. gl. 3. in fi.*

65. Oppositum est quando pensio est valde modica, quia tunc nullo modo solvitur in compensationem fructuum, sed in meram recognitionem directi domini tantum: & sic perpetuo servat naturam suam, ut nulla fiat remissio propter sterilitatem vel bellum etiam diuturnum. *d. l. quicumque. 1. de fundis patrimon. lib. 11.* quia tota res non perit etiam si periculum est solius emphyteutæ. *l. 1. C. de iure emphyt. d. l. quicumque & multo magis censuarii, imo quamvis ad tempus pereant fructus: tamen tota res remanet in dominio utili & possessione censuarii vel emphyteutæ vel superficiarii, qui semper potest de ea disponere vendendo, donando vel permutando. l. licet. C. de acqui. & reti. possess. ergo semper currit huiusmodi pensio.*

66. Et sic errat Jason in *d. l. 1. num. 96.* ubi limitat *d. l. quicumque* ut procedat in sterilitate quæ non absorbet omnes fructus, sed supersunt sufficientes ad canonis solutionem: secus ait si deductis impensis non superessent fructus ad hoc sufficientes, ut tunc fieri debeat remissio, quod est falsum, & non solum contra *d. l. quicumque*, sed apertius contra textum in *d. l. 1. C. de iure emphyt. & in §. adeo. instit. de locato.* ubi text. hoc solum distinguit: an res in totum, vel non in totum perierit, & in hoc pedes figit, & sic præcisè standum est juxta glo. *pe. in fi. in l. si non fuerint. pro socio. Cypol. tract. de simulat. contract. col. 14.* videlicet in propriis terminis in quibus lex loquitur, scilicet in vera & propria emphyteusi sub modica pensione data vel in terminis fortioribus ut in censu valde modico.

67. Sentit etiam ibi Jason, imo expressim vult non esse differentiam inter casum sterilitatis & belli, & bene. Sed in hoc parum sibi constat quia *num. 95.* immediatè præcedenti & *num. 81.* cum multis seq. & in *l. 3. §. in amittenda. num. 6. de acquirend. posse.* communem sequitur sententiam (quam Æmilius Ferretus lepidè vocare solebat communem ignorantiam) quod aliud sit in sterilitate in qua non fit, aliud in bello in quo fit remissio, de qua supra *eo. num. 57.* quæ satis confutata jacet ex prædictis.

68. Errat etiam glo. ult. in *l. inter quos §. damni infecti. de damno infecto*, dicens remitti pensionem propter ruinam ædificii vel superficiæ, hoc enim falsum est, cum super sit solum quod est bona pars, imo etiam ma-

xima, ut inquit textus in *l. quires. §. aream de solvit.* unde merito glossam illam reprehendunt ibi Ang. Perus. Rapha. Cu. & alii, & Jason quoque in *d. l. 1. num. 44. C. de iure emphyt.*

69. Item quod dixi præcisè standum distinctioni legis supra *eo. num. 69.* verum est respectu canonis, & ad conservandum jus ordinarium patrimonii domini directi quod in meta rei persecutione consistit, & sic quoad solutionem canonis non refert si etiam major pars in perpetuum pura chasmate percat, ex quo aliquid est residui, ut *d. §. adeo. in fi. & d. l. 1. in fi.* & utrobique gloss. & Doctores siue non in perpetuum, sed ad tempus omnes fructus pereant, etiam longo tempore, etiam bello, ut contra communem diximus: sed refert quantum ad jus vel penam commissi in quo distinguendum: Aut illa clades vel calamitas coegit emphyteutam vel censuarium rem deserere & sedes mutare, ut bellum vel pestis, & tunc iusta causa est restitutionis in integrum adversus commissum per triennium in emphyteusi, vel etiam adversus consolidationem domino censuali factam defectu possessoris, ex quo iusta fuit causa absentis: secus si calamitas illa fructus dumtaxat aliquorum prædiorum absorbet, ita quod non est necesse emphyteutæ vel censuarii rem destituere nec alio migrare, quia tunc possit commissura cum effectu incurrit non solvendo in emphyteusi, aut voluntariè & diu deferendo in censu secundum consuetudines locorum.

70. Et advertendum quod quando major pars fundi emphyteutici chasmate vel inundatione perpetua perit: tamen pensio nullo modo minuitur nec intensivè, nec extensivè, nec alio respectu. Unde quamvis respectu residui fundi quod nunc remansit, pensio quæ initio erat valde modica, nunc sit non solum mediocris, sed etiam valde magna, ita quod æquipollet mercedi locationis residui, in compensationem fructuum residui: tamen hoc non attenditur quia semper inspiciendum est principium & prima origo. *l. 1. de orig. jur. l. si procuratorem. in princ. mandati. l. clam possidere in princ. de acqui. vel amitt. possess. & status ab initio impressus, ideo superveniente sterilitate vel bello, nulla facienda est velut mercedis remissio: quia non est merces locationis, sed canon censualis vel emphyteuticus: nec attenditur casus qui contigit sine culpa domini, quia quandiu aliquid superest lex ait damnum esse ipsius emphyteutæ *d. §. adeo. in fi. d. l. 1. in fi.**

71. Et quod dixi de inundatione, siquidem perpetua & continua est, idem est quod de chismatico seu perpetuo terræ hiatu fundo absorpto: quia si est de toto, utriusque perit, si verò de parte, damnum est solius emphyteutæ vel censuarii, nisi quod in casum commissi vel consolidationis tantò minor pars ad dominum revertetur, si verò temporalis est & sæpe rediens, idem quod de bello: non enim ubique locorum servantur jura alluviorum vel inundationum etiam novo alveo facto: de quibus in *§. præterea. & in §. quod si naturale. instit. de rer. divisib. in l. adeo. §. præterea. de acqui. rer. dom. in l. 1. C. de alluvio*, ut apud Sequanos in comitatu Burgundiz vidi aliter æquius observari, de quo loco suo dicam. Revertendo ad distinctionem nostram trimembrem supra *eo. num. 63.*

72. Tertio casu quando pensio mediocris est, tunc ut de natura duorum extremorum participat, media via deligenda est, ut nec absolutè denegetur nec statim fiat remissio, assumendo quadamtenus distinctionem Anton. Butrii supra *eo. num. 59.* Aut bellum vel sterilitas longa fuit & fiat, aut brevis fuit, & fiat remissio. Sed non placet quod Anton. Butrius & Ang. Areti. & alii hoc casu putant longum tempus esse trium annorum vel supra, & breve tempus trium annorum & infra, nimis enim declinant in alterum extremum, ideo puto hæc longum vel multum

tempus esse quinque continuorum annorum, tale enim tempus in iure dicitur multum tempus. Textus instituit. de literarum obligatio. §. multum autem tempus, sed infra quinque annos modicum sive non multum tempus dicitur.

73. Et adhuc quod dico faciendam hoc casu remissionem calamitate quinque annos vel ultra durante, intelligendum nisi ex annorum præcedentium majori, id est plus soluto ubertate calamitas compensetur vel saltem annorum paulò post sequentium insigni ubertate suppleatur. Si enim ita est in colono vel conductore, cui magis subveniendum est, multò magis habet locum in superficiario, emphyteuta & censuario. Authent. multò magis. C. de sacrosanct. Eccles. Et intellige annos de propinquo præcedentes vel sequentes, quia à remotis non est trahendum argumentum, in quo puto spatium decem annorum non esse nimis remotum: Solent enim crebrius in toto hoc Regno, & sæpe in consuetudinibus homologatis exprimitur ad cognoscendum communem redditum fundi, cumulare fructus decem continuorum annorum & summam in decem dividere, quasi infra decem continuos annos nimia ubertas unius anni debeat compensare defectum alterius anni. Facit l. forma in princ. de censib. ubi in professione censuali publicorum tributorum tam in arvis quam in pratis inspicitur seges vel sectio decem proximorum annorum: in alienatione autem temporali seu hypotheca domanii Regii redimibili solent quinque proximorum annorum fructus inspicere. De his ergo quæ acciderunt vel ante accidunt vel post decem annos non puto in hac materia habendam considerationem, tum post longum tempus rerum dudum consumptarum non dicitur superesse vestigium in præsentis casu considerabile.

74. His quæ dixi de chasmate, non obstat l. forma. §. illam enim æquiatem de censib. loquitur enim in censu publico fisci seu tributis & functionibus publicis quæ imponuntur à supremo principe pro rata non solum quantitatis, sed etiam redditus & bonitatis fundi: & sic aucto vel minuto fundo non solum extensivè, sed etiam intensivè (nisi quando ex cura & diligentia possessoris) augetur vel minuitur à censitore vel perceptorate publico, ut patet in d. l. forma. & per totum tit. de censib. & C. lib. 11. in tit. de censib. & tit. de omni agro deserto, per tot. l. 2. & 3. C. de alluvio, nos autem loquimur de censu privato qui non est impositivus, sed fundiarius, utpote fundo dato ad onus modici census: ideo periculum est recipientis, ut in emphyteusi nisi totum pereat. Et idem de censu Regis fundiaria & patrimoniali vel emphyteusi Regis fundiaria. d. l. quicumque. 1. de fund. patrimon. lib. 1. C. Aliud * enim tributa publica & functiones publicæ, aliud patrimonium seu domanium principis, ut plenè dixi in tract. meo analytico de muneribus & honoribus, quod omnes hæcenus in iure scribentes ignorarunt: & hoc quando canon iste fundiarius refertur ad corpus ipsum datum vel concessum: secus si ad modum vel mensuram, ut videlicet capiens in censum vel emphyteusim solvat unum solidum pro uno jugero vel pro rata, tunc enim quantitate fundi quovis modo sine facto & culpa possessoris diminuta, minuitur etiam pro jure pensio. l. si servum. §. si modus. de actio. emp. Non autem attenditur augmentatio vel diminutio reddituum nisi secundum distinctionem prædictam supra eo. num. 63. & 72. nisi forte pensio limitata esset ad quantitatem reddituum cuiusque anni, ut supra eo. num. 55. ut in decima vel campiparte supra eo. in rub. num. 2. de publicis autem & summi principis & reipublicæ functionibus, plenè & novè dixi in d. tract. de muner. & honor. quem magnis laboribus compositum in mundum redactum & editioni paratum subripue-

runt impii illi & perfidi Montbelgardenses officiales veritatis, justitiæ & literarum hostes, qui me scelerata prodicione attractum, captum & carceratum spoliarunt, & mense undecimo metu illustriæ & magnificorum consulum & senatorum reipublicæ Bistuntinæ (apud quos Dei gratia & fidelissimè paulò post defunctæ uxoris ministerio liberatus in magno honore eram) libros meos exacta pecuniæ summa (ut est talium & perfidi eorum domini, cui jure vel injuria omni Dei timore postposito serviunt, inexplebilis & sacrilega avaritia) reddiderunt, illo tamen excepto, quem præ cæteris desiderabam. * Convertite illos Deus aut judica, & ulciscere vindex meus, qui de carceribus illorum quinquemestribus te assidue per unicum Filium tuum Dominum & Redemptorem meum Jesum Christum invocantem eruisti, perfice rogo, ut quando poenitere & ablata reddere nolunt, appareat te & innocentie meæ & sanctorum studiorum meorum quæ persecuti sunt, curam habere. Sed ad rem.

75. Satis supra disseruimus de bello. Quid si fundus qui fuerat captus ab hostibus recuperatus fuit? Non est dubium quin habeat locum jus postliminii tam respectu domini directi quam utilis & omnium quorum interest. An ergo censuarius vel emphyteuta debeat solvere canonem præteriti seu medii temporis? Videretur quod sic, cum postliminium trahatur retro. l. retro. & per totum de cap. & postlimi. reuer. saltem in respectu reipublicæ etiam non in pænalis. Breviter dico quod si quod rarissimum est: potest tamen ex conventionibus pacis vel aliter contingere) censuarius vel emphyteuta recuperet etiam fructus temporis medii, tunc debet canonem pro eodem tempore solvere, aliàs non, quia etsi postliminium trahatur retro quoad fictionem: non tamen quoad omnes effectus intermedios. Tum pro tempore quominus directus desit esse dominus directus & possessor civilis, & in quasi possessione juris censualis, non potest fructus dicti juris vel quasi possessionis (in quæ solutio canonis) percipere, nec ullam habet in his possessionem fundatam, & quod dixi quando censuarius vel emphyteuta fructus medii temporis recuperat: intellige quando jure pristino per viam redintegrationis, secus si eos emeret vel alio titulo particulari acquireret, & sic nihil ob id debet domino directo. Quod est planum quando emit, quia tunc videntur tibi abesse & adesse vendenti. l. quia qui pretio. l. arborib. §. usufructuarius de usufruct. l. sed si quis servum. de peculio. Cæterum quamvis per viam redintegrationis recuperet, non potest locus esse commissio pro tempore medio quo obligatio erat soluta per notata supra eo. num. 61. Transeamus ad alia, alioquin vix possem tollere manum de tabula.

76. Nono quæro: si censuarius & dominus utilis non possideat fundum, sed alius illicitus possessor, an teneatur nihilominus solvere censum? Quæstio late patet, sed non immorabor, quia factis in simili disputatum est supra §. 33. qm. 45. & supra §. 78. gloss. 1. Breviter respondeo quod non, nec potest cogi nec conveniri à domino. Amplio primo, etiam si censuarius erat ex proprio contractu (puta ex speciali recognitione vel receptione fundi in censum) obligatus ad solutionem census; quia intelligitur donec & quandiu possederit: cum in alium transferre cum onere, vel repudiare liceat, per notata infra §. 191. Amplio secundo, etiam si possessor non solverit nec (quia forte potentior est) cogi possit à domino directo.

77. Et hoc nisi censuarius fuerit in culpa in damnum domini directi ordinata, ut res ad talem deveniat, quia possidere videtur qui dolo facit quo minus possideat. c. pro possessore. cum concord. gloss. ibi. de reg. jur. in 6. Secus si censuarius rem culpa sua

* Invocatio
Dei vindicis.

♦ Aliud tributum.
Aliud patrimonium.

amiferit, sed non in damnum domini directi ordinata, quia non propter hoc tenetur domino directo, sicut nec alii tertio *Argum. l. venditor. 2. ver. sed ubi. ff. de hered. vel actio. vend. l. is qui. ff. de actio. & oblig. l. an in totum. ff. de impen. in reb. dotal. fact. l. ult. §. 1. ff. ad leg. Rbo. de fact.* Faciunt not. Bart. in *l. ut si certo. §. non videndum. ff. commod. Fac. not. per Angel. Paul. in l. inter quos. §. damni infecti. ff. de damn. infect.* Ex quibus insurgit prima limitatio ad conclusionem.

78. Limite secundò respectu actionis hypothecariæ, si forte dominus directus noluerit vel non poterit recipere censum ab injusto occupatore, nec rem vel ejus fructus super eo impedire: quia postquam verus censuarius rem suam recuperaverit, tenebitur per hypothecariam, etiam præteriti temporis reliqua inferre, quia res est hypothecata, ut diximus supra §. 74. *gloss. 1. num. 25. §. 1. & gloss. 2. num. 18. 22.* poterit etiam dominus directus impedimentum rei vel fructum sustinere, etiam pro reliquis temporis præcedentium possessorum, non præscriptis, salvo ipsi novo possessori contra priores possessores vel authores recursum, secundum notata supra §. 74. *gloss. 1. num. 60.* A quocumque autem censum receperit dominus, ipso jure censuarius liberatur. per notata supra §. 33. *qn. 46.*

79. Decimo queritur, utrum quilibet extraneus pro censuario emphyteuta, possit domino directo solvere, & non queritur domino volente recipere de quo non est dubium. Bald. in *l. quæst. solemnibus. C. de rei vend.* sed an etiam domino recusante possit offerre, ad excusationem censuarii vel emphyteute ad evitandum multam & commissum & dominum constituendum in mora? Primò videtur quòd sic, quia etiam si pro debito conventus sit à domino, quilibet extraneus offerens debitum pro eo, impedit processum, nec potest creditor dicere, nolo quod solvatur nisi per conventum, ut expressim decidit Ang. in *l. tale pactum. §. post divisionem. ff. de pact. per illum textum & sequitur Czpol. in camel. 214.* tamen non clarè probatur in illo textu, quia ibi offerens totum non est extraneus, sed unus ex hæredibus debitoris. Sed est textus formalis in *l. solvendo de nego. gest. in l. solutionem vel judicium. & ibi gloss. Bart. Aug. Paul. ff. de solutio. in l. si pro in l. qui decem. §. Sed quid si ignorante? eod. tit. per quem tenent omnes Doctores in *d. l. solutionem. & in l. obsignatione. C. de solut. Alberi. in l. acceptum col. ult. & scribentes. ibi. C. de usur. Joan. de Ferrar. in resp. libell. in actio. hypoth. in ver. exceptionem solutionis in princ. quòd sicut ipse debitor offerendo, consignando & deponendo liberatur ipso jure: ita si quis alius carens mandato offerat creditori, & eo recusante debitum consignet & deponat, liberat debitorem ipso jure, quamvis gloss. de hoc dubitaverit in *d. l. obsignatione.* Facit ad hoc etiam text. in *l. cum & postliminio. ibi. oblatum pretium à te vel ab alio. f. de capti. vel postlim. rever. & bonus text. qui non solet allegari in l. si legatario. ibi. procurator vel quis alius, us leg. seu fideicom. nomine caveatur, & in terminis quòd etiam in emphyteusi idem sit, videtur text. in *l. lex veltigali. ibi. si cum in ea solutione veltigali tam debitor quam creditor cessassent. ff. de pignor. ubi expressim notant Bart. Bald. & Ang. quòd etiam creditor potest solvere canonem domino directo pro re sibi hypothecata.****

80. In contrarium facit quòd in censu & emphyteuti magis attenditur cognitio, quàm vilis quantitatis solutio: & ipsa cognitio domini est potior pars & velut forma solutionis census vel canonis emphyteutici: quia etsi solvens recognoscat & in illa qualitate solvat, non solvit, nec tenetur dominus recipere: sed extraneus carens mandato non potest recognoscere dominum ut dominum directum, & ita tenet Bald. in *l. acceptam. col. ult. quæst. 23. de usur.* Ubi distinguit. Aut debetur ex causa ex qua oporteat debitorem non solam solvere pecuniam, sed recognoscere jus credi-

toris, ut in emphyteuta & feudatario: & non tenetur creditor recipere, alias sic, ex quo nihil sibi nocet, ut in *l. 2. post princ. ff. solus. matrim. & sequitur ad verbum Salic. in d. l. accepta. in fin. & uterque dat rationem, ut creditor non teneatur recipere, quia sui interest habere antapocham solutionis ad probandum solutionem & recognitionem continuatam & prescriptionem interruptam: ut in *l. plures apochis. C. de fide instrument. Idem tenet Hippo. Marfi. in sing. incip. licet tertius num. 368. Jas. in l. num. 70. qn. 26. cum q. seq. C. de jur. emphyt. Lancelo. Galiau. in l. 4. §. cato. col. 71. super 8. oppositio. Bar. de verb. oblig. Franc. Cur. Junior. in l. quod te. col. 6. num. 15. si cert. pes. Do. And. Tira. in tract. de retract. prox. §. 1. gloss. num. 238. & ita sentit Stephan. Bertrand. in conf. 320. num. 3. (ubi in annot. tetigi) lib. 1. prius impressorum per Simon. Vincen. ubi loquitur in simplici creditore legati annui, cujus interest habere antipocham. Ad hoc quæ dixi in tract. commerc. & usura. quæst. 45.**

81. Et ad d. l. lex veltigali, facile responderi potest: Primò quòd illa verba de solutione facta per creditorem sunt enunciativa, & sic non disponunt, ut per Bart. in *l. extat in ult. col. ff. quod mes. Canonista. cap. 6. Papa. de privi. in privi. in 6.* Secundò quia in d. l. non queritur an creditor domino invito solvere possit canonem: sed de alia & diversa questione, de qua tantum disponit, & non de eo quòd incidenter profertur: quia potest esse quòd creditor ex mandato debitoris vel voluntate domini directi solvit: prout quando lex decidit certum casum, præsupponitur habitus respectu omnis alterius defectus *l. qui in testam. ff. de test. cap. unico de arate & qualis. ordin. lib. 6.* Unde lex non debet allegari, nec disponi nisi ad id, & de eo quòd in ea queritur & dubitatur, ut not. Gemin. in conf. 78. col. 1. Philipp. Deci. in *l. si pater. col. 2. & in l. ult. col. 1. C. de instit. & substit. in cap. in presentia. col. 4. cap. ad nostram col. 1. de probat. in cap. ad omnes lectores. 2. col. 1. (ubi in annos. dixi) de const. Dixi etiam in extricatio. Labyrinthi de eo quòd interest, num. 168. & in novo intellect. l. ex parte. famil. heres. in l. l. Dolana. adde Jaso. in *l. si pater impubers. & in l. qui duos. ff. de vulg. & pupil.**

82. Quid dicendum? Si attendamus dictam rationem Bald. & Salic. per d. l. plures apochis, sequeretur dicendum quòd in omni debito annuo & successivo nunquam tenebitur creditor recipere solutionem ab alio quam à vero debitore, nisi saltem in mandatum habeat, etiam ad conficiendum antapocham: quia semper interest creditoris habere hujusmodi recognitionem, ut docere possit de interruptione prescriptionis, ut etiam sentit Steph. Bertran. confil. 320. num. 3. lib. 1. prius impressorum. Pro solutione facio regulam quòd etiam extraneus cujus non interest & mandato carens, potest solvere pro alio, & invito creditore, offerendo, consignando & deponendo, debitorem etiam invitum ipso jure liberare *d. l. solutionem. & l. solvendo. cum aliis allegatis in princ. hujus quæst.*

83. Limite, si agatur de offerenda sorte principali ad redimendum fundum sub pacto redimendi venditum, vel etiam de redimendo quovis reditu pecuniario sub pacto redimendi constituto, ut dixi in tract. commerc. & usura. num. 331. And. Tiraq. in tract. retract. proxim. §. 1. gloss. 9. num. 255. Sed hic casus non est de terminis regulæ: quia quòd offertur non debetur ab offerente vel eo pro quo offertur, sed is potius cui offertur debitor est, alter verò creditor & actor. Ideo propriè fallit. Primò in debito qualificato quòd non constat in simplici summa oblata, sed in honore & recognitione debentis, ut censuarii & emphyteute: tunc enim offerens non offert integrè quòd debetur, quia melior & potior pars deest, ut supra eod. num. 80.

84. Sublimite primò, si honor & cognitio domini sunt in tuto, censuatio vel emphyteuta non negante,

sed horum jus periclitatur sive fundamentaliter & perpetuè, ut sine triennii & commisso imminente absente emphyteuta: sive pro tempore, ut respectu fructuum aut impedimenti fundi quamvis temporalis & revocabilis: quia nisi constet de perversa debitoris potest quilibet realiter offerre ad finem impediendi commissi vel arresti etiam injecti levandi. Imo etiam si constet de precedenti contumacia, si offerrens idoneè habeat de ratihabitione futura, tunc si dominus nolit privari jure sperando & eventu, potest pati consignationem non recipiendo oblatum, sed levando manum provisionaliter sub dicta cautione.

85. Patet in *l. si legatarius, ut legatorum seu fideicom. nom. cavem.* ubi hærede non satisfadente, & ob id missionem passio potest quivis extraneus satisfadere ad finem revocandæ missionis factæ: & sic, fortius ad impediendam missionem nondum factam. Facit etiam quod scripsi in tract. *redit. & usura. quest. 25. num. 332.* quod ad finem impediendi cursum redditus redimibilis, potest quilibet offerre, quamvis creditor non teneatur ei literas & instrumenta restituere donec appareat de mandato, & in summa ita admittitur extraneus solvens vel offerrens quando facit commodum debitoris sine ullo incommodo creditoris, quæ est vera & naturalis ratio *l. solvendo de neg. gest.* Facit quod tenetur quis pati in suo quod sibi non nocet & alii prodest. *l. 1. §. idem animus. de aqua pluvia. arcenda. l. creditore in fin. de evictio. gloss. in cap. precaria. verb. capi. 10. quest. 2.* Joan. Faber. *institui. de leg. Eufia. Cani. roll. Alberic. Paul. l. fluminum in fin. de damno infecto. Jas. repet. l. quominus. col. 4. de flumini. conf. 32. lib. 1.*

86. Sublimito secundo si dominus vel ejus procurator etiam generalis receperit, quia tunc non inspiciatur à quocun. que, nec an solvens mandatum habuerit, ut in terminis emphyteutis tenet Specul. *in. de loc. §. vane aliqua verfic. 82.* Bald. in *l. laboribus. §. quid tamen* per illum text. *de usufruct. & dixi plene supra §. 22. num. 152.* adde Alex. *conf. 71. in fin. lib. 1.* Philip. Deci. *conf. 58. & 50. in fin. ubi in annot. tetigi.*

87. Fallit secundo generaliter quatenus creditor justum & probabile interesse allegare potest, ut lite jam mota: non enim tenetur creditor recipere nisi etiam sumptus litis offerantur, vel nisi sententiam subbeat debitor, aut talem apud acta declarationem, ut creditor in posterum sit in tuto de illa instantia. Vel si est debitum annuum & interest creditoris habere antapocham, & maxime quando debetur redditus super fundo, jam à tertio (qui non recognovit) possessio & qui decem annis præscribere possit secundum not. infra §. 67. etiam quantumcumque interim solutio fuerit continuata per alium fortè auctorem possessoris, ut in *l. Pomponius quarit. ff. quibus modis usufruct. amitt.* Non obstat quod creditor potest agere ad recognitionem, quia quando debentur reliqua, justius ager & facilius expensas litis obtinebit, tum qui offert debitum sine recognitione ubi debetur, non videtur integrum debitum offerre, nec ista sunt modici effectus: quia quando creditor habet justam causam recusandi solutionem etiam realem quæ offertur ab alio, non valebit consignatio & depositio per alium facta, nisi fiat vocato aut consentiente debitore, vel aliter appareat de consensu aut recognitione debitoris & creditorem nullum habere interesse.

88. Unde si appareat debitorem fortè pupillum vel absentem non posse tunc commodè vocari, & creditorem qui satis recentem debitoris vel ejus prædecessoris recognitionem habet, non habere nunc justam causam metuendi præscriptionem aliquam compleri, tenetur recipere, non obstante causificatione sua, tanquam pro præsentis minus justa & delicata: & effectus erit quod si pecunia consignata & deposita pereat, remanebit debitor ipso jure liberatus à reliquis configura-

tis: non enim intererat creditoris cui integrum erat in sequentibus annis & debitorem vel rem ipsam proficere, & præscriptionem ejusve periculum interrumpere: & alioquin via aperiretur malitiæ & protervitiæ quorundam malignè invidentium beneficii pauperi vel absentis amico:

89. Et nota, quod ad evitandum commissum vel aliam pœnam vel generaliter ad conservandum jus debitoris, etiam si sit censuarius vel emphyteuta, non requiritur consignatio nec depositio, sed sufficit solutio oblatio dummodo realis sit: quia non sufficit quod sit verbalis, ut per omnes doctores in *l. qui Romæ in princ. ac verb. oblig. Franc. Ripa. l. quod se num. 20. si cer. per. Alex. conf. 130. num. 11.* ubi in annot. dixi *lib. 4.* nisi dominus expressè recuset: tunc enim non est necesse ulterius realiter offerre ad hunc effectum pœnæ vitandæ, ut per gloss. ult. & omnes Doctores in *l. 2. C. de jur. emphyt. in l. acceptam. C. de usur. & quæ dixi in tract. usura. num. 297.*

90. Et hæc dummodo censuarius vel emphyteuta postea ratam habeat vel non improbet illam oblationem, secus si appareat emphyteutam solutionem improbare, nec verè agnoscere, sed abnegare dominum, quia tunc quantumcumque solutio fuerit oblata, etiam consignatio facta per amicum emphyteutæ, nisi dominus directus receperit, res cadit in commissum, quia expressa contumacia & abnegatio emphyteutæ derogat omni efficacitæ cujuscumque oblationis & consignationis, quia etiam si ipse emphyteuta offerret (puta provisionaliter) solvere canonem vel consignaret sine recognitione domini, sed cum protestatione quod non intendit eum recognoscere in dominum directum, non evitaret pœnam commissi triennio lapsa in emphyteuta privati, vel biennio in emphyteuta Ecclesiæ.

91. Et hoc nisi apparetur hujusmodi protestationem & oblationem provisionalem non fieri dolosè, sed ex justa causa, puta pendente dubio & lite non calumniosè intentata per emphyteutam super validitate concessionis aut recognitionis in emphyteutim, prætendente emphyteuta recognitionem erroneam & rem suam propriam fuisse secundum notata supra §. 1. *gloss. §. num. 22. cum seq.* & quæ de provisionali oblatione in materia feudi dicta sunt supra §. 45. *col. pen.* Item secus si non negaret, sed recognosceret dominum in dominum directum & ipsum jus emphyteuticum in se, sed solum causaretur se jam solvisse pro tribus annis, vel pactum de non solvendo aut liberationem fortè ex legato certorum annorum, vel non tantam deberi quantitatem, vel in aliis speciebus: quia tunc sicut ad evitandum periculum commissi potest provisionaliter offerre quod, quantum & quale à domino prætenditur, sine præjudicio litis, *l. quidam affirmaverunt de reb. credit.* ita potest à quovis ejus amico offerri. Et idem data paritate terminorum dicendum est in censuario quantum ad evitandum multam consuetam vel impositionem. Idem in cæteris similibus.

92. Adverte tamen ad id quod dixi non impediri commissum per oblationem etiam realem, vel etiam consignationem tertii, ipso emphyteuta expressè recusante agnoscere dominum: quia hoc sublimito nisi illius tertii interfit, ut quia sit creditor emphyteutæ, & habeat rem hypothecatam, vel etiam si non habeat hypothecatam: tamen debitor aliàs non erit solvendo: quia ad conservandum jus suum putat quod offerre possit domino directo solvere canonem. Facit *d. l. lex vestigali.* ubi hoc in creditore hypothecario sentiunt Bartol. Bald. & Ang. tamen per illum text. non probatur, ut dixi, sed quantum ad creditorem hypothecarium probatur per text. in *l. etiam, qui potior. in pignor. habeant.* ubi creditor hypothecarius nudæ superficiæ, præfertur domino directo salarium solvendo, ergo illud offerre & solvere potest domino invito. Et quamvis text. non loquatur expressè in emphyteuti verbis specialibus: tamen lo-

quitur etiam expressè verbis generalibus, quia superficies potest esse emphyteutica, & text. generaliter loquitur nec distinguit. Ad hoc etiam text. in *leg. tutor in fin. in leg. sane pignerant. actio.* ubi ita tenet Paul. Callren. & ita sentit. Franc. Ripa. in *l. 1. num. 11. de pign. dom. Andr. Tiraq. tract. de retract. proximit. §. 36. gloss. 2. num. 19.* Et semper intellige non periclitari recognitionem & jus domini directi, ut nuper dixi *num. 84. & 85.* Et sic eadem ratio in domino emphyteutico, quæ in domino directo soli vel superficiæ.

93. Et quantum ad creditorem chirographarium, probatur ex eo quod debitor videtur hoc facere in necem & fraudem creditoris: unde etiam si creditor non habeat hypothecam nec jus in re: tamen ex vi & ratione edicti de revocandis his quæ in fraudem creditorum fiunt, quod est generale sive quid fiat sive non fiat quovis modo, ut in *l. 3. 4. & 5. quæ in fraud. cred.* potest offerendo solvere quod debetur, obviare commissio & alienationi, alioquin sequeretur vera & effectualis alienatio in fraudem creditorum per malitiosum debitorem & fortè cum domino directo in necem creditorum colludentem. Adde quæ dixi in *tract. commercio, & usura. quest. 48.*

94. Et prædicta planè procedunt in emphyteusi quæ potest domino invito hypothecari. Secus si esset talis emphyteusis quæ sine consensu domini alienari & hypothecari nullo modo possit. Tunc enim creditor, sive hypothecarius, sive chirographarius, non posset offerre canonem domino pro interesse conservandæ suæ hypothecæ, nec etiam tanquam habens jus in re vel ad rem ipsam: nec dominus tenetur recipere in hac qualitate etiam si aliàs caderet res in commissum, ut etiam tenegi in annot. ad *Alex. consil. 45. num. 3. lib. 5.* debet ergo offerre tanquam amicus vel merè extraneus, ut supra *ead. num. 4.* sed tunc non valeret debitor vel postea non habente ratum ut supra *num. 90.* Quare dico quod etiam debitor potest offerre tanquam creditor habens jus non in re, sed in fructibus & ipem probabilem & justum interesse, in cujus fraudem non potest debitor jus suum perdere, nec dominus directus colludere debet cum emphyteuta in fraudem alterius, vel ad innocentem & satisfaciendam mergendum jure suo illæso, etiam si de novo non lucretur.

95. Nec prædictis obstat quod supra §. 28. *num. 22.* diximus, non posse creditores fidelitatem offerre loco debitoris qui vassallus est, & negligit, quia juramentum fidelitatis requirit certa sua & propria relativa, & personalis servitia, scilicet vassalli jurantis & ejus cui juratur: & non possunt cadere in aliam personam, quæ est vera ratio quod fidelitas & homagium non potest invito domino regulariter præstari per procuratorem. Igitur multo minus per creditorem, quod non est in solutione census, vel canonis, in quo non dubitatur quin per procuratorem fieri possit, quia domini non interest, nec dominus recusare potest, nisi ex justa causa, ut dictum est. Et licet dominus habeat justam causam recusandi ab extraneo, quando emphyteuta nedom cessat, sed actu recusat eum agnoscere, tamen creditor, aut similis habens legitimum jus in re, vel actionem quæ aliàs peribit, habet justioram causam, ut ad offerendum admittatur. Tum quia dominus directus certat de futuro lucro captando: sed ille de titulo oneroso & damno vitando, & de jure jam formato & acquisito conservando & sic præferri debet, per notata in *l. in eo quod. in l. non debet altori. §. in re obscura. ff. de reg. jur.* Præterea in feudis non perit suæ creditorem, quia feudum non cadit in commissum, sed tantisper dominus lucretur fructus donec idoneum vassallum habeat, merito præferitur dominus utens jure suo, quia non deperit interim (licet differatur jus creditorum.)

96. Qui adhuc sibi providere possunt inducias petendo, donec feudum ultimo licitatori (qui fidem & jura præstabit) adjudicetur, si hoc spectetur de

propinquo: aliàs non tenetur dominus nimis longas & juribus suis damnosas inducias dare, nec curatorem rei subhastandæ etiam judicis autoritate appositum in fidem recipere, nisi sub eo pacto, ut relevium debeat, per ejus obitum, vel per certa temporis spatia, vel per obitum vassalli seu proprietarii, ut consularum indemnitati domini, ut diximus supra §. 18. *num. 22. & 23.*

97. Et opinionem nostram jam typis exaratam secuti sunt primarius Præses supremi nostri Senatus Petrus Lisetus cum collega in redactione consuetudinum * Biuricentium, ubi tit. *ff. cap. executionis, criées & subhastationis. in fin.* addiderat in articulo quod vassallo seu proprietario per quindecim dies recusante vel negligente homagium facere, judex ad instantiam creditorum deputabit aliquem qui nomine vassalli homagium & jura feudalia præstabit. Debet enim intelligi, ut dixi, quod dicto vassallo postea moriente, etiam relicto filio renovanda sit fidelitas, vel dominus cum lucro fructuum prehendere possit: vel si moriatur sine liberis & ascendentibus succedentibus sibi, vel feudum ad onus subhastationum vendat aut alium loco sui subrogari faciat, quod non solum renovanda sit fidelitas, sed etiam nova jura utilia solvenda sint.

98. Ego verò plus adjeci & receptum fuit, ut etiam sine auxilio consuetudinis curator non privata conventionione, sed publica judicis autoritate deputatus hoc possit nomine curatorio, ut eum Aureliis accidisset species hujusmodi. * Vassallus prædis seu dominio feudi sui pluribus in censum retenta fide concessis (ut potest, quia etiam simplex concessio in censum retentionem fidei implicat, ut diximus supra §. 41. 43.) moritur sine liberis, dominus feudi totum prehendit, ut potest, juxta not. supra §. 33. & 36. & in consuetud. Aurelianensi §. 4. censuarii faciunt à judice creati creatorem bonis jacentibus qui offert domino fidelitatem, an possit? Qui tum primores erant forensis advocacionis censabant quod non, sed inveniendum aliquem vel remotissimum cognatum defuncti, qui tanquam, (saltem beneficio inventarii) hæret fidem offerret. Ego verò respondi posse sub prædicta conditione pro indemnitate domini supra §. 28. *num. 23.*

99. Et sententia mea supremi hujus Senatus aresto confirmata fuit in alio simili casu, qui postea in publicis causarum actionibus in hoc Senatu, per Do. Christophorum Thuanum (nunc illustrem ejusdem Senatus præsidem) & Joa. Longavallium peroratus, & aresto decisus fuit Calendis Decembris, Anno Domini sesquingentesimo quadragesimo quarto. Hæreditatis jacentis curatorem à judice postulantibus creditoribus, constitutum renuit dominus feudi in fidem recipere, & ad sui recusationem consignatis juribus relevii, receptus fuit curator à judice in fidem per manum supremam, à qua sententia & receptione dominus feudi appellavit. Summæ hujus Curie * aresto fuit appellatio & id à quo appellatum erat annullatum, intimatus, scilicet dictus curator eo, nomine in expensis causæ appellationis condemnatus: & emendando judicium, quod infra mensem à die notificationis pro omni dilatione creditores designarent hominem viventem & morientem: sub qua conditione dictum curatorem dare possent, quem teneretur dominus feudi in fidem recipere: aliàs mense lapsò liceret domino jus suum exequi, fructus suos facere donec hominem morientem & viventem haberet, fructus verò præteritos haberet usque ad dictam consignationem curatoris, qui caperet reliquum: & si postea contingat feudum adjudicari per decretum, poterit dominus per quadraginta dies de novo prehendere, fructusque suos facere donec vassallus justa fecerit.

100. Hactenus arestum quod merito non addidit hominem confiscantem per ea quæ scripsi supra §. 41. *num. 63.*

* Consuet.
Biuricent.
ff.

* Thuan.

* Aresting

num. 63. & curator ideo condemnatus in expensis appellationis, quia offerens jura, omiserat qualitatem viventis & morientis: cum possent hæc subhastationes unius vel duorum hominum vitam excedere, & qualitas curatoris permanet, in quo multum differt à tutore vel curatore personæ, nec alienare potest: & tamen quamvis de rigore fructus omnes essent domini feudalis, curia ex summa æquitate non adjudicavit ei, nisi usque ad consignationem, ne pauperes creditores qui de suo recipiendo tantum certabant, duplici damno eodem respectu afficerentur. Dum hæc excuderentur simile arrestum latum est, me præsentem, die Lunæ 20. Junii, anno 1558. præsentem illustri Dom. Antonio Mynardo ejusdem Senatus Præsidi, contra illustrissimum Principem Dom. de Condé, qui feudum prehenderat concurrentibus etiam creditoribus, & dictum quod infra tres menses debitor, itemque vassalus iusta faceret domino feudi aliàs: permissum creditoribus curatorem deputare, qui iusta feudalia faceret: & sive per fidelitatem, sive per inducias manum levatam à domino feudi haberet.

101. Ultimo sciendum quod quamvis oppidum Briaci Comitis Roberti fuerit post has consuetudines homologatas distractum ab hoc præsidatu: tamen non gaudent ibi exemptione hujus multæ, sed omnino regitur hac consuetudine, ut prius antequam in præsidatum separatim erigeretur. Hæc autem multa quibusdam in locis minor est, ut Trevis. §. 52. duorum solidorum & semis Turonensium tantum: aliàs major, ut Melodun. §. 132. seculo major, videlicet septem solidorum & semis Parisiensium.

102. Præterea notandum quod in aliquibus locis hujus Regni sunt quidam census postulabiles ad differentiam census præcisi & sine hominis interpellatione moram & multam secum trahentis (de quo supra) sic vocati, quia dominus directus prius petere debet & censuarium interpellare de solvendo hujusmodi censu & ante congruam interpellationem censuarium non est in mora, nec ei currere incipit tempus aut periculum alicujus multæ vel pœnæ, ut in consuetudine Aurelianensi §. 117. & 119. Blesensi. §. 109. 113. & 114. Carnotensi 112. Et sub illis & similibus consuetudinibus dominus directus censualis non habet eo ipso fundatam intentionem in censu præciso vel multa ipso jure committenda, nisi probet: quia in dubio præsumitur census postulabilis & non præcisus. *l. apud Julianum §. scio de leg. 1. l. nummis. de leg. 3. l. ultima. de prator. stipul. l. semper in stipulationibus l. semper in obsecris. de reg. jur.* Tum hoc ostendunt verba consuetudinis ibi, *A cens qui est deub a certain jour, & en certain lieu*, qualitas enim juncta per relativum, qui, sine copula reitringit. *l. en tamen adjectio. de leg. 3.* Et sive hoc relativum jungatur verbo futuri temporis, inducit conditionem, sive præsentis temporis inducit demonstrationem. *l. Stichum qui meus erit. de leg. 1. Bart. & alii ibi, Paul. l. 1. C. de summ. Tri. Ang. Aret. §. jus amem civile. col. 1. instit. de jure natur. gent. & civ.*

103. Et ita hoc anno 1557. in fine junii Carnotum iter faciens, magno bonorum & doctorum tum ecclesiasticorum tum togatorum studio & gaudio exceptus consului in hac specie. Abbas divæ Magdalenes petebat plures domos capituli Carnotensis: Carnotistas declarari obnoxias censu, solvendo certa die & in loco Burgi suburbano sub pœna multæ, census & dies in confesso evant: sed actor non probavit sibi deberi ratione dicti Burgi, etiam si Burgum illud esset de patrimonio sui prioratus. Quare respondi capitulum absolvendum, jure optimo à sententia condemnatoria appellasse. Consuetudo enim Carnotensis §. 112. ad hoc ut census sit præcisus & non postulabilis, duo copulativè requirit. videlicet quod certa die & certo loco debeat: qui ergo hujusmodi censum præterdit, utrumque probare debet: & defectus alterutrius relinquit censum postulabilem.

104. Non obstat quod locus semper est certus quamdiu creditor habet certum domicilium sub eodem foro, ut habet dictus Abbas: quia debitor tenetur tunc adire locum seu domicilium creditoris, *l. pen. in fin. ibi, interim proficijes ad eum cui reddere debebat. de cond. & dem. l. item illa nu. 4. & ibi Paul. & alii de const. penum.* quia aliud est congruitas solutionis, aliud nova servitus seu perpetua qualitas, aut jus formatum exigendi in certo loco. Ad primum spectat *l. solvitur de solut. & d. litem illa. & l. servos. in fin. de pign. act.* quod nec delicatus debitor nec onerosus audiri debent. Ideo si sint in eadem vicinia, debitor etiam qui non est in mora, debet adire domum creditoris, aliàs nimis delicatus esset: si autem sint in loco remoto, debet creditor mittere ad debitorem, aliàs nimis onerosus esset, si vellet debitorem gravare novo sumptu. Ad secundum, debitor qui vult consequi beneficium purgandi moram, debet regulariter creditorem adire.

105. Tertium, non est materia *d. l. item illa*, sed materia tituli *de eo quod certo loco*, in qua certum est creditorem debere succumbere nisi probet præteritum locum: quia qui certo loco petit, plus petit nisi hanc qualitatem probet. *l. 1. C. de plus petitio. §. plus autem. instit. de actio. cap. 1. extra de plus petitio.* Idque etiam si ageretur de quodam debito indifferenti seu pecuniario dumtaxat: sed hic agitur de debito dominicali & prærogato, in quo locus non est simplex qualitas, sed substantia sive pars substantialis obligationis: nec est locus momentaneus, sed perpetuus pro successiva & perpetua solutione. Tum hæc obligatio, non tam personalis quam realis est & proprietatem etiam directam ipsius fundi respicit, ita quod actor non solum plus petit qualitate perpetua, sed etiam plus petit re, sive substantia & proprietate rei.

106. Quia locus iste perpetuus in perpetua dependentia & recognitione directi domini vel juris censualis, est pars intrinseca & essentialis ipsius rei, sive ipsius juris dominicalis & censualis. Cum vero actor hanc substantiam suæ petitionis, quæ etiam sola controversa erat, non probaverit, nihil penitus probavit, sed prorsus defecit in probatione totius rei & juris controversi: & super quo solo contestatum fuit necessarium malè judicatum, & emendando debuit capitulum & debet absolvi cum expensis litis, non solum principalis causæ, sed etiam appellationis, quia etiam ex antiquis actis actor succumbit. Decisio Tholos. 223. & ibi latè Steph. Auffre. in addis. Petr. Pesti, repe. per hanc col. penult. C. de tempor. & reparat. appellat. Pet. Anchar. consil. 415. in fin. Bonifac. de Vitali. Clem. 1. col. 4. versicul. *suus tamen de re jud.* Et ita hodie practicatur & bene, ut dixi in annot. ad Alexand. consil. 183. num. 16. lib. 6. & consil. 79. in fin. lib. 7.

107. Minus obstat quod dixi supra eod. num. 3. Censuarium debere accedere ad dominum & ejus domicilium, quia verum est regulariter, nec de hoc queritur, sed tantum queritur an dominus censualis habeat eo ipso intentionem fundatam, ut census sit præcisus & non postulabilis: in quo dico quod non, sed sibi & non censuario incumbit onus probandæ hujus qualitatis, imo novæ realis & substantialis servitutis. Imò etiam si dictus Abbas probasset se semper recepisse hunc censum in dicto Burgo in quo Abbates habebant domicilium, hoc non concluderet esse censum præcisum, nec eum esse in tali quasi possessione, nisi probaret solutum ibi tanquam eo loci solvendum, vel tanquam ratione dicti loci debitum, per not. Salicet. & Alex. in *l. si certis annis. de pall. & quæ scripsi in tract. commercio. & usur. quest. 40. num. 205.* Et ita consului Carnoti præsentem clarissimo & eruditissimo viro Domino Joanne Sabellato insignis ecclesiæ Carnotensis canonico, & de eadem ecclesia pro tua pietate & jurium pericia & experientia optimè merito. Prætermittamus reliqua, ut sit tandem finis huic §.

EPITOME. §. LXXXVI.

1. Q. 1. Textus intelligitur de novissimis annis, sed de precedentibus superest actio & arrestum, de quo supra paragraph. 52.
2. Q. 2. Generalis provision non refertur ad casum habentem specialem.
3. Etiam intra urbem fructus naturales impediri possunt.
5. Q. 3. Ostia non debent detrahi nec occludi.
6. Nec domus detegi, aut terebrari, ut Roma.
7. Q. 4. Non potest hac pignoriatio privata auctoritate fieri.
8. Uniformis observantia est pars consuetudinis. 9. 10.
10. Cur dicitur simplex pignoriatio.
11. Preceptum non requiritur nec expressio summa.
12. Non debent capires pretiosa nec sumptuosa.
13. Negatio non impedit hanc pignoriatiorem, sed fiet provisio, ut in impedimento supra paragraph. 52.
14. Inventa & illata non sunt hypothecata pro censu. 15.
16. Dominus censualis est in quasi possessione impediendi rem & el fructus, sed non pignoriandi mobilia.

§. * LXXXVI.

* Olim
fuit 67.

IL est loisible à un seigneur censier en la ville & banlieuë de Paris en defaut de payement luy estre fait des droits de cens dont sont chargez les heritages tenus en sa censive, de proceder ou faire proceder par voye de simple gagerie sur les biens estans és maisons pour trois années des ar-
rerages dudit cens & au dessous.

Hic articu-
lus ita mu-
tatus est
per novam
consuetu-
dinem.

IL est loisible à un seigneur censier en la ville & banlieuë de Paris, en defaut de payement des droits de cens dont sont chargez les heritages tenus en sa censive, de proceder par voye de simple gagerie sur les biens estans és maisons pour trois années d'ar-
rerages dudit cens, & au dessous: Et est entendu simple gagerie quand il n'y a transport de biens.



UERO primò: certum est hunc textum intelligi de novissimis annis. *l. cum qui calendis. de verborum obligat.* Sed verum dominus censualis possit prztendere reliqua de precedentibus. *argum. l. qui in testamento. ff. de testam. cap. unico. de acas. & qualis. ord. lib. 6.* Unde lex non debet allegari, nec disponit nisi ad id, & de eo quod in ea quaeritur & dubitatur, ut not. Gemin. in *consil. 78. col. 1.* Philipp. Decius in *l. si pater. col. 2. & in l. ultim. col. 1. C. de instit. & substit. in cap. in presensia. col. 4. cap. 1. (ubi in annot. dixi.) de const. dixi etiam in extricatio. Labyrinth. de eo quod interest. num. 168. & in novo intellect. l. ex parte fa. heretic. in lect. Dolana. adde Jason. in *l. si pater impuberis. & in l. qui duos. ff. de vulg. & pupill.**

2. Quid dicendum? Si attendamus dictam rationem Bald. & Salic. per *d. l. plures apochis*, sequeretur dicendum quod in omni debito annuo & lucessivo nunquam tenebitur creditor recipere solutionem ab alio quam à verò debitore, nisi saltem mandato pignorationibus providetur, & sic in eisdem cessare videtur generalis clausula & provisio *d. §. 74.* per text. in *l. doli clausula.* & ibi gloss. & latè Alber. Bart. Imol. & alii. *ff. de verbor. oblig. in l. cohared. §. qui patrem.* & ibi latè Jason. de *vulg. & pupill. l. sed & si per pratorum. §. deinde. ff. ex quibus caus. major. l. sanctio legum. ff. de panis. l. alimenta. §. Baslica. ff. de alim. & cib. leg. Alberic. in 4. par. statut. quest. 58.* ubi pulchram quaestionem per hoc decidit Cardin. Imol. Paroim. in *cap. cum dilect. per illum text. de donat. Paul. consil. 21.*

Primum dubium col. 1. lib. 1. Ias. in consil. 170. lib. 4. Et hoc attento quòd sumus in eadem dispositione, videlicet in eodem titulo & conditione & utrumque ex eadem causa & ad eundem finem, ut per Alber. Bart. in *d. l. doli clausula.* Bart. & alii in *l. 1. §. hoc interdicit. ff. de oper. novi nunti.*

3. Tamen absque dubio dicendum quod nedum in agris suburbiorum, sed etiam circa pomeria ipsa urbis, vel etiam intra ipsam urbem ubicumque sint fructus naturales pendentes in fundo censuali, impediti possunt nedum pro reliquis trium annorum, sed simpliciter, salvo tamen provisionis beneficio, consignato unius anni censu secundum not. supra §. 74. gloss. 1. num. 160. qualescumque sint fructus etiam viles & nullius ferè pretii, ut labrusca à pergulis hortulorum urbanorum pendentes: quia cui licet quod plus est, licet utique quod minus est. *l. non debet cui ff. de reg. jur. & tanto civilior & favorabilior manus dominica, quanto levior & mitiori modo & in re minus præjudiciali exercita fuerit.*

4. Ad allegata in oppositum brevis est responsio quatenus specialiter provisum est, videlicet ædificiorum tantum. Sed latius respondeo. Primò quod specialis provisio hujus §. non loquitur in omnibus fundis censualibus sitis intra hæc loca: sed solum in prædiis urbanis intra hæc loca sitis, quia nullos fructus naturales simpliciter, vel industriales afferunt, nec utile erat permittere impediri fructus civiles sive mercedès: tum quia non semper locantur domus, sed sæpè à dominis habitantur. Tum quia etiam in illis quæ locantur impedimentum factum in mercedès debitas à

conductore, notificandum esset domino sive proprietario, qui sæpè abesse potest, aut difficulter inveniri. Tum quia conductores solvere nolentes abuti possent, & illudere locatoribus colludendo cum procuratoribus aut officialibus dominorum censualem. Quare commodius visum est in domibus urbanis & suburbanis ad usque secundum lapidem viam simplicis mobilium pignorationis, loco alterius cuiuscumque impedimenti concedere: Et sic rectè inferitur quod generalis provisio d. §. 74. non habet locum in istis domibus, non tam ex eo quod propriè & naturaliter convenire non possunt verba d. §. 74. propter ea quæ ibi *num.* 47. diximus de mercedibus molendini meritorii, & illa verba causa majoris frequentiz esse expressa: quam ex eo quod in istis domibus de speciali remedio est provisum, sed non sequitur quin in reliquis fundis intra eadem loca sitis remaneat generalis provisio d. §. 74. & 75.

5. Tertio quæro an ex defectu census liceat domino censuali ingressum domus censuariz affixis obstaculis postibus obicibusve præcludere, ut in *consuetud. Amel.* §. 105. de *Lorris. eodem titul.* §. 2. vel ostium domus à cardinibus revulsam ad valvas aut limina transversum dejicere, ut *aisne consuetud. Nevernensis. eodem tit.* §. 16. & *Melodunensis* §. 132. & alia quas brevitas causa omisit. Respondeo non in toto hoc præfidatu & ubicumque consuetudo loci hoc expressim non concedit, quoniam præter id quod iure communi non licet, est contra decorem publicum: quare rectè fecerunt cives Parisienses in redactione harum consuetudinum, ineptum illum morem præmittendo & abolendo, ut etiam nuper Senonis, in nova redactione consuetudinum factum est, & rectè, ut retigi supra §. 2. *gloss.* 1. *num.* 49. Sic pleraque alia, quæ errore magis quam ratione, vulgo olim probabantur, rejecta sunt, et ex antiquis privatis consuetudinum libris videri potest. Text. in *l. cetera.* §. hoc *Senatusconsultum. ff. de legat.* 1. ubi ad decorem publicum servandum prohibentur ædificia lædi, etiam in uno tigno, etiam ob solutionem pensionum debitarum Reipublicæ. Et ibi Paul. Castren. execratur deformem quamdam consuetudinem *urbis Romæ, ubi propter debita solent tecta detegere, vel parietes perforare dominorum debitorum. Non obitat *l. si is cum quo. ff. communi dividundo*: quia iudex ibi malè fecit secundum gloss. ibi, & Bartol. in *l. nisi solonus.* §. de *leg.* 3. Dy. Bald. Alexand. in d. §. hoc *Senatusconsultum.* Jacob. de Sanct. Georg. in *tractat. de operis.* col. 10. *vericul. adhuc fortior.* quamquam mos ille demigravit in Galliam, correctus in clericis ecclesiasticè viventibus, constitutione Philippi Pulchri, lata anno 20. mense Martio die tertia post mediam quadragesimam; confirmata per Joannem primum anno 1331. publicata in Parlamento anno 1355. die quinta Januarii.

7. Quarto quæro, an dominus censualis propria privata auctoritate hanc pignorationem facere possit? Prima facie videtur quod sic, per not. supra §. 1. *gloss.* 4. *quæst.* 1. §. 9. *gloss.* 3. & in *princ.* §. 74. Breviter dico quod non. Et moveor primò propter maximam diversitatis rationem inter hunc casum & præallegatos: quia in illis dominus manum injicit & exequitur in rem propriam ratione directi domini, & civiliter possessam, imò etiam naturaliter in casum prehensionis à se possessam, cum dominus nedum civiliter continud possideat, sed etiam sit in quasi possessioneprehendendi & civiliter & naturaliter possidendi domino utili excluso in casibus permissis, & in investitura tacitè reservatis: & sic succedit etiam juris communis dispositio: quia cuilibet licet propria auctoritate possessionem suam vel quasi tueri & exercere. Sed hic habetur oppositum, quia clarum est quod dominus censualis nullomodo est dominus vel possessor mobilium illatorum vel investorum in

rem censualem, imò nec illi sunt tacitè hypothecata, ut statim dicam: & sic propria auctoritate ea capere non potest, nec sibi jus dicere in illis mobilibus.

8. Nec obstat quod hæc verba à jure consuetudinis diriguntur ad dominum, quia recipiunt interpretationem à communi consensu & observantia, quia semper solitum est iudicis auctoritate, sive per apparitorem publicum hujusmodi pignorationem fieri, quæ observantia hoc casu attendi debet ad declarandum & restringendum verba hujus §. Tum quia est antiqua & uniformis. Tum quia jus commune resistit facultati pignorandi privata auctoritate bona aliena & ab alio possessa: & satis multumque consuetudo ista operatur permittendo domino incipere ab executione in mobilibus pro suis alienis & ab alio possessis, etiam sine publico obligationis instrumento: quare in reliquo restringenda est, ne nimium corrigatur jus commune per not. in *l. 4.* §. *prator aut. ff. de dam. infec. in l. ultim.* §. in *comparatione. C. de jur. delib. in l. 2. C. de nexa. all.* Et si hoc casu communis illa observantia non est mera facultatis, prout est supra in casu §. 1. *gloss.* 4. *num.* 12. ubi dominus exercet possessionem suam in rem propriam, quod de jure communi licitum est: sed hæc est necessitate, ut fiat & inducatur illud quod jure communi prohibitum est.

9. Secundò moveor, quia in prehensione fundi ipsius feudalis vel censualis, vel impedimento fructuum pendentium, cum fiant manifestè, & in rem soli, quæ loco non movetur, non est tantum periculum nec tanta occasio dissipandi & perdendi res alienas sicut in pignoratione vel ablatione mobilium: maximè in urbibus ubi solent esse mobilia pretiosa: estque periculotum & exemplo perniciosum, ex inopinato & privata auctoritate licere domos alienas ingredi, & mobilia aliena auferre: quare non est credendum consuetudinem hanc intellexisse hoc fieri posse temere & privata auctoritate, imò si hoc expressisset, esset à principe vel senatu corrigendum, tanquam occasio tristicius eventus & perniciosi exempli.

10. Et sic concludo quod necesse est per apparitorem publicum cum testibus iudicis mandato aut subscriptione saltem generali, hujusmodi pignorationem fieri, ne dolus aut fraus admittatur: sed quod factum & captum fuerit per apparitorem more solito fideliter describatur & per eundem vel alium fiduciarium, quem iustitia depositarium vocant, pignora custodiantur, donec per iudicem, partibus vocatis ordinatum vel consensu partium transactum sit: non enim de simplici impedimento, sed de pignoratione (quæ capturam significat) loquitur consuetudo. Et dicitur simplex, quia non statim dies dabitur ad videndum vendi; sed opus erit postea debitorem citari coram iudice, ut in iudicio decernatur rem vendendam, ut in pignore conventionali, *l. quamvis. de pignor. actio.*

11. Sed an requiratur præceptum de solvendo certum debitum census? Videretur quod sic: quia propriè ista non est dominicalis executio quæ sit in rem propriam, de qua supra *quæst.* 1. *gloss.* 1. sed potius executio prætoris seu judicialis & in vim publicæ jurisdictionis: & sic fieri debet pro re certa, & observanda forma, de qua *infra tit.* 15. Breviter, licet bonum sit, præmitti præceptum certum, tamen non puto necessarium, sed sufficere exprimi ad cuius instantiam proceditur, & ex qua causa, videlicet ex defectu solutionis census, & si non exprimaturs cuius anni vel quorum annorum, intelligitur de censu novissimi anni dumtaxat, non autem remotioris nec plurium annorum, nisi dicatur. *argum. l. cum qui Calendis. ff. de verb. oblig.* Nec potest fieri pignoratio pro censu debito ante tres præteritos, sed trium novissimorum annorum dumtaxat, per hunc text. non tamen est necesse quantitatem census exprimere, nisi censuaris hoc petat, satisfacere offerens, quia hic textus non

requirit, & per se satis solet esse nota: nec potest fieri hujusmodi pignoratō pro laudimiis sed pro reliquis ipsis census dumtaxat, per hunc text. & per not. suprā §. 74. gloss. 1. num. 60.

12. Nec puto capi posse equos aut alia moventia quæ sumptum debito censu majorem afferunt, sed mera mobilia, eaque non pretiosa neque multa, sed parviora, pauca & parva, quæ satis erunt ut solutio præsentis census sit in tuto. Et moveor per hunc textum junctâ ratione l. à divo Pio. §. in venditione. ff. de re judic. quia simplex ista pignoratō simplicem securitatem reliquorum census potendit trium ad summum annorum, & sic quantitas semper est modica & parvo pignore tuta esse potest. Pignoratōne autem factâ, si neque se opposuerit censuarius, neque pignus solutione luat, citandus erit coram judice, ut decernatur pignus vendi: nec debet apparitor ad hoc procedere sine judicis autoritate; & novo mandato debitore vocato obtento: hinc enim dicitur simplex, ut suprâ eodem num. 10.

13. Si autem censuarius intercedat, dies illi dicitur super hoc coram judice, pignoratōne nihilominus factâ & tenente sive intercedatur, sive appelletur, etiam si pignoratus negaret se esse censuarium, vel tenere in censum ab eo cujus nomine sit pignoratō, quia non est superfedendum in hoc actu in quo à principio jus metimur ab assertione actoris, sub periculo damnorum & impensarum in fine litis per not. suprâ §. 74. gloss. 1. num. 116. Factâ etiam hujusmodi pignoratōne æquè locus erit provisioni & recuperationi pignorum absolutè, reo negante domum esse censualem actoris, vel consignato censu unius anni, sicut in casu impedimenti fructuum pendentium de quo suprâ §. 74. gloss. 1. num. 148. Si enim tunc res prehensa & fructus impediti relaxantur, in quibus dominus habet dominium directum, & possessionem & hypothecam in residuo jure censuarii, ut suprâ §. 59. num. 4. & §. seq. gloss. 2.

14. Quanto magis mobilia in quibus dominus nullum dominium, nullam possessionem habet, nullam hypothecam, nisi nudum pignus prætorium factâ

pignoratōne, quæ non est tantæ virtutis & efficaciz nec intensivè, nec extensivè, quanta est prehensio vel impedimentum rei ipsius censuariz, vel fructuum in ea pendentium vel extantium, qui etiam ante impedimentum hypothecati sunt pro omnibus reliquis census, non certorum tantum annorum. l. in prædis. ff. in quibus cas. pig. vel hypoth. sac. cons. & satis dictum est in d. §. 74. gloss. 11.

15. Cæterum quamvis investita & illata in domum conductam ipso facto hypothecata sint locatori pro mercede, vel pensione l. 2. l. eo jure. ff. in quibus cas. pig. sac. cons. l. certi juris. C. de locat. Tamen investita & illata in domum censualem (nisi si fortè essent incorporata domui & facerent ejus partem) sive dominus censualis sciat, sive non (circumscripita alia conventionali & expressa obligatione) non sunt ei hypothecata pro solutione vel reliquis census, quia nullo jure cavetur: sed tantum pignoratōne factâ, bona pignorata sunt prætorium pignus & prætoria hypotheca tenetur. Quemadmodum & quæcumque pignora judicis autoritate ritè procedentia capta, ut in l. non est mirum. ff. de pignora. actio. & plenè dixi infra titul. 15. Ecce plura paucis hac resolutione peritrix, ut haberem finem hujus §. & titul.

16. Ex prædictis habes quod licet dominus censualis sit in quasi possessione prehendi vel impediendi rem censualem vel ejus fructus ex defectu solutionis census, secundum consuetudinem loci: tamen non est in quasi possessione pignorandi mobilia in domo censuali existentia ex eodem defectu census, quemadmodum creditor cui debetur certa summa, vel redditus perpetui super certo fundo, etiam licet alias sit in quasi possessione redditus percipiendi super illo fundo, tamen non est in quasi possessione in vim publici instrumenti vel alterius privilegii judicis autoritate exequendi debitorem, & pignorandi fundum vel bona debitoris in eo existentia: quia non est in potestate nec in commercio, nec in jure cujusque quod publice per magistratum publica potestate & jurisdictione fieri debet: & esse talis possessio abusiva & rejicienda, ut plenius tangitur in rubr. sequent.

LXXXVII.

DE toutes rentes foncières non rachetables vendûes à autres, ou delaisées par le rachat depuis le premier bail, sont deûes ventes, eu égard au prix de la vente ou rachat d'icelle rente, tout ainsi que si l'heritage ou partie d'iceluy estoit vendu.



TITRE III.

Quels biens sont meubles & quels immeubles.

LXXXVIII.

EN la Prevosté & Vicomté de Paris y a deux sortes & especes de biens seulement. C'est à sçavoir meubles & immeubles.

LXXXIX.

CEdales & obligations faites pour somme de deniers, marchandises ou autres choses mobilières, sont censées & réputées meubles.

XC.

USTanilles d'hostel qui se peuvent transporter sans fraction & deterioration, sont aussi réputées meubles: mais s'ils tiennent à cloud, ou sont soellez en plâtre, & sont mis

pour perpetuelle demeure, & ne peuvent estre transportez sans fraction & deterioration, sont censez & reputez immeubles: comme un moulin à vent & à eauë, pressoir edifié en une maison, sont reputez immeubles, quand ne peuvent estre ostez sans dépecer ou defassembler, autrement sont reputez meubles.

XCI.

Poisson estant en estang ou en fosse, est réputé immeuble: mais quand il est en boutique ou reservoirs, est réputé meuble.

XCII.

Bois coupé, bled, foin, ou grain soyé ou fauché, supposé qu'il soit encores sur le champ, & non transporté, est réputé meuble: mais quand il est sur le pied & pendant par racine, est réputé immeuble.

XCIII.

Somme de deniers donnée par pere, mere, ayeul ou ayeule, ou autres ascendants, à leurs enfans en contemplation de mariage, pour estre employée en achapt d'heritages, encores qu'elle n'ait esté employée, est reputee immeuble, à cause de la destination.

EPITOME §. CIV.

1. *Iste §. prorsus impertinens ad hunc titulum.*
2. *Ad colorandum duos §§. immediate sequentes, qui nuper merito erasi sunt.*
3. *Verus sensus hujus §. nec hic refert, an reditus habeant specialem hypothecam vel non: Nisi quoad alia singularia specialis hypotheca.*
4. *Vnus conjugum potest debita sua mobiliaria luere de communi, sed non hos reditus. 6.*
5. *Sufficit reditum perpetuo durare posse, ut censeatur inter immobilia.*
7. *Major mos consuetudinum, reditus vulgatos deputat mobilibus.*
8. *Sed fundiarii etiam redimibiles immobilibus ascribuntur.*
9. *Declaratio consuetudinis Trecensis. 12.*
10. *Duo genera redituum pecunia constitutorum.*
11. *Recta interpretatio jurium. 13.*
14. *Reditus redimibilis censeatur mobilis in materia f. audis.*
15. *Appellatio & multiplex diversio reditus. 16.*
17. *Antichresis precisa: Rentes en allicte.*
18. *Reditus & nomina non sunt mobilia nec tertia ex his species.*
19. *Sed inspecto eo ad quod competunt, mobilibus vel immobilibus quando res exigit equiparantur.*
20. *Reditus annui perpetui de jure pro mobilibus habentur.*
21. *Etiam si sint redimibiles ad tempus vel perpetuo.*
22. *Reditus temporales si ad modicum tempus, mobili, si ad longum tempus, immobili comparantur.*
23. *Reditus non dicitur, licet distributa sit solutio summae in plures quam decem annos.*
24. *Ut reditus temporalis immobili comparetur, non sufficit quod sit decennalis vel ultra, sed debet esse ad vitam vel tricennarius.*
25. *An relevent à satis dando?*
26. *Quamvis reditus veniant appellatione immobilium in dispositione consuetudinis: non tamen in dispositione hominis, que non tam de facili extenditur. 27.*
28. *Etiam in eodem actu discernenda dispositio legis à dispositione hominis.*
29. *Retractus proximitatis non habet locum in constitutione horum redituum, sed bene in reditibus primi generis.*

§. * XCIV.

* Hic articulus lim fuit 57. & anno 1557. Maii 10. Arresto Curie ita mutatus. *Pour rentes constituées à prix d'argent sur maisons ou autres héritages affectés à l'Église, Provois & Vicomtes de Paris, ne sont deus aucuns avois de lois & ven. tes, ni autres profits seigneuriaux sur pour la constitution ou rachat de d'icelles rentes.*
 * Hic articulus in nova consuetudine hic articulus in hunc locum restitutus est mutatus ac rejectus.

Item toutes rentes nommément constituées sur heritages, soient racheptables, ou non, jusques à ce qu'elles soient racheptées, sont reputées immeubles & heritages.

Rentes constituées à prix d'argent, sont reputées immeubles, jusques à ce qu'elles soient rachetées : toutesfois au cas que celles qui appartiennent à mineurs, soient rachetées pendant leur minorité, les deniers du rachat ou le remploi d'iceux en autres rentes ou heritages, sont censez de mesme nature, & qualité d'immeubles, qu'estoient les rentes ainsi rachetées pour retourner aux parens du costé & ligne dont lesdites rentes estoient procedées,



Hic sese offererebat famigerata illa usque ad nos inter Theologos & jurisperitos & Philosophos controversissima quaestio, ut etiam patet apud Dom. And. Tiraq., *tract. de retract. proximus §. 1. gloss. 1. num. 15. ubi num. 16. dubitavit, An redditus pecunia constituti sint liciti jure divino, naturali vel humano, quod tam exactè discussi, ut propter sui molem, ex hoc & hujus § commentario detraherim, & ad proprium syntagma cum materia monetarum & aliis annexis red. g. rim: quod ante tredecim annos Deo duce edidi, summis & doctis p. ibusque viris valdè approbatum, quod remitto, necessaria tantum ad hunc §. attingendo.*

2. In quo dico * primò hunc §. esse prorsus impertinentem ad hunc tit. in recto suo & plano sensu, & locati debuisset sub tit. 7. post § 95. vel sub tit. 10. post §. 109. vel post §. 116. vel in fin. d. tit. 10. vel tit. 11. post §. 128. vel in fin. tit. 13. Verum est quòd in obliquo quondam sensu erat pertinens ad quadamtenus colorandum ineptos quosdam & iniquos articulos, videlicet 58 & 59. qui immediatè sequuntur, & qui iustissimè & æquissimè amplissimi ordinis solemnè Senatufconsulto ex albo deleti sunt, quod ego statim pro virili diligenter exequi cœpi revocatis chartis quæ jam erant in manus typographi, & ut sequitur brevis & solidius recudi, quæ ante sexdecim annos in eundem hujus emendationis sensum magno laboriosè argumentationis molimine scripseram nec dum edideram.

3. Color autem qui quærebatur, erat, ut postquam fancium esset redditum super certo prædio nominatim constitutum reputari partem fundi, vel eodem immobilium jure cœferi, sive redimibilis esset sive non, usque post redemptionem consummatam: tum factius admitterentur & justificarentur articuli illi, tunc immediatè sequentes, de laudimiis solvendis domino censuali fundi nominatim suppositi, de venditione redditus tanquam de venditione partis fundi, & rursus de redemptione, tanquam de redemptione partis ejusdem fundi, eo quod non recidit in mobile vel pecuniam, nisi post redemptionem consummatam. Nam ergo redimitur adhuc est pars ejusdem fundi & sic locus laudimiis. Quæ ratio non concludebat, nec color ille iniquitates & absurditates plurimas inde resultantes tegebat, quas prolixè & laboriosè retexui in aliis commentariis meis super illo & dictis articulis, quorum in *tract. commerc. & usur. quest. 6. num. 129.* mentionem feci, quæ pro majori parte refecavi, utpote post justam tam sancti Senatufconsulti censuram, operosa magis & supervacua quàm utilia. Rejeto ergo obliquo illo sensu & ejus laboriosa mea correctio jam supervacua.

4. Assumo directum & plenum sensum (etiam si fortè præter compilatorum intentionem fuerit) qui est & unicus esse & stare debet, videlicet quòd re-

ditus etiam pecunia constituti super prædiis, etiam si sint redimibiles, immobilium jure cœferentur & regulantur. Amplio primo etiam si nulla prædia sint nominata, quia adverbium text. *nommément*, id est super certo in dividuo fundio, non erat appositum ad imprimendam qualitatem vel similitudinem immobilium, ut statim (etiam per eandem consuetudinem) probabo, sed ad præparandum viam & colorem ad articulos qui immediatè sequebantur de laudimiis solvendis censualibus dominis prædiorum nominatim hypothecandorum: quibus merito sublatis, potuisset illud adverbium text. *nommément* deleri, sed non est meum nec necessarium, sufficiente etiam analytica nostra interpretatione: Probo secundo nostram ampliationem, quia sufficit redditum esse perpetuum, vel perpetuò durare posse & tuto assignatum, ut non mobilibus, sed immobilibus æquari debeat, ut *infra eodem num. §.*

4. Probo tertio per eandem consuetudinem infra §. 119. ubi non distinguitur an redditus habeat specialem vel generalem, vel nullam prædiorum hypothecam, imò nullo modo exemplificat in redditu super certo proprio fundo nominatim constituto, sed tam in simplici redditu sine aliqua hypotheca immobilium, quàm in redditu cum generali immobilium hypotheca, & in utroque casu vel utroque genere, & sic indistinctè dicit cœferi immobile. Patet, quia si computaretur inter mobilia, confunderetur ab initio in communione conjugum, in quam mobilia omnia undecumque procedentia cadunt & activè & passivè confunduntur: nec posset redemptio cœferi communis conquestus, sicut nec luitio vel solutio cujusvis debiti mobiliaris ante matrimonium contracti, de cujus luitione nulla ratio habetur, etiam si ab altero tantum conjugum & super ejus prædiis fuisset contractum, quia statim ab initio matrimonii omnia passiva nomina mobilia sunt communia, nec postea quicquam reputatur, ut *infra §. 109.* & sic necesse est consuetudinem *fin. dict. §. 109. in fin.* loqui de conquestis immobilibus, & consequenter redditum etiam nullam immobilium hypothecam habentem inter mobilia computari, ut sæpè contingit dum juvenes nihil habentes, sed redditus debentes, vel etiam divites mercatores qui tantum mobilia habent: super quibus redditus constituerunt, uxores ducunt.

5. Sufficit ergo redditum perpetuò durare posse, ut secundum hanc consuetudinem jure immobilium cœferatur. Ita etiam novissimè sub hac consuetudine & sub pluribus aliis utimur. Stabilitas enim successiva, sive fructus successivus ad hærens facit immobilibus comparari. Sæpè autem contingit redditus generali tantum hypotheca subnixos, firmiores & stabiliores esse quàm nominatim super certo prædio vel domo, quæ igne aut chasmate perire potest, assignatos. Amplio secundò, sive speciali pacto aut gratia, sive etiam natura sui & necessitate sunt redimibiles, quam-

vis

vis illi prædii magis accedant quam hi qui etiam majori ferè parte consuetudinum pro mobilibus habentur, tamen hic & in multis aliis locis ascribuntur immobilibus, ut reditus ad rationem duodecimæ constituti de quibus in §. sequenti.

6. Amplio tertio, etiam dum sit redemptio, ut probat hic textus & clarius infra §. 119. secus post consummatam redemptionem, quia non superest nisi pretium quod est merum mobile, nisi in casibus ubi aliter dispositum apparet, ut in dict. §. 119. si alter conjugum debebat reditum ante matrimonium etiam pecunia constitutum, quem post nuptias redimit: superest enim media pars reditus quæ interim sopita, soluto matrimonio in actum exit ad commodum alterius conjugis vel sui hæredis, tanquam ex redemptio (quæ communis est) non sit pro parte sua luitio, sed acquisitio. An autem pro hac dimidia veteres hypothecæ, & alia jura, & actiones primitivi reditus remaneant, dixi in d. §. 119. quò remitto. Secus si ante nuptias redemisset de pecunia mutuata quam post nuptias de pecunia communi solvit, nisi in fraudem futuræ communionis hanc versuram anticipasset.

* Reditus 7. Præfatam conclusionem supra num. 3. limbo in locis in quibus * consuetudo vult esse mobile: major enim pars consuetudinum hujus Regni quæ de hoc loquuntur deputant inter mobilia reditus impositos redimibiles, sive specialem habeant prædiorum hypothecam sive non, ut *Aurelianensis* §. 175. §. 262. *Trecensis* §. 66. *Calvimontis in Basiliensi* §. 64. *Vitriacæ* §. 131. *Belquercensis* §. 31. *Altißadorenensis* §. 185. *Biosensis* §. 158. *Ducatus Burgundia titulo des venes* §. 1. *Artesensis* §. 94. & sic jam numeravi novem quæ mobilibus deputant. Quinque autem sunt quæ immobilibus, sive habeant specialem prædiorum hypothecam sive non, ut consuetudo *Meldensis* §. 66. *de Lorris. tit. de communanté* §. 10. *Viromanduanæ* §. 107. *Engolismensis* §. 55. & *Senonensis nova* §. 123. *vetus enim* §. 110. impositos pecunia constitutos mobilibus deputabat, quod certè non erat iniquum præ ea quæ scripti in *tract. commercio. & usura. quest. 37. & quest. 46. numer. 337.* & majori parti consuetudinum quæ hac de re expressim loquuntur conformis, quæ etiam non loquuntur nisi de promissis vulgaribus reditibus in locum semissis vel besalis usuræ subrogatis & natura sui necessario redimibilibus.

8. Unde nullo modo comprehendunt reditus fundiarios, videlicet concessione fundi ad reditum constitutos, etiam si pacto sint redimibiles, quos etiam consuetudo Aurelianensis nominatim excipit, ut remaneant inter mobilia, & quamvis reliquæ consuetudines non excipiant, tamen idem in illis intelligendum nisi in sola consuetudine Blesensi §. 18. ubi vult indistinctè omnes reditus etiam fundiarios si redimibiles sint, etiam si solum usque ad certum tempus dumtaxat redimi possint, quamdiu redimi possunt, inter mobilia censeri, in quo, respectu fundiariorum multum est exorbitans.

* Consuetudo Trecensis. 9. Ex his fluit verus intellectus, juridica & politica conciliatio duorum articulorum consuetudinis* Trecensis §. 66. & 67. qui repugnare videntur, quia prior ait reditus pecunia constitutos si redimibiles sint, naturam sortiri mobilia quamdiu facultas redimendi durat, qua lapsa naturam habere immobilium. Posterior autem ait reditus sive in pecunia, sive in granis, vino aut aliis consistentes quoquo pretio constitutos semper esse redimibiles, non obstante quacumque etiam conventionem aut renunciationem contraria. Et sic dispositio & distinctio §. præcedentis prorsus everti videtur. Dum ad medium Januarii anno 1557. incipiendo à nativitate, inclita metropoli Vesuntina propter lucuosissimum fidelis-

simæ conjugis obitum relicta, Treca iter faciens ab insignibus & optimis viris Dom. Joanne Pithou & Dom. Nicolao Pithou in ea præfectura celeberrimo advocato de intellectu & conciliatione dictæ consuetudinis interrogaret, respondi, ut in *tract. commercio. & usur. quest. 5.* nove docui, redituum pecunia constitutorum * duo esse genera latè differentia.

* Duo genera redituum.

10. Primum eorum qui natura sua non sunt redimibiles, ut ad rationem trientariæ usuræ emptorum, de quibus in l. 3. §. *Item si reipub. ad legat. Falc.* quam explicavi in *tract. usura. num. 112.* videlicet quando non sunt empti minore pretio fundorum similem reditum adferentium. Et isti non sunt redimibiles nisi ex pacto vel privilegio, puta dominis inclitissimæ hujus urbis Parisiensis concessio. & meritis immobilibus æquiparantur. Secundum verò genus est eorum qui pro sui justitia & validitate insitam habent, non solum naturam, sed etiam necessitatem perpetuam & impræscriptibilem redimibilitatis, ut docui in utroque tractatu redituum & usuratum Latino & Gallico, & per aresia supremi hujus Senatus, visis libris meis, veteri errore abolito obtinui. Hæc autem duo genera quantum differant, nulli hodie non liquet, visis his quæ scripsi in *tract. usur. quest. 5. 17. 35. & 56.*

11. Ut autem de primo genere necessario debet intelligi d. §. 66. cum alioquin nequiret esse irredimibilis, ideo regulariter ubique & in toto regno immobili comparatur, nisi ubi consuetudo deputat inter mobilia, quando & quamdiu redimibilis est, ut *Trecensis d. §. 66. & Blesensis §. 158. num. d. §. 66.* necessariò præsupponit reditum posse esse non redimibilem: nec esse redimibilem nisi ex pacto temporali, vel præscriptibili. Et sic per locum à sortiori reditus necessariò & semper redimibiles sunt semper inter mobilia, *ita dict. §. 67.* immediate sequens necessariò debet intelligi de secundo genere, videlicet de promissis & vulgaribus reditibus qui tamen solent variis pretiis fieri intra metas sortium talium vulgariæ & consuetorum redituum qui includuntur sub uno genere, *De rentes volantes.* Et hoc probatur primò, quia consuetudo secundum hunc sensum commodissimè & æquissimè sine ulla captionem interpretatur, & secundum crebrius & ut plurimum accidentia, prout de jure debet interpretari. *l. nam ad ex. l. in ambiguis. l. benignius de legib.* Secundò, secundum hunc sensum habet æquitatem & nullam absurditatem verba patiuntur: quia sub illo genere variaz sunt sortes, varia pretia, puta unius in 10. 11. 12. 13. 14. 15. vel 16. Feudum movens à Rege Treca situm permutatum cum hujusmodi reditu. Respondi. Si reditus debeatur Treca vel in simili consuetudine, debentur jura ut ex venditione. Quod si dubites Parisius in dubio contra fiscum. *l. non puto. de jure fiscali.*

12. Non autem potest nec debet intelligi etiam de reditibus non vulgaribus, sed raris, quorum fors sufficit ad perpetuam proprietatis emptionem. Tum quia esset consuetudinem extendere de uno promissive genere redituum communium ad aliud & superius genus redituum proprietatem respicientium, & quorum fors & indicatura, æstimationi proprietatis fundi accedit. Sed non debet fieri extensio de uno genere ad aliud, & maxime quando constat diversam esse rationem, ut hic. Secundo, quia esset consuetudinem loquentem de promissis & communiter accidentibus (prout intelligitur & debet intelligi & adaptari d. l. nam ad ex.) extendere contra regulas juris de interpretatione legum, ad ea quæ raro, & non ut plurimum accedunt. Tertio, esset trahere consuetudinem de sensu æquo, in quo habet æqualitatem & judicium ad alium casum & sensum iniquum contra. *l. Salvius Aristo. de leg. passan. & contra definitionem juris quæ est ars boni & æqui, l. 1.*

de iustis. & jure. Quartò hunc sensum verba patiuntur, quia ibi, *A quelques prix & somme que ce soit*, intelligitur de illo consuetudo & ulitato genere reddituum promiscuo, cum de quibus loquitur. Sed in priori genere etiam in minori gradu redditus ad rationem quincuncis, cum possit esse perpetuus, ut quavis proprietatis fundi tanti emi, si nihil dictum est de redemptione, saltem post triginta annos non potest redimi, ut dixi in *tract. commerc. 10. & usur. Latino. quest. 2. & Gallico quest. 3.* & consequenter saltem post triginta annos non deputatur mobilibus. Præterea præfata forte proprietatem æquante vel circa, potest emi jus census dominicalis super alaudio, ergo multò fortius simplex redditus perpetuus non dominicalis.

13. Quòd autem diximus *suprà eodem num. 3. & 4.* consuetudinem nostram & alias consuetudines non facere differentiam an redditus specialem habeant seu generalem prædiorum hypothecam vel non: verum est quantum ad hoc an debeant inter mobilia vel immobilia censerì, & quantum ad omnes effectus successionum, divisionum, legatorum, seu ultimarum voluntatum, & alios dependentes à differentiali vel qualitate rei mobilis vel immobilis: secus quantum ad singularia quædam specialis hypothecæ tam de jure, ut in *l. 2. C. de pignor.* quàm de consuetudine, ut *infra §. 70.* ubi specialis hypotheca prædii nominatim hypothecati operatur, ut quivis etiam extraneus possessor etiam ignorans personaliter quamdiu particulam unam possidet, pro tempore quo possidet, ad omnia reliqua obligetur, & etiam redditus specialiter assignatus, magis est pars fundi quàm redditus generalem habens hypothecam.

14. Regulam hujus §. de redditu redimibili inter prædia computando limitatam *suprà eodem num. 7.* iterum limito in materia fraudis vel simulationis de contractu venditionis ad contractum permutationis: quia si debitor permutet fundum cum hujusmodi redditu quem debet eidem creditori, non dicitur permutatus, sed venditus pro pretio quo redditus ille erat redimibilis, qui censetur redemptus & fundus datus loco sortis & reliquorum & sic venditus, & consequenter habetur pro mobili, idque respectu omnium habentium interesse, sive sint domini directi feudales, ut dixi *suprà §. 20. gloss. 5. quest. 10. 33. quest. 19. num. 77. & 78.* sive censuales, ut dixi *suprà §. 78.* sive consanguinei jus retractus habentes, ut dixi *infra §. 174.* Quòd si permutetur cum redditu debito per tertium, vel si debitor ipse det fundum tertio ad onus hujusmodi redditus, dicam in §. seq.

15. Nunc expositis his quæ sunt necessaria ad hunc textum vero sensui & æquitati restitutum, non erit supervacuum colligere quæ ex veteri meo commentatio utilia sunt reliquis omissis, sic autem incipiam: Vox Gallica *rentes*, quæ consuetudo utitur, non tam latè patet quàm vox redditus, qua vertendo usus sum, appellatio enim redditus generalissima est pro omni fructu vel proventu rerum quæ in bonis seu in patrimonio sunt, quo modo *suprà eodem in rub. num. 25.* diximus accipi veltigal in generalissima significatione. Sic deplorat Ovid. in *lib. 2. de Ponto.* At redditus jam quisque suos amat, & sibi quid sit Utile, sollicitis supputat articulis. Tamen quandoque contractius & proprius accipitur pro quacumque certa annua præstatione, prout censum tertio modo accipi diximus *suprà eodem in rub. num. 18.* Et hoc modo in varias & propè infinitas species dividitur & subdividitur, nedum levi aut indifferenti qualitate aut homogenea quantitate, sed etiam ratione & proprio, seu peculiari proprietate suæ cujusque naturæ differentes, quales sunt divisiones quæ sequuntur cæteris omissis.

16. Et primò, penes originem, quidam sunt redditus fundiarii, ut retenti in concessione vel datione fundi, de quibus *suprà eodem in rub. huius tit. num. 19. & §.*

73. gloss. 5. quidam imposititii & hi subdividuntur, primo penes originem, quia quidam pecunia constituti, de quibus in §. seq. & hi subdividuntur penes proportionem & pretium in constitutis ad rationem unius pro sexdecim vel infra, ut in §. seq. & *latius in tract. usura.* quidam verò sine pecunia, sed vel donatione, legato, transactione, aut permutationis vel divisionis immobilium suppletionem, aut alia quavis compensationem aut commutationem: secundò subdividuntur penes qualitatem hypothecæ: quidam enim sunt constituti & assignati specialiter & nominatim super certis prædiis: quidam generaliter super omnibus bonis debitoris de quibus dicemus infra, 70. & tactum est *suprà eodem num. 13.* Tertio subdividuntur penes limitationem vel extensionem, quia quidam redditus limitati sunt ad certum fundum, ut quando debetur pars fructuum talis fundi, vel pensio super dictis fructibus tantum, ita quòd debitor non tenetur aliunde supplere, sicut nec decimam: quidam verò etiam specialem prædiorum habeant hypothecam: tamen non sunt limitati ad fructum aut vires specialis hypothecæ, sed aliunde suppleri debent.

17. Quartò subdividuntur penes modum possidendi & exigendi, quia quandoque (quod in hoc præsidatu & locis vicinis rarissimum est) creditor per manus suas possidet & fruitur certis fundis ad valorem annuum redditus assignatis & traditis creditori. Ita est antichresis præfata & perpetua, hoc est quæ non potest revocari à debitore nisi redimendo redditum, Gallicè vocamus *rentes en assiette*, cujus etiam fors non debet esse minor ratione quindecimæ, ut elare probavi in *tract. commercio. & usura. quest. 35. num. 269.* hic enim creditor non solum est quasi possessor redditus incorporalis: sed verus & naturalis possessor fundi, & est quasi dominus & longè plus quàm simplex usufructuarius, ut dicam in §. seq. alii verò per manus debitoris percipiuntur, & creditor solum quasi possidet jus incorporale redditus: de quo dicam tit. sequenti. Quinto principaliter dividuntur penes durationem, quia quidam temporales, ut dixi in *tract. redit. & usura. Latino, quest. 3. & Gallico.* quidam perpetui, & horum quidam redimibiles, quidam non redimibiles: & redimibilium, alii redimibiles ex causa vel qualitate rei suppositæ, idque vel ex privilegio rei, vel ex constitutionibus, vel ex consuetudine: alii redimibiles ex insita & necessaria natura: alii redimibiles contingenter, puta ex pacto, vel ex legato, idque vel à principio constitutionis vel ex post factò, quid autem veniat in redditu, an pecunia an frumentum, vinum, oleum aut alia quantitas rerum aut specierum fungibilium, non refert.

18. Nunc circumscripta consuetudine videndum in terminis juris communis an redditus veniat appellatione mobilium vel immobilium? Et clarum est propriè loquendo & secundum veram rerum substantiam quod hujusmodi redditus non sunt res mobiles nec immobiles: & loquor de jure ipso redditus, non de re quæ venit in redditum. Quod autem post Speculat. in *tit. de fruct. & interesse. §. 1. num. 6. versicul. secundo quaritur*, omnes communiter tam legistæ in *l. à duo Pio. §. in venditione. de re judica.* & ubique, quàm canonistæ in *cap. nulli. de reb. ecclesia non alienan.* & ubique per manus tradunt hæc jura & nomina facere tertiam speciem, latè cumulat Dom. Andr. Tiraq. in *tract. de retract. proximit. §. 1. gloss. 6. num. 3. & latius gloss. 7. num. 9. & in fin. quest. 5. num. 11.* non malè dicunt inspecto effectu, sed minus propriè loquuntur. Nos ju-reconsultum sequemur, qui in *l. 1. §. quadam præterea. de rer. divisio.* disertè facit divisionem rerum tanquam generis generalissimi in duo genera subalterna, sive in duo membra principalia: alterum rerum corporalium, alterum incorporalium, & utrumque per diversas species subdividit seu exemplificat. Summa autem divisio primi membri sive rerum corporalium quæ in no-

Pro patrimonio esse possunt, est quod quædam sunt mobiles, quædam soli live immobiles, ut in *l. quam Tiberonis. §. in peculio. de pecul.* Clarum est autem quod jura & nomina in neutram dictarum specterem cadunt, ut etiam tradit Bald. in *cap. 1. §. sciendum. de feud. cognit. in cap. 1. in fin. princ. de pace tenenda. in usibus feud.* Alex. *consil. 52. num. 3. lib. 1.* non autem propriè loquendo dicendum quod faciant tertiam speciem vel tertium genus, sed quod profus non sunt de illo genere rerum corporalium, & consequenter nec de divisione aut speciebus illius generis: à quo enim removetur genus & quælibet ejus species, *l. si causa cognita. & ibi gloss. & Doctores. C. de transact. lib. 1. si cert. per. Bald. in cap. 1. §. novi vero per quos fiat investit. in usibus feud.* Unde ineptè formatur quæstio per Alciat. in *leg. moventium de verborum significat.* An nomina sint immobilia vel non? Quia qualitas mobilis vel immobilis non competit nisi rebus corporalibus quæ circumscribi possunt.

19. Benè verum est quod jura incorporalia aliàs mobilibus magis quàm immobilibus adaptantur & conveniunt. Unde quamvis propriè per se & vi ipsa non veniunt appellatione mobilium vel immobilium, nec regulariter etiam latè sumptis vocabulis subintelligantur, sive mobilium aut immobilium separatim sive simul & conjunctim mentio fiat, *d. l. quam Tiberonis. §. in peculio. de pecul.* not. per omnes Doctores in *l. si constante. §. ult. sol. marr.* Tamen quoties necessitas, mens vel æquitas, aut alia justa interpretatio exigat, ut etiam de nominibus & bonis incorporalibus adum censeatur, tunc judicantur mobilia vel immobilia inspecto eo ad quod competunt & prout alterutrius magis æquiparantur, ut post Dyn. in *l. post de aucto. suc.* tement omnes Doctores ubique, & plenius dixi infra §. 145. nomina autem quæ unicam tantum habent exactionem, faciliè inspecto eo ad quod competunt, adjudicantur.

20. Reditus autem anni licet ad certam quantitatem mobilem & fungibilem competant, tamen quia in prima aut altera exactione non consumuntur, sed restant, & successionem quandam, ut fructus renascentes habent, non adjudicantur à re quæ solvitur, sed à duratione & continuatione: quæ si sit perpetua, proculdubio rebus immobilibus annumerantur. Text. in *l. ult. §. sancimus. C. de jure dot. in Novell. de non alienan. aut permutan. consil. 7. §. vult autem. & in Clemen. xvi. §. cumque anni. de verb. significat.* Faciunt *l. jubemus. in princ. C. de sacrosanct. Eccles. l. hac edictali. §. his illud. & ibi Cynus. Joan. Fab. Bald. Angel. C. de secundis nup. cap. de controvers. inter Episc. & vassallum. juncto. cap. unico in fin. de feud. cognit. & ibi Bald. Cardin. Alex. & alii. in usibus feud.*

21. Et intellige etiam si aliàs reditus post certum tempus vel quandocumque redimibilis sit: quia sufficit vi ipsa & habitu perpetuum esse, licet habeat incertum resolutionis statum: nihilominus enim perpetuum dicitur. *Argum. l. sufficit & ibi Jason. de conditio. indeb. l. jurispositus in princ. de excusat. suo. cap. si gratiosus. cap. fin. & ibi gloss. in ver. per suas. de rescrip. in 6. Andr. Tiraq. latè in tract. de retract. proximita. §. 1. gloss. 14. num. 120. & in tract. de retract. conventio. §. 1. num. 39.* Hinc decidit Bartol. in *l. de pupillo. §. si quis ipsi prætori. col. 2. & ibi Jaso. col. 5. de oper. novi nunciat.* quod potestas vel officialis positus ad benè placitum regis intelligitur perpetuus. Alex. in *l. principibus in fin. & ibi Jaso. in l. Stichum aut Pamphilum §. stipulatio. col. 2. de verb. oblig.*

*De Redi-
tibus tem-
poralibus.
2. Si verò annui reditus non sint perpetui sed temporales: tunc crebrior est Doctorum sententia quod aut sunt ad modicum tempus & mobili æquiparantur: aut verò ad longum tempus, quod est decem annorum vel ultra, & tunc habentur pro immobili: ita decidit Federic. de Senis. *consil. 11. consil. 82.* Bald. in *l. hac*

*edictali. §. his illud. C. de excusat. rei judic. l. unica. in fin. C. uti possid. in cap. cum Al. Ferrariensis. col. 3. de constitut. cap. querelam. super gloss. ult. de electio. l. Federicus. in fin. princ. de pace tenenda & ejus violat. Angel. Alexand. in l. si constante. §. ult. sol. marrimo. Cardin. Florentin. in cle. exvi. §. cumque anni. de verbor. significat. Ludovic. Roman. *consil. 302. in fin. Gemina. Philipp. Francus. cap. fin. de rebus eccles. non alienan. lib. 6. Gemina. consil. 40. col. 1. Maria. Soci. in tract. oblationum lib. 8. quest. 6. col. 2. Matth. de Afflict. in tract. de jure promissos. col. 11. Guilielmus Bened. in rep. cap. Raynutius. in verb. cetera bona. nu. 8. Alciatus in l. moventium. de verbor. significat. Chassaneus in consuetud. Burgund. tit. des rentes. §. 1. col. 1. Andr. Tiraquell. tract. de retract. proximita. §. 1. gloss. 6. num. 6. cum sequent. & iteigi in tractat. commercio. & usura. num. 173.**

23. Sed adverte quod ista distinctio, ut in hac materia modicum tempus sit infra decem annos, longum verò decem annorum vel ultra: quam primum in hanc materiam disputando invenit Federic. de Senis & multis locis firmavit Bart. & omnes communiter legittæ & canonice sequuntur, & Do. Andr. Tiraq. de retract. proximita. §. 1. gloss. 6. num. 9. non procedit in secundo membro. Illud palam est secundum omnes, quod non dicitur reditus, sed debitum momentaneum & mobili comparandum, si tantum solutio in plures etiam decem vel ultiores annos distributa est, sive in contractibus, sive in ultimis voluntatibus. Si enim creditores debitori aliàs solum versuro juxta *l. ult. C. de cessio. bonor.* concesserunt, ut debita sua per particulares summas usque ad decem annos distributas solvere possit, ridiculum esset illa nomina quæ quædam erant idonea omnino mobilibus æquiparantur, repente ob miseriam debitoris & postquam facta sunt minus idonea inter bona immobilia censerent. Pariter si quis legaverit Titio dena usque ad decem annos, non videtur in dubio legasse reditum annum temporalem, sed centum in decem annos favore hæredis distributa, ad hæredem legatarii post obitum testatoris statim morientis transmissibilia, *l. si cum præfinitione. l. Firmis. §. ult. quando dies legati cedit.* prout in dubio præsumitur, nisi de alia causa, puta alimentorum vel studiorum appareat, ut decidunt Dynus, Alber. & Bart. in *d. l. si cum præfinitione. quando dies legati cedit.* Philip. Deci. *l. cum tempus. in princ. de regat. juris.*

24. Sed si legavit reditum annum qui non cedit nec transmissibilis sit nisi singulo quoque anno *l. cum in annos. quando dies lega. cedit.* dico non sufficere de jure quod annis decem durabilis sit, ut prædiis vel immobilibus comparatur, hoc enim nullo juris exemplo probatur: sed debet durabilis esse ad vitam vel usque ad triginta annos, ut sic reditus sint perpetui aut saltem quasi perpetui, prout actiones personales hæc ratione perpetuæ dicuntur: *inst. de perpetuis & temporal. actio. in primo.* & hoc habito respectu ad principium: quia si de reditus antiqui liberatione fortè post tempus legata non restant nisi quinque aut pauciores anni, nihilominus illud residuum qualitatem antiquam retinet regulariter, videlicet quantum ad successiones hærediorum vel immobilium, & quantum ad legata redituum: & generaliter nisi in casibus ubi ratio materię subjete aliud suadebit, puta si agatur de solemnitate requisita in alienationibus immobilium, non enim puto quod in hoc modico residuo locum habeat, quia edictum dictæ solemnitatis loquens in prædiis & verè immobilibus, non debet extendi ad ea quæ sunt factè immobilia, nisi eadem æquitas & periculum damni & præjudicii subsint quæ hic deficiunt: ratio enim medium est extensionis, ut dixi supra §. 31. num. 4.

25. Et pariter si agatur de relevando à satisfactione prætextu possessionis immobilium non relevabitur

MMMMm

creditor redditus paucorum annorum restantium, etiam si aliàs effect specialiter super immobilibus assignatus: nunquam enim faciendâ est extensio nisi eadem ratione & æquitate comitibus, ut tradit Bald. in *l. si filius tuus. C. ad Macedo. de quo text. in l. quia actionum. de prescript. verb.* & dixi supra §. 35. num. 4. Secus si esset perpetuus vel tanto tempore duraturus, ut causæ cujus ergo satisfactio exigitur, satisfaceret: quod enim tradunt Alber. Barr. Bald. Alex. Jaso. & omnes in *l. sciendum. qui satisf. cogor.* non relevat ab onere satisfaciendi eum cui debentur annui & perpetui redditus, nisi specialiter super certis bonis immobilibus in illa provincia litis assignati sint, procedit in dubio quando nescitur an redditus sint tui: secus si constet tutissimè esse constitutos, ut illi qui super fisco principis vel super hac amplissima urbe Parisiensi civibus quibusdam constituti sunt, vel super locuplete & frugi patrefamilias. Et ista omnia intelliguntur quando queritur de ipso jure redditus vel de pensionibus futuris: pensiones verò præteritæ semper jure mobilium censentur, tanquam proprietas separata, seu fructus separati à solo, per not. supra §. 1. gloss. 1. qu. 3. Do. And. Tiraq. in *tract. de retract. proxim. §. 1. gloss. 6. num. 10.*

• De effectu hujus articuli.

26. Ulterius quæro in genere, quis sit effectus hujus §. Respondeo primò quantum ad successiones hærediorum, quia si redditus hujusmodi etiam ad rationem duodecimæ constitutus etiam carens speciali vel omni hypotheca prædiorum, obvenerit alicui jure successionis, censetur hæredium à latere ejusdem successionis obvenerit: primò quoad effectum, de quo infra §. 128. 129. & 147. & similem, quia qua ratione recipit qualitatem rei immobilis, eadem recipit conditiones in immobilibus sui tamen generis, scilicet in corporalibus accedentes. Secundò, ut superstes conjugum capiens mobilia, infra §. 116. 131. non possit capere hujusmodi redditum, etiam ad rationem duodecimæ, etiam sine ulla prædiorum hypotheca constitutum, quia non censetur inter mobilia nec de jure communi nec de hac consuetudine, nec eos solvet, quia non sunt debita mobiliaria, sed tantum solvet reliqua tempore obitus defuncti debita. Sic acceptans custodiam nobilem, infra §. 99. non tenetur hujusmodi redditus redimere, nec ab eis liberos exonerare, sed tantum à reliquis præteritis & sui temporis. Sic infra §. 195. si in bonis debitoris sit unus modicus hujusmodi redditus, non dicuntur creditores ejus respectu (modo si tuto collocatus) esse in terminis *d. §.* Et generaliter quantum ad omnes effectus dependentes à dispositione juris sive communis sive consuetudinarii.

26. Sed hoc non sic expeditum est in dispositionibus factis ab homine, sive inter vivos, sive in testamento disponendo de mobilibus vel immobilibus in genere: non enim sub mobilibus includuntur hi redditus etiam sub consuetudinibus in quibus pro mobilibus habentur, nec pro immobilibus etiam sub consuetudinibus ubi pro immobilibus habentur, nisi forte consuetudo ultra procedat dicendo quòd donans vel legans mobilia censetur etiam nomina mobiliaria & hos mobiliarios redditus donare vel legare: vel quòd legans immobilia censetur etiam hos redditus legare: quia consuetudo in dubio non videtur imponere legem ad modum intelligendi vel ad interpretationem pertinentem ad actus privatorum, sed suis

tantum: ideo dispositiones privatorum in hoc remanent in suis terminis: qui si dubii sint, recurrendum ad conjecturas de quibus in *l. si servus plurimum. in fin. de leg. 1.* quia nomina ista, etiam hi redditus ad neutrum genus spectant, nec tertiam quasi mixtam faciunt speciem, sed aliud genus, ut supra eodem num. 18. & dispositio hominis quæ strictior est, non ita recipit extensionem, ut dispositio legis vel consuetudinis, ut late tradit Joan. Imola. in *l. si vero. §. de viro. solut. maritum.* Carol. Ruin. *confil. 49. num. 4. lib. 1.* Alciat. *de verb. significat. lib. 1.* dixi in annotat. ad Philipp. Deci. *cap. translato. lect. 2. in fin. de constitut.* Hujusmodi ergo consuetudines non spectant ad ampliandam vel restringendam dispositionem hominis, etiam sui subiecti & in suo territorio, & pro rebus sitis ibi tantum, in quantum videlicet est dispositio hominis, quia consuetudo non tendit ad hunc finem, sed ad declarandum ampliativè vel restrictivè dispositiones proprias.

28. Sæpè enim etiam in eodem actu concurrunt dispositio legis & hominis & subtiliter discernendæ sunt, ut hoc paradigmate planum facio. Sub consuetudine quæ hos redditus mobilibus deputat, & prohibet generaliter vel certis personis ultra semissem mobilium ligari: si quis simpliciter eis leget mobilia sua, concurrit dispositio consuetudinis restrictiva ad semissem, sed non concurret dispositio ejusdem consuetudinis ampliativa ad hujusmodi redditus, ut eorum semis legato includatur, quia dispositio consuetudinis restrictiva seu prohibitiva, tendit ad impediendam dispositionem hominis & sic eam impedit seu restringit: sed dispositio ampliativa non tendit ad ampliandam dispositionem hominis, nec in eam agit, sed in proprias dispositiones tantum, & hoc respectu relinquit dispositionem hominis in statu suo & in jure communi. Itaque hoc legatum nullomodo comprehendet dimidiam horum reddituum prætextu consuetudinis, & tamen reliquorum mobilium semissem non excedet obstante consuetudine. Idem in similibus.

29. Plus dico quòd generalis dispositio consuetudinis quòd hujusmodi redditus reputentur immobilia, quæ propriè facta est pro dispositionibus universalibus, non habet locum in particularibus quatenus est alia ratio. Unde si quis super hæredio suo antiquo constituerit redditum ad rationem duodecimæ vel quindecimæ, quamvis ille redditus veniat appellatione immobilium per eandem nostram consuetudinem quæ infra §. 172. dat jus retractus cognatis constituentis: tamen non habebit locum in hujusmodi redditibus promiscuis pro redimendo usu æris alicui introductis, ut scripsi in *d. §. 172. & tetigi in tract. reddit. & usura. L. 1. no. qu. 45. nn. 332. & Gallico nn. 148.* Secus in constitutione redditus non redimibilis vel qui esse posset non redimibilis qui spectat ad primum genus supra *co. nn. 10.* sed bene locum habet si is cui ex successione obvenerit redditus duodecimæ illum tertio extraneo vendat. Hic affluunt plurimæ quæstiones: si creditor redditus & debitor sint diversi fori, & bona specialiter hypothecata sub alia consuetudine, & si creditor mutet forum, quæ consuetudo attendenda sit? Sed quia dependent ab his quæ disputavi infra *tit. 11. & tit. 17. co.* remitto hæc materia dividatur, & quia §. iste prorsus est impertinens ad hunc tit. ut supra *ead. num. 1. dixi.*

XC V.

OFFICE venal est réputé immeuble, & a suite par hypothèque quand il est saisi sur le débiteur, par autorité de justice paravant resignation admise & provision faite au profit d'un tiers: Et peut estre crié & adjugé par decret. Et toutesfois les deniers provenans de l'adjudication, sont sujets à contribution, comme meubles, entre les creanciers opposans, qui viennent pour ce regard à déconfiture au sol la livre.

Cæterum, ut major & uberior est prior pars

tata magis quam edita: ita posterior hæc pars limitatior est, tamen brevior. Atqui nunquam cri-

timassem me tot cladibus infanorum horum studiorum ergo me attritum iri. Quæ mihi affulgabant spes fefellerunt. Deus autem optimus maximus susceptor meus fuit: uxorem primam studiorum meorum Mæcenatē nobilem Ludovicam Beldonam magno lectu selectam mihi dedit, qui cum studiis meis otium suspenditante magna perficiens majora occæpi: ac illa fati iniquis, si dicere liceat, indignè multata ante tempus eorumdem studiorum ergò, magno mœrore occubuit feriis Natalitiis Domini anno sesquimillesimo quinquagesimo sexto more Gallico: notissima res est, etiamsi multi ignorant, ut vulgus cupidorum & ambitionum (quæ maxima turba est) præteritorum etiam benè meritorum quæ spernunt obiti, in anterioraque, sed non juxta Pauli sententiam feruntur.

Anno sesquimillesimo quinquagesimo primo Dei gratia & fidelissimæ uxoris ministerio maximo otio fruens, etiam duobus filiis & una filia auctus, omnia studia & omnes animæ & corporis vires domesticis stipendiis ad absolvenda illa contuli, quæ in hæc consuetudines nec non in Borboniorum, Arvernæ & aliarum provinciarum consuetudines tem judicariam & juris civilis emendationem molitus eram quibusdam speciminibus jam editis, ut *syntagmata de commerciis, usus monetis, Labyrintho de eo quod interest, de donationibus inofficiosis, in stylium, in regulas Cancellaria restantur*, dum sinistra quodam afflante genio bellum inter regiam Majestatem & Julium tertium Pontificem Romanum exarsit: quo fervente magno quodam usu zelo regis Majestatis & ecclesiæ Gallicanæ vendicandæ calamum arripui, in abusus Curis Romanæ & Pontificum scripsi, non ut statum Ecclesiæ everterem, sed sanarem, & catholicæ emendationis causam darem, principem meum interim pro virili mea defendendò.

Deus ipse mihi testis est, & in supremo judicio coram omnibus Angelis & Sanctis testatù erit quanto catholicæ fidei & disciplinæ ecclesiasticæ studio id oneris & periculi susceperim, quam ego hæreticorum & fanaticorum & seditiosorum affectibus minimè inservierim, nihil citans nisi ex veris & authoribus probatis, antiquos Episcopos, ipsam quoque Ecclesiam magnis laudibus efferens, quorum tam tantum à paucis seculis manifestos abusus à sacris Canonibus & Conciliis & omnibus doctis damnatos vellicans, & in exemplum proponens non solum primitivæ Ecclesiæ statum, sed etiam posterioris, quæ sub sanctis Doctoribus & Conciliis generalibus floruit; quin etiam statum qui erat tempore Caroli Magni Christianissimi & piensissimi principis Francorum Regis & Romanorum Imperatoris & filiorum ejus Regum & Imperatorum.

Nec tantillum quidem has metas prætergressus, hujus scripti occasione in prima expeditione mea Germanica Christianissimo Regi meo Henrico, & illustrissimo Annæ Montmorentiaco Connestabili suo causas in castris Rhenanis per Sebastianum Scheterlim reddidi, & mox Cæsarianis & Nassoviensibus omnes editionibus Katzenbogentibus expelli curavi redintegrato illustri Wilhelmo Hesse, ne quicquam obstantibus tribus arectis in aula Imperiali pro Nassoviensi Comite contra illustrem Philippum Landgravium Hessiæ latis: mense Augusto anno sesquimillesimo quinquagesimo secundo mox domum reversus, sed die tertio migrandum fuit, circiter annum in Helvetiis degi, præsertim Neocomi ad lacum consiliarius designatus & vocatus literis illustrium principum Galliarum dominorum loci: quorum negotiis peractis Septembri anno sesquimillesimo quinquagesimo tertio cum libris Argentinam profectus, vocatus consiliarius & legum professor insignis illius Reipublicæ, cujus permisso Landgravium Philippum invisi, iter faciens per Hailprunam, ubi multorum Germaniarum principum

Tom. I.

confessus erat: illic Christophorus Vittembergicus dux inventum me manu prebensa Tubingam mittere voluit, quò me ante semestrem invitaret, sed omnino professionem meam absolvere volui.

21. Castellam ingressum me magno honore & favore Landgravius Hessiæ excepit, pecunias & equites dedit ut ad illustrissimum Augustum facti Imperii Electorem Albi trajecto proficiscerer: in cujus aula circiter dies octo non parvo honore steti: tentantur ejus consilii an vellem sub eorum principe Lipsiæ manere: quibus respondi me omnino Castellam reverturum ad Landgravium, qui me statim misit Marburgum, ubi Joannes Oldendorpius, Jacobus Lerfenerus & ceteri sui consilii, ut mecum de omnibus ejusdem principis causis consultarent: quo facto jussu principis sui omnem moverunt lapidem, quo me consiliariū & professorem inibi retinerent ingentibus stipendiis & honoratissimis conditionibus oblatis: sed non tam loci asperitas me deterebat, quam ne postea mihi non liceret discedere in patriamque reverti.

Et Argentinam omnino repetere volui ad finem Novembris, ubi obitu celeberrimi viri Domini Jacobi Sturmii, cujus præcipuè autoritate vocatus fueram, rebus turbatis faciliè obtinui, ut cum libris ad Christophorum Vittembergicum ducem invitentem, & maxima quæque pollicentem proficiscerer, ad quem Sturgardiam ingressus perveni Calendis Decembris anno sesquimillesimo quinquagesimo tertio, quem intelligebam esse amicum & cœderatum Christianissimi regis mei. Is me statim primarium jurium Professore fecit in celebri sua Tubingensi Academia, ubi mox non minori laude quam miratione leges analyticòs & practicè interpretari cœpi. Idem princeps industriam meam expertus, magna consilii stipendia majoribus Academiæ stipendiis adjecit, ad biennium stipulatus mansionem meam apud se, feriis Natalitiis celeberrimam illam Augustam invisi, magnificè diebus quindecim ab amicis & eruditis exceptus, non parvis conditionibus oblatis, etiam à Dom. Jacobo Foulquero, sed fidem datam Vittembergico duci servare volens ad professionem meam rediit.

Ubi primariis totius Germaniæ honoribus & stipendiis feliciter decoratum præter consultationes undique advenientes, atrox quorundam conspiratio excepit & tandem loco dejecit. Disceptatio mea cum eis habita quorundam invidorum opera in vulgus evasit ad finem Januarii: ita ut omnes ferè in me fremerent tanquam religionis correctorem, eoque citius ejiciendum censerent quanto majore & doctrina & autoritate perpolletem. Ego verò causam meam agens, principibus Germaniæ, præsertim Electoribus scribebam, quæ ad pacem & unionem Germaniæ & Ecclesiæ Catholicæ, & schismata tollenda spectabant, nihilò serius lectiones meas juridicas persequens. Martio mense scripsit ad me Christophorus Dux Vittembergicus queritans & jubens, ut cum suis ecclesiasticis & ministris pacem quod jus fieri posset colerem: cui statim respondi, me id semper fecisse & porò libenter facturum, sicuti Christianum deceret.

Quam æquitatem miratus princeps meus etiam opera in causis suis indigens, misso autè suæ præfecto & Rectore Academiæ jussit me bono animo esse, religionis quæstiones ommittere, sed tantum de lectionibus meis & consiliis reddendis sollicitum esse. Parvi, sed invidia contra me exaltata quamquam ad paucos dies deservere visa sit, minimè sopita fuit.

Advenerat autem fama nominis mei copiosa multitudo, ita ut plenis civium domibus cogentur in tabernis & hospitibus loca conducere, cumque non obscurum esset majorem & saniozem adventitiam partem mihi magis assentiri, factio adversa ita egit, tum apud aulicos, tum apud quosdam collegas meos mihi invidentes, ut de me ablegando decretum fuerit. Itaque magnam felicitatem in medio Germaniæ virtutibus

M M M m m ij

partam vix 10. menses retinere potui. Interea illustri, Romanorum Rex Ferdinandus me Frisburgum Brisgoie invitavit, locumque Udalrici Zasii adhuc vacantem, & consilarii sui dignitatem obtulit: sed nolui, malens in Galliam reverti.

Multi verò principes Germaniæ de me ad aliquot annos retinendo Christianissimo Regi nostro supplicaverant, qui retinuit. Et tandem anno sesquimillesimo quinquagesimo quinto de reditu meo decrevit, quo mihi per fidelissimam uxorem (ab illustri Senatus Parisiensis præside Domino Petro Seguyero, Regio. nomine certificato) nuntiato statim Argentinam cum libris & sarcinis mense Maio veni, ubi monitus Vvillum Landgravium Hessiæ Philippi primogenitum industria mea indigere in definitione causæ iuræ Katzenelbogenensis in qua in duos sacri Imperii Electores & duos duces compromiserat, depositis penes Israël Midkel civem Argentinensem libris & sarcinis meis Rhenum tertio trajeci, Vormaciam veni, ubi magno honore exceptus ab illustri principe Wilhelmo: ita cum suis consiliariis egi, ut definitivam sententiam arbitratorum obtinuerit, illoque iubente priusquam Germaniam relinquerem, iterum Castellam ad invensendum illustrissimum patrem ejus petii. Ubi ultra duos menses retentus, magno honore & consilii causa retentus, tandem dimissus fui unâ cum filio ejus illustri Ludovico ad nuptias sororis ejus Barbaræ Landgraviz, in nobilissimo comitatu superveniente illustrissimo Duce Bavariz Volphango Philippi genero, cum uxore & lectissima cohorte armata.

Quos Landgravii nuptiis Riquevillæ peractis Argentinam usque redeuntes comitatus sum, ubi Doctorum & Scholarium rogatu lectionibus aliquot factis, Galliam versus iter arripui pluvis hyemalibus vexatus, antequam accederem Montbelgardum, ubi à Comite Georgio novo Landgravii genero rogatus sum, consilii causa subsistere; quod non tam ob ingruentem hyemem, quam affectu commodandi novo genero Landgravii Hessiæ amantissimi principis consensu. Comes ipse Georgius in præsentia suorum consiliariorum decima die Novembus venit me rogatum, ut cum illis, consilii causa, Dolam proficisceretur: ubi ab omnibus urbis & Academiæ ordinibus magno honore affectus, aliquot solennes lectiones, quæ extant dedi: & rediens Barbaræ Landgraviz præcipua Academiæ xenia dono dedi.

Post sesquimesem iterum me comes Georgius rogavit, ut Dolam cum suis proficisceretur: initio itineris occurrit legatio Academiæ ad me, & die ipsa Epiphaniæ ad quatuor milliaria urbis obviam mihi venerunt turmæ scholarium: deinde legatio magnifici Rectoris, nec non collegii Doctorum & non pauci rogati ordinis Senatus Dolani: Germani verò officiales comitis Georgii per aliam viam profecti sunt: rogatus à præfectis urbis, magnifico Rectore, universa Academia & à primoribus Senatus in lectione solenni & per compita publicavi pro lectione ordinaria interpretationem analyticam tituli *de verborum obligatione* in diem Lunz proximè sequentem: subitico causas propter quas Montbelgardum minimè redire statueram.

Tum Germani illi comitis Georgii ministri precibus, lachrymis, obsecrationibus, dejuriis ita egerunt, non solum erga Rectorem sed etiam erga primores urbis generalemque procuratorem & advocatos imperatoris Burgundiæ Comitis, ut obtinuerint me ad octo dies dimitti, per omnia sacra dejerantes se infra decennium ad summum me cum libris & sarcinis meis, quæ Montbelgardi erant, reducturos: sic persuasus iterum redii cum eis nunquam existimans Germanos ita dejeraturos esse. Quandiu equitabam in territorio Burgundiæ, illi celantes animum, omnem officiositatem & reveren-

tiam mihi exhibebant: vix die tertio in conspectum Montbelgardi veneram, (quod verè est de antiquo territorio & ditione) ressortum vocant (comitatus Burgundiæ: quamvis Germani quidam à tempore mortis Caroli Burgundiæ Ducis & Comitis conati fuerint subtrahere & Cameræ imperiali Spira subijcere.

Dum me deceptum & velut captivum in prædam duci animadverti, aliis ante me velut equis citatis exilientibus in triumpho: aliis pone circumdantibus: sed animum præsentem & ad omnia paratum dedit mihi Deus, in quo semper sperabam & quem semper per Christum invocabam. In sede reorum locatus, frementi Georgio respondi me bonam semper conscientiam habuisse, nunquam voluisse doctrinam & industriam meam ad malas causas prostituere. Id honesti nominis in Galliis dudum acquisivisse, ut veritatis magis quam causæ vel personæ patronus essem: nullum unquam vidisse in Gallia principem aut Cardinalem qui à me aliud quam veritatis & justitiæ consilium exigeret & quin boni consuleret, aut gratias ageret si à me aliud quam cuperet, responsum audiret.

Porrò me iniquæ prodicionis aut prævaricationis accusari: stipulari cœpit à me Comes Georgius, ut ad biennium aut sesquiannum manerem Montbelgardi, nolui: obtuli tamen, nisi rex meus aut uxor revocarent. Dum subinde jubeor prætorium exire & ingredi, & ignotos quosdam cum venabulis ad ostium Cancellariæ præstolantes animadvertissem, exclamavi me mortem non timere: satis mihi, sed non satis quibusdam aliis vixisse, certò scire me Deum vindicem habere, exempla beatorum Joannis Baptistæ & aliorum sanctorum præ oculis habere.

Multa jam turba coacta & expectante, dimissus sum domum ductu unius ministrorum Comitum qui signum abeundi dedit illis venabulastis. Quum me observarent si forè discederem: & per famulum meum quem pecunia corruperant, rescivissent invitatum ad cœnam die vigesima prima Januarii, in arce Montbelgardeni incluserunt, quæ eum satis tuta non esset, me Imperialem & Cæsarem majestatem appellante & oppidanis mihi faventibus: per subterraneos cuniculos abstractum & curru clauso inclusum ne viderer à populo, in arce Blacmontensi ad septentrionales radices Juræ montis incluserunt, quæ etiam ditionis Burgundiæ est, tamen nemini pareant sèque supremos jactent.

Mense verò Maio anno 1558. fidelissima uxor Ludovica Beldona duplici febre laborans, tamen captivitatem meam audiens virili animo equos ascendit, cumque Montbelgardum venisset & ab officialibus Comitum nihil nisi imposturas audiret, mentientibus illis me venari & otari cum Principe, nec unquam velle in Galliam reverti, à quodam oppidano rescivit me ad quinque leucas Blacmonti sub arctissima custodia teneri, quo illa summa luce surgens unâ cum filia mea unica Anna Molina avolvit: sed nunquam ad ingressum pagi vel tabernæ admissa fuit à barbaris illis sevitiam domini sui metuentibus, duas serè horas jejuna in equis ibi stetit illacrymans ad aspectum veteris illius inaccessibleis arcis vallibus & montibus undique circumdata: rupes illas & saxa movere potuisset si sensum habuissent: illachrymarunt etiam quidam ministrorum Comitum, & uxori in tanto mœrore ad meridiem usque perseveranti alium pagum indicarunt ad sesquileucam, in quo prandere posset & redire & Montbelgardi reverti.

Verùm nec hujusmodi acerbitatibus illa despondit animum: sed palam ait se nunquam nisi me viso & allocuto abituram. Deinde videns se & om-

nes humanitatis aditus sperni, majores animos concipiens palam dixit se appellationem meam Spiræ in Imperii consistorio prosecuturam. Quod cum non minus sperneretur, novissimè adjecit se ad Landgravium Hessianæ profecturam, cujus filium domi suæ Parisiis exceperat, & cujus magnanimitatem & intimam amicitiam sciebat. Hoc ariete tandem concussa est immanis illa ferocitas Comitum Georgii, qui, ut hoc audivit, seque negotium habere cum constantissima & invicta muliere, & jam querelas illius in vulgus abiisse, nec amplius imposturis aut dissimulationibus locum fore, Blacmontium venit, ostia omnia & repagula carceris mei subito referari jussit, meque liberè intra arcem cum suis consiliariis agere, sed priusquam exirem præpositis evangelicis & notariis remissionem appellationum, injuriarum, querelarum, hinc inde stipulabatur, & ut ad biennium manerem Montbelgardii in consilio sine stipendiorum augmento.

Ego verò solam obligationem loci detrectans, scriptum illud laceravi, jussus reficere conscripsi omnia plenius eodem sensu, sola obligatione loci detracta, subscriptione cum jurejurando facta eductus sum frequenti comitatu Montbelgardum ad finem Maii, ubi duodecim dies cum charissima uxore mansi, multa ad exhibendam diu familiam emens, ne abitum moliri viderer, causas abeundi multas & gravissimas ne captivatoribus meis insultare videar, subitico. Solus consensu uxoris evadere ter conatus sum, nec ob exploratores potui. Illa ut vaticinans ait non placere Deo se à me in periculo relinqui, sed ut simul exiremus captandum tempus nundinarum, quo summa luce portis apertis exire liceret.

Utque vaticinata est, ita successit: circa sextum diem Julii hora tertia à media nocte conscendimus equos, ego habitu famuli filiam ducens, uxorem ut dominam sequendo cum equifone cistam ferente exivi à nemine agnitus nisi à paucis oppidanis, qui indignam sortem meam miserabantur. Officiales enim nondum hesternum potum concoxerant, nondum expectecti offam matutinam sorbuerant, nihil de exitu perceperunt nisi sub noctem, frustra mane sequenti insequuti: jam ut redivivum à Dolanis exceptum.

Titulum de verborum obligatione, post sex menses quàm publicaram interpretari cœpi. Quamquam enim maximum me patriæ teneret desiderium, necnon clarissimæ uxoris & communium filiorum, liberumque esset simul cum ea proficisci: tamen pudor erat Dolanos tam bene meritos expectatione sua fraudare: tum Dolæ subsidendo, spes erat libros meos à Comite Georgio vi retentos recuperandi suffragio & Senatus & urbis & Academiarum. Itaque professione inchoata, uxorem cum filia dimisi, nunquam ægrius ab illa divulsus sum, dum auditores me expectarent in scholis majoribus: illam verò equi Parisios excursuri. Quod si scissem nunquam illam me visurum, profectò libris omissis illam secutus fuisset. Mense Julio auditores mei fervorem meum assiduum & indefessum videntes, proprio sumptu & consilio Salinas me deduxerunt & omnia illa mira naturæ & artis secreta videre fecerunt.

Dolam venerunt duo Regis Philippi legati de me inter alia percontantes, lectionibus meis interfuerunt, ad cœnam me invitarunt & comiter confabulati sunt suadentes, ut promitterem perpetuò Dolæ manere, vel Lovanii primam cathedram Juris accipere, magna alterutroque casu pollicentes: cum neutrum voluissem: & intellexissent me temporarium esse neutralitatis obtentu, nec aliter obligari velle: idque retulissent principi suo Philippo, is Capitaneum misit qui 13. Novembris Bibliothecam

meam domo armatis septa ingressus jussit infra triduum excedere: roganti causam, dixit me non esse subditum principis sui, falsus sum, aiens me Francum & subiectum naturalem Francorum Regis principis mei: mihi neutralitatem alleganti, & saltem occidui inducias petenti: respondit urbem suæ custodiæ commissam, me verò suspectum esse nec triduum prorogari posse.

Significavi scholaribus, qui lectionibus omissis frequentes Senatorum & primorum urbis domos adire, spes facta induciarum infra quas Regem Philippum adituri erant: sed postridie Sabbati mane in exitu Senatus magnifico Rectori in purpura & celebri comitatu responsum expectanti, Senatus respondit tam præciturum esse Regis mandatum, ut ipsis si tale recepissent, exeundum foret: hoc audito scholares scholas irruerunt: tecta scalis admotis dejecturi nisi nox obitisset: ut eos leniorem proscripti lectionem solemnem domi privatæ in novam & analyticam interpretationem *h. si ita scriptum, de libe. & posthinc. & h. si ita facta, de injusto rupt. & tris. fact. testament.* & plurium id genus legum. Aderant Senatores antiquissimæ & amplissimæ civitatis Vefuntinæ magis pollicitationibus me invitantes, sed in mente stabat sententia repetendi Galliam. Die Lunæ manè creatus & petasatus frequentissimo auditorio legi & perorans dixi studiis meis expedire, me tot variis casibus infelicitè jactatum domum repetere, & cum liberis & libris compositiones meas absolvere & edere. Tum magnus fremitus queritantium quod statim peterem Galliam, & tam splendidas Vefuntinorum condiciones spernerem, ubi se ad me audiendum secuturos pollicebantur. Perstitebam tamen in sententia nolens tantam opportunitatem tamque sub metu belli favorabilem, patriam repetendi omittere.

Dixerant enim mihi primores Senatus causas tam repentinè ejectionis esse quod in Gallia contra Imperatorem scripsissem, & in Germania semper adversariis ejus adhaesivissem: author fuissem Comitum Nassoviensis ditionibus Katzenelbogenibus ei per tria astra imperialia adjudicatis spoliandi, nuper etiam libris editis (videlicet in secunda recenti editione in consuetudines Parisiorum) scripsissem, nec ratione quidem pacis Armonicam aut Flandriam à corona Franciæ indivisibili separari posse, quin vindicari posset & deberet à Rege Francorum, & menuperrimè omnes condiciones à legatis Philippi oblatas repudiavisse, me scire, hæc omnia & plura alia vera esse: ideoque boni consulere debere si tam majestati Principis sui suspectus, permitteret liberè cum larcinis quovellem abire.

Cum autem equos conscensus essem Divionem petens, accedentes primores urbis & amici enixè rogarunt ne restà Galliam peterem, sed saltem ad aliquot dies Vefuntinum adirem, ne mei causa (quem honoribus prævenerant) erga Regem Philippum majore invidia gravarentur, eisque si quid sinistra contingeret, impuraretur. Hac oratione flexus simul quod Consules * Vefuntini promiserunt se effecturos ut à Germanis libri mei mihi restituerentur, eorum urbem adeundo, sententiam mutavi & edixi me Vefuntinum profecturum: & statim convenent circiter octoginta equites, quidam ex ecclesiasticis, quidam ex supremæ Curie nobilioribus advocatis, quidam è Doctoribus & civibus, turma scholarium honoris causa comitaturi, magno honore in Epiphania ingressus fueram, non minore & totius urbis desiderio exivi die 16. Novembris, eadem die sero frequentissima juventus animadvertens altum me premere corde dolorem, omne genus honestorum gaudiorum ciebat: mœstitiæ meæ causam aperui, dicens verè, ne ea Vefuntina profectio uxori meæ luctuosissima foret, prout accidit: nihil enim ei scripseram

* Professio Vefuntina.

ipsem iturus, sed repente mutato consilio Dolam exiens in ipso bivio Gallie & Vesuntii rogaveram unum è meis auditoribus Gallum recta Parisios petere & quæ videret & audiret uxori nunciare, futurumque, ut libero suffragio Vesuntinorum receptus illam adirem.

Vesuntium ingressum statim Doctor Humbertus Jantetus vir senatorius nomine civitatis & liberæ illius Reipublicæ excipiens, domum pulcherrimam obtulit non longè ab insignibus scholis Granvellanis, magnaque stipendia, aureorumque duo millia Typographi accessendi gratia, qui lectiones & compolitiones meas inibi excuderet, Excusavi dubiam uxoris sortem causificans, nec me liberatricem meam deserendum. Idem in publico urbis consilio vocatus & auditu civitate gratis mihi oblata respondi, rogans, ut de libris meis eruedis pollicita implerent: mox implerunt etiam per densissimas nives, nullo eum literis uno civium qui è Montbelgardo reduxit, paulo ante Natale Domini 1556.

Pridie Epiphaniæ in urbis & in Senatus gratiam publicavi novam & analyticam interpretationem *l. qui Roma de verb. oblig.* Ipsa die Epiphaniæ sero tepens nuncius venit de obitu uxoris: dolorem compressi, & dissimulavi ut potui, triduo sequenti lecturus, ut etiam interim sarcinas componerem. Jam enim ornatae erant scholæ illæ amplissimæ, nec potuissem tam amantissimos & benemeritos cives & Senatores illudere, ultra mille auditorum numerabantur, ultra sesquihoram legebam. Sabbati nona Januarii cum cœpisssem è pulpito descendere, rursus ascendi, nuncia illa luctuosissima detexi, divini, naturalis & humani juris necessitatem, me, ut liberis orphanis consulere avocantem, nec moram patientem, triduo me sustinuisse, ne viderer illusisse lectionum infectarum publicatione, dictæ legis interpretationem integram edere, eisque dicere promisi: quod Deo dante maturabo: non paucis excussæ sunt lacrymæ, descendente circumdedit frequens Senatus: viderunt nuncium præsentem meque nihil fingere, reliquum diei in illis salutandis consumpsi: boni consuluerunt abruptam spem Academiæ tunc erigendæ. Die vero sequenti frequentes me usque ad fines ditionis suæ comitati sunt, omnia offerentes si ad eos reverti possem.

Vicissima prima Januarii (anno revoluto quo captivatus fueram Montbelgardi) domum meam jam tres ab obitu uxoris hebdomadas depeculatam ingressus

sum: postea secuti sunt miseri illi & infelices libri longis mœroribus & immatura morte uxoris redempti, quos millies petiisse maluissem. O ingrata volumina, insanos & ingratos labores, ut nemo mihi nisi sexcentis helleboris & Anticyris dignus huic meæ sorti invideat. Quid tandem? Liberi me revocarunt amissa propter libros matre, sesquiannus consequens me docuit, neque liberis juvenibus & œconomix regendis, neque solitus studiis utcumque infœlicibus locum & otium superesse sine matrefamilias.

Quæ res & recentia furta domestica me impulerunt, ut pudicam, providam & benè natam uxorem deligerem, ut ante viginti annos me fecisse scripsi in præfatione annotationum ad consilia Alexandri: & Deo dante nactus sum Joannam Vivariam ultima Junii novissimi domum hanc feliciter ingressam. Faxit in gratia Christi sui unici mediatoris Deus, ut & familiæ & studiis absolvendis felix sit, ut invocato nomine ejus in eum finem ascivi magna cognationis ejus amicitia & gratia. Vos ergo, auditores amantissimi, quicumque ex præteritis meis adusque editis laboribus fructum aliquem percepistis & percipietis, rogatos velim, ut gratiam habeatis sanctæ illi animæ prioris meæ uxoris apud Christum suum viventi, & gloriosum ejus adventum resurrectionemque juxta Catholicæ Ecclesiæ fidem infallibilem expectanti: quamdiu enim illa vixit, unica fuit horum studiorum Mœcenas, œconomiam omnem dexterrimè curans, & otia omnia mihi suppeditans.

Quicumque vero ex studiis & laboribus meis deinceps edendis proficietis, ut gratiam habeatis Joannæ Vivariæ fidelissimæ & charissimæ conjugii quæ prioris vices feliciter succenturiata suscepit, & sub cujus fida providentia & œconomia, ut auxilio à Deo dato & ordinato, spero reliqua studiorum meorum vobis & universæ Reipublicæ perficere & dare. Precamini saltem Deum affore & perficere, à quo solo omne datum optimum & omne donum perfectum, Jacobi 1. Datum Parisiis septimo idus Julias anno Natalis Christi sesquimillesimo quinquagesimo octavo. Quando vero die ipsa nuptiarum inopinatus unus deauratum librum in prandio obtulit, & alter inopinatio in cœna librum à perquam erudito & fido amico Ferrutio Julieto cive Vesuntino compositum Basileæ impressum, tertio Carnoti epithalamium componente, placuit illud velut boni ominis causa huc adscribere.





CAROLI MOLINÆI COMMENTARIUS POSTHUMUS

NUSQUAM ANTEA IN LUCEM EDITUS,
IN RELIQUOS TITULOS ANTIQUÆ
CONSUETUDINIS PARISIENSIS.

Titre IV. *De complainte en cas de saisine & de nouvelleté.*

EPITOME TIT. IV.

1. **P**ossessorium & Petitorium sunt duo genera actionum.
2. Ante 1200. annos exolevit ritus interdictorum, quorum loco actiones subrogatae sunt.
3. Petitorium propriè pro rei vindicatione.
4. Vindicatio personae libera adjecta causa.
5. Petitorium regulariter de vindicatione intelligitur.
6. Possessorium, & Petitorium proprietatis non possunt cumulari.
7. Petitorium personale cum Possessione cumulatur.
8. Idem de nullitate, & rescindente & rescissorio.
9. Sed non in eodem libello, nisi quando reus in possessorio negativè tantum defendit.
10. Reus si se dicat spoliatum, petens restitui supersedetur in aliis actionibus: sic deneganti parere sententia denegantur actiones.
11. Possessorium & Petitorium cumulantur in regalia, & in decreto de Paucificis possessoribus.
12. Possessorium & Petitorium coram arbitratore vel arbitro & instantia homologationis.
13. Appellatio ab arbitro non est vera appellatio: sed recursus ad iudicem, qui debet ut in reductione ad arbitrium boni viri procedere.
14. Iudex appellationis à sententia arbitri potest cognoscere de possessorio & petitorio de quo cognovit arbiter.
15. Regula, quod in omni foro seculari & Ecclesiastico prohibitum cognoscere simul de Possessorio & Petitorio.
16. Regula superior habet locum ex parte rei: sive contra ream in possessoria adipiscenda vel recuperanda: sed non ex parte actoris, sive contra actorem.
17. Idem in omnibus remediis juris recuperanda vel adipiscenda possessionis.
18. Vera ratio juris de non cumulando Possessorio & petitorio est propter dupliciter iudicii.
19. Petitorium & possessorium quando cumulari possunt.
20. Tres species possessoriorum.

TITULUS QUARTUS DE INTERDICTO UTI POSSIDETIS, ET JUDICIIS POSSESSORIIS.



IC sese offerunt divisiones & definitiones actionum, de quibus ante sex & triginta annos tractatum composui, mihi in exitu meo è Dola à quodam sacrilego, cum aliis elaboratis, subreptum, Sed ne copiosissimæ hujus materiz auctuarium adsciscere videar, necessariis contentus ero.

1. Duo summa sunt & præcipua actionum, Possessorium & Petitorium. Mirabuntur Doctores scholastici hanc à nullo traditam divisionem & tamen pro summa *et in re* à nobis tradi, non tam novè quàm contra textum in §. 1. *inst. de actionibus* ubi summa divisio in duo genera deducitur; aut enim sunt in rem, aut in personam. Præterea etiam si in divisione nostra omnes actiones sub primo membro contineantur, subdividendum petitorium in reale & personale, non tamen omnia interdicta sub secundo membro: quia quædam sunt interdicta, ut omnia exhibitoria & aliqua prohibitoria, quæ non sunt possessoria, ut interdicta *ne quid in flumine, vel loco publico, vel sacros.*

2. Ego verò dico primò, quod cum ante mille & ducentos annos ritus & formula interdictorum exoleverit, quorum loco actiones subrogatæ sunt, quæ initio extraordinariæ dicebantur, *text. in rub. ff. de interd. & ibi gloss. secundus textus in l. penult. & l. ult. C. de interd. inst. eod.* in principio & in fine. Et sensim ad jurisdictionem ordinariam traductæ sunt, possent omnia interdicta, quæ non sunt possessoria, sub primo membro contineri. Cæterum quin appellatione actionis veniant interdicta, etiam jure Digestorum non dubitatur. *l. actionis verbum versio. interdicta quædam. ff. de actionibus & oblig.* Ex exempla passim sunt in jure in materia interdictorum, ubi jura his verbis, *judicium in factum, interdictum, actio*, promiscuè utuntur, *l. 1. ibi, in factum judicium; & ibi, hoc interdictum; & ibi, hac actio; & ibi hanc actionem. ff. ne vis fiat, &c.* Et in veritate sunt hodie species actionum Prætoriarum, ut novè dixi *infra tit. 5. in rub.* Secundò dico, quod hic nullam divisionem comminiscor, sed pro cardinibus materiz subjectæ hujus tituli pono Petitorium, & Possessorium, quæ inter genera actionum summa & præcipua esse dico, ut re & nomine sunt, non tamen omnia. De reiqui vero & inferioribus generibus actionum, ut hanc actionem exonerem ad sua loca remitto, *ut infra tit. 5. in rub.*

3. Et hic Petitorium strictè, & *est ad rem* accipitur, prout ab antiquissima praxi, non solum in Patria consuetudinaria, sed etiam in Patria juris scripti, & in toto Regno, quin etiam in Italia, & ubique capi solet, videlicet pro vindicatione domini, ergo sive directi, sive utilis contra possessorem & detentorem, sive hæreditatis & quotæ, ut petitio hæreditatis, sive alterius rei, etiam universalis corporis, vel juris, ut gregis, armenti, peculii, mensæ institoriz, vel etiam universalitatis bonorum: alias tamen quàm ex successione universali testati vel intestati, sive rei particularis mobilis, immobilis, vel semoventis.

4. Vel etiam personæ libere, adjuncta tamen hoc ultimo casu, causa, ut filii familias, uxoris, servi adscriptitii, vassalli, subditi, *l. 1. §. 1. de rei vindicat. cap. 1. extr. de ordin. cognis. quæ rei vindicatio dicitur, l. 1. §. hanc de rei vindicat.* vel etiam juris incorporalis, ut redditus annui, vel decimarum, vel jurisdictionis, vel etiam servitutis prædialis: Confessoria enim & negatoria (de quibus in §. *agud si agat inst. de actionibus*) appellatione Petitorii & etiam propriè sumpti veniunt. Facit *l. qui ususfructum in fin. si ususfruct. petat.* Facit *supra §. 1. gloss. 1. num. 5.* Idem de Publiciana, pro utili dominio §. *sed ista, cum §. seq. inst. de actionibus* in hæreditate autem frequentioris usus utilitas fecit, ut specialis actio constitueretur de petitione hæreditatis quæ centumviralis dicitur *l. ult. C. de petis. hered. tam civilis, quàm Prætoris, quàm fideicommissariae ut titulis Digestorum de hered. petit. & de possessoria hered. petit. & de fideicommiss. hered. petit.*

5. Petitorium ergo regulariter de vindicatione intelligitur: non solum *arruvasnaxis* ex potentiori significato juxta §. *sed jus civile inst. de jura nat. gent. & civil.* sed etiam propter crebriorem usum, non recentem quidem illum, sed etiam antiquissimum, non solum veteris praxi, non solum juris Pontificii *c. 4. infra c. 6. de causa propr. & possess. c. cum ad sedem de restitut. spoliis.* sed etiam antiquissimarum nostrarum legum *l. qui petitorio de rei vindicat. l. actio in personam de actionibus & obligationibus*, ubi petitio dicitur ad differentiam actionis personalis & aliquam prosecutionem: hic autem ponitur ad differentiam possessorii judicii,

6. Ex his multa colligere licet, ut quod constitutio Caroli 7. art. 72. & similes quæ strictè prohibent non solum cumulare, sed simul vel eodem tempore Petitorium & possessorium prosequi, non intelliguntur de quovis petitorio, etiam personali, latè sumpto vocabulo, nec de omni quidem reali petitorio, sed dumtaxat de petitorio proprietatis, sive reivendicationis, sive petitionis hæreditatis, quod secundùm prædicta, propriè & strictè est verum petitorium, ut pote ratione ipsius proprietatis rei petite intentatum. Idem de Publiciana vel confessoria, non autem de aliis petitoriis: non quòd quævis aliz actiones possint cum possessorio cumulari, sed quod præfata constitutio, & stilus ex ea natus vel potius confirmatus, non impediunt.

7. Ideo cumulatitio admitti poterit ex regula communi, de qua dixi in *l. edicta C. de edendo in lectione Tubigensi*. Si tamen nec repugnantia, nec ordo, nec alia justa causa impediatur, ut patet hoc familiari exemplo: Si emi fundum sub clausula constituti, & solvi pretium, & venditor colonos vel operarios meos non admittit, vel aliter me frui impedit, possum contra eum querelam hanc novitatis impetrare, vel interdictum *uti possidetis*, & nihilominus, sive neget, sive subterfugiat, cumulare actionem ex empto, ut vacuam & realem traditionem præstare condemnetur, & ad reliqua annua, quæ sunt de natura venditionis: hoc enim

Vindicatio libere personæ adjuncta causa.

Petitorium regulariter pro vindicatione intelligitur.

possessorium & petitorium proprietatis non possunt cumulari.

Petitorium personale cum possessorio cumulari.

Possessorium & petitorium sunt duo genera actionum.

Ante 1200. annos exolevit ritus interdictorum, & appellatione actionis veniunt.

Petitorium propriè pro rei vindicatione.

enim casu utrumque iudicium, & possessorium retinenda, & petitorium personale ex eodem fonte nascuntur, nec ullo modo repugnant, nec alia est ordinis vel utilitatis ratio, quæ faciat quominus regulæ cumulationis locus sit, de qua per Dinum in *cap. nullus de Regul. iur. in sex.* & plenè dicam *infra* §. 75. Et hoc est utile, tum propter quædam privilegia iudicii novitatis, tum ut eodem cursu non momentaneam distinctivam possessionis tantum, sed etiam peremptoriam distinctivam in actione empti consequatur. Quod si venditor justam aliquam causam haberet possessionis detractandæ, abolveretur à iudicio possessorio, ut *infra* num. 16. sed non à iudicio empti. Idem ex parte conventi hoc interdicto: Iudicium enim duplex est, tum alias non debet actori licere, quin liceat & reo. *l. ult. C. de fructibus & lit. expens. l. non debet. ff. de reg. iur.* Si enim venditor non recepit integrum pretium, tunc, quia etiam non obstante constituto, non minus habet jus quam simplex colonus, potest defendendo negativè in hoc interdicto cumulare actionem ex vendito ad solutionem, vel per solutionem pretii. Et ultra si fidem non habuerit de pretio, potest non solum negativè, sed etiam affirmativè defendere in hoc interdicto, hoc est reciprocè agere, seu se possessorem allegare & in ea se conservari petere, non obstante constituto vel precario, quod tacitam habet conditionem, pretium solvendo per emptorem, qui aliàs non potest uti contractu, & consequenter nec ulla eius parte vel clausula, *l. Julianus §. offerri. de actionibus empti.* Et sic poterit venditor cumulare actionem ex vendito ad solutionem pretii, offerendo, hoc facto cedere possessioni. Rursus si venditor qui anno sequenti adhuc frui debet, deturbetur ante tempus, potest hoc interdictum intentare, & simul ex vendito agere ad solutionem pretii: Quod si ex eodem contractus instrumento liqueat de retenta fructuione anni, & vel testibus, vel confessione emptoris promptè docere possit, consultius faciet ad utrumque caput, eadem ex vendito actione agere, & statim per iudicem prohibere emptori, ne ante tempus ingrediatur.

8. Quod si idem venditor præterdat contractum nullum, aut rescindendum, ex capite quidem nullitatis, nulla nova opus est actione, aut cumulatione, cum eodem contextu, vel per viam replicationis deduci possit, etiam si a Cancellaria Principis habeat resciptum declarationis nullitatis: quia non est inconveniens nec est cumulatio novæ actionis, sed questio incidens, appendix principalis instantiæ, ad cuius decisionem Princeps procedi rescribit, non habita ratione contractus nulli, si talis invenitur. Ex capite verò rescissionis, sive ex *l. 2. de rescind. vend.* sive propter dolum qui incidit contractui, etiam si causam non dedit, *l. & eleganter de dolo*, sive propter præteritum justum metum, *100. tit. de his qua vi met. causa sunt*, sive propter redhibitionem, *l. si prædium C. de adil. act.* nova est & alia instantia, quæ simul eodem tempore intentari & continuari potest, etiam si adversarius se possessorem præterdat, cum nulla sit repugnantia, nec ulla lex, aut constitutio quæ prohibeat, quicquid dicat Rota *deci. 119. in anteq. & decisio Capelle Tholosane 468.* quorum dicta procedunt quando actor fatetur se possessionem tradidisse, secus si negat, ut hic.

9. Quod si adversarius ad possessorium negativè tantum defendat, potest actor utramque actionem non solum eodem tempore prosequi, sed etiam in eodem libello cumulare, utraque instantia conjunctas: Sed si adversarius se quoque possessorem contendat, & per media suarum defensionum, vel oppositionum in sua possessione conservari certet, tunc potest cumulationem in eodem libello, & conjunctionem instantiarum impedire, ne possessoris instantiæ, in qua

etiam actor est, præjudicium aut remora fiat, sed non potest impedire quin adversarius seorsum rescissionem aut restitutionem in integrum, vel conditionem sine causa, aut simile revocativum iudicium prosequatur, quia nihil repugnat, & constitutiones, de quibus *supra* eodem num. 6. de petitorio vendicationis, seu proprietatis loquuntur.

10. Illud ultimum limito, primò si alleget se de facto spoliatum ab eodem adversario, & hoc constet, vel brevi probare offerat: quia tunc in aliis instantiis per præteritum spoliatorem contra itum intentatis, tantisper super sedebitur, ex regula communi, *spoliatum ante omnia debere restitui.* Limito secundò, postquam sententia aliqua, sive sequitri, sive fiduciarie possessionis, quam recedentiam vocant, sive pleni possessorii lata fuerit, quia obedire contumaciter desistenti, donec pareat, reliquæ actiones denegabuntur. *l. sed est per Praetorem. §. aut Praetor in fin. ex quibus causis major.*

11. Principalem conclusionem *supra* num. 6. quod possessorium & petitorium non cumulantur, limito. Primò, ut non procedat in materia regalium, videlicet beneficiorum ecclesiasticorum ad collationem Regis Franciæ, jure Regaliæ, est jure coronæ pertinentium, quorum cognitio, etiam in prima instantia spectat ad solam hanc primitivam supremi Parisiorum senatus Curiam, quam Joannes Faber per excellentiam, Curiam Franciæ vocat, in qua disceptatione Procurator generalis Regis, in eodem Senatu; semper est pars principalis: & quia Rex Franciæ omnium beneficiorum in Regalia vacantium iudex est solus & supremus, non solum possessorii sed etiam petitorii, & ipsimet tituli petitorium & possessorium simul & semel deducuntur & judicantur, ut etiam tetigi in *reg. 18. Cancellariæ Romanæ de infirmis resignantibus ad fin. num. 422.* Limito secundò, in instantia ad finem decreti de pacificis. Sed hæc est impropria limitatio, quia non concurrunt instantiæ super petitorio & possessorio, sed utraque tam præteritum, quam futura absorbetur silentio imposito ad titulum illius qui titulo colorato pacificè triennio beneficium Ecclesiasticum possidisse probatur. de quo latius *infra*: non ergo hic cumulantur, sed supprimuntur instantiæ, tam petitorii, quam possessorii.

12. Limito tertio coram arbitratore, vel etiam vero arbitro. Licet enim compromissum fiat ad instar iudiciorum, *l. 1. de arbit.* tamen verus contractus est: itaque sicut possunt partes de petitorio & possessorio simul transigere, ita & compromittere etiam in arbitros: quinetiam arbitralis sententia quædam est transactio, quod Bartholus, Baldus, & omnes fatentur in arbitratore in *l. 1. §. si servus, de pecul.* aliter sentientes de sententia arbitri per *l. 1. de arbit.* & per textum in *Authent. ut differentes iudices §. si vero contigerit*, ut latè per *Alexand. consil. 27. num. 2. lib. 1.* ubi in annot. tetigi, & per Philippum Decium *consil. 198. num. 4.* & latius per Franciscum Purpura in *rubr. C. de transactionibus*, sed textus in *l. 1. de recept. arbit.* non concludit, quia nullum simile, idem *l. quod Nervus. ff. de positi.* & textus in *Authent. ut differentes iudices Novell. 86.* ubi tam *φιλανθρωπικῶς*, etiam si verbo tenus magis sonent in amicabilem compositionem, tamen sensus Novellæ pariter est in compromisso arbitri, & satis est quod constitutiones prohibitive non loquuntur, nisi de iudiciis & iudicibus, non autem de arbitris.

13. Sic consequenter si à sententia arbitri super compromisso possessorii & petitorii lata appelletur, seu potius ad iudicem provocetur aut recurratur, non enim vera est appellatio, cum non sit à iudice, sed à privato, vel tanquam à privato, nec constitutiones de appellationibus locum habent, nec opus est provocare illic quicquid vulgares putent, sed est provo-

Reus allegans se spoliatum petens restitui, super sedetur in aliis actionibus.

possessorii & petitorium cumulantur in regalia & in decreto de pacificis possessoriis.

Et coram arbitratore vel arbitro.

Appellatio ab arbitro non est vera appellatio, sed recursus ad iudicem.

Idem de nullitate rescindenti & rescissorio.

Sed non in eodem libello, nisi quando reus in possessorio negativè tantum defendit.

catio in jus, ut notant omnes Doctores in *l. non distinguemus* §. cum quidam in fin. de arbit. Alex. conf. 119. num. 15. lib. 2. Franciscus Curtius senior *consil. 23. in fine.* Quod etiam satis indicat constitutio Regis anno 1512. §. 34. in verbo, *contra recontritum appeller.* Unde hæc provocatio sive controversia super homologatione, spectat ad judicem ordinarium illius causæ in prima instantia, ut etiam tradunt Canonistæ in *cap. quintavallis extr. de jurejur.* Et potest ex privilegio alterius partis evocari ad iudices (puta præfectos libellorum supplicum Palatii) qui prohibiti sunt de omni causa seu articulo appellationis, etiam à suis delegatis intersece cognoscere, ut dixi in annotationibus ad Philippam Decium in *cap. cum sit Romana num. 9. extr. de appellat.*

Judex appellationis à sententia Arbitri potest cognoscere de possessorio de quo cognovit arbiter.

24. Redeundo è diverticulo ferventis calami ad tertiam limitationem *supra num. 6.* poterit & habebit judex appellationis seu potius provocationis sententiæ arbitri simul de possessorio & petitorio de quo cognovit arbiter, cognoscere & judicare, cessante hoc casu, prohibitione constitutionis, quia non tam agitur de judicandis instantiis petitorii & possessorii simul, quam de judicando de latione, vel circumventione in contractu vel transactione partium, & multominus formis in hæret., sed magis ut in causa reductionis ad arbitrium boni viri, emendata notabili aut evidenti latione, non præcisè habendo respectum, an provocator habuisset causam provocandi à iudice, sed an habeat causam petendi reductionem ad arbitrium boni viri; non enim per hunc recursum agitur de rescindendo compromisso, sed de illo probè exequendo, & errore arbitri emendando.

Regula quod in omni foro seculari & Ecclesiastico est prohibitum cognosci simul de petitorio & possessorio.

15. Cæterum stat regula in omni foro, etiamsi accedat consensus utriusque partis, in seculari quidem foro propter constitutiones prohibitivas sine dispensatione Regis. In Ecclesiastico verò propter incapacitatem cognoscendi de ullo possessorio, etiam juris quantumvis merè Ecclesiastici, etiamsi de quasi possessione, non solum jurisdictionis Episcopalis, vel ipsius Episcopatus, vel parochialis Curæ, vel Officii claustralis agatur: sed etiam si de quasi possessione Sacramenta administrandi, vel prædicandi verbi Dei; quamvis duo hæc ultima non debeant ad forensia trahi, nec tali commercio inquinari. Quandoque tamen vidi ex speciali rescripto Principis, de consensu utriusque partis possessorium retinendæ & petitorium simul cumulari, etiam coram præfectis libellorum supplicum Palatii Regii Parisiensis, qui specialiter per constitutiones prohibentur de petitorio & omni reali iudicio cognoscere, sed sunt casus particulares, ut inter Titium & Mævium dumtaxat, qui non merentur signari, ut nequeant in consequentiam trahi.

Hæc regula habet locum ex parte rei sive contra eum in possessoriis adipiscendæ vel recuperandæ, sed non ex parte actoris sive contra eum.

16. Circa prædicta occurrit valde necessaria quaestio, an dicta regula *supra num. 6.* habeat locum in possessoriis adipiscendæ vel recuperandæ? Breviter dico quod sic ex parte rei, sive contra eum, & non ex parte actoris, sive contra eum, ut patet in interdicto *unde vi &c.* Quod enim pro regula ab omnibus traditur, *Spoliatum ante omnia restituendum,* favore solius spoliati introductam est, & ejus favore superfedetur in quaestione proprietatis & aliis actionibus contra eum moris vel movendis: non autem si ipse petitorium vel etiam actionem simul intentare & prosequi velit: nullo enim jure, nulla ratione prohibetur, nisi etiam reus se in eadem re spoliatum contendere, & vicissim *unde vi* ageret, & quandoque, licet rarò, contingere potest, & eadem ratione agens *unde vi,* etiam in eodem libello cumulare potest pe-

torium, sed incautè utramque instantiam cumularet, nisi cum reservatione, instantias, si opus sit, separandi.

17. Idem igitur vel fortiori ratione in agente interdicto adipiscendæ. Idem in omnibus remediis juris recuperandæ vel adipiscendæ possessionis, ut ex *l. ult. C. de edict. divi Adr. toll. & l. si quis condictionis. C. locat.* & ita debet intelligi *l. si de vi. ff. de judic.* videlicet quando actor convenitur petitorio, habet enim exceptionem hanc ordinis dilatoriam, secus si ipsemet etiam petitorio, sive reali, sive personali agere velit. Idem si fiducia juris & promptæ fidei nollet excipere, sed pateretur eum in petitorio concludere.

Idem in omnibus remediis juris adipiscendæ seu recuperandæ possessionis.

18. Et sic vera ratio juris de non cumulando petitorio & possessorio, est propter dupliciter iudicii, in quo uterque actor & reus, & non minus hujus quam alterius interest, non solum petitorii cumulationem, sed etiam prosecutionem separatam interim differri: ut etiam quando contingit interdictum *unde vi* duplex esse, ut nuper diximus. Ideo de jure consensu utriusque partis fieri potest cumulatio, etiam in possessoriis duplicibus: sed non in hoc Regno in possessoriis novitatis, seu retinendæ, propter constitutiones prohibitivas, nisi etiam specialis dispensatio Principis accedat cum derogatoria expressa ad dictas constitutiones in casu specifico in rescripto contento dumtaxat.

Vera ratio juris de ob cumulando petitorio & possessorio est propter dupliciter iudicii.

19. In possessoriis autem simplicibus cumulari potest petitorium ex parte actoris, cujus solius favore impeditur cumulatio, usque aded ut etiam in interdicto retinendæ ex parte actoris fieri possit etiam reo invito, quando contingit iudicium illud esse simplex, ut quia reus non affirmativè, sed negativè tantum defendit, non contendens se possidere, sed negans se turbasse, vel impedire in possessione: nec mirum, quia cum jam nulla super sit lis super possessione quæ pacifica remanet actori, sed tantum super sit iudicium super impensis instantiæ, damnis & interesse præteritis per actorem turbationis & negatæ per eum, nihil est quod impediatur statim petitorium intentare & prosequi: imo quod fortius est, etiam iste reus non solum qui negavit se turbasse, sed etiam qui passus est, & consensit actorem definitivè manu teneri in possessione pacifica rei controversæ, & condemnationem damnorum & interesse damnationis subit, potest statim ejusdem rei petitorium intentare contra ejusdem actorem invitum, qui nec dilatoriam quidem exceptionem possessorii nondum plenè executi habebit, quandiu victus in possessione non est in culpa nec mora taxandi & refundendi impensas, damna & interesse possessorii iudicii. Ita etiam sæpe in hoc supremo senatu iudicare vidi.

Quando cumulari possunt petitorium & possessoria.

20. Quanquam autem omnia ferè interdicta possessoria sunt, textus & ibi glo. *inst. de interd. in princ. gl. 1. in rub. ff. eod. tit.* tres tamen sunt insigniores & frequentiores species possessorum, videlicet adipiscendæ, recuperandæ & retinendæ possessionis, quarum duæ tantum ultimè frequentari solent apud nos, & præsertim retinendæ, quæ in hoc regno & ab antiquo vocatur *cas de saisine & de nouvelles*, de quo loquitur totus hic titulus, verbis quidem brevis, sed re & effectu amplissimus. Et quia nobis hic tractanda est immensa materia possessorii & præcipuè interdictorum (sunt enim in jure præter interdicta, plura alia remedia possessoria) expedit brevi perioche, omnes interdictorum species semel in rem præsentem sub oculis exposita figura adducere.

Tres species sunt possessorum.

* C'est le
64. article
de l'ancienne
Coutume. &
c'est le 96. en
la nouvelle.

§. * XCVI.

Par ladite coutume generale de la Ville, Prevosté & Vicomté de Paris, quand aucun possesseur d'aucun heritage ou droit réel réputé immeuble, est troublé, & empesché en sa possession & jouissance, il peut & luy loist soy complaindre & intenter poursuite en cas de faisiné & de nouvelleté, dedans l'an & jour du trouble à luy fait & donné audit heritage, ou droit réel contre celuy qui l'a troublé.

S U M M A R I A.

1. *Petitorium non cumulatur cum possessorio, nisi in personali.*
2. *Possessio queritur momento, sed saisina par an & jour.*
3. *Possessio amittitur par an & jour.*
4. *Annus verus possessionis pergit à tempore quo cultus est ager.*

1.  **N**on potest cumulari petitorium simul cum possessorio: fallit in petitorio personali, ut in commissio feudi cum possessorio feudalifato.
2. Veteres libri dicunt quod possessio est momento quæsitæ, sed saisina par an & jour.
3. Possessio amittitur per annum & diem. Ampliatur etiam si per executionem sententiæ contra simplicem latæ. Vide ad Innocentium cap. super. de re judic. supra §. 31. num. 25.
4. Vir vendidit fundum uxoris, promes faire ratifier, emptor per 4. annos fecit vineam, mortuo ma-

rito post vindemiam, vidua inibi moratur, colit & fait toutes les façons & vindemiat: sed infra annum vindemix, emptor qui morabatur Parisiis turbatus, de vinea agit novitate, an bene intra annum vindemix, sed non intra annum quo vidua cœpit colere? Respondi: si emptor habet causam iustam ignorandi, non incipit verus annus possessionis, nisi à vindemia; quia reliqua prioris temporis sunt ad commodum domini, l. qui occidit adulterum. §. si quis alienum. ff. ad leg. Aquil. Non obstat gloss. fin. l. 8. C. fin. regand. quia loquitur alio non possidente, vel non conservato in possessione.

* C'est le
xcvii. de
la Coutume
nouvelle.
Ce Commentaire posthu-
me suit co-
mme d'ars.
en article.

§. LXV.

Item aucun n'est redevable, au moins à tort de soy complaindre & intenter le cas de nouvelleté pour une chose mobilière particuliere.



TITULUS QUARTUS.
DE PRÆSCRIPTIONIBUS.

* C'est le li-
vre 6. de la
nouvelle.

§. * LXVI.

* C'est le
cxiii. de la
nouvelle
Coutume.

Par ladite Coutume, si aucun a joüy & possédé aucun heritage * à juste titre & de bonne foy, tant par luy que par ses predecesseurs, dont il a le droit & cause, franchement & sans inquietation d'aucune rente, par dix ans entre presens & vingt ans entre absens aagez & non privilegiez, il acquiert prescription d'icelle rente.

* La nouvel-
le adjoûte au
rente.

§. * LXVII.

* C'est le
lxx. de la
nouvelle
Coutume.

Item quand aucun a joüy & possédé par luy, ses predecesseurs & devanciers, desquels il a le droit & cause, d'aucun heritage à juste titre & de bonne foy par dix ans entre presens, & vingt ans entre absens, aagez & non privilegiez, franchement & paisiblement, sans inquietation d'aucune rente ou autre hypothèque, tel possesseur dudit heritage a acquis prescription d'icelle rente ou hypothèque.

S U M M A R I U M.

1. *Scientia malefidei, post tempus præscriptionis non obest.*

1. **M**alz fidei superveniens scientia non excusat, nisi supervenerit post tempus præscriptionis, ut dixi ad Decium cap. jurans col. fin. de probationib.
Tom. I.

Prior articulus loquitur ad præscribendum contra personalem, sequens ad præscribendum contra hypothecarium.

NNNnn ij

* C'est le
218. de la
nouvelle
Coutume.

§. * LXVIII.

Item si aucun a jouï, usé & possédé aucun heritage par l'espace de trente ans continuellement, tant par luy que par ses predecesseurs, franchement, publiquement, & sans aucune inquietation, supposé qu'il ne fasse apparoir de titre, il a acquis prescription entre aagez & non privilegiez.

S U M M A R I U M.

1. *Vis executoria post triginta annos non competit.*

ETIAM laudimia præteriti temporis ut census præferuntur.

Quid de hypothecaria? Respondi simpliciter non competere vim executoria post triginta annos.

Dicebat *Chartier* quod hypothecaria durat post 30. annos ad finem, ut declarentur hypothecata, & relinquuntur ut vendantur; licet *Segnier* sentiret & hanc cum personali exolevisse: imo remanet, sed sola realis actio, ita quod garentigia etiam contra ipsum obligatum non potest amplius prosequi pro executoria, nec petitur declarari executoria contra heredem.

Un Bourgeois 1430. a bail d'une maison, debet trois deniers de cens recognus 1472. infra 40. annos, quod valet: quia semper durat hypothecaria, deinde 1517.

post 40. annos recognus per matrem impuberis *comme ayant sa garde*, licet non esset, repugnante quippe consuetudine; quia alium virum duxerat qui mortuus erat, & sic videtur recognitio nulla, tum post 45. annos, tum ex quo agebatur non de acquirendo, sed conservando jure. Conclisum cum *Chartier* quod valet interruptio ad fidem interruptionis præscriptionis: quia potest fieri recognitio hujusmodi realiter per quemcumque possessorem etiam prædonem, *l. si Urbana. ff. de condit. indeb.* tum quia alias tunc dominus egisset & de præteritis interruptionibus docuisset; præterea filius hæres matris non potest impugnare qualitatem quam mater accepit: quia tenetur ad interesse, & ea qualitas sufficit ad vim simplicis interruptionis.

§. LXIX.

Voiez Part.
12. de la
nouvelle
Coutume.

Item par ladite Coustume un vassal contre le seigneur, ne le seigneur contre le vassal ne peut acquerir prescription du fief tenu dudit seigneur.



TITULUS QUINTUS.

DE PERSONALIBUS ET HYPOTHECARIIS

A C T I O N I B U S.

§. * LXX.

* C'est le 99.
de la
nouvelle
Coutume.

PAR la Coustume de la Ville, Prevosté & Vicomé de Paris, les detempteurs & propriétaires d'aucuns heritages chargez & redevables d'aucuns cens, rentes, ou autres charges réelles & annuelles, sont tenus personnellement de payer & acquitter icelles charges, à celui ou ceux à qui deüés, & les arrerages échus de leur temps, & si longuement que d'iceux heritages ou de partie & portion d'iceux, ils seront detempteurs & propriétaires.

S U M M A R I A.

1. *Merus detentor qui in simplicitate redemit redditum, non liberatur: quia dominium directum fundi semel hypothecatum est.*
2. *Differentia inter principalem debitorem & tertium.*
3. *Notaires Episcopaux n'ont point d'hypotheque.*
4. *Sola conventio format hypothecam.*
5. *Portion congruè ou gros, se paye par provision.*
6. *Discussio an requiratur.*
7. *Seel attributif de jurisdiction est tutelare, & non executivum contra tertium.*
8. *Hypotheca ad hoc officit ut qui iu-*

Instrumentum non negat, teneatur illud exequi.

9. *Obligatio specialis ideo est generalis, quod generaliter quis obligatur.*



URONIS non est similis; quia consuetudo nihil dicit: tamen *le Bailly de Tours* idem iudicavit contra *Madame du Moulin* empiricem de *Leine pour Marthe Normandiere*, & conclusum benè per eam appellatum 1551.

Merus detentor qui in simplicitate redemit reditum, nō liberatur, quia dominium fundi hypothecatum est.

1. *Bony* ab illa terra arente; postea super eo redditu constituerat reditum: deinde vendit illum reditum tertio: vel reliquit eum qui accepit, heredem: vel ei remittit reditum, an teneatur personaliter debitori? Respondi, sic; & sic est merus detentor qui in simplicitate redemit reditum, quia ipsum dominium directum fundi semel hypothecatum fuit, secus si ex causa antecedente debitum non poterat talis reditus redimi.

Differentia inter principalem & tertium.

2. Vera ratio contra *Baldum* in *l. est in arbitrio. C. de obligat. & actionibus*, differentia inter tertium, & principalem contra quem cumulatur, tūm æquitas, tūm ut liberè fruatur, ut dixi ad *Decium l. edita num. 77. C. de eadem*.

Utrum habet locum ut coram Præfide Parisiensi conveniatur Prælati debens reditum super terram Ecclesiæ? Non est dubium quod sic: sed quid si debetur Curato; vel Vicario perpetuo super decimis, potest recurri ad Prælatum? Videtur quod sic. Alii dubitabant, quia non erat realis hypotheca & per transactionem de *Notaires Episcopaux* qui non habent hypothecam.

Notaires Episcopaux n'ont point d'hypothèque. Sola conventio format hypothecam.

4. Sed certè tunc sola conventio format hypothecam, & sic hæc ratio non valet. Ad rationem autem quæ super spirituali, responde, quod ex quo translatum esset ad Abbatè, qui non est Curatus primitivus; censetur temporalis: secus si esset Curatus primitivus, quia tunc idem videtur ac si super oblationibus & spiritualibus tantum esset assignata: imò non videretur in commercio, nec res prophanæ hypothecata: de quibus hæc consuetudo loquitur: licet jura hypothecarum etiam ab Ecclesia hinc expellantur. Tamen potest Curatus sibi providere *par complainte de disme*, nisi solvant dictam pensionem, imo per causam novitatis dictæ pensionis.

Portion congrue se potest par provision.

Cum aliàs ageret *le Curé de Taraille* contra Religiosos de *Lys* in novitate pro decimis & illæ dicerent suas esse in solidum, quia solvebant duos modios, per sententiam requisitarum fuerunt interim condemnati *payer & continuer ladite portion, ou gros par provision*. Nec mirum, quia est pars terræ: secus si Curatus agat contra Abbatem, vel Camerarium pro juribus Curæ & divino officio, & ille se dicat Curatum, & tamen dare solitum tot annuatim Vicario, quia non videtur peti posse hæc provisio, ut

solvat pendente processu, quia non est pars rei controversæ, vel æquè connexa, ut hujusmodi retineantur decimæ quas hic Curatus non petebat.

6. An requiratur discussio? Videtur quod sic, *Auth. Discussio hoc si debitor*: quia consuetudo aliquid operatur præter jus, dando personalem actionem contra detentorem: quod jure communi Digestorum & Codicis requiritur discussio: Authentica autem hoc privilegium in calibus sub jure communi, non autem in casu consuetudinis introduxit.

7. *Letres de rente constituées sur plusieurs* specialiter passées Parisiis: ideo detentor ex tunc conventus *pardevant le Prevost de Paris en action personnelle & hypothécaire*, declinat, est debent en vertu du scel de la Prevosté, dont il appelle. Respondi benè appellatum: quia contra tertium non est le scel nisi tutelate, non autem executivum, & tamen est personaliter obligatus: Tamen hoc est à lege, non ab instrumento, nec vi instrumenti: sed quid si reus *demeuroit à Monmorency* & sit Præfide Præfidalis Judex, videtur benè iudicatum, & potest cogi *passer titre nouveau* coram Præfide sive Judice Regio, & sic le scel operatur: secus de habitante in alio Præfidatu, quia non cogetur *passer titre nouveau à Paris*, sed tantum coram Judice loci. Quid si instrumentum dicat quod successores cogentur *passer titre nouveau à Paris*, & de solvendo à Paris? Respondi, quia tunc

Scel attribuit de jurisdiction est ruculaire & nō executivum contra tertium.

8. Hypotheca ad hoc officit, & sic vel potest conveniri à Paris, ex quo non negatur instrumentum, nec qualitas in eo scripta, & hoc est verum hoc casu. Sed dicta clausula non valet in rebus constitutis *au dernier douze*.

Hypotheca ad hoc officit ut qui instrumentum non negat, teneatur cum exequi.

Limita usque ad valorem fructuum, si reditus est limitatus & ad vitam in lucrativa, vel quasi, ut doarium. Vide notata ad *Decium l. divus de regul. jur.*

9. Ego contrarium nihilominus in principio semper intellexi, de specialiter obligatis, & nunc reperio quod hoc est æquius respectu personalis obligationis & sic cessat, si tantum est generalis hypotheca, unde non habet locum regulariter in obligatione speciali, quæ semper videtur generalis: tamen melius est discedere à verbis & communi opinione, si tamen sunt quædam specialiter hypothecata, illa prius discutienda. *l. 2. de pignoris*.

Obligatio specialis ideo est generalis, quod generaliter quis obligatur.

Nota quod dicebat dom. *Morin, les charges & redevables, saltem les redevables* (quæ sunt in hoc artic. & non in art. superiori) denotant quod in isto articulo loquitur de specialiter obligatis, vel datis ad hoc onus quod res sit redimibiles: sed in superiori articulo loquitur de simpliciter hypothecatis.

* C'est le 101. de la nouvelle.

§. * LXXI.

Item les detenteurs & propriétaires d'aucuns heritages obligez ou hypothecuez à aucunes rentes, ou autres charges réelles & annuelles, sont tenus hypothecairement à payer icelles rentes & autres charges réelles & annuelles, avec les arrerages qui en sont deubs, à tout le moins sont tenus à icieux heritages delaisser pour estre criez, subhaltez, vendus & delivrez par decret à l'acheteur plus offrant & dernier enchetisseur à la charge de la rente, & pour le payement des arrerages qui en sont deubs.

SUMMARI A.

1. *Hypotheca est prior pro reliquis.*

2. *Expensarū hypotheca est verè formata à die contractus & ita iudicatur aresto.*

3. *Qui non habet unde solvat, bonis potest cedere, etiam pro expensis, que sic sunt voluntarie.*

Hypotheca est prior pro reli-

Intelligitur secundum jus credendo jura.

1. Etiam pro reliquis prior est hypotheca. Tom. I.

2. Sed an pro expensis? semper servatum est quod quis non, sed ponuntur inter personales & chirographa- NNNan iij

Expensarū hypotheca

est verè formata à die contractus & ita iudicatum.

rios; sed hoc est ignorantia: quia est vera hypotheca, sicut formata à die condemnationis vel taxationis. Tamen quod esset & à die contractus dixit dom. Clero. ad suam relationem iudicatum, per quam post tres hebdomadas cum aliis classibus dubitatum, & quod Lifetus in initio refragaretur, tamen huius sententiae fuit & ita postea insequendo illud arestum iudicavit. Videtur mihi iustius quod non ponantur nisi à die taxationis vel condemnationis, alias etiam in condemnatione vel taxatione ceteri vocandi essent creditores. *Script. fol. 135. in fi.*

Melius dicendum ut dixi *Inst. fol. 192. 1550. 12. Maii*

Dominus *Angran* habuit causam *aux Requestes*, ubi Dominus *Prevost* primus *Præses* ita voluit aliorum servare aresta & alios consuluit, *Tuders, Barthelot*, & alios, qui omnes dixerunt se ita pluries iudicasse, & quod postredie sic iudicare habebant. *Dom. de l'Hospital* est contrariæ opinionis, quæ prævalet: quia semper purior servata & iustior saltem ante prehensionem & pignus prætorium: quia hæc mala praxis est periculosa, tum impensæ remotæ, personales & voluntariæ, & extra rem, nec valet quod dicebat *Prevost* quod sunt necessitatis, in eo tertiæ, qui non habet unde solvat, quia tunc potest bonis cedere & sic sunt voluntariæ.

Qui nō habet unde solvat potest bonis cedere, et sic pro expecta-

* C'est le 102. de la nouvelle.

§. * LXXII.

Quand un tiers detenteur d'aucun heritage est poursuivi pour raison d'aucune rente dont est chargé ledit heritage qui luy a esté vendu sans la charge de ladite rente, & dont il n'avoit eu connoissance auparavant ladite poursuite, apres qu'il a femme son garand, ou celuy qui luy a vendu ou promis garantir ledit heritage, lequel luy default de garentie, ledit tiers detenteur ainsi poursuivi, paravant litiscontester peut renoncer audit heritage; & en ce faisant il n'est tenu de ladite rente & arrerages d'icelle, supposé mesme que les arrerages fussent & soient escheus de son temps & paravant ladite renonciation.

SUMMARI A.

- 1. Creditor potest capere hypothecam & fructus futuros: sed non potest exigere præteritos, nisi mala fide essent consumpti.
- 2. Detentor qui condemnatus est, potest petere actionem sibi cedi contra principalem & coobligatos.
- 3. Emptor qui non contestatur litem, non debet fructus præteritos;

Creditor potest capere hypothecam & fructus futuros, sed non præteritos, nisi mala fide essent consumpti.

1. **N**Unquid autem lucratur fructus medii temporis? Dico quod sic, cessante frustratione & dilatione fraudulenta. Et hoc est de jure, quod creditor potest benè capere hypothecam & fructus futuros, non autem potest exigere fructus præteritos & boni fide consumptos à possessore: secus si essent mala fide consumpti; quia erant hypothecati. Sed quid de aresto lato 24. April. 1452. *an profit de Monsieur le Duc President, demandeur en action personnelle & hypothèque contra filios hæredes de feu Henry Roussel, qui acquiescent: la terre de Challeau le Bachelier, fortè, ut credendum, sine onere redditus debiti, quo condemnati sunt quant à la personne à payer les arrerages de soixante & dix livres tournois de rente escheus depuis le 22. jour de Juillet 1438. jusques au 25. Fevrier 1450. & sic de douze années, & ne se fera l'exécution d'iceux sur les obligés que jusques à telle somme qu'il sera trouvé la terre & seigneurie de Challeau & ses appartenances avoir valu & pu valoir es temps & années susdites, & au regard de l'hypothèque la Cour la declara affectée, obligée & hypothéquée au payement & continuation d'icelle rente, & ausi d'autres dix livres de rente deux ans demandeur & des arrerages escheus & à escheoir, sans despens & pour cause: & quamvis renuntiassent biennio ante arestum, tamen condemnati sunt in effectu ad fructus præteriti temporis, sive pro eorum rata ad reditum. Sed fortè habebant hæredes *feu Roussel* causam lucrativam: sed illud non est satis ad justitiam aresti: quamvis sit æquum, si verant eum fortè reditum, sed tunc non fuissent admitti ad renunciandum: si autem ignorassent & haberent causam onerosam, iniquum etiam are-*

stum, quia æquè certant de damno vitando, quia deficit garentia, sicut creditor certat.

PEUT RENONCER] secus si appellet *de la fin de proceder frivolle*, quia tunc habetur pro contestata nec poterit renunciare nisi juxta artic. 191. & sic solvet præterita (sui temporis tamen) & futura usque ad totalem abdicationem.

2. Potest tamen petere actionem cedi, & contra principalem qui fortè non est author suus & contra coobligatos. Finge ergo, debitor 1520. vendidit sine onere unum ex fundis hypothecatis: postea 1530. vendit alterum, & cedit solo. Nunc agit creditor contra ultimum qui petit sibi cedi contra primum qui tum præscripsit. Certè hic quandiu vixit debitor principalis, videtur cessare culpa, quia creditor sciebat quod debitor non poterat præscribere, nec alios etiam summare: & sic si exegisset ab eo, hoc non profecisset aliis ut citius sibi caverent: Ergo non debet nocere creditori si interim gratiam fecerit debitori, & sic rursum quod alios etiam non liberasset & verum puto, tum iustum est ut ultimus emptor sit deterioris conditionis primo, qui tum fortè præscripserat, quod esset expeditum si præscripserat, nec tum fuisset petere cessionem, sicut nec potuisset eam petere venditor qui nuper vendidit.

Detentor condemnatus potest petere actionem cedi contra principalem & coobligatos.

3. Emptor prati citatur mense Maio. *il demande vius*, postea vocat *son garand à delay de deux mois, il luy desant*, & tunc cedit, petit actor ut reddat fructus præteriti? Respondi non deberi ex quo litem non contestavit, nec procrastinavit, & n'a eu que les *simples delais ordinaires*, nec præmaturè fructus collegit.

Emptor qui non contestatur litem, non debet fructus præteritos.

* C'est le 98. de la nouvelle reformée.

§. * LXXIII.

Item quand aucun a jöuy & possédé aucune rente, & icelle prise & perceüe sur aucun heritage paravant dix ans & depuis dix ans, & par la plus grande partie d'iceluy temps, s'il est troublé

troublé & empesché en sa possession & jouissance, il peut prendre & intenter le cas de simple faitine personnelle contre iceluy ou ceux qui l'ont ainsi troublé, & requérir a l'encontre de luy estre remis en la possession en laquelle il estoit auparavant ladite cessation.

S U M M A R I A.

1. *Turbatio non est, nisi de refutatione, vel negatione appareat.*
2. *Possessor in dubio titularum ma-*

net in possessione; nisi sit possessio minoris temporis, quam ad præscribendum sufficiat.

Turbatio non est, nisi de refutatione vel negatione appareat. Possessor in dubio titularum manet in possessione, nisi possessio sit minoris temporis quam ad præscribendum sufficiat.

1. **I**stud est fictum, quia nunquam est turbatio, donec de refutatione, vel negatione appareat.
2. **C**olonus & locator per quinque annos solverunt quinque sextarios pro tribus: modo maritus filie nuptæ visis titulis non vult solvere nisi tres: Dominus directus capit casum novitatis? Respondi quod habet causam proprietatis annexam, & quod ibi er-

rores solutionis non transferant possessionem, etiam si iste aliquot annis sic per errorem solverit: an ergo erit inutilis casus novitatis? Respondi quod in dubio titularum remanebit in possessione. Sed certe non est justum si sit possessio minoris temporis quam ad præscribendum sufficiat, aliàs perpetuò iste circumveniretur.

§. * LXXIV.

Compensation n'a point de lieu sinon d'une dette claire & liquide à une autre pareille-
ment claire & liquide.

S U M M A R I A.

1. *Compensatio non fit viro cum eo quod ei debetur ad onus de con-*

vertir en propres.

2. *Causa continentia non debet dividi.*

Compensatio non fit marito, cui quod ei debetur ad onus de convertir en propres.

1. **R**espondi quod non debet compensari viro cum eo quod ei debetur ad onus de convertir en propres pro uxore, & quod constante matrimonio non fit, sicut nec in alimentis: aliter contra cessionarium.

Fallit, respectu tertii, unde au mariage du Prince d'Orange & Anne de Lorraine conventum qu'elle au-
roit mediam mobilia & actiones profitables ou actives, solvendo mediam debitorum: vel partem quartam desdus meubles & actions & conquests francs & descharges de toutes dettes & charges, si nunc post obitum viri vellent hæredes compensare cum debitoribus quæ debent, etiam quæ defunctus (sed per contractum separatum) debebat, omninò non audirentur in præjudicium viduz: Ergò cedi potest in præjudicium compensationis quod enim se per instrumen-

tum ligarunt, aut mediam ad onus mediz vel quartam sine onere debitorum passivorum.

2. **L**e Gay poursuit comme Messager de l'Université aux Mathurins & a sentence de garnison: debitor aux Requestes habet litteras de compensation, ex alio sibi debito, qui porte, recen telle somme dont le Gay luy tiendra compte. Ideo le Gay dicit quod erat ex diversa causa sibi debita. Certè si non apparet de alio debito, debet cedere in sententiam & sic in compensationem: sed interim non debet exequi sententia Ecclesiastica: sed videtur absurdum quod non possit exequi, quia debet ibi objicere compensationem, non in alio judicio. Et poterat le Gay tendre afin de non proceder: quia causæ continentia non debet dividi, ex quo primus aditus est iudex competens.

Causa continentia non debet dividi.

* Voyez l'art. 106. de la nouvelle.

§. * LXXV.

Reconvention en Cour Laye n'a point de lieu.

S U M M A R I A.

1. *Garnison & provision pendant l'instance de rescision.*

2. *Hypotheca ab eodem potest cumulari.*

Garnison & provision pendant l'instance de rescision.

1. **E**piscopus Carnotensis conventus aux Requestes afin de confesser ou nier, confesse, deinde agit ad restitutionem ex l. dissoluta. C. de condit. ex leg. alter Petis interim la garnison, fut adjugée, dont fut appellé. Dicitum in Curia quod non poterat adjudicari contra Episcopum: retent le Maître. Sed certe imò peti potest, sicutem via exceptionis, ut fuit dicitum aux Requestes, ubi quidam Episcopus petebat cassationem des lettres de constitution de rentes. Aux

Requestes reus petit quod interim le contract sera entreteuu, hoc est in effectu la garnison, fut dit qu'il seroit entreteuu; dont appella, fut dit bien jugé, die ultima Julii 1541. present le Comte de Cleves & Gueldres: & bene, quia ista non est reconventio, sed exceptio vel petitio ex natura actionis & instantiæ, & ab eadem instantia oritur, nec debet ejus continentia dividi.

Hæc consuetudo ferè generalis est, idem en Ar-

1011, sans grace du Prince, ut dicunt, licet ibi non sit expressum consuetudine, certè non valet scriptum, nisi quando nec mutatur iurisdicção, nec alicui sit præjudicium, tunc valet, aliàs non. Quædam consuetudines limitant sans lettres Royaux, & puto hic etiã litteras non valere: sed non-

ne æquius esset quando quis conveniretur hic à scholari, vel vi privilegii? puto quod benè, sic saltem per litteras, & quod ita iudicatum à Molins 1534.

2. Hypotheca ab eodem potest cumulari incidenter cum novitate, ut d' une rente.

§. LXXXI.

Hypotheca ab eodem potest cumulari.

Item les heritiers sont tenus personnellement des faits, promesses & obligations du trespas, dont ils sont heritiers; & pour icelle part & portion qu'ils sont heritiers.

Hic etiã possunt obligari bona hæredis. Alexand. consil. 173. lib. 2.

§. * LXXVII.

* C'est la 170. de la nouvelle Coutume.

Mubles n'ont pas de suite par hypothecque.

SUMMARI A.

1. Fructus pendentes sunt in bonis debitoris & non reputantur inter mobilia.
2. Heres qui tantum habet mobilia in parte sua, tenetur ad debita

3. Heres mobiliarum vendens mobilia, non desinit esse heres: quia habet pretium.

Alixon Bouquier la Dame le Maître fait procéder par execution sur un N. au Chasteau, clausa sunt ostia, & dixit Serviens quod prehendebat omnia bona, sed nihil cepit: Postea alius creditor intravit, & cepit bona mobilia: dicta mulier se opposuit, & fuit dictum, qu'elle seroit la premiere payée, tanquam haberet prius pignus Prætorium, & quod ex tempore præcepti censetur saisita. Facit l. cum unus, cum l. seq. ff. de reb. auth. jud. possid. Ego contra puto.

1. Quidam creditor fait saisir les fruits pendans, alius qui est prior in tempore se opponit dum adhuc penderent. Respondi primò, quod non sumus in terminis hujus articuli, quia nondum erat mobile: Secundò quia adhuc crant in bonis debitoris. Sed est dubium, an hoc ultimum servetur. Pro opinione mea quod locus sit prioritati, facit Alex. consil. 112. num. 4. §. lib. 6.

Pro me etiã facit: quia mutuavit sub hypotheca & dilationem dedit usque ad mensem Maium: creditor posterior prehendit, interim labitur mensis. Simile inconueniens si litteræ de quinque annis sunt homologatæ debitori, qui interim facit alios creditores, qui interim omnia auferent.

2. Comuni consensu lata sententia inter hæredem & viduam, quod solvent redditum constitutum per defunctum, pro debito contractu ante matrimonium, & quod debitum solvent pro rata bonorum, certè etiã mobilia debent æstimari inter eos: sed si unus hæredum tantum habet mobilia in parte sua, non potest hypothecaria conueniri pro bonis: imo potest, quia debitor partis erat, sic potest hypothecaria sine distinctione conueniri quantum valet pars quam habuit in mobilibus, etiã si consumpsit in usus suos, quia mens fraudis.

3. Sed contra ipsum debitorem & dominum, vel qui culpa sua desit esse dominus, agitur, imò non desit; quia habet pretium, quod est subrogatum.

Ratio est ad lites vitandas, earumque multitudi-

nem, ideo si creditor tenet vel debet, satis operatur hæc consuetudo, etiã in nominibus cessis, quando tertius est debitor, nec debet extendi quando ipse qui compensare vult & habet hypothecatum, debet, cum consuetudo non debeat extendi de casu vero.

Fallit quando domus per crias vel decretum alicui (puta ut daretur tibi) venditur, super qua multi reditus, quod commissarius pretium tenetur solvere, etiã reliqua, & tenetur de hypotheca, quia pretium ibi non est alienatum, verum est seorsim repositum & sic per Alexand. §. sed ipse.

Fallit quando mobile est subrogatum loco hypothecæ immobilis, ut quando prædia erant hypothecata ad multa, tunc super detentorem, & adjuget sine onere, & sic ad commodum detentoris, cujus debita fuerunt dissoluta, quod non esset si me opposuissem & pretium diminuissem, & sic egi non hypothecaria, quia hic articulus loquitur quando hypothecaria agitur, secus si alio remedio, scilicet ex l. mater. C. rei vendic. l. si me & Titium. ff. si cert. petat.

Amplia, si pignus est datum creditori per ipsum debitorum suum: fraude: quia aliàs infinitæ essent lites, per antiquos creditores, & facillè dissoluta occulta apocha, allegaretur, & sic pauper, qui numeravit sub pignore, fraudaretur; vel cogereetur partem remittere, ut partem haberet. Secus si ipse creditor occupaverit sine voluntate debitoris, seu cum voluntate, sed ex intervallo, & præoccupando alios.

Actio ex l. 1. rem majoris pretii. C. de rescind. vendit. Respondi, mobile si suppleatur, cadit in hypothecas, sic & nomina summarum simul solvendarum. Sed quid si debitor cessit actionem ex d. l. secundò nihilominus dico, quod cadat in hypothecam, etiã si suppleatur & ex de consuetudine.

D. Collier dicit sæpè (ut contra ex creditoribus domini de Lienne, qui est solvendo) que le premier, etiam les derniers deus, præfertur, & iustum contra sollicitatorem, & quod ante Pascha 1557. verius

Fructus pendentes sunt in bonis debitoris, & non reputantur inter mobilia.

Hæres qui habet tantum mobilia in parte sua, tenetur ad debita pro eadem parte.

Hæres mobilium ea vendens, non desinit esse hæres, quia habet pretium.

in fine 1556. per Dominum le Maître in purpura pronunciatum auctum, de officio Magistratus crié & subhasté, ubi unus post saisiam superveniens creditor se opposuerat, nec erat prior tempore, tamen dictum fuit,

quod venirent ad contributionem æqualem, sed fortè in dicto officio nihil supererat, & erat status de déconfiture, quia disceptabatur an officium esset mobile, vel immobile, & judicatum mobile, & benè.

§. * LXXVIII.

* C'est le 107. de la nouvelle.

Cedule privée qui porte promesse de payer, emporte hypothèque, du jour de la confession d'icelle faite en jugement.

S U M M A R I U M.

1. Sacerdos qui recognoscit schedulam suam & postulat remitti ad suum judicem, debet consignare.

Nihil dicit de exceptione non numeratæ pecuniæ, tamen non servatur. Blois art. 269.

Je confesse avoir vendu un moulin d'orge bon & loyal, à payer à la volonté de Jean Bouage fermier, tel jour, présents tels témoins, fatetur petitur la garnison en droit. Dixi quod iste reus necessario erat absolvendus cum impensis: quia non constat de pretio, nec de eo soluto vel remisso: aliàs putarem quod sufficeret verificare debitum, licet non sit verbum, promitto. Culpa procuratorum vel etiam judicum, qui non admonent pauperem actorem petentem monstrare dictam numerationem antequam faciat partem interrogari, vel per testes oculares. Hic de muto & exceptione non numeratæ pecuniæ, contra Alex. conf. 37. num. 8. lib. 3.

Idem hodie si negetur, postea probetur, nova constit. 1539. Quid de comparatione litterarum? Quid de schedula fidejussoria? Idem, quia est obligatio, live promissio, saltem conditionalis, quæ sic verificatur.

Non habet locum exceptio non numeratæ pecuniæ. Joannes Faber instit. de litter. obligat. Facit contra Alexand. conf. 142. lib. 5. Matth. de Afflict. decis. Neapolit. 402. Alex. conf. 148. lib. 5.

Quid confessio non potest dividi, etiam si sint plura capitula.

Aux grands jours de Poitiers 1540. la dame de Bazoches, ou autre qui a son domicile à la Rochelle, convenné à la Rochelle en reconnaissance de cedulle, recognovit, tunc actor petit, ut bona, quæ ibi parva possidebat, declararentur hypothecata, & discuterentur: Elle tendit afin de non proceder. fut dit par Tiragueau qu'elle procederoit, dont elle appelle. Pro ea Aubry dixit, quod hypotheca accessoria principalis, nec potest plures vires habere, sed personaliter non poterat conveniri, sed declinare poterat in principali; ergo in hypothecaria. Tamen præsentie Saint

André dictum l'appel au neant sans amende, & ce dont est appel sortira son effet, & additum qu'elle garniroit.

1. Saint Andry est de Tholose, ubi prædicant opinionem Aufrerii, quod Sacerdos qui recognovit coram sæculari prius quam remittatur, cogitur consignare & garnir, & certè justum est. Quid ergo si velit promptè docere quod non citatus est ut sæcularis, probet de causa & hoc etiam justum.

Sacerdos recognoscens schedulâ & petens remitti ad judicem suum, debet consignare.

Cave de isto arresto de Poitiers: quia dici potest quod magni Domini ferè habent lites & procuratores ubique, & sic non intererat ejus ibi procedere: secus in privatis civibus.

Quamquam non requiratur discussio personalis contra principalem debitorem: tamen videtur tacite intellectum, consentiendo hypothecam, saltem generalem, quod in suo domicilio conveniretur, nec videtur renunciatum per generalem hypothecam, aliàs ubicumque essent bona, posset conveniri, quod esset absurdum, præsertim non data ibi speciali hypotheca, quidquid etiam ei superveniret fortè ex successione, vel legatorum nomine, quod esset absurdum. Verum est quod non auditur en ses défenses, antequam neget, vel recognoscat; nisi solvite constet: quia tunc non tenetur amplius luere, si de soluto constet: sed postquam recognovit, debet audiri en ses défenses, etiam antequam caveat, sans prejudice de faire exempter par le créancier sa garnison, quicquid stulti & viles practici dicant; & hoc nisi lors spoliaisset la main de Justice: quia ante omnia deberet redintegrari: aliàs, licet sit pauper, debet tamen interim audiri ad proseguendum in principali. Idem dico in executione instrumentorum, corrigendo veterem praxim quæ tempore meo vigeat, quantumcumque obligatio sit pura, vel purificata.



TITULUS SEXTUS.
DE SERVITUTIBUS REALIBUS,
URBANIS ET RUSTICIS.

§. * LXXIX.

* Voyez l'art. 154. de la nouvelle Coutume.

Par la Coustume de la Ville, Prevosté & Vicomté de Paris, à un rapport de Jurez, deuëment fait, par autorité de Justice, partie présente ou appelée, de ce qui gist en leur Art & Mettier, foy doit estre adjoustée, s'il n'en est demandé l'amendement.

SUMMARI A.

1. Jurez sunt arbitri.

2. Judex potest ex officio supplere, si rationes d'un rapport de Jurez non concludant, vel suspecta sint.

3. Vidua non tenetur mettre les gouttieres neuves in domo qua fruitur jure doarii.

Jurez sunt arbitri.



UREZ hi sunt arbitri: facit Alexand. conf. 331. num. 3. lib. 6. & consil. 174. in fine.

Agrimensores solent (sed non ante 50. annos) lasser sub terris, unde patet separatio facta; sive ut jus singulorum, aliorum terminis appareat: solent etiam termini capi, & scindi de eadem rupa, vel fodina, ut similes sint, & invicem quadrent sed ego dico esse melius quod supponantur litteræ A. B. C. vel nomen loci per singulares litteras sub singulis lapidibus.

A Clermont y a Coustume d'usage, par laquelle tous Meusniers ont droit de nettoyer & amender le cours de l'eau, in aqua & ripa usque ad fossas molendinorum; etiam si non scripta in libro.

Judex potest ex officio supplere, si rationes d'un rapport de Jurez non concludunt, vel suspecta sunt.

2. Jurez debent dicere an domus sit probè ædificata, vel minui possint limina vel commodè dividi, ut habitetur; quia solent domos facere: secus si deponant de valore fundi & latitudinis; quia hoc non ad eos pertinet, sed ad omnes. Item si dicant esse servitutem, sed benè si dicant esse indicia suæ artis, & ea talem servitutem denotant. Item quod dat fidem non stat absolute: quia etiam testes non probant, nisi iudicis arbitrio, ita nec hi; ideo etiam si petatur l'amendement, judex potest ex officio supplere, si fortè rationes d'un rapport non concludunt, vel suspecta sunt.

Vidua non tenetur mettre gouttieres neuves in domo qua fruitur jure doarii.

3. Entre Odin Petit, & la vesve Jean Petit, qui ratione doarii non negabat facere les reparations viageres dont elle pouvoit estre tenue ratione doarii domus, sed quod non tenebatur mettre les gouttieres: contra susti-

nente actore, quia les gouttieres sont les reparations viageres; est dit que pour sçavoir quelles reparations viageres il y faut faire, & si lesdites gouttieres sont reparations viageres, les Massons, Charpentiers, Couvreur, & gens a ce connoissans, se transporteront. Sex visitant, & omnes conveniunt que les gouttieres sont vieilles & pourries, que l'eau y passe & qu'il est besoin de gouttieres neuves: sed ad sciendum si sunt reparations viageres, un Masson & un Couvreur dicunt que ce sont grosses reparations & non viageres; parce qu'il les faut mettre de neuf, & ne doit une viageres que le reestablissement & entretienement, & non en mettre de neuves, attendu qu'elle n'est proprietairresse: deux couvreur qu'elles sont viageres, & doit le viager les faire mettre à ses despens avec le reestablissement qui y appartient, scilicet reestabli la couverture qui sera demolie en ce faisant, & les cimenter & acconstrer, & mettre en pense comme il appartient, quia une gouttiere n'est perdurable, ny de longue durée, ains de douze ou quinze ans au plus, & outre sont perissables d'années à autres, parce qu'il se trouve des vents qui pourrissent legèrement, & aussi que par l'ardant du Soleil les gouttieres se peuvent ouvrir, percer & fendre; parquoy doit la vesve mettre lesdites gouttieres neuves pour la pari & portion qu'elle tient en usage ladite maison. Idem un Masson & un Charpentier. Et sic duo pro vidua quatuor contra eam. Ego puto quod non tenetur: quia eadem vidua tenetur reparare veteres tegulas, saltem pro rata temporis sui, quod est salium, præsertim in dote præfixa in specie, & non in genere usufructus quotæ bonorum.

§. * LXXX.

Item, en la Ville & Fauxbourgs de Paris, un voisin ne peut acquerir sur un autre voisin, aucun droit de servitude, sans titre, par quelque laps de temps qu'il en ait jouty.

* Voyez le 186. de la nouvelle Coutume.

SUMMARI A.

1. Servitus non acquiritur tempore immemoriali.

2. Formalitates semper præsumuntur.

Sed benè libertatem. l. sequitur in fin. de usucapionibus. l. 1. ff. de servit. urban. prædior.

Non sequitur quin acquiritur possessio: fac. Alex. conf. 103. in fin. lib. 6.

Contra quod nec prodest in possessorio, per arestum pro Notario Crozon, Advocatus Regnard. fac. Alex. conf. 94. num. 2. lib. 7.

Servitus non acquiritur tempore immemoriali.

1. Nec etiam tempore immemoriali, dicebat Segnier fuisse judicatum. Quid si tu præscriperis contra me, quo tempore medio sic erant, sed est destinatio patrisfamilias, ac si res mansisset in eodem statu. Imò sine hoc prodest hæc consideratio, si constat quod tunc est completa præscriptio: sed non est benè clarum si erat completa; quia ego feci illam fenestram: te patiente & expectante præscribi fundum.

Formalitates semper præsumuntur.

2. Sed an centum annis? vulgè quod non. rubr. de præscrip. solve aut est area & non inædificata. & tunc etiam centum annis venit: quia semper præsumuntur formalitates. Fallit si sit actus positivus, scilicet si fuit contradictio & obedientia de qua constat, cum continuatione centum annorum, quia tunc est sciens, etiam in defectu

juris. Aut est inædificata tunc aut patens & sufficienter centum anni. aut occulta, & tunc non sufficienter, nisi de titulo, vel æquipollente doceatur. Et tantum hic articulus loquitur de præscriptione contra privatos. dixi in consuet. Blesensi artic. 33.

Fromages emit domum à deux deniers de cent sans autre charge, ædificat murum, scienter vicino, qui post ædificium conclud ad demoliendum & reponendum in pristinum statum ut non noceat à ses venès, nec aquæ ductui. Respondi quod quoad aquæ ductum, qui erat visibilis, non videtur teneri venditor de evictione: quia vendidit domum dont il s'est contenté: sed quoad aspectum videtur teneri de evictione, quia non erat præsumenda. Et adhuc si emptor bona fide ædificavit. vicinus, qui hoc scienter passus est, solidam patientiam habebit & demoliri faciet sumptibus suis, videlicet de opere à tertio facto, quia hic videtur æquiparari tertio. Sed si esset destruendum grande ædificium, sufficienter solvere interesset, vel æstimationem servitutis, ut de tigno alieno injuncto.

§. * LXXXI.

* Voyez le
337. de la
nouvelle.

Item en la Ville & Faux-bourgs d'icelle, à qui appartient le rez de chaussée, appartient le dessus & le dessous du rez de chaussée, s'il n'y a titre au contraire.

Solum, quidam Itali vocant tetrenum, ut Alexand. *consil.* 177. *num.* 6. *lib.* 6.

Quid in consuetudine Aurelianensi art. 234. ubi muri sunt communes usque ad novem pedes, & tamen quod sursum est, non est commune? Respondi etiam si sursum vicinus fecerit immitti per triginta annos sua tigna, & camina: quia potest intelligi quod præscripsit jus oneris faciendi, non autem dominium commune,

etiam sic quod malè fuerit judicatum, quod eo prætextu cogeretur vetus dominus muri obstruere fenestram sursum de novo factam, licet obtulisset facere *verre dormant & barreaux.*

Habens domum sur piloris près le petit Pont, vend l'ouvrier sur rue, qui est de l'estage du rez de chaussée. Tamen quaeritur in cujus dominio est le dessus, quod per vicinum occupatum & præscriptum fuit.

§. * LXXXII.

* C'est le
195. de la
nouvelle.

Il est loisible à un voisin hausser à ses despens le mur moitoyen, d'entre luy & son voisin, si haute que bon luy semble, sans le consentement de son voisin, s'il n'y a titre au contraire.

§. * LXXXIII.

* C'est le
187. de la
nouvelle.

Par ladite Coustume, quiconque a le sol, appellé l'estage du rez de chaussée d'aucun heritage, il peut & doit avoir le dessus & le dessous de son sol, & y faire puits, aisemens, & autres choses licites, s'il n'y a lettres au contraire.

SUMMARI A.

1. Unus potest esse dominus superioris partis domus, alter inferioris.
2. Inferior pars tenetur ferre onus superioris, & superior tegere inferioris.

rem.

3. Quisquis potest in domo sua exercere quicquid vult, etiam si vicino noceat, dummodo nihil immitat.

Quid ubi non est hæc consuetudo?
1. Nonne potest par partage fieri, ut unus partem inferiorem, alter partem superiorem domus perpetuo jure domini haberet? Respondi, sic: & mutæ erunt servitutes, ut inferior debeat ferre onus, nec ibi facere quæ incommodent: sed an superior tenetur tectum reficere? Videtur quod sic, quia inferior tenetur inferius construere.

2. Contendit quod inferior non fecit solum, sed solum integit, & sic tectum servit etiam inferiori, quia eget tecto. Solve si actum sit, ut superior debeat tunc tenetur etiam superius tectum constituere de grossis reparations, aliàs esset tectum commune, & in dubio tenetur superior, si habet superioris partis factum utile dominium.

3. Joannes de Amicab. *consil.* 104. Virgilius ha-

bet domum inferiorem, Anthoinettus superiorem. Ille Faber fecit in domo sua officinam & cepit inalienare Anthoinettus habet recursum ad superiorem; quia nunquam fuit servitus hujusmodi ibi tenere apothecam, & ex malleatione posset damnificari vinum quod collatum habet ad latus officinæ, & fumus ascendit, & officit, & posset comburere trabes & domum. Hic autem ibi decidit quod Virgilius hoc potest: quia cuique licet in domo sua artem exercere quam vult, etiam si vicino noceat, maxime in damno evitando; dummodo nihil immitat, l. fluminum 24. ff. de damn. infect. & l. si inferior dominus, ff. de injur. Et in dubio non præsumitur facere ad injuriam. Cæpola concludit malè judicatum, benè appellatum per Virgilium.

domo sua
exercere
quicquid
vult, etiam
si vicino
noceat:
dummodo
nihil im-
mittat.

* Voyez l'art.
195. de la
nouvelle
Coustume.

§. * LXXXIV.

Il est loisible à un voisin se loger & edifier au mur commun & moitoyen d'entre luy & son voisin si haut que bon luy semble, en payant la moitié dudit mur moitoyen, s'il n'y a titre au contraire.

SUMMARIUM.

1. Murus qui immediate contingit terram vicini potest vendi & communicari vicino.

Dominus Latifundii baille un jardin contigu à cens, & murus primus manet sic centum annis. Post prædia hinc inde venduntur, & manet sic aliis centum annis. Nunc novus dominus horti vult alienare murum communem, & sic minuabuntur lumina de bailleur. Respondi posse. Non obstat l. binas, Tom. I.

quia ibi quid positivè inædificatum; sed hic in quantum non extollitur, est mera negatio, & patientia ex qua nihil inferitur; quia etiam nunquam fuit prohibitum levare sursum; ergo nunquam hoc præscriptum etiam jure communi.

1. Consuetudo videtur malè sumpta, quia veteres

○○○○ ij

Murus qui
immediatè
contingit
terram vi-
cini, potest
vendi &
communi-
cari vicino.

libri dicunt, quod licet murus non sit communis, tamen habens murum potest cogi vendere vicino & communicare, ex quo immediatè contingit terram vicini. Quod videtur habere rationem in locis ad ædificandum destinatis; secus in hortis vel ruri: Ideo cautela esset, quod quis faceret murum intra limitem suum, & non murum merè limitantem termino terminante, tum frustra consuetudo diceret *en payant la moitié du mur*, si murus jam esset communis: sed *contra infra art. 88.* nisi dicat quod limitatur per istum, offerendo medium pretii: sed certè justius est licere licere, & juri communi reijcere veterem praxi.

1470. Quidam alienavit plateam juxta domum suam, & permittit *d'appuyer contre son mur*, qui suus remanet. Temporis successu secundus facit ibi domum, & mittit tigna in dictum murum & super muro ædificavit, & elevat domum, quæ temporis successu gravat murum, qui ruinam minatur. Primus *le fait crier à ce que* contribuat ad refectionem muri, & *qu'il estaye sa maison*. Respondet secundus quod habet jus oneris ferendi, ita quod expensis primi debet tum do-

mus sustentari, tum domus refici; ut sufficere possit. Respondi quod si secundo utatur titulo, debet demoliri quicquid in eo & super eum ædificavit, domum retrahere & tantum apponere muro; non autem in, nec super illum immittere: aut verò ultra titulum fundatur in jure communi & longa possessione inseparata, & tantum est murus communis, & sic tenetur domum suam sustinere, & dividium muri reficiendi solvere.

Inter cohæredes conventum, quod is qui habet primam partem domus, tenetur ædificare murum, *pour clore les galleries*: Tamen per 60. annos non est factum, nunc petitur fieri. Responsum quod sunt duo: primò jus cogendi murum construere sumptibus vi pacti: secundò construere, utque alter præstet patientiam, & conferat sumptibus, alioqui perdat murum *l. 4. C. de edific. privator.* Primum vi pacti & jure actionis præscriptione sublato est: secundum verò jus commune manet; quia non est actio ista parva per alterum, contra præscriptum.

* C'est le
204. de la
nouvelle
Coutume.

§. * LXXXV.

IL est loisible à un voisin percer, ou faire percer, & démolir le mur commun d'entre luy & son voisin, pour se loger & edifier, en le reestablishant deüement & faisant refaire à ses despens s'il n'y a titre au contraire.

1446. *A Tours*, ubi non est consuetudo, quidam vendidit partem domus *sur un fond clos de murailles*. Respondi quod emptor est dominus *de la muraille* integrè, & sic non est communis, etiamsi tempore præterito fuisset communis. Sed quid si tempore venditionis incumberebat stabulum vendentis super eo pariete? Respondi esse servitutem separatam, ex quo ven-

ditus est totus paries? Sed imò si paries erat inædificatus cum reliqua domo venditoris, non est venditus paries: quia apparet de contrario, & sic apparet *elos de murailles* scilicet ex parte sua vel muro communi, & licet non sit dictum *tenant au mur moitoyen*, satis est quod appareat inædificatio, ut manserit communis, sic etiam tunc diverso modo loquebantur.

* C'est le
205. de la
nouvelle
Coutume.

§. * LXXXVI.

ITem, il est aussi loisible à un voisin, contraindre ou faire contraindre par Justice, son autre voisin à faire ou faire refaire le mur, ou edifice commun pendant & corrompu d'entre luy, & son dit voisin, & d'en payer sa part, chacun selon son heberge, & pour telle part & portion que lesdites parties ont, & peuvent avoir audit mur, & edifice moitoyen.

NON autem demoliri, nisi eo vocato, & par defaut coram commissario (après le rapport des lures, fait) de nommer un maçon ex parte vicini, expensis à prolequente anticipatis.

* C'est le
186. de la
nouvelle
Coutume.

§. * LXXXVII.

PAR ladite coutume droit de servitude ne s'acquiert point par prescription, ou longue jouissance, quelle qu'elle soit, sans titre.

NE s'acquiert, sed bene perditur. *l. sequitur 4. §. ultim. ff. de usucapionibus.*

Ratio est *pour obvier aux grandes entreprises qui se faisoient inces, sans couleur de souffrance & tolerance,*

pour cause d'amitié, ou familiarité, dans un abusois. Idem ergo in possessione: quia prohibito uno, prohibetur & aliud. Cyn. Bald. & Salicer. in *l. un. C. si cert. pot.* Quanto vero tempore amittatur, Alex. *cons. 130. lib. 6.*

* C'est le
206. de la
nouvelle
Coutume.

§. * LXXXVIII.

NEst loisible à un voisin de mettre, ou faire mettre, & loger les poutres, & solives de sa maison, dedans le mur d'entre luy & son voisin, si le mur n'est moitoyen.

* C'est le
207. de la
nouvelle
Coutume.

§. * LXXXIX.

IL n'est loisible à un voisin mettre, ou faire mettre, & asseoir les poutres de sa maison dedans le mur moitoyen, d'entre luy, & son voisin, sans y faire, ou faire faire, ou mettre, jambes parpaignes, ou dossierasses, chaisnes, ou corbeaux suffisans de pierre de taille, pour porter lesdites poutres, & en reestablishant ledit mur.

§. * X C.

* C'est le
209. de la
nouvelle
Coustume.

Aucun ne peut percer un mur moitoyen d'entre luy & son voisin, pour y mettre & loger les poutres de sa maison, que jusques à l'espoisseur de la moitié dudit mur, & au point du milieu, en reestablisant ledit mur, & en y mettant ou faisant mettre jambes, chaînes, & corbeaux, comme dessus.

§. * X C I.

* C'est le
216. de la
nouvelle
Coustume.

Destination, ou disposition de Pere de famille vaut titre.

DESTINATIO causa commodioris usus, si non temporalis, sed perpetua, sufficit ad hunc articulum, non solum de visibiliter inæstivatis, ut in l. quod conclavi ff. de damno infect. Sed ut probet actibus; quanquam in his non ita facile.

Idem de arbore, ad l. Cornel. de servit. fol. 30. tamen ea de 15. pedibus, non sic servatur: sed secundum morem & commoditatem regionis. Sicut & Salicet. in rivo juxta pratium eum de novo ponere.



TITULUS SEPTIMUS

DE TESTAMENTIS, DONATIONIBUS, LEGATIS,
ET EXECUTORIBUS TESTAMENTORUM.



CONTRA eos qui statuunt, quod duales filii sint ecclesiastici, & quod institutus procuret tunc ce qui luy sera possible à leur faire avoir quelque benefice, pour les entretenir, & jusques à ce qu'ils seront beneficiens à chacun la somme 200. livres par an: Et où ils ne voudroient estre d'Eglise, leur legue, jure institutionis, à chacun mil livres pour une fois, aux femmes qui seront ordonnez

par leurs Parens. Aussi talem filiam esse religiosam, & interim soit alimentée, & si besoin est quelque pension en ladite religion, pour son entretenement, à l'ordonnance de sesdits Parens, jusques à ce qu'elle soit pourvenue de quelque benefice, & ce luy est seulement donné, par droit d'institution, sans qu'elle puisse autre chose demander. Puto institutionem nullam: quia non est dare purè: sed tantum sub conditione, & testamentum nullum.

§. * X C II.

* Voyez l'or.
tiel 292.
de la nou-
velle Coust.

PAR la Coustume generale de la Ville, Prevosté, & Vicomté de Paris, il n'est loisible à aucun de disposer par testament de ses propres heritages, au prejudice de ses heritiers, outre le quint d'iceux.

S U M M A R I A.

1. In legato quinti bonorum, hæres non tenetur accipere residuum pretii.
2. Legatum ususfructus omnium bonorum paternorum valet, si est minus quam sit legatum proprietatis quinta partis.
3. Ultima voluntas est revocabilis.
4. Propria undecumque non debent conferri in hac consuetudine: sed propria juris consuetudinis tantum.
5. Successiones in diversis consuetudinibus reputantur successiones diversorum.
6. Hæres qui non fecit inventarium, non tenetur ultra quintum propriorum

legatorum.

7. Secundogeniti habent tres quartas conquestuum du País Coustumier, & ultra bas legitimam in patria juris scripti, in quam non tenentur imputare quod percipiunt in patria consuetudinis.
8. Legatum de propriis in testamento, non valet, nisi causa remuneracionis que innotescat.
9. Testator non potest suo testamento heredum suorum deteriore facere conditionem.
10. Divisio bonorum per testamentum fieri non debet, & si facta fuerit, non valet.

In legato qu' in tribonorum, nisi tenetur hæres capere residuum pretii.

Le quint. Quod potest in certo fundo non excedente le quint, vel ut æquetur insuper in specie, non autem facere quod hæres teneatur capere pretium residui; nec legare vendendum ultra quintum. Sed an hæres possit assignare quintum in re certa? *Valefia. art. 83. Le quint.* Consentur velut diversæ hæreditates pa-

ternorum & maternorum, ita quod cujusque quintum per se considerari debeat. Nec potest dicere, Volo quod totum legatum capiatur super maternis, legando ultra valorem maternorum, & pœna apposta non valet. Sed quid si dicat, Et ego maternis hæredibus super paternis suppleri volo quod deest de maternis propriis?

Plus dicebat Dominus Chartier 1548. quod potest testator legare suas res in specie, & debent omnia bona propria æstimari, an legata excedant quintam partem, tunc quatenus non excedant: sed si tota sunt materna, possunt materni petere ut præstentur eis super paternis: Et hoc melius, quia sic habent tam paterni, quam materni quatuor quintas, & quam propius fieri potest in specie implentur legata. Verum est quod tunc materni possent dicere quod ab eis aufertur maternum sortè tantum, si non excedat quintum omnium paternorum.

Sed cum oporteat conferre, melius est deferri in paterno. Sed quod suppletur maternis, erit maternum, sicut permutatum. Puto quod valet, modo hoc sit æquale: quia satis est quod non fiat præjudicium hæreditibus.

Legatum usufructus omnium bonorum paternorum valet, si minus est quàm legatum proprietatis quintæ partis. Ultima voluntas est revocabilis.

2. Eadem ratione puto quod valet legatum usufructus omnium propriorum, si est minus quam sit legatum proprietatis quintæ partis, & nisi sortè dare malint quintam partem proprietatis: quia tunc patet quod eis sit præjudicium ultrà quintam. Ergo valet, & ita debet hic articulus restringi.

3. Fallit de consensu hæredum futurorum, & ita iudicatum; quamvis non valeat nisi ut ultima voluntas, & sic revocabilis per *l. fin. ff. de pact.* Et sic non videtur valere, nisi de iis de quibus disponi potest per consuetudinem. Certè hæc consuetudo contra jus facta est favore eorum qui possunt renuntiare.

Charles le Vest per testamentum instituerat Joannem primogenitum hæredem *es biens du Pays de droit écrit*, & Petrum secundogenitum *en ceux du Pays Consuetumier*. Primogenitus volebat limitare secundogenitum ad quintum, si nollet esse hæres, vel ad mediam deducto *le droit d'Aïeufe*, si vellet esse hæres *en Pays Consuetumier*. Respondi quod videlicet oportebat primogenitum renuntiare testamento & institutioni suæ. Ceterum institutio secundogeniti valet in vim legati.

In hac consuetudine non debet conferri propria undecumque, sed propria juris consuetudinis.

4. Tamen in hac consuetudine non debent repudiari propria undecumque, sed propria juris consuetudinis tantum, quæ hæc consuetudo afficit hæredi. Sed si testator hæredi alia reliquerit, ea relinquenda sunt, si velit hæc consuetudine uti, alias non dicitur ei fieri præjudicium, ex quo ei aliud compensatur, & ita iudicatum pro secundogenito *au grand Conseil*.

Non tamen verum quod intelligatur dari ultrà quintum propriorum ubicumque suorum, quamvis per arectum dictum sit *qu'en la Coutume de Touris, vic*, secundum eam possit dare omnes conquestus uxori, si habeat propria, scilicet quando habet propria ubicumque: ibi enim tantum prævalet contra jus: hic autem etiam afficit hæreditibus reliquis quatuor quintas partes.

Successiones in diversis consuetudinibus reputantur successiones diversorum.

Patri non opus erat dicere, quod relictum Petro non excedebat quintum omnium propriorum ubicumque: quia etiam si excederet vel æquale esset, idem est, nisi primogenitus renuntiaret testamento.

Hæres qui non fecit inventarium, non tenetur ultrà quintum propriorum legatariis.

5. Successiones diversorum reputantur ob diversas consuetudines per arectum *entre le Baron de Lux & le fleur de la Riviere, pour la succession de Claude Savoisy*.

6. Si hæres non fecit inventarium, non tenetur ultrà quintum propriorum legatariis immobilium: sed si hæres fuit oneratus ultrà partem, uti fieri potest, & non fecit inventarium, præsumitur tantum oneratus, quantum valent legata, & sic tenetur, tum perceptione lucri, tum expectatione.

Secundogenitus hæ-

7. *Monsieur Dulude disoit, contre Monsieur de Bonchage*, quod erat hæres universalis institutus, du Bon-

chage disoit quod debebat habere *les quatrièmes du Pays Consuetumier*, & ultrà legitimam *du Pays de droit écrit*. Institutus primogenitus dicebat quod si secundogeniti vellet habere legitimam juris, debebant imputare bona patriæ consuetudinariæ, & sic excludi: & pro eo *de Monsholon*: sed contra *de Marillac*, & obtinuerunt, & *fuit dit* quod secundogeniti haberent *les quatre cinquièmes du Pays Consuetumier*, & ultrà legitimam in patria juris scripti, in quam non tenerentur imputare quod perceperant in consuetudinaria: sed solum in legitima taxanda, non computabuntur in bonis juris scripti jura patriæ consuetudinariæ, nisi in quantum in solidum cederent instituto, tanquam sequentia personam, & benè; quia censentur ut diversorum bonorum hæreditates, in quibus sic fieret.

Legatum propriorum non valet, nisi causa remunerationis, quæ innoscet.

8. Nota quod donatio facta à moriente videtur ut legatum; quia in prohibito, per *l. filie meæ agræ*. Ideo ubi in totum prohibetur de propriis disponere in testamento, non valet à moriente. Fallit addita causa quæ facit cessare donationem, vel materiam prohibitam, ut si donet causa remunerationis, & probetur quod merita erant talia, ut hæc mererentur. Sed certè ex quo fit in testamento defuncti, nonne hæredes liberabuntur solvendo æstimationem, & sic possit fieri debita remuneratio de aliis bonis, & illico debet fieri (si alia subsint bona) cessante ea dispositione, quatenus dispositio propriorum prohibetur.

Testator non potest suo testamento hæredum suorum deteriorem conditionem facere.

9. Quia non potest per testamentum deteriorem facere hæredum conditionem, quam fieret factò non testamento pro rata prohibitionis, vel partis prohibita.

Quod si legat majorem partem propriorum ad tempus, vel sub conditione; vel in diem certum, redirent ad hæredem, *l. si à me ad leg. Falcid.*

Quid ergo si legat secundum fratribus & habet plures, vel cognatis & habet plures? Vide ad Decium *consil. 1. & 154*.

10. *Elion de la Chartre* inter filios, dicens, Volo talem tale habere, & disponit de omnibus, retenta potestate *de disposer pour ses affaires & necessitez*: deinde de consensu filiorum qui omnes subscribunt, voluit omni meliori modo valere, ac si per arectum vel sententiam condemnati essent, deinde aliter fecit per testamentum. Respondit *Chartier* quod non valet ut donatio, quia non insinatum, & quod etiam si insinatum non potest valere ut contractus, si pater ante disposuit: quia per *l. cui cohæredis comm. divid.* revocabilis est talis divisio: per testamentum non valet ob revocationem: sed si revocatio esset nulla, adhuc non subsisteret.

Divisio bonorum per testamentum fieri non debet, & si facta fuerit, non valet.

Quidam in testamento dat præseni, acceptanti, addit quod vult valere sive per donationem causa mortis, sive aliàs. Post obitum donatoris *le donataire prend la complainte* (quia ibi erat retentio usufructus), *en fut, plaidant Segnier, par Arrest de bonis*, & benè, & in totum *de bonis*, salvo modo veniendi per legatum: quia verbum hoc, sive merito donationis causa mortis in testamento in continenti apposita, derogat irrevocabilitati.

Notandum verò quod non valet, sed postremum in quintum, imo valet in aliquo: sed certè testamentum vel codicillus non solemnis, non revocat *ledis partage* inter liberos, etiam tenet favore de *l'asné*, & tantum revocat prius testamentum. Vidi prolatum arectum *en la Coutume de Montdidier*, quod non potest, nisi de tertia parte propriorum, quid ergo si in diversis locis?

§. * XCIII.

Les franchises personnes saines d'entendement, âgées & usans de leurs droits, peuvent disposer par testament, & dernière volonté, de tous leurs biens meubles & conquests immeubles, & de la quinte partie de tous leurs propres héritages, au profit de personnes capables.

SUMMARI A.

1. *Legata debentur, etiamsi hereditas non sit adita.*
2. *Multitudo nepotum gravat constitutionem avi, qui debet minus relinquere extraneis.*
3. *Heres paternus non potest gravari ultra quintum priorum paternorum: sic nec heres maternus ultra quintum maternorum.*
4. *Legatarius cui non datur quintum integrum maternum, non habet recursum contra heredes paternos.*
5. *Legitima debet diverso modo aestimari secundum diversos usus locorum, tam juris scripti, quam consuetudinis.*
6. *Legatum fructuum decem annorum est semper intra quintum.*

* C'est le 292. de la nouvelle Coutume.

Legata debentur etiamsi hereditas non sit adita.

Agez. 1550. le Febvre dicebat intelligi de 25. annis: Ego contra saltem si aagez viginti annis, & habeant iudicium & experientiam.

1. An debeantur legata, hereditate non adita? Tenet quod sic, saltem apud nos, & annotavi ad Alexandrum. *Consil. 209. lib. 2. n. 5.*

An locus sit Trebellianicæ? Puto quod non in his: sed bene legitimæ filiorum: adde quæ ad Alexandr. *Consil. 67. lib. 4. contra aliquos.*

Multitudo nepotum gravat constitutionem avi, qui debet minus relinquere extraneis.

2. Cum Alexand. *lib. 3. Consil. 36. num. 3.* limita ut multitudo nepotum gravat dispositionem avi, ut minus relinquere debeat extraneis, quod etiam in dubio bonus iudex debet ponderare.

Heres paternus non potest gravari ultra quintum priorum paternorum, sic nec heres maternus ultra quintum maternorum.

3. Carus liberis, habens bona paterna & materna, legat domum maternam, quæ excedit quintum maternorum: sed non excedit quintum omnium. Heredes paterni non impediunt *la délivrance* (sed etiam ad eos non spectat) soli materni impediunt, offerentes quintum maternorum. Legatarius dicit quod debet habere quintum omnium, respectu quinti patrimonij. Respondi nihil petere posse ultra quintum maternorum: quia noluit præcisè consuetudo quemcumque heredem priorum gravare ultra quintum: sed ille est heres maternus; ergo non potest gravari ultra quintum maternum, & est veritas.

Legatarius cui non datur quintum, non habet recursum.

4. Sed nonne legatarius habebit recursum contra paternos ad ampliandum? Respondi, non: quia legatum non est factum in specie, sed solum de certo corpore. Secus si testator dixisset, tot redditus super talibus prædiis, & omnibus bonis: vel si fortè omnia bona hypothecasset expressè, ad habendam estimationem, nec sufficeret simplex hypotheca juris in genere: quia intelligitur quatenus principale valet: sed principale non valet nisi ad quintum maternorum, eo ipso quod legata est domus materna in specie tantum.

Similis causa 1546. *entre le Connestable donataire & l'heritier de Chasteaubriant. La coutume de Bretagne dit qu'un homme de bon sens peut donner tertiam de ses propres, sans fraude de son heritier, igitur dicit quod*

nec ultra tertiam, *des propres de son heritage*, & quod debent donationes priores & quidem priorum deduci, ut in totum non excedant tertiam. Item, le *Connestable* petit interim esse *mis en possession* rei donatæ, sicut legatarius domus pendente discussione, Certè consuetudo prohibet, & sic fieri non debet. Secus de jure quod tantum indistinctè ad quartam; sed hic ipso jure ultra quintum non debetur.

5. Judicatum *touchant du Bouchage* quod legitima debet diverso modo aestimari, secundum diversos usus locorum, tam juris scripti, quam consuetudinum, ac si essent diversa patrimonija.

Legitima diverso modo debet aestimari. Legatum fructuum 10 annorum est semper intra quintum.

6. Potest quis legare fructus decem annorum omnium priorum, quod semper intra quintum est in effectu: sed intelligitur de proximis à morte: undè si sunt subrepti, non tenetur heres supplere ex aliis rationibus: ut de eo qui legaverat fructus septem annorum & semper fuit bellum, & incurtus hostium. Fallit si legetur in recompensam. Unde etiam si legatarius acceptaverit: tamen post contingit esse subreptos, potest omittere ex justa causa legatum compensationis inutilis, & petere debitum.

Sacerdos legat *Ecclesie tous ses conquests immeubles*. Respondi. Si habet propria, in quibus redditus annuos restantes redemit, non veniunt.

Legatum inter conjuges omninò est odiosum. Si prædia acquisivit & vendidit propria, non venient, ex quo habet alios conquestus. Si quædam prædia à fratre quæsit, non permittendo cum propriis, cadunt, nec proprium fratris cum suo conquestu mero (qui non sunt dubij) sed emptione vel dono fratris, videtur non venire omnino, ex quo sunt alij meri conquestus, & hujusmodi non est merus conquestus, quia cadit in retractu: sed nonnè sic totum quintum venit? puto quod non, quia non venit in propriis, ergo nec hic, sed vel totum venit, vel nihil: secundum vulgares totum venit: quod est durum; quia fortè fuit illi facilius donatum vel venditum sæpe quod rediret.

* C'est le 296. de la nouvelle Coutume.

§. * XCIV.

ITEM, le mary par son testament ou ordonnance de dernière volonté ne peut disposer des biens meubles, & conquests immeubles communs entre luy & sa femme, au préjudice d'icelle, ne de la moitié qui luy peut appartenir en iceux, par le trépas de son mary.

SUMMARIUM.

1. Donatio mariti inter vivos non valet nisi pro dimidia sua.

1. **Q**UID ergo si maritus det inter vivos? Respondi; non valet, nisi pro dimidia, *l. filia mea agrif. sol. matrim.* valet tamen omnino pro dimidia sua, & ad possessionem, si retentus sit usufructus domus communis: quia non potest dici factum in fraudem testamenti, nisi quoad dimidiam prohibitam. Et hic accipitur dimidia respectu totius: quia potest tum vivus dare, relinquendo tantumdem uxori, Limita si notabiliter excedatur ultra dimidiam. Unde arctum sub consuetudine Borboniensi, qua non potest causa mortis vel ab infirmo dari ultra quartam, quod donatio valet ab infirmo, etiam jure donationis, non jure legati: sed intelligendum salva quarta. Maritus legat *telte part de son conquest, à la charge de certaine somme,* filix testatoris pro dote, vel ad liberandum defunctum

à tali libito. Respondi, non erat, nisi media oneris: quia testator non debet, nisi mediam. Sed quid si dixit ad onus dandi 160. libras an dividatur onus, quia omnino dividitur legatum? Videtur quod sic. Contrà, quia testator sciebat non valere, nisi pro media sua, jure suo: Ergo in totum onus & partem; quia non scinditur legatum: sed ab initio non valet, nisi in dupudio, seu pro toto jure quod habet testator, & sic in totum respectu testatoris, in quantum testator est. Quod autem dixi non valere, nisi de parte viri, fallit, si in loco ubi potest legare uxori, dicat, Residuum mobilium & conquestuum lego uxori: quo nomine, puto quod totum legatum factum alteri valeat, ex tacita mente compensandi.

§. * XCV.

* C'est le
397. de la
nouvelle
Coutume.

Item, les executeurs d'aucun défunt, sont saisis dedans l'an & jour du trépas dudit défunt, si des biens incubles demeurez de son deceds, pour l'accomplissement de son testament, si le testateur n'avoit ordonné que ses executeurs fussent saisis, jusques à somme certaine seulement.

SUMMARIUM.

1. Donatarius per testamentum potest legitimè mitti in possessionem, per executorem testamenti.
2. Uxor potest esse sola executrix testamenti mariti.
3. Saisina executorum durat etiam post annum, si non apparent heredes.
4. Executores possunt agere contra heredes, ut dent immobilia legata.
5. Executor testamenti moriens intra annum, heres ejus est saisitus, continuando veterem executionem.
6. Finiso officio, saisina executoris est finita.
7. Executor testamenti non est saisitus post annum executionis.
8. Heredes defuncti debent possidere si solvendum sit aliquid post annum.
9. Executor testamenti non tenetur respondere creditoribus, donec sit saisitus.
10. Executor testamenti potest manum ponere, & prahendere, sed non potest vendere, sine herede.
11. Executor testamenti non est verus possessor, nisi ut procurator.
12. An utile des executeurs ne court que du jour qu'ils sont saisis.
13. L'heritier chargé d'exécuter le testament, non tenetur solvere debita, sed legata.
14. Heredes habent interesse inventarium fieri.
15. Executor habet actionem ex testamento, & sic habet bona tacite hypothecata.
16. Annus executionis testamentorum est utilis à tempore testamenti aperiendi & cessantis Impedimenti.
17. Executores debent accedere ad locum executoris.

Donatio. Je donne les meubles & conquests, dont je seray jouissant à mon trépas, entre vifs, & non revocablement: Quidam dicebant esse causa mortis, quia interim potest alienare. Ego contrà, quia ipse posset revocare vel transferre, quod non potest, ergo inter vivos. licet per obliquum possit exhaurire, si non constat de fraude: tum possum donare; sed sub conditione, si cum acquiram, & fatiseft quod sub conditione possit afferre commodum. *L. si super C. de transact.*

1. Per mortem donatarius petit la délivrance de l'exécuteur du testament, qui l'a fait, présente herede, & protestante qu'il ne la veut empêcher. Respondi quod

valet, quia sunt mobilia & inclusa in mandato testamenti: Car c'est une dette. Postea ad majorem securitatem donatarius fecit vocare heredem, petit qu'il ait à dire ce que bon luy semblera. pour empêcher que sa donation & délivrance de l'exécuteur ne soit bonne: si dit qu'il n'est tenu de proceder qu'il ne soit saisi, est dit per Præsidentem qu'il ne sera tenu de proceder, dont est appellé. Respondi, benè appellatum: quia non est locus quorum bonorum, ex quo donatarius legitimè est in possessione per executorem. Secus si sua autoritate spoliasset: quia tunc antè omnia deberet redintegrari heres antequam defenderet, ut per arctum de Charpentier.

potest legitimè mitti in possessionem per executorem testamenti.

Donatarius per testamentum

2. Uxor

Uxor potest esse sola executrix testamenti mariti. Saisina executorum durat post annum, si non apparent hæredes. Executores possunt agere cetera hæredes ut deat immobilia legata.

Executor testamenti moriente intra annum, hæres ejus est saisitus, continuando veterem executionem. Saisina executoris est finita, finito officio.

Executor testamenti non est saisitus ultra annum executionis.

Hæredes debent solvere ultra annum executionis, si solvendo sint.

Executor testamenti non tenetur respondere creditoribus.

2. Uxor sola potest esse executrix: quia facit inventarium; licet sit ei prohibitum ega. i: sed non potest sola esse distributrix ad pias causas: Alex. consil. 54. num. 1; lib. 7.

3. Si si non apparent hæredes durat saisina executorum, etiam post annum.

Valet traditio immobilium legatorum ab eis facta, si legatarius ultra annum possedit; etiam si testator non dederit potestatem executori faciendi de immobili: est enim juxta causam, non apparente hærede, & sic generale mandatum subest.

4. Possunt enim executores agere contra hæredem, ut det immobilia legata.

Quidam contēdebat se esse saisitum de omnibus contra viduam, tum quia representabat defunctum, qui erat saisitus de communibus, tum quia debebat solvere debita communia in totum, saltem secundum ea, quorum creditorum viri fidem secuti sunt, tum quia dignior. Sed ego contra, quod tantum hæredem vel hæreditatem representat; & ita judicatum est *Requestes*: Quod tamen in quantum dixerunt quod litteras & instrumenta nominum vidua ederet, unde executor haberet copiam, male judicatum est; quia *c'est le faire possesseur*: Ideo debebat dici quod consignaret, ut fieret divisio & distributio.

5. Executor si intra annum moriatur, & reliquerit hæredem & alium executorem, iste executor erit saisitus continuando veterem executionem, si hæredes primi defuncti pariantur; alias non: quia non transmittitur ad hæredem, neque ad secundum executorem: & ita respondit *Chartier*, & bene.

6. Sed an saisina transferatur? dico quod non: quia finito officio, saisina est finita; unde dico quod si intra annum mutantur mores in deterius, & sic revocatur saisina, & possessio & remanet simplex detentor, & potest conveniri possessorio, si recuset reddere.

7. Raimundus sacerdos legat bastardæ suæ 200 aureos, *pour luy ayder a la marier, quand elle sera nubile*. Post annum executor testamenti, qui est partim hæres, rationem reddens cohæredibus, vult retinere 200. ut det dictæ filiz, dum tempus erit, & dicit quod est saisitus, & durat annus donec exequi possit. Contra respondi: quia non dixit testator per hunc executorem specialiter hoc fiendum, sed in genere: ideo etiam hæredes debent possidere & frui interim.

8. Verum est quod si sint non solvendo, vel suspecti, potest tanquam suspectos executor refutare, vel cautionem exigere. Potest etiam dicta filia habere tutorem, vel curatorem, qui impediatur dari hæredibus suspectis, nisi sub fida & secuta cautione, & si interim moriatur non transmittit ad hæredes suos: sed sic eadum, quia non est legitima: nec ei debetur legitima, sed est extranea.

9. Dictum est per *Arestum* quod executor non tenetur respondere creditoribus, donec sit saisitus.

10. Hæc consuetudo non negat, nec facit quin hæres sit saisitus, ut dominus: sed operatur quod executor potest ipse manum ponere, & apprehendere, non autem vendere sine hærede, & ul-

que ad concurrentiam tantum.

11. Et etiam executor non est verus possessor & nisi ut procurator tantum.

12. 1549. Die Jovis 3. Maii *fuit dit que les exécuteurs du testament du seigneur de Laval seroient saisis, & que l'an mille ne leur coureroit, sinon du jour qu'ils seroient saisis, & a debeat Lisetus quod ita debent consuetudines intelligi.*

13. Hæres ad onus implendi testamentum, non tenetur solvere debita, sed legata tantum: quia vi solius testamenti debentur; ita *l'ap' arella*. Amplius, etiam si testamentum portet illud, *volo debita solvi* non sunt enim onus testamentorum: quia tale legatum non valet, ut legatum: *l. si creditor. ff. de legat. 1.* sed ut confessio, vel monitio.

14. Etiam si omnia mobilia sint legata, tamen inventarium rectè potest fieri per filios: quia habent interesse legitimum: imo etiam per hæredes extraneos: quia habent interesse ob occulta debita, ut sciatum quantum legatarius contribuere debeat, si conquisitus & quantum priorum non sufficiant. Et sic debet fieri inventarium impensis communibus: & hoc casu hæredes de suo debent solvere mediam, non autem debet in totum fieri super mobilibus: quia idem esset ac si legatarius faceret omnes impensas de eo quod alius non curat facere, refundent ergo de suo medium impensæ.

15. Executor habet actionem ex testamento: ergo habet bona hypothecata tacite. Quid si testator expressè hypothecet omnia bona pro executione testamenti, an etiam propria tenebuntur? Videtur quod sic, pro debitis etiam chirographariis erga executores qui solvent tantum, & ex die mortis, non testamenti tantum. Sed pro legatis propria non essent hypothecata, saltem ultra quartam, sed bene in quarta. Quid ergo si executor *a fait saisir les propres* pro presentio reliquo? Respondi in omnem eventum temerè: quia prius oportet computum liquidare, & ubi pro uno tantum debito liquido faceret: adhuc quia erat mater defuncti habilis ut sit hæres in mobilibus & acquisitis, *mal saisi*: etiam si postea mater declaret se non esse hæredem: quia non trahitur retro, quantum ad executorem, & vexationem factam: quia etiam inerat exceptio discussionis, quæ competitura erat hæredi immobilium, si mater esset hæres mobilium. saltem quo casu ea non sit hæres competeat jus petendi *delay*, ut mater interpellaretur & hoc declararet.

16. Nota annum hic utilem, scilicet à tempore testamenti aperti, & cessantis impedimenti. Quid si quis allegat testamentum factum metu mariti & hoc pendente dicitur *que par provision sera exécuté*? Videtur quod executor non tenetur: quia oportet eum suscipere sollicitudinem cautionis exigendæ, & novi pacti ad quod non tenetur, & sic suum tempus non currit, nisi post definitivam. Solve omnia ex bono & æquo.

Chartier refert dictum per *arestum* post sex annos quod executores conventi procederent, & condemnati: quia ex quo die acceptaverunt, sunt veluti hæredes, *l. cogi. ff. ad Senatufcons. Trebellian.*

17. Cardinalis *d'Amboise* liquit executores qui sunt de *Rouen*. Respondi quod officium est hic: & sic debent accedere.

bus, donec sit saisitus. Executor testamenti potest prehendere, non autem vendere sine hærede. Executor non est verus possessor, nisi ut procurator.

L'an utile des exécuteurs ne court que du jour qu'ils sont saisis. Hæres ad onus implendi testamentum, non tenetur solvere debita, sed tantum legata. Hæredes habent interesse inventarium fieri. Executor habet actionem ex testamento, & sic habet bona tacite hypothecata.

Hæres ad onus implendi testamentum, non tenetur solvere debita, sed tantum legata. Hæredes habent interesse inventarium fieri. Executor habet actionem ex testamento, & sic habet bona tacite hypothecata.

16. Annus executivus testamenti est utilis à tempore testamenti aperti & cessantis impedimenti.

Executores debent accedere ad locum executionis.

* XCVI.

Avant qu'un testament soit réputé solennel, il est requis qu'il soit écrit & signé de la main & seing manuel du testateur: ou signé de sa main & à luy leu, & par luy entendu de trois témoins: ou qu'il soit passé pardevant deux Notaires, ou pardevant le Curé de la Paroisse, ou son Vicaire general, ou un Notaire, ou dudit Curé, ou Vicaire & deux

* Il est changé par l'article 299 de la nouvelle Coutume.

témoins, ou de quatre témoins: iceux témoins idoines, suffisans, & non légataires dudit testateur: fors & excepté entant que touche les legats pitoyables, obseques & funéraires d'iceluy testateur: esquels toutesfois, & pour le moins sera gardée la solemnité du Droit Canon.

SUMMARI A.

1. Vicarii duo generales Curati, non habent vicem duorum Notariorum: nec Curatus cum suo Vicario.
2. Notarius qualis esse debet.
3. Vbi non servatur forma juris civilis in testamentis, sufficit forma juris gentium, & juris canonici, etiam in legatis non piis.
4. Testamentum debet recipi à Notariis secularibus: quia est negotium seculare, & secularis cognitionis.
5. Notarius recipiens testamentum potest esse legatarius ex modica summa.
6. Clausula generalis revocationis in testamento, est suspensiva.
7. Dispensatio consuetudinis in testamentis non debet habere locum quando est suspicio.
8. Legatum factum famulo pauperi favore studii, est validum.
9. Vicarius commissus à Vicario generali tempore pestis potest recipere testamentum laborantis peste.

Legatarius quando potest esse testis. Alex. conf. 14. num. 20. lib. 6.

(ESTATEUR) etiam sine data Alex. conf. 4. num. 15. lib. 7. Etiam sine testibus conf. 87. num. 6. eod.

(VICAIRE GENERAL) sed coram alio Notario. Dec. conf. 612. conf. 120.

(VICAIRE GENERAL) possunt esse plures Vicarii generales & delegatus ab iis non potest, nisi substituens habeat potestatem substituendi generalem, & hoc fecerit, quatenus dicitur generalis à Curato commissus.

1. Sed an duo generales habeant vim duorum Notariorum? Puto quod non; nec Curatus quidem cum suo Vicario: quia esset occasio maximorum abusuum.

2. Intellige tamen dummodo Curatus vel Vicarius sit major vigintiquinque annis, ut debet esse Notarius, & sit tam honestus, non perjurus, nec falsarius.

(LEGATS PITOTABLES.) In quibus tamen non est suspicio suggestionis.

Et hic dictus Presbyter habetur tanquam Notarius, & persona publica in hoc.

Respondi quod apud nos est verum testamentum, & habentur leges testamentariz, licet necessitas institutionis sit adempta inf. § 20. Sed non debent dici Codicilli, nec per ultimum nihil fiet addendo; videlicet per modum continuationis, & sic Codicilli rumpunt omnia præcedentia, etiam si non dicatur, saltem quando de omnibus statutum generaliter disponit; ut respondi de muliere, quæ carens liberis, priori in testamento legaverat Priori & Ecclesie sancti Maglorii *vingt arpens de terre*, ad quædam onera servitiorum; postea in secundo testamento quo mortua est, non facta mentione de priori, fecit virum executorem, & etiam ei dedit potestatem disponendi, & distribuendi in pios usus, prout sibi videretur, reliqua omnia sua, maritus di tribuit pauperibus cognatis hæredibus dictæ defunctæ, post 10. annos Prior vendicat, & per sententiam *des conservateurs* obtinet cum fructibus à die citationis. Respondi malè iudicatum; quia licet distribui in pios usus, tamen dictus Prior non habebat actionem, ex quo prius testamentum erat tacitè revocatum, nec videtur inconueniens quod scilicet prius erat dispositum in pios usus: quia omnino hoc fuit relictum dispositioni mariti, quod melius fecit distribuendo pauperibus illis hæredibus, etiam enim in pios usus hic potuit facere.

(SOLEMNITE' DE DROIT CANON.) Ad Alex. conf. 41. num. 5. lib. 1. confil. 146. lib. 2. 155. 177. num. 6. 209. cpl. 11. lib. 2. confil. 105. lib. 4. 119. lib. 6. confil. 4. lib. 7. Socin. conf. 115. num. 7. lib. 4.

De prohibitione alienationis domus à Lyon, sed sit in familia; alias ad Cælestinos, stulta dispositio. Respondi pro Domino Robertes, quod illi possunt aliquo accepto renunciare fideicommissio, nec requiritur solemnitas integra: quia etiam liceret eis alienare, & Rex posset Edicto generali, has prohibitiones, quatenus accidit quod sunt contra publicam utilitatem; revocare; imo si certo casu ex causa publicæ utilitatis disponderetur, certè opus esset generali.

3. Vidi testamentum d'un Chanoine de saint Quentin (ubi non sunt redactæ consuetudines) *écrit & signé de sa main*, subscribente le Curé & alio teste tantum. Judicatum est bonum: quia primo certum quod non servatur ibi forma juris civilis, nec in testamento, nec in Codicillis; ergo sufficit forma juris gentium & juris canonici, etiam in non piis. *Chassier, Danet, & ego.*

Quid de Curato novo qui certificatur quod dudum talis Vicarius tale testamentum suscepit? Respondi non facere fidem: quia ipsemet Vicarius generalis qui suscepit, certificare debet.

4. Quid de testamento de Berny medici coram duobus Notariis Apostolicis tantum? Respondi sentire *Chassier* quod valet, & ego consensu, ex quo vacat *Chassier* suspicio suggestionis. Secus si esset suspicio suggestionis, vel falsi: quia consuetudo debet intelligi de Notariis secularibus; est enim seculare negotium, & illud secularis cognitionis.

5. Quid de Notario, vel Vicario generali, an possit esse legatarius? Videtur quod sic: quia alias officium suum esset ei damnosum, & nunquam posset recipere testamentum: secus in simplici teste, uti dominus de *Quedon*, qui Vicario suo recipienti testamentum legaverat 100. solidos. Certè hæc modica summa non debet vitare. Item potest dici esse testamentum nuncupativum, & sic posse legari, ex quo non est prohibitum.

(SIGNE' DE SA MAIN.) Quid de testamento Domini Gilbert Consiliiarii, quod inventum est in sua bibliotheca scriptum & signatum ejus manu sub data Octobris 1546. ad longum, cum obiisset 9. die Augusti 1546. Respondi non valere, nisi quantum ad pia: quia hæc consuetudo, quæ est privi-

Duo Vicarii generales Curati non habent vicem duorum Notariorum, nec Curatus cum suo Vicario.

Notarius qualis esse debet.

Forma juris civilis ubi non servatur in testamento, sufficit forma juris canonici, etiam in legatis non piis.

Testamentum debet recipi à Notariis secularibus: quia est negotium seculare & secularis cognitionis. Notarius & Vicarius possunt esse legatarii ex modica summa.

legiata, intelligitur quando omne vitium & omnis suspicio deest. Sed hic est aliqua, quia erat doctus, & tamen ponebat datam posteriorem, & sic non intendebat ante testari, sed interim intestatus esse.

Clausula generalis revocatio- nis, est sus- pensiva.

6. Sed ergo iustum remanebit testamentum de Jan 1540. nonobstante clausula generali revocatio- nis; quia hæc clausula est æquè tacitè suspensiva; ut totum reliquum, & conditio defecit, cum ante de- cesserit: & certè est suspicio quod invitus fecerit per importunitatem fratris secum commorantis, cui in ul- timo testamento legaverat omnia mobilia & con- quæstus, & quintum propriorum.

Quid si fortè dicatur quod scripsit Octobris, cum putaret scribere Julii? Respondi non esse verisimile, saltem semper est suspicio, & sic cætera non sunt un- dique integra, & sic debet cessare privilegium con- suetudinis & locus esse juri communi.

In Britannia oportet quod sit factum à sano, a- liàs debet esse Notarius, vel Vicarius. Ego puto quod hic, si est infirmus, non sufficit signatura ex in- tervallo, si tunc scribat, nec tempore quo amplius non potuit scribere, licet possit signum apponere, & apponat.

Dispen- satio consue- tudinis in testamēto, non debet habere lo- cum, quan- do est sus- picio.

7. Quid si duo Notarii expediunt testamen- tum, dicerent quod ad eos venit defuncta, & le- git, dicens suum esse testamentum, nec protocol- lum fecerunt, nec aliud; sed in potestate Notario- rum remansit. Certè est valdè suspectum, & si est sus- picio non debet habere locum dispensatio hujus con- suetudinis.

Non potest remitti solemnitas prætextu ingressus Religionis Dei. *cap. in presentia num. 60.* & consequen- ter actus pari solemnitate probari potest, quicquid di- cat Dec. *consil. 105.*

Scholaris valetudinarius 22. annorum Joannes Pelnier Borboniensis, habens famulum *Julien Twindeau*, qui ei in omnibus serviebat paulò pro- vectiorem & doctiorem, ut ab eo quandoque dis- ceret literas Græcas, à quo in infirmitate cura- tus, etiam in peste anni 1545. *conduit à saint Mar- ceau*, ubi decessit, & testamento legavit ei *huit cent livres de rente sh vie duraus*. Quæro primò an valeat, nonobstante constitutione? Respondi, sic: quia non est tutor, nec talis testator existerat in sua potestate, nec ei imperabat, sed contra. Quæ- ro secundò an valeat testamentum, susceptum *par le Souvicaire*, quia *le Vicaire premier* non reside- bat, tamen *le Souvicaire avoit un Vicariat gene- ral du Curé*; benè probabitur per duos testes, dic- tum Vicarium, & unam mulierem, & sic per qua- tuor: sed non habetur provisio; sed actum puto va- lere, junctà peste. Quæro tertio, nonne est ad pias causas; quia scholaris pauperi, favore studii? Puto sic, nec servitium & remuneratio impedit ad pias cau- sas dare, ex quo subest materia pias causæ; imò est plusquam simplex pia: quia quod pietati additur, auget.

Legatum factum fa- mulo pau- peri favore studii va- lidum est.

9. Tempore pestis etiam *par Arrest dictum* quod Vicarius generalis non ibit ad pestiferos: sed tantum certus Vicarius quem committit, an ille poterit reci- pere testamenta? Sentiebant quod sic, *Arrest du 17. Avril 1550. en plaidant*, & est æquum, sed quia te- stamentum apparebat sigillatum ex post facto, seu de recenti, & testes qui subscripserant fuerunt in judicio producti: sed *les Gens du Roy* non tenebant pro forma, nec quod posset dari provisio super examinatione testium præsentium, quia debent per partem produci, *sans les reproches*. Contra *Charrier & de Thou* præ- hæredibus.

Vicarius commissus à Vicario generali tempore pestis po- test recipere testa- mentum peste labo- rantis.

§. * XCVII.

* C'est l'art. 272. de la nouvelle.

IL est loisible à toute personne franche, aagée & usant de ses droits, de donner & dispo- ser par donation & disposition faite entre vifs, de ses heritages propres, & conquests, à personnes capables.

NON intelligitur *donner & recevoir*; nec quod omnia: quia esset institutio hæredis.

§. * XCVIII.

* La susdit article de la nouvelle.

IL est loisible à toute personne franche, usant de ses droits, & saine d'entendement, de disposer de ses propres heritages, & les donner par contract de donation faite entre vifs à personne capable.

STATUTUM disponens quod in ultima voluntate requiratur certa solemnitas, non extenditur ad donationes causa mortis, quæ non est meræ ulti- mæ voluntatis. *Alexand. consil. 116. lib. 2. numer. 10. ibi, mortis*. Verum est quantum ad solemnita-

tem, in qua non æquiparatur: sed benè extendi- tur in decisivis & quantum ad effectum, in quo æ- quiparatur. *l. fin. C. de donat. causa mort. Decius l. generaliter num. 9. C. de testibus*.

TITULUS OCTAVUS.
DE CUSTODIA NOBILI.

5. * XCIX.

*Paris. Paris.
266. de la
nouvelle*

Par la Coustume generale de la Prevosté & Vicomté de Paris, hors ladite Ville & Fauxbourgs de Paris, il est loisible aux pere & mere, ayeul ou ayeule accepter la gardenoble de leurs enfans en ligne directe, apres le trespas des pere & mere desdits enfans. Et font lesdits gardiens les fruits leurs des heritages, rentes & revenus appartenans ausdits mineurs: à la charge de payer par ledit gardien les debtes que doivent les enfans, les nourrir, alimenter, & entretenir, payer, & acquiter les charges que doivent lesdits heritages, & à la fin de ladite garde, rendre lesdits heritages en bon estat. Et dure ladite garde; à sçavoir aux enfans males jusques à vingt aus, & aux filles jusques à quinze ans accomplis: pourveu que le pere, ayeul ou ayeule survivant, qui acceptera ladite gardenoble, ne se remarie: car en ce cas le temps de ladite gardenoble sera finy, & sera pourveu ausdits mineurs de tuteurs & curateurs par le Juge, auquel il appartient d'y pourvoir.

S U M M A R I A.

1. Tutela omnes sunt electiva.
2. Tutela extenditur non vi jurisdictionum: sed vi actus privati, & juris communis.
3. Gardia uteri, semel acceptata, retrahitur.
4. Tutor non potest transferre possessionem per actum fictum.
5. Tutor potest propria auctoritate divertere pupillum à matre ad vitandas nuptias.
9. Gardien noble potest rectè conveniri à creditoribus.
7. Qui non capit mobilia tanquam heredes, non tenetur ad debita, nisi pro rata bonorum.
8. Mercedes à colono debita, cum defunctus moritur, sunt inter mobilia.
9. Pater potest agere pro filio non emancipato, etiam viva uxore.
10. Gardia non extenditur ad bona sita in alia Provincia que non admittit gardiam.



E tutelis vide Alexand. *consil.* 109. *lib.* 3. de tutore dando. Alexand. *consil.* 161. *lib.* 5.

HORS LA VILLE.] Hoc ratione caret, cum non lucretur mobilia, vel *hors*, id est non servatur intra sive in domibus sitis in urbe, & suburbiis: sed tantum in sitis extra.

AUX PERE ET MERE, AYEUL OU AYEULE.] Etiam minoribus 25. annis; etiam furioso habente curatorem quia est jus privatum, sed tunc nonne opus est decreto, ut curator viduæ acceptet? Ego puto quod demens qui non potest acceptare in judicio, non debet habere: quia consuetudo non confidit de curatore; unde si superstes est prodigus, vel eget curatore, debet excludi: item quia distulit de remaritando; ergo magis de prodigo, quod est plus.

QUINZE ANS ACCOMPLIS.] Sed si prius nubant auctoritate parentum, finitur.

Nobilis potest acceptare la *bourgeoise* si vult.

1. Vidi in Castelleto quod mater convolans ad secunda vota, fuit electa cum vitrico tutrix. Verum est quod convolando perdit: sed iterum potest eligi: quia omnes tutelæ sunt electivæ, & bene. Deinde iterum vidua par certains nombres de parens appellez, dis par l'un des Conseillers du Chastelet quelle dementeroit tutrice, & neanmoins (etiam contra debitum) crée un curateur quant aux actions, & pour la conservation de l'inventaire & partage, & tunc mater non

debet facere inventarium tanquam tutrix; quia in hoc excluditur à curatore, nec debet authorari in negotio in quo habet partem: sed suo nomine & executorio testamenti cum dicto curatore.

2. Quod tutela extenditur ubique, non est vi jurisdictionum, sed vi pacti privati & juris communis passivè se extendentis, & sic illud iudicis, vel statuti factum non agit in alienum territorium. Sed certè aliud est in statuto expectandum, ut in hac consuetudine, & sic vera ratio non benè tangitur per Alexand. *consil.* 128. *num.* 3. hic contra Alexand. *consil.* 129. *num.* 3. *lib.* 1. quod tutor habet legitimam potestatem ex quo intervenit juramentum, ut petitum fuit, licet Judex non exegerit specialiter factum, *disti.* §. *fin.* & *col. fin. de adm. iur.*

3. Non est tutor uteri. Alex. *conf.* 171. Tamen dico quod hæc gardia trahitur retro semel acceptata.

4. Quod tutor non potest transferre possessionem per actum fictum. Alex. *conf.* *lib.* 3. quod per actum nullum non facit colono mutare causam possessionis. Dixi contra Alex. *consil.* 117. *lib.* 5. & *consil. fin. num.* 5. *lib.* 6.

5. Tutor propria auctoritate potest divertere pupillam etiam à matre ad vitandas nuptias. Aymo *consil.* 18.

6. Utrum creditores possint convenire rectè le gardien noble? Respondi sic, probando quod acceptaverit la garde noble; vel si se talem fateatur,

Tutela extenditur ob vi jurisdictionum: sed vi actus privati & juris communis.

Gardia uteri semel acceptata retrahitur.

Tutor non potest transferre possessionem per actum fictum.

Tutor propria auctoritate potest divertere pupillam à matre ad vitandas nuptias.

Tutelæ omnes sunt electivæ.

das nuptias. *Gardien noble* potest recta conveniri à creditoribus. Qui mobilia nō capit tanquā hæres, non tenetur ad debita, nisi pro rata bonorum.

Tutela etiam absentis finitur Boër. *decif.* 88.

7. A LA CHARGE DE PAYER PAR LE GARDIEN.) Pro rata tantum bonorum, etiam si sua faciat mobilia, unde solent facere inventarium ad clarificationem, & ne teneantur ultra. Et statutum per arestum, quod qui non capit mobilia tanquam hæres, non tenetur ad debita, nisi pro rata bonorum, si constet. Sed tamen videbitur infra art. 116.

Fructus tutor recepit à *la Saint Martin* & prout valent tunc, *les garde* & suo periculo & commodo vendit, ut plus valent, an debeat reddere? Respondi, æquitas est: si enim pupillus non habet ubi servare possit, & commode possit, secus, & hoc nisi aliàs æquitas informet; ut quia mater, ut sit amplior relictus, *les tenois en sa main sans affermer*, & si à *la saint Martin* semel majorem habet quantitatem *dont fait reserve*, benè servat *neuf mois*, & suo commodo carius vendit, tolerandum est: quia mater non petit aliud salarium suæ diligentiz pro minoribus sumptibus: sed eorum commodum fecit magis quam si dedisset à *ferme* communi pretio, ut poterat.

8. *Le gardien* qui non facit mobilia sua, sed tantum fructus, non possit habere fructus, id est mercedes à colonis debitas mense Novembri, quando defunctus obiit mense Octobri, post fructus collectos. Respon-

di non, quia judicantur mobile, ita quod spectent ad executorem testamenti, secus de censibus & redditibus præteritis.

Le bail à ferme finitur hoc jure finito.

9. Pater potest, etiam viva uxore, pro filio non emancipato agere tanquam pater, & legitimus administrator: etiam videtur quod petitorio in *l. i. C. de matern.*

Rex in Normania utitur *du bail* omnium minorum nobilium & solvit debita: Dom. *de Ragnoux* habebat bona in multis locis, Rex cessit à *Suzanne de Bourbon sa veuve*, matri pupilli, totum jus *du Bail*. Responsum cum *Chartier & Segnier* quod solus & pro rata bonorum: quia cesserat omne patrimonium, & sic pro rata sitotum Normanz, præsertim cum ibi defunctus non haberet domicilium, & Rex non habeat *les fruits* alibi sitotum.

10. Ergo in diversum *le bail* non extenditur ad bona saltem immobilia alibi sita. Item non potest cedi directo: sed benè cedi potest commoditas, aliàs abusus horribiles. Rex enim primo petenti extraneo *donne la garde d'un mineur de quatre ou six mil livres de rente*, & ille tanquam habens donum Regis, omnia dissipat. Certè non sic data est Duci, sed ut per se, vel officiales suos, qui *ont le serment Regi*, curet tanquam fidelis propugnator.

Pater potest agere pro filio nō emancipato, etiam viva uxore.

Gardia nō extenditur ad bona sita in alia Provincia que nō admittit gardiam.

Mercedes à defuncto debita cum defunctus moritur sunt inter bona mobilia.

§. * C.

Gardienoble se doit accepter en Jugement.

S U M M A R I A.

1. Res immobilis non extenditur ultra locum consuetudinis.

2. Tutor potest agere etiam inventario non facto.

ACCEPTER EN JUGEMENT) fortè ut sciatur an sit prodigus, vel egens curatore, vel desponsus, & sic oporteat vocare parentes, vel tutores, sed non observatur, vel ut sit liber, nec sit in potestate parentis, an sit custos, vel non: quia tunc temporis *les Notaires* non tenebuntur servare protocolla: sed in judicio semper acta servantur & nota sunt.

In quibus convenit cum tutela?

1. Differt in eo primo quod res immobilis non extenditur ultra locum consuetudinis; sed tantum quoad ea que sequuntur personam.

2. Potest tutor agere, etiam inventario non facto, *consult. fol. 40.*

Textum amplia, etiam si vidua sit minor: quia certat de acquirendo, & super minoribus. Sed quid si aliquis dicebat ei quod non opus erat petere, & impedivit? Respondi, de dolo teneri potest ad interesse. Non ergo trahitur retrò quantum ad lucrum hujus & damnum minorum: sed benè in eorum commodum. Imò trahitur retrò, si est modicum tempus, & totum onus ipsa exequetur & suscipiet.

Hæc stipulatio implicat stipulationem salvam rem fore.

Hypothecam ex terminis, quin imò ab administratione expressam, si semel in judicio acceptaverit: quia in terminis juris etiam est hypotheca tacita.

Res immobilis non extenditur ultra locum consuetudinis. Tutor potest agere inventario non facto.

Mater *prenant la gardienoble* se obligavit major annis 25. *acquiescer & racheter toutes les rentes*, & invenitur quod plus valent, quam bona. Respondi primò quod si moritur antequam finita sit tota gardia, non tenetur nisi pro rata commodi ad ratam temporis: quia est hoc onus voluntariè subitum, spe totos gardiaz fructus percipiendi; ita si filii præmorian- tur tempore gardiaz, sed si ipsa toto tempore agat, potest restitui, si dicat se deceptam, nec intellexisse onus personale quod edere tenebatur, præsertim si benè consuluit filiis, & si hoc onus eorum gratia suscepit, ad excludendum infidos & suspectos tutores, qui non tam benè gessissent, & contra eam non debet liberalitas retorqueri.

B'asis sexagenarius habens 64. annos duxit uxorem, puellam de 20. ans, per 14. annos non habuit liberos, decessit habens ferè 80. annos, relicta uxore gravida de *six semaines*, condidit testamentum ante annum, in quo multa legata particularia facta sunt, ferè bona sua absorbentur: uni nepotum *pour la bonne amour & agreables services, donne une maison à la charge de faire dire une Messe perpétuelle*. Vidua a la garde partus futuri, & benè per *l. cui in utero 7. ff. de st. tu. homin.* Petuntur legata, impedit: quia revocata. Conclusum cum Domino *Chartier & de Thou*. Septemb. 1548. non deberi: quia verisimiliter non legalisset, si cogitasset de liberis, & sic dicta fundatio corrui.

* *Prez* Part. 269. *la nonu* *Constance.*



TITULUS NONUS. DE CUSTODIA PAGANICA.

§. * CI.

* Voyez l'art. 265. de la nouvelle.

PAr la Coustume tenuë, gardée, & observée en la Ville de Paris, quand l'un des deux conjoints ensemble par mariage va de vie à trespas, delaisse aucuns de leurs enfans mineurs, il luy est loisible d'accepter la gardebourgeoise, gouvernement & administration desdits mineurs, & de leurs biens, meubles & immeubles en jugement. Et en ce faisant, faire par ledit survivant les fruits & revenus des heritages desdits mineurs siens, en nourrissant & entretenant par iceluy survivant, iceux mineurs, & payant & acquittant les charges desdits heritages, & iceux entretenant de reparations viageres, jusques à la fin d'icelle garde, qui dure aux enfans mâles jusques à quatorze ans, & aux filles jusques à douze finis & accomplis. Pourveu que le pere, ou la mere survivant, qui acceptera ladite gardebourgeoise ne se remarie: car en ce cas, le cas de la garde sera fini, & sera pourveu ausdits mineurs de tuteurs & curateurs par le Juge auquel appartient d'y pourvoir.

SUMMARI A.

- 1. Gardebourgeoise limitatur ad cives morantes in urbe.
- 2. Vnus ex tutoribus appellantibus à sententia, non potest acquiescere pro parte sua.
- 3. Habens quatuor liberos excusatur à tutela.

Gardebourgeoise limitatur ad cives morantes in urbe. Vnus ex duobus tu-

- 1.  N LA VILLE DE PARIS) videtur limitare ad bona sita intra urbem; imò ad cives tantum morantes intra urbem, & hoc verius.
- 2. Unus tutorum acquiescit sententiæ, alter ap-

pellat super certa sententia, an possit acquiescere pro parte sua? Respondi, non: quia non habet partem, & appellans in solidum appellat.
3. Dicitum per arestum quod habens quatuor liberos excusatur à tutela.

tutoribus appellans à sententia, non potest acquiescere pro parte sua. Habens quatuor liberos excusatur à tutela.

* Voyez l'art. 269. de la nouvelle.

§. * CII.

GArdebourgeoise se doit accepter en Jugement, & est tenu le gardien faire faire inventaire, & bailler caution.

Quia non solvit debita, nobilis etiam solvit debita: & sic videtur quod consuetudo hac ratione non oneravit eum cautione & inventario. Sed hoc non est iustum: quia possent esse multa mobilia & nulla debita, & nobilis facile dissiparet, volens tenere, antequam essent tutores.

* Voyez l'art. 270. de la nouvelle.

§. * CIII.

PAr ladite Coustume un gardien, qui a la gardebourgeoise de ses enfans, ne peut intenter ne déduire les droits & actions réelles desdits mineurs en Jugement, durant ladite garde: mais appartient à ce faire aux tuteurs & curateurs desdits mineurs.

Actions réelles, scilicet immobilia, etiam personales tendentes ad alienationem immobilis. Salicet. consil. 31.

TERTIA

 TERTIA PARS COMMENTARIORUM

Analyticorum in consuetudines Parisienses, solertissimi. & consultissimi Jurium Doctoris & Professoris D. Caroli Molinæi Parisiensis, in supremo Parisiorum Senatu, & amplissima Curia Franciæ, antiqui & experientissimi Advocati.

 TITULUS DECIMUS.
 DE COMMUNIONE BONORUM.

§. * CIV.

Par la Coustume de la Ville, Prevosté & Vicomté de Paris, quand l'un desdits conjoints ensemble par mariage va de vie à trespas, les meubles, & conquests immeubles faits durant & constant ledit mariage, & qui communs estoient à l'heure du trespas du premier mourant, se divise en telle maniere que la moitié en appartient au survivant, & l'autre moitié aux heritiers du trespaslé.



si prius separati fuerint.

Quid si voluntario divortio quisque seorsum diu mansit, sua pro libito administrans? ut quædam mulier quæ sic fuit per 25. annos extra societatem & domum mariti;

deinde ea mortua frater ejus *le Vidame* petit à viro dimidiam mobilia. Respondi ex quo sic diu separati fuerunt, dissoluta est communio, & diuturnitas idem operatur quod sententia, vel expressa divisio.

* C'est le
229. de la
nouvelle.

§. * CV.

Item une femme estant en lien de mariage ne peut vendre, aliener, ny hypothéquer ses heritages, sans l'autorité & consentement exprés de son mary.

SUMMARI A.

1. Filia minor nubens potest pro suo matrimonio alienare partem immobilium suorum de consensu propinquorum suorum.
2. Mulier, cujus maritus vendidit solus conquestum, potest illum vendicare, reddendo pretium.
3. Vxor potest testari sine consensu mariti.
4. Mulier potest dotalia vendere consensu mariti: sed pater qui donavit, aut hi quorum interest, possunt impedire.

Filia minor nobis potest alienare pro suo matrimonio partem immobilium suorum de consensu propinquorum suorum. Mulier, cujus maritus vendidit solus conquestum, potest illum vendicare

Respondi quod valebat clausula matrimonii que *le propre de la fille*, quæ erat divis in prædiis, & carebat pecuniis, seroit conquest au mariage jusques à la valeur de mille sours; licet sponsa esset minor: Ratio, quia intervenerat congregatorum parentum consilium, tutricis matris autoritas, & judicis decretum, & sic quod non potest rescindi: cessante autem solemnitate, possit rescindi sed ipsa non haberet dotem datam à viro.

2. Per arectum fuit dictum cum quædam sponsa minor sine alia solemnitate fecisset conquestum certam domum quam maritus vendidit à *Monsieur de Soissons* à quo vidua vendicabat, reus offerebat reddere, reddendo pretium, *sus dit qu'elle l'auroit*, reddendo verum

pretium, secundum oblationem rei, & non aliàs, & hoc per arectum, *ayant esté partis*, & hoc magna equitate.

3. Potest tamen testari sine consensu mariti. Alex. cons. 155. col. 2. lib. 2.

4. Et sic potest etiam dotalia vendere consensu mariti: sed dic quod pater qui donavit potest impedire, vel hi quorum interest, si vir incipiat malè uti. Idem ergò videtur eo casu de doarto, si vir sui causa vellet eam cogere consentite. Plus etiam dico, quod si vir faciat eam vendere ejus proptia, *post convertir en meubles*, & sic se vel suos parentes *advantager*, possunt parentes uxoris habiles ad successionem impedire, procurando, ad hoc

reddendo pretium. Uxor potest testari sine consensu mariti. Mulier potest dotalia vendere consensu mariti: sed pater qui donavit, aut ii quorum interest, possunt impedire.

* C'est le
229. de la
nouvelle.

saltem (cessante prodigalitate) ut dicatur , quod vir teneatur convertere in propria. Plus videtur quod etiam si sint filii communes , si tamen vir habet multò plures filios ex priorè matrimonio , quos vult sic *avanger* , potest hoc , silente uxore , impediri ab habilibus succedere in propriis dictorum filiorum. Fortè etiam probare possent filii alienationes

faciendo contractus simulatos , & sic medium retractum , sub pœna damnorum & interetis. Sed nonnè postea filii secundi matrimonii hæredes patris possunt causare , illud advantagium , & petere à filiis primi , ut conferant ? Respondi sic , ostensis conjecuris adventagiandi , quæ tamen de facili non debent admitti.

* de la nouvelle ordonnance 124

§. * CVI.

Une femme mariée ne peut ester en jugement , sans le consentement de son mary , sinon qu'elle soit séparée.

S U M M A R I A.

1. Uxor potest ut conjuncta persona suscipere defensionem mariti absentis.
2. Mulier que litigavit pro marito , &

succubuit in impensis , ejus propria bona non tenentur , sed sola media pars bonorum societatis.

Uxor potest ut conjuncta persona suscipere defensionem mariti absentis.

1. **M**arito tamen absente , qui est *poursuivy par des fins* , potest ut conjuncta persona suscipere defensionem; ut una quæ habuit *Letres Royaux pour estre a ce autorisée par le Roy & par Justice* in absentia mariti. Sed succubuit.

2. Utrum nomine suo teneatur ad impensas ? Respondi teneatur , si esset causa privata uxoris ; sed ex quo erat causa mariti , & sic non nomine privato , sed tanquam uxor *en la moitié en la Communauté.*

Mulier que litigavit pro marito & succubuit in impensis , ejus propria bona non tenentur : sed solum media pars bonorum societatis.

* C'est le 225. de la nouvelle.

§. * CVII.

Item , le mary est seigneur des meubles , & conquests immeubles par luy faits durant & constant le mariage de luy & de sa femme , en telle maniere qu'il les peut vendre , alienner , & hypothéquer , & en faire & disposer par disposition faite entre vifs , à son plaisir & volonté , sans le consentement de sadite femme , à personne capable & sans fraude.

S U M M A R I A.

1. Filius unicus potest esse donatarius patris inter vivos & hæres.
2. Fraus presumitur in conjuncta persona.

3. *Maritus non potest donare inter vivos conquestus immobiles filiis communibus in fraudem uxoris superstitis.*

Quod ergo maritus vivens donat , est extrà bona , & residuum quod tempore mortis reperitur , quæ dividetur infra §. 111. Sed quid si maritus dedit mediam partem domus conquestæ , retento usufructu , an reliqua pars tantum dividetur , & sic vidua solam partem auferet ? Respondi sic , quemadmodum si vendidisset mediam partem , retento usufructu ; quia in venditione non est fraus : Idem ergo in donatione , modo non sit fraus. Idem secus si apparet de animo quod volebat suam tantum partem donare post mortem : velut si dederit mediam bonorum suorum post mortem : quia tunc clarum est ex retentione ad tempus divisionis , quod solum de dimidia intelligitur , & remanet dimidia suæ uxori.

quod possit ; & hoc casu poterit etiam esse hæres , nec tenebitur conferre , quia non habet cohæredem.

2. *Velut* habet juvenem fratrem advocatum , *in* *donne mille écus , pour assepter un office , ou s'avancer :* Deinde moritur uxor sine liberis , hæredes ejus petunt conferri mediam dictæ summæ. Respondi ex quo non est donatum mortua uxore , quæ supervixit tres annos , nec pupilli sunt , nec aliæ suspiciones fraudis , non tenetur maritus conferre : quia donare poterat : nec est persona conjuncta prohibita ; nisi quod in ea facilius potest fraus præsumi fraudandæ communionis , & atrahendi totum ad partem viri : quæ fraus tamen aliter probanda est , aliàs tenet actus , aliàs esset ponere virum incuratela.

Fraus facilius præsumitur in conjuncta persona.

Filius unicus potest esse donatarius inter vivos & hæres.

2. Maritus unico communi filio donat omnes conquestus suos præsentis & futuros , an sit fraus uxori ? Respondi sic indubitanter , ex quo omnes conquestus dat in genere , & sic exhaustio communionem , ita quod idem si daret extraneo , multò fortius quod filio. Clarum est enim quod hoc fecit , ne uxor , si superstitis sit , possit nubere , vel disponere : sed si dedisset res particulares , esset dubium : Tamen videtur

3. Vir dat *res conquestus immenbles* filiis communibus : Respondi esse fraudem uxori : quia vidua non poterit nubere , nec aliis futuris filiis ex alio viro communicare possit. Idem si vir fecit subtempore quo moritur , nisi fortè uxor esset amens , & ei usufructus reservaretur ; & sic melius & tutius domi consuleretur.

Maritus non potest donare inter vivos conquestus immobiles filiis communibus in fraudem uxoris superstitis.

Item

* §. CVIII.

ITEM, le mary ne peut vendre, faire partage, ou licitation, charger, obliger, ny hypothéquer le propre de la femme, sans le consentement de sadite femme, icelle par luy autorisée à cette fin.

LA *consuetude de Normandie d'encombrement de mariage*, s'entend quando uxor sine viro, vel vir sine ea vendit, vel alienat propria uxoris, secus si ambo simul, ut per glossam 161. & dicunt esse plura arella Rothomagi.

Molendinum spectabat ad uxorem, par bail fait à elle, & à son premier mary pro 100. lib. pensionis; nubet secundo cui dat in contractu matrimonii usufructum quamdiu supervivet. Deinde ambo en font bail Joanni du Croc, pro tempore restante du bail fait à Benoist premier mary de ladite femme, & promettent garantir simpliciter, & outre à la charge d'un loyage envers les bailleurs, non dicitur qui sera propre à la femme, sed simpliciter. Id tamen intelligitur: ideò cum post mortem utriusque ille Joannes turbaretur à quodam, qui pretend une garantie & met pannonceaux quasi possessor, deinde infra annum capit petitorium. Respondi quod reus primò doit estre maintenu, quia turbatur, cum damnis & interesse: secundò habet suas defensiones in petitorio. Utrum potest sommare pro authore, hæredes mariti secundi, vel solum hæredes mulieris? Respondi quia facta est confusio suæ pecuniæ & nihil cecidit in communionem, & sic ex quo vocabitur maritus, & dabitur intelligi quod erat proprium uxoris, sequitur quod non tenetur,

nec censetur promississe, nisi ut maritus, & de eo quod consuetudo dat marito, ex quo non est clausula generaliter, interpretanda est etiam clausula, & mesmement ledit tel en son nom pour le tout, en la ley si quis domum, ff. locati: aliàs teneretur, quia potest fidejuberet pro uxore. Sed tunc haberet actionem contra hæredes uxoris, ut servaretur indemnis, cum cessat apparens culpa, si fuerat in culpa malè administrando & inconsultè concedendo ad plus juris quam habeat mulier, tunc hæredes mulieris haberent recursum contra virum; Quid enim si dictum fuerat esse proprium uxoris, ut putà si ipsa vendat vel concedat, & maritus est in bona fide; secus si esset in dolo vel lata culpa: quia uxorem errantem cohibere potuit, & debuit: quia habet eam in potestate, nec debuit ei author esse ad malum. Si etiam sine dolo nominatim affirmaverit *du propre d'elle*, tenetur, quando scit, ita quod aliàs non erat aliter contracturus: secus si perfunctoriè ambo simul affirmaverunt esse *du propre d'elle*.

Limita consuetud. Borboniensem, art. 238.

Uxor potest vendere dotem mariti consensu, etiam in Neustria: quia il y a arrest de Roien qui declare que profit de mariage encombré n'a lieu, quand la femme vend avec son mary.

§. * CIX.

ENTRÉ homme & femme, conjoints ensemble par mariage, y a communauté, en telle maniere qu'à cause d'icelle communauté, le mary est tenu personnellement de payer les debtes mobilières deües à cause de la femme, & en peut estre valablement poursuivy durant leur mariage. Et aussi la femme est tenuë, apres le trépas de son mary, payer les debtes mobilières, faites & accreües par le défunt, tant durant le mariage, que paravant iceluy.

SUMMARI A.

1. *Maritus tenetur solvere debita uxoris undecumque, cum est communio.*
2. *Confessio viri recepisse dotem uxoris non nocet hæredibus ipsius uxoris, nec ejus scriptura, nisi probetur facta ante obitum uxoris.*
3. *Propria uxoris non possunt vendi pro debito personali ipsius viri.*
4. *Creditor mariti non potest facere subhaster le viage deu sur les biens de la femme, sed solum capere fructus purè nascentes.*
5. *Creditores curati non possunt vendere le viage du Curé du temporel de la Cure.*
6. *Obligation de garantir, ou pour autrui n'est debte de communauté.*

PAR mariage, quid si clam? Valefia art. 94.

1. Maritus per contractum matrimonii debet habere ab uxore 300. l. quas debet afferre viro. Vir est *poursuivy, pour reprendre quelque procez de la femme*, non vult, & ne la veut autoriser, il est dit qu'il ne sera tenu l'autoriser, tandem ipsa damnatur & in expensis, quibus taxatis, fit quædam executio super bonis uxoris, le mary s'oppose pour les 300. l. tanquam hibens hypothecam. *Debonit & condamné en l'amende & aux dépens*; quia est communio, & sic tenetur solvere uxoris undecumque, au rapport de Monsieur Mangeot contra Bucot.

2. Quid viro en son traité du mariage ejus socrus promittit 100. l. post annum: infra biennium mortua muliere, ejus hæredes faciunt *executer* socrum pro hoc, quæ producit apocham filii, quam fecit ab

eo recognosci, & verificari. Respondi executionem bonam, & quod non obstante dicta apocha & verificatione rectè adjudicatur *la garnison*, nec verificatione reperiri datam in qua vis est; sicut confessio viri omnimodo non nocet hæredibus uxoris, ita nec ejus scriptura, nisi probetur facta ante obitum uxoris, tum verisimiliter si receptio de antiquo esset scripta in opistographo contractus matrimonii, ut solet; ita etiam in aliis contractibus. Quid de eo qui duxit certam divitem viduam, quam malè tractat: post ejus obitum producit instrumentum mutui passim de 300. l. ut liberetur de media. Primò quia data triduo ante obitum uxoris ægræ, nec constat de numeratione, nisi per confessionem: secundo quia creditor prætensus pauper: Tertio quia non invenitur summa, nec aliud subrogatum. Quartò quia uxor *estis bon-*

redibus ipsius uxoris, nec ejus scriptura, nisi probetur facta ante obitum uxoris.

Maritus tenetur solvere uxoris undecumque, cum est communio.

Confessio viri recepisse dotem uxoris, non nocet hæ-

cere, & sic valere posset *le jugement de separation* : imò puto quod si voluntariè se separent, dummodo palam & realiter hoc exequatur, quòd futuri creditores non possent contravenire; alias vir & uxor cogentur facere litem & sumptus, quod est absurdum: saltem respectu tertii in futurum.

Separatio de bonis & de corpore debet fieri per iudicem.

4. Separatio potest fieri & debet per iudicem tantum, non solum de bonis, sed etiam de corpore. Et separatio idem valet quòd mors: ita quòd separatus potest renuntiare communioni. Fallit, si tantum contra virum & ejus culpa petitur separatio, qui omnia obligavit, non potest renuntiare, ut uxorem omnibus debitis oneret, vel omni mobili fraudet: habet enim uxor interesse ut solvat mediam & ut capiat mediam tantum.

Mulier potest testari sine consensu mariti.

Potest tempore contractus matrimonii derogari, vel dari uxori facultas acceptandi communionem, si velit; vel *se tenir à ses conventions*, si superstes sit, vel etiam ut ejus hæres possit, vel etiam ut ipsa possit eligere intrà quinque annos: sed non potest vir sibi reservare potestatem de *l'appeller à la communauté*, ut

Chartier & alii 1550. sed certè quòd videtur quòd nec primum, quia uxor potest intra quinque annos habere opulentiam mobilium successionem, & tunc posset eligere communionem & ditaret maritum pauperem; tunc posset ex parte viri pacisci, quòd intrà quinque annos posset eligere an velit esse communis, vel non, etiam invitata uxore; ergò hoc verum est, quia fit fraus consuetudini, quia paciscitur vir quòd ulque ad viginti quinque annos poterit eligere, an communis esse velit, vel non: sed illi loquebantur tantum de facultate data uxori ex causis, non secundum communiter accidentia. Est advantagium non viro qui dominus est, sed tunc non est dominus quando derogatum est communioni, sed sunt æquales, etiam secundum communiter accidentia. Si dicas quòd ea facultas intelligitur utendo communionem ad commodum eligentis tantum, non præjudicat, quia vix sciri potest, & sic poterit eligere, ut debet eligi, vel non valet pactio, & certè melius est non valere, ne per indirectum fiat fraus legi.

§. * CXI.

* C'est le 229. de la nouvelle Coutume.

Item, & après le trépas de l'un d'eux, iceux biens se divisent en telle maniere que la moitié en appartient au survivant, & l'autre moitié aux heritiers du trépassé.

Etiam fructuum maturorum tempore obitus, nec liter inspicitur rata anni.

Ad Dec. l. si donatione in fin. C. de collat. Idem dico in procuratore superstite, si sit praxis æstimanda & partienda.

Initio matrimonii vir emit officium, putà Apparitoris, duravit annis triginta, præmoritur uxor sine filiis, respondit Chartier & de Thou quòd tenetur vir *rapporier l'office en commun*, vel mediam pretii quòd illud emit. Ego verò dixi quòd imò debet solum conferre vel minus capere æstimationem communem,

quòd nunc valet. Quid enim si non potest amplius officium vendi; videlicet post edictum de suppressendis? Quid si minus vendi? Hoc non debet cedere damno solius viri. Item quòd si potest plus vendi, nonne debet esse commodum commune etiam hæredum uxoris? Respondi, sic.

Fallit Alexand. verb. *particularis*. Mulier habens quinque sorores legat eis conquestus æqualiter, ut venissent, per successionem. Respondi, est quædam divisio, & sic legatum non cadit in conquestum; sed est proprium legatariis.

§. * CXII.

* C'est le 230. de la nouvelle Coutume.

Item, & laquelle moitié des conquests ainsi appartenant, & advenue aux heritiers du trépassé, est le propre heritage des heritiers: Tellement que si tels heritiers vont de vie à trépas sans hoirs de leurs corps, telle moitié retourne à leur plus prochain heritier, du costé & ligne de celui des deux mariez, par le trépas duquel leur est advenue ladite moitié.

§. * CXIII.

* C'est le 233. de la nouvelle Coutume.

Item, le mary est Seigneur des actions mobilières & possessoires, posé qu'elles procedassent du costé de la femme, & peut le mary agir seul & déduire les droits & actions en jugement, sans sadite femme.

§. * CXIV.

* C'est le 234. de la nouvelle Coutume.

Une femme estant en lien de mariage ne se peut obliger, sans le consentement de son mary, si elle n'est separée ou marchande publique; auquel cas elle se peut obliger, touchant le fait & dépendances de ladite marchandise publique.

S U M M A R I A.

1. Mulier potest testari sine consensu mariti.

2. Maritus fruitur fundo quem mulier vendidit sine autoritate sua.

3. Maritus tenetur de vestibus necessariis datis uxori.

4. Propria uxoris non possunt capi à creditore mulieris, quin se maritus opponat pro fructibus in patria juris scripti.

5. Mulier potest donare & vendere propria sine consensu mariti, si donatio

vel venditio sit ex justa causa, & tamen iudicatum contra, rege sedente in Curia.

6. Mulier major annis non potest autorari à marito minore 25. annis.

Maritus fruitur fundo quem mulier vendidit sine autoritate sua.

1. Potest tamen testari sine consensu. 2. Ne se pens obliger. Quod prorsus non valet. *Consume de Bourges. §. 16. tit. primo.* Idem sentiebant quando consuetudo intelligitur disponere ut vetat: sed de la Porte dixit esse arestum en Poictou contrà la Dame de Bazoches quod maritus gaudebit: sed post obitum ejus tenebit contractus, & venditio fundi sine autoritate viri venditi.

Marchande publique Et in concernentibus mercantiam tantum. Adde quod hoc casu tenetur etiam nomine suo.

Maritus tenetur de vestibus necessariis datis uxori.

3. Sed quid de ea quæ erat in Curia viri consensu, & sic emit pro 1000. pannos vestium, quibus secundum statum ibi indigebat, & promisit solvere, vel solvi facere per maritum? Videtur quod non teneatur, tum quia ut uxor, tum quia erat debitum & onus viri, pro quo se obligare non poterat; nec habet locum Velleianum, licet receperit pro se, quia non recepit ad suum commodum & utilitatem; sed ad commodum viri, qui ad hoc tenebatur, & factus est dominus vestium, nec facta est vera acquisitio mulieri: quia vir tenebatur de suo vestire secundum statum, nec erant communes. Secus in hoc articulo, quia gerebatur negotium commune, ad augendam communem societatem, & sic poterat in totum obligari, imò tantum pro media: videtur falsum quod in totum, sicut fortius in reditu. Sed in hoc quia mulier nihil recepit, unde disponere possit, etiam si post obitum auferat, quia interim possunt consumi: sed verius videtur quod tenetur ad mediam, & pro eadem habeat recursum contra virum: tum mulier non potest obligari pro debito viri, cum autoritate viri: tum quia est hoc debitum officium viri, ergo mulier non potest se obligare, & etiam mercator hoc scit: Amplia, etiam si dicat eam procuratricem, quia sumus inter prohibitos, & sic non sequitur quod possit obligari nomine proprio, quia non potest hoc esse de proprio mandato. Quid enim si mandaret uxori ut se obligaret pro obligatione jam à se contracta? Non valet: ergo idem si pro contrahenda, quia ad istud tenebatur maritus. Nota quod Comitissa habuerat benè pro *vingt mil livres d'habillemens à ses nocces*, licet nihil attulisset, & post sesquiannum adit curiam regis, & en prend encore pour onze mil livres; paulo post maritus moritur, tamen respondit Dominus de Marillac quod hæres defuncti debet totam summam solvere: quia vir ad illud tenebatur, & verisimiliter ostendit non fuisse acceptum, nisi in causam in quam tenebatur maritus. Rursus dictum fuit quod ipsa quando nupsit debebat *six cent livres*, & nihil attulit, ideo vir de suo solvit, nunc ipsa renunciavit communitati, quod absque dubio hæres viri debet totum solvere; quia non attenditur quod de facto contigit; sed quod accidere potuisset, virum longè su-

perlucratum, si uxori obvenissent mobilia multa.

4. Quando ergò vir autorat mulierem in patria consuetudinaria, quia fecit negotium commune, obligabitur, si uxor succumbat: sed in patria juris scripti, vel ubi non auget communitatem, non obligabitur: undè in patria juris scripti non propterea possunt ex sola autoritate mulieris propria capi, quin vir se opponat pro fructibus qui sunt dotales.

5. *Chartier* & alii solent tenere quod mulier sine consensu viri, & autoritate, potest sua propria vendere, sine ejus præjudicio, quod videtur falsum per hanc consuetudinem. Non obest *l'arrest de Guedon*, quia ibi ponit jus legis secundum consuetudinem communem aliam. Tamen dicunt idem iudicatum in terminis aliarum consuetudinum; & quod aliàs esset iniquum, quia uxor non posset disponere, nisi ad libitum mariti. Idè acquiescere, dummodò donatio vel venditio fiat prudenter, & justa causa: itaut esset justa causa autorandi, non in præjudicium viri, nec liberorum omnium communium. Sed certè contra iudicatum est *est touchant Madame de Bazoches & le contracté declaré nul*, & initio de *Caresme* 1549. per arestum in simili.

Dicit *Chartier* quod viro recusante uxorem autorare in lite, vel successivo dici, debet quod fiet separatio bonorum illorum; & ita Anthon. Curtius, *l. fin. C. de iis qualibet. in princip. verb. si vè è contrario.*

6. Secus sentit de muliere majore, quæ prædium alienavit autorata à viro minore 25. annis, an valeat? Videtur quod non, quia qui ipse vendere non potest, autorare neque potest: tum quia videtur in eum finem autorari ut pretium habeat, & abutatur, quod non potest, nec vult consuetudo. *Clement. de reb. eccl. non alienand. & puto quod non valet.*

Hodiè non servatur *lex 1. quand. mul. tutor. off. fung. poss.* quia ut non mater & extranea potest eligi, quid ergò si postea nubat? Respondi, non perdit tutelam, quia per matrimonium non corrumpit, nec vitiat communionem, & sic ut tutrix, non nomine suo obligabitur, & cum eis in ea qualitate tuto contractetur, ut nomine servato, vir tantum obligetur, non suo proprio, nisi continuando veterem communionem, tum nomine ipsius in casum de quo vir non poterat exequi: nam potest peti ut perimatur tutela & alius tutor detur, sed ipso jure non perimitur, sed de facto ipse.

MARCHANDE PUBLIQUE. Ergò in iudicio ut observavi: *une venderesse* mutuo capit 20. *escens*, condemnata, *l'on fit commandement au mary, qui s'oppose*, quia non nominatus in sententia. Certè videtur quod hoc non obstant tenebitur: quia non est hæres, qui nescit; sed vivens qui præposuit: ut actio in institorem est, ex eo quod agitur contra dominum, sine alio declinatorio.

In patria juris scripti proprii uxoris non possunt capi à creditore uxoris, quin maritus se opponat pro fructibus. Mulier potest donare & vendere propria sua sine consensu mariti, si donatio vel venditio sit ex justa causa.

Mulier major annis non potest autorari à viro minore 25. annis.

§. * CXV.

* 147 Paris. 217. de la nouvelle Consume.

IL est loisible à une noble femme, extraite de noble lignée, & vivant noblement, de renoncer, si bon luy semble, apres le trépas de son mary, à la communauté des biens d'entr'elle & sondit mary, la chose estant entiere, & en ce faisant demeurer quitte des debtes mobilières deues par sondit mary au jour de son trépas.

SUMMARIA.

1. Mulier que se obligavit pro marito, & renunciat communitati, here-

des viri debent eam reddere indemnem.

2. *Mulier que renuntiat communitati, non debet exire nuda : sed habere*

vestes ordinarias à son usage, non autem celles de cabinet.

Mulier que se obligavit pro marito, & communitati renuntiat, hæredes viri debent eam reddere indemnem. Mulier

1. **S**ecus de debitis per ipsam contractis; nisi quod se pro marito obligaverit, vel reditum simul constituerint, debent hæredes viri eam reddere indemnem. Quid si vir promiserat dotem pro filia communi solvere, deinde ut solveret, constituerit reditum pro uxore? Respondi valet debitum, & cessat Velleianum, secundum *l. fin. C. ad senat. Velleian.* sed si uxor renuntiat communitati, tenentur hæredes viri eam exonerare.

2. Dixi quod hæc renuntians non debet exire nuda:

sed habere sua vestimenta; ut vestes ordinarias secundum statum, non autem quæ cadunt in modum peculii, vel de cabinet.

Ex pacto quæ se pourra tenir à ses conventions & prendre ce qu'elle aura apporté, ou prendre la communauté, utrum renuntiendo debeat capere successiones & legata, constante matrimonio ei delata? Videtur quod sic: quia renuntiatio communionis trahitur retro. Contra, quia electio limitatur, & videtur tempore electionis transigere. Solve verba ponderanda.

communitati renuntians non debet exire nuda: sed habere vestes necessarias à son usage, & non celles de cabinet.

* §. CXVI.

* 107 le 238. de la nouvelle.

QUAND l'un des deux conjoints ensemble par mariage nobles, & vivans noblement, va de vie à trépas, il est en la faculté du survivant d'accepter les meubles, estans hors ladite Ville & Fauxbourgs de Paris, sans fraude; auquel cas n'est tenu de payer les debtes mobilières que devoit le trépassé, & les obseques & funeraillies d'iceluy trépassé: & où il y aura enfans du trépassé, lesdits biens se partiront par moitié entr'eux & le survivant.

SUMMARIÆ.

1. *Hæredes priorum debent contribuere pro raris bonorum.*
2. *Reliqua sunt debitum mobile.*
3. *Vidua minor 25. annis renuntians communioni, potest restitui; sed si acce-*

peravit, & omnia pertractavit, deinde vult restitui, non debet.

4. *Vidua renuntians mobilibus, relevée, quod ea habebat non vi consuetudinis, sed contractus.*

NO BLES.] Debet intelligi de habitibus domicilium in urbe, vel suburbiis tantum per art. 131. *infra eod.* tamen textus non distinguit. Si dicas, destinata Parisiis cederent ad immobilia; idè tutius est tenere litteram, ut procedat quocumque ut habet domicilium, nisi forte essent in possessione.

POURVEU QU'IL N'Y AIT ENFANS.] Undecumque. Quid si post sequens matrimonium legitimum, etiam de consensu uxoris?

Hic articulus, & art. 131. variè, malè & captiosè scripti sunt: Loquuntur tamen tantum quando est communio. Quia ergò si ex parte non sunt communes? Tunc verius puto cessare, quia odiosa & captiosa dispositio, & sic non loquenda. Volunt dare totam partem socii, ergò totam si non est societas. Sed quid si præmortuus habeat matrem, quæ vult succedere in mobilibus per art. 128. Certè ille est generatior illo, qui de solis mobilibus: tamen non puto derogari, sed quod mater excludit; quemadmodum filii defuncti excludunt, sed parentibus non minor pietas d. betur.

Interim ergò non potest testari, & certè ultra funerals non potest testari in præjudicium consuetudinis, & sic valdè odiosa, & favorabilis jus patris & matris in succedendo, quia rumpunt testamentum.

Pour le frere du President des requestes de saint André. §. 116. 131. Lesdits deux articles sont distincts & ne sont pas une mesme chose, ils n'ont pas esté unis par ledit procez verbal: mais distincts & recitez sous deux divers nombres distincts aussi, par ledit procez, ils sont nommez deux articles, & ainsi diverses dispositions, contre lesquels n'ont esté faits que deux objets, le premier du dommage des enfans du predecédé, le second de ce que si le survivant se remarie a personne noble, qui survive, il emporte ce qu'il n'a gagné, & a deux lucres, le premier de ce que le defunt avoit gagné per obitum primi conjugis, le second lucre de ce que dernier defunt avoit de son chef, ce qui sembloit dur à aucuns qui en ont fait re-

monstrance: mais nonobstant la remonstrance dudit dernier imaginaire inconvenient, les deux articles sont demeurés sans modification, & a esté jugé par les estats qu'il n'y avoit aucune absurdité, ny dureté pour le regard de ce second objet, lequel a esté rejeté, non comme valable: mais seulement lesdits deux articles ont esté restreints pour le regard du premier objet, en acquiesçant, auquel il a esté dit que seroit adjointe la clause a la fin de chacun desdits deux articles, POURVEU QU'IL N'Y AIT ENFANS DU TRESPASSÉ. Ce qui s'entend ex quocumque ipsius matrimonio, vel etiam ex debite legitimitatis: ainsi demeurés deux divers articles sous une seule restriction. La premiere & principale difference desdits articles gist in principio & inter personas; car le premier parle des nobles vivans noblement, domiciliés en la Ville de Paris, & vrais Bourgeois de Paris, comme il y en a, tant de robe courte, que de robe longue, approuvez tant de droit commun, que par les Ordonnances Royales. Le second article parle des Nobles demeurans, & ayans leurs domiciles hors la Ville & Fauxbourgs. Constat, car au second article ce mot, HORS LA VILLE ET FAUXBOURGS, immediatè conjungitur personis, & sic refertur ad personas & excludit cives Parisiens commorantes in urbe, vel suburbiis, in reliquo nihil excludit, quia non restringit bona, sed personas, dont tout le contraire est au premier article, où ce mot exclusif, HORS, n'est pas au commencement, ny conjoint aux personnes, auxquelles il ne se refere aucunement; mais est conjoint aux biens, entrelassé, & refertur au participe concernant les biens, & passant il ne se peut referer aux personnes, ny à la limitation d'icelles; mais seulement à la limitation des biens, & au lucre d'icelles. S'ensuit que lesdits deux articles sont bien clairs: mais que le benefice du premier, n'est pas si ample que le benefice du second; Car le second comprend tous les meubles & creances, soit dans la Ville & Fauxbourgs, ou dehors en la Prevosté & Vicomté de Paris, & outre en quelque lieu du monde qu'ils soient: car il comprend

dat mobilia conjugi superstiti nobili, stante socero, sicut itantibus filiis. Respondendum quod imò quando sunt filii non est eadem ratio, quia defunctus tantumdem deferre debet patri & filio, & quantum ad hanc maternam successionem, non prodest esse uxor, imò favorabilior est, etiam jure communi quivis excludit viduam in successione & secundum iniquum etiam fiscus eam excludit. Et hæc consuetudo dans ei omnia mobilia multum exorbitans est, nec in patre locum habere debet. Finge patrem & matrem unicum filium habere, multa prædia dedisse dicto filio, deinde mori filium in bello, & sic hæredem esse patrem prædiis filii & etiam mobilibus. Certè puto quod hoc casu vidua non faciet sua mobilia contra patrem: quia non faceret sua contra privignum, qui est remotior ipsi uxori quam socer suus. Secus Meldis ubi vidua excludit privignos, ergo etiam avum, qui est remotior, ex quo hic filiis præfertur 1549. conclusum cum domino *Chartier*, & *suivant l'opinion de ceux de Montfort*, qui dicunt ibi esse consuetudinem, quod superstes inter nobiles lucratur mobilia, *s'il les veut accepter*, quod

pater superstes, non faciendo inventarium, solvendo funeralia & reliqua, satis ipso facto-acceptat, licet sine filiis secundam duxerit uxorem ex qua sex alios filios reliquit, & per talem molum nulla communio debetur filiis primi matrimonii, & sic secundæ uxori cedent omnia mobilia & primi & secundi matrimonii, etiam quod reliquum debetur de dote primæ uxoris in pecunia, puta *les 5000. livres*, & etiam ipsa non potest repetere mediam impensatum factatum per vicum *sur les propres de luy*, & sic à *Montfort* non recipiunt emendata in redactione consuetudinis Parisiensis.

4. Quid si in tractatu matrimonii sunt data mobilia omnia & conquestus superstiti simpliciter, & tertia propriorum, & fortè uxori *Edmundæ d'Anjou*, contre *Baraton sieur de Montgouier*, post cujus obitum metuens debita *renonce aux meubles*, postea *en est relevée*, quia ea habebat non vi consuetudinis, sed vi contractus, & sic non tenebatur ad debita, & ita obtentum. Falit si pactum expressè vel tacitè referatur ad formam consuetudinis.

§. * CXVII.

Homme & femme conjoints par mariage ensemble, sont reputez usans de leurs droits.

* C'est le 139. de la nouvelle Coutume.

Quid si fiat separatio bonorum, & mulier est minor? Respondi non eget curatore, nisi ad litem. Generaliter ad litem opus est curatore: sed non *pour exccuter une obligation & saisir immeubles ad finem fru-*

ctuum, si sese non opposuerit: quia potest solvere, & bonam fidem agnoscere, Sed si se opposuerit, & opus sit deducere causas oppositionis, tunc curatore opus est.

§. * CXVIII.

Quand l'un des deux conjoints ensemble par mariage va de vie à trépas, & délaisse aucuns enfans mineurs dudit mariage, si le survivant deldits conjoints ne fait faire inventaire, ou autre acte dérogeant à la communauté des biens qui estoient communs durant ledit mariage, & au temps du trépas, soient meubles, ou conquests immeubles, les enfans, ou heritiers survivans peuvent, si bon leur semble, demander la communauté en tous les biens meubles, & conquests immeubles du survivant; posé qu'iceluy survivant se remarie, & jusques à ce que ledit inventaire ait este fait.

* C'est le 140. de la nouvelle Coutume.

SUMMARI A.

1. *Juramentum in litem facilius admittitur contra vitricum & novercam, quam contra patrem & matrem.*
2. *Unus ex liberis potest repudiare communionem, alter non.*
3. *Inventarium non tenu pour clos ne déroge à la communauté.*
4. *Ex continuatione communionis, inventario non facto, est conquestus filio in quo parentum superstes non succedit.*
5. *Vidua vendens proprium durante continuatione communionis, & non cavens de pretio collocando, illud pretium auget communionem.*
6. *Filii primi matrimonii cujus superstes nubit secundò sans inventaire, habent tantum quartam bonorum.*
7. *Actus legitimus est cum vidua declarat se renuntiare communioni, & se tenet à les conventions.*
8. *Superstes conjugum potest alienare quæsitæ.*
9. *Communio habet solummodo locum locum usque ad diem in ventarii capti, quando clausura illius est dilata in longum tempus.*
10. *Tutores cogere non possunt ad maturandum inventarium, nec à partager.*
11. *Vidua defuncti que habebat liberos ex primo matrimonio, faisant partage avec eux, non dissolvit communionem consuetudinariam inter se & proprios filios.*
12. *Mulier que nubit sine inventario, est inhabilis ad successionem mobilium; & consanguinei qui non*

curarunt de dando tutore, sunt inhabiles ad immobilia.

- 13. Conquestus primi matrimonii vidue qua secundo nupsit, conservantur pro tertia parte filiis primi matrimonii.
- 14. Conquestus primi matrimonii fiunt propria filiis ejusdem matrimonii pro media.
- 15. Inventarium potest fieri in alta justitia pardevant le Greffier, encore qu'il n'y ait point de Tabellion.
- 16. Mobilia filia minoris que intrat religionem, non pertinent pro media

ad matrem ejus.

- 17. Mobilia cadunt in communionem super quibus omnes fructus sunt capiendi.
- 18. Communio limitatur ad mobilia & conquestus.
- 19. Vendere ad luendam communionem, non est conquestus.
- 20. Principium inventarii promptè incepti trahitur ad tempus mortis ejus de cujus bonis fit.
- 21. Filia matris que non fecit inventarium habet communionem usque ad mortem matris.

Juramentum in litem facilius admittitur contra vitricum & novercam, quam contra patrem & matrem.

I. **UDIT MARIAGE.** Quid si de alio matrimonio, & sic alienos liberos? Cessat consuetudo; quia spectat ad parentes & tutores eorum providere: alias tamen bene fateor locum esse remedio juris contra usurpatorem, scilicet juramentum in litem: quia facilius contra novercam vel vitricum admittitur juramentum in litem, quod non debet dari contra patrem vel matrem ex eo solo quod manserunt in communi, non facto inventario, & hæc consuetudo satis indicat hoc licet parenti, cui permittit sic stare & perseverare in communionem, nec licebat jurare in litem, & hoc nisi alias constaret de dolo.

Unus ex liberis potest repudiare communionem, alter non.

2. **LES ENFANS OU ENFANT.** An unus acceptare possit, alter non? Respondi sic, & ille repudians, (si sint duo) petit ab alio, qui etiam est hæres, quod reddat *compte de la moitié*, aliam mediam sibi sic hæres confundit, & in conquestis capit mediam mediz, imò plus; quia tota societas non accrescit acceptanti, & sic acceptans (si sint duo filii) est solum socius pro media, & sic quartam partem habet conquestuum jure suo, dodrans dividitur inter utrosque ut hæredes.

Inventarium non tenet pro eis ne deroga à la communauté.

3. **OU AUTRE ACTE D'ÉROGEANT.** Judicaverunt bis aut ter in curia quod etiam inventarium *non tenu pour clos, est acte dérogeant, & male, & fundantur in l. fin. de rebus cor. qui sub int. & l. translatio. ff. de adim. legat.* In causa d'Ohvier & pessimè: quia intelligitur de solo solemni, quod etiam debere solemne esse confirmabat Dom. Spifame præses 1546. Dic quod si solemniter est inceptum, tunc est dissoluta, licet ex intervallo claudatur: sed si minus solemniter inchoatur, nihil est. Item si *l'un des enfans est marié par le survivant, qui lui baille part, c'est acte dérogeant, quant au marié*, sed non quantum ad alios.

Ex continuatione communionis, inventario non facto, est conquestus, in quo parentum superstes non succedit.

4. Quando unus filiorum interim moritur, duo sunt in societate: primum ipsa societas & ejus continuatio, & illud residet in filiis supersticibus tanquam legaliter conjunctis, & eis accrescit quatenus deficit, scilicet pro tempore futuro: sed pro tempore præterito defunctus transmittit ad hæredem suum & hæcenus non deficit. Sed si unus moritur post societatem jam finitam; puta post clausum inventarium, vivo adhuc patre, tunc non est disputandum de jure accrescendi, nihil deficit: sed moriens tertiam partem bonorum suorum ad hæredem transmittit, tanquam jus conquestum, & ejus hæres, puta pater, poterit optare, seu declarare. Quis ergo erit effectus? Respondi, quod ex dicta continuatione erat acquisitio filio, erit ei conquestus, & sic acquisitio patri: unde licet mobilia recidant in communionem, & filius primi patrimonii capiat medium de illis, tamen portio conquestuum dicti defuncti filii, quæ erat quarta, non recidit in communionem, sed spectat ad patrem, tanquam ad hæredem; & sic tanquam proprium, seu aliud quam conquestus. Dicebant tamen *Sannier*, & Dominus *Jean* se vidisse arecta quod pater erat condemnatus totum etiam immobile reponere in communionem: sed

non credo; quia si unus cederet, vel etiam legaret partem suam patri, non caderet in communionem; igitur multò minus per successionem, secus si donaret, vel legaret fratri, qui, quia aliàs non esset successurus, est acquisitus, & sic cadit in communionem. Hæc societas est legalis & continuata, nec finitur uno moriente filiorum, sed in reliquis residet, & sic conclusum quod portio dicti primi filii immobilium conquestuum, scilicet quarta ejus tanquam bonum patris qui successerat filio, debet dividi inter omnes filios tam primi, quam secundi matrimonii, & non spectat ad alterum filium primi matrimonii jure dictæ societatis, nec est hic dubium, quia societas erat.

5. Quid de vidua in experta quæ interim de hoc nihil cogitans vendidit domum propriam, nec cavet de pretio collocando? Respondi, est communis, nec potest deduci. Fallit si composuerit quod per omnia non accrescat, sed magis capit; & sic ratio juris odiosioris cessat: quia statutum non debet extendi ad magis odiosum calum.

Vidua vendens propriam domum durante continuatione communionis si non cavet de pretio collocando, illud pretium auget communionem.

Hæc consuetudo non habet locum si superstes ex vi consuetudinis, vel etiam pacto matrimoniali capit omnia mobilia: hæc enim capere favore etiam debitorum est actus contrarius communioni; huic enim tunc non essent mobilia; deficientibus autem mobilibus non habet locum hæc consuetudo, quia immobilia non possunt fugere, & cessat hujus consuetudinis ratio.

Pater du *Chancelier present, Olivier* volens aliam uxorem *baille vingt-cinq mille livres à sa belle-mère, disant, uxorem duco, ecce dimidium bonorum in veritate quod spectat ad nepotes tuas, plus, & accepit & sui signé d'eux deux tantum*: quia volebat ut scirentur bona, nec describerentur. Postea filiz primi matrimonii petunt communionem, *par faute d'inventaire*, judicatum sic per Præsidem; appellatum in Curia, *mal jugé, & absens de la communauté*, & benè: quia actus non solum contrarius, sed etiam bona fide factus cum avia materna, quæ adhuc vivebat & sine fraude, & sic satis est, ac si quædam esset distributio *de vingt-cinq mille livres* per inventarium; sed non est trahendum in consequentiam, quando illud esset factum cum persona suspecta, non tantæ confidentiæ, ut avia.

6. Dicebat *Segnier* quando superstes sine inventario nubit, quod filiis primi debetur solum quarta pars bonorum, quorum media adjudicatur secundæ conjugii. Quod dico esse circumstantias illius facti, alias quid si nuberet ditiori vel ditissimæ? Dicebat etiam *Spifame* Præses judicatum quod dicti filii tantum quartam haberent, & quod novus conjux prius suam mediam deduceret, quod est præposterum & simpliciter vetera arecta essent justiora: idèd distinguendū ex facto. Item contra filios, quod non accrescat, quia non habent hoc jus, nisi ut hæredes patris in conquestis & mobilibus: sed in his non est hæres nisi pro virili & quota, ergo non accrescit, tum quod consuetudo satis operatur, & sic ut minus lædat jus commune recipitur, tum ad quem transit

Filii primi matrimonii cujus superstes nubit secundo facti, habet tantum quartam bonorum.

transit jus mobilium & conquestuum, transit hoc jus eligendi partem vel communionem: ergo neuter hæres eliget, & sic hoc habet locum, sive unus decedat ante, live post hanc communionem acquisitam per moram longam superstitis, tum ab initio acquiritur omnibus in viriles, & pars acquisita amplius non accrescit. Plus dico, quod si unus velit partem suam tantum, alter eligat communionem, isti non accrescet communio, sed pro ejus quota virili tantum: Ergo nunquam isti accrescet, & hæc est veritas. Fallit si patens superstes nolit esse hæres filii, vel non possit: quia tunc reliqui filii hæredes conquestuum & mobilium habent idem jus eligendi ex capite defuncti, sed non debent variare, nec aliter partem, seu aliud jus defuncti eligere. Item quod non accrescat pater, quia si uxor non erit communis æqualiter, sed solum pro tertia parte, non continuabitur nisi pro tertia parte, Ergo hæc continuatio sequitur quotam hæreditariam: ergo non accrescit ex eo quod unus filiorum continuat partem suam, & redditionem rationum, nisi pro sua parte successionis matris, & tunc simul cum successione accrescet, & est verum: melior inquam non est ratio, quia non loquitur hic articulus nisi de communibus: aliter infra de don mutuel, imo dic quod sic non inveniebatur inæqualitas, & sic etiam melior.

7. Si vidua declarat cum persona legitima se renunciare communioni & se tenit à ses conventions, iste est actus legitimus.

8. An liceat superstiti alienare? Respondi, sic interim quæsitum, tum quia est continuatio, sed prius poterat pater, ergo communis, tum quia est universalis administratio, tum quia esset perpetua in curatela incerta, quia incertum est an filii eligent communionis continuationem; tum quia possunt præmori patri, & sic evanesceat, & electio data est solum filiis, & hoc Chastel dicit æquius, idem valet contra arctum de Guedon 1531. contra Charrier qui neutrum sentiebat; tum quia nunquam fuit usitatum quod alienatio revocaretur, sed solum caperetur media ejus quod superest.

9. Pater in testamento voluit uxorem esse tutricem, & est, sed ad finem inventarii constituti alii tutores, cum quibus post biennium à morte cœpit facere inventarium, sed post 18. annum tantum fuit completum & clausum, utrum societas peti possit usque ad diem clausuræ? Respondi, non sed solum usque ad initium inventarii solum miter cœpti, quia non potuerunt tutores pergere, vel cogere ad maturandum.

10. Fallit, si probaretur fraus viduæ, vel collusionis cum tutoribus, quia tunc non est inceptisse dictum inventarium, sed finisse.

11. Pater moritur relicto duobus filiis ex priori matrimonio, & uxore secunda, & duobus filiis ex ea, vidua in son nom renonce, & comme prenant la garde de ses enfans, fait partage avec les fils du premier lit. Respondi, non dissolvit communionem consuetudinariam inter se & suos liberos, per duo: Primò quia garda communionem non potest dissolvere. Secundò, etiam si fuisset tutrix & alius tutor adpositus, non est facta divisio inter eam & suos, sed solum inter extraneos, sed cum suis remansit indivisa, & sic communio perseveravit, quia non fecit inventariū cōtra suos, nec eū tutore.

12. Quid si mater vidua nubit secundo absq; inventario, & consanguinei nō curant de dando tutore & inventario faciendo, an sint inhabiles ad successionem? Et qui, tantum materni, an paterni qui ad paterna tantum veniunt, an etiam mater inhabilis ad successionem mobilium & conquestuum? Videtur quod sic, quia æquum, & non correctum, & multo magis cum sola succedat in mobilibus.

13. Vidua duxit virum industrium, cum quo multa adquisivit, ea mortua sunt d' accord quod continuetur communio, & quod cuique pars tertia, filiis una, hæredibus maternis una, ultimo viro una, quod fuit ar-

ctum. Sed est quæstio de confondre conquestus primi matrimonii, quia vir ultimus vult quod conferantur ut ipse cum filiis habeat tertiam loco semissis, & multi sic tenent; contra Dominus Faure. Respondi, pro filiis primi matrimonii: tum quia consuetudo facit partes divisas formaliter pro media.

14. Tum quia fuit eis proprium (hoc verum est.) Tum quia consuetudo loquitur de futuro staty, idem servatur quodque tempus, quia defunctus nunquam fuit merè socius; ergo non tenetur de media facere tertiam, nec de semisse trientem; Ergo nec filii ejus, quia non habent ejus partem tanquam socii, sed tanquam hæredes ejus, qui ejus jure debent præcisè habere mediam. Quod autem postea in tres partes scindatur, hoc factum est pro sola securitate viventium, quod non debet nocere filiis quibus post obitum patris jam erat quæsitum societas etiam pro media contra communem, & jus absolutum retinendi mediam reliquorum conquestuum præcisè contra communem.

15. Hæc communio est similis primæ, ut de excepta à prima excepta ab ipsa: Unde si dictum est que de 4000. liv. collatis per sponsam 2000. liv. sorti sient nature de propre, licet aliud non erat dictum, tamen non cadit in continuationem societatis: sed debet eximi, licet in persona filii sit mobile; ita ut si moriatur, pater in hoc succedat, & consequenter succedendo si sint alii filii, ea pars ut mobile recidit in communionem; quia non est immobile, nisi semel tantum & pro uno actu & ejus continuatione.

16. Habens altam justitiam potest hoc inventarium facere devant son Greffier & sa Justice, etiam si non habeat Tabellion à Contrails: est enim magis jurisdictionis quam contractus. Similiter potest coram eis facere les partages exequendo sententiam. Sed de notario non est dubium.

17. Vidua diu non facit inventarium: interim ponit unam filiarum in religione, quæ autoritate conventus renuntiat omnibus bonis paternis ad commodum matris & fratrum & sororum: an mater habeat dimidium partis filiarum? Respondi, non: Primò quia filia erat minor, & sic non valet: Secundò quia mater erat tutrix, & sic sic sibi quætere non potest per constitutionem 1539. Tertio, quia hoc factum est ad excludendum conventum, ut plus petere non possit; & sic in residuum ut si essent ab intestato, itaque propre revenant irrevocabiliter solis fratribus & sororibus.

18. Mobilia autem cadunt in communionem, super quibus omnes sumptus capiendi sunt, salvo reditu, qui capiatur super propriis, & non super communionem: si autem erant conquestus, in his sola mater succedit, etiam si sunt quæsitum a matre pendente dicta societate, & sic sunt matri propria, nec cadunt in communionem.

19. Limitatam ad mobilia & conquestus: sed si hæredia filiorum construxit, debet ei reddi media pars.

20. Quid si propria de suo vendidit ut servaret, nec dixit quod volebat convertere? Respondi, non est omnino simile, ut de viro & uxore qui hic solam qualitatem habent: sed hic mater adhuc est tutrix; & sic poterit eis mediam imputare, vel mediam repetere, ut si ab extraneo mutuata esset eam summam, vendere enim ad liberandum communionem non est conquestus, sed de suo partem aliorum utiliter gerere, ergo ei reddi debet: Ergo sic continuata societas non est per omnia similis, videlicet quando est diversæ ratio.

21. Quid si mater paulò post obitum viri parat inventarium, habet successionem opulentam quam ignorat, & post cœptum inventarium adit? Respondi, non cecidit in communionem, & ob temporis vicinitatem principium inventarii trahitur ad tempus mortis. Quid si non cœpit nisi post annum, sed interim obvenit illa hæreditas? Videtur idem, præsertim

quinoi qui non curarunt de dando tutore, sunt inhabiles ad immobilia.

Conquestus primi matrimonii viduæ, quæ secundo nupsit, conservantur pro tertia parte filiis primi matrimonii. Conquestus primi matrimonii suar propria filii ejus matrimonii pro media.

Inventariū potest fieri in alta justitia pardevant le Greffier, coram quod n'y est point de Tabellion. Mobilia filiarum minoris quæ intrat religionem, pertinent ad matrem ejus.

Mobilia cadunt in communionem super quibus omnes sumptus capiendi, Communio limitata ad mobilia & conquestus. Venditio ad luendam communionem non est conquestus.

Principiū inventarii promptè incepti trahitur ad tempus mortis ejus de cuius bonis sit.

Actus legitimus est, cum vidua renunciat communioni & se tenit à ses conventions. Superstes conjugum potest alienare quæsitum.

Communio habet solum locum usque ad diem inventarii cœpti, quando clausura ejus est dilata. Tutores non possunt cogere ad maturandum inventarium, nec à partager. Vidua defuncti qui habebat liberos exprimo matrimonio, faciunt partem, non solvit communionem consuetudinariam inter se & proprios filios. Mater nubens sine inventario, est inhabilis ad successionem mobilium: & consan-

de collateralibus, & quia poterat non adire, & sic communionem fraudare. Contra, quia oportet esse reciprocum, sed si filiis obvenisset, pridie incepti inventarii cecidisset in communionem, etiam si postea eorum nomine adiretur. Solve, non est reciproca, quia filii possunt libere renunciare communioni, si velint & omnia reliqua habere; ergo licet matri sine fraude (ut potest non adire) ita supercedere aditionem usque post inventa-

rium, & solutam societatem, nec est fraus: quia filii possunt idem, imò plus facere.

22. Mater tutrix unicae filiae inventarium non fecit, *la marie, luy baille 2000. livres, sur & tant moins de son bien*: Est cum viro sorsum, mater omnia frere donat aliis, filia non est haeres, sed petit *la communanté*, offertur ei usque ad diem sui matrimonii. Respondi quod usque ad diem obitus matris.

Filia matris quae non fecit inventarium habet communionem, usque ad mortem matris.

* C'est l'art. 244 de la nouvelle.

§. * CXIX.

Quand aucune rente due par l'un des deux conjoints ensemble par mariage, ou sur ses héritages paravant leur mariage, est rachetée par lesdits deux conjoints, ou l'un d'eux constant ledit mariage, tel rachapt est réputé conquest.

SUMMARI A.

1. *Redemptio servitutis vel usufructus facta constante matrimonio cadit in communionem.*
2. *Maritus vendens proprium fundum,*

& carius emens alium, talis emptio non cadit in communionem, etiam si dixerit factum animo subrogandi.

Redemptio servitutis vel usufructus facta constante matrimonio non cadit in communionem.

Secus de servitute, etiam de usufructu extincto, quia tantum media summæ debetur. Imò dico quod si constante matrimonio peremptionis casus dicti usufructus accidit, nihil omnino refundendum: quia totum commodum recidit in communionem; & si estimandus extet, non est totum refundendum. Similiter si quis emit fundum, deinde uxorem ducit, solvit & accipit nunc in ditionem quod non cadat in communionem; sed solum pars media pretii refundenda; quia actio illa non fuit communicata; imò quia non competebat pure, sed obstabat exceptio. Sed certe ergo idem esset post iudicium, nondum solutione facta: Ergo dicendum quod satis est medium refundere, & videtur

verum, quia non est contracta societas de illa actione. Fuit *Rebours condamné à l'amende*, quia allegabat Velleianum in reditu in quo vir & uxor sunt simul obligati in solidum.

2. Similiter vir vendit proprium & carius emit alium fundum, & non dixit quod erat animo subrogandi, non potest amplius declarare, & ita per actum, nec dicitur laesus, quia fortè utilius est sic facere, quam occasionem illam omittere: ita uxori potest esse melius se in solidum obligare, quam commodum magnum omittere, vel damnum majus incurrere, & sic semper est in rem.

Maritus vendens proprium fundum & carius emit alium, talis emptio non cadit in communionem, etiam si non dixerit factum animo subrogandi.

TITULUS UNDECIMUS.

DE SUCCESSIONIBUS IN LINEA DIRECTA.

§. * CXX.

* C'est la 299 de la nouvelle.

En la Prevosté & Vicomté de Paris institution d'héritier n'a point de lieu.

SUMMARI A.

1. *Jus accrescendi non potest prohiberi inter communes.*
2. *Exheredatio habet locum contra parentes, liberos & collaterales.*
3. *Clausula matrimonii pour estre propre*

à la femme & aux siens, trahitur ad heredes.

4. *Substitutio per testamentum admittitur & est approbata à proximis.*

Jus accrescendi non potest prohiberi inter communes.

ET sic communis opinio quod jus accrescendi non possit prohiberi ad Dec. in rub. nu. 3. C. quando non per. part. Item cessat argum. *l. si nemo subis* & ibi dixi ad Dec. de regul. jur. Quid de instituto in re certa? Puto quod *l. quoties ff. de hered. inst.* non debet servari, etiam in patria juris scriptis: quia dicta jura facta sunt superstitutione Romana, ut esset eorum memoria post mortem, & laus cum non sperarent aliam vitam: quia semper omnes faciebant testamenta, & ut valeret, & non ambularetur tota dispositio alias, hoc est contra mortem quod limitatus habeat totum, debet ergo solum tantquam legatarius habere: sicut ex codicillis reliqua relicta venientibus ab intestato: hoc enim est naturale, & de mente. & hoc nisi invaluit usus ex quo mens verisimiliter est talis: quia institutus cogitatis esse ut totum habeat, cui totum vult relinquere, & sic sequitur quod si quis non illic morans, sed hic habitans, habens tamen fortè ex recenti successione bona illic, faciat hic

testamentum, vel ibi transiens, & verisimiliter nondum mores illos sciens, in quo aliquem extraneum instituerit heredem suum in certa domo existente Lugduni, etiam si aliter non disponat de residuo, quod ille non habebit, nisi de domo, tanquam legatarius. Sic quod jus accrescendi in hereditate potest prohiberi, contra *Alex. conf. 162. in fin. lib. 2.*

Habet locum exheredatio, non solum contra parentes & filios, sed etiam multo fortius contra collaterales ut privetur propriis, ut tetigi ad *Chasancum fol. 2. v. verso*. Similis consuetudo à Senlis. Quid ergo de contractu matrimonii facto per legatum *du Prat* in matrimonio Radegundæ filiae suæ cum *Dom d'Arragon*, quo cautum quod filius masculus *dudis marriage* esset haeres universalis? Et ita adjudicavit Locumtenens civilis *Jean Jacques, dons appe.* pro masculo, qui dicebat se heredem, qui certè per aliam consuetudinem tenebatur *de rapportier, ne pouvoit estre advantage*: sed potest contractus

Exheredatio habet locum contra parentes, liberos, & collaterales.

Clausula matrimonii pour estre propre à la femme & aux siens trahitur ad hæredes. Sub-

servari modo non se dicat hæredem, sed donatarium. §. Quid de clausula primi matrimonii pour estre propre pour elle & les siens? Certè refertur ad hæredes & sic nihil.
4. Substitutio facta in testamento non admittitur. Fallit si post est approbata à parentibus, ut in Domino de Bezaus qui instituit Joannem hæredem &

biens du pays de droit escrit, & Petrum & biens du pays consuetum à la charge de substitution, & sic Petrus in vim testamenti per arectum obvinuit, quia assignatus est nominatim dicta substitutione testamenti, quæ revertitur ad commodum Joannis, aliàs non ligaret, si simpliciter filii hæredes essent ab intestato. Etiam Bastardus potest hæredem instituire.

stituit per testamentum admittitur si est approbata à parentibus.

* C'est le 300. de la nouvelle.

§. * CXXI.

Aucun ne peut estre heritier & legataire d'un défunt ensemble.

SUMMARI A.

1. *Questiones due in concessione facta filii heredibus.*
2. *Propinquus cui legatum est & se dicit heredem, amittit legatum.*
3. *Legatum non potest valere, nisi in mobilibus & conquestis.*
4. *Patri heredi mobilium potest conquestus legari.*
5. *Heredi priorum potest quid legari, cum alius est heres mobilium & conquestuum propinquior.*
6. *Neptis sacerdotis qui in matrimonio alterius neptis dixit se velle suos heredes esse aequales, non tenetur conferre summam quam avunculus dedit & in particulari.*
7. *Consuetudo vult quod per testamentum non possit fieri conditio melior unius ex heredibus.*
8. *Herede super quem legatum est abstinente ab hereditate, valet legatum.*
9. *Paragraphi non sunt restringendi ad titulos in hac consuetudine.*
10. *Argumentum à rubrica non valet in hac consuetudine.*
11. *Legatū valet in testamēto vel codicillo.*
12. *Prælegatarii consuetudinis qui sunt.*
13. *Heredes paterni & materni ejusdem gradus vocantur equaliter, scilicet paterni in bonis paternis, & materni in bonis maternis.*
14. *Hereditas consistit in jus universum.*
15. *Heredes omnes quamvis sint jure mero, tamen non sunt aequales semper in emolumento.*
16. *Legatum factum uni ex heredibus non valet.*
17. *Consuetudo distinguit patrimonia.*
18. *Vno heredum paternorum abstinente, pars ejus non accrescit maternis, & è converso.*
19. *Remotiores heredes defuncti, proximioribus abstinentibus, præferuntur fisco.*
20. *Quintum bonorum paternorum potest legari uni ex heredibus maternis.*
21. *Heredes in eodē gradu sunt equaliter heredes in mobilibus & conquestis.*
22. *Remotiores heredes non sunt veri heredes.*

Questiones due in concessione facta filii heredibus. Propinquus cui legatū est & se dicit heredem, amittit legatum.

1. In concessione facta filiis & heredibus duæ sunt questiones: Prima an sit necesse quod filius sit hæres? Respondi, sic regulariter. Secunda an sit necesse quod hæres sit filius? Respondi, non regulariter, quia verbum, hæres, hoc respectu auget & ampliat, non restringit: ut dixi ad Alexand. consil. 120. lib. 1.

2. En la Coustume de Bar où représentation à lieu: quædam mulier habens sororem unicam, & neptem ex ea & neptem ex prædicta sorore, legavit neptibus suis reliqua omnium mobilium & immobilium, pour ceuz biens partir entr'elles deux également, ita ut acquiescant testamento sans y contrevenir; & an cas que l'une ou l'autre ne vouldroit accepter ledit don, & y contredire, je voux que la part de chacun des contredisants soit vendue par mes exécuteurs, & donnée à mes plus prochains parens pro media, & l'autre moitié aux pauvres: sorori verò legavit quinque aureos, & si nolit acceptare, legavit ei quinque solidos tantum. Modo neptis quæ poterat æqualiter succedere, dixit se hæredem, an amittat legatum? Videtur quod sic. l. plane §. si duobus de legat. 1. 1. & hoc verum. Quia si velit esse hæres, est ibi similis consuetudo à Bar, ut hic, quod non potest esse simul legatarius, & sic non cogitur abstinere ab hereditate & relinquere propria; quia legatum non potest valere.

3. Nisi in mobilibus & conquestis, & istud notorium Tom. I.

quod etiam cessante dicto §. si duobus, ut quia seorsim legasset huic dimidium bonorum & sic non esset conjuncta & de jure communi posset esse hæres & legataria, conferendo pro parte hereditaria; adhuc obitaret consuetudo, quia adeundo in totum repudiat legata, ut practici observant, nec subaudiunt in textu, s'heriter; id est quatenus est heriter: quia sic consuetudo nihil adderet, & habet justam causam, ad obviandum suggestionibus quas in testamentis facile est fieri per heredes qui tunc adsunt, cæteris absentibus.

4. An patri heredi mobilium possit legari domus quæ est conquestus filii? Videtur quod sic: quia in his habetur pater pro extraneo. Et videtur hæc consuetudo solum velle quod non possit impediri collatio inter hæredes & collaterales: secus ergo ubi non habet locum collatio, quod ad diversa vocantur.

5. Quid de remoto herede priorum, alio propinquiori omnium mobilium & conquestuum, an heredi priorum quid legari possit? Videtur quod sic, quia verè non est hæres, & consuetudo fati operatur in vero herede; ergo in reliquo debet restringi, nec extenditur ad improprium casum contra jus commune; sed certè non est improprium casus secundum terminos consuetudinis quæ sic vocat heredem, ergo propriè est hæres secundum hanc consuetudinem; tamen pro primo facit quod hic articulus est in linea directa, alias est major ra-

non potest valere nisi in mobilibus & conquestis.

Patri heredi mobiliū, potest conquestus legari.

Heredi priorū potest quid legari cum alius est heres mobilium & conquestuum propinquior. Neptis sacerdotis

Legatum

R R r r i j

qui in matrimonio alterius nepris dixit velle suos heredes esse æquales, non tenetur conferre summam quam avunculus dedit ei in partu-

rio faciendi filios æquales, & ubi sunt semper veri & proprii heredes. Saltem hoc est indubitatum, quod si consuetudo locum in quo sunt ea propria non regebat ligari, poterat testator etiam Parisiensis talia legare.

6. Sed bene donatarius in collateralali potest esse heres. Fallit per obliquum, ut cum patruus sacerdos donans in contractu matrimonii primæ neptis (erant quatuor) dicit quod vult omnes esse æquales in sua successione: postea dum nubit secunda, dat ei 1200. l. an postea in successione debeat conferre? Respondi, non directe: sed quia dicta declaratio est scripta, nec debet decipere in contractu matrimonii, si velit esse heres, teneretur de damnis & interesse, cum sit inter nobiles: sed traditio talis non obligat de jure, & poterat stare si parentes consentirent; & sic dico quod non valet, nec tenetur conferre, nec tenetur de damnis & interesse. Fallit in donatario; tamen idem in donatario in consuetudine Bixensii art. 167. quæ æquior est.

Quid si filius legat patri propria, vel quantum? Quid si heredi paterno legat maternum?

Quidam advocatus vel sollicitator manens au Colle, & de Mynon decede en son pays à Virry, testamento factio in quo heredes instituit fratrem & nepotes ex fratribus & sororibus in stirpes & reliquit Parisiis in domicilio 6000. l. de meubles & heredia à Virry, ubi filii fratrum. Respondi quod non valet ut institutio, sed bene ut legatum. Salvo quod, attento quod à Virry est consuetudo similis, scilicet quod non heres est legatarius, de successione art. 1. est idem ac si res essent hic, & sic non censentur diversæ consuetudines, & sic institutio non valet, nec vi legati, sed omnia mobilia sunt fratris solius.

Iste articulus prima fronte videtur facilissimus & juri communi conformis, quo heredi à semetipso legatum dari non potest, ita quod si habet extraneum collegatariū, totū accrescit collegatario. L. plane 1. §. si duobus ff. de legat. 1. l. legatum e. l. §. heredia se accepit, eod. Textus enim singulariter loquitur, & sic de unico herede prout dicta jura intelliguntur, quando est heres unicus cui legatur, secus si habet cohæredem, quia tunc valet legatum, scilicet pro parte cohæredis formaliter, pro parte verò sua r. tunc legatum jure hereditario. l. Titia §. Lucius. l. miles §. pro parte ff. de leg. 2. l. qui filius §. ult. cum l. seq. ff. de legat. 1. Nota in l. filium quem C. famul. crese. Jtalem dicto §. si duobus num. 12. sed certè alia mens est hujus consuetudinis: non enim loquitur quanto est unicus heres, sed quando sunt plures.

7. Et vult quod per testamentum non potest fieri conditio unius melior altero. Ita quod si legatur uni heredum, si ille se gerat pro herede, legatum extinguitur: sed si malit abstinere ab hereditate, legatum remanebit validum, in quantum consuetudo pennittit extraneo legari. Procehit autem hic articulus generaliter & indistinctè, non solum in linea directâ, de qua hoc titulo, sed etiâ in linea collateralali, de qua infra. 13.

9. Quoniam, ut sæpè dixi, articuli non sunt restringendi ad titulos in hac consuetudine, in qua non valet argumentū à rubrica: & quia in linea directâ non est difficultas per art. 24. infr. eod. venio ad lineam collateralalem & quæro primo: Quidam obiit sine liberis, relictis heredibus paternis, & aliis heredibus maternis, & in testamento vel codicillo (non refert) legavit quintam partem herediorum paternorum heredibus seu cognatis, sive ex latere paterno vel materno, an valeat legatum?

11. Distinguendum videtur an omnes sint in eodem gradu: an verò alii proximiores, alii remotiores, ut primo casu non valeat legatum: tunc enim omnes sunt heredes, idque æqualiter quoad jus ipsum & nomen heredis, quod in juri intellectu, & solo nomine consistit. l. hereditas etiam in princip. de part. hered. Quamvis autem in emolumento sint inæquales, hoc non est respectu quotæ, vel tituli hereditarii, sed quia in certis rebus, bonis, vel corporibus sunt prælegatarii 12. consuetudinis, per l. quoties de hered. inst. ut pulchrè decidit Paul. Castrenf. in l. hinc queritur. §. potest col. 2. ff.

de peculio. Et in consil. 291. in fin. lib. 2. Quod etiam probatur per hanc consuetudinem in art. 145. ubi in linea collateralali omnes 13. heredes pari gradu defuncto attinentes vocantur æqualiter ad hereditatem ad omnia bona indifferenter, videlicet ad omnia mobilia & omnia immobilia quæ sita, & sic sunt æqualiter heredes, æqualiter solvunt debita; & quamvis paterni præferantur in herediis paternis, materni in herediis maternis, hoc non respicit jus & nomen hereditarium, sicut nec quotam hereditatis nec jus universum. 14. in quo consistit hereditas. l. hereditas de regul. jur. sed tantum concernit certa corpora particularia, quæ eis à consuetudine prælegantur, & sic in illis prælegatarii habentur. Text. in d. l. quoties & in l. ex factis 2. ff. de heredib. inst. Probat etiam text. hujus consuetudinis art. 146. art. 148. & art. 150. qui confirmatur l. 1. C. si cert. per. Probatur etiam eadem consuetudine art. 154. Cum ergò sint omnes mero jure heredes 15. (licet non emolumento quarumdam rerum particularium, quod non est in consuetudine) legatum factum aliquibus non valet, sive de immobili, sive de mobili, vel quacumque re, nec pro parte cohæredum quidem à quibus est legatum: Secundo verò casu subdistingendum. 16. Aut legatur proximioribus, vel uni ex proximioribus; aut legatur remotioribus, vel uni ex remotioribus; & legatum valet. Quia quando sunt heredes diversorum graduum, puta si per consuetudinem vel statutum alii habent mobilia, alii immobilia, illi qui sunt proximiores sunt veri heredes titulo & jure hereditario; Remotiores autem loco hereditarium habentur, & non loco heredum, ut pulchrè decidit Paulus in loco præfaro per text. in l. ex factis 2. & in l. quoties de heredib. inst. Sed prædictis non obstantibus in præfati specie dico indistinctè valere legatum, etiam si omnes sint in pari gradu, & moveor quia autoritate consuetudinis quæ distinguit 17. patrimonialia, videtur duæ quasi duorum hominum hereditates l. si certarum §. Julianus ff. de mil. testam. Bald. consil. 132. in fin. Alciat. cons. 298. lib. 2. Joannes Andreas in addit ad Specul. de instrum. edic. §. 12. compendiosè num. 16. in verbo apponunt. Guillelmus Cuneus in l. cum dos populos collat. 3. C. de summa Trinit. Paulus consil. 146. col. ult. lib. 2. Alexand. consil. 138. consideratis verbis collat. 4. vers. adducebat lib. 1. consil. 19. num. 8. lib. 6. Jacob. de sanct. Georg. in tract. de or. tr. col. 3. Rurlus probo quia in istis herediis non sunt invicem cohæredes. Si enim unus paternorum 18. repudiat, pars sua in paternis non accrescit maternis, sed solis paternis, & contra. Nec obstat si dicatur quod hoc est quia sunt diversi legatarii re & verbis conjuncti, inter quos respectivè est jus accrescendi l. re conjuncti de legat. 3. Quia si omnes paterni proximiores repudiant, non devolvitur, nec accrescit maternis quod paternum est, sed devolvitur ad alios paternos, quantumvis remotiores, 19. quamdiu aliqui inveniuntur, alioquin cedent maternis propinquioribus, qui filio præferuntur, ut dicam infra art. 145. Cum ergo respectu herediorum, alia in effectu sit successio paternorum, alia maternorum, sequitur quod quamvis non possit quintum 20. paternorum legari uni paternorum per hunc textum, nisi ille velit à reliquis paternis, & à tota hereditate ut extraneus abstinere: tamen potest quintum paternorum herediorum legari maternis, vel uni soli maternorum, qui non prohibentur in reliquo succedere, ut ratio est, quia respectu herediorum paternorum habentur pro extraneis, & sic potest eis legari ut extraneis. Nec obstat quod quando sunt in eodem gradu 21. concurrunt æqualiter in bonis indifferenteribus, puta in mobilibus & cõ. quæ sitis, quia fateor quod in istis omnes sunt heredes æqualiter: ideo nihil mobilis vel quæ sit legari potest v. eorū nisi velit à reliquo abstinere: sed respectu herediorum videntur diversæ hereditates, & heredes diversorum generum, nihil invicem commune habentes, sed qui alii respectu aliorum pro extraneis habentur. Secundo quæro: dictus testator habebat heredes paternos proxi-

rii consue. tudinis qui sunt. Heredes paterni & materni ejusdem gradus vocantur æqualiter, scilicet paterni in bonis paternis, & materni in maternis. Hereditas consue. in jure universo. Omnes heredes licet sine jure mero, tamen non sunt semper æquales in emolumento. Legatum factum uni ex heredibus non valet. Consuetudo distinguit patrimonialia. Uno hereditatem paternorum abstinente, pars ejus non accrescit maternis, & è converso. Remotiores heredes defuncti proximioribus abstinensibus, præferuntur filio. Quintum bonorum paternorum potest legari uni ex heredibus maternis. Heredes in eodem gradu sunt æqualiter heredes in mobilibus & conque. sitis.

Consuetudo vult quod per testamentum non possit fieri melior conditio unius ex heredibus.

Herede super quæ legatum est, abstinente, legatum valet. Articuli non sunt restringendi ad titulos in hac consuetudine.

Argumentum de rubrica non valet in hac consuetudine. In testamento vel codicillo legatum valet. Prælegatari-

Remotiores hæredes non videntur veri hæredes.

miores, puta fratres, maternos verò remotiores, puta consobrinos, quibus omnia sua mobilia & immobilia quaesita legavit, videbatur legatum nullum, nisi legatarii in residuo renuntiarent totæ hæreditati. Sed dicendum est legatum esse validum & efficax per prædicta, Imo etiam in fortioribus terminis, quia isti remotiores non sunt, nec dici possunt veri hæredes per prædicta, & sic sunt capaces totius hujus legati, ut supra art. 93. Confirmo quia paternorum gravatorum non interest legatarios renunciare, utpotè cum nihil ad eos redundaret, sed devolverentur ad remotiores maternos, si legatarii à reliquo absterent. Cum ergo paternorum non interfit, non sunt in hac ob-

jectione, nec agendo, nec excipiendo quidem audiendi. l. 3. ff. de verb. oblig. l. si patroni. §. qui fidei-commissariam. ff. ad Senatuscons. Trebell. ut expressim ibi notant Angelus & alii. Text. in l. ex conventiones & ibi Decius de pact. Baldus in repetitione legis 2. col. 19. ff. de jurejur. Angel. in l. 1. C. sine censu vel reliq. uterque Imola in l. ille à quo, §. si de testamento per illum. ff. ad Trebell. Angel. Aret. in §. æque col. 7. in §. appellantur col. 20. num. 40. instit. de except. Lancelot. Decius in l. si cui legatur §. 1. col. 1. ff. de legat. 1. ubi quod usque ad sententiam hoc possit opponi, idem Philippus Decius consil. 302. num. 5. ubi in annotat. tetigi.

* C'est le 302. de la nouvelle.

§. * CXXII.

Les enfans heritiers d'aucun défunt viennent également à la succession d'iceluy défunt, fors & excepté es heritages tenus en fief, ou franc-aleunoble, selon la limitation de l'usafdicte.

SUMMARI A.

1. Habens emphyteusim Ecclesiasticam potest prælegare vel alienare sine præjudicio Ecclesie.
2. Pater potest privare primogenitum legando extraneis, excepto solo præcipuo.
3. Filius acceptans institutionem des biens du pays de droit écrit,

non potest reclamare à dispositione patris.

4. Portio unius liberorum debet attendi, non portio unius ex pluribus nepotibus ex prædefuncto filio.
5. Consuetudo vetus remanet cum dividitur jurisdictio.

De exheredatione ad Alex. cons. 219. lib. 6. Alexan. cons. 36. num. 7 lib. 7. text. l. plane §. si duobus. ff. de legat. 1. si legitimi. Decius cons. 153. ad Alex. consil. 150. num. 9. lib. 5.

De feudis satis supra, sed quid ergo de emphyteusi? Respondi, pro se & filiis, ut per Bald. Auth. si quos minores, quia non est hæreditaria; si pro filiis & hæredibus non venit institutus in re certa, sicut nec filia quæ renuntiavit. Idem apud nos in feudo quia potest pater de hujusmodi disponere, licet aliud jure illo feudi quod est particulare, secundum Bartolum in l. ut jurejurandi. §. si liberi. de operis liberi. fol. 230. quæ ad Alex. cons. 128. col. fin. lib. 1.

Emphyteusim ecclesiasticam habens potest prælegare vel alienare sine præjudicio Ecclesie. Pater potest privare primogenitum legando extraneis, excepto solo præcipuo.

1. Et teneo quod emphyteusim hujusmodi ecclesiasticam potest prælegare, imo alii alienare, sine præjudicio Ecclesie.
2. Quidam pater habet bona 100000. media in feudis sub consuetudine, media in jure scripto; volens ergo diminuere datum per consuetudinem primogenito, per obliquum gravat eum de restituendis omnibus quæ sunt in jure scripto, vel calcat secundogenito, vel instituit fortè primogenitum in præcipuo consuetudinis tantum, & sic si non habet nisi duos filios: facit secundogenitum primogenitum, quia habet in duplo plus quam primogenitus, quod est absurdum. Videamus ergo, nonne potest pater hic privare omnibus bonis, legando etiam extraneis, excepto solo præcipuo? Videtur quod sic, modò non sit minus legitima. Et verum puto; ergo id non est quod potest in præcedenti quaestione: sed est absurdum quod hic possit facere secundogenitum, & frustrare communem effectum con-

suetudinis; quare verius est quod non possit quando patet quod fit in fraudem consuetudinis. Hoc pro certo quod potest eos facere æquales, non obstante consuetudine de adventagio, puta prælegando tantum de re reliquis bonis; non est ergo standum omnino illi aristo magni consilii pro Savigny Grimauis, nec nocet ibi illi secundogenito quod est institutus in rebus certis, etiam si excedant majorem partem bonorum. Ibi etiam judicatum quod non poterit reclamare filius 3. à dispositione des biens du Pays Consuetier, ex quo acceptavit institutionem des biens de Droit Écrit, dont il pouvoit libre à disposer, l. imperator. §. si certum de legat. 2. ut not. ad Alexand. consil. 7. lib. 3. Legitimus redigitur in ordinem etiam per filium, quia renunciavit, iuxta cap. quamvis de pact. in sexto: nisi legitimatus esset per subsequens matrimonium 4. Portio enim debet attendi unius filiorum, vel filiarum; non autem unius ex pluribus nepotibus ex prædefuncto filio, vel si tantum sunt plures, etiam æquales: puta quatuor nepotes, effugatis omnibus prædefunctis filiis, non indigentibus repræsentatione.

Filius acceptans institutionem des biens du Pays de Droit Écrit non potest reclamare à dispositione patris. Portio unius liberorum debet attendi, non portio unius ex pluribus nepotibus ex prædefuncto filio. Consuetudo vetus remanet cum dividitur jurisdictio.

5. De feudis du Monjay. Brie Comte Robert est de la Prevosté de Paris, fut échisté & fait Bailliage à part, utrum l'aîné prendra manoir ubique? Respondi, quod consuetudo vetus remanet, & erat realis, & semel res affecta, & ut unio conservat, ita dissolutio, l. si convenerit 18. §. si nuda. ff. de pignor. act. Et sic non debet habere nisi unum, ut prius. Tum ibi non potest filius capere primogenituram nisi in vim unius solius consuetudinis generalis, ergo unum tantum jus manerit in meo libro consuetudinis Parisiensis.

§. * CXXIII.

* Voyez l'art 304. de la nouvelle.

Enfans mariez des biens communs de pere & de mere, après leurs trépas, peuvent venir à leurs successions, avec les autres enfans leurs freres & sceurs, qui n'ont esté mariez des biens communs desdits pere & mere, en rapportant ce qui leur auroit esté donné en mariage, ou moins prenant esdites successions.

1. *Conditio inserta in contractu matrimonii unius ex liberis debet exequi ab eo & à ceteris, nisi abstineant ab hereditate.*
2. *Filia que tenetur dotem acceptam conferre in successione patris, confert*

Conditio inserta in contractu matrimonii unius ex liberis debet exequi ab eo & à ceteris, nisi abstineant ab hereditate.

Filia que tenetur dotem acceptam conferre in successione patris, confert tantum pro rata bonorum.

Pater dotans filiam debet habere respectum ad totum patrimonium.

1. **A**ccordé que lesdits mariez, pourront venir si bon leur semble aux successions desdits pere & mere, en rapportant ausdites deux successions, ou moins prenant lesdits dix-huit cens escus, & où ils ne voudront venir esdites successions apres le decez du dernier mourant, prendront sur tous les biens, meubles & immeubles qui appartiendront ausdites deux successions la somme de quatre mil livres. Respondi, quod sunt duæ clausulæ, quantum ad primam licet dividere, quia refertur ad consuetudinem, secundam quam intelligitur, secunda quæ continet donum conventum conditionale, requirit conditionem in filia servari, & sic uterque abstinebit, aliàs tota illa provilio cessat. Idem è contra respondit Dom. le Voix, filiz datæ erant dix mil livres pour tenir droit de pere & de mere, salvo quod venire poterat ad successionem patris & matris, en rapportant, si mieux n'aymoient filii masculi pour lesdites deux successions luy supplier cinq mil livres. Masculus bene vult dare mediam summæ & excludere à successione patris opulenta; sed eam vult admittere ad hereditatem matris onerosam. Respondi, quod non potest dividere, licet casu oneroso filia possit; quia ipsa de damno vitando certat, sed masculus de lucro captando.

2. Pone questionem quam not. ad Item. de prohibis. fendi alien. col. 16. Alex. conf. 8. lib. 3. num. 32.

Si post aliquot annos ab obitu velint dividere, & qui debet conferre pecuniam petat ab alio fructus ab obitu, debet etiam conferre interusurium pecuniz. Fac. not. in simili Alex. conf. 77. col. fin. num. 12. lib. 6.

3. Fac. Patrem divitem in vinct mil livres, habet dix mil livres au Mans, reliquum à Blois; Elocat filiam cui dat deux mil livres videlicet decimam. Moritur relicto filio, & filia, quæ vult succedere conferendo; sed quia, utpote vivo patre nupta non potest succedere in terris du Mans, non vult totam summam acceptam conferre sed solum pro rata bonorum, in quibus succedit. Contra pro filio facit, quia collatio ponit in statu in quo si esset conferens nihil habuisset, sed remansisset illud in bonis defuncti, ergo totum conferre debet. Contra pro filia respondi dupliciter. Primò quod si ponatur in statu primo, dicendum esset haberi ac si nondum esset nupta, & sic succedens in omnibus bonis. Secundò quod illud habet locum quando admittitur ad successionem totalem, sed ex quo nihilominus excluditur partim à successione, debet pro eadem parte carere onere collationis, saltem si totum conferre offerat, admittendo eam ad successionem totalem. Sed ex quo nihilominus excluditur partim à successione, debet pro eadem parte carere onere collationis, saltem si totum conferre offerat, admittendo eam ad successionem simplicem totius patrimonii. Et sic concludo quod pro rata bonorum, à quorum successione excluditur, conferre non debet; quemadmodum si in totum excludatur nihil conferre tenetur tum quia pater dotans veritabiliter habuit, & habere debuit respectum ad totum patrimonium: tum quia statuta excludentia intelliguntur salva dote congrua; Ergo debet habere reliquum de bonis à quibus excluditur. Quid enim si bona du Mans valent seize mil livres. Bliensis bona quatre mil livres, & habuit tantum trois mil livres, quæ non est dos congrua si non sunt ultra tres filii, & tamen conferendo totum, esset inuultis suc-

tantum pro rata bonorum.

3. *Pater dotans filiam debet habere respectum ad totum patrimonium.*
4. *Filia dotata à patre, ad ejus successione pro rata admittitur.*

cessio, quia primogenitura deducenda est Bliensis; & ita puto quod pro rata 4. patrimonii ad cuius successione admittitur, ut minus lædatur jus commune, & quia illa diversitas facit ut diversorum hominum successiones habeantur, l. si certarum. ff. de milu. testam. & tantum omnibus illis hominibus processit dos; quia data est & dari debuit de omni patrimonio, seu contemplatione totius, quemadmodum cum est dotata à pluribus, ut à patre, & à matre, & avo, confert pro rata. Limito, nisi pater aliter expresserit, vel saltem tacite, ut quando dedit pro eo omne quod petere possit, & pro omni successione, & tamen filia, quia non renunciavit expresse, non est exclusa; quia tunc ex quo pater voluit eam ad materna limitare, constat quod non habuit intentionem dotandi eam de bonis in quibus nihil capiebat, sed de contraria potius intentione.

Quid si filius donum accepit, præmoriatur relicto nepotibus, qui non sunt hæredes & non acceperunt, an teneantur conferre? Respondi, sic, quia licet ex persona sua & jure suo ibi à lege dato succedat, non autem jure transmissio à patre: tantum illud jus legale est, limitatum ad instar si pater eorum succederet, unde facere debent quod ille secundum legem facere debebat, nec debent esse melioris conditionis quam alius esset filius, quia alter nepotum succederet patri, & non avo, & contra aliter succederet avo & non patri, & sic nihil conferret, & tamen omnia haberet. Amplio ergo, etiam si perierit quod erat conferendum, nisi tali casu fortuito perierit, puta chasmate, quod eodem modo perisset, si remansisset in bonis donantis. Ex his certum est quod nepotes filiz quæ renunciavit præmoriatur, si non sint hæredes possunt succedere in stirpem, sed tenebuntur tantum conferre dotem maternam, alioquin mater eis vel alterutri qui non esset hæres, tum nec posset legare vel donare, quod parerit absurdum; Infero ergo quod etiam si sint hæredes, possunt succedere conferendo, & sic vera est opinio Imola, quæ enim invidia est eos esse hæredes ex quo conferunt? Cæterum factum matris eos in hoc non ligat, quia non potuit renunciare pro filiis, sed pro se tantum, sicut nec jurare pro filiis, sed pro se tantum, & satis est si exclusio conventionalis possit operari in casum quo filia supervivit.

Placet quod filius invitis creditoribus paternis potest admittere ad succedendum, non conferendo, quia eorum non interest; sed non potest hoc facere invitis creditoribus suis, quia esset defraudare quod est de jure communi; secus si filia esset exclusa per statutum fraude masculorum, quia invitis propriis potest eam admittere. Campegi. de jure stat. excl. qu. 8. Quid si erat exclusa pacto juxta §. quamvis? Idem puto, quia intelligitur nisi deficient masculi, & hoc videtur absque dubio, quia potest non succedere si velit, sed abstinere in fraudem creditorum.

An hoc sit verum, etiam si non veniunt jure representationis? Puto quod sic; puta tam filia quæ nupta, quam filia quæ nihil habuit, decesserunt relicto ex unaquaque nepote vivo. Quid si filia prædecessit relicta filia, moritur pater relicto dicto nepote & quodam filio qui abstinet & facit gerere hæredem suum quæ petit collationem à sorore? Videtur cessare ratio, quia p-

Filia dotata à patre admittitur pro rata ad ejus successione.

ta filius potest esse hæres si vult, & nepotem repræsentantem omnino cogere ad repræsentationem, sed hic casus decipit, tamen idem dico. Ultimi hi casus sunt dubii.

Sed adhuc super primo casu videtur dubium, quia sequitur quod sic nepos exhæredabatur, si pater omnia decoxit, & tamen tantum habuit quantum erat ejus

portio si conferendum esset. Respondeo, non est absurdum, quia non fit injuria nepoti si fingatur pater ejus vivere; sed si viveret, nec pater, nec nepos succederent nisi conferendo, ergo nec nepos solus, quia satis est quod veniat in partem quam pater esset habiturus, sed pater nullam partem erat habiturus, non quia incapax, sed quia percepit. Consult. fol. 329.

* C'est le 303. de la nouvelle.

§. * CXXIV.

Pere & mere ne peuvent par donation faite entre vifs, par testament, ordonnance de dernière volonté, ou autrement en manière quelconque, advantager leurs enfans, venans à leur succession, l'un plus que l'autre.

SUMMARI A.

1. Jura commendant æqualitatem filiorum.
2. Clausula qua vir in contractu matrimonii facit sua propria conquestus, non valet, nisi de consensu eorum quorum interest.
3. Pater habens plures filios & scribens in libro sumptus factos pro uno, videtur imputare ipsi filio.
4. Filia primogeniti cujus duabus sororibus avia dedit mobilia sua & conquestus, & mediante illa donatione, abstinentibus ab hereditate avie, non representat sola patrem suum, imo sorores sua faciunt partes.
5. Unio partium hereditatis facit partes accrescere cum onere conferendi.
6. Filius cujus pater dedit duobus alteris filiis sua bona, non habet interesse nisi pro virili in legitima debita.
7. An filius donatarius faciat partem in legitima.
8. Confessio patris in venditione facta filio, vel genero non valet de recepto.

TESTAMENT) facit §. illud in Aurbent. de nuptiis. Jason. in l. tale pactum §. si. col. 3. de pact. Bald. in l. hereditatem. ff. de bon. amb. judic. possid. quem sequitur Arcetius. §. item si quis in fraud. instit. velut Albericus in diction. verbo hereditas.

OU AUTREMENT EN) an ergo non impediendo quod potest impedire? Videtur quod sic per l. adoptivum in fin. de jure dos. sed non est generale.

ADVANTAGER) quid in l. post legatum §. admittere in fin. de his quib. ut indign.

1. Nota pro æqualitate filiorum quam etiam jura commendant, hic multos effectus, quia verisimiliter testatores debent intelligere ut habeant respectum ad æqualitatem. Infero quod malè consuluit Alex. conf. 33. lib. 4. Eidem favere puto opinionem Anchar. in l. tres fratres. Alex. conf. 119. num. 8. lib. 5.

Fallit si primogenitus vel illi ad quos; puta primi matrimonii parentes, consentiunt, quia tunc non possunt amplius retractare, quia huic consuetudini potest renuntiari, quia convenit commodum pecuniarium, & ita tunc fuerunt pro constanti omnes judices in causa de Tonteville.

2. Quidam habens duas filias, unam elocat, & quia vir fecit sua propria conquestus, pater dicit quod poterit succedere sans rapportier. Respondi quod ea clausula non valet, nisi esset facta consensu alterius sororis majoris, & cum recompensa, ut in causa Amelot.

Certè hæc consuetudo loquitur quando disponens disponit de suo acquisito, sed non quando de acquirendo, tamen eadem est ratio, salvo quod ex causa lucrativa, quia tunc promittens ipse seu donator videtur hoc facere quod potest, & non donatarius: pone quod stipuletur factum puta usufructum. Certè oportet omnibus commoditatem acquiri, maxime si emit. fac. quod stipuletur primò ad ejus vitam servitutem itineris certi, debet ergo ire ad utilitatem omnium, si omnium interest: puta ratione fundi communis: vel debet æstimari & aliis contribui, seu con-

ferri. Quid si stipuletur ad fundum filii proprium? Certè ejus solius interest, & sic ei soli acquiritur, nec æstimationem conferre tenetur; quia non est diminuta hereditas. Quid ergo si stipuletur liberationem ab uno debito proprio unius filii? (si enim ab hæreditario, non valet, quia omnibus proficit.) Respondi, valet si gratis, non minuendo hereditatem, & item fortius si stipuletur pactum de non petendo ad tempus. Tenigi in consil. Alex. conf. 87. num. 11. lib. 6.

3. Aromatarius unum ex filiis fecit Doctorem in Medicina, alium tenuit in apotheca, an debeat prior conferre libros & impensas studii, & doctoratus? Alex. Deci. l. si donatione. C. de collat. Pau. conf. 242. lib. 2. concludit æquè conf. 125. quod omnino conferre tenetur, ex quo apparet in papyro patris quod scribebat dictos sumptus tanquam computatos filio qui promiserat rationem reddere, & restituere, & sic non potest contravenire. Tum quia aliàs esset inæqualitas, quia dictus Medicus cepit sibi lucrari quod non contulit, alter verò cepit lucrari apothecæ & nihil habuit, cujus tamen lucrum pro dimidia attribuitur industria, nisi negotiaretur nomine patris. Dec. l. illud. C. de collat. Alex. conf. 85. col. 2. latè Salicet. conf. 19. col. 7. cum seq.

4. Consuetudo Blefensis art. 167. Mater habens plures filios, & tres neptes ex primogenito, dat mediam de ses meubles & conquests duabus ex dictis neptibus, quæ post obitum avie abstinent à successione, sed tertia neptis vult in totum patrem primogenitum repræsentare. Respondi, quod non potest nisi pro tertia: quæ aliæ neptes quæ habent donationem faciunt partem. l. nihil interest de bon. libert. At si donatum esset eorum patri, & aliàs esset fraus: quæ non probata, debet stare donatio dictarum neptum, salva inofficiositate, ex quo abstinent: sed tertia neptis non habebit commodum juris accrescendi, sed etiam non amittit portionem suam ex maternis capite suo, facit partem dicta tertia, tum per dictam l. interest, tum ne fiat fraus nimia consuetudini, quia primogenitus censetur institutus succedens in persona unius filiarum, & ex personis aliarum

Pater habens plures filios & scribens in libro sumptus factos pro uno, videtur velle imputare illi filio.

Filia primogeniti cujus duabus sororibus mater dedit mobilia sua & conquestus, & mediante illa donatione abstinentibus ab hereditate avie, non representat sola patrem suum, imò sorores sua faciunt partes.

Jura commendat æqualitatem filiorum.

Clausula qua vir in contractu matrimonii facit sua propria conquestus non valet, nisi de consensu eorum quorum interest.

adhuc tantumdem auferre dicta etiam donataria, si est clausula usufructus, vel similis, possunt casu novitatis vel partagii recta uti, alias *demande delivrance, & ce en faisant partage, & a devis delivrance.*

Unio partium hereditatis facit partes accrescere cum onere conferendi.

5. Secus si uni filiorum unius matrimonii, cum sunt filii ex quatuor uxoribus. *(Chalons ars. 6. quia partes lociorum accrescunt cum onere conferendi. Facit tamen quod representantes conferant. Ad Alex. consil. 24. lib. 1. num. 4. Quid si ipse non vult representare nisi pro tertia parte, scilicet nona totius? Certè invitis aliis non potest representare pro parte, sed invitis accrescit cum onere.*

Filius cuius pater dedit duobus alteris filii sua bona, non habet interesse nisi pro virili in legitima debita.

6. Habens tres filios omnia sua dat duobus: Tum solus qui nihil habet est hæres, & petit trientem tanquam solus hæres. Respondi quod non habet querelam inofficiosa, nisi pro parte virili legitime debite ab intestato, si omnes venissent ab intestato, ut dixi ad l. si mater. C. de inoffic. donat. Aliàs sequeretur quod pater habens tres filios non posset plus dare uni, quam alii etiam ad successionem non venienti, sequeretur etiam quod habens decem filios quos providit, & filias elocavit, si unus solus est hæres, posset avocare medium omnium donationum, quali non potuisset pater in gratiam filie disposuisse, nisi de semisse, sicut nec in extraneis, & quali iste solus semissem haberet contra fratres, licet non erat contra extraneos habiturus nisi trientem; sua ergo legitima, licet sit hæres, est solum decima pars semis, quia alii licet hereditati & querelæ renunciant, non renunciant legitime, quatenus de bonis habent & retinent proprio titulo, quæ in legitimam imputari debent. Quid si in tractatu matrimonii filia, pater renuntiavit usufructui *qu'il avoit* Blæsis ex dono mutuo uxoris *és meubles & conquest.* pro parte filie, an sit conferendus ille usufructus? Videtur quod non, quia fructus; imò quia sicut summa vel æstimation, quia est principale. Non obstat quod si pater alio modo renunciaret usufructui, non debet conferri, quia non acquiritur per negotium, sed per æstimationem: sed hic per contractum & habet causam à patre; ad summum non dicitur plus quam ex *tit. que in fraud. credit.* Et videtur habere vim cessionis inter prohibitos: etiam excluso casu, quo prius emisset, *dempn. usufructu.*

Pater dederat terram filiis primi matrimonii, *pour demeurer quitte des fruits & reliquat qu'il leur devoit* quia administraverat, post ejus obitum omnes filii dividunt, & relinquitur paternum filiis primi matrimonii, qui inter se cum bonis maternis confusè dividunt, postea filii secundi matrimonii obtinent *Lettres Royaux, pour, nonobstant le premier partage, partir dictum fun-*

dum omissum non obstante contractu paterno, *surent enheritèes*, quamvis probaretur quod parum valeret fundus, nec esset læsio, & adhuc sublatum jus retinendi, & dictum quod rei peterent, si vellent, *par action leurs fruits & reliquat.* & bene in quantum non erat liquidum nisi per confessionem patris: sed etiam si aliàs esset liquidum, bene iudicatum: quia pater etiam in possessione *ne pout advantager*, saltem per possessionem factam ut hic retinuerat usufructum, & sic ut non valet contractus, ita non valet civilis traditio.

7. Conclusum est quod in venditione facta filio, vel genero, confessio patris non valet de recepto, etiam si notarius dicat pretium numeratum coram se.

1549. *N. de Brie Comte Robert hydrolique* habens filium & filiam nuptam a Melun, icurus a Melun ad filiam ad extremum refugium, vocato paracho, facit *son testament* in præsentia filii ut moriturus. Postquam est a Melun dum ingravescit, itaut à Medicis iudicetur mortuus, gener ejus *luy fait faire* aliud testamentum, vocatis parentibus suis solum, quo duabus neptibus ex filia legat singulis *sept cens escus*, an teneatur gener seu filia conferre? Respondi, quod sic hoc casu, etiam si aliàs non esset locus collationi. Tamen quia primo hic est suspicio suggestionis, secundo legatum magnum inspectis facultatibus, idèd puto omnino conferendum esse, etiam si *Chappes & de Thou* contra opinarentur. Secus si testamentum esset factum palam & à sano & neptibus, item hæredibus quæ facerent servitia, & suum jus servare possunt; sed hic est idem ac si legaret filie vel genero suo, quod idem est ob societatem, & sic conferendum.

Confessio patris in venditione facta filio vel genero non valet directo.

8. Tamen filius donatarius faciendo partem in legitima, vel de ea excipiendo, non censetur confundere in hereditario, ut ad Jasonem *fol. 120. col. 3.* Mater habens ex pluribus viris filios: vendit filio secundi terram, primi volunt quod conferat in specie, allegatur & probatur de 300. *livres*, per arestum non fuit damnatus in specie, sed tantum ad conferendum *trois cens livres*, per textum in l. si sponsus. ff. de donationibus inter vir. & uxor. Et ita dominus Franciscus le Quin obtinuit pro *Moyne*, *Sequin* procurator. Ego dico hoc verum, si constet quod mater erat omnino venditura. Secus si etiam ad vendendum inducta, cum nollet vendere: quia tunc etiam si iusto pretio est adventagium in specie, et si non probetur, læsio non præsumitur, sed probata notabili læsione præsumitur & totum debet rescindi, nisi probetur quod erat venditura, quia tunc locus arello, aliàs non.

Filius donatarius an faciat partem in legitima.

§. * CXXV.

* Voyez l'art. 304. de la nouvelle.

SI par le pere, ou mere; ou l'un d'eux en leur vivant a esté donné aucune chose à aucun, ou aucuns de leurs enfans, & après leur trépas ils se veulent d'eux porter pour heritiers, avec leurs autres enfans qui n'ont rien eu, & auxquels n'a esté aucune chose donnée, ils sont tenus de rapporter & remettre esdites successions ce qui ainsi leur a esté donné, pour estre party avec les autres biens desdites successions entre eux, & les autres enfans leurs coheritiers, ou moins prendre esdits biens desdites successions; autrement ne doivent estre recus à eux porter pour heritiers de leursdits pere & mere.

SUMMARI A.

1. Legitima debetur soli heredi.
2. Filia prodigo nupta qui consumpsit

bona, non tenetur conferre in successione ejus qui eam tradidit.

Legitima debetur soli heredi.

1. DE jure differunt conferri coheredi cui communicatur, & imputare in legitimam: sed apud nos hoc supervacuum est; quia non habet legitimam

nisi qui hæres est, & non potest quis esse hæres habens meliorem conditionem quocumque modo in linea directa: sed jus de computando in legitimam potest considerari

considerari respectu filii nimium legati gravati, & sic tam respectu absentis quam cohæredis ad Alex. *consil. 24. num. 4. lib. 1.*

Filia prodigo nupta, qui consumpsit bona, non tenetur conferre in successione ejus qui eam tradidit.

2. Quid si mater dedit filiam prodigo, qui prodegit dotem, an filia successione materna teneatur conferre? Videtur quod non, per notata in *Auth. quodcumque C. de collat.* Et verum puto ex quo est culpa parentis, ad Dec. *l. ea demum. C. de collat.* Quandoque in specie contra Decium *l. si donationem C. de collat.* non est expeditum quod sufficiat interesse servari primogenito, imò verbum, *ou moins prendre*, intelligitur civiliter, scilicet quando hoc non lædit notabiliter, aliàs secus: ut si habet meliores domos, & omnia ferè prædia, etiam si tantum essent paganica, ita quod alii cogereantur partiri in mobili, hoc non est justum, sed intelligitur *moins prendre*, scilicet in hæredis respectu hærediorum, in mobilibus respectu mobilium, & in hæredis minus capiendi, debet æstimari non secundum tempus doni, sed secundum tempus divisionis.

Similiter si plus valeret ob magnam meliorationem, quæ debet deduci. Quid si plus valet, non ob sumptus extraneos, sed ob longam & diligentiorum culturam? Certè hoc non potest deduci, sed est justa causa, ut non teneatur conferre in specie: sed nonne debet æstimari nihilominus secundum tempus divisionis? Dico quod sic, quia fecit fortè meliorando quod facere debuit.

Pactum in matrimonio, quod *il sera tenu rapporter les deux mille livres ou moins prendre*, accidit onerosam esse hæreditatem, & quod minus est in ejus parte hæreditaria, etiam summa illa collata, ideo non conferre, sed minus capere, & sic oportet quod reddat quod de ea summa suam partem superat, ipse petit partem fructuum immobilium, & de omnibus usque ad eorum divisionem. Respondi, non est justum, quia ab initio obitus *il a jony de sa part, outre laquelle il a retenu, & revient*, & tunc reddet superfluum, & sic nihil habet in fructibus.

§. * CXXVI.

ENtre filles, quand il n'y a que filles venans à succession de pere & de mere, droit d'aînesse n'a point de lieu: mais viennent toutes & partissent également les biens des successions de leurs dits pere & mere, tant en fiefs & heritages tenus noblement, que autres.

* C'est le 19. de la nouvelle.

§. * CXXVII.

QUand aucun soit pere ou mere, va de vie à trépas, délaissant plusieurs enfans habiles à luy succeder, & les aucuns s'abstiennent & renoncent à la succession, le droit qui leur eust appartenu és biens d'icelle succession, s'ils n'eussent renoncé, accroist aux autres qui se veulent porter heritiers.

* C'est le 10. de la nouvelle. Coustume.

SUMMARIUM.

1. *Masculi excludunt feminas in feudis.*

Allego in *consil. Alex. 26. num. 10. lib. 1.* Secus si quando unus fratrum non renunciat, sed moritur ante aditam, quia transmittit, & sic masculi excludunt feminas in feudis & in eis præferuntur. Idem si renuncians tantum minor decessit, & sic possunt ejus hæredes restitui. Socin. *consil. 34. num. 8. lib. 4.* sed hoc videtur durum, quia non interest omnium hæredum, sed solum unius, puta primogeniti, non masculorum, sed satis est quod intererat defuncti, sed

saltem quando major factus non fecisset se restitui, ut in eo qui profiteretur religionem, & idè renunciavit omnino, dico quod non possunt ejus hæredes restitui ad commodum. Fallit si essent filii illius & ageretur de successione ejus vel altera quæ ad alios deberetur, quia etiam hoc verisimile est, quod si non fuisset ea facilitas, reliquisset filius, sed in superiore casu quando non habet nisi fratres & sorores, videtur velle eos esse æquales, & bene facit.

§. * CXXVIII.

Pere & mere succedent à leurs enfans nais en loyal mariage, s'ils vont de vie à trépas sans hoirs de leurs corps nais, ou à naistre, quant aux meubles, & conquests immeubles.

* C'est le 311. de la nouvelle.

SUMMARIUM.

1. *Parens masculi non succedit filie.*
2. *Filius adultus potest disponere.*
3. *Clausula de propre prefix in contractu matrimonii habet eundem effectum ad commodum soceri superviventis, ac si esset heredium.*
4. *Pactum de convertir en propre factum est totius agnationis mulieris.*
5. *Dominium summe stipulata estre con-*
Tom. I.

- vertic en propres, *caducum fit, cum maritus supervixit uxori & liberis.*
6. *Fundus paternus potest dari patri à filio adulto, cum non est gravatus substitutione.*
7. *Filius adultus potest legare patri in testamento summam destinata à estre convertie en propres, sed*
SSSII

- non donare inter vivos;*
8. *Fraus non presumitur inter patrem & filium, nisi simulatio probetur.*
 9. *Filia cuius filia est mortua die licitationis predii inter coheredes, non debet habere partem particularem filie, quia nondum venditum.*
 10. *Acquisitio des bancs du Palais, est potius pignoriatio, & non capis naturam immobilis.*
 11. *Conquestus matrimonii fit proprium liberis ex matrimonio.*
 12. *Mater supervivens filie qua supervixit patri habenti filiam ex priorre matrimonio, habet usumfructum doarii prefixi, qui rediturus est ad*

- filiam prioris matrimonii.*
13. *Equus & arma spectant jure preceptui ad primogenitum in Britannia.*
 14. *Indulgentia non debet prodesse ei qui in dolo fuit.*
 15. *Labours & semences faites en une terre, non sunt mobilia, imò debitum reale.*
 16. *Pere qui a labouré l'heritage de ses enfans habet jus retentionis.*
 17. *Jus retentionis est reale.*
 18. *Fermier qui a labouré & semé est preferable à tous creanciers, mesme hypothecaires.*
 19. *Pater qui fuit tutor, non est pejoris conditionis, quam alius quisque.*

V *Idesuprà 116. consuli. fol. 367. in tractat. usur. qu. 37. col. 2. in margine.*

PERE ET MERE) debet pater de jure communi concurrere cum filiis, sed non est de mente hujus consuetudinis, quia non adverterunt, & certè æquum videtur quod concurrat & in propriis à se datis defuncto filio, vel filiis: quia non obstat art. sequens, ut dixi, sed alia ratione non est æquum: quod dedit filio dedit nepotibus ex eo, sed quamdiu superfluit cessat, idè quod ad eum redeat, quia illi representant patrem, illisque accrescit solida representatio patris. Idem de avis, hic de matre secundo nubente in paternis. *Alex. consil. 3. num. 12. ubi levissimè tetigi.*

Partes matris fidei nō succedit filio.

1. EN LOYAL MARIAGE.) Idem si putativo, respectu parentis bonæ fidei qui succedit, eique succeditur: sed parens malæ fidei non succedit filio, licet filius ei succedat, ne mala fides ei prosit. *Fac. §. si vero decretum versic. unde neque lucrum in Authent. de nuptiis.*

IMMEUBLES) jure peculii: tamen non possunt esse legatarii propriorum, quia non ob id censetur hæreditas diversorum. *Alex. consil. 168. lib. 7.*

An hæc clausula excludat patrem vel matrem? Respondi, non.

Quid operatur de soncosté & ligne?

Nonne filia potest de l'employ disponere in testamento ut de conquæstis?

Sed utrum solvent debita? Respondi, sic, quia etiam capiunt nomina activa, & hoc in vim legis. Aliàs non sequitur quod is cui legantur nomina, debeat solvere debita, etiam si legantur ei omnia mobilia & conquæstus. Et hoc verum de jure, nisi consuetudo de contrario disponat, ut Andegavensis quæ vult quod capiens mobilia quoquo titulo solvat debita, ergo etiam titulo particulari hæredis, aliàs non, ut fuit dictum per arrestum contra du Bois ex opinione Bartoli, quæ justior & æquior est, ut dixi ad *Alex. consil. 42. num. 8. lib. 7. & consil. 168. num. 3.*

Dom. le Clerc marie sa fille à Bourdelot luy baille cinq mil livres dont sera tenu employer deux mil livres en propres, pour elle & ses enfans: & on si n'aura fait l'employ, se prendra sur la part dudit Bourdelot seulement. Accedit quod non fecit, & decessit uxor relicto filio communi, qui postea decessit sine liberis superstiti parte, an à parte peti possit per socerum, vel suos dicta summa de duobus milibus? Videtur quod non: quia mobile verè & naturaliter, si fuit proprium, verum est respectu patris, & contra eum ad commodum hæredis mulie-

ris quod est factum & consummatum, quia hæres mulieris successit in dictis *deux mil livres*: item hæres mulieris non erat gravatus aliqua institutione, nec substitutione, & si fuisset major, imò adultus 2. poterat disponere, ergo potuit relinquere hæredi suo, prout fecit, qui est pater. Contra, quia conventum fuit quod ea summa foret *nature de propre*, quod intelligitur cum effectu, ut videlicet habeat eundem effectum ad commodum stipulantis loceri, ac si hæredium esset: ergo ex vi conventionis dicta summa (licet non per se vi solius consuetudinis) tamen in vim conventionis debet habere eundem effectum 3. ac si esset hæredium; ergo debet devenire ad eos, ad quos devenisset hæredium, aliàs deciperentur socer & sui quos voluit de ea summa, vel ea acquirendis succedere.

Filius adultus potest disponere.

4. Item hæc deceptio veniret culpa viri, & adhuc esset ei utilis, & nociva ei cui mora facta est, quod est absurdum, quia illud pactum inest factum favore totius agnationis mulieris. Ita quod socer & cognati haberent simpliciter actionem in id quod interest, ergo in ipsam summam; & hæc veritas non tamen in vim consuetudinis quam in vim pactiois secundum modum consuetum, informatum, & intellectum. Unde si essent puero summa propria ex legato extranei, vel aliorum, neque horum soceri, & suorum contemplatione, tunc eorum respectu socer succederet.

Clausula de proprio prefixa in contracta matrimonii habet eundem effectum ad commodum soceri supervivens, ac si hæredium esset pactum de convertit in proprium factum est favore totius agnationis mulieris. Dominium summæ stipulata est convertit in proprium caducum fit, cum maritus supervixit uxori & liberis.

5. Quantum ad doarium, respondi esse caducum, quia maritus supervixit uxori & filiis. Quid in priori casu si pater ille fecit curatorem dari filio emancipato, & ei solvit dictas *deux mil livres*? Respondi, idem; quia semper interest horum fuisse paritum conventis. Quid si curator inde emat fundum, redditum, vel conquæstus filii? Patet, quia si filius erat adultus, vel major, poterat inde facere quod volebat, & videtur satis operari, ex quo vir est gravatus semel restituere *deux mil livres* uxori, vel hæredibus ejus, prout semel factum fuit; quemadmodum si filius supervixit patri, deinde adhuc impubes decessit, unde illa destinatio amplius non consideranda, imò quia potest habere fratrem paternum tantum & avunculos, qui possunt dicere quod & erant bona materna profecta à linea materna, & sic ad eos debet redire, & non ad filios, vel parentes viri. Quid ergo si filius est major & hæres matris, & pater ei ultra mediam communionis maternæ det & solvat ei *deux mil livres* super bonis suis, & filius dat apocham patri, vel remisit patri, nonne potest? Dicendum quod sic, quia fundum 6. proprium maternum

Fundus maternus potest dari patri à filio adulto, cum non est gravatus substitutione.

Filius adultus potest legare patri in testamento summam destinatum esse conuenerit in pro-prietate, sed non donare inter vivos. Fraus non presumitur inter patrem & filium, nisi simulatio probetur.

poterat donari patri quando non est oneratus substitutione. Hæc certè vera sunt, quando apparet filium & hæredem disposuisse, & sic non damnificant hæredes socii per factum hæredis filii, sed per factum solius generi: quia est æquum, & bonafidei convenit ut solius factum generi etiam cum curatore si in minori non valeat tanquam fraudulentum in pœnam mortis per eum commissæ, super quo remanet scrupulus. Quid si filius adultus remittat patri? & certè potest ei legare in testamento. 7. sed inter vivos videtur dubium, maxime quia potest fieri, vel fingi in fraudem ob conjunctionem personarum; sed non est fraus in eo quod potest alia via per legatum fieri: ideo puto non esse fraudem, nisi simulatio probetur. 8. Nec obstat *iii. Cod. de præd. min.* quia ista summa non est prædium, seu immobile minoris, quia non est onerata substitutione. Et respondi ab illa obligatione, quia tenebatur ob interest (quod non impendit in propria potest liberari per filium, vel si filius ei succedit, sibi confundit: sed si pater est superstes si ideo qui non disposuit, manet æquitas prædicta, ut pater teneatur, scripsi fol. 346.

Dominus de Lignieres legavit filix 500. quæ post mensem post patrem obiit, vidua dicit se hæredem filix in mobilibus acceptando legatum & mobilia a vita prius acquisita, sed renunciando hæreditati patris filix tanquam ejus hæres, an possit? Respondi quod sic, saltem quod si illa gravaretur debitis paternis, ut quia non possit dividere hæreditatem, posset semper renunciare. Pius dico quod potest facere illam abstentionem quantum ad se, quando consentur hæreditates divorsorum patrimoniorum, & sic poterunt hæredes propriorum facere eam hæredem, si malint esse hæredes sororis quam sibi reservare, & sic fieret bonorum divisio & separatio mobilium paternorum ab avitis: & sic is cujus interest potest dividere hæreditates, non vocatis aliis hæredibus diversæ speciei, qui consentur hæredes diversæ personæ, secus inter hæredes ejusdem personæ, quia debent concordare.

Quid si infans statim moritur? Ad *Decium l. posth. num. 4.* ubi dixi *C. de bon. poss. contra tab.*

Quid an *Perche*, ubi contra partem volentem succedere *aux meubles & conquestis*, probatur contraria per turbas, & ipse etiam habet sententiam? Respondi quod iudex potest ex officio si velit inquirere, sed non tenetur: sed debet iudicare secundum eam quæ confirmatur generali consuetudine Franciæ. Cæterum jure communi pater haberet totum, deficientibus fratribus utrimque junctis.

Mater superstes filio, licet tantum capiat mobilia & conquestus, tamen tenetur ad omnia debita, quia capit universale: sed hæres propriorum paternorum capit tantum jus cæterum, & sic est ut legatarius. Quid ergo si omnia exhauriantur mobilia & conquestus, an mater possit quartam petere de dicto prælegatario? Respondi, non, quia prælegatarius non habet à defuncto nec ab hærede, sed à se, & à l. g. Quid ergo de conquestis patris defuncti? Respondi, si sint fratres, mater excluditur, quia verè est proprium respectu fratrum, qui sunt filii acquirentis: sed si essent extranei remotiores paterni, posset teneri quod mater succederet quia sunt conquestus respectu eorum qui à stirpe non descenderunt. Non obstat art. 112. supra, quia intelligitur respectivè, & quando non sunt filii extranei paterni, sive propinquiore, sed si sunt filii, & omnes decedunt, mater est propinquior in omnibus conquestis.

Pater cujus filia est mortua die licitationis prædii inter cohæredes, non

9. Inter cohæredes prædium licitabatur, die licitationis & adjudicationis, mortua est una sororum, pater vult pretium partis filix. Respondi, non debet habere, quia nondum est venditum, & pretium licet debitum, non tamen præcisè debitum, quia non erat domus tradita, & satis est quod pater lucretur mobilia reliqua, &

actiones incommutabiles. Similis quæstio, si filius vendiderat, sed nondum tradiderat, nec pretium receperat, an pretium spectet ad hæredem mobilium. Respondi quod non.

10. *Galliot du Pré achete deux bancs au Palais du domaine du Roy, qu'il a este, & est souvens contrainct rachepter*, est conquestus, filii habent mediam, nonne pater succedit in parte filiorum, tanquam in mobilibus? certè est potius pignoratitio, ut semper proxi. stat. regius procurator: tum non potest sortiri naturam immobilis & stabili, quia certum fore ut redimatur. Quod si redemisset post mortem uxoris, jus videretur expeditum, nisi quod potius auxit pretium rei redimibilis, & sic semper mansit in possessione: sed certè est novus titulus, ergo filiorum, novus conquestus pro eorum filiorum parte, & hoc indubitatum, per *l. de emancipatis. C. de leg. heredib.*

Dicebat *Charrier* quod si est pater, & avus maternus, hic debet succedere in maternis, & pater in paternis: ego verò puto quod excluditur avus, & mecum *le Quin*, & hoc de jure. Limite in propriis maternis, quia aliis deficientibus, præfertur avus maternus patri: Statutum loci vult quod mortua uxore, vel ejus filio & hærede, dos redeat ad familiam, post obitum matris decessit pater, dote non reddita, cujus filius fuit hæres, postea moritur, illi de familia petunt. Dicebat *Charrier* quod possunt: ego contra, quia dos consistit in summa, quæ confusa est, nec subsistit: sed statutum intelligitur in re habente statum stabilem, & mecum *le Quin* & alii.

11. In quo succedit pater sit proprium patri ex latere filii: ergo soli filii de matrimonio succedunt, aliis exclusis, & soli retrahunt per retractum, si pater vendat, & non alii alterius matrimonii, nisi postquam filii successerunt: quia filius ejusdem matrimonii sit proprium statim quod pater succedit, quia sunt de linea: sed filius alterius matrimonii non sit proprium tunc, sed est conquestus quando, & donec patri semel successerint.

12. Pater habens filium ex prima uxore, duxit secundam, cui constituit *mil livres de domaine prefix*, & habet filiam quæ moritur viva matre. Respondi quod si hæc filia supervixit patri, mater est domina & hæres *des biens mil livres* sive proprietatis: sed si filia mortua est ante patrem, perit ei dotarium, & mater habet tantum usufructum, relicturum ad filium prioris matrimonii.

13. Quid de consuetudine Britannicæ quod equi & arma spectant jure præcipui ad primogenitum, seu principalem hæredem, etiam in collateralibus: filio sine liberis mortuo? Mater vult habere omnia mobilia. Soror *Madame de Laval* se opponit, & *empesche*, & vult habere tanquam primogenita in defectu masculi. *Charrier* 1548. 12. Martii censuerat quod non, quia etiam creditor coget: sed videtur quod secundum dictam consuetudinem non debet creditor inde incipere solvere communis practica hoc tollit. Creditor unius summæ *pour reprendre le procez* potest solam matrem vocare, nec potest vocare fratres, si mater est hæres absque bono inventario, imò videtur quod eos vocare possit, ut teneantur restituere *en tant qu'a eux est*, *pour estre tenu* in subsidium discussione facta, & puto justum esse ut valeat iudicium. Facit notabilis textus *l. cum filiusfam. §. in hac de verb. obligat.* Et sic talis citatio de repente importat, ut vel adsint pro suo & creditoris interesse, sicut & in actione eorum interest: ideo fratres non sunt malè conventi, quia sustinent pro dicto interesse, ut etiam non sit opus duplici processu.

14. 1549. 17. Martii *plaidé per Seguer*, nullitas & clandestinitas allegabantur *du mariage du sieur de Marignies*, & *Claude de Foix* ob consanguinitatem 4. gradus, affinitatem probavit *en Decembre*, sine bannis, noctu, & sic quod etiam si filius ob ignorantiam matris esset legitimus, tamen pater ei non succederet *en propriété des biens de Droit Ecclési.*

SSSS ij

debet habere particularem partem filix, quia nondum venditum.

Acquisitio *des bancs du Palais* est potius pignoratitio, & non capit naturam immobilis.

Conquestus matrimonii sit proprius liberis ex matrimonio.

Mater supervivens filix quæ supervixit patri habenti filio ex prioris matrimonii non habet usufructum dotis præfixi, qui relicturum est ad filium prioris matrimonii. In Britannia equus & arma pertinent jure præcipui ad primogenitum.

Indulgentia non debet prodesse ei qui in dolo fuit.

quia in culpa & in crimine fuit, & plerumque, etiam si filia patri succedat; quia inaequalitas est ob debitum solus patris, & indulgentia misericorditer concessa filio, non debet ei qui in dolo fuit prodelle.

Labours & semences faites en une terre non sont mobilia, imò debitum reale.

15. Pater tutor & haeres filiae in mobilibus, ut tutor araverat & seminavit agrum filiae quae obiit ante messem. *Il n'est pas saisi, car les collateraux sont saisis de tous les propres, sed petit ses labours & semences: haeredes praediorum dicunt, quod si quid ei debetur, sibi confundit, quia tenetur solvere debita mobilia, & qu'il renonce aux meubles & acquets de sa fille, ou qu'on compense lesdits frais faits durant la vie d'elle.* Respondi quod non tenetur quitter ses meubles & acquets, & tamen potest dictas impensas deducere. *Ce n'est pas une dette mobiliare, ains réelle. Patet quia est pars fructuum, si donec les collateraux ne veulent pas repeter les moissons meubles, ny en tout ny en partie pour les gagner pour eux, il ne faut donc pas qu'ils repentent lesdits frais meubles, quia sunt pars eorumdem fructuum, & eadem res non debet diverso jure censeri.* *l. cum qui. ff. de usucapionibus. & fortius in l. Titia 100. de condit. & demonstr.*

Patet qui a labours les heritages de ses enfans, habet jus retentionis.

16. Davantage combien que le pere ne soit pas saisi, si a-t-il jus retentionis: car il n'est pas de pure condition qu'un simple fermier, ou colon partiaire ou stipendiare, qui nummis colit, qui haberet jus retentionis, lequel droit est reel. 17. quia praefertur

omnibus proprietariis & directis & utilibus, & omnibus creditoribus, etiam hypothecariis, etiam hypotheca expressa, nedum tacita. 18. *Et outre si un autre que le pere eust esté tuteur de sa fille, ledit tuteur eust eu ce droit, etiam ut extraneus, comme son fermier, ou autre tiers occupant; quia est debitum, retentio, vel recompensa realis. Potèd officium suum nemini debet esse damnosum. l. 2. ff. quemadmodum testam. aper. 19. Et ainsi le pere pour avoir esté tuteur ne doit & ne peut estre de pire condition que si un tiers eust esté tuteur, ou si un estrangier usurpateur eust labouré & semé. Pourquoi le pere peut roquerir ou que lesdits fruits soient payés pro rata temporis, confusis dictis sumptibus, ou que si lesdits heritiers veulent avoir tous les fruits, qu'ils luy rendent lesdits frais, dont il offre se contenter. Mesmement qu'il y a plusieurs coutumes où les vignes liées & les bleds en fleur sont repetez meubles; & ainsi le pere gagneroit tout, ou du moins devroit gagner pro rata temporis. Et à tout le moins retention pour lesdits labours comme un estrangier, il est trop dur de le traiter plus rudement qu'un brigand. l. fundus qui. ff. famul. hercise. s'il a mis du sien en la bourse de sa fille, est ce à dire qu'il le perde? Ita s'il prend la bourse & ce qui est dedans; seculs s'il ne prend point la bourse, qui est prise par les autres.*

Jus retentionis est reale. Firmus qui a labouré & semé praeferitur omnibus creditoribus hypothecariis. Pater qui fuit tutor, non est peioris conditionis quam alius quisque.

** C'est le 312. de la nouvelle.*

§. * CXXIX.

Item, en ligne directo, en matiere de succession, propres heritages ne remontent point.

S U M M A R I A.

1. Propria sunt verè ea quae venerunt per successionem.
2. Donatum nepoti ab avo, non est proprium respectu propinquorum.
3. Pater non excluditur à successionem filii in qua sunt bona in quibus dictus filius successit avo, patre suo abstinente.
4. Doarium in consuetudine Nivernensi est conditionale, & praemortensibus filiis sit caducum.
5. Misericordia Judicium.
6. Pater qui est de linea succedit filio in conquestis, nec tenetur recipere pretii refusionem.

NE RIMONTENT POINT] licet aliud intelligatur in consequentiam praecedentium, & sic quod non excludatur ii à quibus descenderunt, sive qui sunt de illo latere, ut à Sens art. 61. V. try art. 81.

PROPRIIS] verbum hoc haeredium antiqui vocant, & dicunt spectare ad dominium feudorum cap. univ. de filiis natur. ex matrim. ad morg. contr. sed ibi proprietas sumitur pro allodio, imò pro paganico etiam alio à feudo.

Pater in contractu matrimonii dedit filio tale praedium, pour luy estre propre, pour luy & les siens: Postea moritur filius sine liberis: veniunt patruales & petunt praedium. Pater vult recuperare: quia dicit quod non putabat dare exteris, sed solum proli suae, & descendentibus: au rapport de Monsieur de Chevrières fuit causa defensa, & jussit partes concordare. Ego dico quod judicandum erat pro patre, & tanto magis si dictum erat en advancement d'hoirie. Dicunt quidam que par la Coutume de Vermandois, Artois & Haynault, si pater dat fundum filio qui post decessit, non succedit pater, sed alii collaterales. Ego dico quod ille articulus praesupponit, ea solum esse propria 1. quae veniunt per successionem, & sic nunquam frustrabitur

Propria verè ea sunt quae venerunt per successionem. Donatum

pater qui dedit. Plus dico quod non frustrabitur ab eo quod avus dederat nepoti, 2. quia tunc ejus respectu non est proprium, etiam si ipse reliquerat nepotem, qui post patrem, vivo avo suo moritur, quia non est proprium respectu patris succedere. Quid si pater noluit esse haeres patris, fecit filium suum esse haeredem, postea apparuit bona haereditas, & decessit filius, & vult pater succedere in his propriis, an excludatur 3. non solum per alios filios suos, quod esset satis æquum, sed etiam per avunculos suos, vel remotiores? Puto quod non.

5. Vidi Nivernis mortuo unico filio primi matrimonii, patre superstite, qui postea reliquit filios ex secunda uxore à quibus le consin germain vendicat dotem de trois cens livres de rente sur certaine terre matri dicti filii constitutam ab ejus avo contemplatione patris primi filii sui, idque praetextu antiquae consuetudinis redactae per Ducem Brabantinum & Comitum 1490. quae dicit douaire de mere est heritage d'enfans, & si elle decede ante virum, le mary en jony sa vie durant, & ne le peut aliener sans le consentement des enfans; s'il y en a, invito alio articulo, quod propria non ascendunt, & quod filii postea non succedunt in dicto doario, & judi-

nepoti ab avo non est proprium respectu propinquorum. Pater non excluditur à successionem filii in qua sunt bona in quibus dictus filius successit avo, patre suo abstinente. Doarium in consuetudine Nivernensi est conditionale, & praemortensibus filiis est caducum.

dices fuerunt valde impediti super modo informandi & recolendi testes, & etiam curia. Ego dico quod statim debebat decidi, quia etiam per veterem, si desint esse liberi, pater potest disponere: tum quia pater in successione patris sui debet probare quod fecit; tum quia per articulum precedentem veteris consuetudinis *doüaire a lies & échel par le trépas du mary*: ergo certè est conditionale; ergo & pramorientibus filiis caducum est, nec transmittitur, sed restituitur: tum quod consuetudo *de prapris remonians* longè aliter intelligitur. O miseriam iudicium!

§. Miseria iudicium.

Pater de linea succedit filio in conquæstis, nec tenetur recipere pretii refusionem.

6. Consuetudo *d'Artois art. 74.* ibi casus de fratre qui vendidit hæredium, quod filius fratris viventis retrahit iure tetractus, & moritur patre suo superstiti, qui vult succedere tanquam in conquæstis: alii verò collaterales volunt habere tanquam proprium, quia non ascendit, & pro his ita iudicatum, & *pendois à Malines*. Respondi malè iudicatum. Primò per intellectum rectum: secundò etiam hoc cessante hic est verus conquæstus, & per omnia sic regulatur, salvo interesse eorum de linea; & ne vadat ad extraneos, stantibus his de linea; sed pater est de linea, ergo non est inhabilis, & potest habere, nec tenetur etiam pretii refusionem recipere.

Mecum contra *Segnier* sensit dom. *Chartier* quod donatio per patrem facta filio moriente redit ad patrem; etiam si sit de propriis, quia censetur conquæstus & non proprium, ex quo filius pramoritur, nec succedit. Ego verò altiori ratione moveor, etiam si filius relinquat nepotem patri succedentem & mox morientem, vivo avo, ad eum redit.

Media bona inferior, scilicet quæ sita per patrem suo nomine Aureliis (si ibi sita sunt) & non sunt alii descendentes à patre quæ sitore, spectant primò ad matrem si velit, deinde ad avum, & aviam maternam, & aviam paternam æqualiter, scilicet ad avum & aviam maternos pro parte, & ad aviam paternam pro triente, deinde ad avunculos, deinde ad avunculos magnos.

Media superior, scilicet quæ sita per avum mater-

num si sint sita Aureliis, idem, quia non sunt alii descendentes ab avo quæ sitore, ergo vadunt secundum jus commune quod consuetudo admittit Aureliis. Tum hic articulus habet duo extrema, exclusum ascendens, & inclusum lineæ, & utrumque correlativum: quia parentes non excluduntur sui odio, sed in consequentiam patrimonii, id est quod bona maneat in linea; alioquin sequeretur quod mater superstes filio, idè posset omnia paterna, eo mortuo, auferre; ergo si parens ipse sit de eà linea non excluditur, sed saltem æquè admittitur, non autem excluditur, quia parens nec sui odio, sed quia verisimiliter non est de linea, ut corpus conservetur favore lineæ conservandæ. Facit consuetudo *Alvernæ cap. 12. art. 3. l. pronuntiatio in fin. de verb. signific.*

Sed Parisiis art. 112. non est necesse descendisse, & sic media illa si essent Parisiis sita, pertinerent ad paternos secundum communem; sed secundum hanc consuetudinem spectarent ad aviam paternam, quinimò non possent, quia *ils sont faits propres contre elle* per consuetudinem Parisiensem: & sic Parisiis laterales paterni omnia haberent: sed Aureliis mater videtur habere: imò non habet: quia avia est conjuncta ex parte patris, & sunt propria paterna, & sic linea non descenderet. Tamen satis est quod defuncta, per latus patrum ab ea descendat, ut gaudeat privilegio propriorum: vel alias capiat ea jure communi, ut adventitia bona, & satis est quod sunt propria paterna contra matrem, & quod defuncta non descendat à matre per latus patris, & sit mater inhabilis, laterales etiam patris inhabiles; ergo sola avia paterna habet & merito in solatium proliis amissæ, ne filii sui bona omnia à se majori parte quæ sita perdat. Sed imò impedit in propriis avitis in hoc laterales paternos, ab eis debent reddi, quia videtur debitum naturale, ergo ipse teneretur luere impensam nondum solutam per defunctum qui se obligavit immediatè, secus de matre, licet ad hanc impensam, si defunctus non solvit, teneatur, postquam bis partis *les propres des Huilliers leur furent adjugez* per arctum.

§. * CXXX.

L ne se porte heritier qui ne veut.

* C de l. 916. de l. nouvelle.

SUMMARIA.

1. Non natus tempore mortis defuncti non est capax ei succedere.
2. Renuncians successori non transmittit.
3. Jus adeundi cedi non potest.
4. Heres per inventarium incipit esse

- simplex post omnia clarificata.
5. Declarans se nolle esse heredem, non transmittit.
6. Prescriptio non currit hereditate vacante.

Non natus tempore mortis defuncti non est capax ei succedere. Renuncians successori transmittit nihil. Jus adeundi cedi non potest. Heres per inventarium incipit esse heres simplex

Quæsitum est, filius hæres per beneficium inventarii dicebat *devans* quod nepos collateralem poterit excludere, *en se portant heritier simple*, sed ipse non audens, habuit postea filium, quem vult facere *postior heritier simple*. Respondi quod non potest, quia non erat natus 1, sed si nepos possit, & moreretur, transmitteret ad filium: non autem renunciando: quia renuncians 2. nihil transmittit, sed locum facit successorio edicto, quod non vocat postea conceptos: nec etiam cedendo, qui tunc adiret: & jus ipsum 3. adeundi cedi non potest, sed per obitum habili transmittit. Plus dixi, etiam si verum esset quod collateralis simplex excluderet descendentem qui est per inventarium, esset non infra 30. annos lapsos, verum infra terminos rei integre, hic enim postquam is qui per inventarium omnia clarificavit 4. & purgavit, non est admittendus; quia is cepit esse simplex post omnia clarificata.

5. *l. fin. C. unde liberi*, puto quod si quis declaravit quod nolebat esse hæres, etiam si aliter non renunciaverit, quod non transmittit: etiam si alius, licet filius ejus non hæres patris poterat agnoscere. Possit sustineri videtur, si ante matrem & devolutam hereditatem hoc declaravit, quia hæc consuetudinis *saifina* facile potest impediri, & de facili redibit ad jus commune & satis utrumque apparere quod nolit: dixi ad Dec. *l. qui se patris in princip. C. unde lib.* approbando *Jasonem ibi num. 47.*

plex post omnia clarificata. Declarans se nolle esse heredem, non transmittit;

6. Vi hujus consuetudinis reputatur interim hereditas jacens, ut non currat interim prescriptio. Hæres per beneficium inventarii volens vendere terram an teneretur creditores vocare? Respondi, non: quia jure non cavetur. Sed nunc quærentur quod vili vendidit. Respondi, si est læsio ultra dimidiam, actio in hereditate est. Sed quid si hæres dolo vendidit? Respondi quod tenetur tunc ad æstimationem justam

Prescriptio non currit hereditate vacante;

supplendam, non solum inspecto tempore venditionis, sed etiam inspecto tempore presentis. Quid si venit hæres simplex, an rumpat alienationes immobilium? Videtur quod non.

§. * CXXXI.

EN la Prevosté & Vicomté de Paris (hors la Ville & Faux-bourgs de Paris) entre nobles, quand l'un des deux conjoints ensemble par mariage va de vie à trépas, le survivant peut, si bon luy semble, prendre les meubles & creances demeurées de son decés, & qui communs estoient entre eux & dont ils jouissoient au temps d'iceluy trépas; en payant les debtes mobilières & personnelles, obseques & funeraillies: pourveu qu'il n'y ait enfans du trépassé; & où il y aura enfans, lesdits biens se partiront par moitié, entre eux, & ledit survivant.

SUMMARI A.

1. Retentio mobilium est potius commutatio ad onus solvendi debita, & sic non est merum lucrum.
2. Acquisitus fundus ante matrimonium, quo durante, emptor conventus ad

suppletionem pretii supplet, est conquestus inter conjuges.

3. Legatum quod in puncto mortis tenet, non amittitur contra testamentum.

HORS LA VILLE, &c.) Hæc parenthesis debet intelligi de personis, scilicet habentibus domicilium extra urbem, ut supra §. 116.

Sed Aurelius ubi capit etiam stantibus filiis communibus, an perdat convolando ad secunda vota, aut saltem quod superest lucri ex hac capione debet reservari filiis primis? Videtur quod sic, tanquam jure statuti tacite conventum: sed contra verius est, quia non est merum lucrum, sed 1. commutatio ad onus solvendi debita, & etiam nunquam fuit visum, nec usitatum quod hoc lucrum eis reservatur: tamen etiam si reservaretur, non teneretur communio ex defectu inventarii, quia semel interrupta, nec opus fuit inventario ob hoc lucrum quod non reservatur, licet commoditas debeat restitui.

2. Quid ergo si fundus erat emptus, sed debebatur pretium? Respondi, si non erat realiter traditus, & sic nondum erat verè debitum pretium, non solvet: sed si erat acquisitio fundi consummata, solvet. Quid si agatur ad supplementum, vel ex l. 2. & post litem contestatam moriatur alter actorum, deinde reus obligat supplementum? Solve, aliud est, quia non erat debitum, sed in facultate: tum quia si esset facta resolutio, non erat resoluta lucro superstitis; ergo nec id quod suppletur ad resolutionem impediendam: sic etiam si hic suppleri debebat, non debet superstes supplere, sed hi ad quos spectat fundus, interim ut non haberent recursum contra eum qui teneretur exonerare à debitis, quia istud non est debitum mobiliare, sed velut acquisitio fundi: unde si emptio erat omnino perfecta ante matrimonium post quod conjux convenitur ex l. 2. & supplet, erit conquestus, quia non erat in facultate actoris resolvere, sed erat pars pretii refundenda, sicut de conditione, vel emptione servitutis prædialis. Quid, vir legaverat colono de son propre tous ce qu'il luy doit & devra lors de son decés. Vidua si tantum capit communionem, coget eum ad solvendum sibi mediam, nec colonus habet recursum contra hæredem: quia irritum legatum limitatur ad jus locationis, id est

ad mediam. Capiens ergo omnia mobilia, coget ad solvendum sibi totum. Contra quem habebit recursum colonus pro media: est enim absurdum dicere legatum 3. quod in puncto mortis tenuit, postea evanescere, ergo valet testamentum; ergo hæredes tenentur de suo solvere dimidiam; sed videtur absurdum, quia est species evictionis. Sed nonne est differentia dicere, lego ei 100. vel lego tali liberationem, si debeat 100. Cur cui legatur summa est favorabilior, quam cui legatur liberatio? Quid si dicat, Lego liberationem & nolo ab eo quidquam peti. Respondi, idem est, imò videtur quod nolit à suo hærede exigere; sed eum liberari cedendo de rationibus, sed hic sprete voluntate legantis, alias cepit actiones, & sic legatum; sed certè hoc est valde durum, considerando quod in puncto mortis media est acquisita viduæ sine onere testamenti. Et sic legata liberationis, & specierum, non valent pro dimidia viduæ; dum autem postea capit residuam partem mobilium, videtur quod capiat cum onere suo; videlicet ad onus solvendi mediam partem legatorum, saltem ad onus non petendi mediam quam hæres petere non poterat, si vidua non egressisset omnia capere mobilia, & hoc æquius videtur, & quoddam medium.

Contractu matrimonii vir tenetur employer 2000. livres en propres d'elle, & de ceux de sa ligne, & nisi factum sit se prendra sur les meubles, & immeubles du mary, sans confusion. Præmortuus est, vidua nubit, post tamen capta mobilia (licet essent filii) à quibus vitricus petit 2000. livres super eorum propriis. Durum est: tamen videtur posse, quia promissio simpliciter facta est super bonis, & sic non operatur limitatum: secus si dictum esset super mobilibus & conquestis, quia tunc vidua capiens mobilia confunderet legata, non obstante legati confusione: quia verum est eo ipso quod dividitur societas, sed bene ex causa supervenienti: sed si capiat mobilia sine onere, nihil interest utrum per consuetudinem, sive per pactum sunt mobilia specialiter onerata, sed in confuso patrimonio tantum.

Legatum quod in puncto mortis tenet non amittitur contra testamentum.

Retentio mobilium est potius commutatio ad onus solvendi debita, & sic non est merum lucrum. Acquisitus fundus ante matrimonium, quo durante, emptor conventus ad supplementum pretii supplet, est conquestus inter conjuges.

§. * CXXXVII.

* C. l. 110. de la nouv.

EN la Prevosté & Vicomté de Paris le mort saisit le vif, son hoir,

SUMMARI A

SUMMARI A.

1. Possessio hereditatis per unum ex liberis confirmatur pro ceteris.
2. Heres heredis potest liberè & indistinctè non adire hereditatem.
3. Legatarius potest repudiare legatum, sed non heres ejus.
4. Naturalizatio pro exteris nullibi ob-

- servatur, quæ est jus barbaricum.
5. Dominium transiit statim à morte, quia ex eo sunt liberi saisiti.
6. Heres per beneficium inventarii non habet fructus, donec inventarium sit factum, & qualitas fundata.

CEssant ambiguitates transmissionis defuncti, per Alex. cons. 86. lib. 3. ubi impeditissimus casus, & cons. 168. num. 5. lib. 7.

Possessio hereditatis per unum ex liberis confirmatur pro ceteris.

1. Amplio etiam si unus fratrum diu possideat, putans se esse solum, quia satis est quod non habet animum alienam possessionem intervortendi: & sic per hanc possessionem aliorum possessio conservatur, ut tetigi ad consil. Alex. 167. num. 4. lib. 6. ad Decium l. fin. num. 41. C. de edict. Divi Adriani toll. cons. 467. num. 3.

An etiam testatore prohibente? Boer. Dec. 41.

Æquius correctæ l. qui patris. C. unde liberi & ibi ad Dec. Nonnè aliud in hereditate quam hæres 2. heredis liberè & indistinctè potest repudiare, & in legato, quod licet legatarius 3. possit repudiare etiam in præjudicium creditorum, non tamen ejus hæres, ut omnes sentiunt, quando repudians indè non habet commodum. Communis est post Bartolum, quod potest repudiare, ut alia manu capiat, vel teneat: sed Cyn. Panormit. contra in l. si mihi & tibi in princip. de legat. 1. Finge quod legataria debebat mediam omnium bonorum præsentium & futurorum ex contractu matrimonii, hæres autem testatoris, quia hereditas legatariz, ut solus totum amplum fundum legatum haberet, repudiat legatum. Communis est, quod potest.

Hæres heredis potest liberè & indistinctè non adire hereditatem. Legatarius potest repudiare legatum, sed non hæres ejus.

Idem servatur in rectoria in Armorica; sed in colla-

terali on demande main souveraine à jüdice loci, quæ summarie datur.

4. Nullibi locorum, nec apud Turcas, nec apud Venetos servantur jura barbarica de naturalitate, & de non succedendo per exteros.

Naturalizatio nullibi servatur pro exteris, & est jus barbaricum. Transiit dominium statim à morte, quia ex eo sunt liberi saisiti.

5. An operatur quod statim transiit dominium à morte? Puto quod sic, quia sunt potius Codicilli; imò quia saisiti, & quia ad hunc finem æquitatis sunt saisiti. Et an incipiat statim currere præscriptio, etiam non adita hereditate, ut in l. si partem 19. in princip. quemadmodum servit. amitt.

Per consuetudinem Britanniz, quand auctum est decedè sine liberis, le Prince met la main (ratio quia in infinitum repræsentat) sur les biens du decedè à la conservation des droits de qui il appartiendra: Et licet se dicens cognatum a mainlevée, si post evincatur, debet perdere fructus, etiam qu'il en eust pu pretendre ou percevoir à die obitus.

6. Fallit in hærede per beneficium inventarii, donec sit inventarium ritè factum: unde vidua habens partem dividit, & hujusmodi potest hæredem per beneficium excludere à domo, & ostia claudere; donec qualitas sit fundata, & inventarium factum, & fortius si se tantum præterit substitutum.

Hæres per beneficium inventarii non habet fructus, donec inventarium sit factum, & qualitas fundata.

Amplia etiam de jure in colono & precario. Tiraquellus de constitut. fol. 38. versò. Dixi in lege quælitum contra Socinum de Precario.

§. * CXXXVIII.

PAt ladite Coustume, en ligne directe representation a lieu.

SUMMARIUM.

1. Avus maternus non potest repræsentare in dimidia mobilia.

Etiam si non diceret intelligitur. Et valdè erant iniuræ veteres consuetudines de Montfort, Chartres & Senlis, quæ negabant. Idem vidi teneri in consuetudine d'Estampes. Et est commune quod adhuc Parisiis non habebat locum ante has redactiones. Idem in Neustria. Advertet istæ consuetudines non sunt prorsus iniuræ ex alia consideratione, videlicet ut filii non nubant sine consensu propinquorum, alias exheredari possunt à successione ejus qui non consensit, una cum descendentibus ex iis, secundum istam repræsentationem. Sed adhuc est iniquitas, quia etiam iste exheredatus intelligitur si ad suum hereditas defertur; secus si ad nepotes, copræmortuo, & nullomodo nepotibus nocet, etiam si veniant repræsentandi cum patris; tum quia adhuc semper remanet iniquitas si parentes consenserint matrimonio simpliciter, & dorem nisi aliis similem dederunt; & sic ista salvatio est sophistica.

Et sic in hac & simili consuetudine filii plurium fratrum succedunt in capita, contra jus commune; & pariter, si est matertera, & plures nepotes ex fratre defuncti, omnes in capita, nec potest matertera dicere hoc esse iniquum: quia imò pro bono debet haberi quod admittitur ad virilem contra jus per

beneficium consuetudinis.

1. Filius decedit relicto patre, fratre, & avo materno, qui vult repræsentare in dimidia mobilia: sed non potest, quia hæc consuetudo intelligitur secundum jus scilicet in descendendo non in directa ascendenti. Sed avus in tractatu matrimonii filiz dederat 200. liv. super sua futura successione, & quod teneretur rapporter, veniendo ad ejus successione, tunc dicit quod non venit, & sic vult repetere. Respondi non posse in terminis nostris (jure Canonantis) consuetudinis quia permittitur se tenir au don, quod in dubio censetur factum secundum nudam conventionem, quæ locus est electioni, soy tenir, ou rapporter. Sed an frater possit petere donum sororis? Respondi non, duplici ratione: prima, quia transferret ad cognatos ex latere patris pupilli: secunda, quia puto ex quo vir solus est superstes, sed idem hæres filii solus non potest ab hærede propriorum petere mediam impenfarum factarum in propriis uxoris, quia est mobile quod sibi confundit, debet enim solvere debita mobilia.

Avus maternus non potest repræsentare in dimidia mobilia.

Adhuc hodie 1540. à Peronne, Montdidier & Roye, ubi non est homologata consuetudo, servatur quod repræsentatio cessat, etiam in directa.

1548. Dicebat Rians secundum Joannem Fabr. §. si

* C'est le 319. de la nouvelle.

plures, quod duorum fratrum si unus repudiet, ejus filii poterunt jure suo succedere cum patruo, & quod in linea directa non est jus representationis. Sed falsissi-

mum est: Tamen allegabat ita judicatum pro nepotibus ex filio Dom. de Bazoches contra filiam ex eo, licet frater renuntiasset successioni.

*Voyez l'art. 314. de la nouvelle.

§. * CXXXIX.

Parladite Coustume, quand il y a enfant male du fils aîné survivant son pere, en venant à la succession de ses ayeul & ayeule, il represente son dit pere au droit d'aînesse: & s'il n'y a que filles, elles representent leur dit pere toutes ensemble pour une teste, & partissent avec leurs oncles, sans droit d'aînesse, quant aufdites filles.

S U M M A R I A.

- 1. Filie non habent jus primogeniture contra patruos.
- 2. Jus primogeniture non est pars hereditaria, sed est prelegatum da-

- rum masculo tantum.
- 3. Representatio in mero jure successivo procedit.
- 4. Jus primogeniture non transmittitur.

Filie non habent jus primogeniture contra patruos.

*Tamen dicitur quædam esse aresita pro neptibus Parisiis, quæ essent lata Turonis script. fol. 119.

Jus primogeniture non est pars hereditaria, sed est prelegatum datum masculo tantum. Representatio in mero jure successivo procedit.

1. **M**anifestè innuit consuetudo quod istæ neptes non habent jus primogenituræ contra patruos. Ibi *partissent*, loquitur de partagio cum patruis. Et benè dicit quod in illo partagio non habent ullum jus primogenituræ; ergo non intelligitur inter seipsas in secundo partagio, sed in primo cum patruis. Tamen quod observatio sit bona, quæ aliud vult quando relinquitur nepos, aliud quando tantum neptes, ibi *si il n'y a*; & hæc veritas * in terminis hujus consuetudinis, ita etiam sentit Faber *insti. de agnat. succ. §. cæterum ad finem*. Dicunt tamen quod dominus *de Nully* habet aresitum in hac consuetudine pro nepte: sed vide quod hæc consuetudo ampliat nedum quando primogenitus habet unicam filiam, sed etiam quando habet plures filias; scilicet quod non veniunt nisi unica capiat cum privatione juris primogenituræ. Et hoc favorabile, & justius, quia hoc jus ipsi masculinitati datur, & hic solvitur contrarium quod repræsentat. ergo in illam partem patris. Idem quod utatur representatione consuetudinis generaliter loquentis, ut in *Vermadois representation a lieu*. Quare respondeo quod jus primogenituræ 2. non est pars hereditaria, quia etiam non in plus tenetur de debitis; sed est prelegatum datum masculo tantum; ergo si prius decedat sit caducum, nisi relinquat filium qui sit illius qualitatibus, ut sic possit habere homagium, & compenari in legato, vel vocatione consuetudinis, aliàs representatio 3. solum in ea mero jure successivo pro-

cedit, non autem in legatis vel prelegatis. Et sic *D-Chartier & de Marillac* textè res. oderunt sub consuetudine Viromanduenti, quod debet neptis solum habere virilium, non autem primogenituram, nedum contra patruos, sed etiam contra amitas tantum, quando non erant nisi filia tempore mortis.

4. Sed pro eo quod etiam in jure primogenituræ facit *Bald. l. venia. C. in jus voc. ad Alex. conf. 53. num. 11. lib. 4.* quod non transmittitur. *Alex. conf. 123. col. 1. lib. 1. Socin. conf. 207. lib. 2.* Quid inter filios prædefunctæ filia, si in ejus portione jus primogenituræ petitur, quando erant tres filia unius patris, ita jus primogenituræ non erat in primo successionis gradu, sed debet esse pro illa parte devoluta ad defunctam, si vixisset; ergo etiam prout in ejus partem plus venit feudorum, & minus aliorum bonorum per divisionem, quæ non debet jus primogenituræ regere.

Jus primogeniture non transmittitur.

Thibault de Vitry ex prima uxore habet filium Joannem de *Vitry* Advocatum Curia: pater secundam uxorem ducit Joannam *Anjoirant*, & conventum in contractu matrimonii 1516, quod si futuri conjugis præcedant, *que leurs enfans representeront en pareille prerogative & aînesse que lesdits mariez*. Filius prior Joannes primogenitus decedit, relicta filia, deinde pater relicta nepte & filiis alius ex secunda uxore. Respondi quod non potest locus esse juri primogenituræ; sed omnes æqualiter succedunt, non obstante clausula matrimonii, quæ est advantagium venientis ad successionem.



TITULUS DUODECIMUS.

DE DOARIIS SIVE ΤΩΝ ΑΝΤΙΦΕΡΝΩΝ.



UTRUM debent compensari cum legatis factis uxori? Dixi plenè *conf. 154. in fi.* etiam in Scotia, ubi promiscuè vocatur dos. *cap. nuper de donationib. inter vir. & uxor.*

Nota quod licet *le propre de la femme* soit propriè & adæquate dos in terminis juris, quia vir constante matrimonio vocatur dominus, & fructus lucratur. *l. pro dnerib. C. de jure dor.* non tamen potest alienare, & soluto matrimonio redeunt ad uxorem, vel ejus hæredes. Non tamen præticatur *l. divorzio. ff. soluto matrimonio.* ut ultimi anni fructus dividantur pro rata; sed,

aut sunt amobiliati, & cedunt communioni, aut pendunt, & redeunt cum prædiis. Ratio non potest dari bona, quia de jure vir & uxor non sunt socii, sed per consuetudinem, sic ergo onera matrimonii jam non sunt viri solius, licet habeat principalem curam & administrationem: sed sunt onera communionis & societatis; ergo debent intelligi deduci super communiõne. Merito satis est quod reliqua restantia mobilium & conquestus dividantur, nec plus potest petere vir, quia non ipse tulit solus onera, sed ipsa societas, quæ non debet esse inæqualis.

Par

§. * CXXXV.

* C'est le
147. de la
nouvelle
Coutume.

PAR ladite Coutume les femmes mariées sont & demeurent douées de Douaire Coutumier, posé que par exprés au traité de leur mariage ne leur ait esté constitué, ne octroyé aucun douaire.

S U M M A R I A.

1. Doarium dicitur dispositio juris, quando potest renunciari.
2. Doarium si omnia mobilia consumpta sunt, est quarta pars immobilium marito obventorum pendente matrimonio ad vitam mulieris.
3. Doarium non est vera donatio propter nuptias, sed solum est donatio ususfructus.
4. Doarium non transit ad liberos, nisi dicatur.
5. Doarium est minus quam donatio proprietatis.
6. Liberi non possunt exheredari à matre in doario cujus non est domina.
7. Doaria est sicut fructuaria que moritur ante fructus collectos.

Doarium dicitur dispositio juris quando potest renunciari.

Doarium si omnia mobilia consumpta sunt, est quarta pars immobilium marito obventorum pendente matrimonio ad vitam mulieris.

Doarium non est vera donatio propter nuptias, sed solum donatio ususfructus.

Doarium non transit ad liberos, nisi dicatur.

Donatio est minus quam donatio proprietatis.

Liberi non possunt exheredari à matre in doario, cuius non est domina.

Doaria est sicut fructuaria que moritur ante fructus collectos, & nihil capit in eis.

Fallit si dos non est soluta per notata Ruyn. *consil.* 110. *lib.* 5.

1. Dicitur dispositio juris quando potest renunciari. Rip. *l. in insulam num.* 60. *de verb. obligat. l. contrario num.* 49. *de vulg. & pup. subst.* licet contra tenuerit in *l. in partem num.* 48. Decius *consil.* 257. *col. 1.* Bertrand. *fol.* 107. contra Faber *l. 1. in 1. resp. de fundo dot.* Vide Bald. *consil.* 107. *lib.* 4. ad Alex. *consil.* 144. *lib.* 5.

Hoc verbo abutuntur vulgo in Piedmont Thurini, ut dicit Aymon. *consil.* 183. quod donationem propter nuptias vocant augmentum dotis, & redit ad donantem soluto matrimonio. *l. 2. C. de bon. que lib. & ibi Baldus,* ut notat Aymon. *num.* 1.

2. Quid si non sit nec consuetudinaria, præfixa, & nulla sint communia, mobilia enim exhausta debitis:

Joannes de Perthuis
Roland du Perthuis

Marie Brnard
vesve Gilles Noble

Robert de Perthuis
aîné sine liberis

Françoise Boutard
vesve de

Ladite Françoise Boutard n'est saisie, & doit venir per actum quia donare conventionnel: sed l'un des cas de *usufructus advenant* (scilicet Roberto præmoriante patri non relicto liberis dicti matrimonii) ergo in hunc casum restituitur facultas *du douaire Coutumier* per obitum Joannis socreri: *car elle est douie de trois cens livres de rente* (quæ ei offeruntur & debentur per hæredes secundogeniti in viriles,) cæterum quamvis Robertus fuit *marie comme fils aîné*, tamen nihil ei datur, sed dicitur quod casu quo pater præcedat cum liberis, tunc eo casu *sa vesve pourra estre douaire Coutumier, tel que si son mary eust survécu ses pere & mere*, quia filii repræsentant: sed ille casus defecit. Ergo tantum habet *trois cens livres de douaire* p. è constitutum, quia defecit conditio subordinata doarii, utrumque est conventum, sed secundum subordinatum sub conditione quæ defecit: nec protrahenda mens ultra verba: tum pater putabat hunc fore primogenitum, vel ejus liberos: sed fallum est, & habuit alium primogenitum.

7. Conclusi 1545. cum dom. Chartier quod doaria est sicut fructuaria, & si maritus moritur 15. diebus ante fructus collectos, non debet eos, nec pro rata temporis: nisi essent itagna & sylvæ cædæ. Idem quoties habetur ususfructus ex domo aliena. Secus si ob simplicem conquestum rationem, ut maritus ferens onera, aut conductor. Amplia etiam hæres vici con-

tamen vir reliquit multa mobilia quæ interim sibi obvenerunt ex successione patris. Respondi per rationem Authenticæ *prætoræ. C. unde vir & uxor.* debet saltem quartam partem habere ad vitam, vel aliud commodum promptum, habito etiam respectu ad id quod attulit, & consumptum fuit, ut ibi in princip. ad Decium tetigi, & *consil.* 24. *in princip.*

3. Doarium in genere non est vera donatio propter nuptias proprietatis, vel rei: sed solum donatio ususfructus; ita quod non 4. transit ad liberos, nisi dicatur: & sic ususfructus casu quo superius. Vide *Aurelia art.* 241. Quod autem hic dicitur ad filios non est donatio propter nuptias, sed adhuc minus 5. quia donatio proprietatis immediatè & ab initio fuit filiorum, ita quod non possunt in hoc exheredari à matre, quæ non est, nec fuit domina. 6.

duxerit à vidua, vel totam conductionis pensionem promiserit, certis terminis cedentibus ante fructus collectos.

Pater & mater habent fructum conquestum, & duos filios, qui duas sorores ducunt: Pater in contractu matrimonii consentit quod dictæ futuræ habeant *donaire sur ledit fief.* Respondi primò: intelligitur *du Coutumier*, vel ad instar, ex quo aliter non specificatur, & sic de media. Et quod uxor primogeniti non plus habet, quia intelligitur in viriles. Sed si alter frater moritur, reliquis duobus filiis, quorum unus est hæres patris, renunciat alter, an ille possit petere 4. vel solum 3.? Vi detur quod quartam: quia sibi accrescit, & quod non possit quis esse hæres patris & dominus: sed imò potest, & sic creditoribus suis prodest, & alter solum quartam habet: nisi in locis ubi expressè cavetur quod non potest quis habere doarium & successione, secundum terminos consuetudinis, nec decrevit, sed aufert, & sic abstinendo, abstinenti accrescit, nisi consuetudo aliter declaret. Quid ergo si tibi quis disposuit de sua parte doarii, deinde se gessit hæredem patris? Certè non potest revocare quatenus disposuit. Sed an ad estimationem teneatur ei cui alias accrescere debet?

Françoise Thierry nupsit à sen René Boucher, dat quatre cens livres: vir dat ei & cedit terram d'Egrou pour estre le propre d'elle & l'en saisir. Post obitum viri hæres

T T T t

Tom. I.

René de Lannay est débotté du sequestre, per sententiam confirmatam aresto, & condamné es despens & en l'amende. Tamen par arrest du 23. Aoust 1550. hères dicens quod terra valet huit cent livres de rente, & que

ce n'estoit qu'un assignas, est maintenu & gardé en vendant préalablement quatre cent livres. Vidua baille requeste, ut tempus præfigatur, aliàs terra sit sua, coram domino Fumée.

* C'est le 248. de la nouvelle.

§. * CXXXVI.

ITEM, par ladite Coustume Doüaire Coustumier est de la moitié des heritages, que le mary tient & possède au jour des épouailles; & de la moitié des heritages, qui depuis la consommation dudit mariage, & pendant iceluy échécnt & adviennent en ligne directe au mary.

SUMMARI A.

1. *Proprium potest stipulari sequi naturam de conquest.*
2. *Doarium spectatur tempore celebrati matrimonii, & non tempore contractus matrimonii.*
3. *Conditio potestativa non trahitur retrò.*
4. *Nullitas matrimonii trahitur en Cour d'Eglise.*

Proprium potest stipulari sequi naturam de conquest.

1. **D**icitur quod talis domus quæ erat proprium viri *fortura nature de conquest*, an nihilominus dos super reliqua parte? Respondit *Charrier* quod sic: quia verum est dicere quod erat tunc in bonis viri. Et plus quia in dubio eodem favore. Secus si extraneus donaret utrique simul tempore contracti matrimonii, retento usufructu vel per constitutum.

Doarium spectatur tempore celebrati matrimonii, & non tempore contractus matrimonii.

2. Calendis Januarii fit tractatus matrimonii & dos & *doüaire coustumier*; Celebrantur nuptiæ Colomarii; sed interim meliorem terram vir alienaverat. Postea vir petit *son donaire* supra dicta terra. Respondi quod non potest, nec obitat quod bona sunt hypothecata ex die instrumenti Calendis Januarii; quia verum est ad observantiam conventionum; sed dos ibi conventa non est specificata: sed refertur ad consuetudinem, sed se refert ad bona quæ vir habet tempore nuptiarum. Sed si vidua eligeret *le donaire prefixe*, dicta terra esset hypothecata: quia valet hypotheca de debito conditionali.

3. Conditio potestativa non trahitur retrò.

3. Sed adhuc est dubium, quia conditio erat potestativa, & sic hypotheca non trahitur retrò, & sic non trahitur ad fundum tempore extantis hujus conditionis alienatum. Contrà est, si sponsalia de futuro ibidem contracta fuerunt, quominus sit potestativa, nec trahibilis retrò.

AU JOUR DES ESPOUSAILLES. Ergo quantum, & in statu quo tunc erant *l. Stichum qui meus erit ff. de legat. 1.* Ergò si maritus postea reditus defuper debitos redimat, videtur debere deduci, *ut in consuetudine Trecenti §. 89.* scilicet pro media, *quant aux reues consuetudes* mediam fortis vidua repetet. Ratio hujus §. est quia de jam

quæsitis, & de his quæ sunt verisimiliter quærenda, & quæ sunt debita, debet haberi consideratio, & potest obvenire, ut per præfixum præjudicetur, & etiam constituitur, ut habeatur dicitur uxor, & ita ferunt mores. Secus est de collateralibus regulariter, cuius species non est ita probabilis, nec considerabilis, nec verisimiliter ea obvenire potest, ut sic supramodum doarium augeri possit, si post conjugium ultimi, putà sextogeniti, omnes fratres sine liberis decederent.

Viduus *Delamet* *frere de l'Hoste*, cui *Berta de Bacot* sub præsenso matrimonio, *fit pratee en Cour d'Eglise*, ubi nullitas matrimonii debet tractari, *prend le cas de nouvelleté, tend coram Præsidente Paritiensi* in possessionem uxorationis & viduæ, ut sic prius hoc haberet. Respondi *benè & turè*. Sed quia decem annis duraverat matrimonium sine revocatione, viro defuncto, *par arrest* quod non possit prosequi *en Cour d'Eglise*, donec *les provisions exccutes*, & *benè*.

Matrimonii nullitas debet tractari en Cour d'Eglise.

Nec donationes *des terres* resolvunt locationem etiam inter virum & uxorem. Puto quod vidua tenetur stare locationi congruæ & solite ad modicum tempus per virum factæ, nisi constet quod in fraudem.

Inter vivos potest remittere majus vel æquale lucrum doarii, & sibi quid assignetur à viro, & ipsa potest cogere hæredem viri ut solvat, quia ipsa remittit, nec consuetudinem offendit: & licet ab initio non liget uxorem, tamen si supervivat, ligatur hæres viri, ea volente.

* C'est le 249. de la nouvelle.

§. * CXXXVII.

ITEM, par ladite Coustume le Doüaire Coustumier de la femme, est le propre heritage des enfans venans dudit mariage, en telle maniere que les pere & mere desdits enfans, *etiam* dez l'instant de leur mariage, ne le peuvent vendre, engager, ny hypothecquer au prejudice de leurs enfans.

SUMMARI A.

1. *Liberi ingrati possunt exheredari.*
2. *Ingratitudo attenditur erga eum à quo lucrum procedit, vel spectatur.*

- 3. Filius etiam non heres patris, est heres doarii.
- 4. Res donata conjugibus & filiis ex matrimonio, non transit ad filios, quamdiu conjuges tenent.
- 5. Filius donatarius patris renuntians hereditati patris, potest capere par-

tem suam in dote.

- 6. Donatio facta ab habente liberos ex primo matrimonio, uxori habenti etiam liberos ex primo matrimonio, pour elle & les siens, spectat liberos ex ultimo matrimonio.

Liberi ingrati possunt exheredari. Ingratitudo attenditur erga eum à quo lucrum procedit, vel speratur.

1. Fallit si illi sunt ingrati, ut possint exheredari: quia tunc poterunt privari. *Auth. neque C. de sec. nup. 2.* & tunc spectat ad patrem private, & ingratitude erga eum attenditur à quo dos, vel lucrum proficiscitur; nec mirum, quia saltem ut per *l. final. C. de revocand. donat.*

2. An habeant liberi in doario jus primogenituræ, & reguletur secundum modum succedendi ab intestato. Facit *Alex. conf. 44. num. 2. lib. 1.* Secus de aliis donationibus, vel legatis, quia non servatur *l. hæreditatis l. famina in princip. C. de sec. nup.* Hic contra *Ancharan. l. tres fratres*, ut dixi ad *Alex. conf. 15. & 32. num. 36. lib. 4.*

3. Ita quod post mortem patris, filius, etiam non heres patris, est dominus doarii, & potest unus filiorum partem suam cedere, vendere, & ad hæredes, vel causam habentes transmittere: quia jam habet rem certam purè, nec intelligitur si supervivat matri: quia non caput à matre: sed à patre per consuetudinem.

4. Secus in re donata aliquibus conjugibus & filiis ex eo matrimonio: quia quamdiu conjuges vivunt, filii nihil habent; idè non transmittunt, nec alienant, sed sit caducum: sed si unus ex eis relinquat nepotem, illi tenent locum & repræsentant & debent habere per *l. 2. C. de condit. infert.*

5. Filius habens donationem à patre, renuntians hereditati, an possit capere partem suam in dote? Durum est, tamen potest: quia jure diverso, &

à lege habet: licet secus de consuetudine *Valesia art. 111.*

Vicit mea sententia quod à patre est pour Monsieur de Rieux: Favore matrimonii dat sponsæ *Suzanna de Bourbon une terre de 3000. livres de rente.* Et ea donatione absoluta & consummata, statim in immediata clausula, eodemque instrumento dicta *Suzanna* per liberalitatem, sponso acceptante, consentit & vult quod si decedat etiam sine masculo, vel omnino sine filiis, quod tantum sit usufructuaria, & cedat ad lucrum hæredum viri, & spectet ad filios communes, eorumque linea deficiente, si non d'posuerint redeat ad hæredes viri. Respondi quod censetur bonum maternum, ita quod filii non tenentur conferre in hereditate patris, sed matris, quia est idem ac si pure donasset sponsæ, unde ipsa donet filiis communibus, vel ac si vis fecisset conquestum communem, ergo etiam totam terram uxori.

6. Habens filios ex prima uxore, ducit habentem filios ex priore viro, & dit qu'illa doit de 3000. livres pour elle & les siens sans retour. Respondi quod spectat & reservatur filiis hujus matrimonii tantum: quia verbum *les siens* intelligitur secundum jus & materiam subjectam: idè ut nec sit personale, sed perpetuum, casu quo non habeat liberos communes, aliis eis affectum est: & ita in dubio interpretandum.

tians hereditati patris potest capere partem suam in dote:

Donatio facta ab habente liberos ex primo matrimonio uxori habenti etiam liberos ex primo matrimonio, pour elle & les siens, spectat ad liberos ex ultimo matrimonio.

Filius qui non heres patris, est heres doarii. Res donata conjugibus & filiis ex matrimonio, non transit ad filios, quamdiu conjuges tenent. Filius donatarius patris renun-

* C'est le 150. de la nouvelle.

§. * CXXXVIII.

EN telle manière que si les enfans venans dudit mariage ne se portent heritiers de leur Pere, & s'abstiennent de prendre sa succession, en ce cas ledit douaire appartient ausdits enfans purement & simplement, sans payer aucunes debtes procedans du fait de leur Pere.

SUMMARI A.

- 1. Doarium non accrescit filie non succedenti.
- 2. Primogenitus non habet locum in doario.
- 3. Secundogenitus potest cogi recipere pretium domus feudalis: Precipue ne illa vendatur.
- 4. Filia habens dotem à patre non debet habere partem in doario matris.

Facit *l. final. ff. de injusto rup. & irrit. testam. l. cum alii C. de secund. nup.*

Sed inter cohæredes omnino confertur, ut tandem valeat opinio mea: non autem respectu tertii: & sic non prouidè dos secundæ uxoris augeatur, quia erat diminuta per primam, & collatio sequens non fit ipso jure, sed alia exceptione inter cohæredes qui non confertur si nolint. in idè non augetur dos, secus si usufructus extremi finitur: quia tunc ipso jure accedit ex antiqua necessaria causa

1. Quid si unus sit hæres, alter non? Respondi hoc non accrescit non succedenti. Sed quid si consuetudo dicat quod non potest esse hæres & capere doarium?

Videbitur tunc accrescere non succedenti. *Valois art. 114.*

2. Nec est locus primogenituræ, & benè: quia consuetudo dat jure contractus, & sic viriliter, & ita *Chartier 1548.* Nec obstat quod dicebat *Riau* sequi que le possédè non erit hæres. 3. Ut capiat partem quartam du manoir: Tùm quia est hæreditarium hoc casu: tum quia facile potest compensari: imò potest cogi justum pretium recipere, ne dividatur le manoir contra mentem consuetudinis. Quid si filia nupta à patre mediante summa simpliciter: ita quod possit succedere conferendo: ipsa non succedit, sed petit virilem du douaire, & obtinet. Respondi quod in causa exceptionis oportet articulare quod habuit dotem a patre, & sic utrumque

Secundogenitus potest recipere pretium domus feudalis, precipue ne illa dividatur. Filia habens dotem à patre, non debet habere partem in doario patris.

Doarium non accrescit filio non succedenti. Primogenitura non habet locum in doario.

non debet habere. Non obstat *lex unica §. secundo C. de rei uxori. actione*, quia hic est verisimilis mens patris, qui duorum tantum electionem dedit filix; & sic non habet electionem trium; & sic intelligitur quod possit confundere conferendo, alias quod sit dote contenta; saltem quod utrumque sit, quia legitime non

debet utrumque habere: sed saltem quod excedit capere. Idem *Chartier*. Nec tenetur filia compensare cum dote data à patre, loco ejus futuræ successionis. *Socin. fol. 327.* quia habuit dotem à patre, utrumque non debet habere, sed saltem quod excedit capere.

* C. de la 256. de la nouvelle

§. * CXXXIX.

Item, par ladite Coustume le douaire constitué à la femme en mariage, par le mary, ses parens, ou autres de par luy, est le propre heritage aux enfans issus dudit mariage, pour d'iceluy jouïr après le trépas de pere & de mere, incontinent que douaire a lieu.

S U M M A R I A.

- 1. *Vxor secunda habet tantum quartam priorum in doario: quia tempore medio, dimidia pertinebat ad filios primi matrimonii.*
- 2. *Vxor est tantum usufructuaria & non domina doarii.*
- 3. *Proprietas doarii nunquam usufructui accedit.*

Uxor secunda habet tantum quartam priorum in doario: quia tempore medio, dimidia pertinebat ad filios primi matrimonii. Uxor est tantum usufructuaria & non domina doarii. Proprietas doarii nunquam usufructui accedit.

1. **S**ecundæ uxori non est nisi quarta; quia tempore matrimonii dimidia erat liberorum proprio; etiam, si filius sit hæres. *Socin. fol. 120. verso.*

2. Licet pater sit dominus verus, etiam mortua uxore, quamdiu filii vivunt, tamen mater superstes non est domina, sed tantum usufructuaria. Pater, quia si esset domina mortuis filiis & hæredibus viri, transmitteret ad hæres suos, quod est falsum: sed potius ad fiscum vadit: quia usufructui 3. nunquam proprietas accedit, sed potius ea ad fiscum vadit, sed usufructus bene proprietati cedit, & accedit, & sic patet quod non est domina: licet simili ratione hæres gravatus fideicommissario, & secundus fideicommissarius sic gravatus, sint domini temporales, quia possunt esse perpetui. Hæc ratio viva & inevitabilis.

Nota si sint filii primi & secundi matrimonii habentes dotem consuetudinariam, & omnes hæres, tunc filii primi soli pro partibus hæreditariis patris confusè pro aliis petent: quamvis partes jure crepant in renuntiando, tamen conferre debent pro parte hæreditaria tantum. Ita per ar. sum judicatum. Vide *l. in quartam ff. ad leg. Falcid.* contra Petr.

de Ancharano qui dicebat non conferendum: quia causa immediata est statutum. Sed an si non sint hæreses sit locus primogenituræ? Ibi servabatur quod sic, sed puto quod male, quia non ab homine, sed à consuetudine datur: Item datur vice legitimæ, ergo secundum modum eidem succedendi ab intestato: sed certe consuetudo non indicat nisi in venientibus ab intestato, & æqualitas favorabilis. Quid ergo si unus filiorum mortuus est, relictis liberis, numquid inter eos locus erit primogenituræ? Respondi quod sic, quia veniunt ut hæreses patris, alias non caperent: sed mortui antè patrem sine liberis non computantur. Secus in mortuis sine liberis, vel simpliciter professis post patrem: quia si semel partem fecerunt, & sic relinquunt in sua successione, & ad hæreses transmittunt: ergo in feudo solis masculis accrescunt. Sed potest contra pacisci, scilicet ut totum sit ad vitam uxoris tantum, etiam de consuetudinario. imò quandoque tacite inest, ut quando additur præfixo, quod mulier habebit etiam habitationem & le portpris du lieu: quia intelligitur ad ejus vitam tantum, celi supervivat. *Script. fol. 327.*

* C. de la 256. de la nouvelle Coustume.

§. * CXL.

Douaire coutumier saisit.

S U M M A R I A.

- 1. *Filii, præmortua matre, non succedentes patri sont saisis du douaire.*
- 2. *Vxor si vendat jus suum doarii, hæreses ejus possunt habere pour le prix.*

Filii præmortua matre non succedentes patri sont saisis du douaire.

1. **E**tiam filii, præmortua matre, non succedentes patri, ut etiam *Nivernis eod. §. in fin.*

Fallit, si determinatè difformiter constituitur ut sit præfixum: sed amplia, etiam si tantum intelligeretur, ut sit dictum quod haberet tantum tertiam vel quartam: quia nihilominus saisi. Item si cautum sit de toto, ni-

hilominus, quia pars talis pro media quæ remanet à statuto venit, *infra.*

2. Sed si uxor vendit jus suum, possunt habere hæreses pour le prix, licet non vendat nisi usufructum: sed certe cum locatio est, non habet locum.

Uxor si vendat soli jus doarii, hæreses ejus possunt illud habere pour le prix.

* abryt.

§. * CXLI.

Douaire préfix n'a point de lieu jusques à ce qu'il soit demandé en jugement.

SUMMARI A.

1. Doarium constitutum in usufructu domus que corruiit fortuito, non finitur ea lapsa.
2. Domo data pro doario corrutente, vi-

dua non tenetur reficere.

3. Usufructu domus vendito, que corruiit casu, hoc non cedit venditori in lucrum, nec in damnum.

Prefix, conventionnel, Amiens, aliàs limitè, ut dicitur en Lorrains.

Si est una summa semel, non currit interusurium, etiam ex mora extrajudiciali. Et si c'est rente intelligitur pro rata temporis currere, si dictum de rente simpliciter, non datis aliis terminis, & bene, quia dictum de rente, & intelligitur de annua, intelligitur in fine anni: tamen fat est petere intra tres menses, vel semestre à die sententiz.

Quid? dos est de 1000. livres semel, vel de 60. liv. ad vitam, & ad electionem debitoris: Postea maritus ob debita abest diu, sunt bona sua en criées, uxor se opponit simpliciter pour ses conventions matrimoniales, post 30. annos, cum maritus sit mortuus, invenitur quod curator bonis vacantibus convenitur de reliquis dotis. Certè illa oppositio est pro petitione in iudicio. Item hæc consuetudo videtur habere locum quando est electio mulieris, ipsa potest precisè petere: secus si non possit peti, quia electio hæredit.

Hoc doarium potest constitui in usufructu. Quid ergo si dictum quod pro doario habebit usufructum talis domus que postea corruiit, penè soluto matrimonio & casu fortuito? Respondi, non finiri usufructum, sed manere in area, si velit vidua, quia est datus in recompensam. Idem multò fortius si est lapsa constante matrimonio. Item si refecta sit similis, uxor nihil debet 2. Refundere: quia etiam si non esset refecta, debebat refici per hæredem, vel aliud æquipollens doarium dari. Tenetur enim vir pargentire & dare cum effectu, prout cum effectu dotem percepit; & hoc si in bonis viri sint alia præ-

dia: quia etiam verisimiliter in hunc defunctum fuisset alia dos assignata: vel saltem deberet uxor in contumaciam capere doarium consuetudinarium. Non obstat l. repeti §. 1. ff. quib. mod. usufruct. amitt. quia loquitur in lucrativo usufructu. Quid ergo si vendidi tibi usufructum? 3. domus iusto pretio mox exurit casu, an debeat cedere hic casus lucro venditoris? Respondi non, nec lucro, nec damno. Et sic emptori remanet jus in area, quin etiam ipsi inibi reedificare licet, & superimpositi ædificii ætimationem repetere à venditore, finito usufructu, quatenus tunc valebit ædificium. Item si ad tempus venditur, vel permutatur usufructus. Idem dico, si culpa emptoris exatuerit, ita tamen ut indemnem reddat venditorem, qui non debet ex culpa lucrari, sed indemnitas servari, si ex dolo possit prætere perditionem usufructus; nec est simile si emptor moriatur postredie, hoc enim verisimiliter prævidebitur, sed non si prævidebatur domum eo tempore, vel vita ruituram, sed sperabatur ultra vitam duraturam. Quid si petiit le consumier ex causa apparenti, & succubuit, an perdat reliqua præfixi? Respondi, non, interim par provision giudet consuetò, & sententia nihil valebat ad adimendum an ipetrim gavisa est præfixo, vel si duobus quod est plus quam petita sit. Quid si nulla provisio petatur? Videtur exclusa reliquis: verius puto quod non; si enim peteret præfixum in eventum quod non habeat consuetum; hoc enim fieri potest, & omnino peti provisio, saltem usque ad concurrentiam sine cautione, si consuetum consultat in relictibus, vel longiore discussione.

Usufructu domus venditoque corruiit casu, hoc non cedit venditori in lucrum, nec in damnum.

Doarium constitutum in usufructu domus que corruiit fortuito, non finitur ea lapsa. Domo data pro doario corrutente, vidua non tenetur reficere.

§ * CXLII.

* C'est le 261. de la nouvelle.

Femme douée de douaire préfix, ne peut demander douaire coutumier, s'il ne luy est permis par son traité de mariage.

SUMMARI A.

1. Mulier cui non permittitur eligere doarium, ubique excluditur electivo.

Electivo.

2. Vir habet electionem doarii.

Sed quid si matrimonium est hic, & hic eligit le préfix? Respondi, ubique excluditur, quia verisimiliter est factum respectu ad omnia bona. Tamen quod in locis in quibus non excluditur posset adhuc petere le consumier, dicebat de Marillac per arestum quod & locum habet, rapport de Monsieur Desloges jusques en Bretagne.

2. Borboniensis doué sa femme de douaire coutumier (quod est media) & de 60. livres tournois par an & du tiers du revenu de ses immeubles, an posset ipsa eligere? Respondi quod ex quo consuetudo non dicit quod præfixum excludit consuetudinarium, est apparenia quod possit precisè petere consuetudinarium, quia non est expressè ei derogatum, aliàs est uni electio, per l. plerumque 10. §. ult. De jure dot.

Quid de veteri consuetudine de Valois, ubi nihi-

lominus poterat eligere le consumier? Vir à prima uxore habet 1500. l. la doué de 40. livr. ad vitam & doit employer 600. livr. en propres d'elle, que moritur relictis duabus filiabus, quarum altera postea moritur, ex secunda uxore habet duas filias, & moritur: filia primæ uxoris renuntiat hæreditati patris, & petit eligere le douaire coutumier. Respondi quod potest, licet consuetudo sit reformata antè obitum primæ uxoris, dummodò certa sit vetus consuetudo, & non dubia. Sed dico quod dos est hæredium paternum, quod tum erat acquisitum filiz præmortuæ pro parte, & sic pars rediit ad patrem, consequenter illa petere non poterit nisi quartam; Tamen est dubium: quia non videtur ei plus quæsitum ante obitum patris, & sic locus esset juri accrescendi. Cæterum lesantes 600. livr. non employées vix est ut sint mobile, quia si dictum sit pour elle & les siens de son

collé & liens, pater non succedit filiz in ea summa: sed si simpliciter *en propres*, succedit; quia semel factum est proprium filiabus, quod sufficit. Vir *la doué de 40. livr. de rente si tost que doüaire aura lieu* (hoc intelligitur secundum consuetudinem) *ou de doüaire coutumier a son choix & option*, præmoritur uxor relictis filiis. Vir habet secundam uxorem & filios, utrùm filii prioris matrimonii possint eligere? Respondi, non etiamsi essent hæredes matris suæ & non patris; quia dicta electio habet tacitam con-

ditionem si mulier superstes sit; quia prius dos non cedit quam vir sit mortuus, & sic quod defecerat tacita conditio in quam electio est collata, remanet electio in iure communi, & sic electio est patris, qui utrum eligat non reputatur *advantage des enfans*, & etiamsi omnes sint hæredes, omnes utrumque conferunt. Quid si filii primi matrimonii non sint hæredes? electio dicti doarii spectat ad filios secundi, & hæredes, vel etiam ad extraneos hæredes, vel possesores.

§. * CXLIII.

PAr ladite Coustume doüaire préfix a lieu, & courent les arrearages d'iceluy, depuis le jour & date que ledit doüaire a esté demandé en jugement, par celuy ou ceux à qui il est deü, aux heritiers du mary, dont procede & qui constitue ledit doüaire.

S U M M A R I A.

1. *Oppositio à des criées facta in manu servientis, videtur facta in iudicio.*
2. *Servientis est vertere oppositionem in acta.*

EN J U G E M E N T. Nisi debitor ex tunc agnoscat, vel impediat, puta contractu facto qui rescinditur.

Cum sufficiat petere ab uno ex pluribus hæredibus, arest. fol. 61. Item hoc verum respectu mulieris quæ potest petere, quia communiter habet electionem: hoc non valet, quia non habet eam per consuetudinem. Secus respectu minorum pupillorum, mortuis patre & matre qui non possunt petere contra filios primi matrimonii; sed certè generaliter loquitur ibi, *ou ceux*, sed imò intelligitur, si tantum petere poterant contra ipsum requiritur ut queratur actio efficax, & incipiat deberi, & licet non sit nunc tutor cui possit solvi, non debet cedere lucro creditoris, qui non videtur certare de damno, sed de lucro: quia lucratur casu quo alter sit negligens, sed pupillus non est negligens, & ita fraus: quia *c'est simpliciter le propre des enfans*; Ergò hic non limitatur contra non valentes petere, etiamsi hæredes viri tenentur de culpa, neque constituti tutores.

Amplia etiam excipiendo, ut si *pour d'üaire préfix la quantité des rentes que la terre d'elle doit, sera menbie*, debet enim nihilominus peti & significari, quia interest hæredis, ut sciat se tutum à consuetudinario. Sed hoc non est, ideo quia habet locum articulus etiamsi sit exclusa consuetudinario. Ratio est quod hoc quacumque ratione jus sit, & sic scriptum generaliter observatur, quia de hoc confiditur, est ergò doarium sic limitatum ex bona tantum fide.

Quid de muliere quæ se pro dote præfixa opposuit à des criées? Respondi, si vivo marito, non est satis: sed eo mortuo, videtur satis, si oppositio est communicata: quia videtur facta in iudicio. Ex quo est facta in manu servientis, cujus processus est relatus in acta 2.

Die Martis 11. Augusti 1551. fut adjugé 1500. livres de rente de d'üaire préfix sans caution, inulteri du Temple, quamvis diceretur matrimonium non durasse, nisi 18. mois, & maritum fuisse sacerdotem, tamen provisio fuit adjudicata.

Oppositio à des criées facta in manu servientis videtur facta in iudicio. Servientis est vertere oppositionem in acta.

§. * CXLIV.

ITem, le doüaire d'une somme de deniers pour une fois promis à une femme, au traité de son mariage, n'est qu'à la vie de la femme tant seulement, s'il n'y a enfans naiz & procréés du mariage: & doit tel doüaire après le trépas de la femme revenir aux heritages du mary, s'il n'y a contract au contraire.

S U M M A R I A.

- Venditor vili, eget, emptor carè, abundat.*
2. *Uxor superstes marito, & filio, non lucratur doarium: quia mortuus est filius antequam ad eam dos reverteretur.*
 3. *Doarium non est perpetua proprietas.*

Venditor vili, eget, venditor carè, abundat. Uxor superstes viro & filio nõ lucratur doarium, quia mortuus est filius antequam ad eam dos reverteretur: & sic maternon succedit: sed pervenit ad alios hæredes viri existentes tempore mortis uxoris, quibus reddendum est, & hoc absque dubio.

1. Et e mentem carè, quia abundat.
2. Quid si uxor est superstes viro & communi filio? Respondi, non lucratur, quia mortuus est filius antequam ad eam dos reverteretur: & sic maternon succedit: sed pervenit ad alios hæredes viri existentes tempore mortis uxoris, quibus reddendum est, & hoc absque dubio.

Ita

* C'est la 263. de la nouvelle.

Ita contractum le tiers en propres, le tiers en meubles, & le tiers en constitution de 300. livres de rente rachetable non sujette à retour, sans qu'il y ait enfans ou non. Respondi quod doarium non est

perpetua proprietas. 3. Nisi casu quo uxor vel filii sunt superstitibus viro, alias sicut caducum, nec etiam per liberos transmittitur morientes post matrem, ante patrem.

Doarium non est perpetua proprietas.



TITULUS DECIMUS TERTIUS. DE SUCCESSIONE IN LINEA COLLATERALI.

§. * CXLV.

* Voyez l'art. 325. de la nouvelle Coutume.

Quand aucun va de vie à trépas sans hoir en ligne directe, ses plus proches parens & lignagers en ligne collaterale habile à estre ses heritiers tous en un mesme & égal degre, si tels ils se veulent dire & porter, luy succedent quant aux biens meubles & conquests immeubles: & aussi quant aux propres heritages, chacun en ce qui procede, & qui de son costé & ligne est advenu & écheu au deffunt, entant que touche les heritages tant propres que conquests roturiers, & qui ne sont tenus noblement.



SANS HOIR. Clarè sentit de descendibus. Sed quid si relinquat Aviam & fratres, vel patruos, est. è mixta successio directa, & collateralis? Respondi, ad jus commune, quantum ad mobilia & conquestus.

A *Mante Bourbon* habuit arestum quod uterinus frater, etiam in paternis & omnibus excludit paternos. Et primò perdit causam *devant le Prevost*: Secundo la gagne *devant le Bailly* consilium infsequendo. In Curia *tout annullé*: quia probationes utrimque non erant satis solemnes, nec reddebant rationem de proprio usu *sur le passage*, nec de causis quibus putabant tale hæredium esse paternum. Et *fut dit que* utraque pars informaret *sur faits secrets extraits du proces* super dicta consuetudine. Dom. *Giberts commis*, qui utrique parti dederat commif-

sionem citandi suos testes, totum (quod plus 400. l. constiterat) annullatum, & perficeretur per alium; scilicet *Dominum de Lignieres* (fortè quia ipse ex officio deberet testes capere) & tandem, quia non est satis, exindè probabatur consuetudo, & fortè erat aliquis conflictus in contrarium, fuit judicatum secundum jus commune: exindè confirmatum per duo alia aresta. Ego dico quod pessimè: quia non erat questio de petenda introductione novæ consuetudinis contrà priorem, sed de æstimando qualis esset vetus consuetudo in patria consuetudinaria, in qua etiam fuerant varix consuetudines dum partes ibi procederent, probatur quod retrahens non est admissibilis, nisi in de dicta linea, sed hoc non concludit.

1551. Vidi simile Stampis: sed certè debet servari ut Parisiis.

§. * CXLVI.

* C'est la 327. de la nouvelle

Les heritiers d'aucun defunt ou defunte en ligne collaterale partissent, & divisent également entr'eux par testes, & non par lignes, les biens & succession dudit defunt, tant meubles, qu'heritages non tenus & mouvans en fief.

S U M M A R I U M.

1. *Inventarium factum sine litteris regis, nec vocatis creditoribus, valet.*

Inventariū factum sine litteris Regis, nec vocatis creditoribus, valet.

PER arestum receptum & judicatum secundum statum patris juris scripti quod valet inventarium factum sine litteris Regis, etiam non vocatis creditoribus. Sed ab anno 1540. cœperunt cautio-

res obtinere *lesdites lettres*. Nec etiam requiruntur litteræ Regis *en Bretagne*, quia non est solitum: sed ibi solent vocare creditores.

§. * CXLVII.

* C'est la 326. de la nouvelle

EN ligne collaterale, les propres heritages d'aucun defunt retournent à ses parens & lignagers, habiles à luy succeder, les plus prochains du costé & ligne d'où procedent & luy sont venus & écheus *lesdits heritages* (si d'iceluy defunt se veulent porter pour heritiers) supposé qu'ils ne soient les plus prochains simplement dudit defunt.

SUMMARIA.

1. Propria pertinent ad quemcumque heredem.
2. Judicatum contra fiscum, quod mater haberet propria paterna filii ex defectu aliorum heredum.
3. Vir aut uxor superstites excludunt fiscum, alterutro moriente sine heredibus.
4. Materni heredes excludunt fiscum paternis heredibus deficientibus, vel è contra.
5. Heredes priorum non tenentur ad debita, nisi in subsidium.
6. Heredia reversa ad filios primi matrimonii, sunt heredia.
7. Reditus est de re, vel pars rei.
8. Pater, cum filius, ut heres matris retraxit heredium maternum & moritur sine filiis, non succedit, nec pretium repetit.
9. Pater vel proximus heres illius qui redemit heredium alienatum, non potest repetere pretium.
10. Uxor potest repetere dimidium pretii redemptionis heredit à marito factæ constante matrimonio.
11. Propinquior qui se heredem purè, vel per beneficium inventarii dicit, non excludit remotiorem ab herediis quibus ipse propinquior non succedit.

Propria pertinent ad quemcumque heredem. Mater habet propria filii ex defectu aliorum heredum contra fiscum. Vir aut uxor superstites excludunt fiscum alterutro moriente sine heredibus. Materni heredes excludunt fiscum paternis heredibus deficientibus, & è contra. Heredes priorum non tenentur ad debita, nisi in subsidium. Heredia reversa ad filios primi matrimonii sunt heredia. Reditus est de re, vel pars rei.

RETOURNENT. Etiam in possessorio, sed proximus impedit sequestrum, & habebit virilem, donec de qualitate notorium sit, & nihilominus & post tantum potest conveniri de possessorio à die liti iudicii, ut tetigi ad Decium consil. 498. num. 3.

RETOURNENT. Quia venissent ad extraneum ubi propinqui sunt extranei, & sic sursum, vel retrorsum redire debet.

1. Alias les propres appartenens cuicumque heredi: quia cessat prælatio, si hi quorum favore non sint, vel nolint, & excluditur fiscus. 2. Et ita fortius fuit iudicatum pro matre contra fiscum, quæ habuit propria filii paterna ex defectu aliorum heredum, & confirmatum per arestum. 3. Sed quid si unde vir & uxor, aliis deficientibus? Respondi quod sic, & quod iustius est fiscum excludi, & ita dixi pro domina Gersannes, quæ erat hæres per beneficium inventarii sui mariti.

4. Secundum me & jus commune quod materni excludunt fiscum in paternis, illis deficientibus fuit, per arestum in camera Domini Picard. Sed quod in Neustria ad fiscum spectat, dicebat Dom. Bandy. Facit Alex. consil. 221. num. 2. 3. lib. 6.

5. Circa 1538. Palo contra Marillac obtinuit quod hæres priorum remotior non tenetur ad debita, nisi in subsidium.

6. Heredia reversa ad filios primi matrimonii vel famina C. de sec. nupt. an sint heredia? Respondi, sic: quia ea conditio tacite inerat quando data sunt: undè licet non debeant conferri, sed debeant à lege: tamen conferretur paternum vel maternum, ut prius tanquam liberis eo casu datum.

Utrum permutata ad hunc finem subeant eandem naturam. Consult. fol. 302. in fine.

Dicebat Chartier quod licet donatio facta per patrem filio censeatur proprium paternum, non conquisitus (ut per arestum) itaut uxor filii nihil in eo fundo habeat: tamen secus si c'est un bail d'heritage à rente: sed hoc ultimum non puto verum ex quo reditus est de re. 7. vel pars rei: sicut si donaretur retento usufructu de novo constituto, vel certo reditu antiquo, vel alio de novo constituendo, vel de qualibet donatione restricta, vel modificata.

Amplia ut nec tenerentur reddere pretium, ut dixi ad Decium consil. 288. ad finem. Primò filius qui par retrait conventionnel. 8. Ut hæres matris retraxit hæ-

redium maternum & sine filiis moritur. Respondi, pater non succedit, nec pretium repetit. Quid si par retrait lignager? Idem: secus si voluntario contractu, postquam non poterat retrahi. Quid si venditum erat propinquo materno, à quo voluntarie emit? Respondi, idem omnino si erat ei successurus. Amplia etiam si ejus hæreditas, scilicet venditoris ad eum non deferatur, vel repudiet. Idem si non erat ei successurus; quia fat est quod super eo non potest retrahi.

9. Et nullo horum casuum potest pater, vel proximus hæres mobilium & conquestuum petere refundi pretium; quia talis hæres certat de lucro. 10. Secus de conjuge socia, cui debet refundi media pars, aliàs versaretur in damno. Sed si acquisivit prædium, exteri debent reditum hæreditarium, quod confusum fuit, an reviviscat si hæres proximior conquestuum ut habeat dictum fundum liberum? Solvè, melius est quod non reviviscat; quia defunctus poterat alienare vel donare. Sed quid si semper declaraverit quod volebat confundi? Respondi, hoc casu fallit. Item fallit, si post obitum quærentis redimatur: sive vi pacti; vel retractus proximitatis: quia benè accipiet pretium, sed non retinebit reditum, sed reditus resurget, & dabitur heredi priorum: si ergò habet de maternis, & consuetudo non prohibet disponere, locus erit quærelæ etiam maternis fratribus Ad gloss. & super text. instit. de inof. test.

11. Si propinquior se parte heritier simple, ou par benefice d'inventaire, non excludit remotiorem in propriis à quibus iste hæres extraneus est: ergò si remotior est hæres prædicto modo, minus excludet propinquiorem à propriis in quibus iste non est habilis. Casus est: Propinquior erat hæres per inventarium, & omnia tenebat, venit remotior, qui est hæres simpliciter, qui vult capere omnia: Primus dicit quod debet retinere paterna, in quibus remotior est extraneus, qui per magis remotum in eis excluderetur; ergò & per propinquum, vel æqualem in gradu.

Petitum est an hæres priorum, puta patruelis qui potest esse hæres simplex universalis, possit capere paterna tantum de sua linea contra consobrimum? Videtur indubitatum quod sic: quia consobrimum est inhabilis in paternis, alio existente habili in eis, etiam remotiore. Sed contra facit quod potest ei dicere, esto ergò hæres universalis postquam potes esse, & ego capiam

Pater cum filius ut hæres matris retraxit heredium maternum, & moritur sine filiis, non succedit, nec pretium repetit. Pater vel proximus heres illius qui redimit heredium maternum, non potest repetere pretium. Uxor potest repetere dimidium pretii redemptionis heredit à marito factæ constante matrimonio. Propinquus qui se heredem purè, vel per beneficium inventarii, dicit, non excludit remotiorem ab herediis, quibus ipse propinquus non succedit.

capiam sola materna sine oneribus, aliàs te excludam in omnibus, etiam paternis. Quid est, an capiens propria cogitur esse hæres universalis, nullo alio volente hæres esse, & an etiam alio volente succedere non possit propria sine hæreditate universa capere quando ad eum defertur, nec habet proximiorum? Quid enim si patruelis vult esse hæres universalis, & patruus bene vult, sed vult percipere propria, patruelis impedit, nisi iste se gerat hæredem simplicem, quod non audeat: contra patrum facit art. 147. & quod de filio in feu-

dis. Si hoc est verum, sequitur quod hæredi propriorum, etiam remotiori invito accrescat tota hæreditas, si proximior non sit, vel abstinet; nisi etiam iste restituatur ad totum repudiandum: & hæc pars videtur favorabilior, tum ut quis facilius habeat hæredem, tum ut minus recedatur à jure communi, quia hæc propria non prælegantur nisi habilibus ut sint hæredes, & qui sunt in quantum possunt; ergo quatenus detractent esse hæredes sui à prælegato quoque excluduntur, & est veritas: pro me arellum 1539.

* C'est la
33^e. de la
nouvelle.

§. * CLXVIII.

EN ligne collaterale, en tant que touche les heritages tenus & mouvans en fief se partissent & divisent également entre coheritiers, & n'y ont les aînez aucun droit ou prerogative plus que les autres.

SUMMARIA.

1. *Unus solus est primogenitus cum sit divisio in capita, si vero in stirpes, tota stirps primi respectu aliorum habet privilegium.*
2. *Representatio transfertur jure primogeniture.*
3. *Representatio est privilegium, nec habet locum in his que sunt juris specialis.*

Unus solus est primogenitus cum sit divisio in capita: si vero in stirpes, tota stirps primi respectu aliorum habet privilegium. Representatio transfertur jure primogeniture.

1. **S**ed in locis ubi habet locum in collateralibus, & ubi etiam locus est representationi, tunc est difficultas: quia si fieri debeat divisio in capita, tunc clarum est quod unus solus est primogenitus: si vero in stirpes, tunc tota stirps primi, respectu aliorum, habet primogenituram, & sit subdivisio, ut consultat. fol. 156. Dicebat enim *Charter* quod vi, representationis est idem ac si qui representantur successissent; deinde ad istos transfusissent. Et sic representatio transfert

2. Jus primogenituræ, non autem jus succedendi de jure communi: sed bene ponderanda sunt verba statuti in collatione primogenituræ.

Quid sub consuetudine tali, superest soror primogeniti, & plures filiz & nepos ex sorore præmorta antiquiores: quæstiones sunt, videlicet de primogenitura, & de exclusione: Quia, aut dico quod non obstante representatione est vera collateralis, inspecta veritate, non fictione & successione ejus de quo agitur, & iste nepos excludet omnes suas sorores in feudo, quantum ad portionem jure stirpis ferendam; sed non excludet avitam, quia licet sit masculus, tamen est ex femina, & non excludit avitam, nisi ex persona matris suæ: aut vendicatio inter hanc stirpem directam, ac si mater acceptam partem transfusisset, & tunc adhuc nepos habet inter eos jus primogenituræ, & hoc verissimum puto, & æquius est, & sic censeo verum opinionem *Charterii*, quæ est vera, & sic respectu representationis est una tacita & implicita directæ electio vel successio inter eos, quando sunt plures. Secus si tunc etiam sorores illæ cum amita comparantur. Item secus si omnes sunt in eodem gradu, & sic veniunt absque representatione ex propriis personis, & tunc unus nepos masculus, etiam ex femina excludet omnes neptes, etiam ex alia matre, vel patre, vel alios qui sunt in pari gradu, etiam si per masculos descenderent, & propter masculinitatem gradus remotio est majoris favoris quam propinquior: quia mater non habuisset nisi suam virilem æquæ ac inter representantes, vel succedentes, nepos haberet totum, nec est absurdum, quia non est sola vis gradus, sed privilegium masculinitatis; quæ

tamen masculinitas non habet hanc vim exclusivam, nisi in pari gradu.

Sed quid est contra, si secundus successor non vult abstinere ab hæreditate primi defuncti, puta avi, sed ultimi, repudiando paternam, ut adeat avitam tantum: vel avitam simpliciter, paternam cum beneficio inventarii? Puto quod non, quia si sub beneficio inventarii, dico quod tenetur ponere in ejus bonis hæreditatem avi & eam conservare; quod si renuisset esse hæres patris, dico quod illi ad quos devolvetur hæreditas patris poterunt adire avitam, quia non est debita nepotibus, sed filio qui ad quoscumque hæredes transmittitur, & sic impossibile est eam adire, nisi prius adiretur hæreditas filii ex quo dictam hæreditatem ad se devolutam non repudiavit, sed ad suos hæredes transfusisset.

3. Representatio est privilegium, nec habet locum in his quæ sunt juris specialis. *Tiraq. de retract. §. 11. gloss. 9. num. 4.*

4. De inventario. Si quis per beneficium inventarii, hæres tutoris est *tenu comptor*: sed hoc fit impensis inventarii (nisi de continuatione quam suo nomine solvet) sed si est prior creditor cui bona non sufficiant, poterit impedire. Et nihilominus sub interesse actoris, ut reliqua liquidentur, coget eum *faire & discuter le compte*: sed debet impensas dare; considerato quod exhaustum est inventarium.

Vidi quæstionem de primogenito, quod mater omnia administrans promisit quædam bona filio, expectando *partage*, ante quod mortuus est sine liberis, mater dividendo, secundus fratrum se dicit primogenitum; sed pessimè: quia etiam si primogenitus ille non agnovisset hanc prærogativam, tamen habuisset ex quo erat hæres, & primus; & sic non posset secundus capere hanc prærogativam, sed confunderetur. Sed hic est plus, quia fuit hæres & primogenitus, & sic transfusisset ad hæredes suos, & sic in masculis æqualiter, & sic secundus indè nihil lucraretur; sed si primus repudiavisset lucraretur, quia dimidia reliqua, quæ in 4. divideretur si primus fuit hæres, eo abstimente non divideretur nisi in tres personas.

Representatio est privilegium, nec habet locum in his quæ sunt juris specialis. Hæres sub beneficio inventarii rationem reddit sumptibus inventarii.

§. * CXLIX.

* 177 Part.
320. de la
nouvelle.

EN ligne collaterale representation n'a point de lieu.

SUMMARI A.

1. Frater non potest in præjudicium creditorum admittere filium fratris ad representandum.
2. Hæres representans est tanquam institutus in re loci.
3. Consuetudo est localis.
4. Frater uterinus non potest excludere nepotem ex fratre vel sorore.
5. Consuetudo est jus commune.
6. Subdivisiones non recipiuntur ubi est representatio.

Nunc in magno Consilio 1542. est difficultas an in consuetudine sylvanicensi, quæ idem dicit; sed non dicit quod sublata sit duplicitas vinculi, ut in *frat. cod. §. 154.* an quantum ad mobilia & conquestus nepos ex fratre utrimque conjuncto, excludatur per fratrem paternum, vel uterinum tantum? Videtur quod non; quia non est simplex, sed duplex, & sic in articulo simpliciter non comprehenditur, quia consuetudo odiosa; tunc debet intelligi ut minus corrigat jus commune; ergo cum satis operatur inter ceteros æquales, non debet habere locum ut aliud præponderet, nec debet corrigere duobus casibus, cum corrigat satis in uno casu. Sed tunc consuetudo est generalis, & sic generaliter debet stare, quia generaliter negat representationem; & sic converto argumentum & dico quod jus duplicis vinculi satis est quod operetur quando non opus est representatione, ut inter fratres: secus tamen non est satis potens, sed indiget representatione, quia tunc non potest operari: sed hoc videtur absurdum, ideo quod iste qui nihil habuisset, haberet totum præmoriente fratre utrimque conjuncto, cum relinquat liberos: sed certè tunc satis est quod nepos habeat paterna, vel materna, si qua sunt ad quæ alter est extraneus.

Frater non potest in præjudicium creditorum admittere filium fratris ad representandum.

1. Quid si frater voluit admittere filium fratris ad representandum? Respondi: non potest in præjudicium creditorum ipsius, quia ipso jure non succedit, & sic esset mera donatio. Secus in filia quæ renuntiavit, & per pactum excluditur, quia potest ipse primus hæres eam admittere in præjudicium creditorum, hoc est non uti pacto; licet hoc non possit ejus hæres in præjudicium hæreditariorum, ut dixi ad *Consil. Alexand. 113. lib. 3.* Sed in propriorum videtur quod sic, sicut licet primo hæredi proprios creditores, non hæreditarios sic fraudare, ita etiam de filio secundum *Bald. l. maximum vitium, col. 4. C. de liber. pater.*

Facit consuetudo Blævensis, art. 141. Fallit in infinitum de consuetudine Turonensi, quia ibi per alios articulos tacite infertur & expressè, Pictavienti art. 277. aliàs intelligitur secundum terminos juris, & sic intelligitur in *Bretagne tant que ligne se peut précompter.*

An ergo nepotes defuncti excludunt Thium defuncti? Non videtur, & benè, quia licet plures nepotes inter se non habeant jus representandi secundum jus commune; hoc est quia ex ea causa privilegii fecit eos reduci ad jus commune, quæ causa cessat inter Thium & nepotem; quia Thio non datur representatio, sed benè nepoti. *Joann. Fab. instit. de servili cognat.* quia non excludunt jure communi codicis, sed solum novissimo jure representationis, quod sublata est, & hoc verum puto, licet pro nepotibus faceret quantum ad propria. Hic videlicet A. reliquit domum duobus filiis B. b. b. decessit relictis duobus filiis. C. c. quorum quilibet habet quartam, c. decessit cum filiis, deinde C. sine filiis. Certè prima facie justius est quod ejus pars accrescat nepotibus quam dicto B. qui habet

partem suam integram, & sic quamdiu supersunt descendentes b. fratris sui, videtur, quod nihil deberet petere in dicta parte. Respondi, non petit jure antiquo, sed jure novo, tanquam hæres pro parte virili nepotis sui, quia satis est quod est habilis ut sit hæres, & sic illa ratio est phantastica, & non concludit, prout in terminis juris communis non habet locum, & consequenter nec in terminis nostræ consuetudinis quæ in hoc nos reducit ad jus codicis, & sic illa æquitas est phantastica. Hic contra *Alex. cons. 36. lib. 6. in 2. dubio.* Alciat. de *verb. signif. fol. 50.* contra eos etiam in terminis juris.

Non ponitur supra art. 16. sed solum hic quæstio. Tres erant sorores, prior moritur, relictis filio & filia, deinde secunda sine liberis & in locis in quibus est representatio, modo in feudis masculus vult excludere sororem suam, per art. superiorem 16. Respondi, melius videtur quod ipsa concurrat, salvo jure primogenituræ: quia vel dicitur primò quod ambo ad feuda æqualiter, & non est justum obstante art. 16. supra eodem, & quia plus haberet quod in linea etiam directa, quod non est æquum. Secundò, aut dicitur quod in totum excludetur, & tum durum est, tum non probatur per solum textum, ut supra art. 16. quia loquitur in merè collaterali, sed ista non est merè collateralis, quia inest representatio quæ implicat quamdam transmissionem, quia fingitur mater successisse & transmisisse, & dictus art. 16. odiosus non debet ad hunc casum extendi, tum quia tunc vocantur ad portionem quam habuisset mater, & quam habuissent ei succedendo, ergo non jure primogenituræ inter se, & sic hæc est media via, & magis æqua. Si verò consuetudo non diceret quod masculus excludat, sed dat jus primogenituræ in directa, non erat fundatus ad petendum, nec haberet hic, sed hic etiam habet quod valet, sive offerat, & se fundat in directa, nec in totum excludetur, & prævalet in terminis hujus consuetudinis.

2. Item, quia soror est hæres in omnibus sitis à *Sensis*, ubi decessit defunctus & habebat domicilium: sed defunctus habebat *quelques acquêts Neustrie*, ubi super eis constituerat redditum: Nepotes ex fratre representant in sitis in *Beauvais & à Chartres*; certè sunt tanquam hæres instituti in re loci, quia consuetudines sunt locales. 3. Et sic soror habetur pro hærede universali, & sic tenetur solvere debita & *laduse rentes*, & non tenentur nepotes nisi in subidium.

Initio Februarii 1544. *Sous parties entre le Marquis de Rochebrun & son frere*: est dos constituta præfixa super certo feudo, ambo sunt hæres patris & matris: sed primogenitus licet habeat herè omnia feuda, tamen petit ut frater contribuat pro quota hæreditaria, impedit, & offert pro quota bonorum in loco dicti feudi & consuetudinis, quod is qui habet rem obligatam, debet solvere; sed localis est, nec obligat, & hypotheca non est limitata, sed solum interesse creditoris concernit.

4. Similis consuetudo à *Chasteaunens en Thimerais* art. 126. quæ etiam vult quod germanus frater excludat

Hæres representans est tanquam institutus in re loci.

Consuetudo est localis.

Frater uterinus non potest excludere nepotem ex fratre & sorore.

uterinum, vel consanguineum; de nepote nihil dicit, Modò uterinus frater vult excludere nepotem ex fratre vel sorore germana. Respondi quod non potest, sed ab ea excluditur, nec nepos indiget repræsentatione, quia solus succedit, & uterinus inhabilis tunc in dubio secundum jus commune. §. & consuetudo satis operatur, negando repræsentationem inter habiles, vel supposita alias habilitate absque eo quod neget etiam ad commodum ejus quem vult esse inhabilem, si pater nepotis viveret. *Pour Obisee*, contra fratrem matrum defuncti *De la Vme*, qui tantum mobilia & conquestus reliquerat.

6. Ubi est repræsentatio, ut in causa *de l'Admiral & du Seigneur de Laval*, quod subdivisiones non recipiantur; sed tantum dividuntur bona *entre les heritiers des deux premiers branchages de celuy qui decede sans enfans*; scilicet *entre les heritiers paternels & maternels lors plus proches à luy succeder sans monser plus hant, sinon en defaut de plus proches*, aliàs nusquam finis. *La Trimonille vouloit faire la subdivision.*

Sobdivisions non recipiuntur, ubi est repræsentatio.

Etiam Turonis vel alibi, si pater vel mater superstit, & renuntiet, non habet locum repræsentatio pro filio (si sit patruus) quia non est repudiatio hæredis, sed omnino excluduntur descendentes.

Consuetudo est jus commune.

§. * CL.

Les heritiers d'aucun défunt en pareil degré, tant en meubles, qu'immeubles, sont tenus personnellement de payer & acquitter les debtes d'iceluy défunt dont ils sont heritiers, chacun pour telle part & portion qu'ils sont heritiers dudit défunt.

SUMMARI A.

1. Hæres per inventarium tenetur respondere creditoribus de fructibus per eum perceptis.
2. Hæres per inventarium est depositarius erga creditores qui se opposuerunt, & non erga eos qui ex inopinato supervenerunt.
3. Hæres per inventarium excluditur in patria juris scripti ab eo qui in pari gradu se simplicem gerit.
4. Remotior qui se dicit heredem simplicem, excluditur à propinquiore, qui erat hæres per inventarium.
5. Uno existente heredem per inventarium, si veniat alius qui petat partem, potest admitti, etiam sine litteris.
6. Inventarium sub beneficio debet fieri vocatis creditoribus sub programme.

Hæres per inventarium tenetur respondere creditoribus de fructibus per eum perceptis. Hæres per inventarium est depositarius erga creditores qui se opposuerunt. Hæres per beneficium excluditur in patria juris scripti ab eo qui in pari gradu se simplicem gerit. Remotior qui se dicit heredem simplicem excluditur à propinquiore qui erat hæres per inventarium. Uno exi-

1. AN hæres per inventarium qui postea aliquot annis possedit pacificè teneatur respondere creditoribus, etiam de fructibus interim perceptis. Respondi quod sic, omnino in quantum locupletior, *l. si me & Tuim, ff. si cert. pet.* sed de bona si le consumptis: idem quantum ad creditores qui jam se opposuerunt, erga quos est malæ fidei, & cuttos, & depositarius. 2. Secus quantum ad eos qui ex inopinato supervenerunt; quemadmodum prætenus hæres erga verum hæredem. Facit quod notavi ad Cornucum *l. si. C. de jure deliber.* 3. Per arectum dictum quod in patria juris scripti hæres per beneficium inventarii non excluditur à remotiore; quamquam multi contrarium vulgò putent in patria consuetudinaria; sed certè justum est ut excludatur ab eo qui est in eodè gradu, non autem à remotiore. 4. Per arectum à duobus annis 1543. dictum quod si quis remotior dicat se hæredem simplicem, excluditur à priore qui erat hæres per inventarium, si se gerat simplicem etiam sine litteris Cancellariæ: sed quid si quis est hæres per inventarium, deduce cautionem, & omnia fecit, postea venit ejus frater qui vult etiam hæres esse per inventarium, & habet litteras? Videtur quod possit etiam sine litteris 5. Contribuendo partem omnium sumptuum. Contrà, quia aliàs impedirentur qui vellent esse per inventarium, imò non impedirentur cum possent excludi per simplicem; sed ergo alius possit per partem excludi in totum refusus sumptibus, quod videtur absurdum, saltem post annum & notabile interval-

lum. Si ergo excludit propinquiore, ergo fortitè conjunctum in gradu? Imò non excludit, & ita judicatum *en Chastellans*, contra *Robert*, licet esset conjunctus utrimque, pro fratre consanguineo tantum qui voluit postea praticare inventarium (sed etiam illud inventarium non erat factum. 6. Vocatis creditoribus sub programme, ut debet) & quamvis non soleat, tamen verè est error & non consuetudo, & debet privari ut simplex. Sed de hoc non disputabat; quia uterque volebat esse per inventarium. Et etiam si fuisset solemae, adhuc idem puto, & idem tenuisset *Seguir*, quia jure non cavetur de præveniendo, & est jus, & sunt veri domini, quamquam resolubiliter si simplex veniat, & sic benè judicatum. Sed vide cautelam; iste habet plures fraures qui tacent & tamen occultè eis communicat, ut iste solus medium debitorum, quia plus aufert in propriis. Respondi non oberit, quia ex quo ambo sunt per inventarium, quod est vera separatio bonorum, sperantur bona in quibus sunt prælegatarii. Item non tenetur ad debita nomine proprio, sed tanquam ad ratam inventarii, ergo pro rata bonorum, ergo prius debet capi super omnibus conquestis & mobilibus, deinde residuum pro rata bonorum priorum, & consequenter iste consanguineus qui solus capere debet feudum conquestus (quia masculus) adhuc superveniente utrimque conjuncta scemina, & sic exclusa à feudo, petere potest ut separaret feudum à reliqua massa *des propres & conquests*, vel massa prius discutatur, tunc feudum illud prius capietur, quam reliqua prædia. Consult. fol. 217. & 224.

stante hæredem per inventarium, si venit alius qui petat partem, potest admitti, etiam sine litteris. Inventarii sub beneficio debet fieri vocatis creditoribus sub programme.

* C'est le
336. de la
nouvelle
Coutume.

§. * CLI.

Les parens & lignagers des Evesques & autres gens d'Eglise seculiers leur succedent.

S U M M A R I A.

1. Statuta ab ecclesia facta super feudis non tenent. decimis, fructus pertinent ad ejus heredem.
2. Ecclesiasticus si decedat collectis
3. Onera antè omnia debent deduci.

ET sic vanum est cap. cum tibi. de verbor. signific. ubi per textum tenigi. Et pag. 87. Styli Parliamenti. fol. 213.

Dominus Cardinalis de Lorraine, comme Abbé de Clugny prend la déponille des Abbez seculiers dispensez qui en dépendent, sicut si eissent monachi, & de fait les fait vendre & met à son profit.

Statuta ab Ecclesia facta in fraudem non valent.

1. Quid de statutis ab ecclesia factis in fraudem? Respondi, non valent.

Quid de statuto capituli, quod non sepeliantur canonici in ecclesia nisi solvendo 100. aureos? Respondi abominandum, sed bene alius mundi, qui omnino ibi non deberet sepeliri.

Ecclesiasticus si decedat collectis decimis, fructus pertinent ad ejus heredem.

2. A Sens §. 93. Dominus Dupont grand Archidiaque decede in principio Septembris collectis decimis, qui estoient baillées à ferme à payer à la saint Martin. Certum est quod hoc non impedit quin spectent ad heredem. *l. defuncta, ff. de usu & quemadmodum quis utatur.* Sed dicebat Spifame quod fructus debentur pro rata temporis, & quod successor non debet servire, & nihil habere. Respondi hoc esse æquum: sed arbitrio boni viri deducuntur vice alimentorum, modo nihil aliud esset, secus si sint quædam alia unde vivere dignè possit, est tamen standum regulæ ex quo de illis fructibus poterat dispoñere.

Et sic cap. 2. de panis numquam fuit receptum in hoc regno, & vulgò pessimè intellectum.

Dominus Bines per obitum de Gaiger mortui die sanctæ Catharinæ 1549. provisus de l'Abbaye de saint Georges ordinis sancti Benedicti, invenit reparationes quæ acciderant, jam delineatio facta tempore novissimi defuncti, & quædam inchoatæ antequam defunctus esset Abbas, dicebat Segnier que l'on en prend comme l'on peut, nec esse certam regulam au Palais; sed esse quod omnes conveniunt bene que le fermier

potest expelli, nec tenetur novus Abbas ei stare ante illud modicum tempus; sed hoc injustum, & saltem debet habere annum cæptum. De fructibus Segnier sentiebat æquius secundum legem divoris, *ff. solut. matrim.* tamen quod servatur *lex defuncta*, pro quo allegavit Chartier arrestum touchant la commande de Chartres, les heritiers commendatarii contra superiorem Abbatem, defuncti Prioris, & novum Priorem, *maintenus & gardez en possession de tous les fruits & meubles*; quia jam omnes fructus erant reconditi in horreis du Prieuré. Ego vero dico quod licet talis sit consuetudo; tamen possunt retineri pro oneribus, quæ antè omnia debent deduci 3: Nedum pro monachis, sed etiam pro mensa Abbatis, utique pro hospitibus habeat, secundum regulam sancti Benedicti, usque ad novos fructus. Non enim justum est ut accipiantur, & cogatur novus Abbas mutuari: quid enim si non supervivat, sed antè novos fructus collectos moriatur? Sit ergò hæc consuetudo satis operans, salva tamen lege divoris quam hic æquum est servare. Istud adsumptum sit, quod de mero lucro superest hæredum, & sic omnia onera portentur usque ad novos fructus. Sed durum est quod dixerunt colonum expelli, etiam si le bail est fait simul cum conventu, qui nondum habet fructus, quia pars non est divisa, & fundantur quia Abbas habet administrationem conventus coram se, & sic solus casus attenditur, qui non potest successori præjudicare, quod est iniquum, secus si in colono conventus, habentis mensam separatam, licet confirmatus esset ab Abbate.

Allegavit arrestum Chartier de eo qui habens plura grossa beneficia mortuus est catens hæredibus, quia monachus, quod secundum glossam cap. fin. de peccul. cleric. sed hodie monachi vel inter vivos dant vel habent privilegium testandi.

Onera ante omnia debent deduci.

* C'est le
337. de la
nouvelle
Coutume.

§. * CXII.

Religieux ou Religieuse, profès, ne succedent à leurs parens, ny le Monastere pour eux.

S U M M A R I A.

1. Papa non potest habilitare monachum ad succedendum propinquis
2. Ingressu in monasterium judicato nullo, ususfructus datus monacho extinguitur.
3. Parentes non succedunt monachis.
4. Mobilia relicta à monacho moriente debent dari per inventarium successori, us disponat pauperibus, vel aliis.
5. Minor ingrediens monasterium non potest donare, nec testari.

Papa non potest habilitare monachum ad succedendum.

UT ad Decium in cap. in presentia num. 57. De probat. & consil. 114. ubi malè tenet Papam posse habilitare.

Cessat etiam Amb. nisi rogari, ut dixi ad consilium Alexandri 121. in fin. lib. 2. consil. 139. Nota referre

Alexandrum idem esse per statuta, ubi videtur mihi quod stante dicto statuto expirat ususfructus, qui non potest transferri in monasterium. Sed puto hic cessare statutum, ex quo non potest hoc jus transire in venientes ab intestato, sed opponere si perdat jus fortius,

Ingressu in monasterium iudicatum nullo, usufructus datus monacho extinguitur.

etiam invitus, ergo multo fortius jus debilius. Respondi quod est verum favore venientium ab intestato & ob magnum præjudicium reipublicæ, quod hic cessat, verius est quod extinguitur. 2. Salvo quod si postea inveniretur ingressus nullus vel erroneus, debet manere etiam cum reservatione fructuum. Nec puto quod pater teneatur alere sicut naturalem, nisi esset honestum monasterium & pauper, & pater abundans.

Claude Volant petebat successionem fratris sui pro dimidia; soror excepit quod erat professus: Replicabat quod erat simplex Oblatus in habitu seculari. Duplicabat quod emiserat tria vota, se, cum suis offerendo à l'Ordre de Cisterciens. Per sententiam Præsidis Parisiensis actor obtinuit, & fut maintenue in dimidia die 23. Decembris 1511. Per arrestum l'appel & ce dont estoit appellé au neant sans dépens de la cause d'appel, la sœur defenderesse absoute, & le demandeur condamné aux dépens de la cause principale. Certè malè factum est contra dedicationem, quod non fuit & illa maintenue in dicta media contestata, & actor condemnatus in damnis & interesse frustrationis, quod malè omisum fuit interesse: Curia vidit quod habuit justam causam actor, nec fuit in dolo, & sic quod cessare debebant damna & interesse, imo non debebant cessare, eo quod de facto post litem motam facta sunt; sed fortè non fuerunt de facto iudiciali aliqua, quia non fuit sequestum; aliàs etiam creditor faciens de facto bona si se exequi, debet damna illa.

Parentes non succedunt monachis.

3. Si quitur quod nec parentes eis succedunt. Si enim filius monachus factus sit, & multa mobilia reliquerit, debent consentire parentes ut dentur per in-

ventarium futuro successori in dignitate. 4. Ut dispergantur pauperibus, vel aliàs, ut bona dignitatis, non ut sua. Quid in patria juris scripti ubi succedunt parentibus? Idem, quia sunt bona dignitatis: ergo quæ sita debent tantum parentes reddere, & à la charge de payer les debtes.

Ad Decium cap. in presentia, num. 67. Est verius quod non sit dedicatio. Est primum quod fideicommissum nec expirat, nec transit in monasterium, sed remanet interim venienti ab intestato (etiamsi fuerit frater minor) usque ad mortem naturalem: vel aliam civilem ut prorsus perdat civitatem vel transfuga fiat: potest enim alteri expressè vel tacitè cedere, & tamen postquam cessit, si extet conditio in ejus personam, satis est: sed usufructus finitur tanquam capitis diminutione; ergo si alii prius cedit commoditatem, nihilominus ea fruitur tanquam fructu.

Mobilia relicta à monacho moriente debent dari per inventarium successori, ut disponat pauperibus vel aliàs.

5. Mater vidua ponit filium novem annorum à sainte Genevieve, promittit reditum de vingt cinq livres, bona hypothecat, & l'Abbe & convent lui font cession omnium bonorum. Respondi primò quod non valet cessio: secundò quod ingrediens non potest nec dare, nec testari. Quod si post testetur, videtur fraudulentum ex quo conventus omnia cessit, quod omnia sunt hæredum, quod non sunt bona hypothecata. Tamen hæredes tenentur acquiescere bona fide factum per matrem & eam eximere à reditu, & hypotheca, si sic suo nomine obligavit, saltem cavere ei de ea exoneranda. Quid si ipsa promisit reditum perpetuum? Non tenentur eam inde liberare: sed debet mater facere se liberare, & uti Velleiano, quia nimis fideiussit, nec est dos civilis.

Minor ingrediens monasterium non potest donare, nec testatur.

§. * CLIII.

L'Oncle succede au neveu avant le cousin germain.

* C'est le 338 de la nouvelle.

SUMMARI A.

1. Patruus ex uno latere inventus præcedit nepotes.

2. Patruus est remotior nepote juris dispositione.

Patruus ex uno latere inventus præcedit nepotes. Patruus est remotior nepote juris dispositione.

L'ONCLE. Etiam ex uno latere tantum inventus *Alexand. consil. 166. lib. 5. Rom. consil. 411.*

2. Quod patruus sit remotior nepote juris dispositione, *Bald. consil. 424. lib. 3. Alexand. consil. 36. num. 10. lib. 6.*

Simon Heurtant natif de Nogent le Roy près Chartres, ibi habens quarante arpens de son propre: ex prima uxore Parisiensis habet Guillelmam maritèe à *Nicolas Picquet*, ex secunda uxore *Claudiam*, hæc sine liberis moritur, filia prima primò moritur relictis filiis, deinde secunda filia, relictis dictis nepotibus, & duabus amitis sororibus patris, & una materna sorore matris. *Chartier, de saint Jean, Riant & Hemon* opinati sunt quod nepotes filii de *Guillemette* succedent soli, exclusis thias defunctæ, tam duabus paternis, quam una materna, non solum Carnuti, sed etiam Parisiis. Nec obstat quod Parisiis representatio n'a lieu: quia hi nepotes non veniunt cum propinquioribus jure representationis, sed jure suo. Item quantum ad communem stipitem d'eux & defunctæ

sont plus proches, & hi sont en ligne directe. Ego verò dico quod malè dixerunt Parisiis, quia licet veniant ex capite suo, tamen ex capite sui non vocantur ad excludendas thias jure codicis: sed contra eas est *l. fin. C. de legitim. hæredibus*. nec etiam vocantur per consuetudinem, sed solum vocantur contra eas jure speciali Authent. quod est executivum juris representandi eis dati eo novissimo jure. Quod jus est eis ablatum, & sic non possunt excludere, sed in capita communicare, scilicet in mobilibus & conquestis si defuncta decessit Parisiis: si verò Carnuti, tunc nepotes habent omnia mobilia, quæritus & conquestus Carnuti, quia Carnuti est reservata representatio, quæ competit etiam filiis fratris, vel sororis uterini, cessante utrimque conjuncto, quæ representatio non est reservata, sed sublata Parisiis. Adde quod si quæritur de conquestibus factis non per defunctam, sed per ejus patrem *Simonem Heurtant*, quod etiam paternæ amittit nihil habent, quia sunt propria ex capite de *Simon*, in quibus ejus descendentes præferuntur.

§. * CLIV.

Fretes & sœurs, supposé qu'ils ne soient que de pere ou de mere, succedent également avec les autres freres & sœurs de pere & de mere, à la succession de leur frere ou sœur, quant aux meubles & conquests immeubles.

* C'est le 340. de la nouvelle Coutume.

SUMMARI A.

- 1. Prodest esse conjunctum ex utroque latere ad alterius exclusionem.
- 2. Legatum factum communitati fratrum ad omnes pertinet.

Prodest esse conjunctum ex utroque latere ad alterius exclusionem.

1. **I**Mò quare aux proprias, multo minus prodest esse conjunctum ex utroque latere ad alterius exclusionem. Facit quod in via testamenti non consideretur hæc duplex conjunctio. *Alexand. consil. 30. lib. 2.*

2. Hic de effectu conjunctionum, aliquis legatum cuiuslibet fratrum, vel domum, puto quod omnes veniant contra Decium *consil. 153. in fin.*

Legatum factum communitati fratrum ad omnes pertinet.



TITULUS DECIMUS QUARTUS.

DE DONATIONE MUTUA INTER CONJUGES.

§. * CLV.

* Cuius lib. 210. de la nouvelle Coutume.

Homme & femme conjoints ensemble par mariage, estans en santé, peuvent & leur loist faire donation mutuelle l'un à l'autre, également, de tous leurs biens meubles, & conquests faits durant & constant leur mariage communs entr'eux, & qui sont trouvez à eux appartenans estre communs entr'eux, à l'heure du premier mourant desdits conjoints, sa vie durant seulement; en baillant par luy caution suffisantè de restituer lesdits biens apres son trépas; pourveu qu'il n'y ait enfans: & où il y aura enfans, ledit don mutuel n'aura lieu pour le temps avenir.

SUMMARI A.

- 1. Donatio mutua inter virum & uxorem minores, valida est.
- 2. Donatio mutua facta à muliere minore annis, observari debet à suis heredibus.
- 3. Conjuges non communes in bonis non possunt facere donationem mutuam.
- 4. Cautio non potest remitti in donatione mutua.
- 5. Potestas legandi & donandi limitatur secundum locum ubi donans vel legans habet domicilium.
- 6. Liberi ex priore matrimonio non impediunt donationem mutuam inter conjuges.
- 7. Communes liberi soli impediunt donationem mutuam inter patrem & matrem eorum.

Donatio inter virum & uxorem minores valet.

1. **U**TD si solus vir minor, vel ambo minores? Nihilominus puto indistinctè quod valeret: quia non est alienatio, sed negotium utriusque utile, non continens alienationem, sed meliorem conditionem.



Donatio mutua facta à muliere minore annis, observari debet à suis heredibus.

2. Quid si mulier erat minor 25. annis & præcedit virum, ejus heredes nolunt servare? Puto tamen quod debeat valere: quia quanto erat junior, tanto verisimiliter erat ejus commodum futurum: Tamen rigore juris non valeret.

Quid si tunc liberos communes habeant? Fortè similiter solus vir habet ex alia conjugè, donant tamen in casum quo tempore mortis neuter habuerit liberos, an valeat? Videtur quod sic per *Alexand. consil. 29. lib. 4. col. 2.* ubi fortius videtur quod valeat si tempore mortis inveniantur non habere, licet sit facta donatio simpliciter, imò etiam quod convalescat pro tempore futuro si post obitum decedant relicti liberi, superstitè vidua, quod absurdum est omnino & indistinctè falsum, quia fieret præjudicium tertio: imò non posset moriens liberè disponere, vel sic propria ista heredibus relinquere sibi acquisita. Sed priore casu quando vivo parente moriuntur, nullum omninò sit eis præjudicium. Idem puto quod convalescat, id est non irritatur, quando variè incoeperit, quod verum puto,

etiamsi facta sit simpliciter moriendo, quod jure communi & de antiqua consuetudine poterat fieri simpliciter: sed hoc limitatum est favore linearum tantum: Ergò intelligitur si filii supersint, non aliàs, ut cessante ratione limitationis & restrictionis, cesset correctio, & minus corrigitur jus commune quam fieri potest. Sed an possint donare sub conditione, si post obitum postea filii sine filiis decesserint? Puto quod non, quia adhuc irritaretur favore filiorum, quibus saltem auferretur libera disponendi facultas, vel ad heredem transmittendi.

3. Quid ergo si conjuges non erant communes? Respondi, non possunt facere ullam donationem mutuam. Quid si æqualiter communes in parte, puta ambo pro quarta parte, possunt pro eadem parte facere donationem hanc.

4. Cautio non potest remitti etiam mutuo, nisi in ipso contractu matrimonii, & si fuit petita, nec data, fructus debent restitui, & ad decem annorum fructus condemnatus est *Poncet le Preux, Monsieur Bouleus Rapporteur. Ruin. consil. 51. num. 7.*

5. Potestas dandi, vel legandi, quia est de actu hominis, ligatur secundum locum ubi legans vel donans habet domicilium: Facit quod per arestum duo conjuges de Paris coeperant morari à *Rouen*, quod valuit legatum alteri factum. Sed si vir hic morans legat uxori bona

Conjuges non communes in bonis non possunt facere donationem mutuam. In donationem mutua cautio non potest remitti. Potestas legandi vel donandi limitatur se-

undum locum ubi legans vel donans habet domicilium.

bona quæ habet Meldis, non valet legatum. Et sic consuetudo Parisiensis ligat subditum ubique, licet sit contra jus commune. Fallit si habet quis plura domicilia sine fraude, quia tunc inspicitur forma loci ubi sunt bona.

A Montfort la propriété des meubles & usufruit des immeubles. Respondi, oportet inspicere domicilium conjugum, quia valet ubique secundum eorum consuetudinem.

Liberi ex priori matrimonio.

6. Numquid liberi ex priore matrimonio impediant hanc donationem mutuam? Videtur quod non

ex mente consuetudinis, quæ verisimiliter videtur intelligenda de filiis communibus, licet indistinctè loquatur.

7. Tamen dicebat mihi Dominus *Poupart*, quod Domini Requestarum abolverunt filios contra superstitem conjugem petentem *la délivrance de son don mutuel*, qui appellavit, sed non est ausus sustinere. Ego puto quod erat benè appellatum, quia de jure communi hæc donatio est licita, & hæc restrictio de novo facta debet strictè de communibus liberis intelligi.

non impediunt donationem mutuam inter conjuges. Communes liberi soli impediunt donationem mutuam inter patrem & matrem eorum.

§. * CLVI.

* C'est le titre de la nouvelle.

Homme & femme conjoints ensemble par mariage, constant & durant leurdit mariage, ne se peuvent advantager l'un l'autre par donation faite entre vifs, par testament, ou ordonnance de dernière volonté, ny autrement, directement ou obliquement, en quelque manière que ce soit, sinon par don mutuel.

SUMMARIÆ:

1. Vir donare potest conquestum sub conditione quod eo mortuo detur media uxori, vel ipsa habeat usumfructum totum.
2. Honor factus à marito uxori non prohibetur, ut hæredes sine ejus consensu non disponant.
3. Conjuges qui imperfectè fecerunt donationem mutuam, possunt de novo donare.
4. Conjuges possunt dividere rem communem.
5. Vir & uxor nullum contractum facere possunt, nisi ex necessitate.
6. Legatum factum mulieri irritatur si mulier nubat.
7. Donatio uxori à marito de consensu hæredum proximorum non valet, quia consensus videtur extortus.
8. Amor conjugum non debet esse venialis.
9. Vir & uxor non possunt in contractu matrimonii reservare sibi invicem donare.
10. Consuetudo non potest habilitare sibi non subditos.
11. Constituentes contractum suum domicilium in aliqua consuetudine, possunt secundum illam contractere.
12. Ususfructus de voluntate partium potest transferri de una terra super aliam, usque ad continentiam valoris.
13. Hæredes mulieris possunt repetere mediam de impensis factis à viro super fundo ipsius viri.
14. Impensa falura domus non repetuntur inter conjuges.
15. Vir non potest dare uxori, nec ejus hæredibus.
16. Viro moriente ante fructus propriorum suorum collectos, non debetur viduæ media seminum & laborum.
17. Institutio & exhereditatio non est de forma.
18. Consuetudo est de jure communi.

Vir donare potest conquestum sub conditione quod eo mortuo detur media uxori, vel ipsa habeat usumfructum totum. Honor factus à marito uxori ut hæredes sine ejus consensu non

1. **F**allic conservando, ut si vir dat conquestum ad onus quod se mortuo detur media uxori; vel ipsa habeat usumfructum totius, vel medietatis: quia non est plus quam media, quam habuisset, vel ut detur ei pretium dimidiæ. Sed si prohibeat legatum, quod tamen non censetur prohibere donationem causa mortis. Alexand. *consil.* 26. *num.* 4. *lib.* 2.
2. Item non prohibetur honor, quod sine ejus consensu non liceat hæredibus disponere. Alexand. *consil.* 57. *num.* 3. *lib.* 2.
Vidi per turbam que par le *Costume de Bar près Lorraine*, licet marito legare uxori, sed non licet uxori legare viro. Sed è contra Socin. *consil.* 34. *lib.* 3. *Ragueneau & sa femme* in tractatu matrimonii s' estoient

donné l'usufruit de tout leur bien mutuellement, desfaussant, &c. pendente matrimonio *Ragueneau* se fait faire constituer pro possessione (forte mutuel) dicitur que c'est advantagement, & dictus *Ragueneau* habebat filios, ita obtinuit *Segnier* die Sabbati 14. Octobre 1542. pour à *Argillieres*, & fut desfaussé *Ragueneau*, licet diceretur quod non esset nisi executio prioris contractus.
3. Tamen puto quod de eo quod est intra terminos consuetudinis possunt ex intervallo addere constitutum mutuam, sicut possent de novo donare si imperfectè dedissent; puto enim quod possent primo donare mutuo mobilia, postea mutuo addere immobilia.
Unde in terminis hujus consuetudinis non proce-

disponant, non prohibetur. Conjuges qui imperfectè fecerunt donationem mutuam possunt de novo donare.

Conjuges possunt dividere rem communem.

deret consilium Alexandri 246. lib. 6.

4. Sed nonne vivi possent dividere rem communem? Possunt; si tamen sit inæqualitas, non tenebit, & inspicitur tempus soluti matrimonii. Et sic in effectu divisio non tenet, quia non obligat. An possit maritus justo pretio vendere, puta quod domus propria viri erit communis, & capiet tantum vir, vel ejus hæres mediam pretii propriam? Respondi, non: tum quia uxor non potest hoc facere viro, qui totum possit alienare, ergo nec ipse uxori. Tum quia sequeretur quod uxor posset legare mediam cui vellet. Tum quia saltem inspicenda esset æstimatio quæ esset tempore soluti matrimonii.

Vir & uxor nullum contractum reciprocum facere possunt nisi ex necessitate.

5. Nullum ergo contractum etiam reciprocum facere possunt nisi ex necessitate, nec etiam permutare possunt & in testamento. Si ergo vir legat uxori quod possit domum talem communem, conquestum etiam nedum proprium viri habere pro pretio, vel in partem suam dividendo conquestus, alia quædam relinquendo, non valet: quia etiam hoc prohibetur mulieri. Sed hoc non sequitur, quia ista mulier importat donationem post conditionem purificatam, & sic non deberet extendi ad permutationem, vel aliam compensationem utrimque manantem. Sed hoc extenditur vi aliorum verborum quæ sunt ibi *directo vel per indirectum*.

Legatum factum mulieri irritatur si mulier nubat testatori.

Donatio à marito facta uxori de consensu proximorum hæredum non valet, quia consensus videtur extortus.

Amor conjugum non debet esse vernalis.

6. Infero quod legatum factum irritatur si nubat testatori, ut nec in tractatu matrimonii possit testamentum vel donatio causa mortis fieri. Consultat. fol. 180.

7. Fuit per Arrestum prolatum 143. ante Pascha per Lisetum contra communem opinionem: simpliciter etiam de consensu proximorum hæredum quorum interest, vir donaverat uxori, & fecerat consentire hæredes suos, fuerunt partiti, tandem iudicatum contra sententiam Liseti, & bene, quod non valebat; quia videtur consensus extortus, quia alias donaret aliis extraneis: tum quia alii possunt esse hæredes.

8. Tum quia ut non sit amor conjugum vernalis; tamen D. Liset tot rationes allegavit pro se, ut iudicantes non intellexerint, putaverint contrarium iudicari.

Touchant les bastimens faits super fundo uxoris, ubi de Thom solus non fuit condemnatus per arrestum, sed per consilium Advocatorum, cui acquievit. Per aliud arrestum non habita ratione *des bastimens faits* in fundo ipsius viri ubi non æstimantur. Verum est quatenus non æstimantur, sed bene quatenus locus plus perpetuo, & nunc plus valet, per l. domos, ff. de legat. 1. Per aliud arrestum *en la Coutume de Troyes* simili nostræ dictum, quod cum vir construxisset super area uxoris, quod uxor redderet dimidiam: sed quod super eam deducerentur fructus, seu mercede locationis pro media, à tempore ædificii & quo locari plus potuit. Sed hoc iniustum, quia sicut debet reddere partem fortis, ita pretium omne impensarum factarum ejus nomine; quemadmodum si vir luisset fundum suum, debet omnino reddi dimidia, & præcisè non deducta media fructuum, quare illud arrestum est fatuum.

Vir & uxor non possunt in contractu matrimonii reservare sibi invicem posse donare.

Consuetud. non potest habitare sibi non subditos.

9. Vidua *le Viste Charlotte Briçonnet en se remariant* tertio, utrique *reservans qu'ils se puissent donner & advantager*. Respondi quod non valet, quia de jure non debet; ergo multominus in terminis consuetudinis quæ potius jus ampliatur.

10. Amplia & in reservatis sitis alibi quam Parisiis, & sic respectu viri, quia illa est exorbitans: ideo non potest habitare non subditos, quamvis etiam in bonis sub ea sitis satis operatur, licet sit verbum (sub ea sitis & subditis suis) quia debet restringi. Sed si tantum dictum est quod in residuo se regant secundum consuetudinem *de Poitiers*, adhuc majus erit dubium, quia hoc refertur tantum ad statum præsentem, & ea quæ tunc à contractu dependent, non autem ad ea quæ Parisiis de novo supervenerunt, ut in donatione postea facta, vel rehabilitando ad communionem.

11. Sed quid si juravit ibi manere, & constitimere domicilium, an teneantur? Certè tunc in futurum futura donatio viri & valeret in bonis ibi sitis. Consult. fol. 228.

Du discours in contractu matrimonii quod tenebitur employer trois mil livres de meubles d'elle qu'il pourra vendre au paravant & usque ad dictam summam en propres, dont il aura l'usufruit si superviveret, ce qui se fera de ejus & duorum consensu & consilio, & hoc intra tres annos, aliàs non haberet illum usufructum. Circa finem temporis vult vendere mobilia, & facere *rempley*; rogat illa virum ut differat, ut cæsius vendatur mobilia: is sibi timens *sur ladite prorogation & delay* impedit, sed tamen uxor obtinuit quatuor menses, post finem trium annorum instantem quod vir hoc facere poterat, deinde fecit infra tempus prorogatum: post obitum uxoris hæredes volunt dicere *que c'est un advancement*. Respondi, quod non est; sed valet, quia aliàs vir intra tempus vendidisset, & debet ad hoc restitui, nec possunt allegare culpam ex quo lucrum sentiunt, & licet actio perpetua, tamen non erant communes in bonis per contractum matrimonii.

Constitutio contra-ctum suum domicilium in aliqua consuetudine, possunt secundum illam contrahere.

12. Dominus *le Noix* habet domum fortè ad onus quod ejus uxor haberet usufructum si esset vidua, ipsa maluit habere *sur Barionville*. Respondi, quod fieri potest ex tunc valida pactio, & transferri usufructus de una terra super aliam usque ad concurrentiam valoris redditus qui non nunc est, ne sit alia, sed qui erit tempore quo nascetur usufructus, quia non est adventagium, & hoc liquet, licet *Barionville*, sit de propriis viri.

Usufructus voluntate tantum potest transferri de una terra super aliam usque ad concurrentiam valoris.

13. *Touchant Boucher*, vir in proprio uxoris construxerat, petebat hæredes mediam, per arrestum, *presidant Liset*, licet de Thom pro eis scripsisset, & tutum tenebat, exclusi sunt. & vidua absoluta, rediit de Thom, sciturus causam. Respondit Liset quod aliud in viro super suo construente; quia sibi donare non potest: aliud in viro construente super fundo uxoris, quia est dominus mobilium, & potest projicere in mare, absque eo quod possit media repeti à vidua. Sed ego dico quod fatuum est arrestum, & ex favore Liseti qui domum habitabat, & sibi timebat.

Hæredes mulieris possunt repetere mediam de impensis factis à viro super fundo ipsius viri.

14. Sed tamen nec impensæ sumptus nec futuræ illæ repeti possunt, sive super fundo viri sive super fundo uxoris herent; secus de necessariis novis quæ excedunt futuram & facta testata. Contra *Aubry & Boucher* censent, quod vir impendens in suo non debet reddere dimidiam, & hoc si terra ejus fructus ferebat quod commodè fieri poterat de fructibus: sed ergo idem debet esse in fundo uxoris à quo percipiebat tot redditus, si tamdiu duraret matrimonium quod superlucratum fuit, & hoc æquum, aliàs esset impedire publicam utilitatem, quia abstinerebatur à conservando, si speraretur ut hæredes tenerentur reddere dimidiam.

Impensæ futuræ domus non possunt repeti inter conjuges.

Refert an maritus vendat suum proprium & repetat pretium, & tunc sit commune, nec est *advantage*, quia ita ferè est sicut si novam societatem contraheret, vel contractam augetet: an verò non receperat, sed fortè æstimatam det genero, & dicat quod media pretii æstimati *sera rapportée en sa succession*, media *en celle de sa femme*, quia nihilominus est *advantage*; quia ut non potest dare uxori 15. ita nec ejus hæredibus. Er hoc nisi esset justa causa hoc faciendi, ut quia erat officium venale quod sibi fuerat reservatum contemplatione uxoris futuræ, bene respexit maritum ante nuptias, idèd habuit per obitum, tamen semper uxoris occasione, & sic debet esse commune, & valet pactio, nec est *advantage*, sed agnitio bonæ fidei.

Vir non potest dare uxori, nec ejus hæredibus.

16. Quid si vir moritur Julio ante fructus collectos propriorum suorum? Respondi non debetur viduæ media seminis & laborum; & contra etiam si uno

Viro moriente ante fructus proprio

rum suorum collegios non debetur viduz media seminum & laboru.

uno tantum anno duravit matrimonium, quia est tantum administratio, & constat non factum in fraudem; secus si essent fossilia, vel muri perpetue utilitatis. Idem si vir habet *une ferme* antequam duxerit uxorem, quia non est mobile, nec spectat ad viduam, etiam pro parte; sed ad solos hæredes suos, qui nihil reddent de seminibus vel laboribus ipsi viduz. Fallit si nondum accepta esset, sed ei tantum promissa, quia tunc debet ei reddi media, vel debet habere mediam seminum.

Uxor *Anthouette* vult generaliter *au vendre, ou donner tout son propre*: Inhuma dat fratri uni *tous ses propres*, retento usufructu, & ad onus testamenti implendi usque ad mille libras: sororibus legat quantum haberent ab intestato; sed in effectu unum excludit à quo verberata est. Respondi, valet simpliciter.

Quid si moritur de ea infirmitate? Potest dici quod valet testamentum per *l. filia mea ægra*. Sed tamen quod ille solus qui verberavit, & privatus est, non potest conqueri; quia sicut institutio, ita exheredatio non est de forma 17. imo exheredatio requiritur, saltem casu quo dubitari possit.

Quines habens filium moribundum dat ei bona, & substituit ei filiam uxoris ex priori viro: interlocuti sunt in curia ad informandum an servaretur legitima (quod est sanum) tandem iudicatum substitutionem esse bonam. Ego dico ex magnitudine summæ esse *advantage oblique*: quia consuetudo 18. est latior jure communi. Quandoque iudicaverunt pro filii uxoris ex priore viro, & molè; quia sic patrimonium evectuntur: jure secus si legatum filii uxoris est modicum *l. omnes §. Lucius, ff. que in fraud. credit.*

Institutio seu exheredatio non est de forma.

Consuetudo est de jure communi.

* C'est l'art. 284. de la nouvelle.

§. * CLVII.

UN don mutuel de foy ne saisit point.

SUMMARI A.

1. *Maritus potest providere pro uxore superstitie.*

2. *Hæres est saisitus, idèd la complain- te n'est recevable contre luy.*

Maritus potest providere pro uxore superstitie.

1. Duo fratres habentes officium à *survivance*, faciunt pactum mutuam quod uxores viduz fororum habebunt altero superstitie mediam *des profits*, an possent revocari sine uxoribus? Videtur quod sic: an valeat sine renuntiatione? Videtur quod sic: quia uxori superstitii æquè interest & importat. Quid si postea conveniatur quod haberet unus 140. libras annuas, cum stipendia essent 400. libræ annuz, & hoc idèd quia infirmus, nec poterat sanari? Respondi non valere non revocatam pactioem mutuam uxoris, sed esse personale pactum. Amplia, etiam si superstes sit executor testamenti, idèd non debet in hoc considerare, sed perdet interim fructus, nisi saltem ex nunc congruè petat, & constituat in mora, quia quis potest sibi solvere? Item respectu mobilium videtur quod potest saisiri tanquam executor; dummodò inventarium factum sit palam & coram hæredibus, ut obvietur facto subtractionis.

eùm clausula *de saisir* confirmata testamento; tamen per arellum *ledit Ragueneau de bonis de sa complainte*, quia non potest fieri quin hæres sit saisitus. Hic allegabat *Marilla*: in causa testamenti de *Pichin* (*Chanoine de la Sainte Chapelle*, qui hæredibus frultratis reliquerat *Montery Advocat executor*, ut eis uteretur per decem annos, & post decem annos residuum pauperibus; dominus *Marillac* consensit hæredes esse satis, licet contra voluisset testator: tamen per arellum *presidans Saint André* die Martis 2. Aprilis 1548. ante Pascha *fut de les executeurs saisis des meubles, & qu'ils jouiroient des fruits & arrerages de la premiere année*. Certè hoc injustum & contra consuetudinem, deinde omnia hæredia (erant conquestus) *seroient baillez au plus offrant, & les deniers ad executeorem, & le tiers en la bourse des pauvres, & encore toute la vaisselle d'argent & vin donné pour restituer aux hoirs, seroient mis en la bourse des pauvres*, hoc requirentibus *les gens du Roy*.

Hæres est saisitus, idèd la complainte n'est recevable contre luy.

2. *Ragueneau* avoit donné à sa femme don mutuel

* C'est le 286. de la nouvelle.

§. * CLVIII.

LE survivant des deux conjoints par mariage, qui ayant fait don mutuel l'un à l'autre, si au moyen dudit don mutuel, veut jouir sa vie durant des meubles & conquests immeubles sujets à retour aux heritiers du premier decedé (qui est la moitié des biens meubles & conquests immeubles faits constant ledit mariage) est tenu de payer les obseques & funeraillies du premier decedé, avec la moitié des debtes, dont on pourroit faire demande aux heritiers, des debtes qui estoient deuiés par lesdits conjoints au jour du trépas dudit premier decedé, sur la part & portion dudit premier decedé.

Donarius mutuus debet ferre onera super mobilibus & conquesti-

Quid si ledit don non fit nisi de parte; videlicet de media, seu quarta mobilium & conquestuum? Respondi, licet; & sic onus pro rata. Quid si non quota dividitur, sed per species, ut quia sit de mobilibus tantum? Respondi, debet tamen omnia ferre onera & debita; sed super mobilibus datis tantum, &

quantum ferre possunt. Quid Blesis & alibi ubi datur proprietates, si dividitur per quotas, vel speciem honorum? Respondi, valet, sed arbitrio boni viri debet onus dividi.

SUR LA PART.] Ergo in quantum ferre potest tantum.

bus defuncti quantum ferre possunt.

§. * CLIX.

Quand pere & mere ont donné à leurs enfans; ou aucun d'eux, aucun heritage, tel heritage est reputé donné en advancement d'hoirie.

SUMMARI A.

1. *Jura feudalia non debentur in donatione facta filie in locum paterna hereditatis.*
2. *Jura feudalia non debentur nisi ex causa venditionis, vel permutationis.*
3. *Res donata à patre in anticipationem successionis, redit ad patrem filio sine liberis mortuo.*
4. *Frater cui frater donavit in anticipationem successionis, debet conferre ceteris fratribus.*
5. *Donatio facta fratri in anticipationem successionis, potest semper revocari.*
6. *Donatio feudi in anticipationem, est cum oneribus successionis futura.*
7. *Donatio facta filio à patre ex causa certa & specificata, valida est.*
8. *Donatarius in anticipationem qui non vult esse heres, debet restituere.*
9. *Donatarius in anticipationem qui se heredem dicit, non tenetur restituere quod ei donatum est, sed minus recipere.*

ADverte, dupliciter hoc dicitur: primò quantum ad hoc ut sit in vicem partis hereditariæ, ut quò datur filio renuntianti hereditati paternæ, sive in locum paternæ hereditatis, & tunc jure feudalia non debentur. Et in dubio si præsumatur tanquam alias successurus, vel quia etiam successurus est, & tunc non tenetur esse hæres. Quandoque datur expressè in anticipationem, & tenetur (licet *Marillac* contra) ex quo patet quod hæc causa finalis non habet locum nisi sit hæres, & in dubio præsumitur hoc modo datum; sed præsumitur datum, ita ut possit eligere an sit hæres, vel se teneat ad donum, & ita præsumitur in dubio datum contemplatione filiationis, & ita generaliter accipiendum ut nunquam jura debeantur: 2. nisi ex causa venditionis vel permutationis transferatur in filium, alias simplex donatio æquipollet successioni quantum ad hoc.

3. Quid si expressè & finaliter est donatum in anticipationem futuræ successionis, sed moritur ante patrem? Si sine liberis, res est clara quod redit ad donantem: si verò relinquit liberos, ad eos transmittitur; ita ut teneantur adire vel relinquere. Quid in locis ubi de facto servatur non esse repræsentationem in directâ? Respondi quod adhuc tenebuntur restituere, tamen iniqua conductio faceret inhabiles ad agendum, non tantum ad excipiendum. Et hoc quia omni omnino via rescindenda est dicta consuetudo, quæ non est consuetudo, sed usurpatio super pupillos indefensos, & eorum spoliatio.

4. Quid ergo apud nos, si frater dat fratri in anticipationem successionis expressè? Clarum est quod hoc operatur, ut teneatur reliquis fratribus conferre & hoc tacitè dictum videtur, imò expressè dictum est. Quid ergo si præmoriatur? si sine liberis, dico redire ad donantem: si vero reliquerit liberos, secus: tùm quia fortè continget quod moriente donante, illi invenirentur in proximo gradu & habiles. Sed quid si tunc supersint alii fratres & sorores? Respondi quod non tenetur reddere, nisi admittantur ad successionem. Sed ad minus si plus valet quota hereditaria, jure communi tenetur reddere.

5. Ergo sequitur quod donatio expressim facta in anticipationem fratri, semper potest revocari, prout potest in testamento frater aliter disponere, & etiam pater salva legitima. Quod si admittamus ut non possit revocari, nec in testamento diminui, sequitur quod

etiam causa expressa non erat finalis, nec tenebatur esse hæres, nisi velit. Quod si esset verum, esset limitandum rebus sic stantibus, secus enim donanti supervererent filii alii, ita quod donatario esset datum plus parte sua, quia tunc omnino debet succedere, vel quod excedit partem reddere. Quid enim si postquam dedit filio unico in tractatu matrimonii, vel filie privignæ prædium feudale, serè omnia bona sua *en advancement d'hoirie*, postea ex alia uxore habet multos filios, vel unum masculum? Certè si conferendum sit, filia frustratur, si verò postea se teneat ad donum, filius frustrabitur & simul mens & verba donationis, ergo melius est verbis stetit, cum æquius sit jus commune; quia filia non certat nisi de lucro, & hoc poterat hæres prævidere, ex quo acceptabat non merè in favorem *de mariage*: sed etiam in anticipationem 6. successionis, quia etiam illo favore non datur feudum liberum, sed solum in anticipationem, & sic contemplatione, & cum oneribus futuræ successionis.

Julio 1543. judicaverunt in Senatu contra partem meam *d'Amiens*, quod primogenitus haberet etiam si non esset hæres, & licet denegatum fuisset sequestrum, non contenti infirmare judicium secundum meam opinionem latum, animosè *ont maintenu le defendeur*; sed non est curandum de eorum malo iudicio. Perstiti in sententia, nisi ex conjecturis aliis appareat de animo donantis. Sed quid, si avus & avia fecerunt consentire filiam, & etiam illam omnia bona donare nepoti, & tunc filia erat vidua: postea habet ex secundo viro alios liberos, & vult facere rescindi donationes? Respondi, ratum quod non potest, nisi pro ipsius filie legitima, & quia tempore consensus erat minor. Sed respondendum quod hoc videtur factum contemplatione quod dictus nepos esset in effectu solus hæres, sed modo apparet quod sunt alii; ergo oportet reducere donationem pro qua parte potest esse hæres mediante matre; sed hoc est difficile, imò non est difficile, quia tunc apparet, & sic tanquam futuro hæredi ut præsumitur, & sic tota videtur facta in anticipationem futuræ mediæ, vel immediatæ successionis, ergo debet rata temperari, ut pater non habeat nisi pro qua parte hæres erit matris, & ea mediante avi & avia, & sic pro rata sua.

In contractu matrimonii pater filio primogenito dat terram, *en faveur dudit mariage, en part & vray don perpétuel & irrevocable entre usi & en advance-*

Donatio feudi in anticipationem est cum oneribus successionis futuræ.

Jura feudalia non debentur in donatione facta filie in locum paternæ hereditatis.

Jura feudalia non debentur nisi ex causa venditionis vel permutationis. Res donata à patre in anticipationem successionis, redit ad patrem filio sine liberis mortuo.

Frater cui frater donavit in anticipationem successionis, debet conferre ceteris fratribus.

Donatio facta fratri in anticipationem successionis potest semper revocari.

ment d'hoirie, pour son dit fils, ses hoirs & ayans cause.

Ego muto sententiam, & dico quod hæc clausula spectat solum quod est datum filio ut filio, itaut computetur in parte sua, si velit esse hæres. Idem tunc ut possit habere etiam si nolit esse hæres. Et ita intelligitur hæc consuetudo, & sic non debentur jura patrono, etiam si abstineat: sed bene si alteri vendatur filio, vel permuteetur, vel non tanquam filio.

Donatio facta filio à patre ex causa certa & specifica, valida est.

7. Hic articulus aperte intelligitur proprie capiendo de donatione facta ex generali & informi causa liberalitatis, non autem ex certa causa specifica ut dotis, vel precise ex causa donationis irrevocabilis: quia tunc cum appareat de certa specifica causa, illi est standum, nec præsumendum quod sit in anticipationem successionis, quia in certis non est locus conjecturis. Si autem non constat de causa & motivo speciali, procedit conjectura hujus articuli, qui præsumit datum

Donatarius in anticipationem qui non vult esse hæres, debet restituere.

8. in anticipationem successionis, & sic erit effectus, quod si non vult esse hæres, debet restituere cum fructibus per conditionem ob causam. Ita videtur intelligi consuetudo secundum verba, sed videtur quod non sit talis sensus, quia si ita esset, sequeretur quod talis donatio nullomodo valeret, nisi in commodo fructuum. medii temporis ante successionem, & ultra quod semper possit donator prænitere aut revocare, aut

alias disponere, sicut de iudicio ultimæ voluntatis, & de legato à testatore soluto & præstito: tunc ferè videtur quod raro, aut nunquam esset locus huic articulo, quia omnes donationes habent clausulas omnino huic intellectui repugnantes, videlicet donationes meræ inter vivos & irrevocabiles: ergo non potest esse mera anticipatio successionis. Potest dici quod etiam est vera donatio & irrevocabilis: sed tamen tanquam futuro hæredi & ejus contemplatione facta, ideò si non velit postea esse hæres, ab eo repetetur, sicut alia ob causam data: secus in datis ob dotem, vel aliam specificam causam, quia solum si velit esse hæres, conferret, alias retinet. Vide Consult. 1. art. 17. & fol. 404. & 89. Ego puto quod clausula irrevocabilitatis facit quod non est data merè in adventagium: quia si non sit hæres retinebit: sed tamen si etiam tanquam futurus hæres, erit fraus art. 19. quin imò videtur quod æquius, quod nisi sit iusta causa, omnino restituere tenebitur si non sit hæres.

Donatarius in anticipationem qui se hæredem dicit, non tenetur restituere quod ei donatum est, sed minus accipere.

9. Nota ergo quod quamvis donatio simpliciter facta, conferretur in anticipationem: tamen non tenetur abstinens proprie pro successore, tantum tenetur minus capere. Idem in casu quo non est hæres. Numquid igitur incipiunt jura deberi dimidia? Videtur quod sic, ut Blazis: sed puto quod non, quia odiosum est hoc jus.

* C'est le 179. de la nouvelle Coutume.

§. * CLX.

Donner & retenir ne vaut.

S U M M A R I A.

1. Donner à la charge du testament, est donner & retenir.
2. Maritus & uxor donant tertio fundum, qui ad uxorem solam venturus erat, qui redonatur eis à donatario, c'est donner & retenir, quia adventagium marito.
3. Donatio in contractu matrimonii à la charge du testament, n'est donner & retenir.
4. Donatio sub quantitate & conditione n'est donner & retenir.
5. Donatio pour jouir après la mort,

- obligat donantem.
6. Prohibitio alienandi à patre & matre facta in donatione ab eis facta filio, non est retentio.
7. Consuetudo in §. donner & retenir, non prohibet donare quantum post mortem.
8. Donatio post obitum interim non potest peti.
9. Retenir non est cum necesse est possessionem accipere de manu hæredis.
10. Donans non est saisitus, nec retinet in cessione donationis causa.

Licet de jure l. cum quis decedens §. pater emancipato filio ff. de legat. 3. imò ibi licet donare in testamento, ergo non valet ut donatio, l. Sulpitius ff. de donat. inter vir. & uxor. l. cum manu in fine de contrah. emp. Fac. Albet. l. per servam in fin. ff. de usu & habit.

Donner à la charge du testament, est donner & retenir. Maritus & uxor donant tertio fundum, qui ad uxorem venturus erat, qui redonatur eis à donatario, c'est donner & retenir, quia adventagium marito.

1. Ad onus testamenti c'est donner & retenir. Consult. fol. 180. verso.

2. Vir & uxor habentes fundum qui tantum ad hæredes solius uxoris perventurus erat, donant tertio, qui mox simpliciter redonat utrique, vel post decem dies. Respondi non valere duplici ratione: Prima quia donner & retenir; secunda quia adventagium, & quia vir efficitur verus dominus mediæ partis in proprium, quod non erat prius.

3. Sape ès contrats de mariage fit donatio (& ès donations mutuelles, à la charge d'accomplir le testament. Respondi non est retenir, & valet, quia intelligitur testandum de modico & secundum personæ qualitatem, juxta cap. requisivisti de testam.

4. Caius donat sorori, itaut si non disponat, veniat ad ejus filios pro quibus essent hæredes, valet, nec habent tanquam hæredes, sed etiam renunciantes, & n'est donner & retenir, quia donans non retinet, sed est dare sub qualibet conditione.

Donation in contractu matrimonii à la charge du testament n'est donner & retenir. Donatio sub qualitate & conditione n'est donner & retenir. Donatio pour en jouir après la mort obligat donantem.

5. Quidam donavit pour en jouir après sa mort, sine alia clausula. Dicunt Chartier, de Thon & alii quod valet, nec est donner & retenir quando retinet facultatem expressam, vel tacitam disponendi; verbi gratia quando dat quæ habebit lors de son trespass: sed si dicat quæ habebit tunc in habitu, vendicari nequeunt futuri acquæstus, de novo ergo legat; sed an valeat ut testamentum, puta pro quinto des propres? Respondi, quod non per hanc consuetudinem, ideò opus est ut confirmetur testamento, vel rursus legatur per testamentum, & si donator est infirmus de quo timetur mors, alias donatio talis non esset tuta.

6. Quid de patre & matre qui donant filio ad onus alimentorum, & ne possit alienari? Respondi hæc sola prohibitio non est retentio; etiam si debeat reverti casu quo alienaret, vel prodigus esset.

Prohibitio alienandi à patre & matre facta in donatione

facta filio est retentio. Consuetudo in §. *doner & retener* non prohibet dare quantum priorum post mortem.

Donatio post obitum, interim non potest peti.

Cum necesse est capere possessionem de manu heredis, non est retentio.

In cessione donationis causa, donans non est saisitus, nec retinet.

* C'est la 275. de la nouvelle.

7. Sacerdos marie sua niece & luy donne la cinquième partie de ses biens après son décès. Respondi que ce n'est donner & retener: tum quia donatio causa mortis quæ ibi non prohibetur: tum quia in contractu matrimonij in quo hic articulus cessat. Idem Sacerdos filiz dixit neptis en la mariant dat domum & summam, deindè dicit qu'il veut que lesdites neptes chacune d'elles in capita prennent en sa succession autant que l'un de ses heritiers. Respondi quod non est donatio successionalis, nec quotæ, sed partis bonorum irrevocabilis, quæ valet.

8. Hæc consuetudo intelligitur quando fit contrarium donationis: ut quia proprietas datur de præsentibus, & tamen animo fit quid contra: scilicet si datur post obitum, vel usufructus post obitum, quia interim non potest peti, nec debet tradi, & sic non est retinere datum, quia quod datum est non retinetur, unde antitheta.

9. Potest etiam intelligi quantum ad hoc, ut necesse sit possessionem capere de manu heredis, si defunctus moriatur in possessione ad Dec. *L. fin. num. 48. C. de edict. div. Adri. toll. Consul. fol. 367.*

Plus esset enim si quis donet omnia bona præsentia, reservatis 300. livres ad testandum, si non est testatus, remanent 300. livres heredi, nec cedunt lucro donatarii: quia eatenus bona retenta sunt, & sic donatio nulla eatenus.

10. Fallit in cessione donationis causa, quia donans non est saisitus nec retinet. Consultat. fol. 350.

Petrus Adam de la Racine dat terram Hæctori ne-

poti, qui moriens relinquit Petrum hæredem in con-
quæsitis, & tamen Adam semper gaudebat, quia facta retinuerat. Petrus considerans quod facta multa dederat filio Guillelmo, dat filiz Françoise, quam nubit à Adrien de Carmeron, ladite terre, & aux enfans nés & à maistre dudit mariage (& sic eis accetescit Aureliis) retentis à soy l'usufruit: sed Adam adhuc vivebat, utrum sit donner & retener Aureliis? Dico quod non, tum quia ob causam tum quia non retinet, quia Petrus non retinet, sed est cessio actionis, ergo non solum personaliter ager contra hæredes à delivrance, sed etiam vendicatione utili tanquam cessat.

NE VAULT] scilicet ad transferendum dominium, interim cui datur nihil facit, sed quando in actu perseveratur ad dandum, ut donum valeat.

Dominus Delarbaleste dat nepoti omnia sua immobilia quæ habet & habebit, retento usufructu, & omnia mobilia quæ habebit tempore mortis simpliciter, ad onus dandi sorori veræ hæredi six mil livres, ecce sic c'est donner & retener, pro mobilibus, & etiam pro rata summæ de six mil livres dont il pourroit disposer, quia hætenus etiam si non disponat, retentio est, & debet remanere hereditanquam eatenus donatione nulla. Anne minuatur pro rata onus de six mil livres dandi sorori? Respondi, non, nec retentio donationis ad hoc sufficeret, quia sumus in contractu, & totum quod oneratur de dicta summa oneratur, & donatio proprie non differretur post obitum, sed ab initio non valet pro retentis & reservatis, ergo reliquum ab initio remanet oneratum ad dicta six mil livres, & eorum imposita onera.

§. * CLXI.

Donner la propriété d'aucun heritage, l'usufruit à vie ou à temps à soy retenu, n'est réputé donner & retener, & vaut telle donation.

Amplia etiam si non sibi soli, sed alii qui retinet usufructum (sive simul, sive post mortem suam) rerum donatarum: quia non post mortem, sed

nunc transfertur pure possessionem civilem: Tamen secundò donataria usufructus, non videtur saisita de usufructu.

QUARTA ET ULTIMA PARS COMMENTARIORUM Analyticorum in Consuetudines Parisienses solertissimi & consultissimi Jurium Doctoris & Professoris D. Caroli Molinæi Parisiensis in supremo Parisiorum Senatu, & amplissima Curia Franciæ Antiqui & experientissimi Advocati.

TITULUS DECIMUS QUINTUS.

DE PIGNORATIONIBUS, SEQUESTRATIONIBUS
& executione Sententiarum & Instrumentorum.

§. * CLXII.

* C'est Part. 160. de la nouvelle Coutume.

Par ladite Coustume aucun n'est recevable à proceder, ou faire proceder par voye d'arrest sur les biens d'autrui, ne par emprisonnement en la personne d'autrui, sans obligation, condamnation, delict, ou quasi delict, chose privilegiée, ou qui la vaille.

EMPRISONNEMENT] quid de immunitate? ad Alex. *Consil. 145. lib. 7.*

§. * CLXIII.

* C'est le 161. de la nouvelle.

IL est loisible à un propriétaire d'aucune maison, par luy baillée à tiltre de loyer, de faire proceder par voye de gagerie en ladite maison, pour les termes à luy deûs pour ledit loüage, sur les biens du conducteur estans en ladite maison.

Etiam in mobilia Sacerdotis ibi reperta. Amplia An expellere non licet. Decius ad cap. qui remanet, 17.

§. * CLXIV.

* C'est le 162. de la nouvelle.

Que quand le conducteur d'aucune maison assise en la Ville, Prevosté & Vicomté de Paris, de quelque estat & condition qu'il soit, & défailant de payer par un ou plusieurs termes la pension ou loüage d'icelle, le locateur peut faire proceder par voye de gagerie pour les termes échus à cause dudit loüage, sur les biens estans en icelle.

§. * CLXV.

* C'est le 163. de la nouvelle.

Quand aucun Bourgeois de Paris a droit de rente constituée sur aucune maison assise en la Ville & Fauxbourgs de Paris, à cause de laquelle luy soient deûs trois termes d'arrérages & non plus, luy est loisible de proceder, ou faire proceder par voye de gagerie pour iceux trois termes, sur les biens meubles estans en ladite maison appartenans au détenteur & propriétaire.

§. * CLXVI.

* C'est le 164. de la nouvelle.

ITEM, qu'une obligation faite & passée sous seel royal, est exécutoire sur les biens meubles & immeubles de l'obligé.

SUMMARI A.

1. *Officium venale* peut estre vendu & subhasté, *prius facta discussione bonorum.*
2. *Constitutio Regia non extenditur, ubi est specialis juris dispositio.*
3. *Obligatio corporis non debet pendere à facultate appellandi.*
4. *Debitor incarceratus potest relaxari en baillant caution.*

Officium venale peut estre saisi & subhasté facta discussione bonorum. Constitutio Regis non extenditur ubi est specialis juris dispositio.

Fallit si sine proestatione incipiat à iudicio. Alex. consil. 130. num. 12. 13. lib. 4.

Quid de in solidum? Tiraquellus §. 31. num. 3.

Quid de interesse? Dec. l. certi conditio in princip. num. 9. ff. si cert. petat.

1. *Sur un Maistre des Comptes on a saisi ou arresté son Office pour le subhaster.* Respondi quod fieri potest; quia insistendum venale: sed non si non est facta bonorum discussio, nonobstante constitutione Regis, & 2. quia non extenditur ubi est specialis juris dispositio, ut hic C. de execut. rei judic. vbi Baldus, quod beneficium prohibetur favore Ecclesie, & officium favore juris.

Debet esse causa contra Decium l. creditori in fin. C. de pass.

De conditionali, ad Decium consil. 107. in fin.

Obligatio par corpus, carceratus allegat pactum liberationis, vel summæ, per sententiam absolvitur, & executio, seu captura nulla declaratur, quodque relaxabitur: creditor appellat, debitor habet litteras Regias ad Iudicem à quo, pour l'elargir en baillant caution, sans entherinées, & benè, nec potest creditor appellare etiam appellare posset à prima sententia; quia obligatio 3. corporis non debet pendere à facultate appellandi, quia appellatio posset durare ultra vitam, & carceratus non posset eam in inhumanitate tali sustinere, & habet reservationem sententie pro se & dat cautionem 4. & est reparabile. Et sic dicit quod potest fieri per Iudicem à quo, sine litteris Regiis, quia obligatio carceris satis huc usque operatur, alias esset nimis incivilis & captiosa.

Obligatio corporis non debet pendere à facultate appellandi.

Debitor incarceratus potest relaxari en baillant caution.

§. * CLXVII.

* Idem supra §. 62.

Aucun n'est recevable de proceder, ou faire proceder par voye d'arrest ou autre exploit de fait sur les biens d'autrui sans obligation, condamnation, chose privilegiée, ou qui le vaille.

Per arrestum dictum quod non licet antè la saint Martin saisir contra colonum pro securitate future pensionis. Ego dico quod fallit, ex causa de qua constat, ut suspicionis, vel lationis.

Le seellé se fait ad requèstam d'un habile à estre he-

ritier, sans soy porter, il fait faire inventaire & prise sans déplacer, etiam si superstes habeat donationem omnium; quia satis est quod alia bona poterunt requiri, vel quod donatio nondum est discussa & res posset deperire.

§. * CLXVIII.

* C'est le
170. de la
nouvelle.

Meuble n'a point de suite par hypothèque.

§. * CLXIX.

* C'est l'art.
167. de la
nouvelle.

Quand le propriétaire & possesseur d'aucuns heritages va de vie à trespas sans hoir, le haut Justicier, en la justice duquel lesdits heritages sont assis, peut & luy loist iceux heritages vacans & non occupez, saisir, & mettre en sa main.

S U M M A R I A.

1. *Confiscatio bonorum spectat ad dominum territorii loci.*
2. *Dationes tutela & curatela sunt de media iustitia.*
3. *Rex potest dare confiscationem in terris Regni sui.*

Confisca-
tio bonorū
spectat ad
dominum
territorii
loci.

1. **S**ic non ad Regem, sed ad dominum territorii loci spectat confiscatio bonorum. Ibi, Alexand. *confil. 31. lib. 1. Panorm. confil. 319. col. 1. lib. 1. Bald. l. fin. de constit. princip. Jalon. l. imperium col. 5. de jurisd. omn. iud. Panorm. confil. 353. lib. 1. Decius confil. 482. Tri. conf. 31. Plus amplia, etiam si post confiscationem, sed ante executionem esset castrum concessum à Rege. Bald. *confil. 306. Distingendum. confil. 419. Dinus etiam lib. 4.**

Dationes
tutela, &
curatela
sunt de me-
dia iusti-
tia.

2. Arrêté 24. Septembre 1542. entre le Duc de Lorraine & l'Abbé de S. Vincent de Metz, que dations de tutelles & curatelles sont de moyenne Justice.

Les Chanoines seigneurs de la Ferté-Imbault habent Tabellions & Notaires, qui solent par leur Procureur Fiscal présenter & faire juramentum coram Juge in judicio, & non est alia solemnitas. An possint destituere? Respondi quod sine causa non possunt ex quo sunt simpliciter instituti, nec est appellatum: & sic requiritur causa cognita & destitutio in judicio, saltem debent indemnè reddi, quia omnino non debent decipi: & ita limitandum quod Joan. Fab. §. *Item si adhuc emendat*: præsertim cum non sit hic apposita clausula, quandiu nobis placebit, & sic non potue-

runt prævidere futurum, ut removerentur. Item Rex id ipsum frustra faceret constitutione ad resignandum cessante, aliàs nusquam iudices invenisset; inferiores autem viderentur; lus posse. Plus dico quod ut non possunt vendere officia iudicaturæ, ita nec nova onera imponere Notariis & hujusmodi: quia subjecti nimis gravarentur; nec debent insolitum reditum novorum subsidiorum facere.

Quidam occidit unum Sergent officiant, ideo decollatus, & sectus in frustra, confiscatus habebat feudum quod Dominus de Nemours à Nemours dedit Dom. L. Advocato, (& licet sit tantum fructuarius, tamen Rex ei dedit simul confiscationes, & omnia (quod facere potest) etiam alia jura in universum, nec habet locum *l. de pet. bo. sublat.* sed les gens du Roy impediunt dicentes quod est crimen læsæ majestatis, & sic spectat ad Regem; sed non est verum, quia non est in primo, nec in secundo capite, & sic servant, quod ad Regem spectat etiam Parisiis confiscatio ex capite læsæ majestatis. 3.

Parisiis le haut Justicier n'a droit d'Espaves, scilicet consuetudo non dicit, addc *insti. de ver. drosif. §. apium.*

Rex con-
fiscationes
dare potest
in terra re-
gni sui.

§. * CLXX.

* C'est le
108. de la
nouvelle
Construite.

UN simple transport ne saisit point.

S U M M A R I A.

1. *Obligationes debite debitori non comprehenduntur en la saisie omnium bonorum, us non possit debitor cedere aliquam obligationem ante significationem de la saisie.*

Quidam fait saisir omnia bona debitoris, & sic nomina: sed debitor interim cessat alii debitum quoddam, primum saisitus fait défenses debitori, cessionarius se opponit, & bene. Nonobstat quod

dicat que transport ne saisit, & que meuble n'a point de suite, interdum quod etiam si saisitus sit prior in hypotheca: tamen quia per cessionem nomen erat alienatum, si sunt alia bona, debent discutiri.

§. CLXXI.

L'Obligation passée par le mary, ou sentence contre luy donnée après le trespas du mary, ne sont executoires sur les biens de ladite femme, ne des heritiers dudit defunt.

TITULUS DECIMUS SEXTUS.

DE RETRACTU JURE PROXIMITATIS.

Hic de multiplici retractu, etiam in fraudem hereditarium, & sub limitatione ad Salicet, Bal in *sub. l. eod.* quando primus emptor noluit solvere; quia non dabitur revocatoria contra secundum etiam scientem emptorem, ut dixi ad Alexand. *conf. 6. lib. 6.*

Debet petitor certiorari, id est concludenter: unde Turonis actor petebat *comme parent & lignager du vendeur*; reus petit declarari *la genealogie*, & quod prius non tenetur procedere: tamen iudex dicit quod recognosceret *au retrait*, vel peremptorie defenderet. Respondi male iudicatum, & *en emendant* quod actor declararet *l'estoc & ligne*: si enim dixisset se talem, satis erat, etiam si nondemonstrasset certos gradus, quod in scripturis post contestationem faciendum est.

Egidius Bellemet. cap. constitutus num. 10. concl. 5. de integ. restitu. quod hic retractus est favorabilis. Consuetudo quod annus incipit a venditione si est pura, vel sub conditione resolvenda. Sed si mere conditionalis, à die conditionis existens, nec est contra legem venditionum, cum damnat consuetudinem quæ vetabat vendi extraneis: sed hæc consuetudo non vetat, sed solum dat revocatoriam & intelligit de venditione effectuata per veram traditionem *num. 25. quest. 15.* non currit tempus retractus pendente lite inter emptorem & venditorem. Amplius etiam si venditor fateatur venditionem, sed aliis tradere non vult. Secundo amplius etiam, dum agitur de autoritate sublimi.

§. * CLXXII.

Voy l'art. 129. de la nouvelle Coutume.

PAR l'usage & Coustume de la Ville, Prevosté & Vicomté de Paris, quand aucun a vendu rente sur ses propres heritages à personne estrangere, non estant du lignage d'où procedent lesdits heritages propres, il est loisible au parent & lignager du costé dont procedent lesdits heritages propres, de demander & requerit en Jugement à avoir ladite rente par retrait lignager dedans l'an de la faisine, ou infeodation prise par l'acheteur de ladite rente.

1. In retractu non lineari non est necesse quod actor probet se de genere esse, quia hoc reus presumitur, nisi reus dicat se de gente esse.
2. Lis contestata in retractu lineari non perpetuatur.
3. Minor non restituitur in retractu.

4. Emptor domus potest statim vendere, & conventus de retractu, nominare tenetur eum cui vendidit.
5. Retrahens potest deducere de pretio si emptor deterioravit.
6. Venditor non potest retrahere ab eo qui vendidit.

PROPRIIS.] Idem *des acquests immeubles au Mans art. 376.*

Quid si in genere? Idem sentit Faber. *§. fin. instit. de duob. re. stip. Tiraquellus fol. 26. verso.* Ego puto requiri hic quod in specie super certo proprio: nec attendi generalem obligationem adjectam.

In retractu lineari non est necesse quod actor probet se de genere esse, quia hoc reus presumitur, nisi reus dicat se de gente esse.

Lis contestata in retractu lineari non perpetuatur.

Minor non restituitur in retractu.

I. ESTRANGERE.] Non est necesse quod actor hoc probet, sed presumitur nisi reus doceat se de ea gente esse. *l. de probat.* Etiam si diceret venditum tale cognato, nec à tali latere.

DEDANS L'AN DE LA VENDITION.] Fallit, si alienatio est conditionalis. *Tiraq. fol. 17. num. 9.*

D'ICELLE RENTE.] Fallit ut consensus debitoris in sceneratitiis *de usur.*

1. De anno. Quid si lis contestata, utrum perpetuetur? Respondi non usque ad 40. & fuit actor pridem exclusus qui post 10. annos petebat per litteras, vel novam instantiam, quia istud nedum est contra jus, sed etiam lucrum quoddam: secus in casu novitatis, quia agitur de conservanda possessione quam debitor potest impedire. *trakt. usurar. q. 47.*

3. Nec minorem restitui.

In Neustria potest uxor legare viro, accidit quod legavit conquestus communes, postea vir decessit, liberi communes diviserunt promiscue tanquam paterna & materna. Postea unus vendit cognato ex latere matris, à quo alter fratrum vult retrahere. Respon-

sum quod ex quo non constat patrem accepisse illud legatum, remanserunt illa prædia pro media parte materna, & sic à dicto cognato potest solum media tanquam materna retrahi.

4. Emptor potest statim alii vendere, sed tamen conventus post de retractu, tenetur respondere, nec evadet nominando eum cui vendidit; sed debet ipse dicere quod licet facta actio non sit vera, tamen ad vitandam litem, quantum ad se, offert condemnationem, *enans qu'a luy touche*; hoc factum si actor consignet, non tenetur ipse accipere, & si actor pergat debet absolvi ab instantia cum expensis à tempore declarationis & sententia. Amplius, etiam si dicat se vendidisse cuidam *demeurant en Argonne* extra Parlamentum quia non est prohibitus, & sic non est probatio fraudis de eo quod licet: sed actor debet sibi consulere faciendo vocare colonum *en execution de sentence*, & eum cogere procedere, nisi dominum adducat. *l. 2. C. ubi in rem. alt. l. qua in provincia. C. ubi de crim. agi oport.* quia licet sit personalis obligatio, tamen non est formata, & libellum oblatum, & sic interim liberè potest alienari, nec tenetur emptor nisi ad hoc quod in se est. Secus si poneretur in facto quod fecit ad evitandum iudicium, tum quia non mutatur *en passant lantise condemnation*, tum quia collusio prius probanda esset. Et ita iudicavi *pour le Prevost de saint Denis en France.*

5. Emptor *comp. la hante fustaye*, vel aliter deteriorat.

Emptor dominus potest statim vendere, & conventus de retractu nominare tenetur eum cui vendidit.

Retrahens potest de-

ducere de pretio, si emptor deterioravit. Venditor non potest deducere de pretio, si emptor deterioravit.

Respondi, potest retrahens deducere de pretio: secus si casu fortuito sit deteriorata. Et *Riant, de Thom & alii* postea mecum senserunt.

6. Quidam emptor fuit evictus *par retrait à consanguineo* venditoris, qui consanguineo postea ex intervallo revendit extraneo, utrum primus venditor qui vendiderat possit retrahere? Videtur quod sic quia nullæ reliquæ remanserunt prioris venditionis. E contra videtur quod non, quia ipsemet qui vendidit non possit retrahere ab eo cui vendidit; ergo nec ab eo qui ab emptore suo causam habet; ergo nec ab emptore consanguinei sui, qui censetur ab eo habere causam per suum consanguineum, qui consanguineus habet causam immediatam ab ipso prædicto venditore, quia subintravit in locum prædicti emptoris, & in

omne jus primæ venditionis per modum transfusionis, non per modum unius venditionis, & liquet quod ob clausulas cessionis ipse prædictus emptor tenetur de evictione emptori emptoris, & per mille manus; ergo nec ipse, nec ejus hæres unquam poterunt retrahere, & verum. Puto etiam quod consanguineo non vendente, poterat succedere, *comme à propre héritage*, quia cessat ratio quod tenetur de evictione, & etiam non fecit in omnibus casibus se alienum à jure de *propre*, & familiæ, nisi solum quantum respectu venditionis & dependentium: hic autem venit alio jure, & sic non obest §. *fratre in l. peto ff. de legat. 2.* quia ibi volens admitti ad fideicommissum, veniebat ejusdem fideicommissi jure quod offenderat vendendo, & sic merito repeleberetur ibi, hic secus.

* C'est le 130. de la nouvelle Coutume.

§. * CLXXIII.

PAR lesdites Coutume & usage, le temps de retrait lignager ne court point, sinon depuis l'inféodation ou saisine faits, ou pris par l'achepteur.

SUMMARI A.

1. Saisina capi debet in specie, & non in genere.
2. Domo vendita sub reditu, hic reditus non potest retrahi per propinquum.
3. Consanguineus qui emit pro consanguineo, potest compelli in retractu.
4. Saisina facta procuratori nomine proprio nulla est respectu ejus cujus est procurator.
5. Domo vendita non occultè, consanguineus debet eam retrahere pendente anno.
6. Collusionem post tempus non prodest detegere.
7. Infans retrahens non eget tutore, quia agitur de acquirendo.
8. Judicatum non debet claudicare contra opponentem & non voluntariè pro-
- cedentem.
9. Tutela non fit solo verbo, sed constituitur à Judice.
10. Rigor non debet servari actori, si reus abutitur ad decipiendum.
11. Actio retractus linearis perpetuatur litiscontestatione.
12. Instantia capta incumbit successorì necessario.
13. Jus retractus lapsu anni discontinuum perimitur.
14. Lite non contestata & perempta nullum est remedium, nisi per viam novæ presentationis, aut tempus expletum.
15. Saisina data à domino non residente non valet.
16. Simplex apocha de lods & ventes non sufficit ad saisinam.

Saisina capi debet in specie non in genere.

1. **O**U SAISINE.] Scilicet in specie, non enim sufficeret in genere, nisi fuissent prædia specificata. Patet, quia oportet specificatam esse acquisitionem, ipsamque laudatam: aliàs non potest currere tempus nec patrono, nec proximo.

Quid si falsus procurator prævenit tempus? *l. fin. in fin. rem. rat. hab.*

Domo vendita sub reditu, hic reditus non potest retrahi per propinquum.

2. Vidi cum *Billard* cepisset domum à *rente rachetable*, consanguineus vendentis egit contra eum *afin de retrait de ladite rente, offrande &c. au cas que ladite rente seroit rachetée, & qu'il fust condamné à la délaisser audit cas.* Respondi non esse admissibilem, quia nec in diem, nec sub conditione debetur, imò adhuc hodie reditus retrahendus est in linea, & sic omnino debet excludi quantum ad præiens & condemnari in expensis, salvo jure generali ad retractum post venditionem contra quos decebit, & servatis solemnitatibus requisitis per consuetudinem loci. Nec est simile quando aliàs contra verum debitorem in diem, vel sub conditione agitur, ut impensis agentis seratur. Plus dico, quia hæc inepta anticipatio non prodest ad im-

pendendum cursum anni, postquam reus redemerit: dico tamen quod non statim ab occulta redemptione incipiet tempus currere.

3. *Boné* per interpositam personam emit domum, hoc tacitè, quod tùm fortè emerat per consanguineum, post annum manifestat emptam pro se, quia dicta persona ante emptionem declaraverat coram Notariis quod volebat emere pro isto, & post emptionem, quod emerat de ejus pecuniis, & in quantum opus est cedebat. Et hoc fuit per quatuor annos velut publicum. Venit modo retrahens & dicit alia ratione se esse intra annum, quia *Boné n'a été emfaigné*, sed dicta persona fuit infaisinata. Respondi quod si dicta persona erat extranea, clarum est, quia verè erat emptor, verè fuit infaisinata, verè debebat laudimia ex quo nomine proprio contraxit, licet intendere quod esset ad alterius commodum. Sed si erat consanguinea, est dubium, quia oportebat fundare ex capite de *Boné* cursum anni: sed iste *Boné* non est infaisinatus. Non obstat quod procurator fuit, quia non fuit nomine procuratorio, & sic prodest non potest. Verum-

Consanguineus qui emit pro consanguineo, potest compelli in retractu.

tamen

tamen est si diceretur quod *bonè* non emit, sed recuperavit à suo procuratore, & sic ex hoc non oritur novum jus retractus. Sed imò oritur, aliàs infinitæ fraudes fierent, quia sufficeret emere per interpositum consanguineum. Dico ergo primo: Aut dices consanguineum emisse nomine procuratorio, & potest retrahi ab isto nonobstante *laisina*, quia non fecit nomine procuratorio.

4. Aut emit nomine suo, & est hic in ipso nova venditio, & sic novum jus retractus. Vides quod *laisina* non valet, sive fiat fraus de persona ad personam, ut hic, sive de contractu ad contractum, ut quando capitur ex termino factæ procuracionis. Boer. *de off.* 112.

5. Probat quod emptor fecit se citari *par nu retrayans aposté incouvenent* post contractum, ut esset primus, qui tandem reliquit. & sic post decem ferè annos venit alius proximus serio probans esse fraudem, tandem per arrestum fuit exclusus in camera domini *le Voix* 1544. & benè, quia ex quo venditio non fuit occulta, ipse non fuit impeditus ad veniendum per illum fraudulentum, quia etiam decem pollunt intra annum venire, & offerre subordinate, quod ipse non fecit, & sic negligens fuit *l. qui commentus de re milit.* Non obstat lex *annus ff. de calumniatoribus*, quia sciebat se posse subsidiario venire, ut tenebatur si vellet interrompere. Non obstat lex *quatuor ff. de divers. & tempor. prescript.* quia ibi non poterat semel denunciare, sed hic poterat, & 6. sic non prodest collusionem detegere post tempus non prodest.

7. Quid si pater tanquam tutor filii intra annum fecit citare *en retraiet*, & *ya quelques procédures*, tandem post annum, vel tres annos actor *demande de faut par faute de defendre? René demande congt par faute de fonder la qualité de tuteur*, quam non habet per judicem, nec per legem apud nos. Fecit ergo venire filium qui est 20. annorum, & ratificat acta per patrem, an sufficit? Videtur quod sic; tùm quia pater potest agere pro eam conjuncta persona (sed hoc non servatur) tùm quia ille pubes non egebat tutore, imò nec infans, quia agitur de acquirendo, & sic etiam in litem sufficiebat tutor; sed tamen hic pater non fecit se creare curatorem ad litem, sed tanquam tutor egit, cum non esset. Respondi, quod reus erat absolendus, quia iudicium non tenebat, pater quod licet non habuisset actionem ad impensas & damna contra minorem, quia non erat tutor legitimus, & non debet infans teneri illa lite, quia iudicium non debet claudicare contra opponentem & non voluntariè procedentem, & sic non potest valere actus tanquam ratificatus, quia etiam non potest valere tanquam nova actio, cum tempus sit lapsum. Quid ergo si procurator amisit procuratorium, sed dominus post annum ratificet? Idem, quia priùs non habebat actionem contra dominum ex defectu mandati, & sic intra annum non fuit obligatus ei, quia dominus non poterat obligari, & nunc post annum non est tempus. Sed quid si voluntariè processit cum procuratore, & causa facta condemnatus, vel condemnandus, objecit quod non est procurator? Respondi, quod tunc potest representari live declarari per dominum quod dederat

ei mandatum, & creditur ei, quia solis verbis dari potest & impuatur reo qui non excepit, quia si excepisset citò, fecisset citò ostendere mandatum. Sed nonne idem in tutela si nihil objicit? Videtur quod non, quia tutela 9. non fit solis verbis, sed obinetur à iudice. Contra puto idem esse ad vitandas captiones, quia si objecisset actori, fecisset actor se creare curatorem, & sic cum bona fide ageret, & non debet reus qui cautè fecerit, ex hac cautela referre commodum: satis est quod cum infra annum, seu ab interloquente servatur rigor actori. 10. aliàs non d. bet servari rigor, si reus abutitur ad decipiendum actorem.

11. Conclusum cum domino *Sequitur* quod litiscontestatione perpetuatur hæc actio. Quid si actor vivit ad bellum *pour le Roy*, ubi mortuus reliquit pupillum, qui post decem annos vult processum reformare: tunc nonne transit instantia in remotiorem qui interim retrahit à quo petit proximior retrahere, ut *l'aronis*? Videtur quod sic: sed quod emptor debeat conveniri, & citari possessor qui retrahit, ut contra eum declaratur executoria, quemadmodum si primus venditor alii vendidisset, vel permutasset? Respondi, non est necesse, quia ex quo retrahens est successor, 12. in eum transit instantia si actor velit, quia retrahens huic se oneri subdidit, nec queri potest prout tertius voluntarius emptor, qui in garenium queri potest. 13. Certum est quod hoc jus si non est contestatum, lapsu anni discontinuatum, prorsus perimitur. 14. Imò ante triennium dubium est; & potest teneri quod sufficiunt litteræ regis simplicis interruptionis ex jure communi, *l. prope randum. C. de judic.* Sed post triennium non est remedium lite non contestata, nisi per viam novæ petitionis, si tempus linguatur, quod omninò sustinebat *Chartier*; sed lite contestata post triennium, dicebat esse dubium ex capite perpetuationis, nisi tempus pateretur novam instantiam. Vide Bald. *cap. illud de prescrip.*

15. Quid si sunt plures domini & ab uno est *ensaisiné*? Respondi, si a non possidente nihil est, etiam si esset solus dominus, ex quo non reperitur, nec publicè editur. Si omnes possident, satis est, si est registratum in registro communi. Si verò litigent, sat est in eo ex quo potest publicè innotescere, sat est ut reperiat apud eum qui monumenta, idem erit velut si *quester*.

16. Quid si datur simplex *apocha de lois & ventes*? Respondi non satis est, nisi sit ita facta ut æquipolleat. Rex dat nobili & vendit *la justice d'un village & la tenure d'un fief*. Emptor mordax cogit vassalium sibi fidem facere, qui maluit *quitter*, & ei vendidit. Post duos annos possessionis pacificæ vult venire retrahens. Respondi quod de jure potest, quia emptor non erat verus dominus feudi: quia Rex non potuit hoc alienare, & si potuit non voluit: sed solum præsumitur commoda ad tempus vendidisse: & si potuit, & voluit, hoc non erat notum quod esset verus dominus feudi, imò potius notum erat quod Rex erat verus dominus. Unde si verus dominus alii cuidam vendidit, sed emptor est occultus vel dubius, & emit feudum & *les dépendances*, per duos annos palam possedit, non est præscriptum juri retractus.

Tutela ad fit solo verbo sed constituitur à Judice.

Rigor non debet servari actori, si reus abutitur ad est decipiendum.

Actio retractus linearis perpetuatur litiscontestatione.

Instantia excepta incumbit successoribus.

Jus retractus lapsu anni dicitur perititur.

Litem contestata & perempta, nullum est remedium nisi per viam novæ petitionis ante tempus expletum.

Saisina data à domino non residente non valet.

Apocha simplex de lois & ventes non sufficit ad saisinam.

Saisina facta procuratoris nomine proprio, nulla est respectu ejus cuius est procurator. Domo vendita non occulit consanguineus debet eam retrahere pendente anno.

Collusione detegere post tempus non prodest. Infans retrahens non eget tutore, quia agitur de acquirendo.

Judicium non debet claudicare contra opponentem & non voluntariè procedentem.

My art. 129. de la nouvelle Coutume.

§. * CLXXIV.

PAR ladite Coustume, quand aucun a vendu & transporté son propre heritage à personne estrange de son lignage, du costé & ligne dont luy est venu & eschû par succession ledit propre heritage, il est loisible au parent & lignager dudit vendeur du costé & ligne dont est venu & eschû ledit heritage, de demander & avoir par retraiet lignager ledit heritage dedans l'an & jour que l'achepteur en a esté ensaisiné, s'il est tenu en censive; ou qu'il ait esté receu en foy & hommage, s'il est tenu en fief, en remboursant ledit achepteur de son fort principal, & loyaux coultemens.

Tom. 1.

YYyyy

SUMMARI A.

1. Domo integra vendita ab uno ex sociis, alter potest retrahere partem suam, si erat possessor partis sue.
2. Debitum non solvitur creditori ex pretio consignando in retractu, sed totum consignari debet.
3. Annus retractus non currit in simulata permutatione, nisi per decem annos.
4. Actio ad interesse durat usque ad triginta annos contra fraudatorem.

Domo integra vendita ab uno ex sociis, alter potest retrahere partem suam, si erat possessor partis sue.

LOYANX COUSTEMENS.] Quid de impensis? Boer. decis. 47.

1. Quid si socius vendit totam domum pro duobus millibus, alter agit retractu pro media, offerens tantum mille? Respondi, potest, si actor est possessor partis sue: sed si non fuisset possessor, non tenetur emptor pati retractum partis tantum. Sed quid si agit actor non possessor, vendicando, partem suam & per retractum partem non suam? Responderi potest, nec cadit à retractu, licet non obtulerit totum intra 24. horas sed hoc pendet à futuro eventu litis. 2. Ceterum quid de illo actore qui volebat super pretio partis terræ venditæ deducere hypothecam præsentem, & sibi solvi per emptorem in effectu, & sic lapsum est tempus consignandi? Respondi, rem absolvendum à retractu, & tamen quod veniret defendere super capite vindicationis, & hypothecæ alterius partis. Secus de extraneo, sive mandato. tract. usur. 143. Per consuetudinem de Dunois etiam in venditione non debetur nisi laudimium: quid ergo de emptore Januario 1536. qui terra eodem mense potitur: les fruits sont saisis par faulse d'homme: Martis 1537. petitur retrahens: 1538. litigat retrahens cum patrono de fructibus, & de la faulse, utrum teneatur primus emptor garantir le rachat? Videtur quod sic, quia est de tempore suo, & fructus primi anni perceperit. Contra puto, quod etiam retrahens debeat solvere, etiam si ille emptor solvisset, vel moderatè composuisset, quia pecunia sua non de-

bet esse otiosa per illum annum, & onus illius relevii respicit perpetuam fruiionem, & sic debet solvi per retrahentem.

3. Si est simulata permutatio, numquam incipit annus: sed nonnè per decem annos excluditur? quod est indubitatum de fraudatore; sed idem videtur de tertio bonæ fidei emptore, cui saltem iusta ignorantia ob simulationem est pro futura, & impediendo per tertium cum effectu præscribi. Ad summum semper durat 4. actio ad interesse contra fraudatorem usque ad 30. annos.

Quant aux loyanx cousts, non est rectum, ut infra §. 176. etiam post liquidationem. Tamen vidi sub consuetudine Meldensis (Coutumiers, ubi est similis consuetudo art. 102. quod actor tenetur etiam les loyanx cousts et funderer dans la huitaine apres la liquidation; alias, de bouis du retrait, & ita dictum per sententiam voluntariam, nec malè; tamen pœna non est scripta. Nota quod reus debet discedere indemnis, idè si itatim conventus offert actor, licet habuerit necesse agere, debet impensas instantiæ: Tamen in Castelleto non solent condemnare ad impensas instantiæ: sed nunc eas ponunt aux loyanx cousts; non autem condemnatur actor formaliter in eas, & benè, quia habet iustam causam super hoc citare in jus, ut sit proximior, & ne ab alio excludatur. Sed Meldis §. 102. potest actor condemnari formaliter às dépens de ladite instance.

Annus retractus non currit in simulata permutatione, nisi per 10. annos. Actio ad interesse durat utque ad 30. annos contra fraudatorem.

§. * CLXXV.

* C'est Article 133. de la nouvelle.

SI aucune personne acquiert un heritage propre de son parent, du costé & ligne dont il est parent, & il vend ledit heritage, tel heritage chet en retrait.

SUMMARI A.

1. Vendens in dolo tenetur de evi-tione.
2. Iusta ignorantia vendentis eum excusat.
3. Evi-tio legalis excusat vendentem à dolo.
4. Emptor fundi qui revendidit, debet restituere pretium in retractu.
5. Emptor à minore perdituro pretium, hoc sibi debet imputare, & non aliis.
6. Minori solvens est in culpa.
7. Retrahtus linearis acquiritur cognitione quia de linea.
8. Fundo vendito si locus sit restitutioni, annus retractus non currit, nisi à die restitutionis, vel confirmationis retractus.
9. Annus retractus in venditione conditionali non currit nisi à die conditionis impleta.
10. Consuetudo linearis retractus, non est diosa.

Vendens in dolo tenetur de evi-tione.

V de Boerium decis. 76.

1. Quid si vendit comme de son conquest, bona sua ementis an teneatur ei de evi-tione quam pro-

misit? Respondi, non, nisi vendens fuerit in dolo. Quid enim si vendens etiam bona fide fecit, nec putabat esse proprium, cum verè non sit in succes-

Iusta ignorantia vendentis cum excusat. Evictio legalis excusat vendentem à dolo.

Emptor fundi qui revendidit, debet restituere pretium in retractu. Emens à minore perdituro pretium, hoc sibi imputare debet & non alii.

Minori solvens est in culpa. Retractus linearis acquiritur cognatione, quia de linea.

* C'est le 231. de la Coutume de nouvelle.

sione, imò per §. 186. sed adhuc iusta ignorantia vendentis debet eum excusare, quia non expressit nisi veritatem, & nihil occultavit, & evictio legalis est. 3. Quid de minore, qui sine dolo vendidit, ab emptore retrahit conjunctus, à quo minor vendicat, nec agitur de evictione damnorum & interesse, sed de eo quod minor vendicat non refuso pretio, nonne habet retrahens evictionem ad pretium? Videtur quod sic, quia emptor ejus erat perditurus pretium, & æquè liberè ab eo minor vendicasset, sed emptor primus ex eo quod revendit non debet esse nec melioris, nec deterioris conditionis; ergo debet pretium quod recepit restituere.

4. Contra, quia retrahens est subrogatus loco emptoris, & pro ipso emptore habetur, ita totum periculum & commodum est retrahentis. Respondeo, si emptor fuerat in culpa emendo à minore, & etiam ei numerando pretium, perdituro, non debet hoc alii, sed sibi præjudicio esse: imò dici potest, quod non est captus retrahentis, quia retrahens venit voluntariè, & aufert ab initio, ergo cum omni fortuna: sed certè non potest retrahens dicere verum ita in utilitatem minoris, sicut potest & debet emptor; unde si emptor scienter à minore emit, videtur quod cogi posset ostendere verum in rem minoris, vel ad restituendum pretium ei qui retrahit: sed adhuc dici potest quod emptor malebat retinere fortunam quam pati retractum, & sic eventum retrahens sibi imputet: fortè enim emptor aliquo oblato pacificasset minorem actorem, & eum facile fecisset desistere, quo commodo frustratus est per retrahentem: ergo non debet etiam ei reddere pretium, quod non restituitur in priori statu, & potest ei dicere, Repone me ut prius, & rem restituere, & tibi pretium reddam. Sed ego respondi quod si statim ab initio litis hoc revenderet retrahens & offerret emptori, tunc iustum videtur quod emptor restituere teneatur, & periculum re integra suscipere, aliàs teneretur pretium reddere, quia ipse qui minori, 6. solvit, est in majore culpa, quam retrahens qui potuit magis cavere & obviare securitati pretii. Vide supra §. 22. *num. 65.*

7. Quid in materia successionis? *Marrillas* opinabatur quod cedit *aux heritiers des conquests* simpliciter. Non obstat §. 179. quia ibi in permutatione. Ego con-

tra, quia acquiritur cognatione, & ea ratione quia de linea; ergo non debet fraudare lineam. Et ad summum si ad hæredes conquestuum, saltem *ceux des propres le peuvent repeter*, refuso pretio: sed certè non opus est refundere, sicut ac si construxerit super proprium; imò *aux heritiers des conquests*, sicut vidua est saluta de media, sed ipsa potest conveniri per actorem infra annum, ergo idem de hæredibus propriorum saltem postquam dubium juris est discussum, & exclusi à succedendo in dictis bonis.

8. Vendidi domum, læsus ultra dimidium, idque propinquo viti, scilicet ex linea, lapsus est annus post *l'ensaisnement*. Ego cedo extraneo actionem rescindentem & rescissoriam, utrum propinquus retrahere possit statim? Videtur pendere ab eventu, si reus offerat supplere, vel pretium recipere. Sed ego dico statim & simpliciter locum esse retractui, quia verè actio competit ad fundum, licet reus habeat facultatem emendi supplendo, hoc non attenditur, quia in facultate est, & obligatio non est alternativa, sed modificata: quemadmodum si vendam actionem ad fundum redimibilem, vel quem retinere potest possessor; quod solvendo tamen statim cum effectu locus est retractui si credatur: quemadmodum indistinctè transit ad hæredes propriorum, etiamsi postea contingat quod eligat (sed post obitum actoris questum hæredi propriorum) supplere. Scius si ab initio est, quis obligatus alternativè dare fundum, vel actum: quia ut hæres mobilitum habeat, tunc pendet ab eventu, per *l. final. de condit. indeb.* Et si hæres hanc actionem vendat, non est locus retractui nisi post eventum, nec incipit currere annus 9. quemadmodum si venditio est conditionalis prout ad fundum est *conditionalis*. 10. Et hoc verum, licet *Chavrier* dubitaret, & sentiret non esse locum, retractui, quia consuetudo odiosa, & male: quia est favorabilis in vero contractu emptionis. Plus, licet emptor emisset has actiones causatas ob minoritatem venditoris, dicebat quod oportebat probare esse minorem. Sed ego contra puto, quia verba contractus facerent fidem contra eum, nec retrahens est extraneus, sed debet habere commodum contractus; idè si contractus dicat esse proprium, satis est, nec opus probatione, nisi emptor velit probare contrarium, quod poterit.

Fundo vendito si locus sit restitutioni, annus retractus non currit nisi à die conditionis impletæ.

Annus retractus in venditione conditionalis non currit, nisi à die conditionis impletæ. Consuetudo linearis retractus non est odiosa.

§. * CLXXVI.

PAR l'usage, Coustume, & commune observance, notoirement tenuë & gardée en la Ville, Prevosté & Vicomté de Paris, & mesmement en l'Auditoire dudit Chastellet, si aucun a vendu son propre heritage à aucun achepteur dudit heritage, & un du lignage du vendeur a fait adjourner ledit achepteur en cas de retract, si audit lignager l'heritage est adjugé par retract, ledit lignager est tenu de payer & rembourser ledit achepteur des deniers qu'il a payez audit vendeur pour l'achapt dudit heritage, ou consigner les deniers au refus dudit achepteur dedans le Soleil couchant, au moins dedans les vingt-quatre heures apres le retract à luy adjugé par Sentence & Jugement, & que l'achepteur ait mis ses lettres au Greffe, partie presente ou appellée, & outre affermé le prix s'il en est requis, & s'il ne le fait, ledit temps passé, tel retrayant est debouté dudit retract.

CONSIGNER LES DENIERS.] Tamen in favorem de quodam judicatum sic, *la Requeste de Natan à ce qu'il fust deboué, assendo la quinzaine passée*, quod daret ampliozem declarationem, licet sufficientem dedisset, & hoc in magna camera *des Enquestes*.

DANS LE SOLEIL COUCHANT.] Justiores sunt alix per octo dies. Duo agunt ad retractum ratione uxorum suarum, reus *reconnoist*, dicitur *que dans huit jours ensiers ils rembourseroient*, tunc unus dicit quod consentit totum adjudicari socio, dummodo retrahat totum pro se: sed ille pecunia accepta reliquit rem post octo dies, vult primus redire ad retractum, an possit? Puto quod non, quia non satisfacit intrà octavam,

Tom. I.

& sic per se exclusus, & nil ad reum quod iste cesset socio, pariter alter socius exclusus est, quia non intrà octavam; & soli sibi imputet ille qui de facili confidit, quia non debet reus manere in suspensio ultra octo dies.

AFFERMER.] Contra eos qui emunt pro 30. & faciunt passim scribi 40. & sic 10. lucrantur *au retract*.

Ubi consuetudo requirit consignationem ad lucrandum fructus, actor consignavit, sed amicus actuarii retrahit, actuarius obligato manente. Respondeo, debet habere fructus à lite saltem contestata, quia est juris regula quæ corrigitur, & correctio odiosa: tum non interest rei ex quo semper habet paratam executionem contra actuarium per corpus.

YYYyy ij

§. * CLXXVII.

* C'est le
140. de la
nouvelle
Coutume.

PAR lesdits usage & stile, quand aucun lignager du vendeur d'aucun heritage a fait adjourner ledit acheteur d'iceluy heritage, pour l'avoir par retraict, il convient que tel qui veut avoir ledit heritage par retraict, offre bourse, deniers, loyaux coustemens, & à parfaire à chacune journée de la cause, excepté en la journée d'absence (s'aucune en est prise) & s'il ne l'a fait, il doit estre debouté dudit retrait.

SUMMARI A.

1. *Retraictus linearis est quadam species d'estat.*
2. *Habens lettres Royaux in instantia retraictus debet offerre.*
3. *Pœna odiosa non est extendenda.*
4. *Litteræ ad restitutionem obmissionis*

d'offres en retraict.

5. *Obmissio d'offres in aliquo actu non prejudicat, nisi sententia exprimat.*
6. *Reditus fundiarus est pars fundi.*

Retraictus linearis est quadam species d'estat.
Habens lettres Royaux in instantia retraictus, debet offerre.
Pœna odiosa non est extendenda.

ABSENCE. Idem dico en la journée d'estat, quia mera suspensio est, idemque abientia, quæ est species d'estat.

2. Qui post litem contestatam interrumpitur quinque annis, habet lettres Royaux de relief, quia non fuerat citatus en peremption, en demande l'entherinement, nonne debet offerre? sic, & tutius est; tamen propriè non est causa, sed præparatorium ad causam, & hujusmodi pœna odiosa, est, ergo non extendenda. l. final. de consuet. indeb. & sic non obstat notabilis locus in l. alio ff. de alum. & cibor. leg. Imò debet offerre; alias posset actor commodè protrahere, & fortè reo volenti cedere, nollet eum admittere, nisi subiret condemnationem omnium impensarum litis prioris, idèd semper requiritur hæc oblatio, quia poterat reus ultimam acceptare, & actorem cogere ad numerandum, non habito hic respectu prioris litis, sed sine præjudicio impensarum; & sic oportet quod oblatio hæc fiat purè, non etiam limitatè, puta etiam solvendo priores impensas, propterea requiritur semper nova, & pura oblatio, & reus ultimam acceptare potest.

Litteræ ad restitutionem d'obmissionem d'offres in retraictu.

4. Vigilia sancti Joannis Baptiste 1526. entre Nicolas Laisné appellant, & Jean Ludot intimé, sententia Præsidii Parisiensis confirmata, l'appellans condamné en l'amende & es dépens. L'intimé demandeur en retraict lignager, avoit en lettres Royaux, pour estre relevé de plusieurs obmissions d'offres & de bourse & deniers, furent entherinées, & ses conclusions adjugées, hoc est justum, quando ab initio ipsius litis contestatæ constat reum fuisse in mala fide scientem venditionem, & cognationem actoris.

Omissio d'offres in aliquo actu non prejudicat, nisi sententia exprimat.

5. Nota licet inveniantur quelques actes ubi non est facta oblatio saltem ex parte seu productione rei, non est favendum nisi reus requisierit, ut actor ob id excludatur, quia aliàs potest actor habere defensionem contra illum actum, & sic requiritur sententia declaratoria, qui peut estre jointe, on produite, pour y faire droit in casu dubio.

Quidam vendidit domum, emptor post mensem la luy rebaille à rente, postea actor viens sur luy retraire la maison. Dictum quod poterat reus se tueri par sin de

non recevoir & non valoir, quia non possidet domum, nec potest dare, & tend asin d'absolution. Actor persiste, dit par ses escriptures quod tenetur reus en tant qu'à luy touche. Dixi quod si hoc fuisset in libertate, satis erat, & quatenus alienatio, quia reditus iste fundiarus 6. est pars fundi, idèd fuit absolutus reus, & sans prejudice du retrait de la rente & les defenses au contraire. Tunc puto solum debet refundi pretium pro rata reditus, etiam si le bail est ferè gratia qua mediam domus donaverit. Quid ergo si emptor statim en fait bail extraneo qui est en sa main, sed on le rachepie? utrum emptor convenitur ad retraictum saltem juris reditus, & retinet post annum de la saisie du premier? Puto quod sic, imò etiam le preneur, nec prodest illa saisina, quia non est facta de emptione.

Reditus fundiarus est pars fundi.

CHACUNE JOURNÉE DE LA CAUSE. Intelligo dumtaxat in prima instantia. Facit Decius cap. fin. num. 11. de consuet. Quid ergo si le Bailly dat appointement, dit mal jugé, & retient la connaissance, & dit que les parties vendront proceder au principal à tel jour, & sic reus citatur secundum sententiam, nec tamen offeratur? Respondi non est opus quia adhuc non est procedere in causa, sed præparare ut procedatur: & adhuc poterit reus appellare à causa retenta, & ita sentiebat Dom. de l'Hospital. Item intelligo verum si est personaliter præsens, saltem suus procurator. Secus si le Clerc ou Substitut, & sibi imputet actor qui cum tali procedit, undè si defectum obtinet, cessat hæc consuetudo, quia non est cui offeratur, nec debet ita cavere, alioquin satis est quod semper sit paratus.

Duo agunt ad retraictum, emptor uni cedit, alter nihilominus persistat in lite, & evictionem obtinet, sed interim proseguendo emptorem semel omisit hanc oblationem: idèd emptor petenti executionem sententiz obtentæ per actorem, sese excipit, quod alio modo excluditur, scilicet hujus oblationis defectu. Respondi, hoc non militare, quia postquam jus alii cesserat, supervacuum erat ei offerre, & iterum factum non nocet, cum non esset necessarium, ut notatur in l. visum si cert. per.

§. * CLXXVIII.

* C'est le
128. de la
nouvelle.

LE parent & lignager qui premier fait adjourner en matiere de retraict, doit estre preferé à tous autres, posé qu'ils soient plus prochains parens du vendeur.

SUMMARIA.

1. *Consanguineo uno excluso in retractu, alter non excluditur, quamvis non sit intra tempus.*
2. *Reus in retractu potest cedere remotiori.*
3. *Succedi potest in Francia, quandiu probatur agnatio.*
4. *Tutor qui vendit non potest retrahere.*

Consuetudo præferens proximiorē intelligitur cre integra, & antequam remotior utiliter retraxerit; etiamsi in statuto sint verba universaliter congeminata, ut quilibet proximior præferatur. *Ruin. conf. 76. lib. 1. Alex. conf. 27. num. 9. lib. 6.*

Quid si primus excludatur per sententiam, quia res erat conquestus. Ad *Alexand. conf. 27. ad fin. lib. 6.* Puto non plus nocere, sed plus quam contra purè extraneum, propter maiorem conjunctionem, & idèd si alii sciverant, & jam citare fecerant.

1. Primus quia non solvit exclusus, non excludit alium, modo sit intra tempus, *disseis du Vivier.*

2. Nonnè potest cedere remotiori, vel proximiori? Respondi, sic omninò intrà annum. Idem post annum, quatenus tantum cessionarius probabat de instantia cedentis, quia non potest amplius cumulare de persona sua exclusus omninò post annum, sed intrà annum non excluditur, nisi ille excludatur cum effectu.

Quid de eo qui lite contestata, & omninò certa post decem annos cedit extraneo, & mox reus petit absolvi, sed tunc cessionarius dicit quod renunciavit cessionis? Puto quod potest, & satis erit, nec erit præsumptio fraudis, ut esse potuisset ab initio. Et adhuc cessio posset sustineri pro fructibus, nisi quod res est litigiosa. Quid ergò si moritur & relinquit hæredes conquestuum & actionum? Respondi, hic est hæres in fructibus pro rata temporis, & conquestuum, actionem etiam habet in fructibus, & non quantum, ex quo nondum admodiati sunt, vel extantes pendent,

& sic nondum sunt in obligatione. Quid de consuetudine quod proximiores præferuntur, & æquales concurrunt, si vendatur consanguineo, an æqualis possit petere se admitti? Respondi, non; quia eatenus arctatur facultas proficiendi proximis; tùm consuetudo non aperit hoc jus, nisi quando venditur extraneo.

Sic Meldis probat est consanguinitas usque ad proavum; videlicet quod proavus actoris & proavia venditoris erant, vel se dicebant *cousins germains*. Respondi, satis esse hic; sed cum Aurelius, ubi probandum est quod res spectavit ad hæredem communem; sed licet excedant vigesimum gradum non frustrantur, quod scilicet in Francia possunt 3. succedere quandiu probatur cognatio: & sic quod iudex à quo malè iudicaverat, ex eo quod excluderat actorem ut existentem ultrà decimum gradum, & mecum *Boyan* & alii.

3. Procurator carens mandato, an possit certificari ad excludendum remotiorem.

4. An tutor qui vendidit possit retrahere? Puto quod non. An ergò Prælati rem venditam per Ecclesiam per decretum? Puto quod non, quia eadem persona, & non est ibi favor, nec debet extendi juris communis interventio.

Fallit, quando citatus reddit lineæ, saltem ex causa derogatæ suspitionis, fraudis, ut *Canaye* vidua citata *es retract* pro sua media, postèa *per partage* cum filiis illa media eis obvenit, absolvuntur a retractu per arrestum 1550.

Succedi potest in Francia cù diu probatur cognatio.

Tutor qui vendidit non potest retrahere.

Consanguineo uno excluso in retractu, alter non excluditur, quamvis non sit intra tempus. Reus in retractu potest cedere remotiori.

§. * CLXXIX.

Quand aucun a eschangé son propre heritage à l'encontre d'un autre heritage, l'heritage eschangé est le propre heritage de celui qui l'a eschangé, & s'il le vend il chet en retract.

SUMMARIA.

1. *Consanguineus qui permutavit cum cognato accipiens conquestum pro proprio, si cognatus vendat potest retrahere.*
2. *Paternum seu maternum venditum consanguineo materno seu paterno, non potest retrahi pro toto.*
3. *Permutatio paterni cum materno facit paternum maternum, & è contra.*
4. *Prohibitio alienandi nisi consensu mutuo viri & uxoris cum in contractu matrimonii sua propria fecerunt communia.*

Quid si Titius cum cognato permutet fundum conquestum ad fundum antiquum de linea Titij? Respondi, si vendit il chet en retract, quia intrat lineam, & in ea conservatur supra art. 175. & proinde terra data cognato efficitur conquestus per hunc text. & sic venit, nec est inconveniens; itaut etiam idem cognatus possit, si Titius vendat, retrahere, licet possideat terram compermutatam.

Sic filii dividunt paterna & materna confusè, retinent tamen veterem qualitatem, nec continuando subrogatur proprietas, quia etiam sunt æquè de eadem linea. Et istè articulus propriè loquitur inter ex-

traneos; ergò si uni filiorum obveniat quid merè paternum, alij merè maternum, non censbitur partim mixtam habere qualitatem; sed veterem retinere, & verum puto. Quid ergò si alter filiorum non est hæres matris, alter hæres patris & matris, dat ei pro paterna portione domum maternam, an fiat paterna? Puto quod non, sed remanebit materna, & vicissim quod datur isti remanet paternum, ut priùs, quia est de eadem linea. Et sic malè iudicatum per præpositum *de saint Germain en Laye*, malè confirmatum per Præsidentem Parisiensem, quicquid dicat *Riant*: qui emptor erat consanguineus à latere materno. 2. Ergò excluderetur

Y Y Y y ij

* C'est le 143. de la nouvelle.

Consanguineus qui permutavit cum cognato accipiens conquestum pro proprio, si cognatus vendat potest retrahere.

Paternum seu paternū venditum consanguineo materno non potest retrahi pro toto.

pro media quæ remanebat materna ut prius, licet fuerit data habenti paterna tantum: sed cum esset corpus propriorum maternorum satis est, nec opus est materna qualitate.

D'un bail à rente rachetable, quando post longum tempus redimitur reditus, quod totum possit (etiam fundus) retrahi, ostendit *Bradeau Arrestum*; sed debet intelligi quando pretium æquivaleret fundo, & erant suspiciones simulationis, aliàs solus reditus.

Permutatio paterni cū materno facit paternum maternam & e contra. Prohibitio alienandi nisi consensu mutuo viri & uxoris cum in ob-

3. Quid si habens prædium maternum permutat cum cognato paterno dante paternum? Respondi, istud efficitur paternum, & illud maternum.

4. Vir & uxor fecerunt omnia sua propria communia in contractu matrimonii, & sic licet non sint conquisiti, tamen mutuò subrogata sunt; imò videtur quod non ob immensum, sed sibi prohibuerunt facultatem disponendi sine altero. Tum hic dicitur in casu quo sunt filii communes, ergò ad prohibendum alienare eorum favore, & sic videtur remanere vetus linea. Solutio matrimonio morte patris, filius fecit *pariage*. Contrarium respondi, domum esse matris, quia fuit

matris, & mater cavet ut ad eam veniret, nisi communi consensu alienaretur. Et sic per *l. cum aliis C. de secund. nups.* retinet veterem lineam, & licet dicta lex sit factè correctæ per *l. arrest de Carbonnier* quantum ad affectandum filiis dicti matrimonii: tamen non est correctæ quantum ad hoc ut maternum censeatur: Tum pater non habebat propria. Et si tu dicas matris factum favore filiorum, ergò proprium maternum, sed non erat vendita domus, sed jus eundi *par une allée qui seroit commune*, & ædificandi supra, & infra, & sic proprietatis, & in alio loco quod obtinet ad mutuam causam. At quis respondebit *des despens*? Respondi, *les despens* sunt certi, & sic venditur, & quantum ad recursum quod sperari potest, retrahi potest, & offerendum tantum pro parte, vel de toto si malit empor. Pater enim nudum ministerium præstitit, licet filius *par ledit partage* habeat tanquam ex successione patris, tamen emanavit à matre, quæ voluit providere filiis, quod junctum cum prudentia *legis* cum aliis facit rem indubiam.

* C'est le 144. de la nouvelle.

§. * CLXXX.

Chofes mobiliaries ne chéent en retraict.

S U M M A R I U M.

1. *Molendina non sunt mobilia.*

Molendina non sunt mobilia.

1. **N**isi quatenus juncta sunt. *Traquel. retract. fol. 41. num. 83.* Item nisi in molendinis quæ jute ex concessione Regis perpetuò teneri possunt in flumine.

Quid si venditur successio in qua sunt propria & mobilia jure confuso? Perinde videtur quod empor possit distrahere omnia quæ non sunt propria. Et est verum si successio de se non est proprium *d'un casté*.

* C'est le 147. de la nouvelle.

§. * CLXXXI.

Se aucun vend l'usufruit de son propre heritage à personne estrange, telle vendition & usufruit ne chet point en retraict.

Traqnellus *retract. fol. 37. verso & num. 60.* Fallit si podem contractu, vel verisimiliter præ-

cipitato vendit usufructum & proprietatem separatim.

* C'est le 150. de la nouvelle.

§. CLXXXII.

Proprie heritage vendu & adjudgé par decret en jugement par criées & subhastations, chet en retraict.

S U M M A R I A.

1. *Heredium venditum pro reditu redimibili & reliquis, potest retrahi jure retractus.*
2. *Impense legales faciunt partem pretii adjudicationis.*
3. *Annus retractus currit à die adjudicationis, si non fuerit appellatum.*
4. *Fiscus vel Ecclesia vendens donata, non est locus retractui.*

Heredium venditum pro reditu redimibili

1. **Q**uidam *sait mettre* prædium en criées pour sa *rente & arrerages*, nullus vult, remanet, &

5. *Annus retractus échet à die du decret enfaîné, & non à die contractus ny de la faîsine, & pro pretio du decret.*
6. *Fundus adjudicatus par decret retrahitur pro summa decreti.*
7. *Empor fundi à la charge du decret cui adjudicatus est, ne retire du retrayât quàm pretium adjudicationis.*

adjudicatur creditori pour *sa rente & arrerages*, utrum locus retractui? Fuerunt *Chartier & Jean Jacques* in contraria

& reliquis potest retrahi jure retractus.

contraria opinione. Sed ego dico indistinctè, etsi reliqua non præponderent, locum esse, quia res semel est venditio exposita & vera venditio pro rata reliquorum nec interest creditoris. Non tamen debentur jura dominis feudilibus, nisi pro rata reliquorum, fortè etiam & impensarum legalium, & hoc verum; quia 2. sunt pars pretii adjudicationis. *Tiraquellus §. 1. gl. 14. num. 11. cum seq.* non solvit. Ego p. l. isto dummodò sit pro reditu redimibili *an denier douze*, & tunc indubitatum per notata §. 13. fol. 3. Secus in l. 1. C. de rer. permis. si esset reditus irredimibilis. Idem si ex testamento per l. si agne. ff. de legat. 2. Quid si legat, data pecunia, utrum retractus pro rata? Videtur quod non, l. ad veterani §. 1. ff. ad leg. Falcid. Imo locus est, si est quantitas notabilis, ut dimidia. Est locus multum dubitatus: sed hæc valde odiosa, nec possunt judicari sicut in contractu. Et certè quo locus sit retractui, hæres ipse vendentis, sicut nec venditor retrahere potest, sed totum hæres hæredis, aliàs omninò frustratoria esset dicta l. si agne.

3. Quidam se facit *ensaisiner comme adjudicataire devant le decret scellé*, an statim currat annus? Puto quod non, quia nondum est certum quod habeat, cum tempore venire possit opponens; imò nihil est, quia non admittitur plus offerens, & sic consummata venditio de pretio certo & limitato, licet ex tempore resolvi possit; scilicet vel pacto redimendi, & sic statim currit tempus. Imò videretur quod currat statim ab adjudicatione judiciali, cum sit publica, si ab ea non sit appellatum.

4. Vidi quæstionem: Frater Dom. *Guedon* fuit per *Ganion* condemnatus ad perpetuos carceres, & sic bona confiscata, fiscus vendit *par criées*, frater non vult nimis licitare, ne fortè sint nimia jura, sperans habere *par retrait*; sicut nec si donatum fisco, vel Ecclesie, fiscus, vel Ecclesia venderet, etiam ex necessitate ponendi extrà manus suas, nisi donatio esset facta in fraudem retractus, venditori, & sic necesse est quod veniret in licitatione, aliàs numquam haberet per retractum: Secus si non esset vera confiscatio, vel fiscus non agnosceret, sed bonis vacantibus (etiam mortuo non habente hæredem) dato curatore, bona venderentur; quia tunc (cum hæreditas jacens, vel curator ultimi domini, vel defuncti, quierat cognatus) vicem gerat, locus est contractui, etiam si defunctus mortuus sit *sans parens*, ut in locis in quibus non est confiscatio, vel non agnoscitur per fiscum. Sed si emptor emit *par les disescries a la charge des droits feudaux*, non dicendo aliàs *francs deniers* hujus empturæ, an debeat *payer le 5. denier*? Respondi, quia debebat *requint*, quod est absurdum; sed potest retinere tantum partem domino feudi sol-

vendam, quam etiam per dominum feudi acceptare potest.

Victor habens un *exécutoire de despens* super *Pager*, cujus fundus ei deb. bat reditum, *san mettre en criées* fundum pro summa *de l'exécutoire*: & quia alii non se opponunt ipse non advertit, nec curat de reditu & reliquis, quia etiam videt totum fundum sibi adjudicandum, nec debitorem alia habere bona, ideo sibi adjudicatur fundus *par decret* pro debito *du dit exécutoire*, quo facto venit proximus, qui retrahit, solvendo solum *ledit exécutoire & frans de criées*; sed dicit se liberum à dicto reditu. Respondi, quod si non est reservatio per decretum, saltem est confusio per decretum; ergò debet restitui per retractum. Non obstat quod non est confusio per requiritam possessionem, sed extinctio per tempora decreti, quia putabat sibi non expedire facere hos sumptus quos perderet, & ex quo apparet quod emptor certat de damno, actor de lucro, debet emptoris causa fortior esse, idè oportet quod retrahens sufficiat onera confusa etiam per decretum, saltem ante possessionem, aliàs debet excludi, quia non debet esse melioris conditionis quam emptor ipse, sic prædialis confusa restituenda est a retrahente, etiam post decretum.

5. Emptor *pour sa sûreté* fait *mettre en criées*, communi etiam consensu. Respondi, annus incipit à die *du decret ensaisiné*, & non à die contractus, nec à die *de la saisine du contract*, & pro pretio decreti *sans fraude*, etiam minore; ut pro *Lotigny* judicatum: cum actum esset ut si minori pretio addiceretur emptori, quod tamen perolverat prelium conventum, tamen pro pretio *du decret* fuit evincit per retrahentem. 6. Emptor etiam in culpa est quod non licitat usque ad pretium conventum: emerat pro 4400. l. ad onus *de decret*. 7. pro decretum adjudicatum pro 4000. l. tantum *a la Baillive de Langres*, quam *Lotigny* per actum evicit *par retrait* 4000. l. tantum, & benè.

Habens mediam indivisam loci per decretum adjudicatum, nondum habens pecuniam paratam, *appelle du decret*, ut tempus trahat, tertius agit de retractu. Respondi quod idem ipse non est admissibilis, quia appellatio est præjudicialis, & *le retrait* non est expeditionis, nec liquidæ; idè probationes super conjectura & aliis essent supervacue. Quid si est liquidum, vel petitur interrogari reus, nonnè est aliàs liquidum, & eget alterius rei dare signum, vel indicium? Vult tantum *sans prejudice* ad onus retrahere, saltem per tertium facere potest, & postquam alii cessit. Sed interim an annus currit? Videtur quod sic contra reum qui dedit causam sic requirendi, & impediendi ne inciperet annus.

Annus retractus currit à die *du decret ensaisiné*, & non à die contractus *ny de la saisine* & pro pretio decreti. Fundus adjudicatus *par decret* retrahitur pro summa decreti. Emptor fundi *a la charge du decret* cui adjudicatus est, *no retro du retrayant* quam pretium adjudicationis.

Impensa legales faciunt partem pretii adjudicationis.

Annus retractus currit à die adjudicationis, si non fuerit appellatum.

Fiscus vel Ecclesia vendens donata non est locus retractui.

§. * CLXXXIII.

* Voyez l'art. 159. de la nouvelle Coutume.

UN Seigneur feodal qui a retenu par puissance de fief le fief vendu par son vassal, viceluy fief appartenant du propre audit vassal, tel fief ainsi retenu par le Seigneur feodal est sujet à *retrait*, & se peut retraire par un des parens & lignagers du vendeur, dedans l'an & jour qu'il a retenu par puissance de fief & du remboursement, en payant les droits Seigneuriaux.

§. * CLXXXIV.

* C'est le
155. de la
nouvelle.

Quand l'heritage propre est acquis durant & constant le mariage de deux conjoints, dont l'un d'iceux est parent & lignager du vendeur, du costé & lignage dont ledit heritage appartenoit audit vendeur, tel heritage ainsi vendu ne gist en retraict durant & constant ledit mariage. Mais après le trépas de l'un desdits conjoints, la moitié dudit heritage gist en retraict à l'encontre de celuy qui n'est lignager, ou ses hoirs, qui ne sont lignagers dudit vendeur dudit costé & ligne dont ledit heritage appartenoit à iceluy vendeur, dedans l'an & jour du trépas du premier mourant desdits conjoints; supposé qu'il y eust faine ou infeudation prise durant iceluy mariage, en rendant & payant par le retrayant la moitié du fort principal, frais & loyaux coustemens.

S U M M A R I A.

1. Fundus acquisitus par retraict lignager fit proprium ejus qui acquirit.
2. Vidua potest retrahere ab heredibus defuncti fundum retractum ex latere uxoris.
3. Annus retractus non currit possidenti, & ei qui potest uti exceptione.
4. Defectus inventarii non debet prodesse superstici conjugum.
5. Partitio inter superstitem conjugum qui non est de linea, cui evenit fundus de cujus retractu agitur, non impedit actionem retractus.
6. Si in contractu matrimonii media des propres sponsæ est factus conquestus, media hujus media cadit in retractum.
7. Actio annua retractus linearis in quo casu est hereditaria, est transmissibilis.
8. Retraictus non cadit in conquestum.
9. Jus retractus est personale.

Fundus
acquisitus
par retraict
lignager fit
proprius
ejus qui
acquirit.

Vidua po-
tuit retra-
here ab
heredibus
defuncti
fundum
retractum ex
latere ip-
sius viduæ.

1. **A**CQUIS. Simpliciter: sed s'il est acquis par retraict lignager, tunc esse statim proprium illius ex cujus persona retrahitur, nec recedat in divisionem, sed esse tantum media alteri restituenda.

NE GIST EN RETRAICT. Scilicet eo nolente: sed potest admittere si velit vivens vel alicui donare de linea. Consult. fol. 413. *Consuetudo Meldensis* §. 90.

2. GIST EN RETRAICT. Etiam per conjugem superstitem contra hæredes defuncti, si emit à cognato uxoris.

COUSTEMENS. Tiraquell. §. 31. de retraict conventionnel in fin. num. 162.

Quid ergo si habeant filium communem qui reliquit filium qui moritur sine liberis, an vel mater ab hærede paterno possit maternis par retraict petere dimidiam, quia mater incipit esse extra lineam: vel an possit totum simpliciter vendicare quasi merè maternum, quasi primus filius retraxisset à se, & reposuisset in linea matris, & fingatur solvisse hæreditati paternæ dimidium pretii? Certè in veritate est sibi pro media bonum paternum, pro media verdè maternum: sed ergo mutatur qualitas, & fit partim paternum; Ergo videtur quod materni etiam à filio possint mediam retrahere, nisi filius consenserat quod haberet pro retractu, & tanquam in totum maternum. Ergo dicendum quod pro rata que le mary rapporte les deniers dotaux ut veniat ad successionem foceri, in quantum non tenebatur mettre en propres, quod hæredia foceri pro rata sunt propria: Ergo dicitur employer en propres, & se liberare si conferat ut succedatur, & immobilia obtineantur.

Quod si tutor pecunia pupilli proprio nomine emit fundum à proprio, vel retraxit, nonne potest excipere contra pupillum? Respondi, sic, & sic limitatur, pri-

mo si ut proximus. Patet, quia postredie quam pupillus evicisset, posset evinci infra annum, interim autem quamdiu tutor nomine suo possidet, non labitur ei annus. 3. quia non currit possidenti, & ei qui jure exceptionis potest uti putà si emptor minoris vendit sine decreto, & consanguineus venditoris post multos annos vendicat, potest excludi per retractum: si jure retractus velit tunc uti, non jure meri conquestus, nec curatur tempus, quia etiam semper est linea, licet esse non videatur nisi de facto, quia minor sine decreto non transtulit dominium, & licet sine decreto teneatur, vi retractus non est facta divisio (licet intra annum) emptio celata, sed voluntaria venditione tract. *usur. qn. 76.*

Quid si habeat liberos communes? Respondi, si superstes est extraneus, ab eo potest retrahi; si defunctus erat extraneus, perit retractus, quia recidit in eos de linea. Quod autem dixi superstite extraneo retrahi, nonne fallit quamdiu 4. ex defectu inventarii cum liberis est communis? Puto quod non, quia non debet ei prodesse quod contra eum est inductum.

5. Sed statim potest agi ad declarationem futuri retractus. Quid si statim fecit partage cum hæredibus quibus adjudicatur fundus, & sic dicat se habere ex partitione? Respondi, si essent tantum mobilia, non posset hoc dici, sed si essent immobilia, discutendum.

6. In contractu matrimonii quod media des propres sponsæ erit conquestus: post mortem uxoris, vel ea viva, vir vendit totum, certò media mediæ non cadit in retractum, sed bene media mediæ concernens uxorem, quia semper mansit in ejus dominio, licet sine facultate vendendi per virum. Quod si mortua uxore adhuc clarius, quia quarta eam contingens facta est per gradum

Annus re-
tractus non
currit pos-
sidenti, & ei
qui potest
uti excep-
tione.

Defectus
inventarii
non debet
prodesse
superstici
conjugum.
Partitio
inter super-
stitem con-
jugum qui
non est de
linea, cui
evenit fun-
dus de cujus
retractu
agitur, non
impedit
actionem
retractus.
Si in con-
gradum

tractu matrimonii media des propriis sps- ta est facta conquisitus, media hu- jus media cadit in retractum. Actio an- tua retractus in quo casu est hereditaria & trans- missibilis.

Retractus non cadit in conquisitum. Jus retractus est personalis.

gradum succedendi proprium: tamen verè mansit proprium, ut dixi: sed nonne potest dici quarta viri subjecta retractu parentibus uxoris, quia licet non sit data æstimata, tamen hoc factum est, eo quod sponsa non habebat pecuniam, & sic loco pecuniaz, & hoc favorabile.

7. Pater & mater acquirunt quæ erant de latere patris, qui præmoriitur relicto unico filio, cujus mater a la garde: postea moritur filius qui habet laterales hæredes paternos, qui petunt à dicta matre, & dicunt qu'elle s'est deui rembourser: sed forte non erat unde, vel non apparebat, quia res deturbarat. Respondi, interim dormit, quod est clarum quantum ad filium qui moritur minor, ita quod hoc casu actio retractus est hereditaria & transmissibilis contra matrem turicem, ad eos qui alias sunt capaces, scilicet hæredes paternos: Dici enim potest quod mortuo patre statim cepit annus currere contra omnes alios cognatos à filio, quia empirix erat tutrix, ided non currit sibi contra suum pupillum, saltem hoc pendet ab exitu *du compte*. Sentiebat *Chartier* quod si mater nomine filii contra seipsam retraxisset, quod in parte relicta esset hæres filii, ut de conquisitu; sed est falsum, quia hic retractus non cadit in conquisitum. Quod si non currit tempus filio solum, ergo transmittentur ad hæredes filii capaces: sed sentiebat *Chartier* esse jus personale. 9. Plus videtur quod etiam extraneis non currit, quia possunt dubitare quod mater tanquam tutrix possideat nomine filii, cum retraxit super seipsam, sed imò non debet cogitare, sed agere si velint contra matrem, quæ si declaret quod retinet pro filio, ibi est parata actio. Sed si dicimus actionem hereditariam de retractu, hoc casu non est quaesita est secundum naturam rei, quia duorum lateralium unus est masculus, alter femina, & sic masculus vult totum feudum habere per *l. qui actionem*, quod est difficile; quia nondum erat jus quaesitum in re, & multa contingere possunt, & po-

test unus uti retractu, alter non, & sic ex industria; ergo quaeritur: sed certè sic non servatur eis tempus, nec similiter hæredibus; ergo secundum prærogativam hereditariam: sed hoc videtur impossibile quod directa actio de retractu non mora transeat ad hæredes; ideo quod si quid transit, solum transit actio tutela ad interesse, non retractum; sed tunc hæc actio non perit masculo, quia si fuisset alius, habuisset totum feudum. Quid si non erant pecuniaz, non superest actio, & sic si per transactionem mater consentit medium, merè voluntariè fecit, & sic in viriles, nisi in quantum voluntaria translatione, cum masculo ei promisit relinquere secundum suam prærogativam; ergo ut masculo tenetur, & sibi imputet, tamen si femina dicat quod non erant pecuniaz, & quod transactio voluntaria hoc ei nil prodesset, quia sic non esset locus retractui. Aut ergo voluntarius à femina cui non est potestas nil habet; aut retracturus & hereditarius, & sic tenetur secundum prærogativam feudi, quia actio ad feudum non simpliciter, sed in proprium, ita quod si femina non esset de latere, nil haberet in ea actione, licet esset hæres, & sic non est simplex hereditaria, & masculus censetur proximior in feudis. Unius defuncti sunt sex filii, quatuor mares retrahunt à matre, vel noverca medium, quod teneatur communicare quandoque iudicatum, quia præsumptio quod de pecunia hereditaria. Sed vidi quod convenerunt *les Choppins* viduam, qui tend le grom, & eis adjudicatur, dans ils appellent (quia non habent pecuniam) acquiescunt in Curia, ubi vidua les poursuis sur l'exécution d'arrest, ipsi declarant quod nolunt, baillent requeste pour en estre quittes en payant valorem, sans avoir égard a leur requeste, condamnez a rembourser à la veuve en reprenant dictum medium 1550. Certè est contra jus, quia ipsi non erant condemnati, sed vidua erat eis condemnata.

§. * CLXXXV.

Quand le Seigneur feodal a pris & retenu par puissance de fief aucun fief tenu & mouvant de luy, & ledit fief luy est depuis évincé par retract, le retrayant est tenu payer audit Seigneur les droits de quints & requints, si requints y a, avant que ledit Seigneur soit tenu de le recevoir en foy & hommage dudit fief, sauf audit retrayant son recours contre le vendeur, si la vente n'avoit esté faite francs deniers.

EN FOY. Sed non ante cessionem possessionis, nisi prius fuisset saisita par faute d'homme.

§. CLXXXVI.

Qui n'est habile à succeder, comme un bastard, ne peut venir à retract lignager.

SUMMARIUM.

1. Femina habens fratrem qui non retract, potest ipsa retrahere.
2. Femina non est inhabilis ad succedendum in feudis.
3. Femina excluditur à masculino in successione feudi, etiamsi simpliciter sit hæres, & masculus per beneficium inventarii.
4. Femina que prima facit citare in retractu, excludit alios.
5. Bastardi bona vacantia pertinent ad dominum cujusque loci.
6. Spurius potest legare & testari.
7. Concepti post venditionem sunt capaces retractus.

Nec legitimi descendentes ex eo, etiamsi permittatur nomen. Consultat. fol. 379.
Tom. I.

UN BASTARD. Scilicet exemplificativè, nec Malier restringit. 1. Quid autem si vendens habet germanum bene fra-
ZZZZ

rem qui non retrahit, potest ipsa retrahere.

Fœmina non est inhabilis ad succedendum in feudo.

Fœmina excluditur à masculo in successione feudi, etiam si simpliciter sit hæres, & masculus per beneficium inventarii.

Fœmina quæ prima facit citare in tractatu, excludit alios.

Bona bastardi vacantia pertinent ad dominum cuiusque loci.

& germanam, an germana possit retrahere? Videtur quod non, quia hoc casu non posset succedere,posito quod sit quæstio de feudo, quia in æquali gradu collateralium excluditur per masculum. Sed contra dico, quia non est inhabilis. 2. ad succedendum, etiam in feudo ipsi vendenti, licet succedatur per masculum paræ gradus: Est enim sibi limitatum jus succedendi in certo casu, quæ limitatio non debet ad alium extendi; nec adhuc in casu illius limitationis est inhabilis. Patet, quia si masculi prioris gradus repudiarent, ipsa veniret remota exclusione: non tamen puto quod ipsa posset eos excludere adeundo simpliciter, 3. si adirent sub beneficio inventarii, quinimo sufficit quod veniant ad successionem, ut ipsa sit exclusio, & sic nequit excludere. 4. Quod autem in casu retractus non sit exclusio, si prima faciat citare & retractu excludit germanum; patet, quia etiam ipsa remota excluderet quoslibet proximiores.

Es registres du Tresor y a, qu'au Roy appartient la Succession des bastards devedans sans enfans, & non aux Seigneurs, & si aucuns l'ont, c'est tribus concurrentibus: primum quod ibi sit natus, secundum quod ibi domicilium habuerit, tertium quod ibi decesserit. Sed illud est falsum, imo spectant ut bona vacantia ad dominum cuiusque loci s. ubi repertiuntur, etiam mobilia, tanquam bona vacantia, ita quod etiam si vera esset opinio quod mobilia sequuntur personam. Bald. in l. mercatores, in materia successionis non potest locum habere hic, quia non est successio, sed bona vacantia. Nuper Chartier contra quem scribebam, respondit touchant Monsieur Daven, quod mobilia sequun-

tur personam, non consuetudinem loci ubi repertiuntur, & malè.

Extrait de la Chambre des Comptes que le Roy succede aux bastards ubiquè, & combien qu'aucuns hauts Justiciers l'ayent voulu pretendre, tamen non habet locum nisi tribus concurrentibus, primum quod natus sit en la Seigneurie & haute Justice, secundum quod ibi principale domicilium habuerit, tertium quod ibi decesserit. Et secundum hoc iudicatum fuit au Tresor hoc anno 1544. sed hoc puto falsum. Puto tamen quod dominus loci non habet nisi mobilia in suo loco sita, ut sic non sequantur personam hoc casu, quia tanquam bona nullius quæ occupantur, vel ut res habitæ pro derelicto. Tamen 1545. die 7. Septembris pronuntiatum per Antonium Mirard benè iudicatum, & mobilia Regi adjudicata, etiam estans au Presbytere de la Cure dans la haute Justice de l'appellans, dont le defunt bastard estoit Curé, & sic censebatur ibi residere, licet alibi esset mortuus. Et iudicatum mobilia in hoc sequi personam. Sed est arectum per favorem latum.

6. Nuper 1546 iudicatum per arectum quod etiam spurius potest legare & testari, nec hoc impedit filius.

Exemplis declarat, quod articulus intelligitur de inhabilitate respectu totius lineæ, non autem si auctor non potuisset esse hæres vendentis, putà post ejus mortem conceptus.

7. Quia Dom. le Clerc in sua camera dicit quod per arectum admissi sunt etiam postea concepti. Tamen contra Tiraquell. fol. 68.

Spurius potest legare & testari.

Concepti post venditionem sunt incapaces retractus.



TITVLVS DECIMVS SEPTIMVS.

DE SUBHASTATIONIBUS.*

SUMMARIA.

*Ce titre & sous ses articles se reglent & s'observent suivant le titre des criées de la nouvelle Coutume.

1. *Expedit esse unicam formam de subhalter in regno.* *
2. *Criées doivent estre leuës en jugement pour estre certifiées.*
3. *Delegati, la Chambre des Comptes font criées.*
4. *Remedia contra prescriptionem non*

debeant prodesse iis qui solemnibus abutuntur.

5. *Criées notificari debent in loco ubi debent fieri, & ubi est domicilium debitoris, & utrobique recevoir les encheres.*

AD Bartol. in l. licitatio, idèd non liberatur primus quia sub conditione emit, si supremus idoneus invenitur, ut est de forma licitationis ad Alexand. Conf. 114. ubi dixi, num. 2. lib. 6.

Quando inter viduam & hæres invenitur quod domus communis conquestus non potest commodè dividi in duas partes, & sic æstimatur puta 600. l. per visitantes deductis oneribus, & licitatur quolibet admisso: & B. adjudicatur, potest benè consignare mediam partem, & hoc quandò non erat alia lis, nec alia res dividenda in discordia inter eos: aliàs secus, quia aliàs hæres habet iustam causam requirendi, quod etiam ipsa vidua si illi adjudicata fuisset, prius totum pretium consignaret quam procederetur ad distributionem, quia debebat fortè remanere pars viduæ in compensatione aliorum prædiorum, etiam vidua par prison cogitur ponere titulos devers le Commissaire: tamen fuit B. condamné a mettre tout le prix avans que proceder a la distribution, dont il appelle, est

dis nonobstant l'appel, aliàs lapsis quindecim diebus rursus licitabitur, appellatio deseritur quia non relevatur; tamen B. consignat residuum pretii post tres menses, sed antequam sit citatus en desertion, & quam petatur executio sententiæ, vi tetur quod putgavit moram, quia etiam non hab. bant minores iustam causam petendi totum consignari; dicere autem quod domus plus valet, & tunc pluri vendetur, nihil est, tum quia per Bal. l. 1. C. commod. videtur comminatio super qua satis est quod non intervenit nova sententia declaratoria de præsentibus, depuis il a acquiescé & payé les despens. Es lettres d'adjournement il y avoit clause d'adjourner à la requeste du Procureur General du Roy prenant la cause pour son Substitut à la Cour sur l'amende. Tamen sui verum acquiescer. Certè licet hæres sint minores, iusta fuit adjudicatio cum eorum tutore facta, & stare debet, salvo si ostenderent de læsione ultrà mediam.

1. *Expedit in regno esse unicam formam, ut num-*

Formam unicam de

subhafter
esse in te-
pno expe-
dit.

quam sit opus iudicem remotum sæpè per senatum interloqui, quod remittantur ad locum *pour estre certifiées*, etiam quando idem iudex viderat & dixerat quod procederetur ad adjudicationem, & assignaverat diem vendendi, & adjudicandi, iudicio discussione facta, ut Blasius, & licet per eius sententiam in la *Chambre du Conseil* fuit dit, *le tout veu les criées estre bien & dement faites*, tamen *sus dit qu'elles seroient renvoyées pour à un jour de plaidz scilicet 2. estre lues en jugement, & certifiées*, & hoc certè valet ad publicationem. Arrestum *entre Comblie & de Lieure* ult. Januarii 1533.

Criées doi-
vent estre
lues en la-
gement pour
estre certi-
fiées.

La Chambre
des Comptes,
les Requestes
du Palais, &
delegati
sont des
criées.
Remedia
contrà pre-
scriptionē
non debent
prodelle iis
qui solemnibus
abun-
tiantur.

3. La *Chambre des Comptes* fait bien faire des criées, & connoist des oppositions, sed remittit au *Prevoist de Paris*, ou *Juge du lieu* pour adjuger le decret, quia *c'est hors ligne de compte*. Alias etiam delegati, & les requestes adjudicant per decretum.

4. *Contre six Procureurs du Chastelet* qui ont 700. livres de rente qui ne leur ont coûté que 4000. liv. aded mutuas operas præstant ad decipiendum. Ego dico quod talibus qui solemnibus fortè abutuntur, non debent remedia civilia, scilicet prescriptionum prodelle.

Comte de la Boisselle tutor minorum *baille requeste au Juge*, pour avoir permission de vendre feudum, permittitur contrà §. non passum, hoc fit per licitationem, & habet emptor *comme plus offrant*, sed non per formam hactenac; postea creditor emptoris le fait mettre en criées super emptore, & per formam hactenac adjudicatur tertio, a quo postea minores vendicant, & de la *fausie & de decreto ultimo appellem*, similiter à prima permissione, & 1528. *pla dans Chappes contre sen de Thou*, sont cassé, & benè, quia potuit fieri in fraudem, ut is qui contrà jus emit fecerat suprà le *crier & adjuger* ad fraudandum omnem recursum, dum interim durat minor ætas, maxime dum est tutor is qui non audebat se opponere.

Criées pro reliquis & continuatione redditus 1484. *transaction* 1485. data terra pro redditu. Restitutio ad petitionem creditoris minoris, & totum cassatum per sententiam 1498. unus vendit *une des terres hypothéquées*, & qui avoient esté *saissies & criées* par la premiere criée. Respondi, transit cum vitio; sed quia on

la criée super emptore, & adjudicatur actore priore se non opponente, certè videtur exclusus, quia amplius non erat minor. Sed hoc cessante, licet creditori incipere *nouvelles criées*. Tamen puto quod emptor non potest tendere *asin de distraire*, quia tempore inchoatæ secundæ *saissie* non potuisset ad hoc tendere, si creditor voluisset resumere primam; tum quia *transactio* resoluta ex capite nullitatis; tum quia ex causa veteri, & sic nocet tertio. Sed certè *saissia* pignoris prætorii sublata, non redit ipso jure, ided interim poterit tertius emptor qui tempore medio emerit tendere *asin de distraire*, etiam si creditor velit resumere veteres *criées*, quæ hunc fundum *saissitum* includebant; quia arrestum non nocet tertio quantum ad possessionem & pignus prætorium semel sublatum, sed solum quoad jus hypothecæ vetus restitutum, & sic contrà hunc tertium discussione opus est, & satis est quod declaretur hypothecatum, pro tempore, & loco *saissiendo*, distractione facta.

Nota quod dicitur *en criées que l'on fera vendre toute ma part par indivis*, & habeo pretium partis meæ sur *l'enchere* contra posteriores creditores. Verum est quando est unus præcedens creditor, cui pars mea hypothecata est, qui nisi ei solvam, faceret partem meam vendi, alias non venderetur, sed distraheretur. Idem des *opposans asin d'hypothèque d'éviction*, si enim est unus prior creditor, faciunt vendi *sans la charge*, *si non que la charge demeurera sur le prix*, super quo pretio prior erat habens hypothecam conditionalem, prior posterioribus etiam priorem hypothecam habentibus, qui tenebuntur dare cautidum secuta evictione de reddendo usque ad concurrentiam interesse.

Die Martis 7. Aprilis 1551. an *Conseil* super appellatione creditorum de Paris à decreto interposito Meldis de terra ibi sita, vi obligationis du *Prevoist de Paris*, ubi manebat debitor qui vendiderat, & pro securitate venditor se obligat *devant Notaires de Paris* ad summum, cujus virtute facto præcepto fiunt *les criées à Meaux* ubi adjudicatur, creditores scientes appellant. Certè debent certificari, non solum ubi res est sita uti debet fieri, sed etiam ubi domicilium debitoris, & utrobique *recevoir les enchères*.

§. CLXXXVII.

PAR ledit usage & stile de la *Prevoisté & Vicomté de Paris*, avant qu'aucunes criées faites par lesdites quatorzaines anciennes d'aucunes terres & Seigneuries & fiefs assis en ladite Ville, *Prevoisté & Vicomté de Paris* soient tenuës & reputées bonnes & valables, il convient & est requis que préalablement les terres, Seigneuries & fiefs assis en ladite Ville, *Prevoisté & Vicomté de Paris* soient pris, saisis & arrestez, & mis en la main de Justice, & que la main-mise soit faite sur les principaux manoirs de chacun desdits fiefs, terres & Seigneuries.

SUMMARI A.

1. *Sumptus* de criées quels sont.
2. *Officia vendibilia* en criées, & ea in quibus est *industria* non nisi in subsidium.
3. *Licitatio domus* intrà cohæredes, vel proprietarios, etiam si extranei fuerint admissi, differt à criées.
4. *Laudimia* de licitatione inter cohæredes non debentur.
5. *Laudimia* non debentur de partage.
6. *Opponens* se à des criées *conserve* jus creditorum suorum.
7. *Qui non se opponit decreto*, excluditur & sui creditores.
8. *Opponens ad finem distrahendi*, non tenetur appellare de la *saissie*.

Sumptus
de criées
qui sont ?

1. Nota est *frass* de criées computantur sumptus par *celuy qui a saisi*, sumptus per illum qui ci-

tare fecit hæredem proprietarii *pour voir adjuger*. Officia
2. *L'office de Concerge de la Tour de Chartres*, vendibilia,
ZZZZ ij

en criées, & ea in quibus est industria, non nisi in subsidium.

Licitatio domus intra cohæredes vel proprietarios, etiam si extranei fuerint admissi, differt de criées.

Laudimia non debentur de licitatione inter cohæredes.

office de Geolier & Sergent Royal, & omnia officia vendibilia en criées. Dico tamen quod officia in quibus industria, non nisi in subsidium.

3. Domus communis inter quatuor hæredes, duo masculi: una filia nupta acquisivit partem sororis: unus fratrum 1532. *mes en procès afin de partage*, dicitur quod dividetur si queat, aliàs licitabitur: est visitata, refertur quod non potest commodè dividi sine damno per totum, sed quod expedit licitare, & ad hunc finem *l'estiment 213. lrv. est licitée au parquet du Chastelet, & affiches attachées à la maison, & aux coins des rues & ailleurs; sont encheres*, non solum per cohæredes, sed etiam per extraneos, tandem *demeure à ladite sœur descendresse comme plus offrande*: sed quid duo illi fratres qui receperunt partes suas pretii de *l'enchere*, loco de *partage* 4. de quo non debentur laudimia? Habent filios qui si non sunt hæredes habent doarium maternum, pro quo nullus se opposuit, an sint exclusi? Respondi quod non, etiam si aliàs per veras subhæitationes excluderentur, quia illæ non sunt huiusmodi, nec sunt prorsus solemnnes, tùm quia *n'y a saisie*, tùm quia *n'y a eu Commissaires*, tùm quia *il n'y a eu proclamation à jour de marché* per præconem *par les quatre quatorzaines*; sed videtur voluntaria, non solemnis licitatio, nisi in quantum divisio est necessaria: Tum quia emptrix quæ erat soror, sciebat, vel scire debebat jura nepotum *audit donaire*, sed nonne potest dividi *au préjudice du donaire*? Videtur quod non, quia non nocetur fructuarius, *ff. de usu & usufr. per legat. vel fiduciam. das.* Imò quia hic proprietas, ideo dico quod sicut filii tenentur acceptare hæredum subrogatum *par partage*, ita tenentur acceptare pecuniam datam patri loco partis ex hac causa necessaria: sed contra quem habent actionem, an contra emptricem? Videtur quod non, quia dat suam pecuniam quæ repræsentat domum. Et satis est quod etiam si non sint hæredes, tamen pater debet rem suam servare, & sic etiam hypotheca est resoluta, sed certè imò jus dividendi est prius dicta hypotheca, & sic jure communi ex natura divisionis sublata: sed quid, nonne amita est in culpa, quia debebat curare ut ea pecunia servaretur minoribus filiis? Imò non debet curare, quia postet non mori ante patrem, nec est præsumendum quod fructuarius sit non solvendo tempore mortis, & sic non est in culpa apparenti sicut imputabili. Ad summum pater vendiderat quædam sua prædia ante dictum decretum, numquid sunt hypothecata *à la garantie*? Respondi quod sic, in quantum locus ei quaesitus esset, quia decretum non minorem portabit hypothecam, quam contractus notarii. Sed quid quia posterior? Hoc enim clarum est de vendi-

tis post decretum: sed de venditis antè non tenetur ullo modo.

La terre est criée, gener s'oppose afin de distraire mediam, postea etiam antè sententiam de *distraction aux Requestes* consens totum vendi & renuntiat exceptioni. Respondi, non esse tutum, quia non est eridatum super genero, sed super patre, & sic pars patris tantum, & creditores generi nihil ad se pertinere putant; ergò oportet novas crias facere pro parte generi, etiam si gener non possidebat, 6. ex quo semel se opposuit, & jus creditorum suorum conservans, cui juri non potest amplius renunciare; sed si nec possideret, nec se opposuisset, quia ipse, & creditores sui essent exclusi. 7.

Archambault s'oppose aux criées simpliciter; postea creditor *demande les Commissaires jouissans, Archambault* impedit dicens se possessorem; creditor replicat quod *Archambault* non est opponens *à la saisie*, sed tantum *aux criées*, & sic quod non potest impedire sequestrum, quia censetur tantum opponens *pour une dette*, quia *s'opposant aux criées est opposant à la conservation d'icelles*, ita quod per arestum *fus debauré & dit que sous seroit saisi*, ut narrabat *Chapes* qui dicit suum inventum, & quod *Charrier* dicebat se numquam vidisse. Sed ego dico esse factum arestum, quia iudicis & iudicii ordo non est ut quis de novo acquirat, sed ut conservet & recuperet malè alienatum, ideo non necesse est uti formis ad jus novum acquirendum: tùm oppositio incerta potest æquè declarari ad finem distrahendi, ut ad finem debiti, nec opponens se ad finem distrahendi tenetur appellare *de la sœur*, sed sufficit se opponere, & frivolum est exigere ut appellet, & convertat *en opposition*, cum sufficiat oppositio. Estlet nedum ponere legum verba, sed novum eis dare sensum, neque lege, neque statuto, neque communi usu vulgi probatum, ad decipiendum etiam peritos, non advertendo ad hanc occultam captivoculam.

Quid ergò post decretum interpositum? Nonne possessor potest se simpliciter opponere ad finem distrahendi? Respondi, sic, nec necesse habet appellare *8. de la saisie generale*, ex quo benè possedit cum est. Et tunc colono factò Commissario. Tamen consuluit *de Marillac* quemdam, ut contra arestum decreti magni Consilii facilius veniret à *prendre lettres pour le recevoir appellans de la saisie, & convertir en opposition, & sic faire déclarer la saisie tortionnaire, & revocquer sous ce qui s'en est ensuyvy.*

Nota *que si les Commissaires ont actuellement jouy*: tamen, si qui erat dominus, erat absens, vel minor, debet audiri *afin de distraire*, & quo super eo non fuit criada, & si creditor certat de lucro, & iste habet justam causam ignorandi.

Opponens se à criées conservat jus creditorum suorum.

Qui non opponit se decreto, excluditur & sui creditores.

Opponens ad finem distrahendi non tenetur appellare de saisie.

§. CLXXXVIII.

PAr ledit usage & stile, quand aucunes terres, Seigneuries & fiefs sont saisis, & mis en la main du Roy nostre Sire, & en criées, il convient, & est requis que lesdites terres, Seigneuries & fiefs criez soient nommez & declarez en la premiere desdites criées, & premier rapport fait d'icelles, avec les lieux où lesdites terres, Seigneuries & fiefs sont assis, ou autrement telles criées sont defectives.

Omissa forma nullæ. *Alexand. Consil. 212. lib. 6.* CRIE'ES. Fit distractio erronea *du manoir*, pretextu servitutis, & sic residuum venditur *par decret*. Emptor, qui sub Commissario tenuerat, ingreditur, vocato per tubam debitore absente, & *mes son argent*, vel fingit *és mains du Commissaire, & jouit par an & demy*, rediens debitor appellat *de la sentence de distraction, & decret, & de ce qui s'en est ensuyvy*, & in Curia *requisse à ce qu'il y ait Commissaire. Respondit Chartier*

quod erat justum *par l'ordonnance*, ex quo *l'appel* suspendit iudicatum. Ego dixi quod erat justum ex eo quod intimatus prius venit ut sequester, & licet verisimiliter scit nullitatem dictæ sententiæ de *distraction* & decreti verisimiliter existentis, & quod pecunia non est distributa, & forsan non data, & *que les creanciers* adherent & consentiunt pecuniam reddi intimato, alias non appellatio vera de jure communi, sed admittenda restitutio, & sic interim stare deberet decretum.

§. CLXXXIX.

PAR ladite coustume chacun est receu à foy opposer aux criées d'aucuns heritages criez & subhastez par les quatorzaines anciennes, à la requeste d'aucun, jusques à ce que ledit decret soit levé & scellé.

SUMMARIA.

1. *Discussio non fit nisi post decretum.*
2. *Adjudicatione facta non amplius admittitur licitator, sed tantum opponens.*
3. *Veri opposentes aux criées sunt qui eas impediunt.*
4. *Minor qui non habet tutorem nec curatorem, an possit appellare à decreto.*
5. *Distrañtio des criées à la charge de l'hypothèque.*
6. *Creditorе sufficiente cessante, potest unus opponentium subrogari.*

DISCUSSIONE non fit nisi post decretum. Scilicet *en Chastelet*, quia non fit discussio nisi post decretum: sed in Curia non licet amplius opponere post judicium; sed tamen licet *encherer*, si sit reservatum in arcito, sed non post tempus reservationis: puta 15. dierum, licet nondum sit scel. Similiter *en Chastelet de Paris*, si est facta adjudicatio simpliciter. 1. videtur quod non amplius admittitur licitator, sed tantum opponens pro jure in omne, usque ad levationem decreti. Quid in Curia, quando judicium discussionis non omnia discutit, sed quædam tantum, & multa adhuc relinquit? Ce tē videtur quod omnia ferē essent in novanda ob novum opponentem. *Consul. fol. 416.*

Adjudicatione facta non amplius admittitur licitator, sed tantum opponens

Quidam tutor adit hereditatem, consentiens domum vendi, quæ subhastata & adjudicata fuit, sed vivus pater alienaverat jura subje. ta doario, & reliqua emptione hypothecaverat, sui emptores putantes se tutos abemptis contra pupillum, quia hæredes non se opposuerunt venditioni domus; quia vendebatur super pupillo tanquam hærede, qui tunc restitutus vendicat doarium, utrum illi possint restitui contra decretum? Respondi non. sed stare debet *l. ex contractu, ff. de re. judic. potuissent tamen se opponere ad confirmationem juri, casu, quo restitueretur pupillus, quod non videtur omnino conservativum; quia jure communi, non sola Principis gratia datur, l. 4. de auctum.* Sed hi per legem finalem, *C. de jure deliber. poterunt condicere à posterioribus creditoribus quibus tutor solvit, vel à tutore repetere, si priores se habet, vel à pupillo, si aliis in ejus commodum versum, vel fortē in debito speciali favore libertatis, vel hoc speciale potius, quia etiam absentes, & qui non sunt in culpa, excluduntur etiam habentes jus conditionale, si se non opponant.*

Vidi Blasius *en prononçant la sentence de distrañtion* & quod venderetur, aliquos se opponere, & excludi; quia judex erat paratus proficere sententiam discussionis, quod fecit: ibi, *y avoit plusieurs charges in sententia pour debtes semel, pour rentes non rachepables & rachepables, est adjugé à l'enchere a cent cinquante livres, luy avous vendue & adjugé par decret à la dite somme de cent cinquante livres, & aux charges contenues en ladite sentence de l'ordre desdites criées, laquelle somme il sera tenu assigner intrà octo dies.* Queritur an intelligatur quod debet satisfacere omnibus opponentibus, quod domum excedit, an verò tantum redivibus? Et certē puto quod omnibus opponentibus (nisi aliud dicat) quia aliàs non teneretur solvere *les fras des criées nisi de dicta summa*, quod tamen contrarium fieri vidi *par le retrayant*, quod scorsim solvuntur, & sic dicta summa est ultra omnia onera, ex quo simpliciter *il est encheré à ladite somme post usum Judicium & formam expositionis & venditionis.*

1522. *Poursuivies les criées de la maison de Brienne en la rue de Jony à la requeste de Maistre Michel Chartier: pauperes de Montaignu subrogex à la poursuite 1524. & indé silentium. 1532. à la requeste d'aire creancier, qui est le gendre de Levy de Tourneville, Dame de Brienne & de ladite maison, pour les deniers du dot de sa femme, sont faites nouvelles criées certifiées au Chastelet de Paris, évoquées à la Cour & par defaut contra proprietarium, est dit par Arrest que le decret seroit adjugé à la charge du denb du poursuivant, s'il y a assises & lienz acoustumex, nul n'est encherisseur que le poursuivant, luy est adjugé pro debito.*

1542. Post decretum adjudicatum, devant qu'il soit levé & scellé pauperes habent *lettres Royaux, pour estre recens à opposition du droit* quod prius prosecuti erant de rente, objicitur decretum ultimum & quod in Curia *equipollet le Jugement de discussion à l'Arrest d'adjudication*, licet sint nulli opposentes, & quod sunt alia bona debitoris unde pauperes possunt habere suum reditum, & ita etiam concluderunt *les gens du Roy; salvo quod in subsidium s'en rapportoient à la Cour, die ultimo Decembris 1545. Domus pro pauperibus, Regnier pro teo.*

1545. Latum iniquum arrestum super incidente de criées, prosequens petit ut pendente discussione omnium opponentium, (qui omnes volebant mutuo se excludere de possessione) res adjudicaretur, quia agebant *afin de disenter* suum jus hypothecæ, proprietarius impediabat, quia interim res poterat augeri, & etiam fructus semper sibi prodesse, & omnibus aliis opponentibus, & interim pretium esset otiosum, licet consignatum adhuc parum tutum ob instans bellum, & ob sumptus in recuperando ab actuariis, & sic quod prodebat opponentibus, sed magis nocebat, nec debebat cum hujusmodi damno fieri: per arrestum quod infra duos menses debitor faceret decidi omnes oppositiones, aliàs adjudicaretur, & pretium consignaretur. Respondi, pessimè judicatum in hoc ultimo, attento quod nullum erat debitum liquidum, saltem ipsius actoris debitum erat ab aliis controversum, & si quædam erant liquida, non exigebant, nec constabat opponentes suicitatos fraude debitoris.

Quidam dicunt hunc articulum solum intelligi quando *afin de debtes pour avoir distribution de deniers*, sed falsum est & iniquum, quia simpliciter loquitur, idē debet intelligi etiam si in finem *de distraire*, etiam si interim fuerint commissarii, imò si semel judicium discussionis factum. *Arrest. fol. 202. in fine.* Sed non factō eo judicio omnino admittuntur, quia veri opposentes 3. *aux criées* sunt qui eas impediunt, & sic qui se opponunt *afin de distraire.*

Creditor de *Pouillon* ibi fecit *mettre en criées* sine discussione immobile debitoris ibi situm, contra de-

Veti opposentes aux criées sunt qui eas impediunt.

bitorem morantem Turonis, ubi non tenetur cum discutere. Creditor manens Turonis in vim hypothecæ se opponit, discussione non facta, queritur in terminis juris an possit? Dico quod sic, sed ad simpliciter declarativum tantum, discussione prius facta, sed ergo nunquam vendetur iusto pretio, quia volentes emere timebunt quid contingat post discussionem. Similiter si quis se opponat ex hypotheca, quia iste fideiussit pro alio nondum discussio, nec beneficio discussionis renunciatum est.

Vulgo dicunt procuratores *qu'on ne peut enchérir sinon à la charge du fief, & du cens; & frais de criées, & que tout le reste est en deniers*: sed falsum est, quia sicut oportet distraire alienas, vel servitutes certas, ita à la charge des procès debitorum, & aussi que les procès ne peuvent être proposés videtur, & propterea à la charge des non rachetables, & est species discussionis, quod est verum respectu posterioris creditoris, quia prior potest facere totum vendere contra posteriores, utque relinquatur super denariis de la vente selon leur ordre.

Minor qui non habet tutorem, vel curatorem, an possit appellare à decreto.

Distraction des criées à la charge de l'hypothèque.

4. Facto decreto super possessore venit minor qui se dicit dominum, idem appellat, quia non habebat tutorem, nec curatorem, & indefensus modò vult vendicare, an debeat? Audiui que les gens du Roy furent in discordia die 11. Martis 1547.

5. En Chasteles si creditor de dix livres de rente facit mettre en criées, tertius s'oppose afin de distraire mediam tanquam possessor, tamen post hypothecam creditoris ibi, dicitur statim que cela est distrait des criées à la charge de l'hypothèque; sed quod contra servant aux Requestes, & quod statim quod videtur opponentem afin de distraire, habere jus posterius, statuunt que tout sera crié & adjugé: sed certe male, quia iustior est stilus Castelleti, qui tamen debet sanè intelligi, scilicet nisi velit actor tantisper expectare interim, dum ostendet titulum esse fictum, aliàs omnino debet prius discutere. Nec obstat quod iste tertius est primo personaliter sine discussione obligatus, quia verum est per viam actionis prætense, sed non per viam executionis, idem oportet remitti ad Iudicem ad mensuram; & sic stilus Requestarum iniustus. Quid ergo de viro qui hypothecavit solus seu conjunctus, postea soluto matrimonio hæredes mulieris habent mediam, creditor fait tout cryer, hæredes uxoris impediunt, & tendens afin de distraire mediam?

certè audiri debent contradictorio iudicio, quia habere debent defensiones, sed quia verisimile est quod in fraudem, debet iudex statuere valde promptè: sed si appellant, totum impeditur quantum ad eorum partem; idem debet creditor facere contra eos summarie obtinere executorium, & sic erunt eodem tempore exclusi de leur fin de distraire. Quòd si detentor conventus à dicto creditore renunciat fundo, tunc creditor tenetur computare in solutum erga principalem, & si sunt alia prædia debet rem sibi relictam facere credari, ut sciatur quanti valet, ut de residuo contra debitorem agat, nonnè ergo tenebitur creditor dividere redditum? Respondi, non, sed accipiet in solutum, reliquum autem dare poterit debitori, si malit partem redemptionis recipere; quemadmodum si vendere faceret prædium quod non sufficeret ad redemptionem, reliquum dare poterit debitori.

Principali cessante potest unus opponentium subrogari qui habet jus executivum & liquidum, secus in eo qui tantum ad conservandum hypothecam se opponit, ut discussione facta contra venditorem veniat ad istum super quo subhastatur. Item secus in opponente ex debito condicionali, & hoc dummodo reus posterior consentiat juris declinatorio. Ita Françoise Antois vidua do. Thibaults contra Jean Prevost qui coram Præside simulavit, quia discussio esset bene facta. Secus in Curia ubi non admittuntur opponentes apres le jugement de discussion. Ratio differentie est quod in Castelleto fit discussio ante decretum, & sic celerius expediuntur criées, ideo ibi diutius durat tempus opponendi, & licet procuratores soleant inter se passare appunctamentum discussionis inter prosequentem, reum proprietarium, & opponentes, tamen illud non est iudicium discussionis, sed mera formalitas facti discussivi absque examinatione iurium, nec illi acquiescunt opponentes nisi volentes: qui autem contradicunt volentes esse potiores alii aliis, non propterea supersedetur in adjudicatione, sed adjudicatur decretum, & emptor cogitur consignare pretium en Justice, & tunc quandiu volunt suam controversiam discutunt opponentes super distributione pretii; in Curia autem discutuntur prius jura opponentium, & super eorum ordine iudicatur, idem post tale iudicium novi opponentes non audiuntur, tùm quia factis duobus verunt criées, tùm quia opus esset nova semper discussionis iudicia facere.

Creditor cessante, potest unus opponentium subrogari.

§. CXC.

PAr ledit usage & stile, quand aucuns heritages appartenans à aucun propriétaire sont mis en criées par les quatre quatorzaines anciennes accoustumées, l'on ne peut valablement proceder par l'adjudication du decret d'iceux heritages plùst & jusques à ce que tel propriétaire & possesseur soit adjourné à la personne suffisamment, presens témoins, pour voir bailler le decret d'iceux heritages, ou iceux voir estre adjugez par decret.

QUod proclamata non nocent absentibus & minoribus. Alexand. consil. 31. lib. 5.

Nota quod solemnitas huius paragraphi, quia non concernit nisi interesse domini, non potest allegari per actorem. Faciunt notat. Alexand. consil. 184. num. 20. lib. 6. secus de defectibus §. 187. & 188. supra co-

dem, quia possunt per quoscumque opponentes opponi qui volunt admitti ad oppositionem, quia factum ut melius sciant & veniant ad se opponendum. Alias pet areltum quod minor informaret de minoritate & de absentia.

TITULUS DECIMUS OCTAVUS.

DE CÆTERIS ARTICVLIS CONSVETVDINARIIS.

§. * CXCI.

* Voyl'art.
109. de la
nouuelle
Coustume.

PAR la Coustume de la Ville, Prevoité & Vicomté de Paris, si aucun a pris à cens ou rente pour certain prix par chacun an, il peut renoncer en Jugement, partie presente ou appelée, en payant tous les arrerages passez, & le terme ensuiuant; jaçoit ce que par lettres il eût promis payer ladite rente & obligé tous ses biens, & s'entend telle promesse qu'il sera propriétaire: si ainsi n'est que par les lettres d'accensement il eût promis mettre aucun amendement, ce qu'il n'eût fait, ou qu'il eût promis fournir & faire valoir ladite rente, & à ce obligé tous ses biens, en laissant toutesfois l'heritage en aussi bon estat & valeur qu'il estoit au temps de la prise.

S U M M A R I A.

1. *Is cui impleta est promissio, non potest poenitere.*
2. *Emptor & possessor obligatus est ipso jure.*
3. *Debitor redditus, vendens prædium etiam à la charge de la rente, remanet obligatus.*
4. *Redditus habetur pars fundi abusive.*

Is cui impleta est promissio, non potest poenitere.

IN JUDICENT.] Ergo si extra iudicium *le rentier* renunciât & projiciat domino non acceptanti suas litteras aut claves, non liberatur, sed semper ut prius tenetur, quia non est licitum illi cui est impletum, poenitere, *l. sicut, C. de act. & obligat.* Fallit in casu hujus articuli qui non debet extendi.

Emptor & possessor est obligatus ipso jure.

2. **ET S'ENTEND TELLE PROMESSE.**] Videlicet inferendum quod emphyteuta vendens, etiam domino non requisito, (quod potest apud nos tantummodo) non tenetur ad redditum, & desinit esse obligatus, & hoc est rationabile, quia satis est personaliter ipso jure obligatus emptor & possessor, & verum puto.

Debitor redditus vendens prædium etiam à la charge de la rente, remanet obligatus.

3. **Quid si le rentier a promis fournir & faire valoir la rente de l'heritage pris & obligé sous ses biens,** postea vendit alii, an desinit esse obligatus eo ipso quia desinit esse proprietarius? Videtur quod non per limitationem sequentem. Sed contra videtur æquius dicendum si vendidit emptori qui est solvendo, & à *mesme charge de faire fournir & faire valoir.* Idem puto dicendum quando ceperat ad onus etiam certæ reparationis ut liberaretur a reparatione & futuro redditu vendendo ad illud onus emptori solvendo. Certè sicut *la prise principale & promesse de payer* habet tacitam conditionem quamdiu capiens erit proprietarius, ita inest illa conditio cuilibet clausulæ contractus, nisi contrarium sit expressum: tum quia est simpliciter permissum alii vendere & *ceder son bail*, ergo intelligitur cum omnibus clausulis illius; tum quia eodem modo & eisdem remediis poterit dominus minus cogere emptorem quibus ipsum primum capientem: si enim emptor quovis modo non esset solvendo, vel alias dominus haberet damnum, tunc si venditio non fuerit facta de consensu, & approbatione domini, habet primum capientem, qua tunc primum capiens non servat fidem, quam tenetur servare per se, saltem per alium.

Quid de eo qui vendidit & constituit redditum

specialiter super certo suo prædio, an si desinit esse proprietarius, desinit esse obligatus? Videtur item quod sic, quia talis redditus videtur pars fundi, seu fundus per se intelligibilis, quia pro eo debentur domino laudimia, & proximior potest retrahere, & in cæteris etiam de eo ut *d'un propre heritage immuable* judicatur. Contra videtur, quia hoc casu primario persona obligatur, & secundario res per hypothecam ad securitatem creditoris privilegiatam. Sed in casu præcedenti alia est ratio; Ibi persona est obligata propter rem, & in consequentiam rei: hic autem res est obligata propter personam. Non obstat quod talis redditus habetur pars fundi, 4 quia non est verum propriè, sed abusive, seu impropiè, & non procedit nisi quoad casus habentes identitatem seu æquipollentiam rationis: hic ergo secus quo ad hunc casum ex quo diversa ratio videtur esse, & hoc verius puto: posset tamen prædicta pars procedere in tertio qui emisset dictum prædium, qui tenetur tanquam proprietarius & possessor; quia ibi persona non est obligata nisi propter rem; ideo ille personaliter amodò non tenetur, quod dico procedere etiam si tum *il en est passé le titre nouveau*, quia in illo subintelligitur hæc clausula, quamdiu erit proprietarius & possessor, quæ etiam communiter solet exponi.

Redditus habetur pars fundi abusive seu impropiè.

Quid in fine articuli? Si hi velint offerre domino interesse reparationis aut alterius rei non factæ, puto non audiendos, tum quia non est merum factum, idèd non succedit in interesse, tum quia fallentia hujus articuli non debet extendi.

Et etiam hoc casu dico non esse locum huic articulo, quia non poterit facere quod res obligata pro redditu liberetur. Textus in *l. creditor si cert. petat.* etiam extenditur inter casum consuetudinis & illum, si redditum & fundum quem accepit, hic autem non redditum, nec pecuniam quam recepit, & valdè deceptit creditorem.

§. * CXCII.

* C'est le
173. de la
nouvelle.

PAR privilege usité, quiconque est Bourgeois demeurant & habitant à Paris, & par an & jour y a demeuré, il peut user & proceder par la voye d'arrest sur les biens de ses decteurs forains trouvez en cette Ville; posé qu'il n'y eût obligation ny cedulle.

SUMMARI A.

1. In simplici aresto sufficit dare cautionem de rebus arrestatis.
2. Persona debitoris nō potest arrestari sub pretextu privilegii civis Parisiensis.
3. Debitor non debet exui vestibus necessariis.
4. Debitor saisitus non perdit privilegium in principali.

In simplici aresto sufficit dare cautionem de rebus arrestatis. Persona debitoris non potest arrestari sub pretextu privilegii civis Parisiensis. Debitor nō

PAR AN.] hoc nō est necesse si constat de destit. nato notabili domicilio. Sed in dubio annus faceret p̄sumptionem.

1. Sed l'opposans ou saisi aura délivrance ou mainlevée en baillant caution dans la Ville de Paris, (puto etiam es Faux-bourgs ou dans la Prevosté arbitrio boni viri) nec opus dare cautionem de pratenso debito; sed solum de rebus arrestatis: nec potest persona, 2. arrestari, nec etiam 3. exui vestibus necessariis corpori: & eligendo domicilium en la Ville de Paris, sed certē fuerit satis eligere domicilium es Fauxbourgs ou

dans la Prevosté; itaut possit devant le Prevost conveniri. Sed an reus ob id perdat privilegium 4. fori in principali? Puto quod non, sed solum per validitate arelli des choses saisies, & pour valeur tenetur litigare Parisiis; vel illi fidejussorem de illo valore tantum eo loci convenibilem relinquere absque renunciacione discussionis, quia satis est quod interim reus stet juri coram judice suo. Et hoc genus impedimenti satis est, ut sine magno periculo possint debitores cogi satisfacere. Vide celuy de Bourges par Boucherat 1547. num. 56.

debet exui vestibus necessariis corpori. Debitor saisitus non perdit privilegium fori in principali.

§. * CXCIII.

* C'est le
175. de la
nouvelle.

DEspens d'hostelages livre par hostes à pelerins ou à leurs chevaux sont privilegiez, & viennent à preferer avant tout autre sur les biens & chevaux hostelez, & les peut l'hostelier retenir jusques à payement, & si aucun autre creancier les vouloit enlever, l'hostelier a juste cause de foy y opposer.

SUMMARIUM.

1. Hoc privilegium d'hostelier non habet locum pro impensis superfluis, nec si dederit locum ludis vetitis.

A PREFERER] Facit l. interdum, ff. qui pot. in sign. hab. quæ est vera ratio hujus paragraphi: unde si essent impensæ valdè superfluz non venient,

quia sunt contra bonos mores, nec eis favendum est, imò magis indè puniendum, & p̄sertim si sit lex sumptuaria. Item fallit in eo qui p̄beret locū ludis vetitis.

§. * CXCIV.

* C'est le
176. de la
nouvelle.

QUI vend aucune chose mobiliere sans jour, sans terme, esperant d'en estre payé promptement, il peut sa chose pour suivre en quelque lieu qu'elle soit transportée pour en estre payé du prix qu'il l'a vendue.

§. * CXCV.

* C'est le
177. de la
nouvelle.

UN respit ne peut avoir lieu contre le deub d'aucun à luy adjudgé par Sentence definitive & contradictoire, loüage de maison, arerages de rentes, moisson de grains, debtes de mineurs contractées avec les mineurs, ou leurs tuteurs, durant leur minorité.

1. Difficultate oriente ex justa causa respit peut avoir lieu.
2. Respit non impedit executionem sententia.
3. Appellans ineptè non debet esse melioris conditionis quā justè acquiescens.
4. Respit cessat tempore solvendi dato elapso.

TRactas. usurar. quast. 82. potest renunciari, consil. 95. §. 4.

Damna fortuita. Facit l. quod mihi, ff. de reb. cred. si cert. per. & ibi Alexand. 1. Quando difficultas oritur

Respit peut avoir lieu difficultate oriente ex justa causa.

oritur à justa causa, in *Amb. de equalit. det. cap. illud quoque sancire col. 7.*

MOISSON] *tract. usurar. quest. 21. & questione 23.*

Adde notata ad Decium *lib. 1. num. 27. contra Decium si certum perat. §. si non observatur ex delicto.*

Quid de sententia que l'execution sera faite & par-faite non par defans, sed partibus auditis ? Respondi aut fuit discussum solum super formula executionis, vel alia causa, & non impedit le respit 2. multominus impeditur per sententiam de garnison, & per arectum adjudicatum: sed si negatum est debitum, & super eo contradictoriè causa cognita judicatum, cessat le respit. Quid si appellatum à sententia, sed quia non excedit dix livres, petitur exequi, non obstant, an sit locus huic

rescripto ? Puto quod sic, quia nondum est diffinitiva. Sed ergo provocabitur ad appellandum habens causam indivisam, & ineptè appellans 3. non debet esse melioris conditionis quam justè acquiescens sententiæ, & hoc verius postquam semel debitum recognoverit & contradictoriam sententiam expectavit. Quid si videns eum in ultimis acquiescit presentans un respit pro summa & expensis & omni debito ? Respondi si per dolum litigaverit, non prodest, quia non debet juvare dolum, ubi de dolo constat.

Amplia etiam si debitor est obligatus sub garentigia cum termino solvendi dato, quia eo lapso cessabit le respit, & perdit privilegium; quicquid veteres superfluous libri cantent.

Quandoque judex ex officio dat terminum.

Appellans ineptè non debet esse melioris conditionis quam justè acquiescens.

Respit cessat tempore solvendi dato elapso.

Respit non impedit executionem sententia.

* C'est le 179 de la Nouvelle.

§. * C X C V I.

EN matiere de desconfiture chacun creancier vient à contribution au sol la livre sur les biens meubles du debteur, & n'y a point de prerogative.

S U M M A R I A.

1. Desconfiture n'est recevable pour les despens d'execution.
2. Nec debito des Foires de Champagne & Lyon, nec contra fiscum.
3. Juris regula cessant en desconfiture & contribution.
4. Hypotheca conventa non excluditur.
5. Hypothecarius non equatur hypothecario, nisi inter habentes hypothecam.

Desconfiture n'est recevable pour les despens d'execution.

1. N'Y A POINT DE PREROGATIVE] nisi pour les despens de l'execution, ut sonant veteres libri, & benè.

EN MATIERE DE DESCONFITURE] de simili statutum Decius *consilio 5. numero 3. in fine.*

2. Etiam ob debitum des Foires de Champagne & de Lyon, etiam si fisco. Fallit fortè in principali.

3. Et cessant juris regulæ, quia non possunt servari, quod unus totum habeat, alius totum perdat sine ulla spe remedii, & sic æquius est omnes ad contributionem vocari ex naturali justitia, cessantibus hoc casu regulis positivis.

Alias si sunt alia bona, libri antiqui sonant quod non debet fieri oppositio super mobilibus jam ab alio captis, nisi super residuo, primo saisiente prius satisfacto.

4. PREROGATIVE. An ergo hypotheca conventa excludatur ? Videtur quod non, quia consuetudo satis operatur: primò secundum jus, secundò ad-

dendo derogationem privilegiorum personalium: Tum esset iniquum; ut vidi. Quidam creditor hypothecarius *fait saisir les viages des terres & les routes uxoris* debitoris, vir bonis cedit, an prior ille creditor perdet hypothecam, & etiam pignus prætorium ? Videtur injustum in contrarium, quia ille qui citatus mutuatur fortè sub hypotheca est causa quod bona inveniantur, ergo non debet excludi per veterem hypothecam. At dices quod textus non tollit hypothecam 1. sed prioritatem hypothecæ inter habentes hypothecam tantum, non est justum, nec congruit verbis & menti: sed magis congruit verbis & menti quod & hypotheca etiam prætoria tollatur. Sed nonne justum chirographarium æquari hypothecario ? Respondi sic in veteribus prædiis, sed non in mobilibus, quæ magis observata sunt per ultimum chirographarium quàm per veterem hypothecarium, & aliquando mobilia exonerantur sine onere hypothecæ.

Hypothecarius non æquatur hypothecario, nisi inter habentes hypothecam.

Nec pro debito des Foires de Champagne & de Lyon nec contra fiscum. Regulæ juris cessant en desconfiture & contribution.

Hypotheca conventa an excludatur en desconfiture.

§. C X C X V I I.

LA connoissance & punition des delits appartient au Juge du domicile des delinquans, & non pas au Juge où le delict estè commis, quand il est requis par le Juge du domicile, s'il n'y a cas privilegié.

S U M M A R I U M.

1. Cause continentia non debet dividi.

Quid si dicatur quod hoc est factum favore inferiorum judicum, vel dominorum hujus Præsidatus, & sic quod non debet prodesse forensibus. Undè quod *un de Mondidier* super suggestione testamenti scholaris

mortui in hac urbe non debeat remitti à Personis ubi habet domicilium, maxime quia hic sunt notarii simul personaliter, & quod continentia causæ non debet dividi, quod saltem hoc casu verum est.

AA Aaa

Tom. I.

§. * CXCXVIII.

* C'est le
183. de la
Nouvelle.

PAR ladite Coûtume qui confisque le corps, il confisque les biens.

S U M M A R I A.

1. *Hæc consuetudo est odiosa, nec habet locum in delegatis.*
2. *Prevoft des Marchands, verifimiliter ignorat confiscationem, nisi exprimat.*
3. *Damnatus per contumaciam ejus heredes admittuntur ad probandum innocentem viva voce.*
4. *Quandoque utile fugere habenti justam causam.*
5. *Pater & filius eadem persona censentur.*
6. *Dicitur sans dépens quando quis litigat cum Rege.*

Hæc consuetudo in hoc articulo est odiosa nec habet locum in delegatis. Prevoft des Marchands verifimiliter ignorat confiscationem, nisi exprimat. Damnatus per contumaciam, heredes ejus admittuntur ad proban-

Benedict. fol. 215. col. 2. quod tantum à suo territorio scilicet debite & justè, aliàs non. Corn. conf. 278. lib. 4. nec transit in rem judicatam.

Arest fol. 191. Dicebat Dom. Bourgois quod non debet hæc consuetudo nisi de sententia ordinarii municipalis intelligi. non autem de sententia du Prevoft des Marchands, qui verifimiliter. 2. ignorat nisi exprimat. Idem de delegatis quia odiosa est.

3. Tamen si per contumaciam, etiam post obitum admittuntur hæredes ad probandum innocentiam, ut pour le fleur d'Armignac.

4. Et sæpè utile habenti justam causam fugere, ut de sem Poncher qui strangulatus, & pòst ejus hæredes verificaverunt innocentiam. Celuy qui fonda les Celestins.

Cancellarius solebat habere confiscationes des faus-saires du sceau, scilicet Poyetius qui fuit usus, sed postea

hoc est ablatum Cancellariis.

Frater occisi emancipat filium, facit eum hæredem & sic percipit interesse civile, tam suo, quam filii nomine. Respondi quod non potest. quia est quid in fraudem procuratum. 5. & pater & filius eadem persona reputantur, & debet offerre citò conqueri pro una persona, & satis est.

Idem servatur à Clermont en Argonne dont le Duc de Lorraine est Seigneur, & qui est de l'Empire: sed ibi spectant immobilia au haut justicier, & mobilia au Duc quant à ses hommes & Bourgeois quos habet, etiam in terris des hauts Justiciers, ibi etiam Justice faneiers. Et ita judicatum 1550. 16. Junii, ibi etiam ut hic (scilicet Lotharingæ) quando quis litigat cum Procuratore Ducis semper dicitur sans dépens, ut hic cum Rege 6.

dum innocenter viva voce. Fugere quandoque utile habenti justam causam. Pater & filius eadem persona censentur.

Dicitur sans dépens, quâdo quis litigat cum Rege.

§. * CXCXIX.

* Voy les art.
125 126 &
127. de la
nouvelle
Coûtume.

MArchands, gens de mestier, & autres vendans leurs denrées & marchandises à détail, Medecins, Chirurgiens, Barbiers, Orfevres, Espiciers, Apothiquaires, Massons, Charpentiers, Laboureurs, Manouvriers, Serviteurs, & autres mercenaires demeurans en la Ville, Banlieuë, Prevofté, & Vicomté de Paris, ne peuvent faire action, question, ne demande de leurs dites denrées, & marchandises, salaires, & services apres trois ans passez des dites denrées vendues, debitées, & livrées à détail, ouvrages, labours, salaires, & services faits; fors & excepté celles qui seroient connues par obligation, cedula, ou autrement deuëment.

Quid d'unn Sorgeri qui post tres annos quàm reddidit les Expleits, petit salarium? Respondi excludendum.

F I N I S.





INDEX

RERUM ET VERBORUM

QUÆ IN HOC D. CAROLI MOLINÆI Operum Volumine I. potissimum observanda occurrerunt, ordine Alphabetico digestus.

A.



ASIO uti excommunicationis vel banni ex una causa, non extenditur ad aliam ex diverso facto. pag. 119. col. 2.

Argumentum ab absurdo necessarium. pag. 296. col. 1.

Non est absurdum per aliud absurdum obvian- dum. pag. 147. col. 2. num. 13.

ANNOVI fundi accessiones extra veterem & præexistentem causam, & jus fundi dominantis soli proprietario adquirantur. pagina 138. col. 2.

Hypotheca quando attendatur. p. 278.

Argumentum à communiter accidentibus non valet ad privan- dum quem jure suo. pag. 809. col. 1. num. 69.

Nomen accommodans accommodat consentum. pag. 371. col. 2.

Quemadmodum proprietario fructuario & hypothecario creditor, aut fundo dominantis proliet quæ alluvione accretur. pag. 138. col. 1.

Nota de modo accretendi pag. 262. col. 1. & 2.

Accretendi jus an locum habeat in contractibus. pag. 409. col. 1.

An jus accretendi possit probari inter communes. p. 878. col. 1.

Differentia inter acquisitionem & conquestum. p. 543. col. 2. n. 303.

De Acquisitione novæ. pag. 679. & c.

Novus an teneatur exhibere instrumentum divisionis hereditatis ab intestato, an secus in alio. p. 68. col. 2.

An si habeas plures titulos ejusdem rei, teneatur omnes exhibere. *ibidem.*

Actio & prehensionis cumulatæ. p. 113. col. 2. num. 4.

Actio & passio non concurrunt respectu ejusdem. pag. 305. col. 1. num. 55.

Rigor non debet servari actori, si reus abutitur ad eum decipien- dum. p. 217. col. 2.

Qualitas attenditur in qua geritur actus. p. 108. col. 1.

Tom. I.

Actus natura ex consuetudine loci debet accipi. p. 175. col. 1.

Actuum vicinitas quomodo faciat mutuum correlationem præsu- mi. p. 461. col. 1. num. 91.

Adæquatus nature. p. 98. 99.

Quid de additione in diem. p. 437. col. 2. num. 9.

Jus ad eundem an cedi possit. p. 839. col. 1.

Quid de adjudicatione inter fratres facta per decretum extraneo- licitatorum, qui declaravit se acquisivisse nomine & ad utilitatem primogeniti. p. 442. 443.

An impense legales faciant partem pretii adjudicationis. p. 915. col. 1.

An curat annuus retractus 3 die adjudicationis. *ibidem.*

Administratores deputati à jure, vel à privato in quibus maxime differant. p. 199. col. 1. num. 17.

In eadem quid sit, & quibus modis fiat. p. 114.

Utrum adoptatus succedat in jus primogenituræ. pag. 256. col. 12. num. 23.

Adoptati, vel arrogati nullum jus habent primogenituræ. *ibidem.*

De adoptato vel arrogato ab extraneo parente. *ibidem.*

De Adoptivo filio, & quæ sint adoptivorum jura apud Gallos. pag. 126.

Concessit jus eligendi Pontificem, & ordinandi Apostolicam seque dem, nec non & Archiepiscopos ac Episcopos regni investitendi Carolo Magno. p. 7. col. 1.

Veniens in consequentiam aut remotum an prohibeatur. p. 354. col. 1. num. 4.

Et deinceps, *sey & hommage*. pag. 155. col. 1. & 2.

An de servare quid sit. p. 41. col. 2.

Edificans scienter in solo alieno utrum perdat impensas. pag. 84. col. 2.

Utrum cedam fructu p. 82. col. 1.

Servitus redemptæ an cedat fructu p. 82. col. 1.

Melior etiam edificiorum quemadmodum sibi servare possit usum fructuarius. p. 84. col. 2.

AAAAA ij

- cula: *Edificium solo sedis*, quomodo limitetur. *ibidem*.
 feriorum favor. pag. 721. col. 1.
Agenus
 Atheniensium Rex. p. 789. col. 2. num. 54.
Aequalitas
 Jura commendant æqualitatem filiorum. 883. col. 1.
 Inter filios quantum fieri potest, servanda. p. 231. col. 2. n. 10.
 Æqualitas quomodo attendatur circa idem. p. 512. col. 2. 513.
Æquipollens
 Non refert quid ex æquipollentibus fiat. p. 338. col. 1.
Æquitas
 Specialiter scripta non extenditur quando est rigor scriptus in genere, p. 255. col. 2. n. 255.
 Deficiente æquitate, cur non debeat fieri extensio. p. 478. col. 2. n. 4.
 Æquitatis temperamentum. p. 534. col. 1.
 Æquitatis ratio. p. 549. col. 2.
 Æquitas informis. p. 595. col. 2. n. 87.
 Æquitas plena & absoluta & legalis justitiæ. *ibidem*.
 Æquitatem legalem non imaginariam judices sequi debent. *Ibid.*
Æt.
 Alienum an respiciat universum patrimonium. p. 278. col. 2.
Æstimum
 Æstimum quid, & ut probet. p. 160. col. 1.
Æstimatio
 Quamvis in permutatione sit læsio ultra dimidiam justæ æstimationis, non habet locum facultas supplendi justam æstimationem. pag. 395. col. 2.
 Æstimatio an fiat deductis oneribus. p. 460. 464.
 Æstimatio & arbitramentum quid. p. 558. col. 1.
 An præsumatur pro judicio. *ibidem*.
 Quando dicatur iniqua æstimatio. *ibid.* & col. 2.
 Æstimatio in dubio an faciat emptionem. p. 453. col. 1.
 Æstimatio cujus impensis fiat. p. 784. col. 2.
Æstimator
 Utrum æstimatores debeant jurare. p. 558. col. 2.
 Quid si æstimatores nominati nolint negotium suscipere, vel præmorianur. *ibid.* & 559.
Ætas
 An ætas minor domini præscriptionem impediatur. p. 215. col. 1. & 2.
 Ætate minore domini præscriptionem impediens, utrum fructus prehenfis restituendi sint. *ibid.* col. 2.
Æfirmatio
 Parentum an probet. p. 231. col. 1. n. 7.
Ægens
 Qualitas congrua & debita & ex qua subsistere potest jus agentis an subintelligatur, etsi nullomodo expressa sit. p. 31.
Æger
 Limitatorum agrorum conditio quæ. p. 91. col. 2.
Ævi
 An idem quod ante natus. p. 286. col. 1.
Ægnatio
 Ægnationis conservatio favorabilis. *ibidem*.
Ælaudialis
 Ælaudialis non debent ab ecclesiis acquiri. 596.
 Utrum & quomodo præsumatur res ælaudialis. p. 659. col. 1. n. 4.
Ælaudium
 Verum quid propriè sit. pag. 26.
 Ælaudium alium verum & francum tenere quid. pag. 134. col. 2. num. 16.
 Quomodo fieri possit feudum & res feudalis. p. 71. col. 275.
 De ælaudis & decimis infeudatis materia ubi tractata. p. 664.
 Ælaudium quid. p. 656.
 Ælaudium nobile paganicum. *ibidem*. col. 2.
 Ælaudium francum an quis tenere possit in hoc regno, sine titulo. pag. 660. col. 2. num. 11.
Albinatus
 Quid sit jus albinatus. p. 542. col. 2. num. 197.
Allegatio
 Allegatio calumniosa contemnenda. pag. 440. col. 1. num. 16.
 Prohibitio alienandi nisi consensu mutuo viri & uxoris, cum in contractu matrimonii sua propria fecerunt communia. p. 229. col. 1. & 2.
 An prohibitus alienare possit delinquendo amittere. p. 135. col. 2. num. 21.
Alienatio
 Alienatio recidens in venditionem an pro venditione habeatur quoad jura feudalia. p. 435. 436.
 De alienatione aut sectione feudorum materia ubinam noviter tractata & discussa. p. 664.
 Quæ sit necessaria alienatio. p. 790.
Alienatus
 Jus amissi an extendatur ad alienata. p. 518. col. 2.
 Alienata per vassallum ante ingratitude per cum admissam, utrum superveniente ingratitude, revocentur. *ibidem*.
Alluvio
 Alluvione quæ ad crescit quemadmodum proprietario, fructuario, & hypothecario creditor aut fundo dominantis proficit. p. 38. col. 1.
Aligretus
 Olivarius Aligretus quis & qualis fuerit. p. 64. col. 2.
Alluvio
 Alluvione feudo adjecta utrum cedant feudo. p. 90. col. 2. n. 15.
 Territorium & imperium auget. *ibidem*.
 Utrum jus habeat in agris mensuratis. p. 91. col. 2. n. 120.
 An in his quæ sunt juris publici, & an eodem modo in his quæ sunt usu publica. *ibidem*.
Amadeus
 Sabaudie Dux apud Ripaliam Anachoretæ vitam duxit. *ibidem*.
Amortizatio
 Et indemnitas an differant. p. 592. col. 1. num. 68.
 Amortizatio an sit alienatio. p. 593. col. 1.
 De amortizationibus materia ubi tractata. p. 664.
 Generales amortizationes non operantur nisi contra concedentem, nec impediunt redditus redimi beneficio edictorum Regis. pag. 809. col. 2. num. 72.
Amplius
 Dicitio repetitiva & conjunctiva. p. 602. col. 2. n. 7.
Andensis
 De consuetudine Andensis. p. 806. col. 1. n. 46.
Annus
 A natali Domini ex usu Romanæ Ecclesiæ incipiens. p. 7. col. 2.
 Annus retractus non currit possidenti, & ei qui potest uti exceptione. *ibidem*.
Antichresis
 Vel antipocha utrum sit aliud ab assignatione, de rente en assiette, in qua dominium transfertur, p. 806. col. 1.
 Antichresis præcisa: Rentes en assiette. p. 836. col. 2. num. 17.
Antiquitas
 An inducat vel corroboret probationem. p. 171. col. 2. num. 76.
 Enunciativa an in antiquitate probent. *ibidem*.
 Quid saltem operetur antiquitas in probationibus. *ibidem*.
 Quanto tempore dicatur antiquitas. *ibidem*. col. 2.
 Antiquitas, antiquum, aut in antiquis quid dicatur. *ibidem*.
 Non dicitur minus 30. annis, & ubi. p. 173. col. 1.
Apertura
 Feudi multifariam accepta. p. 386. & 387.
 Apertura vel mutatio feudi an fiat, & utrum fiat propter missionem in possessionem. p. 387. col. 2. n. 9.
Apocha
 An apoche duorum annorum sufficiant in emphyteuta ecclesiæ; pag. 822. col. 1. n. 50.
 Potest extendi ad tres menstruos terminos. *ibidem*.
 Apoche simplex de lods & ventes, an sufficiat ad saisinam. pag. 917. col. 2.
Appanagium
 Appanagii terra. p. 543. col. 1.
Appellare
 An appellare à prehensione possit vassallus. p. 66. col. 1.
Appellatio
 Appellatio quandonam eligenda sit & præferenda opinioni simplicis. p. 67. col. 2.
 Appellatione fundi nihil venit nisi quod est incorporatum fundo. pag. 100.
 ab arbitro an sit vera Appellatio. p. 846.
 Arbitrator & arbitrator. p. 845. n. 12.
 Appellatio ab arbitro non est vera appellatio, sed recursus ad judicem. pag. 845. col. 2. n. 13.
 Judex appellationis à sententia arbitri potest cognoscere de possessorio de quo cognoverit arbitrator. p. 846.

Arbitramentum

Quid sit. pag. 557. & 558.
 An reductio ad arbitramentum boni viri sit perpetua. pagina 558. col. 1.
 An præsumatur pro iudicio. *ibidem* & col. 2.
Arbitrator.
 Differentia inter arbitros & arbitratores. p. 559. col. 1. num. 9.
Arbitrium
 Transcendens ad res alterius generis an valeat. pag. 560. col. 2. 561. col. 1.
 Rationabile quodnam. p. 784. col. 1.
Archivum.
 Scriptura privata ex archivo publico desumpta utrum probet. pag. 160. col. 1. num. 23.
 Quæ & quot requirantur in archivo publico. *ibidem.*
 Archivum præst officialis publicus. *ibidem.*
 Quandonam sufficiat testimonium præfecti archivi. *ibidem.*
 Prærogativa curiæ ratiociniorum Regis, & ejus archivi. pag. 161. col. 1.
 Scriptura archivi an & quomodo probet. *ibidem.*
 Cujus autoritate sit erigendum archivum. *ibidem.*
Arctum.
 An in simplici aresto sufficiat dare cautionem de arestatis. p. 932. col. 1.
Ariadnes
 Filium quale. p. 589. col. 2. n. 54.
Arnulphus
 Imperator Francus, 8. quis & qualis 11.
Artha.
 Quid de arthis? pag. 345. col. 2.
Arrogatus.
 De arrogato ab extraneo parente. p. 137. col. 1.
Arvinius
 Dux Britanniz apud Lugdunum in pompa coronationis Clementis Pap. V. ruina muri oppressus. p. 309. col. 1. n. 72.
Ascendere.
 Ascendentes si liberis suis succedant in feudo, quæ jura patronis feudi sui debeant, an utilia, seu onerosa; an verò solum honorifica. p. 124. col. 1.
Assignare.
 Hoc verbum importat dominium pag. 806. col. 1. n. 46.
Attestari.
 Pactum de facultate attestandi, an valeat. p. 711. col. 1. n. 178.
Aversa.
 Quo jure vivatur Aversæ. p. 145. col. 1.
Augmentatio
 De augmentatione facta post ingratitudinem admissam. pag. 523. col. 2. num. 118.
Augmentum.
 Augmenta intrinseca utrum consolidentur lucro domini. pag. 83. num. 79.
 Quid juris de augmento, intrinseco inseparabili & per se non subsistenti quod feudo accrescit. pagina 81. columna 2.
 Aliud intrinsecum, & intensivum; aliud corporale vel incorporale, & diversæ illius differentiz. p. 92. col. 1.
 Augmentum intrinsecus quid. *ibidem.*
 Augmentum quomodo sequatur naturam augmentati. pag. 396. col. 2. num. 44.
Au. ier.
 Il faut avouer, ou desavouer. pag. 547. col. 2. num. 12.
Aurelianensis.
 Aurelianensis consuetudinis declaratio. p. 380. col. 1.
Authenticus.
 An liber feudalis sit authenticus. p. 2021.
 Authenticum quid dicatur. *ibidem.*
Authentatus.
 Gestæ per autoratum à iudice pendente lite, rata manent etiam si succumbat in lite. p. 621.
Avus
 Maternus cur non potest repræsentare individua mobilia. pagina 891.
 Avus. Ad avum ex ascendente extenditur sæpè quod de patre dicitur. p. 123. col. 2. n. 5.

B.

BA I L L I A. Iniquitas bailliz. pag. 552. col. 1.
Baves.
 Acquisitio *des bays du Palais* est potius pignoratia, & non esph naturam immobilis. pag. 887. col. 2.
 Banni cancellatio non præjudicat parti civili. p. 394. col. 2. num. 38.
Bare
 Inferior Comite. p. 288.
Bastardus.
 Bona bastardi vacantis pertinent ad dominum cujusque loci. pag. 926. col. 1.
 An possit legare & testari. *ibid.* col. 2.
Belluga.
 Petrus Belluga Doctor Hispanus, Valentinus civis Joannis Imolenis & Ludov. Romanz discipulus. p. 592. col. 1.
Beneficium.
 Titulus & possessio beneficii quare non continuetur in possessore. pag. 16. col. 1. n. 80.
Bernardus.
 De S. Bernardo multa hic notata, sed cautè legenda. pag. 17. col. 1.
Bismicmbis
 Consuetudo quemadmodum intelligi debeat. p. 805. col. 2. n. 45.
Blesensis
 Urbs qualis. pag. 721. col. 1. n. 26.
 Blesensis Comitatus an sit de dominio. p. 289. col. 2.
 Consuetudo Blesensis declarata. p. 730. col. 1. & n. 24.
Bonum.
 Bonorum immobilium confiscationes cui cedant. p. 39. col. 1.
 Bonorum possessor quomodo rerum in universo dominium habeat; particularium verò directum. p. 94. col. 1.
 Bonæ fidei possessor utrum teneatur restituere fructus, in quantum factus locupletior. p. 398. col. 2. n. 49.
 Fructus industriales consumptos ante litem contestatam quandonam restituat bonæ fidei possessor. p. 399. col. 2.
 Quamdiù res censeatur in bonis. pag. 582.
Bona.
 Qui non habet unde solvat, potest bonis cedere etiam pro expensis. p. 850. col. 2.
Borbonium.
 Borbonii consuetudo declaratur. p. 357. col. 2. n. 6.
Bouche.
 Devoir de la bouche an Seigneur quid. pag. 129. col. 2. n. 16.
 De la bouche & les mains quid nonnullis. p. 130. col. 1. n. 16.
Bourdelaizium
 Quid? p. 668. col. 1.
Brevis.
 An tempus breve sit annus. p. 461. col. 2. n. 92.
Britannia.
 Unio Ducatus Britanniz. p. 309. col. 1.
 In Britannia equus & arma pertinent jure præcipui ad primogenitum. p. 887.
Brito.
 Cur Britones non indigeant literis naturalitatis. p. 309. col. 2.
Brutus.
 Junius Brutus author fuit Reges ejiciendi. p. 287.
Burgundia.
 Comitatus Burgundiz consuetudo. p. 793. col. 1. n. 21.

C.

CA B I L O N E N S E Concilium quo tempore habitum. pag. 694. col. 1.
Calvus-mont.
 Calvi montis consuetudo. p. 346.
 Calvi-montis consuetudo declarata. p. 776. col. 1. num. 147.
Campipari.
 Quid sit. 668.
Cancellatio
 Banni an præjudicet parti civili. p. 394. col. 1.
 Canonica jura utrum ligent in præjudicium jurisdictionis secularis. 591. col. 1.

I N D E X

- Capia.*
Verbum est directum. pag. 243.
- Capitaneus.*
Capitanei regni. p. 260. col. 1.
- Capitatio.*
Quid hoc vocabulum annotet. p. 669. col. 2.
- Captio.*
Vana subtilitas in captione verborum versatur. p. 320. col. 1.
- Carnotensis.*
Consuetudo declaratur. p. 357. col. 1. n. 6.
Consuetudo Carnotensis. pag. 708. col. 2. n. 161.
- Carolus.*
Caroli-Magni Francorum Regis victoriz adversus Longobardos & Desiderium eorum Regem. p. 7. col. 1.
Italiz Saxonibus, & Hispanis dominatus. p. 8. col. 1.
Caroli-Magni Monarchiz divisio. p. 10. col. 2.
Civile bellum fatale ac exitiosum liberis ejus. *ibid.*
Carolus-Magnus Francorum Rex & Longobardorum dominator Saxonum & Romanorum Imperator. p. 694. col. 1.
- Castella.*
Olim Legioni subdita. p. 489. col. 1. n. 3.
Sanctius Major Navarra Rex Castellam seu Castiliam in regnum erexit. *ibidem.*
- Castellanus.*
Castellani hujus regni quot gradus habeant jurisdictionis. p. 78. col. 2.
- Castrum.*
Concesso castro, videtur concedi territorium & jurisdictio, ut & molendina & pertinentiz omnes annexa castro, tempore concessionis. p. 77. col. 2.
An transferatur etiam merum & mixtum imperium adhaerens castro, maxime si castri concessio fiat a principe. *ibidem.*
Castrum ab alio recognoscens, cur videatur recognoscere hoc ipso jurisdictionem & territorium. p. 80. col. 1.
De confirmatione castri cum juribus & pertinentiis. p. 293. col. 1.
- Catalogus.*
An vassallus antiquus teneatur tradere novum catalogum. pag. 135. col. 2.
Catalogis quae fides tribuenda. *ibidem.*
Catalogus forma publica destitutus fidem non facit. pag. 135. col. 2.
Catalogi editio duo complectitur, & in utroque est individua. pag. 180. col. 1.
Catalogi quot dandi patrono, si plures sint heredes, an plures vel unus sufficiat. p. 181. col. 1. & 2. n. 8.
Catalogus non plenus, seu defectivus utrum faciat locum recensionis feudi, ut tantisper dominus lucretur fructus. pag. 181. col. 2. num. 8.
Catalogus quot & quibus modis impugnetur. pag. 209. col. 1. num. 11.
Catalogi disjunctionis indicium quale sit. *ibidem.*
De traditione & virib. catalogorum feudalium & de manus injectione ex defectu catalogi ubinam tractetur potissimum. p. 664.
- Castillus.*
Quid. pag. 692. col. 2.
- Causa.*
In sententia exprimens. p. 710. col. 1. n. 174.
Causa propinqua & immediata sola debet attendi. p. 394. col. 1.
- Cautela.*
Ubi abundantior cautela, ibi evidentior fraus. p. 335. col. 2. n. 52.
- Celer.*
Tribunus celerum sub Romanis Regibus. p. 287. col. 1.
- Censualis.*
Quae ipso jure vel per sententiam censuaria vel emphyteutica committuntur, an soli proprietatis domino, sive directo adquiruntur fructuario. p. 36 c. 2.
Censualis libri quemadmodum probent. p. 160. c. 1.
Si res censuaria a subdito movens ad fiscum pervenerit, Rex a se eam illico abjicere debet, & cur. p. 679. & 680.
Dividere censualem fundum an possint plures censuarii sine consensu domini. 781. c. 1. n. 28.
- Censuarius.*
Censuariz & feudalis investituraz differentia. p. 31. c. 1.
- Censuarii conditio an sit adscriptitia, aut servilis, an potius libera. pag. 65. col. 1.
Censuarius an privetur possessione. p. 690. c. 1.
Censuarius an afferre debeat laudimia praedecessorum. pag. 707. col. 2. num. 151.
Arresta censuarii quomodo solvantur. *ibidem.*
Censuarius quomodo possit faciem terrae mutare. p. 714. col. 1.
Verus censuarius alio possidente, non tenetur solvere. p. 815. col. 2.
Censuarii & vassalli debent ire ad dominum. p. 815. 816.
An possint invito domino, in alio loco censum solvere. pag. 821. col. 1. num. 40.
An possint ante tempus solvere. *ibidem.*
- Census.*
Qui cesserunt die prehensionis, ad quem pertineant. pag. 100. col. 1. num. 11.
A quovis possessore solvi an debeat. p. 392.
An sit onus ordinarium. *ibidem.*
Vocabulum id quotupliciter acceptum. p. 669. c. 1.
Pro tributo censitor. *ibidem* & 670.
Pro annua praestatione quacunq. p. 670. col. 2. n. 18.
Census pro canone praestando praedii accepti nomine. *ibidem.*
Pro canone annuo in recognitionem domini directi & jurium dominicalium. pag. 671.
Census est contractus nominatus. *ibidem.*
Census ab emphyteusi distat. p. 671. c. 1.
Census *usurarius* p. 677. col. 1.
Definitio census. *ibidem.* col. 2. n. 13.
Capitalis census. *ibidem.*
Minutus census. *ibidem.*
Chef-cens. *ibid.*
Croix de cens, quid. p. 678. col. 1.
Est onus realissimum. p. 679.
De oblatiis reliquiis census, & utrum per ea oblata cessare debeat impedimentum factum a domino. p. 706. col. 1. n. 139.
Oblatio censuum sine laudimiis non facit cessare impedimentum factum a domino. p. 707. c. 1. n. 149.
De receptione census, & quam vim habeat. pagina 707. col. 2. num. 151.
Census & emphyteusis quemadmodum differant. pag. 791. col. 1. num. 7.
Censum negans an perdat jus suum. p. 709. c. 2.
De divisione census inter plures heredes. p. 781. c. 2.
In censu magis quantitatis compensatio opponi potest, aliis non etiam de mutuo consensu: non potest ante tempus solvi. pag. 820. & 821.
Ut concessio in magnum censum excedit terminos censuales; ita exceditur in suis terminis. p. 824. c. 1. n. 64.
Census modicus non fructus, sed solum recognitionem respiciens non remittitur ob sterilitatem, vel bellum etiam diuturnum. *ibidem.*
- Cessio.*
An peti possit contra heredem. p. 276.
Cessio & abintentio differunt. p. 415. col. 1.
Cessio cur pro morte habeatur. p. 515. 516.
- Chirographarius.*
Utrum possit offerre canonem. p. 828. c. 2. n. 98.
Et quare non possit auferre fidem domino feudali. p. 813. n. 95.
- Choix.*
Et election du Seigneur. p. 562. 563.
- Citare.*
An possit Rex citare Baronem suum ut ostendat jura quae habet in castris quae possidet. p. 681. c. 1.
- Citatio.*
Causativa, seu conditionalis. p. 679. col. 2.
Citatio generalis. p. 681.
- Civitas.*
Civitatum domini, pag. 659. c. 2. n. 5.
- Clausula.*
An clausulae generales sufficiant ad inducendum mandatum. pag. 30. col. 2.
- Clausula.*
Codicillaris per verba praesentis temporis an extendatur ad futuros casus. pag. 44. & 45.

V. Papa qualis. p. 20. col. 2.
Clemens
Clericus.
 Clericorum & Ecclesiarum redditus, pensiones & mobilia quemadmodum possint prehendi & pignorari per iudicem. p. 36.
 An percussus Clericum ignoranter, incidat in canonem. p. 535. col. 1. n. 167. primò.
 Clerici sunt in patrimonio laicali. p. 662. col. 2. n. 20.
Cliens.
 Sanctissima patronorum & cliensum institutio. p. 5. col. 1.
 Cliens an diem in jus dicere possit patrono. p. 62. col. 2.
 Erga cliens benignè non levere agendum. pag. 96. col. 2. 97. col. 1.
 Cliens patronum offendens proditor appellatur, non è diverso. p. 136. col. 1. & 2.
 Quotquot sunt clientes vassalli an singuli ad fidelitatem teneantur. *ibidem.*
 Cliens an à die litis finitæ habeat quadraginta dies ad conficiendum & tradendum catalogum. p. 193. col. 1. & 2.
 Quibus legibus pro suscepto acquiratur. p. 3. col. 2.
 Quomodo clientes à Romanis recepti. *ibidem.*
 Quam ob causam libertis conjuncti. *ibidem.*
 Adversus cognatos pro cliente testimonium dicere licebat, adversus clientem suum non item. *ibidem.*
 In quo sensu accipitur pro litigatore qui dicitur dominus respectu procuratoris sui, & cliens respectu Advocati sui. *ibid.*
 An cliens sit vassallus, aut supponat pro clientulo vel vassallo. *ibidem.*
 In quibus legibus cliens pro litigatore accipitur. p. 3. 4.
 Astrictior est cliens & vassallus patrono, quam patronus è cliens. p. 135. col. 2. & 136. col. 1. n. 22.
Clientela.
 Apud Romanos clientelarum fides per avaritiam antiquata. pag. 5.
 An & quomodo patronatus & clientelarum jura à feudo differant. *ibid.*
 Clientela & patronatus veteris vera imago. p. 6. col. 1.
Clientelarius.
 An fructuarius feudi teneatur pendente usufructu, prestare clientelaria obsequia. p. 39. col. 2.
 Clientelarium gestorum instrumenta cujus impensa conficienda. pag. 136. col. 2. n. 28.
Clifonus
 Olivarius Clifonus quis & quo tempore vixerit. p. 287.
Canonianensis
 Consuetudo de redditibus. p. 806. col. 1. n. 46.
Cognatio.
 An succedi possit in Francia, cum diù probatur cognatio. p. 921. col. 1.
Coheres.
 De recurfu & summatione coheredum. pag. 141. col. 1. n. 42.
 Quid si portio morienus coheredis à nemine agnoscat. pagina 264.
 Coheres utrùm adversus coheredem de toto vestitum uti possit interdicto *ni possidess.* p. 433. col. 2. n. 96.
Collatio.
 Collatio secunda utrùm primà non cassat à valeat. p. 152. col. 1.
 Perditus nulla nunquam convalescit. pag. 619. columna 2. numero 29.
Colonus.
 An colonus sit procurator domini. p. 29. 30.
 Utrùm colonus possit uti prehensione feudali. *ibidem.*
 Investitura coloni ad longum tempus, aut investitura coloni ad modicum tempus an profit ad exclusionem retractus proximitatis. p. 31. col. 1.
 An jus prehendi transeat ad colonum qui est ad longum tempus. p. 32. col. 1.
 Colonus quantum differat à commissario. pag. 205. columna 2. num. 20.
 An teneatur stare colono vassalli ingrati dominus. p. 520. col. 2. num. 104.
 Coloni adscriptitii. p. 670. col. 1. & 2.
 Coloni originarii, adscriptitii, rustici, censiti, & inquilini. *ibid.* col. 2.

Collusio.
 Collusionem detegere post tempus an profit. p. 917.
Columba.
 De columbis & columbariis. p. 105. col. 2. n. 36.
Columbarium.
 De columbariis fundi impediti. p. 692. col. 2. n. 47.
Combinatio
 Perpendicularis fundi qualis habeatur. p. 259. col. 1.
Commenfuratio.
 Commenfurationis harmonia in repub. p. 596.
Commissarius.
 Commissarius an teneatur facere inventarium. p. 194. col. 2.
 Commissarii cur teneatur in solidum singuli. pag. 199. col. 1. num. 36.
 Commissarius feudal s statim catalogo tradito per vassallum, an cogatur ei rationem reddere. p. 200. col. 1. & 2. 201. col. 1.
 Commissarios utrùm apponere teneatur patronus feudo prehensio. pag. 201. col. 1. n. 2.
 Commissarii quibus obligentur ad ratiocinia. p. 202. col. 1.
 Feudales commissarii an teneantur de levi culpa. *ibid.* col. 2.
 Si commissarios perditos quosdam & ignaros patronus adhibuerit, an teneatur. p. 203. col. 2.
 Patronus circa electionem commissariorum non tenetur nisi de dolo & lata culpa. p. 204. col. 1.
 Commissarii & sequestri utrùm possint presentare. p. 621.
Commissio.
 Pactum respiciens substantiam debiti in commissione appositum an profit respectu eorum ad quos res spectat. p. 205. col. 2. num. 21.
Commissorius.
 In lege commissoria utrùm & quomodo cedant jura. pag. 438. col. 2.
 Verba legis commissoriae an sint de forma. *ibidem.*
Commissus.
 Commissio an sit locus post 30. annos. p. 218. c. 1. n. 7.
 Commissio non est locus ex simplici contractu, sed ex traditione facti. p. 323. col. 1. n. 2.
 Ignorans non cadit in commissum. *ibid.* col. 2. n. 6.
 Commissum non sit, nisi quatenus peccatur. *ibidem.* & 24.
 Commissum an cedi possit. p. 511. col. 2.
 Actio ad commissum est in rem scripta. p. 511. col. 2. n. 58.
 Commissi jus est reale. p. 520. col. 1. n. 103.
 Quid si commissum sit tantum acceptatum. p. 526. col. 1.
 An jus commissi fortius sit jure accrescendi. pagina 538. col. 1. num. 178.
 Declaratio commissi retrotrahitur ad tempus noxæ. p. 447. col. 1. n. 10.
 Promissio commissi sit alienatio. p. 593. col. 1. n. 75.
 De commissis feudonrum materia ubinam noviter tractata & discussa. p. 664.
 Commissiones generales. pag. 701. col. 2. n. 109.
 De specialibus & generalibus commissionibus. p. 701. col. 2. num. 112.
 De commissione prehendi, impediendi & confortandi. pag. 703. col. 1.
 De appellatione à decreto commissionis & executione. p. 704. col. 2.
 De anticipatione appellationis. *ibidem.* col. 2. n. 123.
Commissi
 Feudum quando dicatur. p. 543. col. 1. n. 200.
 Commissa jure lucratorum conquestuum censentur. *ibidem.*
Commodum.
 An commodum quo quis privat à lege, contemplatione alterius ad eum deferatur. p. 33.
Communio
 Habet solum locum usque ad diem inventarii cepti, quando clausura ejus est dilata. p. 877. c. 1.
 Communio limitata ad mobilia & conquestus. p. 877. c. 2. n. 20.
Communis
 Opinio an sequenda. p. 6. col. 1.
 An quod commune est, dicatur propriè nostrum. p. 39. col. 2. 40. col. 1.
 Differentia inter communia & conquestus. pagina 517. columna 2.

I N D E X.

- Compensatio*
Fit ipso jure ad evitandum usuram vel poenam, & perjuriam, & commissum emphyteusis p. 817.
Compensatio est solutio specifica. pag. 818. col. 1. num. 22.
Compensatio non fit ad dissimile, ut ad depositum emphyteusis census. pag. 820. col. 1.
Nec ad canonem emphyteusis, nisi apponatur ab homine. *ibidem.*
In censu magnæ quantitatis compensatio potest apponi: aliàs non, etiam de mutuo consensu. *ibidem.* col. 2. n. 37.
- Communitio.*
Argumentum pro rata commutationis. p. 456.
- Conceptus.*
Concepti post venditionem an sine incapaces retractus. p. 926.
Concessio mista quid sit. p. 455. col. 2. 456.
- Concurrentes.*
Quando dispositio non sonat nisi de uno, plures concurrentes, mutuo se impediunt. p. 229. col. 2.
- Conditio.*
Conditio individua utrùm possit ab uno ex pluribus impleri. pag. 280. col. 2.
Quandoque soli contractui; quandoque etiam conditioni apponitur. p. 297. col. 1. n. 17.
Captiosa conditio rejicitur. *ibid.* n. 19.
In forma conditio ut valeat, quomodo implenda. p. 638. col. 1. num. 43.
- Conditio*
Potestativa quid, & quare non trahatur retrò. p. 894. col. 1.
- Condominium*
An possit prehendere feuda socii, à loco communi moventia. pag. 66. col. 2.
- Conducere.*
Conducens vel recognoscens rem suam tanquam suam, an amittat dominium & possessionem, & quandonam dicatur res tanquam sua, vel tanquam aliena conducì, vel recipi. pag. 75. col. 1. & 2.
- Confessio*
Confessionis etiam à sciente factæ qualis sit effectus. p. 74. 75.
Confessio ad aliud relata non valet, si aliter appareat in relato. p. 175. col. 1. n. 93.
Confessio quid in jure & an dividi possit. p. 97. col. 1.
- Confidentia*
Mutua dat causam restitutionis in integrum. pag. 820. col. 1. & 21.
- Confirmatio.*
Nihil novi juris dat. p. 173. col. 2.
Prout, sicut, secundum quo sensu accipiuntur in confirmationibus. *ibidem.*
Confirmationis in forma communi, vel ex certa scientia differentia. *ibidem.*
Confirmationis natura. p. 174. col. 1. n. 88.
Confirmatio etiam certâ scientiâ restringitur ad limites confirmati. *ibidem.*
Confirmatio est ad aliud relatio. *ibidem.*
Robur addit confirmato, non tamen extendit. *ibidem.*
Supplet defectum formæ personæ solemnitas. pagina 174. col. 2. num. 88.
Confirmatio in forma communi. *ibidem.*, vel speciali. *ibidem.*
- Confiscari*
Feudum quandonam dicatur. p. 542. col. 1. n. 196.
Confiscata utrùm jure acquæstorum censeantur. *ibidem.* columna 2.
An confiscata Regi sint de dominio. *ibidem.*
- Confiscatio.*
Cui cedant bonorum immobilium confiscationes. pag. 39. col. 1. & 2.
Confiscatio bonorum cum onere. pagina 319. columna 2. numero 98.
Utrùm tota confiscatio bonorum spectat ad dominum territorii loci. p. 914. col. 1.
Rex confiscationes dare potest in terra regni sui. pagina 914. col. 2.
- Confortatio.*
Literæ confortationis quæ. pag. 697. col. 2. 698.
Confortatio lite pendente. p. 698. col. 1.
Confortatio est extrajudicialis. p. 699. col. 1. n. 86.
- Confortationis literæ si emanaverint à giudice incompetente. pag. 701. col. 1. n. 103.
- Conjectura.*
Conjecturæ an sufficiant ad probandam simulationem. p. 445. col. 1.
- Conjunctus.*
An profit esse conjunctum ex utroque latere, ad alterius exclusionem. p. 905.
- Connestabilis.*
Excellentia Connestabilis Franciæ. p. 287. col. 1.
- Conquestus.*
Differentia conquestuum & herediorum. p. 530. columna 1. numero 149.
Conquestus primi matrimonii viduæ quæ secundò nupsit, conservantur pro tertia parte filiis primi matrimonii. p. 877. col. 2. n. 14.
Conquestus primi matrimonii fiunt propria filiis ejus matrimonii pro media. *ibidem.*
Conquestus an possit legari patri heredi mobilium. pagina 879. col. 2.
Conquestus matrimonii sit proprium liberis ex matrimonio. pag. 887. col. 2. n. 11.
An vir possit donare conquestum sub conditione, quod eo mortuo, detur uxori media, vel habeat usumfructum totum. pag. 907. col. 1.
- Conradus*
Imperator an ex stirpe Caroli Magni, & quotus. p. 167.
A Francis ad Saxones Imperium consensu Conradi translatum esse quomodo intelligendum. p. 12.
- Consanguineus.*
Consanguineus qualem rationem teneatur reddere omnis alienæ rei. p. 195. 196. col. 1. & 2.
Consanguinei qui non curarunt de dando tutore, sunt inhabiles ad immobilia. p. 877. col. 2.
An consanguineus qui emit pro consanguineis, possit compelli in retractu. pag. 916. col. 1.
Domo venditâ non occultè, consanguineus debet eam retrahere, pendente anno. p. 917.
Consanguineo uno excluso in retractu, alter non excluditur, quamvis non sit intra tempus. p. 921. col. 1.
Consanguineus qui permutavit cum cognato accipiens acquæstum pro proprio, si cognatus vendat, potest retrahere. *ibid.*
- Consensus.*
Quid de venditione facta consensu patroni. p. 294. col. 2.
Differentia inter consensum permissivum & dispositivum. pag. 295. col. 1.
Consensus dispositionis quis. p. 311. col. 1. n. 55.
Consensus quotuplex. p. 360. col. 1. n. 15.
- Consequens.*
Consequens qui vult & disponit, vult etiam omne antecedens necessarium ad illud. p. 439.
Commissoriæ legis verba consequentia quænam sint. p. 439. c. 1.
Dies certa utrùm sit de forma pacti legis commissoriæ, vel additionis in diem consequentem. *ibidem.*
- Consolidatum.*
Quomodo essentia rei uniat. p. 36. col. 2.
- Constantia.*
Error Bald. & Itolorum doctorum super pace Constantiæ. p. 18.
- Constitutio*
Regis non extenditur, ubi est specialis juris dispositio. p. 913.
- Constitutum.*
Constituti clausula utrùm liberet ab actione ex empto. p. 130. col. 1. n. 152.
- Consuetudo*
Parisiensis caput omnium. p. 3. col. 1.
Consuetudines de feudis locales sunt. p. 22.
Consuetudines generales & communes antiquæ Galliz rariores. pag. 22.
Consuetudines Galliz locales, an sint jus municipale, aut commune cujusque loci. p. 23. 24.
Quod verbis consuetudinis nihil sit addendum. p. 55.
Consuetudo utrùm valeat contra substantiam actus & rei. pagina 70. col. 1. & 2.
Ad consuetudinem loci infeudatio simpliciter facta refertur & ab ea lucem & interpretationem accipit. p. 175. col. 1. n. 92.
Ex loci consuetudine actus natura debet accipi. *ibidem.*

G E N E R A L I S.

Mens nostræ consuetudinis inducitur. pag. 255. c. 1.
 Consuetudines nostræ an habeant locum in feudilibus regni. pagina 288.
 Consuetudo restringitur ad limites usus & facti. p. 297. col. 2. n. 21. p. 298.
 Omnes actus à consuetudine informantur. pagina 410. columna 2. num. 86.
 Consuetudo cur non referatur nisi ad effectuales feudorum mutationes, pag. 442. 443.
 Consuetudo loci in quo sita est res, attenditur. pag. 410. col. 2. & 411. col. 1.
 Consuetudo non potest plus habere de effectu, quàm de usu. p. 422.
 Consuetudinis vel statuti dispositio an ultimæ voluntati, aut contractui æquiparetur. p. 471. c. 2. n. 11.
 Consuetudo quandonam excuset. p. 709.
 Quemadmodum inducat metum. pagina 719. columna 2. numero 15.
 Consuetudo loci inspicitur in his quæ solemnitatem actus gerendi respiciunt, non autem in his quæ decisionem causæ. pag. 722. num. 36.
 Consuetudo est localis. p. 902. c. 1.
 Continentia
 Causæ cur non debeat dividi. p. 851. c. 2.
 Continere.
 Verb. *continetur* quam significationem demonstrat. pagina 27. columna 1.
 Contingentia.
 Præsentia Dei non excludit contingentiam rerum. p. 233. col. 1. num. 21.
 Contrahere.
 An contrahentes penitere possint in præjudicium juris retractus. p. 325. c. 2.
 Contrahere obliquè sed non simulate in præjudicium patroni licitum. p. 416. c. 1. n. 104.
 Contractus.
 Contractuum iustitiæ vel iniustitiæ vera & sacro-sancta lex. pag. 116. c. 1. & 2. n. 21.
 Contractus à principali sine & intentione iudicatur. p. 332. col. 2. num. 41.
 Utrùm liceat discedere à contractu in præjudicium patroni. pag. 387. 388.
 Contractus quocumque resolvitur per viam ad nihilationis, an etiam possit fieri per viam novi contractus. pagina 388. columna 13.
 Contractus approbatio extenditur ad omnes ejus appendices. p. 389. col. 1. n. 16.
 Ex contractibus nullis & invalidis an gabella debeatur. p. 392. c. 2. num. 32.
 Contractus mistus an iudicetur à potentiori, aut verbis, respectu tertii, sed à materia subjecta prorata. pagina 452. columna 2. 453. c. 1.
 Contractu resoluta, an resolvantur hypothece. pagina 397. columna 1.
 Contractus principium an referatur ad specialiter disposita. pag. 452. col. 1. n. 55.
 Contractus magis iudicatur ab effectu & pactis, quàm à verbis. p. 454. c. 1. & 2.
 Contractus species qua ratione à principali intentione dignoscatur. p. 454. c. 1. n. 65.
 An contractus præponderet. p. 456.
 Contractum sonare permutationem an sufficit, si res ipsa & effectus negotii accidant in venditione. pagina 462. columna 2. numero 34.
 Contractus cur magis ex pactis quam verbis distinguantur. pag. 580. c. 2. n. 10.
 Vir & uxor nullum reciprocum contractum facere possunt, nisi ex necessitate. pag. 908. c. 1. n. 5.
 Contrarium.
 Argumentum à contrario sensu quomodo valeat. pagina 124. columna 2.
 Contraria allegans an audiatur. p. 210. c. 1. n. 14.
 Contravenio.
 Contravenio successiva. p. 528. c. 2. n. 142.

Tom. I.

Convassallus.

Unus solus ex convassallus potest alios provocare & cogere ad divisionem feudi. p. 567. c. 1.
 An possit feudum inter convassallos dividi per regiones & loca etiam irrequisito patrono. *ibidem.*
 Conventio
 Sola conventio format hypothecam. p. 849. c. 1.
 Copula
 Inter orationes quando requirat concursum. pag. 201. c. 1. n. 27.
 Copula & repetit verbum præcedentis orationis, seu copulati. *ibidem.*
 Correlativus.
 An eadem disciplina & relatio correlativorum inter dominum & vassallum. p. 146. c. 2. n. 7.
 Creditor.
 Creditori hypothecario quemadmodum profint quæ alluvione accrescunt. p. 38. col. 1.
 An creditor possit jus patronatus, & jurisdictionem hypothecati feudi exercere. p. 186. 187.
 An creditores possint invitit debitoribus suos redditus infeudare. p. 337. c. 2. n. 59.
 Creditor hypothecarius an possit impedire dejectionem alti nemoris. p. 460. 461.
 Creditor an possit præsentare ad beneficia. p. 806. c. 2.
 Creditor an teneatur mutare debitorem. pagina 845. columna 1. & 2.
 Creditor potest capere hypothecam & fructus futuros, sed non præteritos, nisi malâ fide essent consumpti. p. 830. columna 1. num. 1.
 An creditore saisiente cessante possit unus opponentium subrogari. p. 930. col. 2.
 Cries
Doivent estre levés en jugement pour estre certifiés. pagina 927. columna 1.
La Chambre des Comptes, les Requestes du Palais & Delegati font des cries. *ibidem.*
Distraktion des cries à la charge de l'hypothèque. pagina 930. columna 1.
 Officia vendibilia *en cries*, & ea in quibus est industria, non nisi in subsidium. p. 928.
 Licitatio domus inter coheredes, vel proprietarios, etiamsi extranei fuerint admissi, an differat *des cries.* *ibidem.*
 Opponens à *criées* an conservet jus creditorum suorum. p. 928. columna 2.
 Culpa lata.
 Quandonam lata culpa dolo æquiparetur. pag. 110. columna 2. num. 62.
 Quæ sit ratio culpæ latæ in legatis fideicommissis. *ibidem.*
 Cunestabilis
 Aliàs cunestabilis sive connestabularius, primus & summus post Regem in armis & bellicis rebus. p. 287.
 Cura
 Quandonam sit munus publicum. p. 194. c. 1.
 An potissimum cura quæ datur ad legitimationem personæ. *ibid.* col. 2.
 Curatela.
 Dationes tutelæ, & curatelæ sunt de media iustitiâ. p. 914. c. 1.
 Curator
 Aut tutor utrùm possint prehensione feudali uti. p. 40. c. 1. & 2.
 Curator non potest invitit cogi, nisi à iudice, causâ cognitâ. p. 193.
 Curator ad lites, vel ad litem an detur invitit. p. 194. c. 1. n. 117.
 An teneatur facere inventarium. *ibidem.* c. 2. n. 13.
 Curator an invitit destitui possit. p. 202. col. 1.
 Curia.
 A sententia Papæ Imperator, ultrò tamen provocat ad Curiam Parisiensem. p. 19.
 Custodia.
 Equitas custodiæ. p. 552. c. 1.
 Custodia quotuplex sit. p. 553. c. 1. n. 3.
 Ad quæ feuda extendatur. *ibidem.* col. 2. n. 5.
 Feudum non esse affectum propter relevium custodiæ. *ibidem.*
 Custos
 Nobilis & civilis an possit feudali prehensione uti. p. 41. c. 41.
 An teneatur ad fidelitatis sacramenta. p. 554. col. 1. n. 12.

BBBbb

D.

DAMNUM. Prior est causa certantis de damno vitanda. pag. 344. c. 1.

Datio.

Quid de datione in solutum. p. 333. 334.
An statutum loquens in venditione, verificetur in datione in solutum. p. 334. c. 1. n. 46.
Quid de datione in solutum pro jure redditus. pagina 335. columna 1.

Debitor.

Debitor non acquirens quando id intelligatur facere in fraudem creditorum. p. 46. n. 17.
Sententia lata contra creditorem de proprietate rei, sive agentem, sive defendentem an noceat debitori. pagina 549. columna 1. & 2.
Debitor incarceratus potest relaxari *en baillans caution.* pagina 913.
Debitor pradium vendens etiam *à la charge de la rente*, an remaneat obligatus. p. 931. c. 1.

Debitor.

An persona debitoris possit arrestari sub pretextu privilegii civis Parisiensis. p. 932. c. 1.
An possit exui vestibus necessariis corpori. *ibidem*, c. 1. & 2.

Debitum.

An maritus teneatur solvere debita uxoris undicumque, cum est communio. p. 869.

Decima.

Fenda Decimarum qua ratione apud nos regulentur. p. 571.

Decretum.

Obreptitium an nullum sit. p. 59. 60.

Dedicatio.

An eximat à jurisdictione seculari. *ibid.* c. 2.

Delictus.

Hominis, jurium & debitorum quandonam intelligatur fieri. *ibidem*.

Delictum.

Refert an delictum sit momentaneum, an successivum. pagina 534. c. 2. n. 164.

Demetrius.

Demetrius Phaleræus Philosophus & Athenarum moderator. pagina 589.

Denarius.

Quznam habeant locum respectu quinti denarii. pag. 408. columna 2.

Dependentia.

An emi possit jus dependentiæ feudalis, & ejus verus retractus adquiri. pag. 51. c. 1. & 2.

Denunciare.

An pupillo possit denunciari. p. 350. c. 1.

Deprier.

Quomodo intelligendus hic terminus. p. 725. c. 2. n. 17.

Desavoier.

Il faut avouer ou desavoier. p. 547. c. 2. n. 12.

Descriptio.

De simplici descriptione. p. 661. c. 1. & 2.

Detentor.

Merus detentor qui in simplicitate redimit redditum, an liberetur, & quo sensu. p. 849. c. 1.

Condemnatus potest petere actionem cedi contra principalem & coobligatos. p. 850. c. 2.

Determinare.

Dictio respiciens plura determinabilia, debet ea determinare rationabiliter. p. 139. c. 2. n. 38.

Deverium.

An deveria & præterita jura præscribantur. pagina 219. col. 1. num. 16.

Devotio.

De devotioe à fide. p. 531. c. 2. n. 154.

Devoir.

Le serment de fidelité au Seigneur, quid. pagina 130. columna 1. num. 16.

Dens.

Dei respectu nihil fortuitum vel casuale, nihil necessarium. pagina 233. c. 1. n. 20.

Dextr.

Locus est altior. p. 245. c. 1. 2.

Diffator.

Romanorum qualis. p. 287.

Dies.

An conventionalis & legalis interpellet pro homine. pagina 100. columna 2.

A quo momento dies currant in quadraginta dierum induciis. pag. 148. c. 2.

Dies termini an computentur in termino. p. 206. c. 2.

Dies interjectæ appellationis an computentur in termino relaxandi. p. 207. c. 1. n. 2.

Dissentias.

An impediatur commissio pœnæ quæ incipit à præcedenti obligatione. p. 181. c. 1.

Dilatio.

Quadraginta dierum utrum habeat locum generaliter in qualibet apertura feudi. p. 148. c. 1.

Dilatio modici temporis ad solvendum semper competere intelligitur, & quare. p. 148. c. 1.

Dilatio 40. dierum quo modo detur heredis heredi. pagina 150. columna 1.

Dilatio 40. dierum an indistinctè semper currat à puncto mortis vassalli. p. 149. c. 1.

Dimmueramentum.

Quid sit & ad quid fiat. p. 155. c. 1. & 2.

Directus.

Directa actio utrum acquiratur per procuratorem. p. 441. c. 1. n. 21.

Dismembratio.

Quotuplex. p. 567. c. 1.

Dismembratio à capite quid. *ibidem*.

Dismembratio à corpore quid. *ibidem*.

Dismembratio à capite & corpore simul. *ibid.* p. 567. c. 2.

Discussio.

An requiratur. p. 849. c. 2.

Dispensatio.

Consuetudinis in testamento non debet habere locum, quando est suspicio. p. 863. c. 1.

Dispositio.

An cesset, cessante unâ ex pluribus causis integris. pagina 19. columna 2.

Dispunctio.

Dispunctiois catalogi quale sit indicium. pagina 29. columna 2. num. 12.

De dispunctioibus catalogorum materia ubi tractata. p. 661.

Distinctio.

Distinctio & discussio plena. p. 456. c. 1. n. 74.

Distrahitus.

Quanam ex causa proveniat. p. 381.

An ex recuperatione rei per viam distractus facta jura dominicalia debeantur aliqua. p. 391. col. 1. n. 27.

Distrahere.

An in casu in quo non licet distrahere, si distractum sit, debeatur duplex relevium. p. 388. c. 1. n. 11.

Divisio.

Notabilis limitatio ad beneficium divisionis ex nova constitutione *in anteb.* de duobus reis. pag. 140. c. 2. n. 41.

Divisio est contractus mistus. p. 407. c. 2.

Doaria.

An sit habilis ad fidem præstandam. p. 604. c. 1.

Doaria est sicut fructuaria quæ moritur ante fructus collectos. *ibid.*

An quid capiat in eis. *ibidem*.

Doarium.

Doarium an spectetur tempore celebrati matrimonii, an tempore contractus matrimonii. *ibid.* & 894.

In consuetudine Nivernensi est conditionale, & præmortientibus filiis, est caducum. p. 888.

Comment d'aire a lieu & éché. p. 889. c. 1.

Uxor secunda habet tantum quartam partem in doario, quia tempore dimidio dimidia pertinebat ad filios primi matrimonii. p. 896. c. 1.

Uxor est tantum usufructuaria, & non domina doarii. *ibidem*.

Proprietas doaria nunquam usufructui accedit. *ibidem*.

Filii præmortua matre, non succedentes patri sunt *saïsi do douaire.* p. 896. col. 1. & 2.

GENERALIS.

Uxor si vendat suum jus doarii, heredes ejus possunt habere *pour le prix. ibidem.*

Doarium constitutum in usufructu domus quæ corruit fortuitò, non finitur eâ lapsâ. p. 897. c. 1.

Domo data pro doario corrumpente, an vidua teneatur reficere. p. ead. c. 2.

Mulier cui non permittitur eligere doarium, an ubique excludatur electivo? *ibidem.*

Vir habet electionem doarii. *ibidem.*

Uxor superstes viro & filio, an lucretur doarium. p. 898.

Doarium quando dicatur dispositio juris. 893. c. 1.

Quo casu sit quarta in mobilium marito obventorum pendente, matrimonio ad vitam mulieris. *ibidem.*

An doarium sit vera donatio propter nuptias, an solum donatio usufructus. *ibidem.*

Utrum transeat ad liberos, necne. *ibidem.*

Doarium est minus quàm donatio proprietatis. *ibid.*

Dolus

Cur præsumatur contra differentem agere. pagina 213. columna 1. numero 26.

Domanium.

Domanii appellatione quid veniat. p. 555. c. 2.

Dominus

De fundo dominante, & quis fundi dominantis dominus. p. 26. c. 1.

Fructuaris fundi dominantis utrum possit ob defectum vassalli manum feudo injicere. *ibidem.*

Dominus

Feudalis pro parte, utrum possit irrequisitis condominis, iisve invitis, prætereundum fundum serviens, & fructus partis rati præhensæ suos facere, & ceteris feudalibus uti juribus. p. 39. col. 2. 40. col. 1.

An pro parte dominus possit toti feudo manum injicere. pagina 40. c. 1.

Domini procurator utrum possit feudum prehendere. *ibidem.*

Dominus feudi an possit suis vassallis similibus facere gratiam invito fructuario in illis commodis quæ nondum sunt quæsitæ. p. 47. c. 2. n. 17.

Testes idoneos advocare debet dominus autoritate propria, prehensionem faciendo. p. 56. c. 2.

Domini plures esse an possint ejusdem rei. p. 94.

Domini feudi plures gradatim possidere qua ratione intelligendi sint. p. 94. c. 2.

Domini duo esse possunt utiliter vel directò, diversis respectibus. p. 64. c. 2.

Dominus medius respectu inferioris est directus, superioris, utilis dominus. p. 95. col. 1. n. 9.

Medii domini possessio est potius quasi, quàm vera possessio. *ibidem.*

Regis Franciæ vassalli an tenentur auxilium præstare etiam contra dominum. *ibidem.*

Si in stagnum utile prædium mutaverit vassallus utiliter, & idprehendat dominus circa tempus piscationis, utrum dominus ejus stagni pisces suos faciat. pagina 102. columna 1. & 2. numero 22.

Dominus an possit antevertere tempus vindemix piscationis & collectionis fructuum & ita fructus immaturos suos facere. p. 104. c. 2.

Sceta ligna per vassallum ante prehensionem feudi, jacentia tamen, utrum prehendi postea possint per dominum. pagina 107. 108.

Dominus utrum teneatur uti sylva & lacu vassalli prehendis ad eum modum, quo utebatur vassallus. p. 109. c. 1. n. 54.

Dominus ad quæ facta tecta teneatur, an ad consuetæ & modica tantum, an verò ad alia. p. 111. c. 2. n. 68.

Dominus malè tractans subditos aut vassallos suos, privandus est jure suo. p. 134. c. 1. n. 13.

Dominus utrum possit compellere vassallum ad fidem exhibendam. p. 133. c. 2. n. 4.

Domini directi plures an invicem variare possint. pagina 303. num. 49.

Dominus emens ab aliquo an fateatur eum dominum. p. 338. c. 2. num. 3.

Dominus directus an admissibilis sit ad probandum contra cer-

tum actum ab utraque parte approbatum. pag. 406. columna 1. num. 68.

Dominum negans an privandus si feudo, sit probaverit alium immediatum esse dominum. p. 504. c. 2.

Dominus utrum teneatur probare se à vassallo sciente, & latâ culpâ denegatum. p. 513. c. 1.

Scientia lata contra fructuarium, non nocet domino etiam scienti. p. 550. c. 1.

An sententia lata contra colonum eidem domino possit nocere. *ibidem.*

Dominus utrum possit, retractu subfeudi uti, tempore ælevii durantis debiti. p. 504. c. 2.

Utrum dominus qui fructus anni elegit, possit expellere colonos vassalli. p. 565.

In querenda quasi possessione alicujus juris non requiritur scientia & patientia simplicis domini, sed possessoris vel quasi. pag. 570. col. 1. n. 12. 13.

Cogens alienos subditos ad abjurandum priorem dominum & sibi obtemperandum an sibi aliquod jus acquirat. *ibidem.*

Dominus directus an jus hypothecæ habeat. p. 629. c. 1.

Si sit Dux & Comes an ut Duci, an verò ut Comiti jura præstare debeat vassallus. p. 638. c. 2. n. 46.

Domini feudales plures cur esse possint, & non censuales. p. 678. c. 2. n. 21.

Domino directo etiam si nulla jura utilia debeantur, tamen ei facienda est edificatio. p. 681.

Dominus directus non potest titulum novum exigere, sed bene instrumentum probationis. p. 681. 682.

Dominus non habet retentionem literarum nisi ad finem describendi; non autem pro laudimiis, nisi ubi consuetudo dat prehensionem. p. 683.

Domino scienti utrum notificare debeat emptor. pag. 724. c. 1. n. 9.

An evicto fundo, laudimia restitui debeant per dominum directum. p. 735. col. 1. n. 23.

Non consideratur damnum domini directi, sicut nec augmentum. 807. col. 1. n. 53.

Dominus directus cur non possit transferre locum ad remota, extrà territorium. pag. 315. c. 2.

An possit purgare moram, interpellando censuarios. pag. 816. col. 1.

Non sufficit deprecari censum, nisi dominus voluerit. *ibidem.*

Dominus feudi non tenetur longas inducias dare curatori bonorum, nec eum in fidem recipere sine cautione indemnitate, siq. aliâs. p. 828.

Dominicalis.

An jura dominicalia sint in fructu. p. 29. c. 1.

In juribus Dominicalibus quæ & quot consideranda. p. 30. c. 2.

Dominicales actus. p. 701. c. 2. n. 108.

Dominicalia jura quæ. *ibidem.*

Dominium

Scienter reducens, vel in feudum recipiens rem propriam simpliciter, sive ut alienam, an perdat dominium vel quasi dominium, pag. 73. c. 1. & 2. n. 23.

Dominium an transferatur, interveniente vero titulo & ficta traditione. p. 75. c. 2.

Quomodò intelligendum quod per manus traditur, non possidem dominium esse in solidum apud plures. p. 94. c. 1.

Quomodò possint plures ejusdem rei esse dominium habentes. *ib.*

Utile dominium an sit servitus aut potius quædam inferior proprietatis. p. 94. col. 2.

Dominium Regis esse inseparabile à corona, & quomodò id intelligendum. p. 134. c. 2. n. 16.

Dominium utile facilius consolidatur, quàm amittitur directum. p. 136. c. 1.

Dominium directum habet vim attractivam utilis. p. 69. c. 1.

Qualiter intelligatur per traditionem instrumentorum dominium transferri, p. 326. col. 1.

An dominium rectè transeat in legatarium. p. 417. c. 1. n. 108.

Et an etiam in fideicommissarium transeat dominium. p. 417. c. 2.

Per successionem etiam actionis realis cur nullum transeat dominium. *ibidem.*

Dominium & possessio per quem acquiratur. p. 442. 443.

Differentia inter dominium, vel utilem jurisdictionis & ejus

I N D E X

Domini directi duo genera in Gallia. p. 668.

Domus.

De domo censuali. pag. 693. c. 1. n. 49.

Donare.

Protestas legandi, vel donandi limitatur secundum locum ubi legans vel donans habet domicilium. p. 906. 907.

Donatarius.

Donatarius vel emptor fundi patronum offendens utrum amittat feudum. pag. 537. c. 2. n. 176.

Mutuus debet ferre onera super mobilibus & conquestibus defuncti quantum ferre possunt. p. 909. c. 1. & 2.

Donatarius per testamentum potest legitime mitri in possessionem per executores testamenti. p. 860. 861.

Donatarius in anticipationem qui non vult esse heres, an debeat restituere. p. 911. c. 1.

Donatarius in anticipationem, qui se heredem dicit, an teneatur rejicere quod ei donatum est, aut minus accipere. *ibidem*, col. 2.

Donatio

In anticipationem successionis quantum differat à simplici donatione. p. 123. c. 2. n. 4.

Donatio patris quando dicatur in fraudem primogeniti. pagina 249. col. 2. num. 17.

Quid de donatione causâ mortis. p. 251. c. 1. n. 25.

An sit donatio quatenus minoris venditur. pagina 335. columna 2.

Donatio in anticipationem successionis. pagina 368. columna 1.

Donatio favore matrimonii. *ibid.* col. 2.

Donatio causâ mortis quotuplici, casu ipso jure revocetur. p. 489. c. 1. n. 82.

Donatio remuneratoria utrum revocetur propter ingratitudinem donatarii. p. 522. c. 2. n. 113.

Donatio ex capite ingratitudinis an revocetur. pagina 402. 403.

Donatione revocata ex capite ingratitudinis, an resolvantur hypothecæ à donatario factæ, aut restituantur fructus ab eo percepti ante litem contestatam. *ibidem*.

Quinque causæ revocandæ donationis. pagina 530. columna 2. n. 151.

Donatio an præsumatur. p. 511. c. 2.

Donatio mariti inter viros non valet nisi pro dimidia sua. pagina 860.

Donatio facta viro propter bene merita non cadit *en la communauté du mariage*. p. 870.

Donatio facta ab habente liberos ex primo matrimonio, uxori habenti liberos ex primo matrimonio *pour elle & les siens*, spectat ad liberos ex ultimo matrimonio. p. 895.

Inter virum & uxorem minores an valeat. pagina 906. columna 1.

Donatio mutua facta à muliere minore annis, an observari debeat à suis heredibus. *ibidem*.

Conjuges non communes in bonis, an possint facere donationem. *ibidem*. c. 2.

In donatione mutua cautio non potest remitti. *ibid.* c. 2.

Donation.

Si la donation in contractu matrimonii à la charge du testament, est donner & retenir. p. 911.

Donatio sub conditione & qualitate, *n'est donner & retenir*. *ibid.*

An donatio, *pour en jouir après la mort*, obliget donantem. pagina 911.

Prohibitio alienandi à patre & matre facta in donatione facta filio, est retentio. *ibidem*.

Donatio post obitum an & quando possit peti. p. 912.

Donatus.

Donatum feudum, nondum tamen traditum donatario, utrum propter ingratitudinem donatoris committatur domino. pag. 519. c. 2. n. 98.

Donner

À la charge du testament, est donner & retenir. p. 11.

Dormire

Et vigilare qua ratione domino liceat. p. 32. c. 2.

Dubium.

In dubio standum regulæ. p. 124. c. 2.

An forte dirimatur dubium facti ut juris. pa. 22. c. 1. n. 8.

E.

ECCLĒSIA. Ecclesiarum & Clericorum redditus, pensiones & mobilia quemadmodum possint prehendi & pignoriari per judicem. p. 36.

Quod confessio prælati & capituli sufficiat ad obligandum Ecclesiam in mutuo. p. 177. c. 1. n. 105.

An sufficiat etiam vassallo Ecclesie ultimam investituram ostendere. *ibidem*.

Quod de alienatione quam facit Ecclesia compulsa ponere extra manus suas, omnia jura feudalia debentur. pagina 425. columna 1. n. 136.

Quod de acquisitione quam fecerat eadem Ecclesia, nulla jura debeantur quocunque titulo, etiam emptionis acquisitionis. *ibidem*.

An hoc casu Ecclesia lucretur quintum pretii. pagina 426. col. 1. 1. & 2.

Quid si Ecclesia in continenti an longo intervallo cogatur ad dimissionem feudi. *ibidem*.

Prædium quod Ecclesia tenere prohibetur, an possit ab eadem solemnitate alienari. *ibidem*.

Ecclesia vel simile corpus an faciat fructus suos pendente dilatione ad ponendum feudum extra manus suas. *ibid.* p. 433.

Ecclesia utrum patiatur pœnas conventionales. pagina 514. columna 2.

An teneatur Ecclesia ponere extra manus suas feudum commissum Ecclesie. p. 526. c. 2. n. 135.

Cur prohibeantur immobilia ab Ecclesiis acquiri. pag. 596. columna 1.

Etiam alaudia non debent ab Ecclesiis acquiri. *ibidem*, columna 2. n. 92.

Quando quid dicatur fieri contra libertatem Ecclesie. *ibid.*

Ecclesia non potest cogi ab inferiore, sed solum à procuratore fisci ut ponat extra manus suas. p. 542. c. 1.

De Ecclesia ejusve Prælati, aut œconomo citato ad exhibendas literas acquisitionis. p. 679. c. 1.

Ecclesia non cognoscit de feudo etiam decimali ad eam reverso. pag. 634. col. 1.

Ecclesia habet jurisdictionem temporalem tanquam persona laica. p. 634. c. 1. n. 21.

Ecclesiarum temporalia sunt de foro seculari. 661. columna 2. num. 25.

Ecclesiasticus.

Ecclesiastici ligantur consuetudinibus municipalibus. pag. 4. columna 2.

Ecclesiasticus si decedat collectis decimis, fructus pertinent ad ejus heredes. pag. 904.

Editio.

Editio quot species. p. 681. c. 2. 682.

Editio an facienda sit domino directo, etiamsi jura utilia nulla ei debeantur. 681. c. 2.

Effectus.

Effectus proportionatur causæ suæ. p. 331. c. 2.

Electio

Quotuplex sit. p. 562. c. 1.

Eligens an variare possit. p. 562. c. 2. 563.

Electorum imperii jura notanda. p. 14. c. 1.

Electores quo tempore, & sub quibus Papa & principe constituti. *ibidem*.

An initio alii & plures quam hodie. *ibidem*.

An una die aut uno anno, vel septem tantum constitui. *ibidem*, c. 2. & quomodo confirmati.

An Ecclesiastici sint Electores tanquam Ecclesiastici, an tanquam Principes Imperii, & ratione ditionum Regalium, & mentiorum Imperii. p. 15. c. 1. & 2.

An jus suum habeant à Papa, an ab antiqua consuetudine ordinum Imperii. *ibidem*.

Quando jus eligendi transmittatur ad heredem. p. 266. c. 1.

Electio est personalis, & non potest cedi. *ibidem*.

Primogenitus potest eligere mansionem à tertio nominatam vel nominandam. p. 267. c. 1.

Utrum habens eligere, variare possit. 268. c. 1.

GENERALIS.

Electio erronea vel inutilis non consumit jus eligendi. *ibidem*, col. 2.
 Exhibitio rerum eligendarum. p. 269.
 Quomodo subveniatur minori in electione quam fecit. pag. 269. col. 2.
 Electio procedit etiam inter omnino æqualia. *ibidem*.
 Quibus verbis fiat electio. p. 269. col. 2.
Embola
 Græca vox quid connotet. p. 514.
Emens
 Ab aliquo an fateatur illum dominum. pagina 338. columna 2. num. 3.
 Emens pluries vel acquirens quomodo posteriora cum prioribus compenset. pag. 447. col. 1. n. 42.
Emerere.
 Emens ab aliquo an continuo censeatur fieri eum habere jus. pag. 405. col. 1. num. 64.
 Emerere an & quomodo stet pro resolvere. p. 754. c. 1.
Emphyteusis.
 Argumentum de emphyteusi ad feudum an valeat. p. 303.
 Emphyteusis vel feudum an amittatur per alienationem fictam. pag. 323. col. 1.
 Emphyteusis concessio intelligitur secundum modum succedendi ab intestato. p. 410. col. 2.
 Ex defectu solutionis canonis per triennium, an cadat in commissum. p. 671. col. 1. n. 21.
 In quo differat à contractu. p. 672. c. 2.
 Argumentum ab emphyteusi ad censum cur non valet, nec à censu ad emphyteusim. p. 673.
 Libellarius contractus in quo ab emphyteusi differat. *ibidem*.
 In renovatione emphyteuscos, nec ultra quinquagesimam pretii exigi oportet. p. 721. c. 1. n. 25.
 An emphyteusim Ecclesiasticam habens possit prælegare, vel alienare sine præjudicio Ecclesiæ. p. 881. col. 1.
 Quemadmodum differat emphyteusis à censu. pag. 791. col. 1. num. 7.
 An emphyteusis in dotem dari possit. pagina 798. columna 1. num. 37.
 Aut propter nuptias. *ibidem*.
Emphyteuta.
 Emphyteuta culpâ suâ ejectus an perdat impensas excedentes rationem emponemata. *ibidem*.
 Impensas graves an amittat emphyteuticarius, & an servare illas possit finita emphyteusi. *ibidem*.
 Quando nam teneatur nominare dominum in judicio. p. 551.
 Emphyteutz perpetui, at non temporales domini dicuntur. p. 769. col. 1. num. 14.
 Emphyteuta coactus rem deferere, restituitur adversus commissum. pag. 824. c. 2.
Emphyteuticarius
 An & quando amittat melioramenta & emponemata. pag. 84. col. 1.
 Emphyteuticarius etymon. *ibidem*.
 Emphyteuticarius quemadmodum sibi servare possit melioramenta ædificiorum. p. 84. c. 2.
Emphyteuticus
 In commissio & pœna rei emphyteuticæ, vel censuaris, vel feudalis, utrum cedat fructuario an proprietario. p. 36. c. 2.
 Emphyteutica res est hypothecata pro canone. pag. 706. col. 2. num. 21.
Emptor
 Nominis an sine cessione utiles actiones habeat. pag. 30. col. 1.
 Emptor non tenetur dimittere feudum fructuario nisi sub hac expressâ conditione, si dominus castrum habuerit. pag. 301. col. 2.
 Quid juris quando emptor feudi dominantis, illud voluntariè revendit. p. 306. col. 1. & 2. num. 62.
 Emptor an teneatur patrono retrahenti ratione fructuum, vel aliarum rerum extantium tempore venditionis. pag. 312. col. 1. num. 83.
 Emptori cedit augmentum medio tempore. pag. 313. col. 1. num. 87.
 Emptor domus potest statim vendere & conventus de retractu tenetur nominare eum qui vendidit. pagina 315. col. 2.

Emptoris ingressus de licentia venditoris quemadmodum æquipollet traditioni reali. p. 326. col. 1. num. 14.
 Emptor debet discedere indemnis, à retrahente. pag. 344. col. 2. num. 345. c. 1.
 Cur non attendatur quod res fuerit secuta ex parte emptoris. pag. 326. & 327.
 Emptor, vel donatarius feudi dominum offendens utrum feudum amittat. p. 337. col. 2.
 Emptor qui non contestatur litem, an debeat fructus præteritos. p. 850. col. 2.
 Emptor fundi qui revendit, an debeat restituere pretium in retractu. p. 919. c. 1.
 Emens à minore perdituro pretium, hoc sibi imputare debet & non alii. *ibidem*.
 Emptor & possessor est obligatus ipso jure. pag. 931. col. 1.
Emptio.
 Emptionis voluntariæ à retractu differentia. pag. 448. col. 2. num. 4.
Engolismensis
 Consuetudo qualis. p. 806. col. 1. n. 46.
Enfans.
 Deux enfans venans, quid. p. 262.
 Verbum, *Enfans* lauius patet quàm verbum, *Fils*. p. 16.
Enumeratio.
 Argumentum à sufficienti enumeratione partium validissimum. pag. 319. col. 2.
Episcopatus
 Successor in Episcopatu an teneatur amortizationi factæ à prædecessore suo. pag. 594.
Eques.
 Magister equitum sub Dictatoribus Romanis. p. 287.
Error
 Vulgarium & imperitorum non inducit jus & consuetudinem. pag. 31. col. 1.
 Quatenus noceat error. p. 73. col. 2. n. 24.
 An noceat error procedens ex facto adversarii. p. 522. col. 1. num. 112.
 Error juris per opiniones Doctorum controversas habetur pro errore facti. p. 820.
Evisio.
 An generalis sponso evictionis sufficiat. pagina 108. col. 1. num. 51.
 Promissio evictionis excerta causa, utrum pretii repetitionem excludat ex iisdem causis. *ibidem*.
 Evictioni an locus sit, omiſſa denunciatione & iudicio. pag. 213. col. 2.
 Evictionis fragilitas & suspicio hypothecarum an minuat pretium rei. p. 405.
Eunuchus
 Pharaonis quo sensu & quam ob rem ita nuncupatus. pag. 187. col. 2.
Exceptio
 Firmat regulam. p. 255. col. 2. n. 10.
Executivus.
 Clausulæ executivæ non disponunt, nec ampliant. pag. 477. col. 2. num. 16.
Executor.
 Saisina executorum an duret post annum, si non appareant heredes. p. 262. col. 1.
 An executores possint agere contra heredes, ut dent immobilis legata. *ibidem*.
 Executor testamenti moriente intra annum, heres ejus est saisitus, continuando veterem executionem. *ibidem*.
 Saisina executoris est finita, finito officio. *ibidem*.
 Executor testamenti non est saisitus ultra annum executionis. *ibidem*. num. 7.
 An teneatur respondere creditoribus. *ibidem*, num. 9. & 10.
 Executor testamenti potest prehendere, non autem vindere sine herede. *ibidem*, col. 2. n. 12.
 Executor non est verus possessor, nisi ut procurator. *ibidem*, num. 13.
L'an utile des Exécuteurs ne court que du jour qu'ils sont saisis. *ibidem*, num. 14.

I N D E X

- Executor habet actionem ex testamento, & sic habet bona tacite hypothecata. *ibidem*, n. 15.
 Annus executivus testamenti est utilis à tempore testamenti aperti & cessantis impedimenti. *ibidem*, n. 16.
 Executores debent accedere ad locum executionis. *ibidem*, n. 17.
 Executor merus quis, & an habeat jurisdictionem. p. 193.
 Mistus executor. *ibidem*.
 Executio.
 Executione facta à lege vel ab homine, non admittitur moræ purgatio. p. 473. c. 1. n. 16.
 Executoriis.
 An vis executoria post 30. annos competat p. 848.
 Exemplum.
 Exemplum solemne antiquum an plenè probet. pag. 64. col. 1. num. 40.
 Exempla utrùm, & quemadmodùm probent. p. 162. c. 1.
 Exemplum exempli an probet. *ibid.* num. 34.
 Aut saltem possit inducere præsumptionem hominis & bonam fidem causare. p. 162. c. 1. n. 35.
 Producent exemplum fateri an intelligatur contenta in exemplo. *ibidem*, & 36.
 Exemplum publici & authentici instrumenti quemadmodùm probet. pag. 163. c. 1. n. 37.
 Exemplum solemniter exemplatum iudice auctore & vocata parte, an plenam fidem faciat de originali suo & contentis in eo. *ibidem*.
 Exempla cur non restringant. p. 365. c. 1.
 Exemplaris.
 An sufficiat simplici exemplationi consentire. pag. 170. col. 2. num. 71.
 An vi consensionis & approbationis partium. *ibidem*.
 Exhereditatio.
 Exheredationis causæ. p. 531. c. 1. n. 191.
 Habet locum contra parentes, liberos & collaterales. pag. 878. columna 2.
 Exhibere
 Quid sit propriè. p. 352. c. 1.
 Expliciti.
 Verb. *Explicite* quænam intelligantur. num. 96. c. 1.
 Expressus.
 Expressum facit cessare tacitum. p. 510. c. 2. n. 53.
 Extensio
 Fit vitandæ fraudis causâ. p. 813. c. 1.
 Extensivus.
 De extensivis ad futurum verbis. p. 45. c. 1.
 Extraneus
 Quilibet an possit pro debitore offerre consignare, & eum liberare. pag. 826. col. 1.

F.

FACTUM. Via facti prohibita. pag. 55. col. 1.
 Ad quid potissimum facta sunt verbis potentiora. pag. 74. col. 1. num. 28.
 Factum sine qualitate non sufficit. p. 262. c. 1.
 Factum iudicis quomodo censetur factum partis. pag. 183. col. 2. num. 6.
 Famosus
 Error adhuc usque à jure approbatur. p. 76. c. 1.
 Famulus.
 Legatum famulo pauperi favore studii validum est. pagina 863. columna 2.
 Fatum
 Ethnicè acceptum quotuplicem errorem implicet. p. 232. col. 2. num. 17.
 Favor.
 Quilibet favori suo renunciare potest. pag. 419. & 420. col. 1. num. 119.
 Favorabilis.
 Favorabilia quæ censentur. p. 252. c. 2.
 Utrùm maritus possit remittere feloniam. pag. 527. columna 1. num. 136.
 Federicus
 I. Ænobarodus qualis fuerit. p. 14. & 15,
 Vulgò Barbarossa dictus. pag. 17. & 18.
 Felonia.
 Differentia inter negationem & feloniam. pag. 518. c. 1.
 Feudalis.
 Dominium rei feudalis non transit, sed quasi usufructus. pag. 4.
 Consuetudines feudales seu feudorum antiquissimæ à Francis. pag. 9. col. 1.
 An liber feudalis sit Authenticus. p. 19. 20.
 Quid pro decisione causarum feudalium attendendum. pag. 27.
 Feudum emens certo franco, non distributo pretio quomodo faciet oblationes suas patrono respectu feudi. pagina 650. columna 1.
 Utrum novus acquiritor feudi teneatur etiam jura præteriti temporis offerre. *ibidem*.
 Quid in feudis quæ reguntur more Vulquecini. pagina 651. col. 2.
 Feudalis & censuariz investituræ differentia. p. 37.
 De commisso & pœna rei feudalis, emphyteuticæ vel censuariz; utrùm cedat fructuario, an proprietario. p. 36. col. 2.
 Feudalitates efficitur quam (licet suam & liberam) dominus feudalem scienter recognoscit & recipit. p. 76. col. 2.
 Feudalis prehensionis quot species. p. 193. col. 1.
 Feudalia onera sunt realia. p. 409. col. 1. n. 156.
 Feudalium jurium an teneatur qui non possidet. pag. 429. col. 1. num. 149.
 Feudalium causarum cognitio ad quem spectet. pagina 633. & 634.
 Utrùm jura feudalia debeantur in donatione facta filiz in locum paternæ hereditatis. pag. 910. col. 1.
 An debeantur ex causâ venditionis, vel permutationis. *ibidem*.
 Si quamvis contractu conveniat aliud feudum esse permutatum vel venditum, non debentur nisi unica jura feudalia; & de ultimo feudo duntaxat p. 390. col. 2.
 Quid si fuerit processum ad realem traditionem primi feudi, quæ non fuerit in continenti revocata. *ibidem*.
 Alia ratione metiuntur jura feudalia in venditione: alia in ceteris contractibus. *ibidem*.
 An & quando debeat duplex relevium in resolutione alienationis feudi. *ibidem*. num. 31.
 Consuetudo loquens de venditione vel mutatione feudi an intelligatur de valida & efficaci. *ibidem*.
 Feudalitas.
 Feudalitas magis consistit in proprietate, quàm in servitute, & ipso jure resurgit. p. 306. col. 1.
 Quod tempus inspiciendum ad acquisitionem jurium feudalitatis. p. 387. col. 1.
 Quantum ad jura feudalia utrùm referat an venditio sit mere voluntaria, an necessaria. pag. 388. col. 2. & 389. col. 1.
 Ex distractu, re ex parte patroni non integra secuta, non debentur nova feudalitatis, nec laudimia. p. 391.
 In dubio numquam censetur facta cessio feudalitatis. p. 566.
 Feudum
 Quorumnam sit inventum. p. 1. col. 1.
 Feuda Romanis incognita adversus Lucam à Penna & Zazium. pag. 3. col. 1.
 Quonam jure introducta. *ibidem*.
 Udenam eorum origo repetatur. *ibidem*.
 Feudorum lex apud Turcos qualis fuerit. pag. 4. & 5.
 A quibus reptatur vetus origo feudorum. *ibidem*.
 Quænam gentes feudorum jura habuerint à Francis. *ibidem*.
 Lex feudorum apud Francos qualis fuerit. p. 4.
 Feudum an solâ rei investiturâ constituatur, & ejus renovatione conservetur. p. 6. col. 1.
 Liber feudi an sit de corpore juris. *ibid.* col. 2.
 Definitio feudi propriè sumpti. p. 23.
 Feudum sine quibus possit subsistere, vel non. *ibidem*.
 Feudum interdum pro contractu, interdum pro re feudali. pagina 24.
 Divisiones feudorum quot & quales. *ibidem*.
 Impropria & extraordinaria feuda. col. 2.
 Ligium feudum. *ibidem*.
 Novi & antiqui feudi differentia: & an obtineat apud Parisienses. *ibidem*.
 An liceat patrono feudum prehendere ob causam non existentis

GENERALIS.

- jurisque debiti non præstiti, nec debiti. pagina 24.
- An interim feudo purè & liberè frui, fructusque lucrari. *ibidem.*
- Feudum an sit de pertinentiis fundi dominantis. pag. 34.
- An feudi fructuarius teneatur pendente usufructu præstare clientelaria obsequia. p. 39. col. 2.
- Dominus feudalis pro parte, utrùm possit, à requisitis dominis, iis invitis, prehendere feudum serviens, & fructus partis raturæ prehensæ suos facere, & ceteris feudalibus uti juribus. *ibidem* & *seqq.*
- Feudi prehensio an fiat pro juribus tantùm. p. 42.
- Feudi dominus utrùm possit cedere jus saltem utile feudi prehendi. pag. 49. col. 1. num. 26.
- Feudi dominantis locum mutare utrùm possit vassallo invito, dominus ejus, etiam de consensu Regis. p. 81.
- Feudum cur ponendum in manu judicis, non domini. pagina 56. columna 2.
- Utrùm dominus prehensione feudi efficiatur possessor. pag. 58. col. 1.
- Dominus an prehensione feudi possessor efficiatur. pagina 58. col. 1. & 2.
- Feudum quandiù prehensum censetur quasi consolidatum. pagina 58.
- An prehensio feudi quæ fit per dominum directum, differat à missione in possessionem rei servandæ causâ, & à manu Regis vel judicis. *ibidem.*
- Feudum an & quomodo sit servitus. p. 69. col. 1.
- An in mobilibus vel nominibus consistat. *ibidem.*
- Utrùm dominus feudi habeat manus injectionem in personam vassalli, an verò in res solas feudi. *ibidem.*
- Cur servitus feudi realis sit, non personalis. *ibidem.*
- An vassallus possit renuntiare feudo suo simplici, domino invito. *ibidem*, col. 2.
- Feuda quæ realia dicantur & personalia. *ibid.* & 70.
- An & ubi magis cohzreat patrimonio quàm personæ. pag. 70. col. 1.
- Feudi dominantis jus quomodo concessum cum limitatione. p. 82. col. 1. n. 69.
- An procedat argumentum à feudis, ad emphyteusim, vel contra. pag. 83. col. 2.
- In dubiis aut feudorum feudalibus cur non sit recurrendum ad jus canonicum. *ibidem.*
- Feudorum jura qualia sint & ubi habeant locum. p. 84. col. 1.
- Feudum mediata & immediata quæ, & quænam possit dominus prehendere. 94.
- Feudum an sit contractus nominatus à consuetudine. pag. 113. col. 1. num. 4.
- Feudi mancipatio ex una causa non liberat illud tantùm, sed etiam ex alia. 120. col. 1.
- Quandonam prehensio feudi jure ipso resolvatur. *ibidem.*
- De feudo quod lege contractus defertur. p. 23. col. 2. n. 4.
- Utrùm in feudis liceat argumentari ex adversis, seu à contrario sensu. pag. 124. col. 2. n. 4.
- Utrùm in feudis liceat argumentari ex adversis seu à contrario sensu. *ibidem.*
- Vera ratio & vis ejus. *ibid.* & 125.
- Feudo adhærens originaliter forma & qualitas an permaneat & attendi debeat. p. 132. col. 1.
- An omnia feuda dependant à Rege, & ad illum terminentur. pag. 133. col. 1. num. 8.
- Feudi ejusdem vassalli plures quomodo illum inter se dividere possint. p. 138. col. 1. n. 31.
- Servitium & onus feudi quotuplex. *ibid.* col. 2.
- Ejusdem subdivisio. *ibidem.*
- Feuda ex lege infeudationis & investituræ concessa & affecta ad onus, *de relever à toutes mains.* p. 145. col. 1.
- Feudum non præsumitur onere Vulquecini affectum, quamvis cetera vicina feudataria sint. pag. 146. col. 1.
- Feudi prehensio an debeat esse super persona. p. 150. 151.
- Fidem non facit catalogus forma publica destituta. pagina 157. columna 2.
- Feudum novum vel paternum, vel antiquum quid sit. pag. 175. 176. col. 1. num. 97.
- Quid sit feudum ex pacto, & providentia, etiam antiquum. *ibid.*
- An sit propriè differentia inter feudum paternum & antiquum. *ibidem.*
- Clausula *jure feudi antiqui noviter expressa.* pag. 176. col. 1.
- Quomodo tenor investituræ deroget legi & naturæ feudorum. pag. 176. col. 2. n. 102.
- Quid renovatio feudi probet in dubio. p. 177. c. 1. n. 105.
- Feudum in dubio non novum, sed antiquum præsumitur. *ibidem.*
- Cum dominus dicit se dare feudum *jure feudi* antiqui. pag. 178. col. 2.
- Proximior an possit retrahere & revocare feudum alienatum re: motori. *ibidem.*
- Feudi jura incorporalia per quem administrantur feudo vassalli prehensio. p. 186. col. 1.
- Feudum improprium regulatur secundum naturam contractus cui assimilatur. *ibidem.*
- Feudum est titulus lucrativus. p. 221. col. 1. n. 22.
- Natus ante feudum acquisitum à patre, utrùm præferatur jure primogenituræ in feudo, aliis post feudum acquisitum natis. p. 243. col. 1. n. 55.
- Natus ante regnum à patre adeptum propriè filius Regis dicitur. *ibidem.*
- Feudum regi jure Francorum quid. *ibidem.*
- Primogenituræ jus regulariter est ordinarium in feudo. p. 248. e. 2. num. 14.
- An querela inofficiosæ dominationis habeat locum ad conservationem juris primogenituræ in feudo. p. 249. col. 1.
- Feuda nobilia quæ propriè dicuntur, an nobilitent. pag. 260. col. 1.
- In feudo retrovendito ex pacto quantum percipiat primogenitus. p. 283. col. 1. n. 31.
- In feudo minùs jultà mediæ pretii empto quantum supplere debeat primogenitura. p. 283. col. 2.
- In feudo empto nondum tamen patri tradito, utrùm primogenito competat jus primogenituræ. *ibidem.*
- Quid de feudo tempore mortis alienato, quando supervenit dominium. *ibidem.*
- An etiam feudum unà dividi possit. p. 288. c. 1. n. 6.
- Utrùm repetens feudum dominum teneatur etiam accipere subfeuda medio tempore retracta. p. 307. c. 1. n. 66.
- Vassallus retractans feuda à se moventia, nulla jura debet superiori. *ibidem.*
- Utrùm vassallus teneatur unire & incorporare subfeuda acquisita. p. 308. c. 1.
- An quis possit esse vassallus sui ipsius. *ibidem.* col. 2.
- Feuda utrùm libere vendi & alienari possint. p. 322. & 323.
- Feudum vel emphyteusis an amittatur per alienationem fictam. pag. 323. col. 1.
- Feudi alienatio permissa est inter convassallos. pagina 338. & 339.
- Feudi apertura multifariam accepta. pag. 386. & 387.
- Feudo legato utrùm ex intervallo acceptato debeat duplex relevium. p. 387. c. 1. & 2.
- Si emptor feudi det in solutum aliud feudum, an locum habeant omnia jura feudalia. p. 391. c. 1. & 2.
- Feudum si datum fuerit in solutum, utrùm debeat relevium. pag. 403. c. 2. n. 57.
- Feudalia jura quandoque in pendent. p. 403.
- Si à domino feudum venditum, vel traditum erit, utrùm debeat relevium. *ibidem* & *seq.*
- Feudum si quis emit à non domino, deinde patitur evictionem à vero domino, vel cum eo componit, aut iterùm emit, quid? pag. 440. 404.
- Feudo diviso inter socios vel coheredes utrùm debeat relevium. pag. 406. col. 1.
- Feudo alicui donato mortis causâ utrùm debeat relevium. p. 409. col. 1. num. 82.
- Fideicommissarius an heredi, aut testatori suo cedat. pag. 410. col. 1. n. 84.
- In feudo non hereditatio an teneatur successor de factis prædecessoris. p. 410. c. 2. n. 85.
- Feudorum legalium investitura ad quem spectet. pagina 416. col. 1.
- Feudo legato utrùm debeantur duo relevia. *ibidem*, n. 106.

I N D E X

- Si feudi donatarius ante ultimam feudi traditionem, idem feudum alteri donaverit utrum duo relevia debeantur. pagina 416. columna 2. num. 107.
- Quantum ad succedendum & ad jus primogenituræ idem iudicatur de actione competente ad feudum quod de feudo. *ibidem*.
- An quantum ad jura feudalia requiratur ipsius feudi & non actionis mutatio. *ibidem*.
- Feudi momentanea mutatio an sit in consideratione. p. 418. c. 1. num. 112.
- An sterilitas feudi relevet & liberet vassallum à relevio. *ibidem*.
- Quando feudum pluries mutat manum, tamen non debetur nisi unum relevium. p. 418. c. 2. n. 113.
- Feudum pendente prehensione, an iterum prehendi possit. p. 423. col. 1. n. 128.
- Ecclesia donante feudum sibi donatum, utrum novus donatarius debeat duplex relevium. pag. 423. c. 1. n. 128.
- Feudi mutatio denominatur ex parte dominium transferentis. p. 424. col. 1. n. 132.
- Feudum acquirentis viduæ utrum pro sua parte, mortuo marito, debeat relevium. p. 426. c. 2. n. 142.
- Feudi mutationes tempore prehensionis accidentes. p. 427. col. 1. num. 143.
- Et quid de illis. *ibidem*.
- Feudum prehensum an sit in manu vassali quantum ad dominium & eius dispositionem. p. 428. c. 1. n. 146.
- Feuda cur magis sint onerata quam censuaria prædicia. pag. 437. c. 1. num. 6.
- De feudo concessio & dato ad certum perpetuum redditum, mediante certa pecuniæ summa semel soluta. pag. 453. col. 2. num. 62.
- Actio competens ad feudum an eodem jure quo feudum regulatur, quantum ad successiones & retractum proximitatis, aut quoad jura feudalia. p. 443. & 444.
- Quod generaliter nulla jura feudalia versantur circa actiones ad feuda. *ibidem*.
- Feudi mutatio vel venditio an sufficiat ad manum mutandam. p. 446. col. 1. n. 36.
- Feudum certa & quidem proxima die redimibile pro alio feudo si detur, utrum debeat relevium. p. 462. c. 1. n. 33.
- Feudum cur per nuptias non proprie aperiatur. pag. 473. col. 2. c. 1. n. 18.
- Feudum non committitur ipso jure, sed per sententiam. p. 507. num. 37.
- In majestatis crimine quemadmodum feudum amittatur. *ibidem*, col. 2.
- Fructus commissi feudi à quo tempore debeantur. pagina 507. & 508.
- Si feudum melioratum sit pecunia aliena vel communi. p. 523. c. 1. n. 117.
- An remissa noxâ, sit feudum novum. p. 524. & 525.
- Feudum commissum Ecclesie, utrum ipsa Ecclesia cogatur ponere extra manus suas. p. 526. c. 2.
- Feudum novum. p. 529. c. 2. n. 147.
- Feudum paternum. *ibid.* n. 148.
- Feudum conventionale. p. 530. c. 1.
- Feuda quemadmodum transeant in fiscum. *ibid.* & c. 2.
- Utrum feuda in Gallia amittantur ex omnibus causis quæ continentur in libris feudorum. *ibidem*.
- Utrum amittantur ex omnibus causis ingratitudinis jure civili comprehensis. *ibidem*, n. 150.
- Ad admissionem feudi vel donationis an sufficiat conatus. pagina 536.
- Feudum repudians heres mediatas, & ingratitudinem adversus dominum committens, utrum noceat proximo agnato succedere volenti. p. 536. c. 1. & 2. n. 172.
- An admissionem feudi vel donationis sufficiat conatus. *ibidem*.
- Feudi legatarius offendens patronum, an amittat feudum. p. 537. col. 1. n. 174.
- Feudi emptor vel donatarius dominum offendens utrum amittat feudum. p. 537. c. 2.
- Amisio feudi an locum habeat in feudo quod lege contractus gradatim defertur. p. 538. c. 1. n. 177.
- Feudum recognoscens ab alio quam patrono, utrum feudum amittat. p. 538. c. 2. n. 179.
- Feudum quod confiscatur, an cui, & quomodo dicatur consolidari. p. 539. c. 1. n. 183.
- Feudum finiri quando dicatur. p. 539. c. 2. n. 185.
- Committi quando dicatur feudum. p. 543. c. 1.
- Feudum adquiri patrono per contractum vel testamentum quando dicatur. p. 543. c. 2. n. 203.
- An vassallus negans qualitatem unum domini feudum amittat. p. 546. c. 1. n. 5.
- Feudum decimale quodnam sit. p. 570. c. 1. n. 17.
- Feudorum potest fieri divisio, sed non feudi. pag. 568. col. 1. num. 5.
- An qualitas addita faciat feudum novum. *ibidem*.
- Feuda non debent capite minui etiam in principe. p. 569.
- Feudum an communi consensu patroni vel vassalli possit effici censuaria, & econtra. *ibid.*
- Consuetudo nostra in effectu conformatur antiquis usibus feudorum quantum ad subinfeudationem. pagina 571. columna 1.
- Subinfeudatio an teneat respectu superioris patroni. pagina 572.
- Feudi prehensio an extendatur ad subfeuda. pag. 599. columna 1. num. 3.
- Ob negationem commissum cui committatur pendente feudi prehensione. p. 623. c. 1. n. 45.
- Feudum sine dimissione fidei annum concedere quid sit. p. 629. col. 1.
- Feudum pluries ex simili vel dissimili causa prehendi potest. pagina 655.
- Feudum serviens patroni mutatione non mutat manum. *ibidem*.
- Proprietas pro directo dominio sumitur in libris feudorum. p. 769. col. 2. n. 16.
- Libri 22. feudorum quam auctoritatem habeant. *ibidem*.
- Origo & propago feudorum à Francis. *ibid.*
- Fictio.*
- An à lege tantum induci possit. p. 75. c. 1.
- Translativa fictio. p. 237. c. 2. n. 35.
- Fictus.*
- Quæ differentia inter moram veram & fictam. pag. 472. col. 1. num. 14.
- Fictum conditionis implementum an liberet ab implenda. *ibidem*, col. 2. n. 15.
- Fideicommissarius.*
- Universalis quale dominium habeat. p. 94. col. 1. n. 5.
- An jus presentandi transeat in fideicommissarium. p. 614.
- Aut ad fructuarium. *ibidem*.
- Fidelitas.*
- An investituram præcedere debeat, vel contra. pagina 130. columna 2. n. 17.
- Fidelitas pro juramento fidelitatis. p. 131. c. 1.
- Actualis præstatio juramenti fidelitatis an sit de substantia feudi, vel de illius natura tantum. *ibidem*.
- In omni juramento fidelitatis an intelligatur clausula, *sicut debet jurari*. *ibidem*, c. 2.
- An in sacramento fidelitatis debeat excipi dominus superior, vel antiquior. p. 132. c. 1.
- Fidelitatis sacramentum quæ & quot contineat. pagina 133. columna 1. & 2.
- Utrum patronus reciprocam fidelitatem debeat clienti. *ibidem*, col. 2. n. 9.
- Fidelitatem offerens utrum teneatur designare rem quotam, & causam. p. 136. c. 2.
- An heredes possint eligere unum ex ipsis præstandæ fidelitatis ergo. p. 140. c. 1. n. 39.
- An per alium fidelitas fieri possit. *ibidem*.
- Personalis & inextimabilis. pag. 144.
- Fidelitatis juramentum an possit præstari pro successore jurantis. p. 143. c. n. 55.
- Aut pro successore illius cui juratur. *ibidem*.
- Fidelitas est actus reciprocus. p. 474. c. 2. n. 23.
- Cur non concedatur immunitas fidelitatis, sed velamentum. pagina 476.

Fidelitas

GENERALIS.

Fidelitas actualis & habitualis. pag. 584. col. 1.
Fides.
 Admissio in fidem sub conditione resolutiva vel ad certam causam limitata. p. 42.
 An interruptio fidei sit sola principalis & productiva prehensionis utilis. p. 118. col. 1.
 Admissio in fidem an restringatur ad portionem spectantem ad investitum tempore investituræ. p. 413. c. 2. n. 98.
 Fidei dimissio quotuplex. p. 578. c. 2.
 Retentio fidei quotuplex caput habeat. p. 584. c. 2.
 An retentio fidei sit personalis. *ibidem.*
Filia.
 An appellatione generationis veniant filie. p. 285. col. 2.
 Filia minor nubens potest pro suo matrimonio alienare partem immobilium suorum de consensu propinquorum suorum. pagina 866.
 Filia quæ tenetur dotem acceptam conferre in successione patris, confert tantum pro rata bonorum. p. 882. c. 1.
 Filia dotata à patre admittitur pro rata ad eius successione. pag. 882. c. 2.
 An filiz habeant jus primogenituræ contra patruos. pagina 892.
 Filia habens dotem à patre, non debet habere dotem in doario patris 895. c. 2.
Filius.
 Quo sensu eadem persona cum patre. p. 125.
 Filii vocabulum quid sit. net. p. 285. c. 1.
 Filiorum appellatione an nepotes contineantur. pag. 466. col. 2. num. 7.
 Filii primi matrimonii cujus superstes non sit secundo, *sans inventaire*, habet tantum quantum bonorum. p. 876.
 Filius cujus pater dedit duobus alteris filiis sua bona, non habet interesse, nisi pro virili in legitima debita. pag. 884. columna 1. num. 6.
 Filius donatarius an faciat partem in legitima. *ibidem.*
 Filius adultus potest disponere p. 886. c. 2.
 Fundus maternus potest dari patri à filio adulto, cum non est gravatus substitutione. p. 887. c. 1.
 Filius adultus potest legare patri in testamento summam destinata *a esse convertis en propres*, sed non donare intervivo. pagina 887.
 An pater excludatur à successione filii in qua sunt bona, in quibus dictus filius successit avo, patre suo abstinate. pag. 888. columna 2.
 Filius etiam non heres patris est heres doarii. p. 895.
 Res donata conjugibus & filiis ex matrimonio an transeat ad filios. *ibidem.*
 Filius donatarius patris renuntians hereditati patris potest capere partem suam in dote. pag. 865. col. 2.
Fiscus.
 Fiscus regius incipit à prehensione. 108. c. 2.
 Fiscus & res fiscales propriè sunt & dicuntur in jure bona & jura quæ spectant ad principem; in quantum princeps, quod nos dicimus domanium regium. p. 539. c. 2. n. 184.
Flandresis.
 Comes qui denegavit justitiam facere subditis. pag. 539. col. 1. num. 180.
Florentia.
 A Francis instaurata p. 7. à quo destructa.
 An eadem quæ olim dicta Fluventia. *ibidem.*
Flumen.
 Vi fluminis adjecta feudo cui cedant. p. 91. c. 1.
 Alveus relictus à flumine aut fluvio an fiat communis eorum qui prope ripam prædia possident. *ibid.* & c. 2.
Fœmina.
 Repræsentat masculinum in jure primogenituræ. p. 285. c. 1.
 Descendentes ex fœmina. excluduntur ab illo jure & gradu, à quo fœmina excluditur. *ibidem.*
 Fœmina an sit inhabilis ad succedendum in feudo. p. 976. c. 2.
 An ad succedendum in eodem. *ibidem.*
 Utrum excludatur à masculino in successione feudi, etiam si simpliciter sit heres & masculus, & id per beneficium inventarii. *ibidem.*

Tom. I.

An fœmina quæ prima facit citare in retractu, excludat alios. *ibidem.*
Formaliter.
 Formaliter fit quod melius fit. p. 561.
Formatus.
 Formata jura quæ. p. 245.
Forum.
 Privilegia fori. p. 634. c. 2. & 635.
Francia.
 Jus investendi Episcopos ad Reges Franciæ pertinere. pagina 7. col. 2.
 Leo Pontifex impetrat à Rege Franciæ Reatinam Ecclesiam. p. 7. col. 2.
 Novus Rex Franciæ decessori suo non succedit ut heres, sed jure sanguinis. p. 13. c. 2.
 Franciæ Regum & Romanorum Imperatorum vetus amicitia. p. 19. c. 2.
 Regni Franciæ omnis clientela primariò & immediatè subest Regi. p. 91. c. 2.
 An sacra etiam loca subint Regis Franciæ in suo regno. *ibidem.*
 Regis Franciæ vassalli an teneantur auxilium præstare etiam contra dominum suum immediatum, si perduellus sit. pagina 95. columna 2.
 Cur in regno Franciæ cessant quæstiones illæ: utrum vassallus jurare debeat dominum suum contra patrem. pagina 93. col. 2.
 Regnum Franciæ quo jure deferatur. p. 234. c. 2.
 Regnum Franciæ non hereditario jure, sed jure sanguinis deferatur p. 247. col. 1.
 Cur Rex Franciæ non possit testari de regno. pag. 247. c. 1. & 2. num. 9.
Francus.
 Franci à Germani an derivent. pag. 4. c. 2.
 An Scandinaviæ sive Scandix populi, ut Gothi, &c. *ibidem.*
 An à Sarmatis qui nunc Poloni. *ibidem.*
 Idioma illorum ferè simile. *ibidem.*
 Papæ à Regibus Francorum datus. p. 7. c. 1.
 Privilegia Regibus Francorum ab Adriano Papa concessa. *ibidem.*
 Imperii à Græcis in Francos translatio. p. 7. c. 2.
 Privilegia ab Adriano I. Papa Regibus Francorum concessa. p. 7. col. 1.
 Florentia à Francis instaurata. *ibidem.* & 8.
 Hispani Francorum Regibus subditi. p. 8. c. 1.
 Francis deberi Imperium Occidentis redivivum. pagina 9. c. 1.
 Francorum virtus & victoria mirabilis. *ibidem.*
 Roma & Italia sub Francorum Imperio floruit 10. An sub decem aut novem Regibus. *ibid.*
 Francorum Reges an imperatores eligi possint. p. 15.
Frater.
 Cui frater donavit in anticipationem successionis, an conferre debeat ceteris fratribus. p. 910. c. 1.
 Donatio facta fratri in anticipationem successionis potest semper revocari. *ibidem.*
 Donatio feudi in anticipationem est cum oneribus successionis futuræ. p. cad. c. 2.
 Facta filio à patre ex causa certa & specificata utrum sit valida. p. 911. c. 1.
Frans.
 Non præsumitur, nec simulatio in eo quod alià viâ obtineri potest. p. 443. c. 2. n. 29.
 Non præsumitur inter patrem & filium, nisi simulatio probetur. p. 887.
Frequentia.
 Frequentiæ causâ dictum non attringit. p. 485. c. 1.
Frustrarius.
 Utrum fructuarius fundi dominantis possit ob defectum vassalli fundo manum injicere. p. 26. c. 1.
 Fructuario quæ jura comperant. p. 16. c. 1. & 2.
 Quænam facere non possit fructuarius. p. 27.
 Nova & subtilis distinctio, an quando & qualiter appellatione domini veniat fructuarius. *ibidem.*

CCCCC

I N D E X

- Quibus casibus verum sit quoddam sit dominus sui usufructus. *ibidem*.
- An domini appellatione fructuarius contineatur, ut suo nomineprehendat feudum ob defectum vassalli. pagina 27. col. 2. 28. col. 1.
- Fructuarius an possit nunciare novum opus, aut agere pro servitutibus. p. 28. col. 1. & 2.
- An fructuarius procuratorio nomine domini, sive proprietarii ut verus, legitimus & tacitus procuratorprehendere, & alia dominicalia jura exercere possit. p. 28. c. 2.
- Quamnam feudi procuracionem habeat. *ibidem*.
- An sit proprie in omnibus procurator generalis, proprietarii, an in quibusdam tantum. *ibidem*.
- Quamnam proprietario prestare fructuarius teneatur. pag. 28. c. 2. 29. c. 1.
- Investitura fructuarii vel coloni ad longum tempus an proficit ad exclusionem retractus proximitatis. p. 31. c. 1.
- Investitura facta per fructuarium & colonum ad magnum tempus an valeat. *ibidem*.
- Fructuarius.*
- Fructuaria quomodo dicenda sit quae non per suam, sed alienam manum fruitur. p. 31. c. 1.
- Fructuarius cui nihil habeat in thesauro invento in fundo serviente, sine fructuario. p. 37. c. 2.
- Fructuario & hypothecario creditori quemadmodum proficit quae alluvione accrescunt. p. 381. c. 1.
- Fructuarius feudi utrum teneatur, pendente usufructu, prestare clientelaria obsequia. p. 39. c. 2.
- Fructuarius feudi dominantis quemadmodum agere possit, negligente proprietario. p. 45. 46.
- Fructuarius investiens vassallum, an teneatur id denunciare proprietario. p. 49. c. 1.
- Fructuarius an etiam instrumentorum feudi usum habeat. pag. 99. col. 1. & 2.
- Fructuarius an teneatur periculum rei denunciare proprietario, vel patronus clientis. pagina 112. columna 2. numero 70.
- Fructuarius procuratorio nomine domini, retractu feudali utitur. p. 300. c. 1.
- Finito usufructu, repetet pretium, nec compensabitur cum fructibus. *ibid.*
- Cur nulla relevia, nulla jura debeat ratione feudorum. *ibidem*, & col. 2.
- An fructuarius sit proprie procurator domini. pagina eadem & col.
- An possit cogere dominum declarare voluntatem suam super retractu. p. 300. c. 2.
- Utrum habeat retractum nomine proprio. *ibid.*
- An ab illo possit retrahere dominus quicquid is jure retractus acquirit. *ibidem*.
- An fructuarius possit uti jure retractus in feuda ante usum fructuum vendita, licet possit uti prehensione. pagina 301. col. 1. num. 39.
- Fructuarius an debeat habere quintum pretii, quando dominus retrahit. p. 302. c. 1. n. 44.
- Fructuarius si vendat & tradat fundum fructilem, privari debet usufructu. p. 448. c. 1. n. 43.
- Utrum relevia seu relevamenta fructuario adquirantur. *ibidem*.
- Fructuarii & patroni paritas. p. 563.
- Disparitas. *ibidem*.
- Quod debetur domino pro jucundo adventu an transeat ad fructuarium. p. 607. c. 1.
- Fructus*
- Naturales & civiles qui dicantur. p. 35. c. 2.
- Pendentium fructuum natura quae. *ibid.*
- An separationi a re in fructibus naturalibus correspondeat cessio obligationis in civilibus. *ibid.*
- Fructus propter suspensionem sequentur, vel aliis ut in tuto sit restitutio, providetur. p. 61. c. 2.
- Cujus jure proprio sunt fructus an teneatur eos impensis contri- buere. p. 86. c. 1.
- Impensis gratia fructuum, eos ipso jure minuunt. *ibidem*.
- In maturis fructibus quemadmodum impensae deducendae sint. p. 86. n. 93.
- Utrum fructus uberiores provenientes ex re meliorata minuant impensas factas per possessorem. p. 87.
- Fructuum percipiendorum non vulgaris relatio. *ibidem*.
- Fructus appellatione quid veniat. p. 98. c. 1.
- Fructus verb. prolatum a lege an deductis impensis recipiendum. p. 100. c. 2. n. 13.
- De fructibus sectis humi jacentibus. pag. 693. col. 1. num. 50. & 694.
- Fructibus certum collectionis tempus habentibus quemadmodum uti debeat dominus, feudo vassalli prehensio. pag. 108. col. 2. num. 53.
- Modus utendi fructibus debitus ex quibus & quot circumstantiis colligatur. *ibidem*.
- Fructus pignoris etiam percipiendi sorti quare imputandi. pagina 114.
- Pactum de lucrandis. *ibidem*.
- Usuras in fructibus non excusat actus liberalitatis. pagina 115. c. 1. num. 16.
- In iis licite veniunt propter moram re ipsa. *ibidem*.
- Quid si fructus feudi alicui debeantur. p. 280. columna 2.
- Fructus maturi & colligi coepti an debeant haberi pro collectis. p. 107. col. 1. n. 42.
- Quando jus retractus consistat in fructu. p. 305.
- Quid de fructibus tempore venditionis pendentibus. p. 310. col. 1. & 2.
- An debeant dividi pro rata temporis. *ibidem*. c. 2. n. 79.
- Fructus quondam computentur in deductione jurium. p. 487. c. 2. num. 12.
- Fructus commissi feudi a quo tempore debeantur. pagina 508. columna 2.
- Revocatio donationis an extendatur ad fructus. pag. 509.
- An titulus revocabilis inducat acquisitionem fructuum. pag. 509. col. 2.
- Depositio fructuum cur intelligatur de proximo anno. pag. 556. col. 1.
- An patronus possit eligere fructus certi anni. *ibidem*, & pag. 557.
- Fructus appellatione continetur omnis obventio. pagina 623. columna 2.
- Fructus, labor & opera ruinant fructus. p. 624. 625.
- Refert an fructus casu pereant ante collectionem, vel post. pagina 625.
- Fructuum futurorum stipulatio, vel legatum. pag. 626. col. 1.
- Fructus maturi pro collectis habentur respectu ejus cui pro illo anno debentur. p. 640. & 641.
- Fructus percepti ante manus levationem ad quem pertineant. p. 641. columna 2. n. 59.
- Commisarii colligendis & conservandis fructibus. pagina 687. col. 2.
- An etiam intra urbem fructus naturales impediri possint. pag. 830. col. 2.
- Fructus pendentes sunt in bonis debitoris, & non reputantur inter immobilia. p. 852. c. 1.
- Fundus.*
- De fundo dominante, & quis fundi dominantis dominus. pagina 26.
- An semper feudum dependeat a fundo. *ibidem*.
- Fructuarius fundi dominantis utrum possit ob defectum vassalli manum feudo injicere. *ibidem*, c. 2.
- An feudum sit de pertinentiis fundi dominantis. pagina 34. columna 1.
- Utrum usus fundi consolidati cedat fructuario, quamdiu durat usufructus. p. 38. c. 1.
- An accessiones novae fundi extra veterem & praesistentem causam & jus fundi dominantis soli proprietario adquirantur. p. 38. c. 2.
- Quod fundi destinatione patrisfamilias constituentur, & quomodo. p. 71. c. 2.
- An unita per vassallum fundo feudali fiant idem fundus, vel idem feudum, aut qualitatem feudalem recipiant. pagina 72. columna 2.

923

GENERALIS.

Fundi appellatione quid veniat. pag. 99. col. 2.
 Instrumentum fundi quid. *ibidem*.
 Fundus sicut destinatione unius patrisfamilias; ita feudum destinatione patroni clientisque simul constituitur. pag. 137. col. 2. num. 30.
 Clausula: fundus habeatur pro hereditate quid importet. pag. 179. col. 2.
 Fundo evicto, per quem laudimia restitui debeant. pag. 735. col. 1. num. 23.
 Non dicitur vendi ad onus quatenus emptor habet recursum contra alium. pag. 806. c. 2.
 Quid quando fundus censualis redit postliminio. pag. 825. col. 2. num. 75.
 Fundus maternus an possit dari à filio adulto, cum non est gravatus substitutione. pag. 887. c. 1.
 Fundus acquisitus ante matrimonium, quo durante, emptor conventus ad supplementum pretii supplet, est conquestus inter conjunctos. pag. 890. c. 1.
 Fundus adjudicatus *par decreti*, an retrahatur pro summa decreti. p. 923. c. 2.
 Emptor fundi à la charge du decreti, cui adjudicatus est, ne retire du retrayant, que pretia adjudicationis. *ibidem*.
 An fundus acquisitus *par retrait lignager*, sit proprius ejus qui acquirit. p. 924.
 An possit vidua retrahere ab heredibus defuncti fundum retractum ex latere ipsius vidue. p. 924.

Futurum

 Subjunctivi ad omne tempus versatile. p. 45. c. 2.

G.

GABELLA an debeatur ex distractu factopost rem traditam, pag. 390. & 391.
 Non debetur nova gabella, quamvis aliud detur in solutum, contra Bertachinum. *ibidem*.
 Gabellam inter & jura feudalia quæ sit differentia. pagina 395. columna 1.

Gallia.

 Consuetudines Galliz locales an sint jus municipale, aut commune cujusque loci. p. 21.
 Galliz Cisalpinæ & Transalpinæ consuetudines quantum differant. p. 133. c. 1. n. 8.

Garde-bourgeoise.

 Limitatur ad cives morantes in urbe. p. 866. c. 1.

Gardia.

 An gardia uteri semel acceptata retrahatur. pagina 864. columna 2.
 An extendatur ad bona sita in alia provincia, quæ non admittit gardiam. pag. 865. c. 2.

Gardien-noble.

 An possit rectè conveniri à creditoribus? pag. 865. col. 4.

Geminatio

 Non semper operatur ampliacionem, sed qualificationem & restrictionem. p. 422. c. 1. num. 126.

Generaliter

 Dictum quomodo generaliter intelligendum. pagina 124. columna 1.

Gerundium

 An importet conditionem. p. 340. c. 1.
 Nova theoria de virtute gerundii. p. 469. c. 1.

Gesta

 Monumenta publica & authentica gestorura significant. pag. 811. col. 2.

Granata

 Expugnata. p. 489. c. 2.

Gratificatio

 An regulariter habeat locum. p. 229. c. 2. n. 4.

Guido.

 Guidonis Papæ error. p. 304. c. 2. n. 55.

H.

HENRICUS Auceps an fuerit Imperator pag. 13.
 Henricus I. verè Navarræ Rex. p. 489. c. 2. n. 8.
 Tom. I.

Hereditarius.

Utrum hereditaria officia transeant ad successores, & pro fundis ac patrimoniis censeantur. p. 80. c. 1. n. 59.

Hereditas.

 Lucrativo titulo hereditas liberis obvenire an dicatur, velut debita. p. 123. c. 2.
 An hereditatis aditio trahatur retrò. p. 536. c. 2. n. 172.
 An heres per beneficium inventarii, possit alienare. *ibidem*, & 173.
 In quo propriè consistat. p. 880. c. 2.
 Unio partium hereditatis facit accrescere cum onere ferendi. pag. 884. col. 1.

Hereditas.

Possessio hereditatis per unum ex liberis confirmatur pro aliis ceteris. p. 891. c. 1.
 Heres heredis potest liberè & indistinctè non adire hereditatem. *ibidem*.
 Legatarius an possit repudiare legarum & non heres ejus. p. 891. col. 1. & 2.
 Heres per beneficium inventarii non habet fructus, donec inventarium sit factum, & qualitas fundata. *ibidem*.

Hereditium.

Differentia hereditiorum & conquestuum. pagina 530. columna 1. num. 149.
 Heredia reversa ad filios primi matrimonii sint heredia. pag. 900. col. 1.
 Pater cum filius ut heres matris retraxit hereditium maternum, & moritur sine filiis, non succedit, nec pretium repetit. p. 900. col. 2.
 Uxor potest repetere dimidium pretii redemptionis hereditii à marito factæ, constante matrimonio. *ibid*.
 Propinquus qui se heredem purè, vel per beneficium inventarii dicit, non excludit remotiorem ab herediis, quibus ipse propinquus non succedit. *ibidem*.
 Hereditium venditum pro reditu redimibili, & reliquis potest retrahi jure contractus. p. 922. c. 1. & 2.

Heres

Putativus feudi dominantis, utrum possit prehendere feuda aperta, & fructus suos facere ac cetera feudalia jura exigere. pagina 41.
 An possint heredes eligere unum ex ipsis præstandæ fidei ergò. p. 140. c. 1. n. 39.
 Quæ onera quemque heredum in solidum obligent. pag. 140. c. 1. num. 40.
 An quæ dicuntur de herede, intelligantur adita hereditate. p. 149.
 An teneatur de facto defuncti in fraudem sui. p. 250. col. 2. num. 22.
 Heres an teneatur probare se non habere propinquiorem vel concurrentem. p. 411. c. 2.
 Heredes hereditiorum, & heredes conquestorum an sint coheredes. p. 414. c. 1. n. 99.
 Heres male versans an cogi possit restituere fideicommissum ante diem vel conditionem. p. 421. c. & 1. 2. n. 124.
 Heres si bone fide, & bona fidei emptori vendat feudum conditione fideicommissi extante, an resolvatur venditio; aut ab herede pretium restituendum sit commissario. pagina 419. columna 2.
 Heres quo jure dominus sit pendente conditione vel die fideicommissi. p. 419. c. 2. n. 116.
 Heres mediatus ingratitudinem adversus dominum committens, & mox feudum recipiens utrum noceat proximo agnato succedere volenti. p. 536. c. 2. n. 172.
 An heres per beneficium inventarii possit alienare. *ibidem*.
 Heres qui habet tantum mobilia in parte sua utrum teneatur ad debita pro eadem parte. p. 852. c. 1.
 An heres mobilium ea vendens desinat esse heres ex eo quod habeat pretium. *ibidem*.
 Heredes debent solvere ultra annum executionis, si solvendo sint. p. 861. c. 1.
 Heres ad onus implendi testamentum an teneatur solvere. *ibid*, col. 2.
 Qui non capit mobilia tanquam heres, an teneatur ad debita, & quatenus. p. 865.

I N D E X

Heredi mobilium patri an possit legari conquestus. pag. 879.
 An heredi propriorum possit quid legari, cum alius est heres mobilium, & conquestuum propinquior. *ibidem*.
 An per testamentum possit fieri melior conditio unius ex heredibus. pag. 880. col. 1. num. 7.
 Herede super quem legatum est, abstinente, an legatum valeat. *ibidem*.
 Heredes paterni & materni ejusdem gradus vocantur æqualiter, scilicet paterni in bonis paternis, & materni in maternis. p. 880. col. 2. num. 11.
 Omnes heredes, licet sint jure mero, tamen non sunt semper æquales in emolumenta. *ibidem*.
 Heres sub beneficio inventarii rationem reddet sumptibus inventarii p. 901. col. 2.
 Heres repræsentans est tanquam institutus in re loci. pagina 902.
 Heres per inventarium tenetur respondere creditoribus de fructibus per eum perceptis. p. 903. col. 1.
 Heres per inventarium est depositarius erga creditores qui se opposuerunt. *ibidem*.
 Heres per beneficium excluditur in patria juris scripti, ab eo qui in pari gradu se simplicem gerit. *ibidem*, num. 3.
 Remotior qui se dicit heredem simplicem, excluditur à propinquo re qui erat heres per inventarium. *ibidem* n. 4.
 Uno existente herede per inventarium: si venit alius qui petat partem, potest admitti etiam sine litteris. *ibidem*, col. 2. num. 5.
 Per inventarium an & quando incipiat esse heres simplex. pag. 889. col. 1.
 Declarans se nolle esse heredem, an transmitat. *ibidem*. col. 2.
 Heredes materni excludunt fiscum, paternis heredibus deficientibus, & contra. pag. 900.
 Heredes propriorum non tenentur ad debita, nisi in subsidium. *ibidem*.

Heritages

Tenus noblement. p. 159. 260.
 Heres est satus, ideò, *la complainte n'est recevable contre luy*. pag. 909. col. 1.
 Legatum factum uni ex heredibus an valeat. pagina 880. columna 2.
 Uno heredum abstinente, pars ejus non accrescit maternis, nec è converso. *ibidem*.
 An remotiores heredes defuncti proximioribus abstinentibus, præferantur fisco. *ibidem*.
 An quintum bonorum paternorum possit legari uni ex heredibus maternis. *ibidem*.
 Heredes in eodem gradu sunt æqualiter heredes in mobilibus & conquestis. *ibidem*.
 Cur remotiores heredes non videantur veri heredes. pag. 881. col. 1.

Hispania.

Hispaniz regna quinque. p. 489. col. 1.

Hispanus.

Hispani Francorum Regibus subditi. p. 8.
 Rex Hispanorum an subsit Imperio. *ibidem*. c. 2.
 Hispanorum gens ad verum Christi cultum à Francorum Regibus redacta. *ibidem*.

Holophernes

Princeps militiz sub Nabuchodonosore Assyriorum Rege. pagina 287.

Homage.

Receptiones f. & homage. p. 155. c. 1.

Homagium

Quid, & quotupliciter accipiatur. p. 126. c. 1. & 2.
 Homagium quid sit secundum vulgarem modum loquendi & jus canonicum p. 129. c. 1. n. 14.
 Quomodo accipiendum sit homagium pro spiritualibus præstari, vel non. *ibidem*.
 Homagium quotuplex. p. 129. c. 1. n. 15.
 Forma & solemnitas homagii. *ibidem*.

Homo.

Homines tailiabiles qui dicantur, & qui ligii, vel non ligii. pagina 70.
 Homines pro subditiis, quando dicantur. p. 127. c. 2. n. 6.

Hortus

Contiguus quis dicatur. p. 257. c. 2. num. 3.
 Quid de horto afferente fructum. *ibidem*.

Hypotheca.

Seu supervalentia quid? p. 452. c. 2. n. 57.
 Utrum pro ea debeatur relevium. *ibidem*.

Hypotheca

An per divisionem sequentem in aliquo mutetur. pagina 121. columna 1. num. 45.
 Et idem in usufructu acquisito super parte in divisis. *ibidem*. col. 2.
 Hypotheca quomodo afficiat rem, & quamlibet ejus partem. pag. 143. c. 1. n. 54.
 Hypotheca vel servitus per acquisitionem domini commutabilem an confundatur. p. 331. col. 2. n. 38.
 An hypotheca & servitutes revocentur per ingratitudinem vassalli. pag. 519. c. 2. n. 98.
 Utrum ampliet obligationem. p. 520. c. 2. n. 109.
 Ad hoc officit, ut qui non negat instrumentum, tenetur illud exequi. p. 849. c. 2. n. 8.
 Hypotheca est prior pro reliquis. *ibidem*.
 Expensarum hypotheca est verè formata die contractus. 850. c. 1.
 Ab eodem potest cumulari. p. 851. 852.
Hypothecatus.
 Res censualis vel feudalis hypothecata est domino directo pro ejus juribus. p. 716. c. 1.
 Hypothecam an impediatur retentio domini directi. *ibidem*.

I.

IDENTITAS manente forma, manet. pagina 389. col. 1. num. 54. & 590.

Ignobilis.

Ignobiles non possunt acquirere, nec retinere feuda nobilia. pag. 261. & 262.

Ignorans

Non cadit in commissum. p. 323. c. 2.
 Ignorans adversus quem restituitur. p. 453. c. 2. n. 62.

Ignoranter.

An percutiens clericum ignoranter, incidat in canonicum. pag. 535. col. 1. num. 167.
 Primum percutiens ignoranter donatorem an amittat donationem. *ibidem*, seq.
 Ignorantia utrum probetur juramento. p. 536. c. 1. n. 172.

Immediatus.

Immediata feuda & mediata quæ, & quænam possit dominus prehendere. p. 93. c. 1.
 Immediatorum vis & potestas. *ibidem*.

Immobilis.

Immobiliū bonorum confiscationes, cui cedant. p. 39. c. 1. & 2.
 Cur prohibeantur immobilia in Ecclesiam transferri. p. 596. c. 1.
 An res immobilis extendatur ultra locum consuetudinis. p. 865. col. 1.

Impedimentum

Perpetuum. p. 656.
 Temporale. *ibidem*, c. 2.
 De causa impedimenti faciendi. p. 694. c. 2.
 De modo & forma servandis in impedimento. p. 699. c. 2.
 Utrum propria autoritate possit dominus impedimentum, & quodnam facere. p. 697. c. 1. n. 77.
 An vero judicis autoritate debeat procedere. *ibidem*, columna 2. num. 78.

Impensa.

De ratione reddenda, quando constat opus & quantitas impense. p. 197. c. 1. num. 26.
 Modicæ impense an juramento probentur. *ibid.*. c. 2. n. 27.
 Impense litis sunt personales. p. 282. c. 1. n. 27.
 In rem sunt reales. *ibid.*. c. 2.
 Impense gratiæ fructuum an eos ipso jure minuant. p. 86. c. 1. n. 91.
 In maturis fructibus quemadmodum impense deducendæ sint. *ibid.*. c. 2. n. 94.
 Retentio & persecutio impensarum nomine an etiam adversus creditorem hypothecatum competat. *ibid.*
 Fructus uberiores provenientes ex re meliorata utrum minuant impensas factas per possessorem. *ibidem*.

GENERALIS.

An veras mala fidei possessor impensas deducat, aut repetat. pag. 88. c. 1.

De ratione reddenda, quando constat opus & quantitas impensar. p. 196. c. 1. n. 20.

Quid de eo qui analogista esse iustus est. *ibidem*.

Imperator.

Insignia Imperatoris Aquila duplex nigra. p. 8.

Integra ac solida à Carolo-Magno Franciar Rege usurpata. *ibidem*. col. 2.

Quo effectu Imperatores jurent Pontifici; & an sit juramentum fidelitatis. p. 15. 16.

An Imperator sit vassallus Papæ. *ibidem*.

Quare Imperator non est, nisi Romæ imperet. *ibid.*

An Imperator possit auferre jurisdictionem civitatibus Italiar. *ibidem*.

A sententia Papæ, Imperator, ultrò tamen, provocat ad Curiam Parisiensem. p. 19. c. 2.

Imperatorum & Francorum Regum vetus amicitia. *ibidem*.

Imperium

Quomodo à Francis ad Saxones consensu Conradi & quomodo translatum, aut potius sectum. p. 12.

Imperium concessum Carolo-Magno, & successoribus ejus non tanquam Francis simpliciter, sed tanquam Regibus Francorum. p. 13. c. 1.

Nova concessio Imperii in Othone I. *ibidem*.

Imperium Othoni concessum non à solo Leone Papa, sed à populo Romano. *ibidem*. col. 2.

Non tanquam Regi Theutonum, sed tanquam Regi Italiar. *ibidem*.

Imperium an fuerit hereditarium. *ibidem*.

An successione delatum. p. 14. c. 1.

Electorum Imperii institutio, quando & à quo cepit. *ibidem*.

Initio alii & plures quam hodie. *ibidem*, col. 2.

An uno die, aut uno anno aut septem tantum constituti. *ibidem*.

Quo tempore & modo confirmati. *ibidem*.

Imperium quo jure deferatur. p. 234. c. 2. n. 26.

Implementum.

Differentia veri & ficti implementi. p. 473. c. 2. n. 20.

Incertitudo

Utrumque concludens an vitiet. p. 506. 507.

Cujus utrumque extremum concludit an noceat. p. 636. columna 1. num. 31.

Incorporatio

An & in quo presumatur. p. 448. c. 1. n. 47.

Indefinitus

Indefinita æquipollet universali collectivæ, non distributivæ. pag. 141. col. 2.

Locutio indefinita utrum æquipollet universali. p. 794. col. 2. num. 33.

Indemnitas

Quemadmodum praestetur alteri. p. 591.

Individuum.

An etiam in individuis heredes teneantur collectivè, vel distributivè. p. 139. c. 1. n. 36.

Individuum quot modis sit. p. 586. c. 2.

Inducia.

Quænam sint induciar 40. dierum, & ubi habeant locum. p. 148. columna 1.

Induciis quadraginta dierum pendensibus, fructus maturos an liceat colligere aut præcipere immaturos. pagina 151. columna 1. n. 14.

Induciarum 40. dierum lapsus an constituat in mora. pag. 152. columna 2.

Cur pendensibus his induciis possint jura feudalia peti. *ibid.*

Et an possint peti pendente hoc tempore alia jura & servitia. *ibidem*.

Legales induciar quænam. pag. 485. c. 1. n. 4.

An denegata suppleantur à lege. *ibidem*.

Quid si non petantur. *ibid* n. 5.

Utrum hæ induciar in totum expirent respectu omnium filiorum & convassallorum minorum. *ibid* col. 2.

An istæ induciar intelligantur tam de fidelitate, quam de juribus

milibus debitis. *ibid.* & 486. c. 1. n. 8.

An hæ induciar remorentur relevia. *ibid.* c. 2.

Defectu ætatis quid fiat de illis? *ibid.* p. 91. l. 1.

Induciar conventionales. *ibidem*.

An induciar proficiat vassallo & patrono. *ibid.* col. 2.

Induciar reales quæ. *ibidem*.

Resolubiles. p. 492.

Indulgentia

Non debet ei prodesse qui fuit in dolo. p. 887.

Infans retrahens quare non eget tutore. pagina 917. columna 1.

Infeudatio.

Infeudatio simpliciter facta refertur ad consuetudinem loci, & ab ea lucem ac interpretationem sumit. pag. 175. columna 1. num. 92.

Ingratitudo.

Si ob ingratitude feudum revocatum erit, utrum relictum debeat. p. 402. col. 2. n. 57.

Donatio ex capite ingratitude non revocatur nisi per sententiam. *ibidem*.

Per quot testes probetur. p. 513. c. 1.

Omnis causa feudi amittendi fundatur in ingratitude. pag. 508. columna 1.

Ob ingratitude successio, dos, alimenta ingratilibus denegantur. *ibid.* & col. 2.

Ingratitudo quomodo officiat personæ ingratæ. p. 516. columna 1. num. 81.

Ingratitudo attenditur erga eum à quo lucrum procedit vel spectatur. pag. 895. c. 1.

Ingratus.

Heredi ingrati utrum possit feudum auferri. pagina 528. col. 2. num. 143.

An ingratus vassallum per ignorantiam in fidem recipiens ei remisisse ingratitude videatur. p. 529. columna 1. & 2. numero 145.

Injuria.

Gravior est injuria facta à filio, quam beneficiario. pag. 531. col. 1. num. 152.

Innocentius

IV. Papa Federicum II. Imperio & regnis destituit & debellavit. p. 17. col. 1.

In solidum.

Quomodo consulatur obligato in solidum contra coobligatos. p. 140. c. 2. n. 42.

Instantia

Cæpta incumbit successori necessariò. *ibidem*.

Instantia precepta suscitatur à principe, pagina 510. columna 1. num. 50.

Instar.

Verb. *instar* an importet solum similitudinem. *ibidem*.

Institutio.

Institutio quid. p. 619. c. 1. n. 27.

Institutio sicut exhereditatio non est de forma. p. 909.

Instrumentum.

Instrumenta publica utrum probent rem gestam. pagina 157. columna 1.

Enunciatio instrumenti. *ibidem*.

Effectus instrumentorum contra quos extendantur. *ibidem*, & columna 2.

Traditio instrumentorum qua ratione traditioni reali æquipollet. pag. 326. col. 1. n. 14.

Ad quem spectant actiones, spectant instrumenta. pag. 628. col. 1. n. 8.

Insula

In flumine nata cujus sit. pag. 91. col. 2.

Integer.

Quotuplici respectu res integra dicatur, vel non. pagina 326. columna 1.

Quandonam res dicatur integra. p. 527.

Intelligere.

Verb. *Intelligitur* quam denotet fictionem. p. 27.

Interdictio.

Consuetudo interdictionis. p. 272. c. 2.

I N D E X

Interdictum

- Unde vi.* Utrum possit vassallus interdictio: *unde vi* experiri adversus dominum. p. 62. col. 1.
 Interdictum *uti possidetis* & *unde vi*, an detur contra judicem qui ut iudex via jurisdictionis utitur. pagina 63. columna 1. & 2.
 Interdictis possessoris an utamur in Gallia contra judicem injuste procedentem, idque notorie. *ibidem*.
 Interdicto experiri an sit utilius, quam via oppositionis, vel appellationis. p. 65. col. 2. 66. c. 1.
 Factum à suspensio vel interdictio an valeat. pagina 617. columna 2.
 Interdictorum ante 1200. annos ritus exolevit, & appellatione actionis veniunt. p. 844. c. 1.

Interesse.

- Actio ad interesse durat usque ad 20. annos contra fraudatorem. pag. 918. col. 2. n. 3.
 Interesse propinquum cur æstimetur, non remotum. pagina 204. col. 4.
 Interesse propinquum à remoto qua ratione discernatur. *ibidem*.
 Sententia lata contra habentem principale interesse, an præjudicet habenti minus principale interesse. pagina 393. columna 1.

Interlocutoria.

- Quandonam iudex possit revocare interlocutoriam. pag. 595. c. 1. num. 62.

Interpretatio

- Benignior & æquior in dubio præferenda. pagina 100. col. 2. num. 17.
 Quomodo accipiendus in testamentis largam fieri interpretationem. p. 285. col. 2.
 Interpretatio omnis debet fundari in bono & æquo. pag. 479. c. 1. num. 6.
 Limitatoria præstat correctoriz. p. 696. col. 1. num. 69.

Inventarium

- Ita præsumitur contra non facientem librum rationum sicut contra non facientem inventarium. pagina 198. columna 2. num. 34.
 Inventarium potest fieri in alta iustitia, *pardevant le Greffier, en-tore qu'il n'y ait point de Tabelhon*. *ibidem*.
Non tenu cloz ne déroge à la communauté. pag. 876.
 Ex continuatione communionis inventario non factio, est conquisitus in quo parentum superstes non succedit. *ibidem*.
 Principium inventarii prompte incepti trahitur ad tempus mortis ejus, de cujus bonis fit. pag. 877. col. 2. n. 21.
 Filia matris quæ non fecit inventarium, habet communionem usque ad diem mortis. pag. 878. col. 2.
 Inventarium factum sine litteris regis, nec vocatis creditoribus, an valeat. pag. 890.
 Inventarium sub beneficio debet fieri creditoribus sub programma. pag. 903. col. 2. n. 5.
 Inventarii defectus an debeat prodesse superstiti conjugum. pag. 924. col. 2.

Investire

- Investiendi mandatum ad quos restringatur. pagina 593. col. 1. num. 74.
 Investire legitur requisitus dominus. p. 792. c. 1. n. 15.

Investitura.

- Utrum investituræ, recognitiones & renovationes sint actus alienationis, aut administrationis. p. 30. col. 2.
 Differentia investituræ censuariz & feudalis. pagina 31. columna 1.
 Investitura fructuarii vel coloni ad longum tempus, aut coloni ad modicum, an profit ad exclusionem retractus proximitatis. p. 31. col. 1.
 Investitura facta per fructuarium & colonum ad magnum tempus an valeat. *ibidem*.
 Quibus casibus investitura facta per colonum modici temporis valeat. *ibidem*.
 Quandonam colonus præsumi solet deputatus ad investituram. *ibidem*.
 Investitura in novo feudo an requiratur aut sufficiat in ea æquipollens investitura. p. 76. col. 2. n. 42.
 Quando incipiat currere tempus petende investituræ. p. 149.

Investitura per fructuarium & colonum ad magnum tempus an valeat. *ibidem*.

Præsumi quando solet colonus ad investituram deputatus. *ibidem*.

Investituræ renovatur instrumentum an probet feudum. pag. 173. col. 1.

Investitura primitiva & proprie vera. p. 213. col. 2.

Quid si ad investituram concurrant plures emptores vel donatarii aut alii simili vel dissimili titulo. pag. 414. col. 1. n. 101.

Investitura feudorum legalium ad quem spectet. pag. 416. col. 1. num. 105.

Inundatio

Brevis non attenditur. p. 824. c. 2.

Jouer.

Vocabulum hoc qua ratione accipiendum. p. 578.

Item

Dictio non repetitiva, sed continuativa. p. 601. c. 1.

Judaicus

Superstitio Judaica adherere literæ, non habita ratione æquitatis & verisimilis mentis. p. 396. c. 1. n. 43.

Iudex.

Mandata iudicum inferiorum qualia esse debeant. pagina 66. col. 1.

Quandonam dominus aliquis possit esse iudex inter se & agricolas suos. p. 128. c. 1.

Iudice inferiore negligente, qualiter superior se interponat. *ibidem*.

Iudex regius solus antonomasticè ordinarius. pag. 128. col. 2. num. 11.

Iudicem regium subditi inferiorem an possint declinare. *ibidem*.

Iudicis præsentia & autoritas est de forma & substantia publicationis. p. 169. c. 2. n. 65.

Iudicis incompetencia non attenditur ubi periculum est in mora. p. 193. c. 2. n. 8.

Iudicis verba qua ratione ad intellectum juris reducenda. p. 633. c. 2. n. 16.

Iudex Ecclesiasticus non potest cognoscere de feudo etiam inter clericos. p. 634. c. 1. n. 19.

Etiamsi agitur de feloniam clerici vassalli. *ibidem*, n. 20.

Iudices temporales Ecclesiz ligantur constitutionibus regis. *ibid.* & col. 2.

Consentire in iudicem an dicatur qui petit recognitionem tituli, vel quid aliud simile. p. 635. c. 1. & 2.

Iudicis factum qua ratione factum partis reputetur. p. 638. col. 1. num. 42.

Decretum iudicis in quo à publicis subhastationibus distet. p. 726. col. 1. & 2.

Nudum iudicis præceptum. *ibidem*.

Iudicum miseria. pag. 889. col. 1.

Iudicium non debet claudicare, contra opponentem, & non voluntariè procedentem. p. 917.

Jugerum

Mensura & etymon jugeri. p. 276. c. 2. n. 6.

Divisio in 12. uncias. *ibidem*.

Juramentum

Conditiones recipit quas actus super quo interponitur, recipit. *ibidem*.

Juramentum fidelitatis an, & quo respectu sit individuum. p. 138. col. 2.

Juramentum fidelitatis an possit præstari pro successore jurantis. p. 143. c. 1. n. 551.

Juramentum personalissimum quid. p. 485. c. 1.

Juramentum necessariò an habeat in commissio, vel ingratitude. p. 506. col. 1.

Juramentum deferre an possit qui potest renuntiare. p. 506. c. 1. & 2. n. 31.

Juramentum fidelitatis est personalissimum. p. 607.

Juramentum interrogatorium exigentem obligat. p. 682.

Juramentum in litem facilius admittitur contra vitricum & novercam, quam contra patrem & matrem. p. 876.

Jurare.

Beneficium jurandi an excludatur à contraria præsumptione. p. 197. col. 2. n. 29.

GENERALIS.

- Impensa illius præsuntur opus factum qui ad hoc tenebatur. p. 198. t. 2. n. 30.
- Juratur in litem adversus eum qui non conficit, vel non exhibet librum rationum. p. 198. c. 2. n. 34.
- Jurisdictionis.*
- Jurisdictionem in vassallos qui domini habeant. pagina 3. columna 1.
- Jurisdictiones omnes fluunt à principe tanquam à mari, & in eum eodem modo refluant. p. 78. c. 1.
- Jurisdictionis certos gradus habens an possit eos multiplicare delegando, vel subdelegando. *ibid.* c. 2. n. 52.
- Jurisdictione adjecta per vassallum feudo, an cedat feudo aut possit in eam dominus manum injicere. p. 76. c. 1.
- An ea transeat, alienato feudo. *ibidem.*
- Utrum jurisdictione possit esse sine territorio. *ibidem.*
- An transeat cum universitate castri. *ibidem.*
- Utrum habeat aliquid commune cum prædiorum proprietate. *ibidem.* & c. 2. n. 45.
- Quomodo adhzreat castro. *ibidem.*
- Jurisdictione an præsumatur esse feudalis, aut de pertinentiis castri. p. 77. c. 2. n. 46.
- Quod in jurisdictione feudi nemo (præter Regem) suam intentionem fundatam habet, nisi probet. *ibidem.*
- Castro concessio an videatur concedi territorium de jurisdictione. *ibidem.*
- Jurisdictione concessa etiam in proprietatem, an unicus tantum gradus jurisdictionis intelligatur concessus. p. 78. c. 2. num. 50.
- Quot gradus jurisdictionis habeant castellani hujus regni. *ibidem.*
- Jurisdictionis verbo intelligitur simplex jurisdictione, non merum aut mixtum imperium. p. 78. c. 1. n. 48.
- Jurisdictione omnimoda & plena concessa, utrum intelligatur quoque merum & mixtum imperium concessum. *ibid.*
- Quemadmodum jurisdictione fiat patrimonialis & in dominio nostro. p. 80. c. 2.
- An jurisdictiones possint in Gallia pignorari, vendi, dividi. *ibidem.*
- Jurisdictione suprema tam est inseparabilis à corona quam essentia rei à re ipsa. p. 134. c. 2. n. 17.
- Jurisdictione castri an sit præcipua primogenito. pag. 271. c. 2. num. 24.
- Inest toti territorio, quamvis potissimum resplendet in castro. p. 272. c. 1.
- Qualiter jurisdictione subfeudalis in plures dominos dividi possit. *ibidem.*
- Qualiter jurisdictione ista & jura dominicalia debeant dividi. *ibidem.*
- An succedatur in jurisdictione pro modo territorii. *ibidem.* columna 2.
- Jurisdictione an quid simile habeat cum feudalityte. p. 416. c. 1. num. 105.
- Differentia inter dominium vel titulum jurisdictionis, & ejus exercitium. p. 490. c. 1. n. 1.
- Ad jurisdictionem fundandam quidnam inspiciatur. pagina 545. 546.
- Jurisdictione per se subsistit. p. 656.
- Jus.*
- An jura dominicalia sint in fructu. p. 29. c. 1.
- Jura ad præxim expendenda. p. 43. 44.
- Jura pecuniaria, & operæ mechanicæ an alii cedi, vel delegari vassallo possint. p. 49. c. 2. 50. c. 1.
- Specialis juris aut æquitatis remedium generalibus verbis non præciditur. p. 89. c. 1. & 2.
- Clausula salvo jure nostro & alieno. p. 213. c. 2.
- Restitutio jurium confusorum in specie. pagina 332. columna 2. n. 42.
- Jura utilia quomodo præcisè intelligenda. p. 144. columna 1. & 2.
- Jura duplicia utrum debeantur patrono. p. 389. c. 1.
- De jure conservando ubi agitur, non refert à quo solvatur. p. 430. c. 1. n. 152.
- Jura utilia esse accessoria quomodo intelligendum. p. 486. col. 2. num. 8.
- Jura Canonica utrum ligent in præjudicium jurisdictionis secularis. pag. 591. c. 2.
- Jura privata & servitutes. p. 668. c. 1.
- Plurima jura dominicalia an concurrant. *ibidem.*
- Jus patronatus an sit divisibile sicut ipsum feudum dominana. p. 143. c. 2. n. 57.
- Jurisperitus.*
- Historia non negligenda jurisperito. p. 18. 19.
- Justinianus*
- Verè & religiosè gloriatur de Africa restituta. p. 8. 9.
- Justinianus magnus Romam & Italiam ter imperio suo subjecit. pagina eadem.
- An magis de prædationibus exposuerit quam liberarit. *ibidem.*
- L.
- L**ABOR & opera minuunt fructus. p. 624.
- Labours*
- Es semences faits en une terre non sunt mobilia, imo debitum reale.
- Lafis.*
- Quamvis in permutatione sit læsio ultram dimidiam justæ æstimationis, tamen non habet locum facultas supplendi justam æstimationem. p. 193. c. 2. n. 41.
- Ad rescissionem divisionis an requiratur læsio ad dimidiam. *ib.*
- Lapidisima.*
- De lapidicinis fundi impediti. pag. 692. c. 2. n. 47.
- Lata-culpa.*
- Quandonam dolo æquiparetur. p. 110. c. 2. n. 62.
- Lateranensis.*
- Tempus concilii Lateranensis. p. 662. c. 1. n. 18.
- Cur vocetur Concilium Lateranense. *ibid.* 19.
- Ecclesia S. Joannis Lateranensis. *ibid.*
- Laudationis.*
- Laudativum feudi an differat à laudativo census. pagina 718. columna 1.
- Laudimia, gabellæ, & similia solvi à quo debeant. pag. 437. c. 1. n. 7.
- Laudimia.*
- Censualium prædiorum an sint patroni, pendente feudi prehensione. p. 623. 624.
- Retinere literas pro laudimiis utrum dominus possit. pag. 683. c. 1. & 2.
- Laudimium quid & unde. p. 718. c. 1.
- Laudimia in dubio per quem solvantur. p. 719. c. 1.
- In eodem dubio quæ & quota solvantur. *ibidem.*
- In laudimiis quæ non computentur. p. 722. c. 1. num. 34.
- Exempti à laudimiis. p. 724.
- Evisio fundo, per quæ & quatenus restitui debeant laudimia. pag. 735. c. 1. n. 23.
- An ex quavis æstimatione feudi vel rei debeantur laudimia. p. 745. c. 1. n. 100.
- Si domus quæ dividi commodè non potest, subhastationi subicitur ut melius vendatur, utrum debeantur laudimia. pag. 753. c. 1.
- Utrum debeantur laudimia ex venditione facta sub pacto additionis in diem, aut sub lege commissoria. pagina 754. c. 2. num. 162.
- Si in re accepta in emphytheusim, emphyteuticarius pecuniaris sumptus magnos fecerit, utrum ex eo contractu laudimia debeantur. pag. 757. c. 1. & 2. n. 181.
- Ex molendino quod ex fundi solo erutum est, & venditum, an debeantur laudimia. p. 758. 759.
- An venditor ex pacto laudimia debeat. p. 759. 760.
- Emens à domino censuario laudimia non debet. *ibid.*
- Fictè emens an debeat laudimia. *ibidem.*
- In permutatione an debeantur laudimia. p. 766.
- Laudimia utrum repugnante uno domino accrescant. pag. 784. c. 1. n. 36.
- Laudimia in qua moneta solvenda sint. p. 786. c. 1.
- Utrum ad rationem conventi pretii sint solvenda, an vero ad rationem tantum soluti. *ibidem.*
- Quemadmodum consideretur in laudimiis onus impositum, vel remissum in vendendo. *ibidem.*

Emens ad onus usufructus, vel alterius oneris non mobilis, an debeat laudimia dicti oneris. *ibidem*.

Si censuarius det fundum in perpetuum fundarium redditum, non debentur laudimia, nisi pro rata pecuniarum, si quam recipiat. *ibidem*.

Idem si censuarius constituat perpetuam servitutem, vel leget redditum perpetuum. p. 802.

Laudimia nulla debentur, nisi res ipsa censualis vendatur, vel ejus bona pars. p. 799.

Vetus contentio super laudimiis reddituum arresto decisa. *ibidem*.

Non debentur laudimia si res ad onus simplicis hypothecae redditus venditur. p. 800. c. 2. n. 10.

An empti alicui, augeantur, vel diminuantur laudimia, aut gabelle propter eventum. *ibidem*.

An is qui emit ad onus praetensi redditus teneatur ad laudimia juris praetensi liquidandi. *ibidem*, & 801.

Ex jure in re vendito utrum debeantur laudimia. pag. 762. columna 1.

An ex jure in rem vendito. *ibidem*. & 2.

Laudimiorum jura stricte intelligenda esse. *ibidem*.

Utrum plura laudimia debeantur, si per plures personas ambulaverit venditio. p. 764.

Laudimia unica debentur, si in primo emptore emptio fuit inefficax. p. 765. c. 2. n. 27.

Quandonam duplicia laudimia debeantur ex unica pretii numeratione. p. 766. c. 1. n. 30.

Redemptio redditus a concedente retenti quandonam videatur in fraudem laudimiorum. p. 802. c. 2. n. 22.

Legare.

Potestas legandi vel donandi limitatur secundum locum ubi legans vel donans habet domicilium. p. 906. 907.

Legatarii heres utrum duplex debeat relevium. p. 417. col. 1. num. 1.

Utrum domanium recte transeat in legatarium. *ibidem*.

Legati repudiatio trahitur retro. p. 537. c. 1.

In legato an dies vel conditio trahatur retro. p. 418. col. 1. num. 111.

Legatum vel fideicommissum an possit restitui ante tempus. p. 418. c. 2. n. 13.

Legatum

Annum indubio an sit ad vitam. pagina 802. columna 1. numero 21.

Legatum non potest valere, nisi in mobilibus & conquestis. p. 879. c. 2.

An valeat herede super quem legatum est, abstinente. p. 880. c. 1. n. 11.

An in testamento vel codicillo. *ibidem*.

Legatum factum uni ex heredibus an valeat. p. 880. c. 2.

Legatum quod in puncto mortis tenet, non admittitur contra testamentum. p. 890. c. 2.

Quo legatarius possit repudiare legatum, sed non heres ejus. 891. c. 1.

Legatum factum mulieri irritatur, si mulier nubat testatori. p. 908. c. 1.

Legitima.

Taxatio legitimae an sit de jure positivo. pagina 248. columna 1. num. 11.

Legitima utrum praeratur juri primogeniturae. p. 254. col. 1. num. 6.

Ordo & ratio deductionis legitimae & juris primogeniturae. p. 255. c. 1. n. 7.

Legitima cur debeat soli heredi. p. 884. c. 1.

Leo

Papa jurat Lothario Regi fidelitatem. p. 9. c. 1.

Legio

Legionis regnum antiquum & primum Christianum nobilissima illius Provinciae quae quondam Iberia, deinde Hesperia. pagina 489.

Legitimus

Utrum consequatur jus primogeniturae, & praeratur legitimis. p. 257.

Legitimati utrum succedant in dignitatibus & regalibus. pagina 238.

Legitimati & legitime nati differentia. *ibidem*, c. 1. & 2.

An sit repetire jus primogeniturae inter plures simul legitimatos. *ibidem*.

Legitimatatio trahitur retro in quibus alii jus non est quaesitum. *ibid.* c. 2. n. 37.

Legitimus per rescriptum principis utrum consequatur jus primogeniturae. *ibidem*.

Legitimus specialiter ad feuda, utrum censeatur legitimatus ad dignitates feudales. p. 238. c. 2. n. 38.

Cur legitimitari non possit naturalis ad feuda. *ibidem*.

In feudis hereditariis an sufficiat legitimatatio generalis. p. 239. c. 1. n. 40.

An etiam emphyteusis privati transeat ad legitimatos per rescriptum. *ibidem*.

Legitimus per rescriptum an habeat jus primogeniturae. pag. 239. col. 1.

Differentia inter legitimatum per oblationem curiae & legitimatum per rescriptum. p. 239. c. 2. n. 44.

Legitimus an sit vere legitimus, & in omni dispositione veniat appellatione filii legitimi. *ibid.* n. 45.

Naturalis non potest jure communi legitimitari per principem, stantibus legitime natis. *ibid.* c. 2. n. 46.

Etiam plene natalibus restituti & legitimitati per principem, non debent praerari, nec aliquid habere ultra filios legitime natos. p. 241. c. 1.

Legimitati debent reverentiam legitime natis. *ibid.* numero 49.

Modificatio de statuto legitimationis excludente feminas. *ibidem*.

Quidam legitimitati de jure communi; quidam de jure speciali; quidam contra jus. *ibid.* col. 2. n. 49.

An legitimitato per rescriptum, si solus sit, competat jus primogeniturae. p. 242. c. 1. n. 51.

Legitimus per rescriptum an in jure primogeniturae legitimis postea natis praeratur. p. 242. n. 54.

Legitime natum habere jus primogeniturae, licet supersit alius prior natus & legitimatione. *ibidem*.

Legitimitas quotuplex. p. 243. c. 1.

Legitimatatio augmentum an habeat etiam locum in filiis legitimatis. *ibidem*.

Leporarium.

Quid leporarius fundi. p. 258. c. 1.

De leporariis fundi impediti. p. 692. c. 2. n. 47.

Lepia.

Trajectus in illa extremitate Africae quae Gadibus opponitur p. 8. c. 1.

Lex

Ingenium & virtus in restituendo legum lepore. pagina 6. columna 1.

Legum virtus in quo consistat. p. 139. c. 1. n. 36.

Lex omni semper debet ita interpretari ut sit bona & aequa. p. 255. c. 1.

Lex interpretativa extenditur ad omnem casum legis interpretatae. p. 369. c. 2.

Lex ubi praecise loquitur, non licet citra vel ultra progredi, pag. 389. c. 1. n. 17.

Legis essentia quae. p. 412. c. 1. n. 126.

Legem esse rationabilem in singulis generum an facta sit. pag. 457. c. 1. & 2.

Legibus regis omnia possidentur. p. 596.

Lex ampliat ad amplitudinem rationis. pagina 629. columna 1. & 2.

Verba chuntiativa legis non disponunt, nec lex disponit nisi de eo de quo in ea quaeritur. p. 826. c. 1. n. 81.

Libellarius.

Libellarius contractus in quo ab emphyteusi differat. p. 673.

Libellorum supplicum praefecti. p. 545. col. 2.

Liber.

Liberum arbitrium. p. 233. c. 1. n. 19.

Liberi

Vocabulum quid sonet. p. 285. c. 1.

Conditio inserta in contractu matrimonii unius ex liberis, debet observari ab eo, & a ceteris, nisi abintendant ab hereditate. pagina 882.

GENERALIS.

Liberi

Ingrati possunt exheredari. p. 894. c. 1.
 Unus ex liberis potest repudiare communionem, alter non. pagina 876.
Liber
 Libri confecti à publicis officialibus in concernentibus eorum officium plenè probant. p. 160. c. 1.
 Libri publicanorum probant solutam vel debitam gabellam. *ibidem*.
 Liber æstimi qua ratione probet. *ibidem*.
 Libri censuales quemadmodum probent. *ibidem*.

Liberatio

Trahit secum executionem. p. 474. c. 1. n. 2.

Libertus

Libertas & legitimatio amittitur propter ingratitudinem. pag. 501. c. 1.

Licitatio

Admissa licitatione ? quid faciendum. p. 407. c. 1. num. 73.

Ligius

Ligii feudi quot sit substantialia. p. 70.
 Non potest quis esse vassallus-ligius plurium, etiam ratione diversorum feudorum. *ibidem*.
 Aut si possit, qua tandem ratione. *ibidem*, c. 2.
 Vassallus ligius an principaliter subjiciat personam suam domino, & consequenter bona. *ibidem*.
 Cur non possit renunciare feudo-ligio sine voluntate domini. *ibidem*.
 Ligia feuda quænam sint apud Gallos. *ibid*.
 Ligia fidelitas an soli Regi debeatur. *ibid*.
 Ligius vassallus plus astringitur quàm non ligius. pagina 138. col. 2.

Lignum

Seceta ligna per vassallum ante prehensionem feudi, jacentia tamen, utrùm prehendi possint per dominum. p. 107. col. 1. num. 42.

Limitatus

Limitata prædia quæ p. 92. c. 1.
 An in limitatis cesset jus accrescendi. *ibidem*.

Lis

Litem judicialiter constituere quid. p. 341. c. 1. & 2.
 De lite contestata. p. 639. c. 1. & 2.

Lifetus

Petrus Lifetus quis & qualis fuerit. p. 64. c. 2.

Litera

Nihil addendum literæ. p. 649. c. 1.
 Sententia super exhibitione literarum an præjudicet veritati. p. 682. c. 2. n. 15.

Locatio

De locatione ad longum tempus. pagina 790. columna 2. numero 6.

Locator

An possit expellere inquilinum pro filio. p. 190.

Locupletare

Quod natura adhorreat alienâ jacturâ quemquam locupletari. p. 84. c. 1. & 2.

Lods

Pour ventes constituées à prix d'argent sur maisons ou heritages assis es Ville, Prevosté & Vicomté de Paris, ne sont dûs aucuns profits de droits de lods & ventes. p. 834.

Longobardus

Non lex, sed fæx Longobarda, & à quo manarit Longobardorum regnum. p. 9. 10.
 A quibusnam Longobardi jus feudorum didicerint. p. 10. columna 1.

Lorris

Consuetudo de *Lorris* symbolizat cum consuetudine Aurelianensi. p. 805. c. 2. n. 43.

Lutherius

Primus Imperator Francorum Regis & Imperatoris filius Romæ Magistratus & leges statuit. pagina 8. columna 2. & 9. c. 1.

Lucrum

Omne dationi quantitatis adpositum est usurarium. pag. 115. c. 2. n. 17.
 Damnum est amittere lucrum jam traditum. p. 303. c. 1.

Tom. I.

Ludovicus

Pius in Imperatorem & Francorum Regem à Stephano Papa IV. Aureliis coronatus. p. 8. c. 2.
 Ludovicus filius Bossionis Burgundi quo tempore captus & excæcatus. p. 11. c. 2.

Luxuria

Absurdum luxuriæ plus quàm castitati tribui. pag. 465. col. 1. num. 40.

M.

MAGIA Propriè non Græca, sed Persica vox. p. 531. c. 1. n. 153.

Quid impropiè. *ibidem*.

Naturalis Philosophiæ complementum. *ibidem*.

Magistratus

Constitutio in genere sui an sit de regalibus. p. 79. c. 2.
 Cur usufructuarius non possit committere & constituere Magistratum. *ibidem*.
 An Magistratus habeat nudum usum & exercitium jurisdictionis nomine domini. *ibidem*.
 Interdicto *uti possideris* cur non utantur Magistratus pro suis officiis tuerentis. *ibid*. & 8. c. 1.

Mains

Devoir les mains au Seigneur quid. p. 129. c. 2. n. 16.

Mala fides

Scientia malæ fidei an obsit post tempus præscriptionis. pagina 847.

Malefactor

An pro malefactore tantùm accipiatur. pagina 531. columna 1.

Mandatum

Utrùm clausulæ generales sufficiant ad inducendum mandatum. p. 30. c. 2.

An jus præsentandi veniat in mandato, & an in universali. *ibidem*.

Occulta significatio vel revocatio mandati non prodest. pag. 356. c. 2.

Mandatum quod non est, nec potest extendi. pagina 550. 551.

Mandatum investiendi ad quos remittatur. pagina 593. col. 2. num. 74.

Mandatum speciale. p. 593. c. 2. n. 76.

Mansio

Principalis quæ. p. 253. c. 1.
 Primogenitus habet electionem mansionis. *ibidem*.
 An factis sit mansioem esse sitam in solo feudali. *ibidem*. & 253. col. 2.

An possit eligi nova mansio. p. 254. c. 1.

Appellatione mansionis veniunt omnia appenditia. pag. 257. col. 1.

De nova mansione domini. p. 647. c. 2. n. 4.

Si plures mansiones patronus habeat, in qua offerre vassallus debeat. p. 648. c. 2. n. 8.

Manumissor

Et Benefactor patri æqualis. p. 500. c. 1. n. 4.

Manus

Utrùm manus Regis, vel judicis privet aliquem possessione. pag. 58.

Quidnam per verb. *manus* intelligatur. pag. 67. columna 2. num. 74.

Si quis quid alteri dederit eâ lege, ne extra manum suam ponat vel dimittat, qua ratione intelligatur. *ibidem*.

Pono bona mea omnia in manibus tuis, quomoddò etiam intelligendum. *ibid*.

An manus injectio possit fieri in personam vassalli, aut ejus bona mobilia, etiam in feudo aperto inventa. pagina 68. col. 1.

Cur feudi dominus non possit manum injicere mobilibus vassalli. p. 71. c. 1. n. 13.

An manus injiciendo possit vassallum, & ejus famulos cum bonis illicè expellere. *ibidem*.

Pactum de manus injectione an & cujus respectu valeat. pag. 715. 716.

DDDDd

I N D E X

Manus injectæ per dominum quæ sit utilitas. pag. 113. columna 1. n. 1.
 Manus injectionem infringentis vassalli pœna. *ibidem*.
 Cur patronus non teneatur causam dicere, nisi manu repleta. *ibidem*.
 Manus mutatio relata ad rei dispositionem importat transitum rei de dominio unius ad dominium alterius. p. 386. col. 1. num. 2.
 Etiam Rex Franciæ tenetur extra manus suas ponere prædia feudalia, vel censualiter moventia à subditis suis. p. 319.
 Manus mortuæ species quot & quæ. p. 127. c. 1. n. 4.
 Quid sit manus mortua. p. 589. c. 2.
 Manus mortuæ homines. p. 590. c. 1.
 Manus levatio ad quid necessaria. pagina 609. columna 1. & 2.
 Manus injectionis pactum quando valeat. p. 711. columna 2. num. 179.

Maritus

In propriis uxoris plus juris habet quàm fructuarius, & quo modo. p. 477. c. 1.
 Cur magis domini vicem quàm fructuarii gerit. pagina 39. columna 2.
 Utrùm possit prehensione feudali uti in vassallo uxoris. p. 40. columna 1.
 An compensatio fiat marito, cum eo quod ei debetur ad onus de convertit en propres. *ibidem*.
 Maritus exercet jura dominicalia in vassallos uxoris, & retractu utitur. p. 302. n. 47.
 An feudum à marito retentum sit proprium, vel conquestus. p. 303. c. 1. n. 48.
 Quid de marito dicendum in feudis dependentibus à propriis uxoris. p. 360. c. 1. n. 24.
 Negatio mariti utrùm noceat uxori, & contra. p. 516. col. 2. num. 83.
 Maritus quemadmodùm æquatur prælato. *ibidem*.
 Maritus utrùm possit remittere feloniam & noxam. p. 527. c. 1. & 2. n. 137. 138.
 An possit amortizare. p. 594.
 An donare inter vivos conquestus immobiles filiis communibus in fraudem uxoris superstitis. p. 868.
 An creditor mariti possit faire subhaïter le viage du mari sur les biens de la femme, vel solum capere fructus purè nascentes. p. 870.
 Maritus & uxor an possint se separare sine causæ cognitione. *ibidem*.
 Maritus & uxor non possunt separare se sine causæ cognitione. p. 870. 871.
 Maritus frui fundo quem mulier vendidit sine autoritate suâ. p. 872. c. 1.
 Tenetur de vestibus necessariis datis uxori. *ibidem*.
 In patria juris scripti, propria uxoris non possunt capi à creditore uxoris, quin maritus se opponat pro fructibus. *ibidem*. columna 2.
 Mulier potest donare & vendere propria sua sine consensu mariti, si donatio vel venditio sit ex causa justa. *ibid*.
 Maritus tenetur de vestibus necessariis datis uxori. p. 872.
 An mulier possit donare, vel vendere propria sua sine consensu mariti, si donatio, vel venditio sit ex justa causa. p. 872.
 Emptio mariti proprium fundum vendentis & carius alium ementis an cadat in communionem. p. 878. c. 2.
 Maritus potest providere pro uxore superstiti. pag. 909. columna 1.
 Maritus & uxor donans tertio fundum, qui ad uxorem venturus erat, qui redonatur eis à donatario; c'est donner & restituer, quia adventagium marito. p. 911. c. 1.

Martyrologium.

Martyrologia, panchartz, censuales libri quomodo à Gallis appellantur. p. 158. c. 2.

Masculinus

Quemadmodùm concipiat femininum. p. 284. 285.
 Masculinum in contractibus concipit femininum. p. 285. c. 1. n. 2.
 Masculina proles quæ. p. 365. c. 1.

Simpliciter appellatione descendendum masculorum venit nepos ex filia. *ibidem*.

Mater.

Mater nubens sine inventario est inhabilis ad successionem mobilium. p. 877. c. 1. n. 12 & c. 2.
 Mater super vivens filia quæ supervixit patri habenti filium ex priore matrimonio, an habeat usumfructum dotarii præfixi, qui relictus est ad filium prioris matrimonii. p. 887.

Matrimonium.

Matrimonium intermedium an impediatur legitimationem. pag. 237. c. 1. n. 24.
 Quid si matrimonium sit nullum, vel non sint bona communiata, nec feuda in dotem data. p. 479. c. 1.
 Pœnæ festinationis matrimonii sunt sublatae in muliere nubente, non in fornicante. p. 532. c. 2. n. 38.
 Ubi debeat tractari matrimonii nullitas. pagina 894. c. 2.
 Constante matrimonio an solus maritus sit actu dominus & possessor bonorum communium. *ibidem*. c. 2. & seq.

Maximè.

Quid hæc distinctio connotet. p. 139. c. 2. n. 36.
 Consuetudo qualis. p. 806. c. 1. n. 45.

Melodunensis

Sive Melodunensis consuetudo quemadmodùm intelligi debeat. p. 805. c. 1. & 2.

Melioramentum.

An & quando emphyteuticarius amittat melioramenta & emponemata. p. 84. c. 1.
 An ingratus vassallus melioramenta perdat. pag. 523. col. 1. num. 117.
 Quid si feudum melioratum sit aliena pecunia, vel communi. *ibidem*.

Mens.

Solus Deus in mentem & voluntatem hominis potest. p. 233. c. 1. n. 18.
 Mens quo sensu sit essentia legis. p. 422. c. 1.
 Mensurarum methodus. p. 277. c. 1. n. 6.
 Mensura regia. *ibidem*.

Mercator.

Mercator librum rationum quemadmodùm faciat. p. 159. c. 1.

Merces.

Mercedes à defuncto debita, an sint inter mobilia. pag. 865. col. 1.

Meta

Quid. p. 692. c. 2.

Metallum.

De metallis fundi impediti. p. 692. c. 2. n. 47.

Metus.

Cur metus vanus non æstimetur. pagina 450. columna 1. numero 51.

Metum.

Pronomen an faciat limitationem & restrictionem ad tempus. pag. 72.

Mens

Distinctio significativa domini. pagina 614. 615. columna 1. & 2.

Militia

Quo sensu in regno Siciliæ sit feudum. *ibidem*.

Minor.

Minor an restituatur ad retractum. p. 303. c. 2. 304.
 An restituatur ad lucrum & ad retractum. p. 313. 314.
 Non potest uti beneficio statuti, nisi infra tempus & formam à statuto præfixam. *ibidem*.
 Minor an indigeat autoritate in actu sibi utili. p. 378. col. 2. num. 3.
 Minor in actu sibi utili non indiget autoritate. p. 378. columna 2.
 Quid si minor vendidit vel permutavit cum solemnni decreto, sed propter lesionem restitutus est in integrum. p. 393.
 Minori solvens est in culpa. p. 919.
 Minor qui non habet tutorem vel curatorem, an possit appellare à decreto. p. 930. c. 1.

Minotaurus.

Minotaurus an fabulosus. p. 589.

Missio

In rem presentem quare facienda. pagina 56. columna 1. num. 5.
 Missio in possessionem quando potissimum cessare debeat. pag. 119. c. 1. n. 14.
 Utilitates missionis ex decreto. p. 688. c. 1.
 Missionis ex primo decreto & Arelsi sive impedimenti differentie quatuor. *ibid.* c. 2.
 Missio lex similitudinis. *ibidem.*
 Missio revocatur refusus impensis. p. 691. c. 2.

Missus

In possessionem an possideat, cum missio sit ex causa iudicati. p. 689. c. 1. & 2.
 An & quando faciat fructus suos. 691. c. 1.

Mixtus

Casus an contineatur simplicibus in statuto contentis. pagina 275. columna 2.

Mobilis

Mobilia filie minoris quae intrat religionem, pertinent ad matrem ejus. pag. 877. c. 2. n. 17.
 Mobilia cadunt in communionem, super quibus omnes sumptus sunt capiendi. *ibid.* n. 18.
 Communio limitata ad mobilia & conquestus. *ibid.*
 Mobilium retentio an sit commutatio ad onus solvendi debita, vel potius merum lucrum. p. 890. c. 1.

Modus

Cur magis attendatur quam quantitas. pag. 109. columna 1. num. 56.

Molendinum

Quid de Molendino fundi. p. 258. c. 1.

Momentum

Quando momentum, & quando rata temporis debeat attendi. p. 102. c. 2. n. 22.
 Tempus de momento ad momentum debet computari. pag. 149. c. 1. n. 4.

Monachus

An Papa possit habitare Monachum ad succedendum. pag. 904. c. 2.
 Ingressu in Monasterium iudicato nullo, usufructus datus Monacho extinguitur. p. 905. c. 1.
 Parentes non succedunt Monachis. *ibid.*
 Mobilia relicta à Monachis morientibus, debent dari per inventarium successori, ut disponat pauperibus, vel aliis. *ibid.* columna 2.
 Minor ingrediens Monasterium, non potest donare, nec testari. p. cad. c. 2.

Montholonius

Franciscus Montholonius quis & qualis fuerit. pagina 64. columna 2.

Mora

Quomodo vassallus possit probare moram suam, pagina 103. columna 1.
 Mora actualis & malitiosa vassalli quomodo puniatur. *ibidem.*
 Multa commissa vassalli cur non debeat excedere proventum unius anni. pag. 103. c. 2. n. 28.
 Ex multa committenda adversus vassallum, à quo sint ei deducendi sumptus. *ibidem.*
 Moram purgare an patrono liceat. p. 209.
 Executione facta à lege vel ab homine, non admittitur morae purgatio. p. 473. c. 1. n. 16.
 Mora transit ad & contra heredes. p. 653. 654.

Morenciacus

Mons ubi situs. pag. 287. c. 1.

Mors

Mors magis attingit quam culpa. pagina 205. columna 1. numero 19.
 Donatio feudo alicui mortis causa utrum debeat relevium. p. 409. c. 2. n. 81.
 Donatio causa mortis quoduplici casu ipso jure revocetur. *ibidem.*
 Mortis causa feudum qui accepit, an relevium debeat. pagina 409. c. 2.
 Quid sit proprie mortis causa capere. *id.*

Tom. I.

Mortalis

Mortalis jus habere quid. pag. 591. c. 2.

Mortuus

Effectus transmissionis mortuus saisit vivum. p. 415. columna 1. n. 10.
 Per transmissionem: Mortuus saisit vivum, an transferatur verba possessio, & verum dominium ipso jure. *ibidem*, columna 2.

Mos

Corruptela morum apud Graecos qua ratione dissoluta *ibidem.*
 Apud Romanos Authore Romulo instauratur. *ibidem.*

Multa

Multa quibusnam cedant. p. 38. c. 2. 39.
 Utrum exigi possit per annum. p. 377.
 Ex quo die debeat multa. p. 704. c. 1.
 Arbitraria. p. 705.
 De appellatione à decreto commissionis multa, & executorum. pag. 703. c. 1. n. 110.
 De anticipatione hujus appellationis. *ibid.* n. 122.
 Unica debetur pro multis annis, nisi censuarius etiam in mora judiciali fuerit. p. 817. c. 1. & 2.
 Plures heredes unicam multam debent, quae non impeditur, si unus partem solvat. p. 817. c. 1.
 Multa quandonam intelligatur remissa. pagina 724. columna 2. n. 8.
 Multae plures an solvendae, si sint plures emptores. pag. 728. c. 1. n. 728.

Mulier

Nubens capite minuitur. p. 478. c. 1. n. 3.
 Propter quid non debeat relevium. p. 480. c. 1.
 An debeat fidelitatem renovare. *ibidem.*
 Marito absente vel etiam contumaci, mulier debet authorari à iudice. *ibidem.*
 Mulier, absente marito debet authorari à iudice. p. 480. col. 2. n. 12. & 481.
 An bona mulieris quae succubuit in impensis, litigantis pro marito teneantur. p. 868.
 Mulier cujus maritus vendidit solus conquestum, potest illum vendicare, reddendo pretium, an possit dotalia vendere, pag. 868.
 Mulier potest testari sine consensu mariti. p. 871.
 Maritus fruitur fundo quem mulier vendidit sine autoritate sua. p. 872. c. 1.
 Mulier major annis non potest authorari à viro minore 25. annis. pag. 872.
 Mulierem quae se obligavit pro marito, & communitati renuntiat, heredes viri debent reddere indemnem. p. 873. c. 2.
 Mulier communitati renuntians non debet exire nuda; sed habere vestes necessarias à son usage, & non celles de cabinet, *ibidem.*
 Mulier habens fratrem qui non retrahit, an possit ipsa retrahere. p. 926.

Mutare

Verbum mutat intellectum cum effectu. pagina 396. columna 1. & 2.

Mutatio

Mutatione personarum, mutatio conditio rei. p. 260.
 Mutatio manus multifariam accepta. p. 387.
 Quid de mutationibus tempore prehensionis accidentibus. p. 427. c. 1. n. 143.
 An mutationes debeant attendi ex parte possessoris, an ex parte domini. pag. 429. c. 1. 149.
 Mutatio vel venditio feudi an sufficiat. p. 446. c. 1. n. 36.
 Ex qua parte spectetur quae & qualis sit mutatio feudi. p. 446. c. 1. n. 37.
 Cur non sufficiat multiplex effectualis donatio, nisi sit multiplex mutatio. *ibid.* n. 38.
 Mutatio patroni facta contingens vassallo captiosa esse non debet. p. 651. c. 1. n. 2.
 De mutationibus feudi materia ubi tractata. pag. 664.
 Quare mutationes ex parte possessoris censentur. p. 734.
 Cur mutationes ex parte possessionis censentur. p. 734. c. 2. num. 18.

DDDDdd ij

I N D E X

- Mutua.*
Mutua inter superiores, & subditos. pagina 82. columna 1. num. 64.
- N.**
- NATURALIS** ratio an in defectum legis sufficiat. p. 110. c. 2. n. 62.
 Utrum naturalis causa praevaleat accidentali. pag. 379. col. 2. num. 7.
- Natus.*
Non natus tempore mortis defuncti non, non est capax ei succedere. p. 889. c. 1.
- Navis*
Thesei, & de illa disceptatio. p. 389.
- Neapolitanus*
Constitutiones Neapolitanæ quando, & à quofactæ. pagina 19.
Quo jure Neapoli vivatur. p. 145. c. 1.
- Necessitas*
Necessitatis causâ multa permittuntur. p. 193. c. 1.
- Negatio*
Punitur in sciente. p. 501. c. 1.
Negatio partis. *ibidem*, c. 2.
Negatio qualitatis. p. 502. c. 1. n. 7.
Negatio vaga, & generalis. *ibidem*, n. 8.
Negatio triplex feudi. *ibidem*, & col. 2.
Negatione sola utrum feudum committatur. pagina 505. columna 2.
Negatio in iudicio quemadmodum noceat neganti. pag. 513. col. 2.
Negatio extrâ iudicium. *ibid.*
Negatio domini facta per minorem 14. annis, utrum ei noceat. *ibidem*.
Cur negatio magis cadat in malam administrationem quam in delictum. p. 514. c. 1.
Negatio per prælatum facta utrum noceat Ecclesie. *ibidem*, & col. 2.
Negatio proprietarii utrum noceat usufructuario. pag. 519. c. 1. num. 96.
- Negativa.*
Vis negativæ. p. 587. c. 2.
- Negligens*
Jus acquirendum radicatum de presenti, certa spe & probabili, renuntiare illi intelligitur. p. 46.
- Nemus.*
Quomodo accipiendum alta nemora non esse in fructu. p. 311. c. 1. n. 82.
An patronus possit prohibere emptorem ne dejiciat nemora. p. 312. c. 2. n. 86.
Nemoris alii dejectionem an impedire possit creditor hypothecarius. p. 461.
- Nepos*
Nervus donatum nepoti ab avo, utrum sit proprium respectu propinquorum. p. 888. c. 2.
- Nepos*
Ex sorore excludit nepotem ex fratre in feudis. pagina 364. col. 2.
Nepos ex filia venit simpliciter appellatione descendentiùm masculinorum. p. 365. c. 2. n. 7.
Nepos Sacerdotis qui in matrimonio alterius neptis dixit vel se suos heredes esse æquales. an teneatur conferre summam, quam avunculus dedit ei in particulari? pagina 880. columna 1.
- Nobilis.*
Natus ante nobilitationem patris, an sit nobilis. p. 243. col. 2. num. 56.
Quæ feuda nobilia dicuntur. p. 260. c. 1.
Concessio feudi nobilior quam alia. p. 259. 260.
Nobilior significatio attendenda. pagina 276. columna 2. num. 5.
Nobilitas non nascitur in momento, scilicet jure communi. *ibidem*.
Ad solum principem spectat potestas nobilitandi. *ibidem*.
Nobilitatis diuturna possessio. p. 261. c. 2.
- Nomen.*
Nominis emptor an sine cessione utiles actiones habeat. p. 39. col. 1.
Nominis proprii expressio facit orationem singularem; sed non quoad omnia distribuit eam. pagina 141. columna 2. num. 46.
- Noricus.*
Textus Noricus. p. 549. c. 1. n. 19.
- Notaries*
Episcoporum non possunt hypothecari. p. 849. c. 1.
Exemplum ejusdem notarii an sit originale, & authenticum loco habendum. p. 164. c. 1.
Quod Notarius non debeat pluries conficere instrumentum eidem parti. p. 165. c. 2. n. 46.
An duo Vicarii generales Curati habeant vocem duorum Notariorum. p. 862. c. 1.
Notarius qualis esse debeat. *ibidem*, c. 2.
Testamentum debet recipi à Notariis secularibus. *ibid.*
Notarius, & Vicarius an possint esse legatarii ex modica summa. *ibidem*.
- Notificatio.*
Notificatio quid sit. p. 349.
Quot & quæ consideranda circa notificationes. *ibidem*.
An notificatio ad personam, an ad domicilium facienda sit. p. 726. c. 2.
An minoribus facienda. *ibidem*, n. 27.
Notificare utrum debeant minores. *ibid.*
Utrum secundus emptor. *ibidem*, & 727.
Notificatio utrum facienda, si contractus sit nullus. p. 727. c. 1.
Si emptio conditionalis sit. *ibidem*.
Notificationis ordo. p. 649. c. 1. n. 10.
- Notitia.*
Tempus presentandi non currere nisi à die notitiæ vacationis. p. 629. c. 1.
- Novitas.*
Novitatis causam utrum possit intendere censuarius, si dominus ejus soluto jam censu, aut pendentibus induciis, prehenderit. p. 711. c. 1. n. 178.
- Nubens*
Pœnalia statuta in secundò nubentes extenduntur ad luxuriantes. p. 466.
- Nullus.*
Nulla & invalida quæ sunt, nihil operantur. pagina 392. c. 2. num. 32.
An gabella debeatur ex contractibus nullis, & invalidis. *ibid.*
- Nullitas.*
Nullitas rescindens & rescissoria. p. 845. c. n. 8.
- O.**
- OBLI GATIO** dandi an omni respectu sit dividua. p. 12. col. 2. num. 51.
- Oblatio*
Fieri debet in loco principali. p. 647. col. 1.
Oblatio vassalli posteriori absorbetur mora. pagina 557. 558.
Generalis oblatio jurium feudaliùm an valeat. p. 558.
Oblatio non est ejusdem effectus, ac receptio in fidem. pag. 649. c. 2. num. 12.
Quænam jura feudalia à patrono eligenda continere debeat. p. 650. c. 2.
Oblatio an debeat esse realis. *ibidem*.
Cur in simplici oblatione supervacua est verbalis exhibitio fidei litatis. p. 652. c. 1. n. 27.
Oblatio an possit provisionaliter fieri. *ibidem*.
Oblatio facta sub clausula reservativa. *ibidem*.
De oblationibus jurium clientelarium. pag. 664.
Oblatio lite mota, non valet sine sumptibus, & subeundo sententiam, ut actor in tuto sit de infortunia. pagina 827. col. 1. num. 88.
Quandonam locus sit oblationi provisionali. *ibidem*.
Oblatio debet esse realis, nisi creditore recusante. *ibidem*, num. 90.
Debitore reatum non habente, nulla oblatio, aut consignatio valet. *ibidem*.

Obligans

Clausula quæ. pagina 281. col. 1. n. 23.
 Obligatio antidotalis an de se obliget, aut possit in obligationem deduci. p. 117. c. 1.
 Obligationis forma ab origine impressa semper inspicienda. pag. 141. c. 2.
 Obligatio dativa à consuetudine quænam sit. pagina 143. col. 1. num. 54.
 Personalis obligatio & non accessoria hypotheca attenditur. pagina 278.
 Obligatio nativa & accidentalis. p. 280.
 Obligatio pura sub conditione solvenda utrum interim exequi possit. p. 471. c. 1. n. 9.
 Obligatio non debet claudicare. p. 628. c. 1. n. 8.
 Obligatio specialis idem est generaliter quod generaliter quis obligetur. p. 849. c. 1. n. 9.
 Obligatio corporis non debet pendere à facultate appellandi. pag. 913.

Obsequium.

An obsequis computentur inter operas aut veniant in generali remissione. p. 476. c. 1.

Observantia

Uniformis est pars consuetudinis. p. 831. col. 1. & 2.

Observare.

Qui non observat tempus, cur dicatur non observare formam. p. 347. c. 2.

Obventio

Vocabulum generalissimum. p. 563. c. 1. & 2.

Occidentalis

Regni Francorum fines. p. 10 c. 2.

Oriente cui Imperium contigerit. *ibidem*.

Odisium.

Quæ odiosa. p. 252. c. 2.

Officium

Venale *peut-estre falsi, & subhasté*, facta discussione bonorum. p. 913. c. 1.

Offres.

Omission *d'offres*, in aliquo actu non præjudicat, nisi in sententia exprimitur. p. 920. c. 1. n. 5.

Omnis

Quis sit peculiaris hujus termini sensus. pagina 139. columna 2. num. 36.

Universalis *omnis* in plurali stat collectivè, non distributivè. p. 141. c. 1. n. 42.

Onus

Utrum onera sint pars rei. p. 371.

Onera feudalia quomodo rem & possessorem sequantur. pag. 421. col. 1. num. 123.

Onera feudalia utrum sint realia. pagina 431. columna 1. numero 156.

Onus releviorum spectat ad fructuarium. *ibidem*.

Onera insolita præsumuntur extorta. p. 719. 720.

Onera ante omnia debet deduci. p. 904.

Opinio

Communis an sequenda & cur. p. 6. c. 1.

Opponere.

An sufficiat in genere opponere. p. 171. c. 1. & 2.

Opponens se à *crises* conservat jus creditorum suorum. pag. 928. col. 2.

Qui non opponit se decreto, excluditur, & sui creditores. *ibidem*.

Opponens ad finem distrabendi an teneatur appellare *de saisie*. *ibidem*.

Veri oppositores *aux crises*, sunt qui eas impediunt. pagina 930.

An unus opponentium possit, cessante creditore saisiente, subrogari. *ibidem*, c. 2.

Oppositio

Simplex an impediatur dominicam manum in forma consuetudinis injectam. pag. 703. col. 2. n. 120.

De causis oppositionis dicendis, refusis impensis. pagina 407. col. 1.

Investitura ordinaria & extraordinaria. pag. 632. n. 5.

Otho

Magnus tom demum Imperator, cum creatus fuit Romæ, si- que non successione, sed electione. pagina 13. col. 2.
 Nova concessio Imperii in Othone. *ibidem*.
 Imperium Othoni concessum non tanquam Regi Theutonum, sed tanquam Italix Regi. *ibidem*.
 Imperator coronatur à Præfecto urbis Romæ, Papa ceremonias agit. *ibidem*.
 Quando translatum Imperium in Germanos & in Otho- nem I. *ibidem*, & 14. c. 1.

P.

PACTUM usurarium quale sit. pagina 114. columna 2. num. 12.

Pala

Quid in decreto. pag. 16. col. 1.

Papa.

Papæ à Regibus Francorum ditati. pag. 7. c. 1.

Papa majestatis accusatus apud Regem Franciæ, causam apud eundem dixit. *ibidem*, col. 2.

Papa per quot testes convinci possit. pagina 513. col. 1.

An possit habitare monachum ad succedendum. pagina 904.

Papiensis

Universitas & Collegium Ticinense. pagina 91. columna 1. num. 116.

Papier terrier

Quid propriè sit. p. 159.

Parens

Malæ fidei non succedit filio. pag. 886. c. 1.

Parisiensis

Consuetudo caput omnium consuetudinum. pagina 3. co- lumna 1.

Parochus

Si fructus immaturos collegerint heredes defuncti parochi, qua- nam actione teneantur. pag. 105.

Maturitatis tempus quemadmodum attendatur à paracho. pag. 105. c. 2. num. 36.

Pars.

Rei appellatione an pars solum venire possit. pagina 137. co- lumna 2. n. 26.

Parum

Et nihil quomodo æquiparantur. p. 561. c. 1.

Pater

Per viam ultimæ voluntatis nullomodo potest minuere jus pri- mogenituræ. pag. 251. col. 1. n. 24.

Patris donatio quando datur in feudum primogeniis. p. 249. c. 2. num. 18.

Concessioni patris non statur in præjudicium legitimæ. *ibidem*.

An delictum patris denegantis dominium noceat filiis. p. 529. c. 2. n. 146.

Pater an possit agere pro filio non emancipato, etiam viva uxore. p. 865. col. 2.

An possit privare primogenitum legando extraneis, excepto solo præcipuo. pag. 881. col. 1.

Filius acceptans institutionem *des biens du pais du Droit écrit*, an possit reclamare à dispositione patris. *ibidem*.

Pater dotans filiam, debet habere respectum ad totum patrimo- nium. pag. 882. col. 1.

Filia quæ tenetur dotem acceptam conferre in successione pa- tris, confert tantum pro rata bonorum. pagina 282. co- lumna 1.

Filia dotata à patre, admittitur pro rata ad ejus successorem. pag. 882. col. 2.

Pater habens plures filios, & scribens in libro sumptus factos pro uno, videtur velle imputare illi filio. p. 883.

Filia primogeniti cujus duabus sororibus mater dedit mobilis, & conquestus, & mediante illa donatione, abstinentibus ab hereditate avix, an repræsentet sola patrem suum. *ibidem*, & col. 2.

Filius cujus pater dedit duobus alteris filiis sua bona, non habet

DDD ddd ij

I N D E X

- interesse nisi pro virili in legitima debita. *ibidem*.
 Confessio patris in venditione facta filio vel genero, an valeat. pagina 884.
 Pater cuius filia est mortua die licitationis prædii inter coheredes, non debet habere particularem partem filiz, quia nondum venditum est. pag. 887. & 888.
 Pater qui a labore les heritages de ses enfans. *ibidem*.
 An habeat jus retentionis. p. 888. c. 1.
 Pater qui fuit tutor, non est peioris conditionis quam alienus quisque. *ibidem*.
 Pater non excluditur à successione filii in qua sunt bona in quibus dictus filius successit avo, patre suo abstinente. *ibid*.
 Pater de linea succedens filio in conquistis, non tenetur recipere pretii refusionem. pagina 889. columna 1. numero 6.
 Donata res à patre in anticipationem successioneis redit ad patrem, filio sine liberis mortuo. p. 910. col. 1.

Paternus

 Jus paternum seu maternum venditam consanguineo non potest retrahi pro toto p. 922. c. 1.
 Permutatio paterni cum materno, & e contra. *ibidem*.

Patrimonium

 Quomodo consuetudo distinguat patrimonium. pagina 880. col. 2. num. 11.

Patronatus

 An jus patronatus sit in fructu, & transeat cum universitate. p. 26. c. 2.

Patronus

 Sanctissima patronorum & clientum institutio. pagina 5. columna 1.
 Patronus an restituere debeat fructus, si sit in bona fide. pagina 42.
 Patronus an possit alii cedere jus prehendi. pag. 49. columna 1.
 Patronus an feudum prehensum iuraque illius tractare possit, sive in iudicio, sive extra p. 59. c. 2.
 An patrono diem dicere in jus possit vassallus. pag. 62. columna 2.
 Patronus quid possit in feudum immediatum. pag. 93. columna 1.
 Quomodo debeat in re beneficiaria versari. pagina 96. columna 1.
 Patronus an æquetur fructuario & e contra. pagina 98. & 99.
 Patronus an possit deteriorare proprietatem. pag. 99. col. 1. & 2.
 Patronus an possit possessori facere controversiam juris alieni. pag. 414. col. 1. num. 100.
 Patroni prehensio & possessio quomodo conservet jus veri vassalli. *ibidem*.
 Patronus quemadmodum sumptus deducit, & ei deducuntur. p. 100. c. 1. n. 15.
 Patronus non debet abuti, sed ut bonus paterfamilias agere. p. 104. c. 2.
 Patronorum Parisiensium benignitas & liberalitas. p. 105. c. 2. num. 36.
 Patronus an teneatur stare contractui facto per vassallum. p. 10. col. 1.
 Patronus an jure accepto à vassallo fruatur, suo primitivo. p. 109. c. 2. n. 59.
 Patroni & fructuarii differentia. p. 110. c. 1.
 De dolo & culpa patroni, & quomodo ea sit præstanda. *ibid*. num. 62.
 Patronus an teneatur de dolo, & lata culpa tantum pag. 110. & 111.
 Patronus quandam actiones suas cedere debeat clienti. p. 111. col. 2. n. 68.
 Patronus quam reverenter & obsequiosè adeundus à cliente. p. 130. c. 1. n. 16.
 Patronus utrum reciprocam fidem debeat clienti. p. 133. c. 2. num. 9.
 Patronus non debet clientem criminosum occultare vel ei favere. p. 136.
 An patronus teneatur jurare clienti. *ibidem*.
 Patronus an teneatur quemlibet heredum vassalli pro parte sua, in fidem admittere. p. 137. c. 1. n. 28.
 Patronus an teneatur eligere alterum de tribus relevamentis. p. 142. & 143.
 Et an possit variando, eligere partem de uno, partem de alio, etiam respectu plurium successorum vassalli. p. 143. c. 1. num. 53.
 Patronus an teneatur res feudales clienti ostendere. pag. 156. col. 1.
 Mutua editio inter patronum & clientem. *ibidem*.
 Patronus an teneatur curatores deputare feudo, & eam deputationem notificare. p. 201. c. 2. n. 6.
 An restituere curatores, invito vassallo. pagina 282. columna 1.
 Patronus circa electionem commissariorum non tenetur nisi de dolo & lata culpa. p. 204. c. 1.
 Cur patronus nomine proprio ad cuncta teneatur, quando prehensio est injusta. *ibidem*, c. 2.
 Patronus an teneatur, cum de casu fortuito injustè prehensio. p. 205. c. 1. n. 19.
 Patrono quomodo liceat moram purgare. pagina 208. columna 2.
 Patronus si non exposuerit curatorem, sed locaverit fundum. p. 205. c. 2. n. 20.
 Patronus Ecclesiasticus non potest cogi ab inferiore, sed solum à procuratore fisci aut patrono ut ponat extra manus suas. p. 193. c. 1.
 Quid de venditione facta consensu patroni. pagina 294. columna 2.
 Cur patronus retrahens jurare teneatur. pagina 265. columna 2.
 An possit uti retractu pro filio. *ibidem*.
 Patronus non potest retrahere pro filio cui carius vendere vult. p. 30.
 An unus ex patronis totum retrahere possit. pag. 304. col. 1. num. 52.
 Quid si plura feuda simul vendiderit. *ibidem*, columna 2. num. 55.
 Patrono an liceat circa plura feuda vacare. pagina 305. col. 1. num. 55.
 Patronus retrahens an teneatur stare locationi in fraudem factæ. p. 312. c. 2.
 Patronus an possit prohibere emptorem ne dejiciat nemora. p. 312. c. 1.
 Patronus investiens emptorem, an approbet venditionem cum omnibus qualitatibus suis. pagina 320. columna 2. numero 9.
 Patroni simplex interpellatio an sufficiat. pag. 327. col. 1. num. 20.
 Quid in retractu consanguinitatis. *ibid*. c. 2.
 Patronus in retractu magis est recuperator quam emptor. pag. 327. & 328.
 Patronus an teneatur de oneribus impositis, post venditionem, ex qua utitur retractu. p. 333. c. 2.
 Patronus an teneatur satisfacere de restituendo victori. p. 335. c. 1. n. 51.
 Patronus ex justo errore restituitur adversus investituram. pag. 356. col. 1. num. 2.
 Patrono variare non licet, etiam intra 40. dies. p. 357. col. 1. num. 4.
 Patronus an teneatur curatorem bonorum, vel feudorum admittere. p. 375. c. 2.
 Patronus pro juribus suis non potest conqueri de fraude vel simulatione. p. 377. c. 1. n. 14.
 Patronus novus aut minor ætate an possit facere proclamationes. p. 378. c. 1.
 Patronus aut cliens utrum restitui possint in integrum, si post ætatem viginti quinque annorum lædantur in administratione feudali. p. 379. c. 1. n. 5.
 Patronus qui recepit jura ex venditione facta sub pacto redimendi an possit uti retractu feudali in venditione. p. 380. c. 1. num. 16.

GENERALIS.

Patronus quando teneatur restituere jura recepta. p. 393. c. 1. num. 33.
 Patronorum jura restringuntur ad limites, & vires actus ex quibus illa oriuntur. p. 397. c. 1.
 Patronus an retractu feudali uti possit etiam contra ipsum venditorem & antiquum vassallum. pagina 403. columna 2. num. 59.
 Patronus an teneatur stare iudicio contradictorio lato inter contententes de feudo, aut sit admissibilis ad contradicendum. p. 406. c. 1. n. 68.
 Patronus non debet servare rigores juris erga vassallos. p. 411. c. 2. n. 89.
 Nec denegare investituram verò possessori p. 412. col. 1. num. 91. & 92.
 Si patronus injustum possessorem summarie convincere possit, an teneatur eum investire. *ibidem*.
 An cum qui non possidet nec habet causam ab ultimo possessore, aut vero vassallo. *ibid.*, c. 2. n. 93.
 Non tenetur patronus unum ex heredibus investire, nisi pro ejus portione. p. 413. c. 1.
 Quandam patronus impediatur provisionem feudi. *ibidem*, col. 2.
 Patronus an possit retentione feudi uti adversus legatarium propter jura feudalia medio tempore orta. pagina 420. col. 1. & 2.
 Patronus recusans investituram, an seipsum excludat à juribus inde ductis. p. 424. c. 2. num. 134.
 Patroni prehensio conservat jus veri vassalli. pag. 429. col. 2. num. 151.
 Patronus superior an precise cogatur extra manum suam ponere feudum, aut potius subfeudum sibi confiscatum. pag. 48. col. 2.
 Patrono an profit allegare fraudem sine simulatione. p. 441. col. 1.
 Patronus an possideat jure feudi, an proprietatis quid referat. pagina 511.
 Patronus petens commissum, certat de lucro. pagina. 517. col. 1.
 Si patronus non fuit in vita conquestus, utrum ejus heres possit conqueri. pag. 528. c. 1.
 Patronus denegans investituram, utrum privetur feudo. pag. 39 col. 1. num. 181.
 Patrono feudum acquiri per contractum, vel testamentum quando dicatur. pagina 543. columna 1. num. 203.
 Patronus an lite pendente possidere debeat. pagina 545. columna 1.
 Quid si patronus abnegatur ratione Comitatus, & agnoscitur ratione Ducatus? pag. 546.
 Quid si patronus pendente lite, alienet Ducatum? *ibid.*
 Sententia in vassallum lata utrum noceat patrono. pag. 548. c. 2. num. 16.
 Patronus an possit eligere fructus certi anni. pagina 556. columna 2.
 Paritas patroni & fructuarii. pag. 563. col. 1.
 Disparitas. *ibidem*, c. 1.
 Patronus mediatas an possit amortizare. pagina 594. columna 2.
 Patronus fidem exigit, non percipit per alium. pagina 604. columna 2.
 Patronus superior an possit dominus vocari. pagina 609. columna 1.
 An propter litem patronorum praelatus libere providere possit. *ibidem*.
 Patronus non tenetur litigare, nisi manu plena. pagina 629. col. 2.

Patruus

 Ex uno latere inventus an precedat nepotes? pag. 905. columna 1.
 Patruus remotior nepote, juris dispositione. *ibidem*.

Payer

 Quinam terminus p. 725 c. 2.

Pensio

 Pensiones domuum inter emptorem & venditorem quomo-

modo dividantur. pagina 25. & 26.
 Et quomodo inter proprietarium & fructuarium. *ibidem*.
 De pensionibus, sive mercedibus debitis à colono quid fiat, prehensio feudo. p. 100. c. 1. n. 10.
 Quid de pensionibus debitis ipsimet emptori. pagina 329. & 330. col. 1. n. 30. 31. 32.
 Pensio annua danda de fructibus anni, suppletur de fructibus anni sequentis. p. 823. c. 1. num. 55.
 Fundo ab hostibus occupato, an sit locus remissioni pensionis. *ibidem*.
 Pensio quotuplex. p. 824. col. 1. n. 63.

Penthieuria

 Comitatus Penthieuriæ. pag. 390. col. 1. num. 72.

Percutere

 An percutiens Clericum ignorans, incidat in Canonem. p. 335. col. 1. n. 167. *primò*.
 Percutiens ignoranter donatorem, an amittat donationem. *ibid.* col. 2.

Perduellis

 Spe regni & coronæ privatur. p. 248. c. 1. n. 12.

Pere & mere

 Patris & matris appellatione hic intelliguntur ascendentes. pag. 259. col. 1. & 2.

Permutatio

 Permutatio feudi si ob dolum fuerit rescissa, utrum debeat releivium. p. 401. & 402.
 De permutatione sub pacto præambulæ subhastationis. pag. 405. col. 2. num. 64.
 Cum reditu duodecimæ quando manet permutatio. pag. 811. col. 1. num. 81.

Perpetuarius

 Contractus in quo differat ab emphyteusi. pagina 672. col. 2. num. 34.
 An scriptura sit in illo necessaria. p. 673. n. 38.

Persecutio

 Famosa an detur in parentes vel patronos. pagina 62. col. 1. & 2.
 Persona intellectualis præstat organicæ. pagina 504. col. 1. & 2. num. 22.

Pertinentia

 De pertinentiis. p. 71. c. 1. n. 14.
 An pertinentiæ includantur sub principali. *ibidem*, & columna 2.
 Pertinentiæ Baronie & feudi an cedant Baronie & feudi emptori. pag. 80. c. 2.

Petitio

 Lite non contestata & perempta, nullum est remedium nisi per vim novæ petitionis ante tempus expletum. pag. 917. columna 2.

Petitorium

 Petitorium quatenus absorbeat possessorium. pagina 219. c. 2. num. 17.

Petitorium

 Sententia lata super prehensione feudali an præjudicet possessorio. p. 545. & 546.
 Petitorium & possessorium duo genera actionum. pagina 844. col. 1.
 Petitorium proprie pro rei vindicatione. *ibidem*.
 Petitorium personale cum possessorio cumulatur. p. 844. c. 2.

Philippus

 Augustus & Christianissimus Francorum Rex. pagina 18. columna 1.

Picus

 Mirandulapus absolutissimus philosophus. pagina 531. columna 1.

Pignus

 Quemadmodum possideatur à creditore & debitore. p. 59. columna 1.
 Fructus pignoris liquidi vel consumpti cadunt ipso jure, in extenuationem fortis. pagina 819. columna 2. numero 27.

Pisanus

 Pisana littera. p. 549. col. 1. num. 19.

I N D E X

Piscaria
Statim clare resignati, utrum censetur quid mobile. p. 107. col. 1.

Piscina
Fundi impediti. p. 692. c. 2. n. 46.

Pisces
Qui in stagnis utrum sint pars fundi. pagina 101. columna 2. num. 18.

An dominus censuarius pisces possit impedire. p. 692. c. 1. & 2. num. 46.

Pluralis.
Pluralis numerus an verificetur in singulari, & contra. p. 180. col. 1.

Pluralitas
Quomodo verificatur in singulari. p. 45. c. 2.

Plus
Aut minus an differant specie. p. 803. c. 2.

Podestis legatum
Quid contineat. p. 72. c. 1. n. 17.

Pœna.
Pœnz commissæ in feudis quibus cedant. p. 37.
Difficultas an impediatur commissionem pœnz quæ incipit à præcedenti obligatione. p. 181. c. 1.

In pœnis quam liquidò contare debeat. pag. 208. columna 1. num. 10.

Pœna delicto commensuranda. pagina 539. columna 1. numero 181.

Pœna utrum præset immunitatem. pagina 609. columna 2. num. 5.

Pœna non est nisi expressa jure. pag. 710. c. 1.
An recipiens censum sine præstatione remittat pœnam. pag. 816. col. 2.

An pœna semel commissa iterum committatur. p. 817. col. 1. num. 13.

De pœna commissa legali & conventionali. pagina 724. col. 1. & 2.

Unus dominorum partem suam recipiens impedit pœnam commissi pro parte sua. p. 817. c. 2.

Compensatio sit ipso jure ad evitandum usuram vel pœnam, & perjurium. *ibidem.*

Pœna odiosa non est extendenda. p. 920.

Pœnitentia
Quando liceat. p. 386. c. 1. & 2.

Pojetus
Guillelmus Pojetius Franciæ Cancellarius lucubrationes auctoris admiratus. p. 165. c. 2.

Portion
Congruè se paye par provision. p. 849. c. 1.

Possessio.
Possessionem utrum amittat qui sciens rem suam, conducit, vel recognoscit ab alio. p. 71. c. 2. n. 25.

Possessionem quædam ordinata, quædam opposita. p. 95. c. 1. n. m. 8.

Utrum quasi possessio in feudalibus relevet ab onere probandi. p. 145. c. 2. n. 4.

Possessio utrum avocetur feudi prehensione. pagina 193. columna 1.

Possessio lapsu anni acquiritur. pagina 414. columna 1. numero 99.

Possessio & prehensio rerum patroni conservat jus veri vassalli. *ibidem.*

Possessio est de facto. pag. 540.
Finito feudo, an finiatur & possessio. pagina 540. columna 1. n. 187.

Idem in precaria possessione. *ibidem.*
Possessio an probet dominium. p. 548. c. 1. n. 15.

Possessio vel qualicet non transferatur per erroneam recognitionem, tamen non transfertur per præstationem & solutionem jurium etiam erroneam. p. 569. c. 1.

Possessio deserta ad titulum. p. 662. c. 1.

Possessio quaeritur momento; sed saisina, *par an & jour.* p. 847. c. 1. n. 1.

An amittatur etiam, *par an & jour.* *ibid.* c. 2.
A quo tempore pergat verus annus possessionis. *ibidem*, numero 4.

Possessor
Et putativus heres fundi dominantis utrum possit prehendere subfeuda aperta, & fructus suos facere, ac certa feudalia jura exigere. p. 41. c. 1.

An ad possessorem, an verò ad proprietarium spectet quoscunque fructus percipere. *ibidem.*

Statutum loquens in domino qua ratione verificetur in possessore. *ibidem.*

Possessor bonæ fidei an teneatur fulcire ac colere hereditatem. p. 109. c. 2. n. 58.

Possessor eo ipso alligatur oneribus. pagina 314. columna 1. & 2. n. 8.

Possessor bonæ fidei utrum teneatur restituere fructus, in quantum factus locupletior. pagina 398. columna 2. numero 49.

Titulus an excuset possessorem bonæ fidei à fructibus percipiendis. p. 399. c. 1. n. 50.

Possessor bonæ fidei quandonam teneatur restituere fructus industriales contumptos ante litem contestatam. pagina 99. col. 2.

An presumatur factus locupletior de fructibus. *ibidem & seq.*

Possessor quando teneatur edere titulum suæ possessionis. pagina 681.

Possessor in dubio titulum, manet in possessione, nisi possessio sit minoris temporis, quam ad præscribendum sufficiat. p. 851. c. 1.

Possessorium
Et petitorium duo sunt genera actionum. pagina 844. columna 1.

Vera ratio juris de non cumulando possessorio. p. 246. col. 2. num. 18.

Quando cumulari possunt petitorium & possessorium. numero 19.

Species possessorum quot. n. 20.

An petitorium cumuletur cum possessorio. pag. 847. col. 1. num. 1.

Possessorium & petitorium proprietatis non possunt cumulari. p. 844. c. 2. n. 6.

Hæc regula habet locum ex parte rei, sive contrarium in possessoriis adipiscendæ, vel recuperandæ, sed non ex parte actoris sive contra actorem. *ibidem.*

Possessorium & petitorium cumulantur in regalia & in decreto de pacificis possessibus. pagina 845. columna 2. numero 11.

Judex appellationis à sententia arbitri potest cognoscere de possessorio, de quo cognovit arbiter. pagina 846. col. 1. num. 14.

Quod in omni foro seculari & Ecclesiastico est prohibitum cognosci simul de petitorio & possessorio. p. 846. c. 1. & 2. num. 16.

Potestas.
Imperio omni & potestate concessis, an suprema potestas & appellationum cognitio censetur concessa. pagina 78. columna 1.

Potestativus.
Quid sit conditio potestativa, & quare non trahatur retrò. pag. 894. c. 1. & 2.

Potest.
Nova theoria super verb. *potest.* p. 44. & 45.
An verbum *potest* sit extensivum. *ibidem.*
Et utrum magis quam alia verba. *ibidem.*
Potest verbum est merz facultatis. p. 313. c. 1.

Practica
Procuratoris cadit in conquistum. pagina 547. columna 2. num. 11.

Præcipuum.
Jus præcipui an sit propriè legitima. pagina 249. columna 2. num. 11.

Præcipuum

G E N E R A L I S.

- Præcipuum variè consideratum. p. 265.
 Jus præcipui priùs deducitur & capitur ultrà tertiam vel dimidiam feudaliùm. *ibidem*.
 Jus præcipui late interpretari nos oportet quantum ad vim comprehensivam; sed non quantum ad vim extensivam. p. 252. c. 1. num. 29.
 Præcipuum non potest capi nisi in rebus soli, & cessat in iuribus. p. 276. c. 1.
 Prædium.
 Prædia limitata quæ. p. 92. c. 1.
 An prædia censuaria sint patrimonialia. pagina 718. col. 2. num. 7.
 Prædo.
 De prædone fructus auferente. pagina 151. c. 1. n. 14.
 Prælatio.
 Jus prælationis & jus redimendi an differant. pag. 298. col. 1. num. 23.
 An jus prælationis vel redimendi transeat ad heredem. *ibidem*.
 An noster retractus feudalis sit jus simplicis prælationis. *ibidem*.
 Prælatas.
 Prælati Ecclesiarum non domini, sed administratores. pag. 135. c. 1. n. 19.
 Prælati confessio sola & capituli sufficit ad obligandum Ecclesiam in mutuo. pagina 177. columna 1. num. 105.
 Utrum solus Prælatas possit feloniam remittere. pag. 325. c. 1. num. 128.
 An Prælatas præjudicet Ecclesie in jure commissi. *ibidem*.
 Solus Prælatas non remittit injuriam Ecclesie. *ibidem*, & 526. columna 1.
 Abnegatio judicialis Prælati tantum inducit commissum. *ibidem*, columna 2.
 Prælatas an patronorum lite pendente, libere providere possit. p. 621. c. 1. n. 36.
 Prælegatarium.
 Quinam sint prælegatarii consuetudinis. pag. 880.
 Præposteratio.
 Præposteratio non semper nocet; sed interdum ducitur ad ordinem rationis & intellectus. pagina 130. columna 2. numero 17.
 Præscribere.
 Quo tempore præscribatur in feudaliibus. pagina 217. columna 1. num. 10.
 Præscriptio temporis immemorialis an censeatur exclusa. p. 218. c. 2. n. 14.
 Patronus jure feudali possidens etiam mille annis non præscribit. *ibidem*, & 219.
 Præterita jura vulgò de verba præscribuntur. pag. 219. col. 1. num. 15.
 Excludens præscriptionem, an excludat præsumptionem. *ibidem*, col. 2. n. 17.
 Patiens præscribi cur censeatur alienare. pagina 570. col. 1. & 2.
 Sciens indebitum recipiens an præscribat. pagina 800. col. 2. num. 8.
 Præscientia.
 Dei non excludit libertatem arbitrii, nec contingentiam rerum. pag. 233. col. 1. num. 21.
 Præscriptio.
 Præscriptio 30. annorum jure digestorum incognita. pagina 222. c. 1. n. 26.
 Equiparatur dispositioni factæ simpliciter. p. 224. columna 1. num. 34.
 Præscriptio decennii ex Constitutione regia ubinam habeat locum. p. 398. col. 1. num. 47.
 Præscriptio specialis an generalem vincat. pagina 661. columna 1.
 De præscriptione feudorum & jurium feudaliùm ubinam noviter tractatum sit. p. 664.
 Præscriptionis fundamentum possessio. pagina 690. columna 2. num. 31.
 Præscriptio an currat hereditate vacante. pagina 889. columna 2.
 Remedia contra præscriptionem an debeant prodesse iis qui solemnibus abutuntur. p. 927. c. 1.
 Præsentare.
 Præsentandi jus an transeat in fideicommissarium. pagina 614.
 Utrum commissarii & sequestrarii possint præsentare. pagina 621. col. 1. n. 33.
 An speciale mandatum requiratur ad præsentandum. *ibidem*.
 Præsentatio.
 Admissio, institutio qui differant. p. 618.
 Præsentatio quid sit. *ibidem*.
 Præsentatio ejusdem facta à domino & vassallo ut valeat, & quæ sit præferenda. pagina 622. col. 1. num. 42.
 Præstatio.
 Præstatio decennalis. pagina 220. c. 1.
 Annua est quædam servitus. pagina 278. columna 2. num. 12.
 Præsumptio.
 Præsumptio qualis qualis. p. 163. c. 1.
 Prætorium.
 Præfectus prætorio pro tempore cepit apud Romanos. pagina 287. col. 2.
 Præcarium.
 Quemadmodum traditioni reali æquipolleat. pagina 326. columna 1. n. 14.
 Præces.
 Si præces veritate nitantur, qualis clausula. pagina 174. col. 2. numero 9.
 Præcipus.
On par præcipus, quid. pagina 275. col. 1.
 Præbendere.
 Jus præbendendi an transeat ad usufructuarium, & colonum ad longum tempus. p. 32. c. 1.
 Potestas præbendendi quodnam jus, & in cujus facultate residens. p. 45. 46.
 Præbentio.
 Feudalis quantum aliis prædominetur. p. 42. 43.
 An propter solam *absentiam* non fiat præbentio. *ibidem*.
 An potius super tertium possessorem, vel occupatorem. *ibidem*.
 Quam vim, & quem effectum habeant. pagina 53. columna 1. num. 1.
 Forma præbentiois faciendæ. *ibidem*, num. 2.
 Quemadmodum præbentio denunciari possit vassallo. *ibidem*, columna 2.
 Præbentio immobilium & corporaliùm fundorum quomodo faciendæ. p. 56. c. 1. n. 5.
 Præbentio, vassallo vi aut fraude præbentiois feudi impediente, ad quem finem habeatur pro facta. pag. 56. columna 1. num. 5.
 Præbentio feudorum incorporaliùm. p. *ead.*
 Præbentio feudalis est actus patrimonialis, seu domanialis. pagina 58.
 Præbentio feudalis evocat possessionem, & etiam transfert in patronum respectu eorum quæ ad eum spectant ex lege & conditione feudi. p. 58. c. 1.
 Per præbentiois feudalem non fit consolidatio, nec feudum interim desinit respectu patroni. *ibidem*, c. 2.
 Præbentio feudi ex falsâ vel injusta causa facta nulla est, & ideo præbendentem non facit possessorem. p. 59.
 An vassallus possit appellare à præbentiois. pagina 66. columna 1.
 Præbentio feudaliùm publici aut privati juris. *ibidem*.
 Modum excedere in præbentiois feudali quandonam dominus censeatur. p. 61. c. 2.
 Præbentio feudalis etiam pendente lite sortitur effectum. *ibidem*.
 Cumulario actionis & præbentiois. pagina 113. columna 2. num. 4.
 Quibus modis tollatur præbentio, seu manus injectio. pag. 113. col. 2. num. 4.
 Præbentio mere conventionalis seu pignoratitia quæ nam maxime dicatur. p. 114. c. 1. & 2.
 Præbentio portionis feudi indivisæ an resolvatur, vel alteretur per divisionem feudi sequentem. p. 120. c. 2. n. 43.
 Præbentio feudalis an sit realis, & inducat jus in re. pag. 121. c. 2. num. 47.

I N D E X

- Prehensio feudi an debeat esse super quadam persona. p. 151. col. 1. num. 11.
- Prehensio præposterè facta utrùm postea conualecat. pagina 152. col. 1.
- Prehensio secunda utrùm fieri possit. prima invalida non reparata, aut post primam validam. pagina 152. columna 2. numero 2.
- Prehensio an esse possit locus post investituram & oblationem catalogi ex defectu hominis respectu omisforum in catalogo. p. 209. & 210.
- Prehensio feudi occulta non nocet. p. 336. & 337.
- Prehensio feudalis non habet locum nisi pro juribus feudalibus ordinariis. p. 421. columna 2. 422. c. 1.
- Prehensio præmatura utrùm conualecat. pag. 487. columna 1. num. 10.
- Prehensio in casu oppositionis non mutatur in actionem, sed actio accumulatur. p. 545. c. 1. & 2.
- Prehensio feudi an extendatur ad subfeuda. pag. 599. columna 1. num. 3.
- Sumptus prehensionis cuiam imputentur. *ibidem*, & 600. columna 1.
- Utrùm finitâ & resolutâ prehensione feudi principalis, resolvantur etiam prehensiones subfeudorum factæ à superiori patrono. p. 600.
- Prehensio secunda utrùm valeat, primâ quæ nulla est, non revocata. p. 604. & 605.
- Prehensio seu manus injectio feudalis ubinam noviter tractata & discussa. p. 664.
- Jus prehendi propria autoritate quàm variis consuetudinibus est receptum. p. 56. c. 2.
- Prehensio feudo, quænam intelligantur prehensa, & de pertinentiis. p. 701. c. 1. n. 14.
- Pretium.*
- Pretii pars an sit accessoria, vel formalis. pag. 332. columna 2.
- Pretium partim remissum, partim solutum. pagina 342. columna 1.
- Præcipua conjectura sumitur ex adæquatione valoris ad pretium. p. 344. col. 1.
- In dubio per traditionem videtur habita fides de pretio. pagina 440. c. 2. num. 17. & 18.
- Mentio pretii quomodo faciat intelligi de venditione strictè sumpta. p. 445. c. 2.
- Prendi homines.*
- Le dire de Prendi homines.* p. 557. & 558.
- Primogenitura.*
- Qualitas primogenituræ debet inesse tempore obitus parentis. p. 236. & 237.
- Adoptatus utrùm succedat in jus primogenituræ. pag. eadem, 236. & 237.
- Natus ante feudum acquisitum à patre utrùm præferatur jure primogenituræ in feudo, aliis post feudum acquisitum natis. pag. 243.
- Definitio primogenituræ p. 245. c. 1.
- Illius origo. *ibidem*.
- An primogenitura sit dignitas. *ibidem*.
- Quomodo intelligendum primogenitum sedere debere à dextris patris. *ibidem*.
- Jus primogenituræ an amittat filius propter suam inobedientiam. p. 247. c. 2.
- Ingratus eo privatur. *ibidem*.
- Jus primogenituræ an & ad quos transmittatur. p. 246.
- An possit alienari per filium, vivo patre. *ibidem*.
- An primogenitus alienans vivo patre, privetur eo, ex jure primogenituræ. *ibidem*, c. 2.
- Utrùm possit derogare pater suæ primogenituræ. *ibidem*.
- Primogenitura est beneficium patris. *ibidem*.
- Causa finalis primogenituræ est honor & conservatio familie. p. 256. c. 2. 257. c. 1.
- An actio ex empto cadat in jus primogenituræ. pag. 283. col. 2. num. 32.
- An in recurso propter evictionem cesset. *ibidem*.
- Primogenitura quomodo transferatur ad filiam. p. 466. col. 1. num. 8.
- Primogenitus quis sit. *ibidem*.
- An filii habeant jus primogenituræ contra patres. pagina 892.
- An jus primogenituræ sit pars hereditaria, vel potius prælegatum datum masculis tantum? *ibidem*. Non transmittit. *ibidem*.
- Quid de jure primogenituræ circa rem particularem. pag. 251. col. 2. n. 23.
- Jus primogenituræ in se impræscriptibile. pagina 252. columna 2.
- In se favorable. *ibidem*.
- Primogenitura in linea collateralis utrùm consideratur. pagina 286.
- Primogenitura utrùm habeat locum in doario. pagina 896. col. 1. & 2.
- Primogenitus*
- Quis dicatur. p. 229. c. 1.
- Quis de duobus eodem partu editis. *ibid.* c. 2.
- Unius parentis non possunt esse duo primogeniti. pagina 272.
- Si primogenitus vivo patre renuntiavit, aut aliis inhabilis reperitur, jus primogenituræ transit ad sequentem. *ibidem*.
- Primogenitus utrùm desinat eis quis ob furorem & mentis alienationem. p. 234. c. 1. & 2.
- Primogenito inhabili, secundogenitus fit primogenitus. p. 235. col. 1. & 2.
- Primogenito abstinate à successione, an primogenitura soli secundo-genito proximo accrescit, an verò cæteris aliis omnibus. p. ead. n. 28.
- Primogenitus remanet, licet ab hereditate. pag. 235. col. 2. n. 127.
- Primogenitus quis verè. p. 237. & 238.
- Horto deficiente, quid præcipui jure primogenitus ejus loco possit accipere. 244. c. 1.
- Jurisdicctio castri an sit præcipua primogenito. pagina 271. col. 2.
- An primogenitus teneatur creditoribus ultrà quotam hereditariam. p. 27. c. 2.
- An jus primogeniti capiatur hereditario jure. *ibidem*, numero 9.
- Primogenitus an habeat primogenituræ in actionibus competentibus ad feuda aliena. p. 282. c. 2.
- Primogenitus quantum percipiat in feudo retrovendito ex pacto. p. 283. c. 1. n. 31.
- In feudo nundis dimidia justii empti quantum supplet debet primogenitus. *ibidem*.
- Feudo empto utrùm competat jus primogenituræ. *ibidem*.
- Primogenitus quemadmodum ad clientelare obsequium præstandum sororibus suis cogi possit. pagina 470. columna 1. num. 6.
- Equus & arma pertinent jure præcipui ad primogenitum in Britannia. p. 887.
- Unus solus est primogenitus, cum sit divisio in capita; si vero in stirpes, tota stirps primi; respectu aliorum, habet privilegium. p. 901. c. 1.
- Princeps*
- Imperium omnimodò alienans princeps est homicida suæ dignitatis. p. 78. c. 2. n. 49.
- Principes debitores justitiæ. p. 81. c. 1. n. 64.
- Principalis*
- Quid dicatur principale. p. 648. c. 2. n. 9.
- Differentia inter principalem & tertium. pagina 849. columna 1.
- Principal*
- Mansir.* pagina 273.
- Principaliter*
- Veniens plenius est quàm accessoriè. pagina 109. columna 1.
- Principalis patronus an teneatur ad fasta tecta, & idoneam culturam. p. 109. c. 2. n. 157.
- Principis*
- Principis restitutio quando trahatur ad alienata. pagina 120. columna 1.
- Principis bona in quantum princeps, quæ, & illius patrimonium. p. 339. c. 2. n. 184.

GENERALIS.

Privilegium.

Privilegia ab Adriano I. Papa Regibus Francorum data. p. 7.
Pro
 Dicitio, *pro* denotat causam immediatam & finalem. pag. 297.
 c. 1. n. 27.

Probatio.

Quam exactum æquilibrium in expendendis probationibus pag. 170 col. 1.
 Exemplum destitutum omni solemnitate nullam probationem inducit, etiam sit antiquum. pag. 165. c. 2.
 Exemplum in parte solemniter utrum probet. pag. 168. c. 2. & 169. num. 61.
 Exemplum de recenti confectum & in parte tantum solemniter per se an plenè probet. p. 169. c. 1.

Procurator.

Procuratores domini censentur emphyteuta, vassallus usufructuarius p. 29. c. 2.
 An colonus sit procurator domini. p. 29. & 30.
 Procurator an propriè sit usufructuarius. *ibidem*.
 Procurator domini utrum possit feudum prehendere. pagina 40. c. 1.
 Procurator generalis indistinctè retrahit. pagina 301. columna 1.
 An Procurator generalis præjudicet patrono. pagina 356. col. 1. num. 10.
 Procurator generalis non potest voluntatem declarare nec eligere. *ibidem*.
 An procuratori notificatio hæc fieri possit. *ibidem*.
 Procurator Regis pauperes & pupillos tueri debet. pagina 484. columna 1.
 Cur fidelitas personaliter, & non per procuratorem vel nuntium præstanda sit. pagina 656.
 De procuratoribus feudi circa feudalia materia ubi tractata. pagina 664.

Prodigus.

Filia prodigo nupta qui consumpsit bona, an teneatur conferre in successione ejus qui eam tradidit. pagina 885. columna 1.

Proles.

Appellatio prolis. pag. 365. col. 1. num. 4.

Proloquium.

Proloquia mutua utrum vitient actionem. pagina 441. columna 1.

Promissus.

Promissiva verba styli nihil operantur. pagina. 373. c. 1.

Promissio.

Is cui impleta est promissio, non potest pœnitere. pagina 931. col. 1.

Propinquus.

Cui legatum est, & se dicit heredem, amittit legatum. p. 879. col. 1.

Propre.

Clausula matrimonii, *pour estre propre à la femme & aux siens*, antrahatur ad heredes. pag. 879.

Clausula *de propre prefix*, in contractu matrimonii habet eundem effectum ad commodum sibi eredi superviventis, ac si heredium esset. pag. 886.

Pactum *de converti en propres*, factum est favore totius agnationis mulieris. *ibidem*, col. 2.

Dominium summe stipulatur, *estre convertis en propres*, caducum sit, cum maritus supervixit uxori & liberis. *ibidem*. n. 5.

Proportionabilis.

Quot & quæ sint paria proportionabilium. pagina 386. col. 2. num. 5.

Proprietas.

Emptor proprietatis an possit contra retrahentem deducere usufructum. pagina 541. col. 2. n. 102.

Proprietas est nomen directum, & non obliquatur. p. 603. c. 1. 2. Quali-proprietas. *ibidem*.

Proprietarius.

Relevia seu relevamenta quantum pertineant ad proprietarium vel fructuarium. pagina 36. col. 1.

De commissa & pœna rei feudalis, emphyteuticæ vel censuæ. Tom. I.

riæ utrum cedat fructuario, an verò proprietario. pagina 36. col. 2.

Et quæ solidantur, an cedant proprietario, quoad proprietatem. *ibidem*.

Quemadmodum proprietario, fructuario & hypothecario aut fundo dominantis profint quæ alluvione accrescunt. 38. c. 1.

An ad possessorem aut ad proprietarium spectet quoscumque fructus percipere pag. 41. col. 2.

Proprietarius quando possit deteriorem facere conditionem usufructus, vel non. p. 47. 48. num. 19.

Proprietarius feudi dominantis utrum possit exercere jura dominicali, a invito fructuario vel colono conductore ad longum tempus. *ibidem*, num. 21.

Proprietarius feudi utrum fructuarium & colonum ad longum tempus prohibere possit ab actis dominicalibus. pagina 48. col. 1. & 2.

Proprietarius feudi vassillum investiens an teneatur hoc denunciare fructuario. pagina 49 & 50.

Proprietarius quis sit, & de proprietate. pagina 768. c. 1. Proprietas superior & inferior. p. 769. col. 1. ●●

Proprium.

Proprium acceptio quotuplex. pagina 543. c. 1. n. 201.

Heredes propriorum an debant contribuere ad dotem pro rata bonorum. p. 874.

Propriae verè sunt quæ venerunt per successionem. pag. 888. columna 1. & 2.

Proprium potest stipulari sequi naturam *de conquest.* pagina 894.

An propria pertineant ad quemcumque heredem. *ibidem*.

Mater habet propria filii ex defectu aliorum heredum contra sicum. pagina 900.

Consuetudo in §. *donner & retenir*, an prohibeat dare quantum propriorum post mortem. p. 912. columna 2. numero 7.

Prorogatio.

Quid sit? pagina 450. c. 1. n. 50.

An prorogatio referatur ad substantiam, an ad qualitatem contractus. *ibidem*.

An fiat cum iisdem pactis. *ibidem*.

Prorogatio facta lapsa termino, est novus contractus. pag. 585. c. 2. num. 38.

Prorogatio excessiva utrum vitietur *ibidem*, & 586.

Utile per inutile quandonam vitietur. p. 586.

Protestatio.

Generalis an profit, dato contrario actu in specie. pag. 215.

Protestatio contra jus consuetudinis an valeat. pagina 389. columna 1. num. 16.

Proventus.

Vocabulum generalissimum. pagina 563. col. 1.

Providentia.

Dei attingit à fine ad finem fortiter. pagina 233. c. 1. num. 10.

Provisio.

De simplici provisione loco manus levatur. p. 633. c. 2. n. 16.

Cessant provisiones, quando principale statim decidi potest. p. 639. col. 1. n. 51.

Provi.

Dicitio quomodo stet in oratione. pagina 173. col. 1. num. 85.

Provi sibi placuerit Utrum hæc verba importent absolutam veritatem, vel arbitrium boni viri. *ibidem*, col. 2.

Publicatio.

An iudicis presentia & autoritas sit de forma & substantia publicationis. p. 169. c. 2. num. 65.

Purgatio.

Moræ quid operetur. pagina 351. columna 2. n. 1.

An semper purgatio moræ relinquat moram in extremo. p. 351.

Puisphar.

Eunuchus Pharaonis in Ægypto quare dicitur eunuchus. pagina 287. c. 1.

Q

QUADRAGINTA dierum terminus quando, & à qua die currere incipiat. pagina 182. & 183.

Qualitas.

An defectus qualitatis formalis vitiet. pagina 31. columna 2.

EEEEcc ij

Qualitas intelligitur secundum tempus verbi. p. 807. col. 1. num. 56.
Qualitas personæ est magis substantia quam accidens. p. 231. col. 2.

Quando

Dictio nedom importat tempus, sed etiam conditionem. pag. 386. c. 1. n. 2.

Quarta

Falcidia & Trebellianica non habent locum in patria consuetudinaria. p. 264. col. 2.

Quasi possessio

Juris primogenituræ. p. 230.

Quilibet.

Energia vocabuli: *Quilibet.* p. 142. c. 1. n. 48.

Quintus.

Quinta pretii quo sensu maxime intelligenda. pag. 144. columna 1. & 2.

Quinti vel etiam subquinti jus cui acquisitum. pagina 419 col. 2.

Quinti pretii onus ad quem spectet. pagina 436. col. 2. numero 4.

Quinto pretii quandonam sit locus. p. 460 & 461.

Quintum pretii an de pretio, an de oneribus adjectis emptori solvendum est. p. 463. c. 1. n. 1.

Quisque

Unusquisque vocabulum universale distributivum. pag. 605. columna 1.

R.

RATUS: pro rata pecuniæ locus est quinto pretii & laudimii, nisi in divisione. pagina 409. columna 1. numero 81.

Ratificatio.

Non improbare pro ratificatione est in factis, sed non in omnis. p. 359.

Ratificationem inter & approbationem differentia. pag. 447. col. 2. num. 42.

Ratificatio cur debeat fieri infra tempus actus gerendi. p. 622. c. 1. n. 42.

Ratio.

Rationum redditio quam complectatur. p. 195. c. 2. num. 16. & 17.

Rationem fidelem reddere utrum compellatur omniæ alienæ rei administrator. *ibidem.*

Rationibus reddendis obnoxius, qui rationes suas exhibet adversario, an contenta in rationario probare teneatur. p. 196. col. 1.

Inter rationes administrantis rem alienam, & inter rationes mercatoris differentia quæ. pagina 19. col. 1. numero 25.

Ratio levius neque ita exactè cum suis consanguineis expenditur. p. 198. c. 1. & 2.

Ratio certa & evidens legi scriptæ antepollet. pagina 256. col. 1.

Ratio posita in lege vel statuto quare præsumatur finalis. p. 299. col. 1. & 2.

Reatinus.

Leo Pontifex impetratà Rege Francorum Reatinam Ecclesiam. p. 7. col. 2.

Recognitio.

De recognitione rei propriæ, & quod erronea recognitio rei propriæ in feudum, censum, emphiteusim ipso jure non valeat, nec quicquam detrahat recognoscenti. pagina 732.

An recognitiones simplices probent dominium. pagina 173. col. 2.

Recognitio seu titulus novus non in plus obligat. p. 280. col. 1. & 2. num. 19.

Recognitio simplex probat, non tamen præjudicat in proprietate vel possessione. pagina 569. c. 1.

Recognitio erronea. *ibidem.*

Recommendatio

Species incarcerationis. p. 114. c. 2. n. 21.

Reconventio

En Cour laïque n'a point de lieu. pagina 851.

Recuperare.

Quantum referat rem recuperare per viam retractus, an per viam distractus. pag. 283. col. 1. n. 30.

Recursum.

De recursum & summatione coheredum. pagina 141. columna 1. n. 42.

Redemptio.

In redemptione quæ fit infra tempus novo consensu prorogatum licet habeat locum novum quinti pretii, an tamen locus sit retractus feudali. pagina 451. columna 1. numero 53.

Quid si ab initio venditionis, actum sit de proferenda die. *ibidem.*

Redemptio sola secuta utrum sufficiat ad præsumendam simulationem. p. 454. c. 2. n. 72. & 73.

Redemptio facta ex causâ prorogationis. pagina 740. columna 1.

Redemptio servitutis vel usufructus facta constante matrimonio, cadit in communionem. p. 878. c. 1.

Redemptus.

Res redempta pristinum statum & qualitatem recuperat. p. 182. col. 2.

Redimere.

Jus redimendi an sit pars rei, & facit quod non censetur omnino res alienata. p. 282 & 283.

Utrum jus redimendi possit cedi. pagina 297. columna 2.

Jus redimendi & jus prælationis in quo differant. pag. 298. col. 1.

An jus redimendi vel prælationis transeat ad heredem. *ibidem.*

Reditus

An jus redditus circumferatur loco. pagina 56. col. 2. 57. c. 1. numero 9.

Quid de reditu specialiter super feudo assignato. pagina 278. col. 2.

Nota de reditu ad certam rem limitato. pagina 276. columna 2.

Quid de reditu debito ratione investituræ. *ibidem.*

Reditus infeudatus an possit redimi à debitore. pag. 337. c. 1. num. 58.

An creditores suos redditus possint invitis debitoribus infeudare. *ibidem.*, c. 2. n. 59.

An reditus infeudatus sit pars feudi. p. 372. c. 1.

Redituum moderatio. p. 374 & 375.

Redimens tenetur ad legales sumptus. pagina 450. columna 1. num. 52.

Reditus vocabulum quid connotet propriè. pagina 563. columna 1.

Concessio ad reditum. p. 671.

An in acquisitione redditus acquiratur amortizatio. p. 597. c. 1. num. 96.

Materia de redditibus infeudatis, ubinam noviter tractata & discussa. p. 664.

Redituum genera quot. p. 797. & 798.

In redditibus vulgaribus nulla sunt prorsus jura dominicalia, nisi cum res venditur ad onus, quia sunt pars pretii. p. 798. & 799.

Redemptio redditus à concedente retenti, quando videatur in fraudem laudimiorum. p. 802. c. 2. num. 23.

Reditus ad rationem duodecimæ respectu tertii an pro mobili habeatur. *ibidem.*

An qui non recipit pecuniam, possit promittere reditum cuiusvis summx. p. 803.

Emptor debens laudimii etiam pro rata fortis redditus purè debet. *ibidem.*

De reditu pecuniæ constitutâ ad rationem unius in 30. p. 303. col. 2.

Reditus ad rationem quineuncis longe superatur à forte, & magis immobilibus accedit. *ibidem.*

Multum differt à reditu duodecimæ qui mobilibus accedit, fortè æquipollet, & necessariò redimibilis est. p. 803. c. 2.

G E N E R A L I S.

Reditus *en affiette* pecuniâ constitutus in perpetuum est venditio perpetua; & si habet potestatem redimendi, venditio est sub dicta facultate. p. 806. c. 1. & 2. n. 48.

De reditu fundiario temporali. p. 807. c. 1.

Præstans reditum, tenetur titulum & qualitatem declarare. pag. 808. c. 1.

Privilegium urbis Parisiensis super redemptione reddituum an profit domino censuali. *ibid.* c. 2.

Etiamsi res venditur ad onus redditus redimibilis incerto pretio, locus est laudimii. *ibidem.* n. 65.

Reditus pecuniâ constitutus an præsumatur ad rationem duodecimæ aut decimæ-quintæ. pagina 809. columna 1. numero 70.

Reditus amortizati præterit, non futuri. *ibid.*

De redemptione redditus an & quando debeantur laudimia. p. 809. c. 2.

Si res datur ad reditum redimibilem, ad rationem quintædecimæ, vel circa, vera venditio est; etiamsi acquiritor redimat. *ibidem.*

Data etiam eodem fundo nova venditio est. *ibidem.*

Capiens ad reditum duodecimæ, censetur emere, sive in censu, sive in feudo. p. 810. c. 2. n. 79.

Cum reditu duodecimæ, quandonam maneat permutatio. pagina 812.

An sufficiat reditum perpetuò durare posse, ut censetur inter immobilia. p. 834. c. 2.

Major mos consuetudinum redditus vulgatos deputat mobilibus. *ibidem.*

Reditus fundiarii etiam redimibiles immobilibus ascribuntur. *ibidem.*

Quot sint genera reddituum pecuniâ constitutorum. p. 835. c. 2. num. 11.

Appellatio & multiplex divisio redditus. *ibid.*

Reditus & nomina sunt mobilia, nec tertia ex his species. pag. 836. c. 2.

Reditus annui perpetui de jure pro mobilibus habentur. *ibidem.*

Reditus temporales si admodicum tempus, mobili; si ad longum tempus, immobili comparantur. *ibidem.*

Reditus non dicitur, licet distributa sit solatio summæ in plures quàm decem annos. p. 837. c. 2.

Ut reditus temporalis immobili comparetur non sufficit quod sit decennalis, vel ultra; sed debet esse ad vitam, vel tricennarius. pag. ead.

Quamvis reditus veniant appellatione immobilium, in dispositione consuetudinis; non tamen in dispositione hominis. p. 838. c. 1.

Domo vendita sub reditu, hic reditus non potest retrahi per propinquum. pag. 916. c. 1.

Reditus fundarius an sit pars fundi. p. 929. c. 2.

An reditus habeatur pars fundi, & quomodo. p. 931. c. 2.

Refutatio.

Ex juxta refutatione an sit devolutio. pagina 621. columna 2. num. 39.

Præsentatio facta per vassallum an præferatur præsentationi factæ per commissarium patroni. p. 622.

Regalia.

Cur regalia non transeant, etiam sub universali clausula. p. 79. c. 1. n. 53.

An sint alienabilia per principem. *ibid.*

Cur in regalibus specialis concessio requiratur. p. 79. col. 1. & 2.

Regalia quæ & quando veniant ac transferantur. pag. 80. c. 1. n. 60.

Regalia. 491. c. 2.

Regaliorum jura antiquiora jure Pontificio. pagina 494. c. 1. num. 10.

Regnare.

Modus regnandi feliciter. p. 712. c. 1.

Regula.

Cur potissimum standum sit regulæ. p. 285. c. 2.

Relatio.

Relatio etiam dispositoria nihil operatur, nisi constet de relato. p. 175. c. 1.

Relatio servientis sive apparitoris plenam fidem facit. pagina 700.

Copia relationis. p. 16. n. 99.

Relatio non fit nisi ad proxima. p. 602. c. 2. n. 9.

Relatum.

Quomodo sit in referente cum omnibus suis qualitatibus. pagina 58.

Relatum inest referenti. p. 670. c. 2.

Relaxare.

Relaxandum impedimentum à censu, aut pretio soluto. pagina 691.

Relevamentum.

Maximè odiosum quodnam sit. pagina 473. columna 1. numero 17.

Relevium.

De relevio, seu relevamentis; utrum ea adquirantur fructuario. p. 34. c. 1.

Relevia quo sensu maximè intelligenda. p. 144. columna 1. & 2.

Utrum constituto de infeudatione ad onus relevandi ab omni manu, debeat relevium, contingente mutatione ex parte patroni. p. 146. c. 1.

De apocha ultimi relevii, ejusque utilitate & effectu. p. 226. c. 1. n. 45.

Etymon relevii. p. 388.

An debeat relevium ex simplici contractu. *ibidem.*

An demero distractu, aut de revenditione ex pacto de retrovendendo, debeat novum relevium, vel novum quintum pretii. p. 389. c. 1. n. 15.

Relevium an debeat si ob ingratitudinem feudum revocatum erit. p. 402. c. 2. n. 56.

Relevium utrum debeat, si ob natos liberos feudum revocatum erit. p. 403.

Relevium an debeat si feudum datum fuerit in solutum. pag. 404. c. 1. n. 62.

Relevium an debeat transacione interposita super feudo. p. 405. c. 2.

Relevium an debeat divisio feudo inter socios vel coheredes. p. 406. c. 2. n. 29.

Relevium an debeat feudo permutato inter duos vassallos, p. 408. c. 2. n. 79.

In eodem feudo relevium minuitur pro rata pecuniæ. p. 408.

Relevium an debeat qui mortis causâ feudum accepit. pagina 409. c. 2. n. 82.

Relevium an debeat, si successivo ordine alicui delatum fuerit feudum. p. 409. 410. n. 83. 84.

Relevium offrens unus ex heredibus an sit admittendus. pag. 411. c. 2. n. 89.

Relevium an duplex debeat, nepote patre præmortuo, succedente avo. p. 415. c. 2. n. 103.

Relevium an legato feudo, debeat duplex. pagina 416. columna 1. & 2.

Si donatarius feudi ante ullam traditionem feudi idem feudum alteri donaverit, utrum duo relevia debeantur. *ibidem.* c. 2. n. 107.

Relevium duplex an debeat legatarii heres. p. 417. columna 1. num. 108.

Relevium cur unum debeat, quando feudum pluries mutat manum. p. 418. c. 2. n. 113.

Relevium an debeat ex capite successionis quando feudum est pure debitum restituendum. p. 422. c. 2. n. 126.

Relevium duplex an debeat novus donatarius, Ecclesia donante sibi feudum donatum. p. 423. c. 1. n. 129.

Relevium utrum statim debeat, usumfructum feudi retinente donatore. p. 430. c. 1. n. 152.

Relevium an solvendum sit per donatorem, an verò per donatarium, usufructu retento per donatorem. pagina 431. c. 1. num. 156.

Releviorum onus an spectet ad fructuarium. *ibid.* c. 2.

Quod usufructu feudi vendito vel donato, nullum debeat relevium. *ibid.*

Et si aliquid, utrum emptori, vel donatario, vel venditori. *ibidem.*

Etiamsi patronus non petierit relevium nisi post obitum fructuarium. *ibid.*

- tuarii ; an debeant heredes fructuarii exinde exonerare proprietarium. p. 412. c. 1. n. 160.
- An de confiscatione feudi debeat relevium. *ibidem*. col. 2. num. 161.
- Relevium an debeat vendito jure omni ad feudum. p. 447. col. 1.
- Relevia utrùm debeantur pro hyperocha seu supervacantia. p. 452. c. 2. n. 59.
- An in contractu mixto ex venditione ac permutatione. *ibid.*
- Relevium an debeat pro altis arboribus secandis per vassallum venditis. p. 460. 461.
- Relevium an debeat si feudum certa quidem proxima die redimibile pro alio feudo detur. p. 462. c. 1. n. 33.
- Solius simpliciter relevii in causa nuptiarum debiti an fiat remissio. pag. 476. c. 1.
- Relevium an debeat feudo partim vendito, partim donato. p. 451. c. 2. n. 54.
- Jus relevii quale. p. 555.
- Materia de juribus utilibus releviorum vel quinti pretii, ubi nam noviter tractatu & discussa. p. 664.
- Relevia quænam dicantur odiosa. *ibidem*.
- Relevia cari pretii quæ. p. 719. c. 2. n. 12.
- Religio.*
- Religionis favore an cogatur quis vendere. pagina 596. columna 2. n. 98.
- Reliquus.*
- An reliqua sint debitum mobile. p. 874.
- An propter bellum fiat remissio. p. 823.
- Remissio*
- Habetur pro implemento etiam in conditionibus. pag. 468. c. 1. n. 12.
- Remissio commissi an sit alienatio. pagina 593. columna 1. num. 75.
- Remissio an facienda sit sterilitatis, vel vis majoris causâ. pag. 628. c. 1. n. 9.
- Renovare.*
- Factum de renovando in materia prohibita reprobatur. p. 585. c. 1. n. 36.
- Renovatio.*
- An renovationes sint tituli. p. 221.
- Renunciatio*
- Quid de simplici renunciatione. p. 251. c. 2.
- De portione filie quæ renuntiavit. p. 263.
- Differentia renunciationis & cessionis. *ibidem*.
- Renuncians successioni aliquid transmittat. pagina 889. columna 1.
- Repetitio.*
- Tres causæ inducentes repetitionem tacitam, & tres eam excludentes. p. 601. c. 2.
- Repetitus.*
- Cur præsumantur repetita seriò dicta. pagina 676. columna 1.
- Imò suntrelata. *ibidem*.
- Replicatio.*
- Aut quasi possessio non sufficit, sed requiritur qualitas possessionis feudalis. p. 261. c. 2.
- Representatio*
- Mero jure successivo procedit. p. 892.
- Transfert jus primogenituræ. p. 903. c. 1.
- Representatio est privilegium, nec habet locum in his quæ sunt juris specialis. *ibid.* c. 2.
- Repudiatio*
- Legati an trahatur retrò. p. 537. c. 1. n. 174.
- Requisita.*
- Sententia dominorum Requistarum quandoque absorbet petitionum. pag. 546. c. 1.
- Rescissio*
- Quomodo intelligendum quod pro rebus mobilibus non concedatur rescissio. p. 397. c. 2. n. 47.
- Resignatio*
- An Resignatio vassalli noceat agnatis. p. 525. c. 1. n. 5.
- Resit.*
- Resit* pens avoir lieu difficultate oriente ex justa causa. p. 932. columna 2.
- Restitutio*
- Restitutionem in integrum generale statutum non excludit. p. 97. c. 2. n. 6.
- Restitutio in integrum an extendatur ad fidelitatem per alienationem mero jure validam. pagina 121. columna 1. numero 48.
- Restitutioni an & quando sit locus in feudalibus. pagina 379. c. 1. n. 5.
- An & quando locus sit restitutioni in feudalibus. pag. 379. col. 1. n. 5.
- Restitutio in integrum per viam justitiæ an extendatur contra tertium, & ad pristinam antiquitatem & locum. pag. 394. col. 1.
- Restitutio in integrum an & quatenus extendatur in præjudicium tertii. p. 394. c. 1.
- De restitutionibus & rescissionibus. p. 394. 395.
- An restitutio in integrum noceat agnatis. p. 525. columna 2. num. 126.
- Retentio*
- Ulusfructus quemadmodum æquipollet traditioni reali. pagina 326.
- Pater qui a labore heredes de ses enfans habet jus retentionis. p. 888. c. 1.
- Donatum jus retentionis an sit reale. *ibid.* c. 2.
- Retentio mobilium an sit merum lucrum, aut potius commutatio ad onus solvendi debita. p. 890. c. 1.
- Retinere.*
- Cum necesse est capere possessionem de manu heredis an sit retinere. p. 912.
- In cessione donationi causâ, donam non est sensitus, nec retinet. *ibid.* n. 10.
- Retractus*
- An jus retractus possit adquiri, & dependentiæ feudalis. pag. 51. c. 1.
- Actio retractus per divisionem etiam post litem contestatam subsecutam, cur resolvi possit. p. 121.
- Retractus quotuplex. p. 289.
- Retractus feudalis partim legalis, partim conventionalis. pagina 289.
- Retractus feudali nititur patronus Ecclesiasticus : sed retinere non potest. pag. 293. c. 1.
- An etiam fidejussor possit uti jure retractus. pagina 295. c. 1.
- Vendens nomine alieno potest utroque vii retractu, nomine suo. *ibidem*. c. 2.
- Retractus feudalis utrùm cedi possit. p. 267. c. 2.
- Secus de retractu proximitatis. *ibidem*.
- Retractus feudalis magis accedit juri prælationis, quàm juri redemptionis. p. 299. c. 1.
- Retractus feudalis in quo differat à ceteris juribus utilibus feudalibus. p. 301. c. 1. n. 38.
- Retractus ejus est in fructu respectu illius qui est dominus, & non alterius. 397. c. 1.
- Retractus non est nova emptio sed translatio. p. 311. c. 1. n. 79.
- Retractus jus de se non competit per viam executionis, sed actionis. p. 314. 315.
- Quotuplex sit via retractus feudalis. p. 315.
- Retractus feudalis est favorabilis & conformior juri communi, quàm retractus proximitatis. p. 320. c. 1. n. 8.
- Retractus feudalis resolutio quotuplex. p. 346 & 347.
- Retractus feudalis quantum favorabilis. pag. 34. c. 2. num. 5.
- Nova resolutio, an & quando pendente lite currat tempus utriusque retractus. p. 354. c. 1.
- An omnis actio retractus 30. annis excludatur. *ibidem*. col. 2. num. 11.
- Uter de jure præferendus sit in retractu, an dominus directus, an consanguineus. p. 362. c. 1.
- Quomodo retractus conventionalis legalem excludat. *ibidem*.
- Consuetudo retractus proximitatis est translativa ; consuetudo retractus feudalis est rescissoria. p. 390.
- In utroque retractu emptoris ususfructum ei restituendum esse. p. 331. c. 1. n. 36.
- Retractus feudalis an retrotrahatur. p. 428. c. 2.
- Retractui in totum quando sit locus. p. 457.
- Cur laior interpretatio in retractu quàm in laudimiis. *ibid.* c. 2. n. 79.

GENERALIS.

Utrum patronus possit uti retractu in subseudo vendito, quando est superior qui fruitur seudo prehenso. pagina 622. columna 2.

Pendente lite patronorum, an currat eis tempus retractus feudalis. p. 643. c. 2. n. 70.

Materia de jure feudalis retractus ubinam noviter tractata, & discussa. p. 664.

Utrum jus cedi possit retractui. p. 753. c. 1. n. 152.

Annus retractus non currit in simulata permutatione, nisi per 10. annos. p. 918. c. 2.

In retractu lineari non est necesse quod actor probet se de genere esse, & cur. p. 915. c. 1.

An lis contestata in retractu lineari perpetuetur. *ibidem*.

An minor restituatur in retractu. *ibidem*.

Emptor domus statim potest vendere, & conventus de retractu tenetur nominare cum qui vendidit. p. 915. c. 2.

Jus retractus lapsu anni discontinuatum perimitur. pag. 917. c. 2. n. 11.

Actio retractus linearis quomodo perpetuetur. pag. 917. columna 2.

Retractus linearis quomodo acquiratur. pagina 919. columna 1.

An fundo vendito, si locus sit restitutioni, annus retractus currat. *ibidem*. c. 2.

Consuetudo linearis retractus non est odiosa. *ibidem*.

Retractus linearis est quedam species d'Estas. *ibid*.

Habens *lettres Royaux* in instantia retractus, debet offerre. *ibidem*.

Consanguineo uno excluso in retractu, alter non excluditur, quamvis non sit intra tempus. p. 921. c. 1.

Reus in retractu potest cedere remotiori. *ibidem*.

Fiscus vel Ecclesia vendens donata an faciat locum retractui. pag. 923.

Retractus partitio inter superstitem conjugum qui non est de linea, & cui evenit fundus de cujus retractu agitur, an impediat actionem retractus. p. 924.

Si in contractu matrimonii media *des propres* sponsæ est facta conquestus, an media hujus medietatis cadat in retractum. p. 925. c. 1. n. 6.

Actio annua retractus in quo casu sit hereditaria & transmissibilis. p. 925. c. 1. n. 7.

An retractus cadat in conquestum. *ibidem*.

Jus retractus est personale. *ibidem*.

Annus retractus an currat à die adjudicationis, si non fuerit appellatum. p. 925. c. 1.

An à die *du decret en saisine* vel à die contractus *ou de la saisine* & pro pretio decreti. *ibidem*.

Retractus proximitatis an habeat locum in rebus. pagina 925.

Retrahere.

Annus retrahendi à qua die currere incipiat. pagina 31. col. 1. & 2.

Si constet de venditione, an fundata sit intentio domini vel retrahentis. pagina 452. columna 2. num. 57.

Retrahere partem ab offerente totum, quandonam liceat. pag. 457. c. 2. n. 80.

Retrahens an possit esse melioris conditionis, quam emptor. p. 458. c. 1. n. 83.

Quare omne commodum contractus spectet ad retrahentem. p. 324. c. 2. n. 8.

An retrahens aghatus à domino, eoque emptore, utrum laudimū ipsi domino debeat. pagina 747. columna 1. numero 112.

Retractus in censu utrum domino est permissus. *ibidem*, col. 2. n. 114.

An dominus præferatur consanguineo venditoris. *ibidem*.

Retrahens potest deducere de pretio, si eam emptor deterioravit. p. 316. c. 1.

An vidua possit retrahere ab heredibus defuncti fundum retractum ex latere ipsius viduæ. p. 924. c. 1.

Utrum de revenditione aut redemptione debeatur relevium. p. 388. c. 1. & 2. n. 12.

Voluntaria & necessaria revenditio qui differant. *ibidem*, & seq.

Revocatio.

Revocatio utrum præscribi possit ex ingratitude causâ. pag. 751. c. 1. n. 50.

In dubio non censetur facta revocatio etiam ab ingrato. pag. 524. c. 2. n. 121.

Clausula generalis revocationis est suspensiva. p. 863. c. 1. n. 6. 861.

Revocatorium.

Utrum detur revocatoria in venditione facta à patre. p. 249.

Revocatoria datur filio in alienata per patrem. p. 250. col. 1. num. 20.

Differentia inter querelam & revocatoriam. *ibidem*.

Revocatoria actiones. p. 520. c. 1. 102.

Revenus

Du fief d'un an. p. 556. 557.

Rens

Allegans se spoliatum, petens restitui. pagina 845. columna 2. num. 10.

Rex

Quod Regi subesse libertas est. p. 81. c. 1.

Regis jura vera & propria quæ. p. 81. c. 82.

Regis omnia esse quo sensu intelligendum sit. *ibidem*.

Rex solus fundatam ipso jure habet intentionem in omni jurisdictione & imperio, per totum regnum. p. 128. col. 1. & 2. num. 10.

Rex nequit subditum à jurisdictione, quacunquē de causa eximere. p. 135. c. 1. n. 18.

Rex etiam impubes, & coronari, & inungi potest. pagina 490. c. 2.

Rigor.

Rigores juris non debet servare patronus erga vassallos. p. 411. col. 1.

Roma.

Roma & Italia sub Francis scilicet. p. 11. c. 2.

Romulus

Quod apud alios vitium antiquatum erat, virtute apud suos renovavit. p. 9. c. 1.

S.

SABAUDIÆ Comitatus per quem erectus in Ducatum. p. 40. c. 2.

SACRAMENTUM

Fidelitatis ubinam tractatum & discussum novissimè. p. 664.

Et de ætate & induciis fidelitatis præstandæ sacramenti. *ibid*.

Saisine

An capi debeat in specie, an in genere. p. 916.

Facta procuratoris nomine proprio, nulla est respectu ejus cujus est procurator. p. 917. c. 1.

Utrum valeat saisina data à domino non residente. p. 917.

Saisine.

Et saisina quid Gallis. p. 53. c. 1. n. 1.

Saladinus

Noradini Successor quo tempore Ierosolymam cepit. pag. 18. c. 1.

Salictum

Quid. p. 108. c. 2. n. 5.

Salucia.

Saluciæ Marchionatus feudum à quo movens. pagina 25. columna 2.

Salvo-jure,

Et sine præjudicio clausulæ an impediant præscriptionem. p. 519. c. 2. n. 145.

Sanguis.

Sanguinis naturalis continuatio quandonam operetur. p. 123. c. 1. n. 2.

Satisdare

Satisdandum est tam in bonæ fidei, quam in stricti juris judiciis ex justa causa. p. 402. c. 2.

Sciens.

An scienti sit denunciandum. p. 349.

Scientia.

Clausula, *ex certa scientia* utrum operetur in his quæ ignorata sunt. p. 174. c. 2.

I N D E X

- Scribere*
 Paria sunt totum scribere, vel subscribere. p. 165. columna 1. n. 45.
- Scriptura*
 Nuda privata utrūm aliquem gradum probationis faciat. pag. 154. col. 2.
 Quomodo fallum committatur etiam in privatis scripturis. *ibidem*.
 In contractu emphyteutico scripturam non esse necessariam. p. 673. c. 1. n. 38.
 Scriptura privata recognita plenè probat. p. 158. columna 2. num. 17.
 Quatenus præjudicet tertio. *ibid*.
 Scriptura antiqua facit præsumptionem vel semiplenam probationem. p. 158. c. 2.
 Scriptura privata sumpta ex chartophylacio scribentis an contra eum plenè probet. p. 158. c. 2.
 Scriptura privata ex archivo publico desumpta utrūm probet. p. 160. c. 2.
- Scrupulosus.*
 Contra scrupulosas formulas, pagina 698. columna 1. numero 80.
- Scrupulum*
 Quid & ejus divisio. p. 277.
- Secare.*
 Qua ratione teneatur præmaturè secans, fructus rei restitutioni subjectæ reddere. p. 105.
- Secretarius.*
 Privilegium Secretariorum. p. 322.
 Utrūm Secretarius regis emens feudum movens à Rege, possit deducere relevium venditori. p. 463. 464.
 Secretarii Regis quemadmodum à laudimis immunes. pagina 681. c. 2.
- Secundo-genitus.*
 An secundogeniti teneantur accipere legitimam in quantitate & ætimatione. p. 256. c. 2.
 Secundo-geniti habent partem in universitate titulo & honore feudi. p. 271. c. 1. n. 21.
 Nec tenentur portiones suas recognoscere à primogenito. *ibidem*.
 Quomodo accipiendum secundo genitos concurrere cum primogenito in juribus vallallorum. p. 568.
 Secundo-genitus potest recipere pretium domus feudalis, præcipuè ne illa dividatur. pag. 895. c. 2.
- Seditio*
 Reipublicæ nihil pestilentius seditione. p. 15. c. 2.
- Seel*
Attributif de Jurisdiction est titulaire, & non executivum contra tertium. p. 849. c. 2.
- Senonensis.*
 Senonensis consuetudinis modificatio. p. 434.
- Sententia.*
 Sententia lata contra habentem principale interesse, an præjudicet habenti minus principale interesse. pagina 393. columna 2. n. 33.
- Separatio*
 De bonis & de corpore. pagina 871.
 Separatio de bonis & corpore per quæri fieri debeat. *ibidem*.
- Sequestratio.*
 An sequestratio prætoria, vel judicialis possessionem tollat. pag. 58.
- Servitus*
 Prædialis an feudo cedat. p. 81. c. 2. n. 67.
 Utrūm servitutes principaliter & per se sint in bonis, & quomodo. *ibidem*.
 Servitus confusa quandomam debeat restitui. pag. 305. col. 2. n. 58.
 Servitutes & hypothecæ utrūm revocentur per ingratitudinem vassalli. p. 519. c. 2. n. 98.
- Servus.*
 Servi conditionatæ libertatis quinam hodie dicantur. pag. 127. col. 1. n. 3.
 Servi quos vocant, manus-mortuæ, reliquæ veteris paganismi quæ ratione sint. pag. 17. col. 1. n. 4.
- Sextula*
 In quot scrupula dividatur. p. 277.
Si.
 Hæc particula quandoque demonstrat causam & ostendit. p. 733. c. 2.
- Sicilia.*
 Rex Siciliæ est dominus utilis in universo, directus in particulari. p. 94.
 Quibus in locis Siciliæ vivatur jure Francorum. pagina 145. col. 1.
- Sicut*
 Dictio quomodo stet in oratione. pagina 173. columna 1. num. 85.
- Sigillum*
 An probet de se. p. 157. c. 2. n. 12.
 Ad quem finem operetur. *ibidem*.
 Quando constat cujus est sigillum, an præsumatur ejus voluntate impressum. p. 158. c. 1.
 Cur per se non loquatur. *ibid*.
- Similitudo.*
 An sufficiat similitudo respectu ejus de quo queritur. p. 402. col. 1.
- Simulatio*
 Simulationis probandæ causâ non sufficiunt conjecturæ. p. 445. c. 1. n. 33.
 Præsumptio simulationis. p. 585. c. 2.
 Probatio simulationis non tam exacta requiritur respectu tertii. p. 811. c. 2. n. 86.
- Sinistra*
 Apud quos locus honoratior. p. 245. c. 2.
- Socius.*
 Si focii simul vendunt, singuli à retractu in totum excludantur. p. 296.
 Socius vel coheres utrūm interdicto *uti possidetis* adversus socium vel coheredem uti de toto feudo investitum uti possit. p. 411. c. 2. n. 96.
 Socius socio quam culpam præstare debeat. pagina 470. 471.
 Domo integra vendita ab uno ex fociiis, an alter possit retrahere partem suam, si erat possessor partis suæ. pagina 918. columna 1.
- Soldarius*
 Soldarii & devoti quinam fuerint appellati apud Gallos vetustissimos. pag. 4. c. 2.
 Quibus conditionibus cum illis vivebant. *ibidem*.
- Solemnitas.*
 Utrūm solemnitas non necessaria vitiosè appositæ vitiet actum. p. 66. c. 2.
 Solemnitas extrinseca enunciata præsumitur cujus defectus non opponitur. p. 171. c. 1. & 2.
- Solvere.*
 Condicio & juramentum de solvendo, impletur compensando. p. 34.
- Solus.*
 Quotuplici via succurratur ei qui ex pluribus solus convenitur. p. 199. c. 2. n. 39.
- Solutio.*
 Speciale mandatum requiritur ad prorogandum diem solutionis. p. 492.
- Sors*
 Inter quos admittenda. p. 231. 232.
 Sortium usus an licitus sit. p. 232. c. 1.
 Sortis vocabulum ambiguum. *ibidem*, n. 13.
 Sors quotuplex. *ibidem*.
 Sors pro fortuna. *ibid*. n. 14.
 Pro sortilegio & divinatione. *ibid*.
 Pro pecunia principali respectu usurarum. *ibidem*.
 Pro hereditatis portione. *ibidem*.
 Sors profano. *ibidem*. n. 16.
 Pro gratia electiois, seu prædestinationis. pagina 233. col. 2. num. 22.
 Sortium usus an prohibitus. *ibid*. n. 23.
 Tamen in Ecclesiis permissus. *ibid*.
 Sors cessare debet ubi delectus est. p. 234. c. 1.
 Sorte schisma dirimi potest. *ibid*.

Sorti

GENERALIS.

Sorti an sit locus quando agitur de præjudicio tertii. *ibidem.*

Souffrance vauz soy, tam qu'elle dure. p. 490. 491.

Specialis.

Speciale an sit quod non potest verificari nisi in una specie. p. 118. c. 2.

Speculator

Et speculum. p. 680.

Spes

Quænam competat filio in bonis patris viventis. p. 245. columna 2.

Spes simplicis expectationis. *ibidem.*

Spes an transmittatur. p. 246. c. 1.

Spoliatus

A iudice, ordine juris non servato, qua ratione debeat restitui: & quando. p. 63.

Spurius

An possit legare & testari. p. 926.

Statutum

Quando verificetur in casu ficto. p. 283. c. 1.

Statuti vel consuetudinis dispositio an ultimæ voluntati, aut contractui æquiparetur. p. 471. c. 2. n. 11.

An à statuto contra certam personam facto possit appellari, vel ei objici exceptio. p. 720. c. 2. n. 21.

Omnia verba statuti debent jungi & verificari, ut locum habeat. p. 805. c. 1. & 2.

Stella.

Petrus Stella Molinzi Præceptor, qualis. pagina 73. columna 2.

Sterilitas

Sterilitatis vel vis majoris causâ utrùm facienda sit remissio. pag. 628. c. 1. 2.

Stipulari.

Stipulari an quisque possit successoribus suis etiam mediatis. p. 178. c. 2. n. 110.

Stylus

Fori quis eligendus. p. 633. c. 1.

Stylus & observantia fori sequenda. pagina 708. columna 2. num. 162.

Subditus.

Utrùm subditi domino suo fidelitatem jurare teneantur. pag. 127. c. 2. n. 6.

Subditi non possident, sed possidentur. p. 570. columna 1. n. 13.

Subfeudum.

Dominus utrùm possit retractu subfeudi uti tempore relevii durantis debiti. p. 264.

Subfeuda non à solo castro; sed à toto feudo dominanti dependent. p. 271. c. 1.

Quid de subfeudis retentis à fideicommissario. p. 306. col. 2. num. 64.

Utrùm vassallus teneatur unire & incorporare subfeuda acquisita. p. 308. c. 1. n. 68.

Subfeuda utrùm revocentur commissa ingratitudine vel feloniam per infeudantem. pagina 519. columna 1. numero 97.

Subfeuda & census utrùm & cui committantur propter ingratitudinem. p. 523. 524.

Prehensio feudi an extendatur ad subfeuda. pagina 599. col. 1. num. 3.

An subfeuda sint de pertinentis feudi. *ibidem.*

De subfeudo prehensio, & an subfeudatarius possit per manum supremam investiri. 640. c. 1. n. 54.

Subhastatio

In publicis subhastationibus emptor cum solo iudice negotium publice perit. p. 726. c. 1. n. 22.

Forma unica earum debet esse in regno. pagina 927. columna 1.

Subjellum.

Talia subjella qualia prædicata. p. 470. c. 1.

Subinfeudare

An possit vassallus. p. 570. c. 2. n. 16.

Subjunctum

Preterit quandonam debeat. pagina 811. columna 1. numero 81.

Tom. I.

Substitutio

Per testamentum admittitur, si est approbata à parentibus. *ibidem.*

Subtilitas

Contra communem & æquam sententiam, non est subtilitas admittenda. p. 237. c. 2.

Subvassallus.

Subvassallus enormiter offensus à suo domino immediato liberatur ab illo & remanet vassallus domini mediati. p. 134. col. 1. n. 13.

Subvassallorum jura non sunt de corpore mansionis principalis à qua dependent, unde non procedant soli primogenito. pag. 270. c. 2. n. 19.

Succedere

Quid jure Francorum vel jure Longobardo. pagina 284. columna 2.

Ex successorio edicto immediate: ex jure transmissionis mediate succeditur. p. 415. c. 1.

Successionem

Fors que en succession ou donation, quomodo accipiendum. p. 135. c. 1. n. 7.

Sumptus

Quomodo retineat vassallus & emphyteuta. pagina 86. col. 1.

Sumptus, labor, & opera utrùm sint species sumptus pagina 87. 88.

Ad perpetuam rei utilitatem sumptus facti vel speciali pacto, an repetantur per vassallum & emphyteutam. pagina 90. c. 2. n. 113.

Sumptuum ratio habenda inspecto præsentis statu, & quantum fundus plus valet. *ibidem.*

Sumptus facti per patronum, pendente prehensione feudi quomodo ei præstandi. p. 103. c. 1.

Sumptuum differentia. p. 624. 625.

Superficiarius

Quis, & an cenferi possit procurator domini. pagina 29. columna 2.

Superior.

Sententia lata contra subditos an noceat superiori. pagina 551. c. 1. n. 28.

An contra. *ibidem.*

Quomodo debeat jura dominicalia exercere. p. 636. columna 1. n. 32.

Superioritas.

Superioritatis jus remanet penes concedentem. pagina 78. c. 1. num. 48.

Supplere.

An habeat locum facultas supplendi justam æstimationem, quamvis in permutatione sit latius ultra dimidiam justæ æstimationis. p. 395. c. 2.

Supplex.

Libellorum supplicum magistri qualem habeant jurisdictionem. p. 545. c. 2.

Succedens jure representationis venit ex persona propria. pag. 415. c. 2. n. 103.

Summa.

An majori summa in sit minor. p. 559.

Quodnam verbum sit. p. 561. c. 1.

Et quomodo debeat offerri. *ibidem.*

Supremus

Suprema jurisdictionis tam est inseparabilis à corona, quam essentia rei à re ipsa. p. 134. c. 2. n. 17.

Princeps supremus nec contrahendo, nec delinquendo potest jura dignitatis suæ minuere. *ibidem.*

Suspensivus.

Quando divisio suspensivæ transeat in resolutivam. pag. 38. col. 2.

Suspensus.

Ad tempus, eo elapso, non indiget absolute pag. 492. 493. Factum à suspensio vel interdicto an valeat. 617.

Sylvæ

Si prehensio feudo vassalli, dominus ligna sylvæ cedat statim vendiderit, & partem pretii receperit, & post supervenerit vassallus iusta ei offerens, utrùm venditioni factæ stare teneatur. p. 106. c. 2.

FFFFF

I N D E X

Sylvanestensis
 Consuetudo declarata. p. 695. 696.

T.

TABELLIO non potest conficere instrumentum, nisi de eo quod cogatur à partibus, & ab eisdem in sui præsentia geritur. p. 169. c. 1.

Tacitus.

Tacitum non debet plus operari quàm expressum. pagina 208. c. 2. n. 9.

Talis.

Talem se probare debet qui vult admitti ut talis. pagina 231. c. 1. & 2.

Temperatus.

Temperata corpora per subrogationem in eadem specie perpetuantur & idem corpus censentur. pagina 101. columna 2.

Temporalis.

Temporalia Ecclesiarum sunt de foro seculari. pagina 661. columna 2.

Tempus.

Quando momentum, & quando rata temporis debeat attendi. p. 102. c. 2. n. 22.

Tempus quomodo debeat computari. pagina 149. columna 1. num. 4.

Tempus an currat ignorantia. p. 618.

Terminus.

An dies termini computentur in termino. pagina 206. col. 2. num. 1.

Terra.

Ad quem spectent terræ carentes possessore. p. 660.

Terriers.

Apud Gallos quinam libri. p. 158. 159.

Territorium.

Territorii dominus. p. 659.

Territorium accedit & subest castro. pagina 270. columna 1. num. 17.

Tertius.

An possit redimere fundum, vel reditum pro alio. p. 311. col. 1. & 2.

Ad finem pœnæ vitandæ potest tertius etiam pro emphyteuta vel censuario offerre. *ibid.* n. 84.

Et generaliter ubi prodest creditori. *ibidem.*

Differentiâ inter tertium & principalem. pagina 49. columna 1.

Testator.

Non potest onerare quatuor partes herediorum, nec partem primogeniti. p. 251. c. 1. n. 25.

Testis.

Dominus advocare debet testes idoneos autoritate propria prehensionem faciendo. p. 56. c. 2.

Textualis.

Litæ textuali nihil addendum. p. 198.

Thesaurus.

Cur fructuarius nil habeat in thesauro invento in fundo ferviente. p. 36. c. 2.

Thesaurus cedit domino utili & non directo. p. 623. columna 2. num. 48.

An thesaurus sit pars feudi. p. 624. n. cod.

Thesus.

Navis Thesei. p. 589. c. 2.

Tiberius.

Gracchus qualis, & quid fecerit. p. 5. c. 2.

Ticinensis.

Collegium Ticinense, Universitas Papiensis. p. 91. c. 1. numero 116.

Titulus.

An fictus sit in jure titulus. p. 75. c. 1.

Tutius est nullum ostendere titulum quam defectivum. p. 177. c. 2. n. 106.

An feudum sit titulus lucrativus. pagina 221. columna 1. numero 21.

An renovationis sint tituli, an actus possessionis. *ibidem.* col.

2. num. 24.

Titulus putativus cum iusto errore facti quando sufficiat ad prescriptionem. *ibidem.*

Titulus quoties ad irritum, sive ad non titulum recidit, restituenda est res cum fructibus. pagina 409. columna 2. numero 82.

Titulus collatorius & declaratorius. p. 661. c. 1.

Tola.

Sextus Hebræorum iudex quo tempore vixerit. pagina 589. col. 2.

Tostatus.

Alphonsus Tostatus admirabilis Theologus universalis scientiarum Oceanus. *ibidem.*

Totila.

Ostrogothorum Rex quo tempore Florentiam destruxerit. p. 8. c. 1.

Transitio.

An interveniente ficta traditione & vero titulo dominium transferatur. p. 75. c. 2. n. 37.

Ficta traditio utrùm à jure approbata. *ibidem.*

Qua ratione fingatur rei traditio. *ibid.*

Traditio necessaria cum ipso contractu. pagina 323. columna 1.

Traditioni reali quemadmodum æquipollet ususfructus. pag. 326. c. 1.

Traditioni reali æquipollet precarium, constitutum retentio ususfructus. p. 326. c. 1.

Traditio clavium in præsentia rei ingressus emptoris, de licentia venditoris. *ibidem.*

Traditio instrumentorum. *ibidem.*

Qualiter intelligatur per traditionem instrumentorum dominium transferri. *ibidem.*

Transactio interposita super feudo utrùm debeat relevium. p. 405. c. 2. n. 67.

Transmissio.

Effectus transmissionis *mortuus saisit vivum*. p. 415. columna 1. num. 102.

Per transmissionem, *mortuus saisit vivum* an transferatur vera possessio, & verum dominium. *ibid.* c. 2.

An possit quis ex capite transmissionis repudiare & ex propriis persona adire. *ibidem.*

Trecensis.

Declaratio consuetudinis Trecensis. pagina 835. columna 1. num. 9.

Tresfons.

Immediatum & ultimum dominicale directum dominium. pag. 767. col. 2.

Tributum.

Aliud tributa publica & functiones publicæ; aliud patrimonium, feudomanium Principis. pagina 825. columna 1. num. 74.

Turba.

Informatio per turbas quid. p. 287. c. 1.

Turbatio.

Non est nisi de refutatione, vel negatione appareat. pag. 851. col. 1.

Turpiter.

Accipienti quomodo condicatur. p. 471. c. 1. n. 8.

Turpitude.

Non potest quis agendo allegare turpitudinem suam. p. 402. c. 1. n. 55.

Tutela.

Tutela Regis & cura utrùm finiatur pubertate. pagina 488. 489.

Tutelæ omnes sunt electivæ. p. 864. c. 1.

Tutela extenditur non vi jurisdictionum; sed vi actus privati & juris communis. *ibidem.* c. 2.

Dationes curatelæ & tutelæ sunt de media iustitia. pagina 914. col. 1.

Tutela utrùm fiat solo verbo, an constituatur à iudice. pagina 917. c. 2.

Tutor.

Et curator utrùm possint prehensione feudali uti. pagina 40. col. 2.

GENERALIS.

Quando Tutor præjudicare possit pupillo in jure commisso. 360. c. 1. n. 24.
 An possit amortizare. p. 194.
 An possit agere, inventario non facto. pagina 865. columna 1.
 An unus ex duobus tutoribus appellans à sententia possit acquiescere pro parte sua. p. 866.
 Habens quatuor liberos, excusatur à tutelâ. *ibidem*.
 An Tutores possint cogere ad maturandum inventarium, aut à partager p. 877. c. 1. n. 10.
 Tutor an possit transferre possessionem per actum fictum. pag. 864. c. 2. n. 5.
 Utrum possit autoritate propria divertere pupillam à matre ad vitandas nuptias. p. 864. 865.
 Tutor qui vendidit, an possit retrahere. pagina 921. columna 1.

Tzani

Populi ubi siti. p. 8. c. 1. & 2.
 Duce Sitta victi & in Romani Imperii ditionem redacti. *ibidem*.

V.

VALVASSORES majores, valvassores, valvassini. pag. 260. c. 1. & 2.

Vassallagium.

An possit etiam Rex Franciæ transferre in alium majorem vassallagium merito domino, quantumvis ratione pacis obtinendæ. p. 49. c. 2.

Vassallus.

Jurisdictionem in vassallos qui domini habeant. p. 1.
 Quamnam vassalli debeant dominis suis pro dotandis filiabus, &c. p. 6. c. 1.
 Vassallus in re feudali dominum suum verum & directum recognoscit. at non in aliis suis bonis. *ibidem*.
 An & quomodo censetur procurator domini. p. 29.
 De vassallo deportato & bannito. p. 41.
 De vassallo professo, vel ingresso monasterium, pag. 43. columna 1.
 De vassallo diu absente qui ignoratur, mortuus sit an vivus. p. 43. c. 1. & 2.
 Vassallus invitus non potest alii delegari etiam per Regem, vel favore pacis. p. 49. c. 2.
 Vassalli possunt alienari cum universitate. pag. 50. columna 1. num. 29.
 Quod non liceat vassallo viâ facti resistere. pagina 60. columna 1.
 Doctorum distinctio de hac re cur rejecta. *ibid.* c. 2.
 Quatenus vassallus possit resistere injustæ prehensione domini. *ibidem*. & 61. c. 1.
 Vassallus an possit à prehensione appellare. pagina 66. columna 1.
 Vassallus ligius an principaliter subjiat personam suam domino, & consequenter bona. pagina 70. columna 2. numero 9.
 An possit agere interdicti loco actione in factum adversus patronum & dominum p. 64. c. 1.
 Argumentum an valeat de libertis ad vassallos, vel contra. *ibidem*.
 An sit justus vassallus, antequam in fidem-admissus sit, & investitus. *ibid.* & 63.
 An sit saisitus contra dominum vassallus. pagina eadem, columna 1.
 Vassalli & censuarii conditio an sit adscriptitia, aut servilis, an potius libera. p. 65. c. 1.
 Vassallus subinfeudans an remaneat vassallus p. 94.
 Vassallus quomodo possit probare moram suam. p. 101.
 Vassallus superveniens utrum locationi feudi tactæ per dominum stare teneatur p. 108. c. 1.
 Utrum vassallus teneatur investituram renovare saltem à novo domino, & se vassallum recognoscere. pagina 147. columna 1. n. 56.
 Si vassallus in provinciis remotis mortuus sit, quemadmodum dilatio hæc temporis connumeranda. pagina 149. col. 1.

Tom. I.

Vassallus quando propriè dicatur. pagina 151. columna 1. numero 11.
 Utrum vassallus vassalli mei sit meus vassallus. *ibidem*.
 Vassallus antiquus an teneatur facere novum catalogum. pag. 335. c. 2.
 An ad clientelarium rerum & jurium declarationem. *ibid.*
 Vassallus Ecclesiæ an sufficiat ultimam investituram ostendere. p. 177. c. 2. n. 106.
 Vassallus si non tradat catalogum feudi, intra quod tempus possit patronus feudum prehendere. p. 179.
 An facere debeat fructus suos. *ibidem*.
 Vassalli plures ejusdem feudi an teneantur in solidum collectivè præstare unum catalogum. p. 180. c. 1.
 Vassalli ceteri an possint imputare integrum catalogum patrono traditum ab uno ex eis. pagina 181. columna 1. & 2.
 Vassallus an teneatur in catalogo cuncta sigillatim declarare, quamvis à prædecessoribus hoc non fuerit exactum p. 212. col. 1.
 Quid si vassallus novus non possideat, nec dolo defierit possidere, an quæ in veteribus catalogis continentur ea specificare & agnoscere debeat. *ibidem*. & 212.
 An patronus vassallo teneatur de eviçione. *ibidem*. columna 1. & 2.
 Vassalli moventes à mansione principali non possunt alii adjudicari. p. 270. c. 1. n. 18.
 Vassallus nunquid poterit solus sine curatore adire patronum, vel inducias fieri postulare vel justa offerre, notificare &c. p. 378. c. 2.
 Vassallus utrum possit exigere à patrono cautionem de restituendo relevio indebito. pagina 402. columna 1. numero 56.
 A patrono utrum cautionem exigere possit vassallus de restituendo relevio indebito. p. 402. c. 1. n. 56.
 Negatio feudi extrajudicialis utrum noceat neganti vassallo. p. 105. c. 1. & 2.
 An possit pœnitere vassallus. *ibidem*.
 Adversus ingratum vassallum an possit incipere dominus à manus injectione. p. 508.
 Pendente lite super commisso, utrum vassallus maneat in possessione. *ibidem*. & c. 2.
 Ad probandam ingratitudinem vassalli quot testes requirantur. p. 513. c. 1.
 Alienata per vassallum ante ingratitudinem ab eo admissam, utrum superveniente ingratitudine revocentur. p. 518.
 Servitutes & hypotheçæ & similia onera utrum revocentur per ingratitudinem vassalli. p. 519. c. 2. n. 98.
 Vassallus ingratus utrum augmenta & melioramenta perdat. p. 523. c. 1. n. 116.
 Vassallus ingratus cur deterioris sit conditionis, quàm malæ fidei possessor. *ibidem*. c. 2.
 Violans uxorem domini vassallus feudum amittit, concubinam violans non amittit. p. 532. c. 1. n. 155.
 Vassallus ignorans si assallierit dominum, utrum feudum amittat. p. 524. c. 2. n. 165.
 Vassallus alimenta patrono suo non præstans, eaque denegans utrum, ex eo, feudo privandus sit? pagina 535. columna 1. num. 160.
 Vassallus ligius an plus astringatur quàm non ligius. pag. 538. c. 2. n. 179.
 Abutens feudo vassallus utrum feudo privetur. *ibidem*.
 Vassallus ingratus utrum etiam in alieno sit puniendus quàm in feudo amittendo. p. 539. c. 1. n. 181.
 Vassallus negans qualitatem unam domini an feudum amittat. p. 546. c. 1. n. 5.
 An vassallus abnegans teneatur ad cautionem pag. 547. col. 1. num. 10.
 Sententia in vassallum lata utrum noceat patrono. pagina 548. num. 16.
 Vassallus quandonam teneatur nominare dominum in judicio. p. 551. c. 1. n. 27.
 Vassalli oblatio posteriori absorbetur mora. p. 557.
 Vassallus medicum offerens aut moderatum, audiendus. p. 561. col. 1.

FFFFF ij

I N D E X

- Vassallus an possit excludere locatorem & emptorem fructuum. pag. 565. col. 2.
- Vassallus recognoscens ab alio & jura ei præstans non præjudicat vero patrono ignoranti, nec in proprietate, nec in possessione vel quasi. p. 569. & 570.
- Vassallus an possit subinfeudare. p. 570. c. 2.
- Vassallus non potest in Gallia investituram petere per procuratorem etiam specialem, nisi ex causa justis impedimenti. pagina 656.
- Vassallus quando debeat agnoscere vel inficiari patronum. p. 629 c. 1. & 2.
- Vassallus quo respectu dominum recognoscat. pagina 637. columna 2.
- Vassallus in qua mansione offerre debeat, si plures dominos habeat. p. 648. col. 2. n. 8.
- Vassallus antiquus quis dicatur. p. 655.
- De vassallo qui suis sumptibus colit, non per vassallum. p. 624. col. 2.
- Quo sensu vassalli vocentur domini. p. 768. c. 1.
- Vbertas*
- Præcedens aut sequens cladem mediam supplet. pag. 824. c. 1. num. 63.
- Vestigal*
- Acquisitorum cessat in successione descendenti. p. 123.
- Vestigalis*
- Ager quid. p. 671. c. 1.
- Velum*
- Regium aut signum soli Principi reservatum, & privatis semper interdictum. p. 687. c. 1.
- Vendicare.*
- Vendicare liceat.* An ista verba importent executionem domini. p. 439. c. 2.
- Vendere.*
- Vendens duobus an incidat in crimen falsi. pagina 440. columna 2.
- Vendens hereditagium, an dicatur vendere res singulas. pagina 446.
- Vendito jure omni ad feudum, an debeat relevium. p. 447. c. 1. num. 40.
- Quid de vendente vilis donationis causa. pagina 451. col. 2. num. 54.
- Vendens in dolo an teneatur de evictione. pagina 918. columna 1.
- An iusta ignorantia venditoris eum excuset. pagina 919. columna 1.
- An evictio legalis excuset vendentem à dolo. *ibidem.*
- Venditio.*
- Quid de venditione facta consensu patroni. pagina 294. columna 2.
- Quandonam distributio pretii faciat esse plures venditiones, quando non. p. 296. c. 1.
- Quid in venditione facta, si patronus investire voluerit. pag. 298. col. 2.
- Venditio juris redimendi feudum an cadat in retractum feudalem. p. 319. c. 2.
- Venditio conditionalis quid? p. 328.
- Statutum loquens de venditione an intelligatur de valida. p. 335. c. 1. n. 50.
- An ipse venditor intercedere possit retractui. *ibidem.*
- An venditio facta cum remissione pretii sit venditio. p. 336. c. 1. num. 55.
- An res tantum valeat quantum vendi potest. *ibidem.* col. 2. num. 56.
- Quid de consentiente venditioni. pagina 338. columna 1.
- Venditionis perfectio quotuplex p. 347. c. 2.
- Venditio, aut permutatio si ob dolum feudi fuerit rescissa, utrum debeat relevium. p. 401. & 402.
- De venditione & permutatione sub pacto præambula subhastationis p. 405 c. 1. n. 66.
- Quid de venditione sub pacto redimendi ad certum tempus. p. 457. c. 2. n. 8.
- Nulla jura dominicalia debentur ex venditione nulla, vel annullata. *ibid.*
- Venditio an sit sine pretio certo. pagina 451. columna 3. num. 54.
- Venditio rei facta mediante certa summa & reditu etiam non redimibili super eadem re an censetur in totum venditio. p. 457. c. 2. & 458. c. 1. n. 81.
- Quare venditio non debeat fingi duplex. *ibid.*
- Venditionem domus pro centum inter, & venditionem domus, quæ sit differentia. pagina 459. columna 2. numero 80.
- Venditionis à verbo an contrahentes incipiant quid referat. *ibidem.*
- Venditionis verbum quotupliciter sumptum. pagina 732. & 733.
- De venditione pura. p. 737. c. 1. n. 40.
- De venditione in diem. *ibidem.* c. 2. n. 47.
- De venditione facta ad modicum tempus. pagina 738. columna 1. num. 47.
- De promissione vendendi, & utrum laudimia ex casu debeantur. p. 742.
- Differentia venditionis & promissionis de vendendo. *ibidem.* col. 2.
- Ex venditione sive recuperatione quæ sit ex re pacti, utrum laudimia debeantur. *ibidem.*
- Venditio ad lucendam communionem non est conquestus. pag. 877. c. 2. n. 20.
- Venditor an teneatur ad custodiam rei ante venditionem. p. 12. col. 1. & 2.
- Venditor.*
- Venditor an possit rem vendicare, emptore infra modicum tempus fallente. p. 440. c. 2. n. 17.
- Venditor an possit retractum impedire. pag. 453. columna 2. num. 64.
- Venditor vili, eget; emptor carè abundat. pag. 898. col. 1.
- Venterolles*
- Et surventons.* p. 718. c. 2. n. 6.
- Verbum.*
- Accipienda sunt verba pro ratione materiz subjectæ. pagina 18.
- Verba in dubio an & quomodo demonstrent vel limitent. pag. 183. c. 2. n. 7.
- Verba quando sint taxativa, vel demonstrativa. p. 280. 281.
- Tolerabilius verba superflue, quam à natura actus deviare. p. 294. c. 1. n. 5.
- Vana subtilitas in captione verborum versatur. pagina 320. col. 1.
- Verba non debent operari in dubio ultra naturam rei subjectæ. p. 386. c. 2. n. 5.
- Verba geminata plus operantur quam simplicia. pagina 421. col. 2.
- Verba directa quæ ac quotuplicia. pagina 439. columna 1. num. 12.
- Verba etiam futuri temporis quæ sonant in executionem facti, quænam inducant & præsupponant. *ibidem.*
- Materiz subjectæ cedunt verba. pagina 524. 525.
- Verba mixta. *ibidem.*
- Verbum omne debet de aliquo operari. pagina 580. columna 2. num. 14.
- Rejiciendæ captiones & decipula verborum. pagina 650. columna 1. & 2.
- Vesuntinus.*
- Vesuntina profectio. p. 841. c. 2.
- Viage.*
- An creditor mariti possit, faire subhalter le viage du mary sur les biens de la femme, vel solum capere fructus nascentes. pag. 870. columna 1.
- An possint creditores vendere, le viage du Curé, ou temporel de sa cure. *ibidem.* columna 2.
- Vicarius.*
- Commisus à Vicario generali tempore pestis, potest recipere testamentum peste laborantis. pagina 863. columna 2. num. 9.
- Vicinitas.*
- Vicinitas actuum quomodo faciat mutuam correlationem præsumi. p. 461. c. 1. n. 91.

G E N E R A L I S.

Videbitur.

Illud vocabulum per se stans de arbitrio boni viri intelligitur. pag. 784. col. 1.

Vidua.

An vidua jure doarii fruens media prædiorum prædefuncti viri, possit uti prehensione feudali & aliis juribus dominicis in feuda independentia. pag. 50. col. 1.

Vidua feudum acquirentis utrum pro sua parte, mortuo marito, debeat relevium. pagina 426. columna 1. numero 142.

Viduam violans domini an feudo privetur. pag. 572. col. 1. num. 157.

Vidua minor 25. annis renuntians communioni, potest restitui; sed si acceptaverit & omnia pertractaverit, non debet restitui. pag. 874.

Vidua vendens propriam domum, durante continuatione communionis si non cavet de pretio collocando, illud pretium auget communionem. *ibidem.*

Actus legitimus est cum vidua renuntiat communioni, & *sent à ses conventions.* pagina 87. columna 1. n. 7.

Vidua defuncti qui habebat liberos ex primo matrimonio, *faisant partage avec eux.* an solvat communionem consuetudinariam inter se & proprios filios. pagina 877. col. 1. num. 11.

Vidua utrum possit retrahere ab heredibus defuncti fundum retractum ex latere ipsius viduæ. pagina 924. columna 1.

Cur non debet relevium. *ibidem.*

Vigilare

Et dormire quo sensu domino liceat. pagina 32.

Vigilandi verbum in jure. pagina 645. col. 1.

An patronus vigilet ipso jure. *ibidem.*

Vindex.

Dei vendicis invocatio. pagina 825. columna 2. numero 74.

Vinea

Si feudum totum in vineis consistat, ad quem pertineant fructus. pag. 100. col. 1. n. 11.

Vir.

Clausula quâ vir in contractu matrimonii facit sua propria conquestus, non valet, nisi de consensu eorum quorum interest. pagina 883. col. 1.

Vir aut uxor superstes excludit fiscum, alterutro moriente sine heredibus. p. 900.

Vir & uxor nullum contractum reciprocum facere possunt nisi ex necessitate. pagina 908. col. 1. n. 6.

Nec in contractum matrimonii reservare sibi invicem posse donare. *ibidem.*

Vir non potest dare uxori, nec ejus heredibus. *ibidem.* col. 2. num. 15.

Viro moriente ante fructus priorum suorum collectos, non debetur viduæ media seminum & laborum. pagina 908. & 909.

Viromanduana.

Viromanduana consuetudo. pagina 709. columna 1. numero 164.

Vis.

Utrum vis majoris causâ faciendâ sit remissio. p. 628. c. 1. numero 9.

Vivarium.

De vivariis fundi impediti. pagina 692. columna 2. numero 47.

Viva

Dictio an æquiparetur simplici dictioni *amplius.* pagina 602. c. 2. n. 3.

Vnicus.

Filius unicus an possit esse donatarius inter vivos & heres. pagina 865. c. 1.

Vnitus.

Unita per vassallum fundo feudali, fiat idem fundus, sed questio est an recipiant qualitatem feudalem. pagina 72. col. 2. n. 20.

Differentia eorum quæ factis hominis, & natura uniantur. *ibidem.*

Voluntariè

Data cur non veniant in legalibus sumptibus. pagina 345.

Voluntas.

Solus Deus in mentem & voluntatem hominis potest. pagina 233. c. 1. n. 18.

In omnibus concernentibus futuram successionem, voluntas est ambulatoria. pagina 242. c. 2. n. 53.

Utrum statuti vel consuetudinis dispositio æquiparetur ultimæ voluntati, aut contractui. pagina 471. columna 1. numero 11.

Pendente conditione cur non caveatur nisi in ultimis voluntatibus. *ibidem.*

Voluntas format & distinguit omnes actus. pagina 535. col. 1. num. 166.

Voluntas limitata utrum præsumi debeat. pag. 632. columna 1. num. 4.

Urbanitas.

Quæ ex urbanitate fiunt, non præjudicant. pag. 56.

Ufructuarius

An jus prehendi transcat ad usufructuarium & colonum ad longum tempus. pag. 32.

An debeat frui per manus suas. pag. 32.

Usufructuarius abutens an privetur usufructu. pagina 34. columna 1.

Utrum usus fundi consolidati, cedat illi quamdiu durat usufructus. pag. 38. c. 1.

Usufructuarius quomodo habeat juris sui dominium. pag. 95. col. 1. & 2.

Usufructuarius an teneatur de omni culpa etiam in omitendo. p. 110. col. 2. n. 110.

Usufructuarius an sit propriè procurator. pag. 359. col. 1. num. 20.

Negatio proprietarii utrum noceat usufructuario. p. 519. c. 1. num. 96.

Quomodo consulatur usufructuario. pagina 604. columna 2. num. 6.

Ufructus.

An constitutio usufructus impediât dominium jura dominicalia exercere. pagina 48. columna 1. numero 21.

Usufructus non finitur professione sanctuarii. p. 594. 595. c. 1. num. 82.

Usufructu feudi retento per donatorem, an relevium solvendum sit per eundem donatorem an verò per donatarium. p. 409. c. 1. n. 155.

Usufructu finito, an finiatur & possessio. pagina 540. columna 1.

Venditio usufructu domus quæ corrumpitur casu, an hoc cedat in lucrum venditori, vel in damnum. pagina 897. columna 2.

Ufura

Ufura hæssis. p. 374. c. 1. num. 17.

Ufura cur non possint permitti auctoritate Papæ etiam ex quavis causa, ipsis etiam Judicis. pagina 115. col. 2. num. 17. & pag. 116.

Quædam lucrativæ, quædam compensatoricæ. *ibidem.* 116.

Ufus.

Certus usus quandonam implicet contrarium usum. pag. 56. col. 1.

Ufus privatorum est abusus imperitorum. pag. 569.

Uti possidetis.

Interdicto *uti possidetis* utrum adversus socium vel cohæredem de toto feudo investitum socius vel cohæres uti possit. p. 413. c. 2. n. 96.

Vulquecinum.

Mos seu consuetudo Vulquecini qualis, & unde ita nominatus iste Comitatus Calvimontis p. 145. c. 1.

Vulquecini feuda quomodo habita. pagina 108. columna 1.

Vxor.

Violans uxorem domini vassallus feudum amittit, concubinam
FFFFF iij

INDEX GENERALIS.

violant, non amittit. pagina 332. columna 1.
 An valeat argumentum de uxore ad concubinam. *ibidem*.
 Uxor an sit sponsa de presenti. p. 466. c. 1.
 In propriis uxoris plus juris habet maritus quam fructuarius, & quomodo. p. 477. c. 1.
 Bona uxoris an censeantur data in dotem. *ibidem*.
 Uxor potest esse sola executrix testamenti mariti. p. 861. col. 1.
 An possit testari sine consensu mariti. pagina 867.
 An possit ut conjuncta persona suscipere defensionem mariti absentis. pagina 868.
 Confessio viri recepisse dotem uxoris, non nocet heredibus illius uxoris, nec ejus scriptura, nisi probetur facta ante obitum uxoris. pagina 869.
 An propria uxoris possint vendi pro debito personali solius viri. pagina 870.

Uxor secunda habet tantum quartam proprietum in dotalio & quare. pag. 896. columna 1.
 Est tantum fructuaria & non domina dotalii. *ibidem*.
 Si vendat jus suum dotalii, heredes ejus possunt illud habere *pour le prix*. *ibid.* columna 2.
 Uxor an possit repetere dimidium pretii redemptionis hereditii à marito factæ, constante matrimonio. pagina 900.
 Honor factus à marito uxori ut heredes sine ejus consensu non disponant, non prohibetur. pagina 907. col. 1. & 2.

Z.

ZOROASTRI S Magia divinorum scientia est atque cultus qua imbuuntur Perfarum Regum filii. pagina 331. col. 1. num. 153.

Finis Indicis primi Tomi.

EXTRAIT DU PRIVILEGE DU ROY.



LOUIS, PAR LA GRACE DE DIEU, ROY DE FRANCE ET DE NAVARRE: A nos amez & feaux Conseillers les Gens tenans nos Cours de Parlement, Grand-Conseil, Requestes de nostre Hostel & de nostre Palais à Paris, Baillifs, Seneschaux, Prevosts, leurs Lieutenans, & à tous autres nos Justiciers qu'il appartiendra; Salut. JEAN BAPTISTE COIGNARD Imprimeur & Marchand Libraire à Paris; Nous a fait remontrer qu'il auroit cy-devant acquis une part au Privilege du Livre intitulé *Caroli Molini Jurisconsulti Opera*, qu'il voudroit reimprimer, s'il Nous plaisoit luy vouloir accorder nos Lettres sur ce necessaires. A CES CAUSES, desirant traiter favorablement ledit Exposant, eu égard au merite de l'Ouvrage, & à la grande dépense qu'il faut qu'il fasse pour une entreprise de cette consequence, Nous luy avons permis & permettons d'imprimer & faire reimprimer ledit Ouvrage tout autant de fois qu'il sera necessaire pendant le temps & espace de trente années, à compter du jour qu'il sera achevé d'imprimer pour la premiere fois, en telle marge & caractère qu'il voudra: Faisant tres expresse inhibitions & defenses à tous Marchands Libraires Imprimeurs & à tous autres de quelque qualité & condition qu'ils soient, d'imprimer ou faire imprimer contrefaire ou alterer lesdits Livres, les vendre ny les distribuer par toutes les Terres & Seigneuries de nostre obeyssance d'autre impression que de celle dudit Exposant, à peine de trois millivres d'amende, applicable un tiers à Nous, un tiers à l'Hospital General, & l'autre tiers audit Exposant, de confiscation des exemplaires contrefaits, & de tous dépens dommages & interests, à la charge de mettre deux exemplaires desdits Livres en nostre Bibliotheque publique, un en celle du cabinet de nos Livres en nostre Chasteau du Louvre, & un en celle de nostre amé & feal Chevalier Chancelier de France le sieur d'Aligre avant que de les exposer en vente, à peine de nullité des Presentes: SI VOUS MANDONS que du contenu en icelles vous fassiez & souffriez jouir & user pleinement & paisiblement ledit Coignard & ceux qui auront droit de luy, sans souffrir qu'il leur soit donné aucun empeschement: VouLONS qu'en mettant au commencement ou à la fin de chacun desdits livres copie desdits Presentes ou extrait d'icelles, elles soient tenuës pour bien & deuëment signifiées, & que soy y soit ajoûtée & aux copies collationnées par l'un de nos Amez & Feaux Conseillers Secretaires comme à l'Original: MANDONS au premier nostre Huissier ou Sergent sur ce requis, faire pour l'exécution des Presentes tous exploits, saisies, & autres actes requis & necessaires, sans pour ce demander autre permission, nonobstant toutes oppositions ou appellations quelconques, clameur de Haro, Charte Normande, prise à partie, & Lettres à ce contraires dont nous nous reservons la connoissance & à nostre Conseil: CAU tel est nostre plaisir. DONNE' à Saint Germain en Laye le vingt. troisieme jour de Janvier l'an de grace mil six cens soixante seize, & de nostre regne le trente quatrieme. Par le Roy en son Conseil. DESVIEUX.

Registré sur le Livre de la Communauté le premier Février 1677. Signé D. THIERRY, Syndic.

Ledit Coignard a associé audit Privilege Denys Thierry, Nicolas Pepingué, la veuve Damien Foucault, Jean Guignard, J. Cochard, Theodore Girard, Befogne, Antoine Dezalliers & Charles Osmond, pour par lesdits Associez en jouir & user conjointement durant tout le temps porté par iceluy.

Achévé d'imprimer pour la premiere fois le dernier jour de Juin mil six cens quatre-vingt.



A. PANDIMI
RESTAUR
DI

Digitized by **LIBRI** RO.

